# CAROLI MOLINAEI ... OMNIA QUAE EXTANT OPERA, EX VARIIS LIBRORUM...

Charles 1500-1566 Du_Moulin

Digitized by Google

13
13
8




Ex Bibliotheca
majori Coll. Rom.
Societ. Jesu
III. 18. e

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

# CAROLI
# MOLINÆI
## FRANCIÆ ET GERMANIÆ
CELEBERRIMI JURISCONSULTI,
ET IN SUPREMO PARISIORUM SENATU
ANTIQUI ADVOCATI,
## OMNIA QUÆ EXTANT OPERA,
*EX VARIIS LIBRORUM APOTHECIS, IN QUIBUS LATEBANT, nunc primùm eruta, & ſimul typis commiſſa, permultiſque mendis, quibus ſenſim ſcatebant, ad exemplaria tùm ab Authore recognita, tùm à Viris Doctiſſimis, Juriſque Peritiſſimis inter legendum notata, & quàm fieri potuit diligentiſſimè purgata.*

EDITIO NOVISSIMA QUINQUE TOMIS DISTRIBUTA, auctior & emendatior.

HORUM SERIEM PAGINA SEQUENS INDICABIT.

TOMUS PRIMUS.

BIBLIOTECA NAZ ROMA VITTORIO EMANUELE




PARISIIS,
Sumptibus ANTONII DEZALLIER, viâ Jacobæâ; ſub ſigno Coronæ aureæ.
M. DC. LXXXI.
*CUM PRIVILEGIO REGIS CHRISTIANISSIMI.*

Digitized by Google

Digitized by Google

# ORDO ET SERIES
## OMNIUM TRACTATUUM
### QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni ſupervenerunt notati extant aſteriſco fronti cujuſlibet novi Tractatus inſcripto.

## IN PRIMO VOLUMINE.
### JUS GALLICUM.


*Caroli Molinæi Vita Latina.* pag. 1

* La Vie de Maiſtre Charles du Molin, par Maiſtre Julien Brodeau. 1

*Commentarius in priores Titulos antiquæ Conſuetudinis Pariſienſis, prout in prioribus Editionibus habentur.* 1

**Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes.* 667

*Item Commentarius Poſthumus in reliquos Titulos ejuſdem Antiquæ Conſuetudinis.* 843

*Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.* 935


---

## IN SECUNDO VOLUMINE.
### JUS GALLICUM.


*Tractatus Contractuum & Uſurarum, Redituumque pecuniæ conſtitutorum.* 1

Sommaire du livre Analytique des Contracts, Uſures, & Rentes conſtituées, Intereſts & Monnoyes. 333

1. P. *Stilus Curiæ Parlamenti in ſeptem partes diviſus.* 409

*In primam Partem ejuſdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.* 415

2. P. *Inſtructiones Stili Parlamenti.* 470

3. P. *Ordinationes Regiæ Antiquæ & authenticæ.* 487

4. P. *De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.* 539

5. P. *Quæſtiones Joannis Galli.* 551

6. P. *Tractatus de forma Arreſtorum.* 633

7. P. *Arreſta Parlamenti Pariſienſis.* 658

*Oratio de Concordia & Unione Conſuetudinum Franciæ.* 690

*Notæ ſolemnes ad Conſuetudines Gallicas.* 693

*Commentaria in Conſuetudinem Borbonienſem.* 757

Commentaires ſur l'Ordonnance de 1539. 765

*Conſilia & Reſponſa Juris Analytica.* 809

De la Monarchie des François. 1031

Digitized by Google

# ORDO ET SERIES OMNIUM TRACTATUUM QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni ſupervenerunt notati extant aſteriſco fronti cujuſlibet novi Tractatus inſcripto.

## IN PRIMO VOLUMINE.

### JUS GALLICUM.

*CAROLI Molinæi Vita Latina.* pag: 1

* La Vie de Maiſtre Charles du Molin, par Maiſtre Julien Brodeau. 1

*Commentarius in priores Titulos antiquæ Conſuetudinis Pariſienſis, prout in prioribus Editionibus habentur.* 1

**Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes.* 667

*Item Commentarius Poſthumus in reliquos Titulos ejuſdem Antiquæ Conſuetudinis.* 843

*Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.* 935

---

## IN SECUNDO VOLUMINE.

BIBLIOTECA NAZ. ... VITTORIO EMANUELE

### JUS GALLICUM.

*TRACTATUS Contractuum & Uſurarum, Redituumque pecuniæ conſtitutorum.* 1

Sommaire du livre Analytique des Contracts, Uſures, & Rentes conſtituées, Intereſts & Monnoyes. 333

1. P. *Stilus Curiæ Parlamenti in ſeptem partes diviſus.* 409

*In primam Partem ejuſdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.* 415

2. P. *Inſtructiones Stili Parlamenti.* 470

3. P. *Ordinationes Regiæ Antiquæ & authenticæ.* 487

4. P. *De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.* 539

5. P. *Quæſtiones Joannis Galli.* 551

6. P. *Tractatus de forma Arreſtorum.* 633

7. P. *Arreſta Parlamenti Pariſienſis.* 658

*Oratio de Concordia & Unione Conſuetudinum Franciæ.* 690

*Notæ ſolemnes ad Conſuetudines Gallicas.* 693

*Commentaria in Conſuetudinem Borbonienſem.* 757

Commentaires ſur l'Ordonnance de 1539. 765

*Conſilia & Reſponſa Juris Analytica.* 809

De la Monarchie des François. 1031

Digitized by Google

# ORDO ET SERIES OMNIUM TRACTATUUM QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni ſupervenerunt notati extant aſteriſco fronti cujuſlibet novi Tractatus inſcripto.

## IN PRIMO VOLUMINE.

### JUS GALLICUM.


*CAROLI Molinæi Vita Latina.* pag. 1

* La Vie de Maiſtre Charles du Molin, par Maiſtre Julien Brodeau. 1

*Commentarius in priores Titulos antiquæ Conſuetudinis Pariſienſis, prout in prioribus Editionibus habentur.* 1

**Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes.* 667

*Item Commentarius Poſthumus in reliquos Titulos ejuſdem Antiquæ Conſuetudinis.* 843

*Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.* 935


## IN SECUNDO VOLUMINE.

### JUS GALLICUM.


*TRACTATUS Contractuum & Uſurarum, Redituumque pecuniæ conſtitutorum.* 1

Sommaire du livre Analytique des Contracts, Uſures, & Rentes conſtituées, Intereſts & Monnoyes. 333

1. P. *Stilus Curiæ Parlamenti in ſeptem partes diviſus.* 409

*In primam Partem ejuſdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.* 415

2. P. *Inſtructiones Stili Parlamenti.* 470

3. P. *Ordinationes Regiæ Antiquæ & authenticæ.* 487

4. P. *De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.* 539

5. P. *Quæſtiones Joannis Galli.* 551

6. P. *Tractatus de forma Arreſtorum.* 633

7. P. *Arreſta Parlamenti Pariſienſis.* 658

*Oratio de Concordia & Unione Conſuetudinum Franciæ.* 690

*Notæ ſolemnes ad Conſuetudines Gallicas.* 693

*Commentaria in Conſuetudinem Borbonienſem.* 757

Commentaires ſur l'Ordonnance de 1539. 765

*Conſilia & Reſponſa Juris Analytica.* 809

De la Monarchie des François. 1031




Digitized by Google

Digitized by Google

# ORDO ET SERIES OMNIUM TRACTATUUM QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni ſupervenerunt notati extant aſteriſco fronti cujuſlibet novi Tractatus inſcripto.

## IN PRIMO VOLUMINE.

### JUS GALLICUM.

*Caroli Molinæi Vita Latina.* pag: 1

* La Vie de Maiſtre Charles du Molin, par Maiſtre Julien Brodeau. 1

*Commentarius in priores Titulos antiquæ Conſuetudinis Pariſienſis, prout in prioribus Editionibus habentur.* 1

**Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes.* 667

*Item Commentarius Poſthumus in reliquos Titulos ejuſdem Antiquæ Conſuetudinis.* 843

*Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.* 935

---

## IN SECUNDO VOLUMINE.

### JUS GALLICUM.

*Tractatus Contractuum & Uſurarum, Redituumque pecuniæ conſtitutorum.* 1

Sommaire du livre Analytique des Contracts, Uſures, & Rentes conſtituées, Intereſts & Monnoyes. 333

1. P. *Stilus Curiæ Parlamenti in ſeptem partes diviſus.* 409

*In primam Partem ejuſdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.* 415

2. P. *Inſtructiones Stili Parlamenti.* 470

3. P. *Ordinationes Regiæ Antiquæ & authenticæ.* 487

4. P. *De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.* 539

5. P. *Quæſtiones Joannis Galli.* 551

6. P. *Tractatus de forma Arreſtorum.* 633

7. P. *Arreſta Parlamenti Pariſienſis.* 658

*Oratio de Concordia & Unione Conſuetudinum Franciæ.* 690

*Notæ ſolemnes ad Conſuetudines Gallicas.* 693

*Commentaria in Conſuetudinem Borbonienſem.* 757

Commentaires ſur l'Ordonnance de 1539. 765

*Conſilia & Reſponſa Juris Analytica.* 809

De la Monarchie des François. 1031

Digitized by Google

# ORDO ET SERIES
## OMNIUM TRACTATUUM
## QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni ſupervenerunt notati extant aſteriſco fronti cujuſlibet novi Tractatus inſcripto.

## IN PRIMO VOLUMINE.
### JUS GALLICUM.

*Caroli Molinæi Vita Latina.* pag. 1
* La Vie de Maiſtre Charles du Molin, par Maiſtre Julien Brodeau. 1
*Commentarius in priores Titulos antiquæ Conſuetudinis Pariſienſis, prout in prioribus Editionibus habentur.* 1
**Secunda pars Commentariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes.* 667
*Item Commentarius Poſthumus in reliquos Titulos ejuſdem Antiquæ Conſuetudinis.* 843
*Tabula eorum quæ in hoc primo Volumine continentur.* 935

## IN SECUNDO VOLUMINE.
### JUS GALLICUM.

*Tractatus Contractuum & Uſurarum, Redituumque pecunia conſtitutorum.* 1
Sommaire du livre Analytique des Contracts, Uſures, & Rentes conſtituées, Intereſts & Monnoyes. 333
1. P. *Stilus Curiæ Parlamenti in ſeptem partes diviſus.* 409
*In primam Partem ejuſdem Stili Parlamenti Additiones Stephani Aufrerii.* 415
2. P. *Inſtructiones Stili Parlamenti.* 470
3. P. *Ordinationes Regiæ Antiquæ & authentica.* 487
4. P. *De Regibus & Privilegiis Regni Franciæ.* 539
5. P. *Quæſtiones Joannis Galli.* 551
6. P. *Tractatus de forma Arreſtorum.* 633
7. P. *Arreſta Parlamenti Pariſienſis.* 658
*Oratio de Concordia & Unione Conſuetudinum Franciæ.* 690
*Notæ ſolemnes ad Conſuetudines Gallicas.* 693
*Commentaria in Conſuetudinem Borbonienſem.* 757
Commentaires ſur l'Ordonnance de 1539. 765
*Conſilia & Reſponſa Juris Analytica.* 809
De la Monarchie des François. 1031

*De Monarchia Francorum.* 1051

* *Notæ in Commentaria Bartholomæi Chaſſenæi ſuper Conſuetudinibus Burgundiæ.* 1071

*Notandum irrepſiſſe in hoc volumine Conſilium ſuper facto Concilii Tridentini cum ſequenti.* 1005. & 1018

*Quod quidem debet reponi in quinto volumine poſt alterum Conſilium Latinum ſuper eodem Tridentino Concilio poſt paginam* 393

*Irrepſit quoque Epiſtola nuncupatoria Tractatus De eo quod Intereſt Ampliſſimo Sanctiſſimoque Ordini Senatus Pariſienſis, pag.* 803. *quæ eſt tertii voluminis.*

---

## IN TERTIO VOLUMINE

### JUS ROMANUM.

*NOVA & Analytica explicatio Rubricæ de Verborum obligationibus.* 5

*Extricatio Labyrinthi Dividui & Individui.* 89

*Extricatio Labyrinthi ſexdecim Legum.* 286

*Novus Intellectus quatuor Legum.* 314

*Novus Intellectus Legis Si partem, &c.* 328

*Novus Intellectus in §. Finito, &c.* 345

*Novus & Analyticus Intellectus L. Si uſusfructus, &c.* 350

*Novus Intellectus quinque Legum.* 352

*Nova & Analytica explicatio L. Commodiſſime, &c.* 370

*Nova & Analytica explicatio L. Si ita facta, &c.* 378

*Nova & Analytica explicatio L. Si mater, &c.* 382

*Quinque ſolemnes Lectiones Dolanæ.* 387

*Tractatus de Eo quod intereſt.* 423

*Explanatio L. Si totas.* 482

*Tractatus de donationibus in contractu matrimonii factis.* 499

*Tractatus Analyticus de inofficioſis teſtamentis, donationibus & dotibus.* 528

Arreſt au profit de Maiſtre Charles du Molin. 543

*Commentarius in ſex priores libros Codicis.* 547

*Annotationes in Philippi Decii Conſilia.* 753

*Notæ in Commentaria Philippi Decii ad ff. Vetus & Cod.* 831

*Notæ ſolemnes ad Conſilia Alexandri.* 879

*Notæ ſolemnes ejuſdem Decii ad Regulas Iuris.* 1019

*Tractatus Analyticus de Dignitatibus, Magiſtratibus & Civibus Romanis.* 1035

*Index ſecundi & tertii voluminis.* 1089

## IN QUARTO VOLUMINE.

### JUS CANONICUM.

* *CAROLI Molinæi Annotationes ad Ius Canonicum, & in eaſdem Gabrielis du Pineau & Franciſci Pinſſonii Annotationes.* pag. 1
*Commentarius ad Edictum Henrici II. contra parvas Datas.* 299
Les Commentaires Analytiques ſur l'Edit des petites Dates. 370
Factum pour la juſtification du Traité *Contra parvas Datas.* 516
* *In Molinæum pro Pontifice Maximo Authore Remundo Rufo.* 523
* *Franciſci Hotmanni Vilierii de ſtatu primitivæ Eccleſiæ ad Remundum Rufum.* 639
* *Duplicatio Rufi in Patronum Molinæi.* 661
* *Ioannis de Selva Tractatus de Beneficio.* 695

## IN QUINTO VOLUMINE.

### JUS CANONICUM.

* *SOLENNIS Oratio in celeberrima Tubingenſi Univerſitate habita.* j
* Apologie de Maiſtre Charles du Moulin. xv
* Conſultation de Paris pour la Nobleſſe de Picardie. xxiij
*Commentarius analyticus in Regulas Cancellariæ.* 1
* *Georgii Louetii Notæ ad Commentaria Caroli Molinæi in Regulas Cancellariæ Apoſtolicæ cum Notis Marginalibus Viri Doctiſſimi Antonii le Vaillant litteris A. & V. diſtinctis.* 181
*Notæ in Commentaria Dini Muxellani in Regulas Iuris Pontificii.* 291
*Notæ in Commentaria Philippi Decii ad Ius Pontificium.* 297
* Conſeil ſur le fait du Concile de Trente en François. 349
* *Conſilium ſuper actis Concilii Tridentini Latinum.* 365
* Réponſe au Conſeil donné par Charles du Molin ſur la diſſuaſion de la publication du Concile de Trente en France par Pierre Gregoire Tholoſain. 397
*Conſilium ſuper commodis vel incommodis novæ ſectæ ſeu factitiæ Religionis Ieſuiſtarum.* 445
* *Collatio & unio quatuor Evangeliſtarum cum novis notis ex authographo ejuſdem Molinæi detectis.* 449
La défenſe de Meſſire Charles du Molin par M. Simon Challudre. 607
Copie des Articles preſentez par du Molin contre les Miniſtres de la Religion pretenduë reformée de ſon temps. 621
Copie de l'information faite à la requeſte de du Molin de l'Ordonnance de la Cour. 625
*Index rerum quæ in his duobus Voluminibus ad Ius Canonicum ſpectantibus continentur.* 633



Digitized by Google

## *FRANCISCI BALDUINI ATREBATII*

### EPIGRAMMA.

Haſtenus incertis concuſſa fuere procellis
  Judicia: & dubiis litibus acta Themis.
Obſedítque forum diu inextricabilis error,
  Dum juris patrii ſenſa profunda latent:
Donec opem tuleris vindex ritúſque togæque
  CAROLE, perplexas auſus adire vias:
Atque ô ſoliciti fœlix tutela clientis,
  Arcani edideris ferrea jura fori;
Commonſtrans filum, ſidúſque forenſibus undis,
  Quod nobis Helice, quod Cynoſura foret.
Magnum opus: & meritos cui grata rependet honores
  Poſteritas, tanti muneris ergò memor.
Unde tuum vivet nomen poſt buſta ſuperſtes:
  Vivitur ingenio, cætera mortis erunt.

### *EJUSDEM.*

Διογλωὴς μένος ὅπ κρήτη θεσμὸν ἔθηκεν,
  Αἶψα κεστὴς μέλλων εἰς ἀΐδιον κατίζη.
Σὺ δὲ νόμων ἔθων πατρίων λογιώτατος ἑρμῆς
  Λώϊον, ἀθανάτων ἀμβρότης οἶκον ἔχῃς.
Παρθένος ἡ δίκη κυδνὴ θ' ἁγνήτε μολῶντα
  Τὸν μυστὴν μάρτυς δέξεται ἀμφοτέραις.

## *E MULTIS AD DOCTOREM CAROLUM MOLINÆUM*

*de eadem re Doctorum & celebrium Virorum epiſtolis, una brevior adſcribitur.*

*Ad Do. Caro. Molinæum I. C. Celeber. ut inchoatos in Parrhiſianas Conſuetudines Commentarios perficiat & evulget Ioan. Moiſii Carnutei exhortatio.*

Heroas olim vates cecinere, quód auſi
  Grandia ſint multo geſta labore ſequi.
Tu virtute illos longe præcellis, & idem
  Socratico genio quid mihi majus habes.
Spiritus iſte tuus fœlix, quem carcere clauſum
  Corporis, æterno ſidere fata beant.
Ergo labor nullus, te nulla moretur erynnis,
  Qui quod habes cœptum, perficiatur opus.
Immortalis honos hinc te manet, hinc tibi fama
  Præpes, ab Oceano Gangis abibit aquas.

*Rex qui judicat in veritate pauperes, thronus ejus in æternum firmabitur. Proverb. 29. c.*

*Epithalamium recentium nuptiarum Doctoris Caroli Molinæi Franciæ & Germaniæ Jureconſulti & Johannæ Vivariæ, à Doctiſſimo Viro Do. Johanne Moiſio Jureconſulto in Præfectura Carnotenſi celeberrimo Advocato, Carnoti die ultima Junii compoſitum.*

Te caſto præfecta thoro Saturnia, téque
  Lucina ut caſtus ſit precor iſte thorus.
Mutuus ut ſi amor, ſit amor, ſit & integer, inde repulſis
  Rixis; quas A te ſæpe ciere ſolet.
Cura domus uxor, tibi credita, ſicque regenda eſt,
  Ut ſit Penelopen vincere jure tuum.
Carole, te meritò ſibi curia vindicat, ut te
  Vincere Socraticos teſmophilace queat.
Vos Deus incolumes per ſecula ſervet, adaugens
  Quidquid in humana conditione opus eſt.
Spiritus, ut cælo venit, ſic carcere liber
  Corporis, ad cælos involet abſque mora.
    Soli Deo honor & gloria.

Digitized by Google

# IN NOVAM EDITIONEM OPERUM
# CAROLI MOLINÆI
# ET PRÆCIPUE IN TOMOS QUARTUM ET QUINTUM,
## QUI MATERIAM CANONICAM ET ECCLESIASTICAM CONTINENT,
# PRÆFATIO.

PREFATIONES editioni librorum maxime Poſthumorum inſcriptæ, fiunt præcipue tribus ex cauſis; Quarum prior in commendationem authorum demortuorum; Poſterior in honorificam emiſſionem in publicum tractandarum materiarum; Tertia denique ut manifeſtetur ordo & diſtributio editionis operum renovatæ.

Duabus prioribus cauſis & præfandi rationibus nullus ſupereſt locus, cùm Caroli Molinæi authoris, & materiarum de quibus tractatus ſuos evulgavit, commendatio ſatis per ſe pateat, ut vel exquirenda ſit ex ipſiuſmet ſcriptis, quæ publicam approbationem demeruêre, & in æternum excipient, & de authore nihil honorificentius dici poſſit, quam quòd evulgavit Julianus Brodæus noſtri ordinis Anteſignanus in ejuſdem vita publice edita, quam huic renovatæ editioni præmiſimus.

Cæterùm fere omnes tractatus, qui hanc poſteriorem editionem renovatam implent, vivente adhuc Molinæo, ipſius curis & ſtudiis evulgatæ ſunt, cum epiſtolis præliminaribus, & præfationibus ſingulis tractatibus ſuperadditis, in quibus cujuſque elucubrationis ſenſum & mentem aperit, unde diligentiùs exquirendæ forent, & exquiſita fuerunt earumdem præludia, ut in remiſſionibus ſingulæ exhibeantur, & ſingulis tomis in quibus tractatus inſcripti fuerunt, præmittantur, ut ex illis exquiſitæ materiæ lux major addatur, nec tantum una vice ſingulæ editæ ſunt, ſed & pluribus, & ex ipſius authoris Molinæi autographis, ejuſdem curis & vigiliis renovatæ fuerunt, & cum ſparſim vagarentur, impreſſæ tùm Pariſiis, & alibi in regno, tùm in Germania, tùm etiam in Italia, & Venetiis, ſub ficto nomine Gaſparis Caballini, propter odium implacabile authori ab ipſis Italis immeritò inditum, cum tamen in prætio haberent edita opera, tandem ſub annum Chriſti milleſimum ſexcenteſimum duodecimum ſubiit in mentem Bibliopolarum Pariſienſium, omnia ejuſdem opera, tùm priora, tùm poſteriora in unum corpus reducere, quæ in tria volumina tunc primùm ex-

Digitized by Google

currerunt, iterum repetita editione diſtributa in eadem volumina anno Domini milleſimo ſexcenteſimo vigeſimo quinto.

Sed & cum novæ & detectæ ejuſdem Molinæi elucubrationes prodiiſſent, quæ in priorem operum collectionem admiſſæ non fuerant, ſucceſſit altera collectio operum Caroli Molinæi in quatuor volumina diſtributa, opera & ſtudio Franciſci Pinſſonii, & Joannis Mariæ Ricard, Advocatorum Pariſienſium, in lucem edita ſub annum Domini milleſimum ſexcenteſimum quinquageſimum ſeptimum, quæ cum defeciſſet, & adhuc aliæ ejuſdem authoris lectiones & tractatus inediti ſupereſſent, tandem ſocietas Bibliopolarum Pariſienſium in bonum publicum exſurgens, excitavit animos quorumdam Advocatorum Pariſienſium, ac præcipuè Franciſci Pinſſonii Antiquioris Pariſienſis Advocati, ut novæ editioni operum Caroli Molinæi ſtudium admoverent, quod lubentius ipſe ſuſcepit, & operam præſtitit editioni, maxime duorum poſteriorum voluminum quarti & quinti, quod jam novæ editioni annotationum Molinæanarum in Jus Canonicum manum appuliſſet, quarto hujus editionis volumini præmittendam, quarum rationem & ordinem inferius exhibituri ſumus.

Prodit itaque nova editio operum Caroli Molinæi in quinque tomos diviſa & diſtributa, quorum tomus prior nunc primùm exhibet in capite vitam ipſius Molinæi, auctore Juliano Brodæo noſtri ordinis Antiquiore Advocato Anteſignano, ut ex ea ſubſequentibus tractatibus lux plenior emittatur, & ſtatim oculis legentium ſubeat, quod ex variis ejuſdem locis editis foret exquirendum, eique ſubjungitur Commentarius in primam & ſecundam partem Conſuetudinis Pariſienſis, cujus authoris primum tentamen dicitur, quamvis in perfectum opus ſtatim tranſierit; licet de novo compertum ſit, eumdem præluſiſſe annotationibus marginalibus, textui & commentario Bartholomæi Chaſſenæi in Conſuetudinem Ducatus Burgundiæ, de quibus nunc primùm dicturi ſumus.

Succedit itaque ſecundus tomus, qui Jus Gallicum ſive Conſuetudinarium continet, cui nihil novi accedit, niſi annotationes ab eodem juvene tentatæ anno demum Chriſti milleſimo quingenteſimo vigeſimo quinto, annum ſuæ ætatis vigeſimum quintum ineunte, in Conſuetudinem Ducatus Burgundiæ & commentarium in eamdem Bartholomæi Chaſſenæi, cujus exemplar, cum doctiſſimo viro juxta & veteris juris indagatore vigilantiſſimo Ludovico Nublæo noſtri ordinis Anteſignano occurriſſet, ac demùm autographum annotationum marginalium ipſius Molinæi Commentario ejuſdem Chaſſenæi editionis anni 1523. additum, utrumque bono publico edendum lubentius commodavit, quod Franciſci Pinſſonii Junioris Advocati labore & ſtudio è tenebris erutum, hujus novæ collectionis tomo ſecundo commiſſum, annotationibus Conſuetudinum Gallicarum ejuſdem Molinæi ſubjici meruit.

Tùm demùm tertium tomum implent lectiones ab eodem habitæ ad jus civile & romanum, tum in Germania Tubingæ, tum in Comitatu Burgundiæ, in Univerſitate Dolana, unde lectiones Tubingenſes, & Dolanæ ubique vocatæ ſunt, quæ ad Jus civile romanum maxime ſpectant, quod ſuſcepit ea potiori ratione exponendum in ſeceſſu Germanico, & ſpontaneo ſuo exilio, ut ſe perſecutioni concivium ſubduceret, & ea maxime de cauſa, quod intelligeret illud Jus maxime vigere in Germania, quod tamen Germani ipſi in academiis Gallicis, & à doctoribus ut plurimum Gallis ſe addiſcere gloriantur, quod & Germanis & Sequanis ita placuit, ut continuo Molinæanas lectiones à ſe exceptas Molinæo dictante, ſuæ linguæ

Germanæ

Digitized by Google

Gremanæ redderent, ut ubique evulgarentur.

Succedunt in nova editione tomus quartus & quintus, qui materiam beneficiariam, canonicam, & eccleſiaſticam totam complent, cui repetendæ me totum dedi, auſpicando quartum tomum ab ipſis annotationibus Caroli Molinæi ad Jus Canonicum ſive Pontificium, avulſis ab iiſdem locis quibus ſubnectere viſum eſt Molinæo, eorum tamen parte ſufficienti addita, unde plenior & integrior ſenſus pateat annotatæ materiæ, atque etiam annotationis, ductus exemplo Antonii Mornacii Pariſienſis Advocati, qui in ſuis obſervationibus ad leges digeſtorum & codicis, partes legum ita connectit, ut pleniorem locum efficiat, ad quem ſuas obſervationes trituræ forenſi explicandæ accommodet, cum ex Molinæanarum annotationum editione à Nicolao Freroto Carnotenſi Jureconſulto tentata anno demum 1603. ſub uno vocabulo textus, aut gloſſæ, aut alterius loci ipſam annotationem obſignante, non ſatis pateret ſignatum, quod in tribus poſterioribus editionibus operum Molinæanorum repetitum fuerat, eo ſolo more quo Nicolaus Frerotus editionem ſuam evulgaverat.

Tum demum in mentem ſubiit, eaſdem annotationes materiæ ſubnotatæ ita annectere, ut ſufficiente parte rei annotatæ annexa, utrique lux ſua & intellectus plenior redderetur, ſed enim cum noſter Molinæus in duabus editionibus trium Juris Canonici voluminum Hugonis à Porta, & Antonii Vincentii anni demum ſalutis 1553., & 1559. ſuas notas in margine adjeciſſet, quarum editio anni 1553. ſtrictior haberetur, & in pleriſque locis annotationum, Inquiſitionis Romanæ cenſuræ ſubmiſſa, quæ in Lugdunenſem uſque Civitatem exundaverat, implaſmatione conſperſi deliteſceret, eaſdem annotationes ex ipſomet gipſo erui curavi, & peragendæ editioni reſtitui, & cum poſterior editio anni 1559. latius extenderetur, in quibuſdam vero deficeret quæ in priori editione habebantur, eas omnes annotationes in unum corpus redegi, & huic poſtremæ editioni commiſi.

Sed & cum quædam Molinæanæ annotationes liberioris eſſent ſtili, & quandoque ſequioris doctrinæ, eiſdem cohibendis adverſaria quædam Gabrielis *Dupineau* Senatoris Andenſis correctoria adjeci, & plerumque utrique annotatori, tùm Molinæano, tùm Dupinæano, & noſtras ſubnotationes adjecimus, quibus Jus quotidiano uſu receptum in foro, rerum judicatarum præjudiciis confirmemus, quas iis ſignis litterarum majorum authorum nominum prænunciarum ſubnotavimus, adeo ut Molinæanæ adnotentur hoc ſigno C. M. Dupinæanæ altero hoc ſigno G. D. P. noſtræ vero utriuſque annotationibus ſubnexæ, deſignantur numeratiis litteris nominis noſtri, F. P. quas aliquando, ſi Deus voluerit, in unum volumen ſeparatum redacturi ſumus.

Sed & huic quarto tomo Molinæanorum operum, poſt commentaria in edictum parvarum datarum, & Senatuſconſulta Pontificiarum annatarum condemnatoria, tùm latine, tum gallice ab eodem Molinæo exhibita, & poſt facti expoſitionem, vulgo *factum* dicitur, ab eodem in probationem Commentariorum ſuorum in edictum contra parvas datas compoſitum, de novò ſubjungitur defenſio Raymundi Rufi Jurium Doctoris, in eumdem Molinæum, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Epiſcopis, & toto Ordine ſacro, de novo collectioni Molinæanæ addita; item Franciſci Hotmanni Vilierii, de ſtatu primitivæ Eccleſiæ, ejuſque Sacerdotiis, ad Raymundum Rufum defenſorem Pontificis Romani, adverſus Carolum Molinæum Juriſconſultum, quæ ex Bibliotheca Regia prodiit; item duplicatio in Patronum Molinæi pro Pontifice Romano, authore Raymundo



Digitized by Google

Rufo, de quo Didacus Covarruvias Hiſpanus practicarum quæſtionum, cap. 31. num. 2. ubi Carolum Molinæum ad edictum Henrici II. in præfatione num. 20. ait cautiſſime legendum à Catholicis, & hunc tandem tomum claudit Joannis de Selva Juris utriuſque Doctoris tractatus de Beneficio, cum notis Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* Advocati Pariſienſis, & praxis beneficiariæ Peritiſſimi; quæ ſibi invicem cohærent, & huic novæ editioni inſeri meruerunt.

Verum cum & hunc tomum quartum claudat tractatus de Beneficio Joannis de Selva, Primi, ut aiunt, in Senatu Pariſienſi Præſidis, cum annotationibus Caroli Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* in Senatu Pariſienſi, & in magno Regis Conſilio Advocati, & praxis beneficiariæ callentiſſimi, inquiri poſſit, cur hunc tomum extraneo tractatu oneraverimus, ſed cum Molinæus eumdem ſuum fecerit, & notis illuſtraverit, & ubique in commentariis ſuis eccleſiaſticis laudaverit eumdem, meritò collectioni Molinæanorum tractatuum eccleſiaſticorum interſeri decuit, ut una cum eo annotationes haberemus conjunctas textui, cum ſubnexis ibidem Joannis *Joly* annotationibus, ut ex ea combinatione ſenſus purior authorum exhiberetur, ſed & cum pauca ſupereſſent exemplaria ejuſdem tractatus viri ſuperilluſtris, non debuit amplius tam utilis & beneficiariis controverſiis decidendis accommodata diſceptatio deficere, ut citatus ubique tam à Molinæo in ſuis Commentariis, Joannis de Selva tractatus de Beneficio, tum ab aliis Doctoribus gallicis & exteris, ſtatim pateret citationem ipſam ſub ipſa lectione Molinæi inquirentibus.

Sed & cum auſpicati fuerimus quintum tomum ab ipſis Commentariis Caroli Molinæi in regulas Cancellariæ Romanæ, conveniens fuit eiſdem ſubjungere Georgii Louetii notas poſthumas ad commentaria ejuſdem Molinæi in eaſdem regulas Cancellariæ Apoſtolicæ, cum annotationibus marginalibus Antonii *le Vaillant* Pariſienſis Advocati, ut cederet tandem veritati Louetiani partus poſthumi, eumdemque patrem agnoſceret, finiſque imponeretur controverſiæ criticæ ab eodem motæ de vero authore partus poſthumi, ſicut alias gloſſam pragmaticæ ſanctionis Coſmæ Guimierii, eidem tanquam vero & indubitato parenti & authori etiam contra Molinæum aſſerui & vindicavi, cum non leviora & minus certiora Louetianæ prolis poſthumæ notarum in regulas Cancellariæ Caroli Molinæi pateant argumenta, tùm ex eo maximè quod habeam apud me Commentarium Caroli Molinæi ad regulas Cancellariæ, cum annotationibus manuſcriptis marginalibus Antiquioris Advocati, rei beneficiariæ ſcitiſſimi, Thorodei cognominati, alias *Thoron*, in quibus citat hoc Louetii manuſcriptum ſub eo nomine, viginti annis & ultra antequam ederetur.

Verum etiam huic novæ editioni in quinto tomo commiſimus Conſilium ipſius Molinæi ſuper facto Concilii Tridentini, primùm ab eodem gallice redditum, & ſuis curis impreſſum, quod eſt originale & autographum, quod nondum præcedentibus collectionibus mandatum fuerat, & primùm huicce committitur, neque enim quæ latinè reddita ſunt, Molinæum patrem cognoſcere debent, cujuſcumque ſint editionis, ſive Pictavienſis, ſive alterius loci, cui equidem Molinæano Conſilio ſubjecimus reſponſum etiam gallicum eidem Conſilio Molinæano factum à Petro Gregorio Tholoſano in Academia Muſſipontana Profeſſore Primicerio, in quo totidem centum articulis Molinæanæ Conſultationis reſpondet accuratè & etiamnum firmioribus argumentis & validioribus rationibus, quam fuerit commota diſputatio ab ipſomet Molinæo, ut Lectori patebit evidentius.

Digitized by Google

Tandem hunc quintum tomum claudet Collatio & Unio quatuor Evangeliſtarum Domini noſtri Jeſu Chriſti, cum brevioribus Annotationibus Caroli Molinæi, anno demum milleſimo quingenteſimo ſexageſimo quinto edita, quod eſt poſtremum ejuſdem operum huic editioni de novo commiſſorum, cuique plures annexæ additiones, tum in margine Collationis, tùm in calce operis, multiplicium annotationum, propria authoris manu, & Caroli filii ſcriptarum, in ipſius autographo, de quo monet in fine operis, quas è latebris eruit Vir Clariſſimus Jacobus *Du Pré* Antiquior Pariſienſis Advocatus, & huic novæ editioni inſeri meruere, cujus quidem Collationis & Unionis quatuor Evangeliſtarum prima pars valdè laudanda & approbanda, cujus ductu & filo uſi fuerint poſteriores Concordiæ Evangelicæ authores, in ſemitis ſuis dirigendis, tùm maximè quod erroribus Joannis Calvini de tribus tantum Evangeliſtis in ſua Harmonia Evangelica refutandis inſervire poſſit, & ſi quid vitii infuſum fuerit & veneni, latet in ejuſdem annotationibus, quæ caute legendæ ſunt, nec in pleriſque locis approbandæ, quas etiam peritiorum judicio & cenſuræ dimittere convenit.

Nec tamen ex eo concludendum, Carolum Molinæum ulla hæreſeos labe in ipſo vitæ exceſſu notatum, cum tandem decedens anno ſequenti milleſimo quingenteſimo ſexageſimo ſexto vigeſima octava Decembris Sanctorum Innocentium infanticidio ſacra, poſtremos dies ſuos in Domino regendos commiſerit piis exhortationibus & admonitionibus Claudii Eſpencæi Theologi Pariſienſis celeberrimi, Franciſci Curtii Sancti Andreæ ab Arcubus meritiſſimi Rectoris, & Renati Bonelli Collegii Pleſſæi Præfecti, cum quibus de Prædeſtinatione ita egit, ut ipſi mirarentur obſcuram quæſtionem tam dilucide ab eo tractari potuiſſe, referente Papirio Maſſone in ejus funebri elogio, in quorum manibus tandem Chriſtiane conquievit, ac in Divi Andreæ ſacra area ſepultus eſt, atteſtante regiſtro mortuario ſancti Andreæ, *Die 28. Decembris delatum corpus Caroli Molinæi, & ſepulturæ mandatum circa horam octavam veſpertinam more novo*, cujus depoſitionis Chriſtianæ veritatem teſtatur Julianus Brodæus in ejuſdem Caroli Molinæi vitæ libro tertio. capite decimo tertio ex iiſdem regiſtris.

Nec etiam ex eo quod *more novo ſepultum* atteſtatum eſt, iterum inferendum ſit, minus Chriſtiane id executum fuiſſe, huic enim leviori objectioni ſatis ſuperque ſatisfactum in ejuſdem vita Juliani Brodæi Authoris ibidem. ubi plura alia celebriora exempla depoſitionum Chriſtianarum Clariſſimorum Virorum Guillelmi Budæi de re litteraria meritiſſimi, Michaelis Hoſpitalis Cancellarii Franciæ, quorum delationes funerariæ ex eorumdem poſtremis ordinationibus, per noctem omni pompa omiſſa habitæ ſunt, quibus aliud unicum & antiquius addere liceat exemplum delationis funerariæ Ludovici de Bellomonte Pariſienſis Epiſcopi, ex ejuſdem teſtamentaria ordinatione pleniori executioni demandatæ tertio nonas Maii anno 1492. *ſine ulla funeris pompa, duabus duntaxat laternis præcedentibus, poſt horas nocturnas, ne divinum perturbaretur Officium, qui ut ſibi ſepultura cum pauperibus communis eſſet, humum ex Cœmiterio Sanctorum Innocentium inferri voluit*, ut habetur in Sinodico Eccleſiæ Pariſienſis, in abbreviatione Elogii Euſtachii *du Bellay* Pariſienſis Epiſcopi, ejuſdem Ludovici de Bellomonte nepotis, ubi male inſcribitur Joannes de Bellomonte in principio Elogii.

Quamvis enim in quoſdam errores inciderit noſter Molinæus, non ex eo incuſandus hæreſeos, cum errare humanum ſit, & in erroribus perſeverare diabolicum, nec enim in detectis erroribus diutius perſtitit, ſed



Digitized by Google

veritati detectæ & comprobatæ per ſupra nominatos Claudium Eſpencæum, Franciſcum Curtium Paſtorem fidiſſimum, & Renatum Bonellum amicos ſuos ad ſe accerſitos, ut eiſdem ſalutem ſuam regéndam lubentius committeret, indubitanter acquievit, & receptam Catholicam Doctrinam ocyus amplexus eſt, & exinde ab omnibus Catholicis Authoribus in communione Catholicæ fidei & doctrinæ demortuus palam habitus eſt, nullus enim Calvinianæ ſectæ acrior hoſtis fuerit, qui ubique eamdem inſectatus eſt, nec umquam eorum dogmatibus manus dedit, nec etiam Lutheri perverſæ doctrinæ, licet in ſeceſſu ſuo Germanico, Confeſſioni Auguſtanæ, ſive interrelligioni, hoc eſt ſacræ Cæſareæ Majeſtatis Caroli quinti Imperatoris declarationi, dum ibi degeret acquieverit, quamquam patriæ ſuæ redditus, abjectis omnibus exteris erroribus, ſeſe totum Catholicæ doctrinæ profitendæ dederit, & in ſacroſanctæ Euchariſtiæ, ſive ſalutaris Viatici perceptione, à Rectore Parœciano Divi Andreæ ab Arcubus miniſtratæ occubuit.

Nec tantum ipſius Molinæi memoria in benedictione permanſit, præterquam apud fanaticos & alienæ famæ calumnioſos involatores, ſed & nonnulli ipſius tractatus etiam apud declaratos hoſtes Romanenſes & Italos in tanta commendatione fuerunt, ut etiam quidam apud eos typis mandati fuerint, ut tractatus de Uſuris, & De eo quod intereſt, & in collectionem univerſorum Juris Tractatuum, ſub titulo & Epigraphe Tractatus Tractatuum, mandante etiam ipſo ſummo Pontifice Gregorio decimo tertio, ſub ficto tamen & ementito nomine Gaſparis Caballini, inſeri meruerint, atque etiam ſæpius ipſius deciſiones, ſuppreſſo nomine, dirimendis quæſtionibus & controverſiis Canonicis, in Rota, vel etiam in Congregationibus Romæ habitis inſervierint, ut & interpretationibus & annotationibus marginalibus emendationis Romanorum, trium Juris Canonici voluminum, eodem Gregorio decimo tertio ſummo Pontifice præcipiente confictæ, ut idem accidit de Pragmatica noſtra Sanctione, ſive decretis Congregationis Bituricenſis, quam licet Romani implacabili odio proſecuti fuerint, donec eam penitus everterent, ipſius tamen Gloſſam ubique laudent, & in ſummo pretio habeant, ut Ludovicus Gomeſius Epiſcopus Sarnenſis in regula de triennali poſſeſſore, quæſtione quadrageſima tertia ſub finem; ubi *laudat excellentem Gloſſatorem Conſilii Baſileenſis in Pragmatica Franciæ. tit. de pacificis poſſeſſ. in verbo coloratum.*

Sic & tractatus Caroli Molinæi paſſim & ubique à Catholicis Authoribus, atque etiam Hiſpanis Epiſcopis, etiamnum Inquiſitioni generali fidei Catholicæ per Hiſpaniam præfectis, cum ſumma commendatione laudati fuerunt, etiam cum elogio Authoris, ut à celeberrimo Hiſpano Didaco Covarruvia à Leyva Segobienſi Epiſcopo, ubique in ſuis prælectionibus Canonicis & repetitionibus, quamvis prænotaverimus ſupra, eum dixiſſe Commentarium in Edictum Henrici ſecundi, caute legendum in pleriſque locis, quod & nos fatemus, ſed in aliis omnibus locis de eo honorificentius agit, ut ſuum cuique tribuatur, nec præripiatur gloria noſtræ Gallicanæ Eccleſiæ, vel etiam Gallicano Imperio debita, nec etiam noſtris Authoribus Gallicis, ut fieri conſuevit ab ipſis emendatoribus Romanis, de quo juſta ex cauſa conqueritur ipſemet Carolus Molinæus in vita Gregorii noni ſummi Pontificis Gregorianæ Decretalium collectioni ſuis ipſiuſmet curis procuratæ præmiſſæ, in verbo Raymundi. in principio.

Verum etiam ex ea parte fuit, quod diverſus animus, & mens alia Inquiſitorum Romanenſium, & Hiſpanorum palam patuerit in condemnandis

liberius vel comprobandis elucubrationibus ipſius Caroli Molinæi, namque Romanenſes ſolo ſuo privato odio permoti, de omnibus Caroli Molinæi tractatibus idem judicium fecerunt, & omnibus æque condemnatorium calculum affixerunt, ſine ulla exceptione, vel limitatione, atque etiam omnes inter primæ claſſis damnatos Authores collocaverunt, cum Hiſpani inquiſitioni fidei præfecti, ſola æquitate & recte judicandi ratione permoti, quoſdam tractatus tantùm condemnaverint, eorumque lectionem interdixerint, aliis liberæ lectioni dimiſſis, illud namque fuit judicium Indicis librorum expurgandorum Gaſparis Quirogæ Cardinalis Archiepiſcopi Toletani Hiſpani, Generalis Inquiſitoris juſſu editi Madriti anno milleſimo quingenteſimo octuageſimo quarto; & ex eo eſt quod illos citet honorifice Didacus Covarruvias, & alii Hiſpani authores ſub vero Molinæi nomine.

Excipe igitur, amantiſſime Lector, hanc novam operum Molinæanorum collectionem, cui adjecimus quidquid conquiri potuit & detegi ejuſdem Authoris elucubrationum nondum editarum, curis & ſtudiis Franciſci Pinſſonii Junioris Advocati; ex variis Bibliothecis, tùm Regia, tùm Thuano-Menarſiana, tùm amicorum noſtrorum, qui huic renovandæ editioni inſervire lubentius voluerunt, quarum Molinæanarum elucubrationum non dubito quaſdam adhuc latere, tùm in partibus Germanicis, tùm in Sequanicis, & adjacentibus regionibus, de quo pluribus in locis ſuorum tractatuum conqueritur, quos habebis expreſſius relatos à Juliano Brodæo in ejuſdem Molinæi vita. lib. 2. cap. 15. quorum quidem fragmenta quædam exſtare fama eſt in Bibliotheca manuſcripta Eccleſiæ Metenſis, & forte Dolana, & Veſuntionenſi, quæ quandoque publico uſui concedentur, verum ut eorum omnium notio major tibi patere poſſit, conſule interim quod habetur apud Brodæum in vita Molinæana paſſim & ubique, & in epiſtolis præliminaribus, & præfationibus ſingulorum tractatuum, qui hanc collectionem implent, quas de novo conquiſitas ex Molinæanorum operum editionibus, quas ipſemet evulgavit, ſingulorum voluminum fronti præmiſimus, prout in ſingulis impreſſæ habentur. Vale interim, & nobis, & quibuſcumque aliis, qui novæ editioni invigilarunt, bene precare.

Digitized by Google

# INVICTISSIMO AC POTENTISSIMO PRINCIPI Franciſco, Chriſtianiſſimo Francorum Regi, Carolus Molendinus fœlicitatem.

*SÆPE Majeſtatis tuæ, Virtutumque tuarum incomparabilem magnitudinem contemplatus, Franciſce Regum omnium Præcellentiſsime, veritus ſum hos in Conſuetudines Pariſienſes (quæ lucubrationum mearum primitiæ ſunt) Commentarios, tibi, immortalique Majeſtati tuæ dicare. Neque enim tam hebes ſum, ut non noſcam vel cogitem, quam nihil tali tantoque Monarcha dignum, tenuitas mea adferre poſſit. Sed cunctantem me multa impulerunt: potiſſimum & imprimis admirabilis illa tua vel exteris nota clementia, qua præcipue Deum Opt. Max. imitaris: ſimul & in ſtudioſos viros genuina benignitas. Deinde quòd hæ Conſuetudines olim non ſcriptæ & indeterminatæ, & hinc calumniis & technis litigatorum, incertitudini & contrarietati probationum expoſitæ: edictis & mandatis Regalibus ad certam velut legum formam ſummo Reipub. commodo redactæ ſunt, & regia authoritate perpetuò confirmatæ: quo nomine principalium conſtitutionum jure cenſeri poſſunt. Tum quòd hæ ſunt leges fideliſſimæ hujus tuæ & ampliſſimæ Pariſiorum urbis, quæ eſt caput florentiſſimi totius imperii & regni tui, & velut altera Roma, communis Francorum patria. Tum quòd maximè in hac prima parte, jura feudorum & clientelarum, quæ in hoc regno à te & triumphanti corona tua mediate vel immediate dependent & moventur, ad normam Gallicam, ſeu juxta Francorum mores recenter explicantur. Tum quod frequenter in hoc opere quæ ſunt regalia, ſeu individuæ & indiſſolubilis coronæ tuæ jura, quàm reverenter, & ad veritatis amuſſim potui, citra ἀπροσωποληψίαν, tractantur. Poſtremò quòd univerſum hoc opus ordinatur ad miniſterium Iuſtitiæ politicæ, cujus baſis & caput es in toto hoc ampliſſimo regno, imo viva ipſa Iuſtitia animata, &, ut inquit Iuſti. in Novellis. νόμος ἔμψυχος. His velut rationibus initis & diſpunctis, inveni nihil tibi hac dicatione offerri, ſed tuum potius tibi reddi & reſtitui. Agnoſco tamen non eſſe dictionis delectum, & ornatum, qualem ſummam tuam eruditionem & dignitatem: ſed ſcio, quæ eſt tua humanitas, Optime Princeps, æquo animo te laturum ſtylum ſuſcepto inſtituto conformem, & quem ſubjecta triformis materia, ut pote jure, conſuetudine, praxique mixta, patitur. Stylo mihi conſueto uſus ſum, proprietate verborum diligenter obſervata, nec laboravi ad altiorem & graviorem ſermonis elegantiam, ne forte candidatis juris, & pragmaticis nocerem propter obſcuritatem: & mihi ipſi, propter diſpendium temporis, cujus parciſſimus ſum. Cæterum quantum vires potuerunt, & per negociorum intervalla licuit, bona fide laboravi, ut τῇ τοπικῇ ſeu inventioni copia, ſubjectæ cujuſque tituli materiæ congruens ſufficienſque, & τῇ κριτικῇ ἢ τῇ ἀναλύσει, ſeu judicio & reſolutioni veritas & æquitas correſponderent. In quibus duabus illæ veræ σοφίας φιλοσοφώτατος Boetius Severinus omnis artis & ſcientiæ ſummam & complementum conſiſtere teſtatur. Finem autem & ſcopum hunc mihi præſtitui. Primum, ut obſcuritas, rectis Iudicum diffinitionibus inſidians, quæ in multis hujus Conſuetudinis locis invenitur, clara & perſpicua, quantum licet, reddatur: tum, ut quæ pleraque ſunt ancipitia, & non multum cohærentia, ad veram intelligentiam & conſonantiam reducantur: tum ut quæ nonnulla contra rationem aut æquitatem pugnare videntur, quantum ſincero interpreti licet, ex bono & æquo ſalva mente Conſuetudinis temperentur: & in ſumma, ut quantum pro virili in commune Reip. bonum, cui primum naſcimur, conferre poſſum, ſolutis dubitationibus multis, & minora ſuperſint jurgia & lites celerius aut facilius decidantur. Suſcipe igitur, Clementiſſime*

Digitized by Google

*Princeps, ſereno vultu, animoque benigno has laborum meorum primitias, ſub fœlicibus glorioſiſſimi nominis tui auſpiciis in lucem prodeuntes, hoc fœlici tempore pacis, ſummi Dei auxilio per te Chriſtiano orbi reſtitutæ. Quis enim non ſuſpiciat, & ſummis laudibus efferat admirabilem illam animi tui magnitudinem & conſtantiam vere βασιλικωτάτην, cum ſumma prudentia conjunctam? qua inter tot adverſa, totque potentiſſimos & infenſiſſimos hoſtes ſteriſti alacris, integer animo, regno, exercitu, & juribus tuis: ita ut nuſquam ceſſeris Fortunæ, ſed illa velut pudore victa tibi ceſſerit. Rurſus ſingularem illam tuam clementiam & manſuetudinem, qua ipſe velut injuriarum omnium, nedum contemptor, ſed penitus immemor, pacem quæ à delectis ſummiſque arbitris inveniri non potuit, citò reſtituiſti: longumque & internecinum bellum, ſumma tranquillitate & amicitia repente commutaſti: cunctis populis oſtendens ſingulare illud, & omnibus ſeculis cælebrandum ſpecimen Chriſtianiſſimi & Regii animi tui, qui fortiſſime & periculoſiſſime aggreſſus, fortiùs & fœliciùs reſtitiſti, & nuſquam in tanto bello & armis Chriſtianam pietatem, etiam erga hoſtes depoſuiſti. Sic enim arma geſſiſti, ut nulla ambitione, aut alieni cupidine, ſed juſto zelo ducereris: ut invictus & ſuperior non vindictam, ſed pacem: non cædem aut damna hoſtium quæſieris, ſed illibatæ dignitatis tuæ conſervationem, fraternamque concordiam & amicitiam: quam tam apertam, & ſinceram exhibuiſti, ut præter repente extinctum bellum, facile patuerit nullas te retro inimicitias, nullum odium in animo habuiſſe: ſed Chriſtianam charitatem & pietatem, vel inter bellorum tumultus & pericula ſemper retinuiſſe. Conſervet te & cuſtodiat altiſſimus Deus noſtræ & Chriſtianæ Reipub. Rex Optime & Prudentiſſime, augeat, & bene fortunet diutiſſime incolumem & fœlicem: virtutumque omnium dotibus cumulatum fœlicitate donet æterna. Bene vale, iterumque perpetuo & fœliciſſime vale. Pariſiis, Cal. Decembris. Anno à Chriſto nato M. D. XXXVIII.*

A TRES-CHRESTIEN, TRES-HAULT, PUISSANT & Victorieux Prince Henry de Valois, par la grace de Dieu, Roy de France, ſecond de ce nom, Charles du Molin, Jureconſulte de Paris, ſon tres-humble ſubject, en tres-heureux accroiſſement de regne, eſtabliſſement de perpetuelle paix & felicité.

*Le zele que dés ma jeuneſſe ay touſiours eu, Sire mon ſouverain Seigneur, à l'honneur & utilité de voſtre tres-noble Royaume & Republique Françoiſe, & qui m'a incité non ſeulement compoſer, ains auſſi dedier, vingt ans a, le premier de mes livres ſur les Couſtumes de voſtre bonne ville de Paris, capitale de voſtre Royaume, au tres-illuſtre & de tres-heureuſe & immortelle memoire, François premier de ce nom, Roy de France, voſtre pere, inſtaurateur des bonnes lettres: le meſme zele m'a incité & contraint de vous dedier & à voſtre Royale & ſouveraine Majeſté le ſecond de meſdits œuvres, ſur leſdites Couſtumes. Ie penſerois errer, ſi le premier eſtant juſtement dedié au Pere, le ſecond ſur la continuation de la meſme matiere, n'eſtoit dedié au Fils, juſte & loyal ſucceſſeur de la meſme majeſté. Et certes il ne peut eſtre à autre decentement voué, ſoit pour la matiere qui eſt de l'interpretation & declaration des Couſtumes & uſages de la ville capitale de voſtre Royaume des plus grandes & renommées de l'univers: ſoit pour la fin à laquelle l'œuvre tend, principalement, qui eſt pour la direction & adminiſtration de ſincere & droicte Iuſtice deue à vos ſubjects, deſquels vous eſtes le Seigneur, protecteur & pere, & chef ſouverain de la Iuſtice, fondement de voſtre ſacrée Couronne & la vive juſtice animée, comme aprés Ariſtote, teſmoignent les loix anciennes. Or*

Digitized by Google

*ſi le premier livre faict & precipité en ma jeuneſſe a eu ſi grande grace & tellement eſté recueilly, que grande celebrité en a eſté faite en voſtre Court de Parlement, dès l'an cinq cens trente-neuf, & par toutes les Italies & en Sicile: je ne doute que ce ſecond (qui eſt trop mieux limé) ne ſurmonte la celebrité du premier: combien que j'en euſſe differé l'impreſſion, ſans les grandes prieres & importunitez de pluſieurs gens d'excellent ſçavoir & dignité tant de voſtre Royaume que d'ailleurs: deſquels la ſoif euſt eſté pieça eſtanchée ſans les grandes affaires à moy ſurvenuz depuis ladicte premiere edition, nonobſtant leſquels n'ay laiſſé à orner voſtre Republicque, & vous faire ſervice à mon pouvoir: meſmement à mes voyages d'Allemagne, où n'ay adheré qu'à vos amis, confederez & bien veuillants, qui vous en ont écript, refuſant tous autres partiz: l'ay eſté tres-ſuſpect à vos adverſaires, comme l'iſſue a demonſtré. Et de toutes peines & pertes qu'ay ſouffertes n'ay eu regret qu'à ma femme decedée d'ennuy avant mon retour: comme les eſtrangiers meſme le témoignent. Et le premier œuvre qu'à mon retour ay prins en main, a eſté le preſent qui ſe dedie à vous & à voſtre ſouveraine majeſté, Sire. Que Dieu vueille en vos heureuſes victoires conduire, augmenter & conſerver, au ſtabliment & pacification de voſtre tres-noble Royaume, reunion des membres & fleurons de voſtre Couronne indiviſible. Donné à Paris le dixiéme jour de Iuillet, l'an de grace mil cinq cens cinquante-huit.*

---

*Fran. Gaulteronii Elegiacum Carmen, ad Carolum Molinæum Jureconſult. clariſſ.*

Carole meta gravis, primus juriſque catillus.
    Es decus, & patriæ lumen, honóſque tuæ,
Lex obſcura fuit primæ, ſed quæ antè latebat
    Clara fit, & rutilans te redeunte jubar.
Si prodeſſe ſuis popularibus optima laus eſt.
    Jure ferent cives nomen in aſtra tuum.
Det tibi pro meritis æterni fœderis author
    Perpetuò vita proſperiore frui.

A MON-

## *CAROLI MOLINÆI IN DUOS PRIORES TITULOS Conſuetudinis Pariſienſis Commentarii, ſecundum ordinem veteris Conſuetudinis reſtituti.*

SCripſit Carolus Molinæus Commentarios in duos priores titulos veteris Conſuetudinis Pariſienſis : hos perturbato Authoris ordine, Dionyſius Gothofredus in editione quam curavit Francofurti anno 1597. ad uſum novæ Conſuetudinis accommodare voluit; ſed infelici planè operâ. Ita enim factum eſt, ut quæ quibus reſpondeant, quove ſingula referenda ſint, vix ſatis internoſci queat, quod in opere præſtantiſſimo ſummam ubique confuſionem & obſcuritatem parit. Sed quamvis Gothofredi conſilium pauci admodum probaverint, exemplum tamen omnes ſecuti ſunt in cæteris, quæ deinceps prodierunt editionibus. Quapropter in tam diutina annorum propè ſexaginta poſſeſſione, quicquam novare religio fuit, verùm ut primævus & naturalis Molinæi ordo aliquatenus reſtitueretur, quod ad conciliandas diverſarum editionum citationes, quæ recentiorum ſcripta legentibus negotium faceſſunt, ſummopere neceſſarium erat ſequentem indiculum confici, atque his ſubſcribi curavimus.

§. 1. a col. 50. ad col. 242.
§. 2. a col. 242. ad col. 390
§. 3 a col. 910. ad col. 934
§. 4. a col. 290. ad col. 302
§. 5. a col. 302. ad col. 352
§. 6. a col. 352. ad col. 406
§. 7. a col. 422. ad col. 446
§. 8. a col. 446. ad col. 510
§. 9. a col. 510. ad col. 522
§. 10, a col. 522. ad col. 538
§. 11. a col. 538. ad col. 564
§. 12. a col. 568. ad col 570
§. 13. a col. 570. ad col. 698
§. 14. a col. 698, ad col. 710
§. 15. a col. 710. ad col. 714
§. 16. a col. 714. ad col. 722
§. 17. a col. 722. ad col. 728
§. 18. a col. 728. ad col. 736
§. 19. a col. 736. ad col. 742
§. 20. a col. 564. ad col. 568
§. 21. a col. 742. ad col. 748.
§. 22. a col. 748. ad col. 848
§. 23. a col. 848. ad col. 906
§. 24. a col. 906. ad col. 910
§. 25. a col. 934. ad col. 948
§. 26. a col. 568. ad col. 570
§. 27. a col. 562. ad col. 968
§. 28. a col. 948. ad col. 956.
§. 29. a col. 956. ad col. 962
§. 30. a col. 968. ad col. 1064
§. 31. a col. 1066. ad col. 1082
§. 32. a col. 1082. ad col. 1088
§. 33. a col. 1088. ad col. 1102
§. 34. a col. 1102. ad col. 1108
§. 35. a col. 1108. ad col. 1126
§. 36. a col. 1172. ad col. 1176
§. 37. a col. 1176. ad col. 1222
§. 38. a col. 1222. ad col. 1226
§. 39. a col. 1226. ad col. 1228
§. 40. a col. 1228. ad col. 1232
§. 41. a col. 1126. ad col. 1174
§. 42. a col. 1234. ad col. 1264
§. 43. a col. 1262. ad col. 1266
§. 44. a col. 406. ad col. 422
§. 45. a col. 1262. ad col. 1278
§. 46. a col. 1288. ad col. 1300.
§. 47. a col. 1278. ad col. 1284
§. 48. col. 1284.
§. 49. a col. 1284. ad col. 1288
§. 50. a col. 1232. ad col. 1234
§. 51. a col. 1322. ad col. 1338
§. 52. a col. 1338. ad col. 1404
§. 53. a col. 1404. ad col. 1414
§. 54. a col. 1414. ad col. 1426
§. 55. a col. 1426. ad col. 1518
§. 56. a col. 1518. ad col. 1532
§. 57. a col. 1600. ad col 1614
§. 58. a col. 1532. ad col. 1564
§. 59.
§. 60.
§. 61.
§. 62. a col. 1564. ad col. 1596
§. 63. a col. 1596. ad col. 1602



Digitized by Google

# LECTORI.

*Ut tibi pateat, Lector Benevole, ſeries Paragraphorum antiquæ Conſuetudinis, quæ videtur cum multis ſuperioribus, atque etiam hac poſtrema minime convenire. Non abs re credimus, tibi paucis verbis indicare, quæ hactenus multis maximum faceſſerunt negotium in laudationibus: inde autem ortum arbitramur, quod Commentarius in Titulos Conſuetudinis Pariſienſis in his prædictis editionibus atque etiam hac ultima ordinatus fuerit ſecundum articulos Conſuetudinis reformatæ, quodque antiqua editio Commentariorum Molinæi in Conſuetudines Pariſienſes anno 1576. apud Gabrielem* Buon, *publicata à Simone Bobæo Advocato Pariſienſi ipſius Caroli Molinæi Authoris Genero, quamque Veteres noſtri Doctores ſive Galli, ſive Exteri, in prolationibus ſecuti ſunt, ſervavit ordinem articulorum antiquæ Conſuetudinis; unde fit ut vix probari poſſint hæ laudationes in hac nova editione. Æquum ſanè ac maxime neceſſarium ſequens illud monitum judicavimus quibuſcunque varias illas editiones conciliare volentibus. Conſulant ergo ſtudioſi illi verbale inſtrumentum reformatæ Conſuetudinis, & cognoſcent ordinem, in quo quique articuli veteris illius Conſuetudinis poſiti fuerint tempore reformationis: Hàc quoque viâ facilè reperient in hacce noviſſima editione laudationes omnes excerptas ex antiqua editione anni 1576. apud Gabrielem* Buon *& ſimilibus: verbi gratia torquet animum locus quidam Commentarii ipſius Molinæi Authoris ſuper articulum ſecundum veteris Conſuetudinis in hac poſtrema editione occurret articulo tertio Conſuetudinis reformatæ; quod ipſe Molinæus protulit adverſus articulum tertium antiquæ Conſuetudinis cupiunt comprobare, occurret trigeſimo quinto novæ Conſuetudinis articulo, quo tertius ille articulus tranſvectus eſt; & ſic de cæteris.*

## V. C.

# CAROLI MOLINÆI VITA.

Hieronymus Stridonienſis vir ſanctiſſimus, vidiſſe ſe ait Paulum quendam à Concordia, quod oppidum Italię eſt, ſenem referre ſolitum, numquam Cyprianum abſque Tertulliani lectione unam diem prætériiſſe, ac ſibi crebrò dicere, da magiſtrum; ſignificans ſublimi ingenio virum ſub Septimio Severo Cæſare, nec modo excellentem Theologum, ſed etiam Jureconſultum, ut opera ejus indicant. Inter artifices autem longa differentia eſt ingenii & naturę & inſtitutionis. *L. inter. de ſolutionibus.* ut pares minimè dici poſſint neque debeant, etſi omnes magni & præſtantes Jureconſulti fuerint. Caroli quidem Molinæi, qui ex hoc numero excellentium virorum fuit, vitam & mores

ſciri publicè intereſt, ne concurſu rerum, & ſuo quiſque judicio privatim abductus à vero ſeipſum atque alios in præcipitem ruinam impellat: Error enim ſemper errando fit cæcus quotidie magis, æternúmque miſer eſt. Qui hanc viam pene inviam ſequitur non excutiens eam etiam miſer quod initio faciendum eſt errare non cupienti. De eo itaque dicturi, à patria, parentibus & majoribus ejus ordiamur. Lutetia Pariſiorum natalis locus ei fuit: In ea enim patrem ejus domicilium habuiſſe conſtat, & Carolus infans natus eſt patre Joanne noto & celebri Advocato in Palatio & Senatu urbis, de cujus moribus infra dicemus: Pueritiæ annos humanioribus litteris debitos in patria amœniſſima ſede, ſelectiſſimâque cum æqualibus tranſegit, Græcas Latinaſque litteras diligenter colens. Cum autem adoleſcentiam attigiſſet cæpiſſetque in foro verſari, blæſus eſſe & impeditioris linguæ deprehenſus eſt, quod ei naturale vitium initio obfuit, quia lites ſatis exploratas diſertè proloqui nullomodo poſſe videbatur: itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribus diſplicebat, ineptis plerumque alienę induſtrię judicibus, contemptuique illis potius quam admirationi fuit. Statura mediocri, capillitio & barba, in juventute nigris, ſed vergente ætate in decoram canitiem tranſiêre: barbam verò biſurcatam & longam habuit: cibi, vinique pauciſſimi. Erant enim hujuſmodi ut fulminare in muſæo cum paucis videretur, alibi propemodum mutus eſſet. Semel accidit ut à Chriſtophoro Thuano Præſide objurgaretur, quod cum accidiſſet præter ſpem, Collegarum ſeniores Advocati concurſu ad eum facto, quod ſe quoq; violatos exiſtimarent, per Franciſcum Portam antiquiſſimum dici ei juſſerunt: Cum hodie Molinæum collegam verbo læſeris, quid abs te factum putas? læſiſti enim hominem doctiorem quam unquam eris. Poſtridiéque Chriſtophorus quem facti jam pœnitebat, dixit, quod in Molinæum effudiſſet id calore ſibi excidiſſe: tanta ille & ſummus Præſes humanitate fuit, & erga illos celebres patronos, inter quos etiam ipſe floruerat, reverentia. Imò tanta, ut aliàs viſus ſit, in æde D. Andreę, etiam jam Præſes, aliquando noluiſſe oblationi faciendę anteire illum, quem toties conſuluerat Mathæum Quadrigarium Juriſconſultiſſimum probum & venerabilem ſenem. Paulus quidem jureconſultus, ait, quicquid hujuſmodi calore vel fit vel dicitur, non prius ratum eſſe, quàm ſi perſeverantia apparuerit judicium animi fuiſſe. Idem Carolus in Conſiliis ſuis pluribus ait. *Ego qui nemini cedo, & qui à nemine poſſum doceri:* quę ejus verba, ſi vera non eſſent, illum inſipientię arguerent: quod à Jureconſulto nemine ei objectum eſt. Imò illum celebres quoque Advocati illius temporis, ut idem Quadrigarius, Annæus Chappeus, nobilis Arvernus, Franciſcus Porta, aliique in foro cogniti magni faciebant: Molinæus tamen etiam de ſe ſcribit ſtatuiſſe ſe conſuetudines Regionis Borbonienſium commentari, verum inſpecta Joannis Paponis induſtria tanto labore voluntariè abſtinuiſſe, cujus hominis de Præfectura Forenſium benè meriti, & qui apud illos judex quinquaginta annorum ſpatio fuiſſet, debuit memoria fieri. Petrus Seguierius tunc Advocatus & prudentiſſimus vir ad Carolum mittere ſolebat honorarium aliquot aureorum, ut ex facto propoſito ſententiam ſuam ſcripto mitteret, majori ut ferè ſit conſulentis emolumento quam conſulti. Balduinus Anteceſſor ſæpè repertus eſt cum aliquo juriſperito ad Molinæum ire ſuper aliqua quæſtione ſententiam ejus habituri. De eo Argentræus in commentariis ad conſuetudines Britannię. Vir, inquit, incomparabilis doctrinę Molinæus. De eodem Guido Coquilius vir in omni jure peritus, modeſtięque ſingularis, in explicatione juris municipalis Nivernenſium. Carolus Molinæus, inquit, bonus author, è cujus ſcriptis plurimę deciſiones erutę fuerunt, tranſieruntque in decreta Senatus, aut conſuetudines novas. Et aliàs Doctorem Francici juris doctiſſimum eundem vocat. Domum habuiſſe Ligeri vicinam nomine *de Miguaux*; cognatos, & affines in Pertico & Belſia, apud quos diverſabatur, relicta Lutetia, anno 1562. Nam & expertus eſt carceres in ipſa Lutetia potiſſimùm, quia ſcripſiſſet in parvas datas, & aliquot alios abuſus Curię Romanę temporis illius perſtringens. Expertus eſt etiam carceres in Germania. Item de ſuis liberis idem Molinæus ſic. Gratia habenda primogenito filio meo Carolo Molinæo juniori, qui in gravi & periculoſo morbo die, noctéque mihi adſtitit, & nihilominus partes meas, quantùm potuit, ſupplevit in conquirendis & deſcribendis Adverſariis meis, & præparandis Typographo, quę certe citiùs abſoluiſſet, ſi per illum acerbiſſimum & damnoſiſſimum Aſtmaticum morbum licuiſſet. De morbo quoque ſuo ſcribit in hunc modum: Sæviſſimus Aſtmaticus morbus ſubitò me corripuit, ut à Deo pro magno beneficio celerem mortem ſingulis noctibus peterem. In opere verò collationis & unionis quatuor Evangeliſtarum: Cum, inquit, Spiritus ſanctus voluerit habere quatuor ſeparatos Scriptores, ſeu quatuor ſeparata ſcripta, quę eſt iſta præſumptio humana ſi omnes alii quatuor Evangelia, ſolus Calvinus tria in unum confundere, & rejicere voluerit? Calvinum quaſi malè ſentientem adjectis rationibus perſtringit. Federico fratri ſuo quidquid bonorum habuit Molinæus dono dedit, quod tunc ſtatueret nunquam uxorem vel ſociam laboris & fortunarum ſuarum ducere, fuitque annos 15. in eo ſtatu: verùm quia ſicut debuit Federicus ſorores ſuas non collocabat, nec penſiones annuas Religioſis debitas rogatus perſolvebat,

coactus eſt mutare ſententiam & Ludovicam Beldoniam duxit ,ex qua ei ſupervenerunt Carolus & Ludovicus, & Anna: propterea ſcripto libello ad *l. ſi unquam. de revocandis donationibus.* cæpit adverſus fratrem agere, obtinuitque decretum quo donationem jampridem factam improbabat. Beldonia filia erat Joannis Notarii & Secretarii Regii atque exceptoris publici Præſentationum in Curia, ut vocant. Hæc quotidie circa horam diei decimam ſolita erat muſæum viri adire, eumque benigne & modeſté abigere, utque in Palatium iret, monere, & hortari, quòd ad neceſſarios & domeſticos ſumptus lucrum diceret liberis neceſſarium, cui ille ultrò parens facturum ſpondebat, ſtatimque egreſſus domo properabat in Palatium, in quo prompto judicio, ac, ut ita dicam, reſoluto Collegis partibuſque videbatur: partibus interdùm ad eum conſulendum præter animi voluntatem adeuntibus quòd exiſtimaretur eſſe religionis Lutheranę. De prima illa uxore ſua ita loquitur, Deus qui ſuſceptor meus fuit, uxorem primam ſtudiorum meorum Mœcenatem nobilem Aloiſiam Beldoniam magno delectu ſelectam, mihi dedit. At illa immatura morte, & ſtudiorum meorum damno, magno meo mœrore occubuit, feriis natalitiis, anno Domini 1556. Coætaneos ſui ordinis laude dignos extollit, ut Mathæum Quadrigarium his verbis: In conſeſſu peritorum audivi conſultiſſimum totius ordinis noſtri nemine diſſentiente reſpondentem . & in Conſiliis noſtrum Coripheum eum vocari, quem Gabriëlem Mariliacum conſulebat: Ex quo oſtenditur candor ejus, qui abſque invidia erat, etſi, nonnunquam improbet opinionem Chaſſanei, qui tunc etiam vivebat, & Tiraquelli, aliorumque interdùm etiam Bartoli Jureconſultorum. De Budæo verò, & Roberto Senali eos vocat ætate ſua omnium virtutum ac doctrinarum genere abſolutiſſimos Patriæque, Urbis, & totius Galliæ ſplendidiſſima lumina, idem de Tiraquello quem etiam doctiſſimum vocat & de Zazio, quem eruditiſſimum appellat. Gloriatur, & quidem modeſtè, quòd plures Provinciarum Præſides vix unquam à reſponſo ſuo in judicando diſcedere ſolebant, jámque viceſimum quintum annum præteriiſſent ex quo tempore in tali exiſtimatione ac judicio mortalium viveret, ut nuper, inquit, in Carceribus Montis Belligardenſium Lutheranorum fruſtra exprobrabam impiis illis & Barbaris Officialibus, qui me ad ſcribendum & conſulendum pro libidine ſua adigere volebant: utque innocentiam & juriſprudentiam meam eorum Tyrannidi & avaritiæ proſtituerem, ſed potius mori volebam. Tractatum ſcripſerat de Muneribus, & Honoribus, in quo plenè egerat de Functionibus Principis & Reipublicę quem magnis laboribus compoſitum, inquit, & in mundum redactum, paratumque editioni, rapuerunt perfidi Montis Beligardi Officiales, & me carceratum per undecim menſes ſpoliarunt. Idem Molinæus Epiſtola ad regulas Cancellarię, fatetur ſe, Cenſore ad vindicandum plagium à Coſma Guimerio commiſſum meritò uti, qui cum gloſas ſuper Pragmatica Sanctione edidiſſet, eas Jacobo Mareſchalo Advocato vero autori longè præſtantiori detractas, velut ſuas, publicavit: ita enim publicé legitur in Poliandrio SS. Innocentium Lutetiæ. *Coſmas Guimier Inquaſtarum Præſes, patri, matrique ſibique monumentum fecit, legit, conſulit, gloſas ſuper Pragmatica, edidit, obiit 3. die Julii anno 1503. ſed neque moriens pauperum oblitus eſt, eos enim heredes inſtituit;* Mareſchalus fuit ille Advocatus celeber, qui ob breves quaſdam, ſed tamen eruditas rationes juris, quas Salvationes vocant, cum imperitus Cliens impar offerret honorarium, honeſtè renuit, dicens ſe tantùm id accepturum quod ob Clientem in caſum victoriæ taxaretur. Taxatę autem fuerunt lx. librę Pariſienſes habitâ ratione non ad brevem, ſed ad doctam & elaboratam ſcripturam modumque litis, & eminentem ſcientiam Advocati, & fuit ſplendidum & pro temporis more, ut ampliſſimum ita rariſſimum honorarium. Molinæus autem veritus ne aliquis ſua ipſius opera ſic impudenti furto ſubſtraheret, multis rationibus plagium illud convicit ad Regulam Cancellariæ. De veriſimili notitia: quem locum ſatis erit curioſis indicaſſe. Et quidem in Epiſtolis, quas præfixit volumini Variorum tractatuum, & lectionum anni 1534. teſtatum reliquit, circiter viginti annis antè id tempus ſe bono publico cæpiſſe ſcribere, ac juriſprudentiam Gallicanam in oculis omnium mortalium ponere, quo ſtudio ita affectus erat, ut recuſaverit munus Conſiliarii Regii, à Senatu Pariſienſi, ſibi ultrò delati, ut nunc moris erat, exiſtimans ſe non poſſe ſimul ei muneri, quod grave eſt, & librorum compoſitioni operam dare. Dum eſſet juvenis & ſubſellia Senatus quotidie adiret, opiniones excellentium Advocatorum ſæpè improbabat, ut Franciſci Montholonis poſtea Procancellarii, de quo ſæpè multa honorificè, Petri Lizeti Arverni genere, poſtea meritiſſimi Præſidis Senatus, Olivarii Aligreti, de quibus etiam multa. Anno 1538. quartana febri vexabatur, & Commentarios ſuos ad jus municipale Pariſiorum, ut ſecundò ederentur, librario commiſit. Tiraquellum iis uſum in opere quod de retractu ſcripſerat, dicit: Veritas ei in jure civili ac municipali charior erat, quàm oſtentatio ſui: ac gloriabatur quòd Guillelmus Pojetus Cancellarius Franciæ commentarios ſuos valdè probabat, moleſtè ferens eos amplitudini ſuæ dicatos non fuiſſe. Quod prolixè aliquandò ſcriberet hanc rationem reddit: Id non ego ut ſuapte natura facilia, difficilia videantur, nec nodum, ut aiunt, in ſcirpo quæro, ſed fun-

Digitized by Google

damenta rationum, & deciſiones quæſtionum ſolvere cupio, quæ levioribus quæſtionibus nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis fit methodus ad rectum judicium, & reſolutionem difficilium quæſtionum. Multa ſcripſit quæ in lucem non venêre. Abſolverat enim Commentaria ſua ad jus municipale Pariſienſium in quatuor tomos digeſta, unicum editum, tres deſiderantur. Poſtremò ſcholas juris civilis Tubingæ in Germania, Vezontione, Dolæque Sequanorum magno auditorum concurſu, aperuit. Denique vexatum curis cæca mors rapuit, ſcilicet anno 1566. die SS. Innocentium, vir ſibi tantùm, & familiæ nocens, contentionibus enim pro religionis cauſa ſuſceptis, & compoſitionibus aſſiduis dans operam, opulentam relinquere non potuit. Ad ei morienti aſſiſtendum admiſſi ſunt; quos petierat tres viri, Claudius Eſpenſeus, nulli Theologorum ſui temporis cedens; cum quibus de Prædeſtinatione ita egit, ut ipſi mirarentur obſcuram quæſtionem, tam dilucidè ab eo tractari potuiſſe: ſecundus fuit Curtius Paſtor S. Andreæ, in qua Parochia Domicilium erat Molinæi; Tertius Renatus Bonellus Collegii Pleſſæi præfectus, ſuperſtite Joanna Vivaria uxore ſecunda. Quieta poſtmodum Gallia ſedataque civili bello, quod inter nos fuit anno 1570. Carolus Molinæus Junior rediit Lutetiam, hydropiſi correptus, quo morbo deceſſit, menſe Februario, Regeſta ſua pater illi communicaſſe ſcribit. Demùm calamitas dira Molinæam gentem penitus afflixit, atque evertit. Joanne * Bobæo genero Molinæi abſente, ædes ejus Lutetię ſitas propè Auguſtinianos, ſervus, ut fertur, domeſticus genere Vaſco, in eas per ſtabuli oſtium ſicarios aliquot, & ſceleratos homines intromiſit, eoſque in ſuperius cubiculum ſecum adduxit, ubi confeſtim exectis ſicis chariſſimam Molinæi filiam, & ab eo datam in matrimonium Bobæo crudeliter occiderunt, prę manibus opus fæmineum, id eſt, tapetum cœptum tenentem, mox filium ſcabello innixum ſupérque eo pingentem litteras, nutricem humi effuſam propè ignem, ut infantulo neceſſaria præberet, aliam ancillam, quæ ſtatim fugerat abdens ſe in intimam & ſecretiorem lectuli partem. Quo ſcelere per hunc modum admiſſo abacum aperiunt inventis clavibus, unde educta ſupellectili argentea, eam in puteum ædium abjecerunt, egreſſique oſtio, quo venerant, repentè abeunt, nec de illis ſciri unquam certò potuit, qui & quales fuerint, & ſi diligenter quæſitum eſt. Aurigam, & currum Helini Senatoris optimi viri fortè obviam habuêre, dataque ei pecunia perſuaſêre, ut ſe in expedito curru, extra urbem citò perduceret. Infœlix Bobæus cum rediiſſet, tam horrendum crimen apud Senatum proſequutus cauſa cadit, atque in ſumptus quos rei feciſſent condemnatus eſt. Hanc hiſtoriam Jacobus Auguſtus Thuanus, nunc in Senatu doctiſſimus Præſes, diligenter ſcripſit. Cum autem diu non lateant ſcelera ut Florus hiſtoricus ait, nimirùm, nondum repertum qui tantum nefas detegere potuerit, & quod ſicarii ipſi Aurigam Hellini etiam occiderunt, metu ne illius indicio caperentur. Anno autem 1567. reverſus ex Anglia, Franciſcus Memorantius vir nobiliſſimus cum Bobæo Molinæi genero colloqui voluit, queſtuſque eſt à genero ſibi celatum Soceri genus, quod ex Iſabellę Reginę Anglorum didiciſſet. Cum enim ſermo coram illa factus eſſet de Molinæo, & quidam ut de Advocato in Senatu Pariſienſi nobili loquerentur, Iſabella Regina ſub intulit, ita rem habere neceſſe eſt, cum is mihi conſanguineus & propinquus fuerit, ac genealogiam defuncti ſtatim diſertiſſimè explicavit: cum verò audiſſet quid filię ejus & tenerrimis liberis nocturno tempore accidiſſet, utque mater una cum liberis ſicariorum manu periiſſet, flens, Siccine, inquit, oportuit conſanguineos meos ab impiis tractari? Renatus Coſſeus, Barnabaſque Briſſonius apud illam tunc erant ob publica Regni hujus negotia. Denique ut abſolvatur Molineo pridem mortuo: cum de Eloquentia ſcriberet Marcus Fabius Quintilianus, ille, inquit, ſe profeciſſe ſciet, cui Cicero valdè placebit: hanc laudem in jure civili, & Francico meretur, quicunque Molinæi ſcripta legerit. Vix enim perſuaderi poterit aliquam Molinæo parem inveniri poſſe. Et adhuc Bobæus Columniaci Bailliuus, (quod eſt nomen urbis in regione Brienſi,) jam ætate confectus vivit, & vivit octogenario major, non ad deponendam infelicis Soceri, uxoris, & liberorum, qui crudeliter periêre recordationem, ſed ad miſeriam ſui ipſius prole carentis deplorandam, ſolus enim eſt, quia Deus chariſſimos liberos ſuos, una cum matre miſerabili cæde ſublatos videt & id facinus detegi ab hominibus non poſſe adhuc Deus patitur. Quouſque tandem id patiêre immortalis, & æquiſſime rerum conditor.

* Male Author hujus vitæ appellat Molinæi generum Joannem Bobæum, cum conſtet ex ipſa editione conſuetudinis Pariſienſis cuis Bobæi emiſſæ anno 1576. unicum & verum nomen Simonis inditum fuiſſe.



Digitized by Google

coactus eſt mutare ſententiam & Ludovicam Beldoniam duxit ;ex qua ei ſupervenerunt Carolus & Ludovicus, & Anna: propterea ſcripto libello ad *l. ſi unquam. de revocandis donationibus.* cæpit adverſus fratrem agere, obtinuitque decretum quo donationem jampridem factam improbabat. Beldonia filia erat Joannis Notarii & Secretarii Regii atque exceptoris publici Præſentationum in Curia, ut vocant. Hæc quotidie circa horam diei decimam ſolita erat muſæum viri adire, eumque benigne & modeſtè abigere, utque in Palatium iret, monere, & hortari, quòd ad neceſſarios & domeſticos ſumptus lucrum diceret liberis neceſſarium, cui ille ultrò parens facturum ſpondebat, ſtatimque egreſſus domo properabat in Palatium, in quo prompto judicio, ac, ut ita dicam, reſoluto Collegis partibuſque videbatur: partibus interdùm ad eum conſulendum præter animi voluntatem adeuntibus quòd exiſtimaretur eſſe religionis Lutheranę. De prima illa uxore ſua ita loquitur, Deus qui ſuſceptor meus fuit, uxorem primam ſtudiorum meorum Mœcenatem nobilem Aloiſiam Beldoniam magno delectu ſelectam, mihi dedit. At illa immatura morte, & ſtudiorum meorum damno, magno meo mœrore occubuit, feriis natalitiis, anno Domini 1556. Coætaneos ſui ordinis laude dignos extollit, ut Mathæum Quadrigarium his verbis: In conſeſſu peritorum audivi conſultiſſimum totius ordinis noſtri nemine diſſentiente reſpondentem . & in Conſiliis noſtrum Coripheum eum vocari, quem Gabrielem Mariliacum conſulebat: Ex quo oſtenditur candor ejus, qui abſque invidia erat, etſi, nonnunquam improbet opinionem Chaſſanei, qui tunc etiam vivebat, & Tiraquelli, aliorumque interdùm etiam Bartoli Jureconſultorum. De Budæo verò, & Roberto Senali eos vocat ætate ſua omnium virtutum ac doctrinarum genere abſolutiſſimos Patriæque, Urbis, & totius Galliæ ſplendidiſſima lumina, idem de Tiraquello quem etiam doctiſſimum vocat & de Zazio, quem eruditiſſimum appellat. Gloriatur, & quidem modeſtè, quòd plures Provinciarum Præſides vix unquam à reſponſo ſuo in judicando diſcedere ſolebant, jámque viceſimum quintum annum præteriiſſent ex quo tempore in tali exiſtimatione ac judicio mortalium viveret, ut nuper, inquit, in Carceribus Montis Belligardenſium Lutheranorum fruſtra exprobrabam impiis illis & Barbaris Officialibus, qui me ad ſcribendum & conſulendum pro libidine ſua adigere volebant: utque innocentiam & juriſprudentiam meam eorum Tyrannidi & avaritiæ proſtituerem, ſed potius mori volebam. Tractatum ſcripſerat de Muneribus, & Honoribus, in quo plenè egerat de Functionibus Principis & Reipublicę quem magnis laboribus compoſitum, inquit, & in mundum redactum, paratumque editioni, rapuerunt perfidi Montis Beligardi Officiales, & me carceratum per undecim menſes ſpoliarunt. Idem Molinæus Epiſtola ad regulas Cancellarię, fatetur ſe, Cenſore ad vindicandum plagium à Coſma Guimerio commiſſum meritò uti, qui cum gloſas ſuper Pragmatica Sanctione edidiſſet, eas Jacobo Mareſchalo Advocato vero autori longè præſtantiori detractas, velut ſuas, publicavit: ita enim publicé legitur in Poliandrio SS. Innocentium Lutetiæ. *Coſmas Guimier Inquaeſtarum Præſes, patri, matrique ſibique monumentum fecit, legit, conſulit, gloſas ſuper Pragmatica, edidit, obiit 3. die Iulii anno 1503. ſed neque moriens pauperum oblitus eſt, eos enim hæredes inſtituit;* Mareſchalus fuit ille Advocatus celeber, qui ob breves quaſdam, ſed tamen eruditas rationes juris, quas Salvationes vocant, cum imperitus Cliens impar offerret honorarium, honeſtè renuit, dicens ſe tantùm id accepturum quod ob Clientem in caſum victoriæ taxaretur. Taxatę autem fuerunt lx. librę Pariſienſes habitâ ratione non ad brevem, ſed ad doctam & elaboratam ſcripturam modumque litis, & eminentem ſcientiam Advocati, & fuit ſplendidum & pro temporis more, ut ampliſſimum ita rariſſimum honorarium. Molinæus autem veritus ne aliquis ſua ipſius opera ſic impudenti furto ſubſtraheret, multis rationibus plagium illud convicit ad Regulam Cancellariæ. De veriſimili notitia: quem locum ſatis erit curioſis indicaſſe. Et quidem in Epiſtolis, quas præfixit volumini Variorum tractatuum, & lectionum anni 1534. teſtatum reliquit, circiter viginti annis antè id tempus ſe bono publico cæpiſſe ſcribere, ac juriſprudentiam Gallicanam in oculis omnium mortalium ponere, quo ſtudio ita affectus erat, ut recuſaverit munus Conſiliarii Regii, à Senatu Pariſienſi, ſibi ultrò delati, ut nunc moris erat, exiſtimans ſe non poſſe ſimul ei muneri, quod grave eſt, & librorum compoſitioni operam dare. Dum eſſet juvenis & ſubſellia Senatus quotidie adiret, opiniones excellentium Advocatorum ſæpè improbabat, ut Franciſci Montholonis poſtea Procancellarii, de quo ſæpè multa honorificè, Petri Lizeti Arverni genere, poſtea meritiſſimi Præſidis Senatus, Olivarii Aligreti, de quibus etiam multa. Anno 1538. quartana febri vexabatur, & Commentarios ſuos ad jus municipale Pariſiorum, ut ſecundò ederentur, librario commiſit. Tiraquellum iis uſum in opere quod de retractu ſcripſerat, dicit: Veritas ei in jure civili ac municipali charior erat, quàm oſtentatio ſui: ac gloriabatur quòd Guillelmus Poyetus Cancellarius Franciæ commentarios ſuos valdè probabat, moleſtè ferens eos amplitudini ſuæ dicatos non fuiſſe. Quod prolixè aliquandò ſcriberet hanc rationem reddit: Id non ego ut ſuapte natura facilia, difficilia videantur, nec nodum, ut aiunt, in ſcirpo quæro, ſed fun-

damenta rationum, & deciſiones quæſtionum ſolvere cupio, quæ levioribus quæſtionibus nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis fit methodus ad rectum judicium, & reſolutionem difficilium quæſtionum. Multa ſcripſit quæ in lucem non venêre. Abſolverat enim Commentaria ſua ad jus municipale Pariſienſium in quatuor tomos digeſta, unicum editum, tres deſiderantur. Poſtremò ſcholas juris civilis Tubingæ in Germania, Vezontione, Dolæque Sequanorum magno auditorum concurſu, aperuit. Denique vexatum curis cæca mors rapuit, ſcilicet anno 1566. die SS. Innocentium, vir ſibi tantùm, & familiæ nocens, contentionibus enim pro religionis cauſa ſuſceptis, & compoſitionibus aſſiduis dans operam, opulentam relinquere non potuit. Ad ei morienti aſſiſtendum admiſſi ſunt; quos petierat tres viri, Claudius Eſpenſeus, nulli Theologorum ſui temporis cedens; cum quibus de Prædeſtinatione ita egit, ut ipſi mirarentur obſcuram quæſtionem, tam dilucidè ab eo tractari potuiſſe: ſecundus fuit Curtius Paſtor S. Andreæ, in qua Parochia Domicilium erat Molinæi; Tertius Renatus Bonellus Collegii Pleſſæi præfectus, ſuperſtite Joanna Vivaria uxore ſecunda. Quieta poſtmodum Gallia ſedataque civili bello, quod inter nos fuit anno 1570. Carolus Molinæus Junior rediit Lutetiam, hydropiſi correptus, quo morbo deceſſit, menſe Februario, Regeſta ſua pater illi communicaſſe ſcribit. Demùm calamitas dira Molinæam gentem penitus afflixit, atque evertit. Joanne * Bobæo genero Molinæi abſente, ædes ejus Lutetię ſitas propè Auguſtinianos, ſervus, ut fertur, domeſticus genere Vaſco, in eas per ſtabuli oſtium ſicarios aliquot, & ſceleratos homines intromiſit, eoſque in ſuperius cubiculum ſecum adduxit, ubi confeſtim exertis ſicis chariſſimam Molinæi filiam, & ab eo datam in matrimonium Bobæo crudeliter occiderunt, prę manibus opus fæmineum, id eſt, tapetum cœptum tenentem, mox filium ſcabello innixum ſupérque eo pingentem litteras, nutricem humi effuſam propè ignem, ut infantulo neceſſaria præberet, aliam ancillam, quæ ſtatim fugerat abdens ſe in intimam & ſecretiorem lectuli partem. Quo ſcelere per hunc modum admiſſo abacum aperiunt inventis clavibus, unde educta ſupellectili argentea, eam in puteum ædium abjecerunt, egreſſique oſtio, quo venerant, repentè abeunt, nec de illis ſciri unquam certò potuit, qui & quales fuerint, & ſi diligenter quæſitum eſt. Aurigam, & currum Helini Senatoris optimi viri fortè obviam habuêre, dataque ei pecunia perſuaſêre, ut ſe in expedito curru, extra urbem citò perduceret. Infœlix Bobæus cum rediiſſet, tam horrendum crimen apud Senatum proſequutus cauſa cadit, atque in ſumptus quos rei feciſſent condemnatus eſt. Hanc hiſtoriam Jacobus Auguſtus Thuanus, nunc in Senatu doctiſſimus Præſes, diligenter ſcripſit. Cum autem diu non lateant ſcelera ut Florus hiſtoricus ait, nimirùm, nondum repertum qui tantum nefas detegere potuerit, & quod ſicarii ipſi Aurigam Hellini etiam occiderunt, metu ne illius indicio caperentur. Anno autem 1567. reverſus ex Anglia, Franciſcus Memorantius vir nobiliſſimus cum Bobæo Molinæi genero colloqui voluit, queſtuſque eſt à genero ſibi celatum Soceri genus, quod ex Iſabellę Reginę Anglorum didiciſſet. Cum enim ſermo coram illa factus eſſet de Molinæo, & quidam ut de Advocato in Senatu Pariſienſi nobili loquerentur, Iſabella Regina ſub intulit, ita rem habere neceſſe eſt, cum is mihi conſanguineus & propinquus fuerit, ac genealogiam defuncti ſtatim diſertiſſimè explicavit: cum verò audiſſet quid filię ejus & tenerrimis liberis nocturno tempore accidiſſet, utque mater una cum liberis ſicariorum manu periiſſet, flens, Siccine, inquit, oportuit conſanguineos meos ab impiis tractari? Renatus Coſſeus, Barnabaſque Briſſonius apud illam tunc erant ob publica Regni hujus negotia. Denique ut abſolvatur Molineo pridem mortuo: cum de Eloquentia ſcriberet Marcus Fabius Quintilianus, ille, inquit, ſe profeciſſe ſciet, cui Cicero valdè placebit: hanc laudem in jure civili, & Francico meretur, quicunque Molinæi ſcripta legerit. Vix enim perſuaderi poterit aliquam Molinæo parem inveniri poſſe. Et adhuc Bobæus Columniaci Bailliuus, (quod eſt nomen urbis in regione Brienſi,) jam ætate confectus vivit, & vivit octogenario major, non ad deponendam infelicis Soceri, uxoris, & liberorum, qui crudeliter periêre recordationem, ſed ad miſeriam ſui ipſius prole carentis deplorandam, ſolus enim eſt, quia Deus chariſſimos liberos ſuos, una cum matre miſerabili cæde ſublatos videt & id facinus detegi ab hominibus non poſſe adhuc Deus patitur. Quouſque tandem id patiêre immortalis, & æquiſſime rerum conditor.

* Male Author hujus vitæ appellat Molinæi generum Joannem Bobæum, cum conſtet ex ipſa editione conſuetudinis Pariſienſis cu is Bobæi emiſſæ anno 1576. unicum & verum nomen Simonis inditum fuiſſe.

# A MONSEIGNEUR SEGUIER CHANCELIER de France.

MONSEIGNEUR,

*La qualité éminente que vous poſſedez du premier Miniſtre de la Iuſtice en France, & que vous ſouſtenez avec tant de merite & de dignité ; l'inclination & l'obligation qu'avoit l'Autheur de la vie de Maiſtre Charles du Molin, Maiſtre Iulien Brodeau vivant Advocat en la Cour, à vous honnorer & reſpecter, celle qui eſt & ſera hereditaire en ſa Maiſon, mais en nous particulierement, qui y ſommes ſi eſtroitement obligez ; nous ont aiſément perſuadé que les OEuvres Poſthumes dudit Sieur Brodeau, ne pourroient paroiſtre au jour avec plus d'éclat, que ſous le nom de celuy qui a toujours appuyé & protegé de ſon authorité & bienveillance, les gens de Lettres, & qui ont avec honneur conſommé leur vie dans l'employ du Palais, comme a fait le Defunt.*

*Cette vie qu'il a compoſée de Maiſtre Charles du Molin, Autheur grave, & le plus grand Iuriſconſulte François qui ait paru de ſon temps, eſt comme l'avant-coureur du Commentaire que ledit Defunt a fait ſur la Couſtume de Paris, lequel il a promis de donner au public dans les dernieres impreſſions des Arreſts de Mr. Loüet, ce qu'il euſt accomply de ſon vivant, ſi Dieu luy euſt prolongé la vie, & dont nous eſperons le dégager en peu, afin de ne pas fruſtrer le public d'un Ouvrage que nous pouvons à juſte titre appeller incomparable.*

*Recevez donc, MONSEIGNEUR, ce témoignage reſpectueux que nous avons de vous honnorer : Et puiſqu'en toutes occaſions vous avez du vivant de cét Autheur, témoigné l'eſtime que vous en faiſiez, conſervez-le encore aprés ſa mort, en appuyant de voſtre authorité & approbation, ces OEuvres qui tireront leur luſtre & leur éclat principal, de voſtre appuy & de voſtre Nom illuſtre.*

*Nous eſperons, MONSEIGNEUR, que l'eſtime que ledit Defunt s'eſtoit acquis par les Notes qu'il a faites ſur les Arreſts de Mr. Loüet, & qu'il avoit dediées à Monſieur le Preſident Seguier voſtre Oncle, ſon protecteur & le ſoutien de ſa fortune, ainſi qu'il le nomme, ſera de beaucoup augmentée par ſes OEuvres Poſthumes, qui le feront revivre dans l'opinion des hommes, pourveu qu'il vous plaiſe, MONSEIGNEUR les prendre en voſtre protection, & leur donner voſtre approbation. C'eſt ce qu'il a toujours ſouhaitté, & ce que nous executons avec joye & ſatisfaction, non pour nous dégager des obligations que nous vous avons, mais pour une marque infaillible du devoir & du reſpect que nous vous portons, eſtant comme nous ſommes,*

*MONSEIGNEUR,*

Vos tres-humbles & tres-obeiſſans ſerviteurs,
JULIEN BRODEAU, Fils,
PIERRE LALEMENT, Gendre dudit Défunt.

# ADVIS AU LECTEUR.

LEs grands & illuſtres perſonnages de l'antiquité, n'ont eu leur luſtre & leurs lumieres eſclatantes qu'aprés leur mort, leurs livres les ont fait revivre dans la memoire des hommes, & la mort qui finit toutes choſes, n'a ſceu leur oſter ny leur ravir cette reputation que le travail & la ſcience leur avoit acquiſe : Ils renaiſſent tous les jours parmy ceux qui voyent & admirent leurs œuvres, & il arrive ſouvent que celles qui paroiſſent aprés leur mort ont un applaudiſſement, & une approbation toute ſinguliere, la poſterité eſtant jalouſe de recevoir, accueïllir & conſerver des gages & des productions ſi cheres de perſonnes, qui durant leur vie ſe ſont ſignalez par leur vertu & leur ſçavoir.

Ce ſeroit une ingratitude inſigne envers la memoire de celuy dont le nom eſt icy mis comme Autheur du recueïl & recherche qu'il a faite de la vie de Maiſtre Charles du Molin, perſonnage illuſtre & de grand merite, ſi nous qui ſommes ſi intereſſez dans ſa memoire, privions le public de ce que ce rare & illuſtre genie a laiſſé de ſes œuvres, ayant eu l'approbation telle que tout le monde ſçait, en ce Commentaire qui ne finira jamais de Monſieur Loüet; Mais certes encore plus paroiſtroit noſtre ingratitude ſi nous oſtions les moyens de faire revivre dans le public ce grand perſonnage, qui de ſon vivant a donné par ſes ſages & prudens conſeils le repos à tant de familles, qui a ſi ſouvent expliqué dans ſes conſultations & dans ſes eſcritures les principaux points & les plus difficiles queſtions de noſtre Droit François, avec l'approbation de tous ceux qui les ont veuës & leuës.

Bien éloignez de ces ſentimens, cher Lecteur, nous te donnons advis que par le ſoin & la peine que nous prenons, rien de tout ce qu'il avoit preparé ne ſera paſſé ſous ſilence, & que nous mettrons le tout au jour afin que celuy qui de ſon vivant a receu l'eſtime & la reputation telle qu'il meritoit pour ſa haute ſuffiſance, doctrine, & experience, dans la deciſion des plus grandes & importantes queſtions de noſtre Juriſprudence Françoiſe, te ſerve encore aprés ſa mort de guide & de conſeil dans toutes ſortes d'affaires, dont tu trouveras les deciſions dans le Commentaire de la Couſtume de Paris, qu'il t'a ſi ſouvent promis dans les dernieres impreſſions des Arreſts de Monſieur Loüet, & qui paroiſtra bien-toſt dans le public.

Et comme Maiſtre Charles du Molin a eſté celuy entre tous les Commentateurs de ladite Couſtume qui a le plus excellé dans le peu de titres qu'il a expliqué, il a creu luy devoir rendre cet honneur que de le mettre au frontiſpice de cet ouvrage, afin que le public & la poſterité puiſſe juger que ſi l'un avoit bien commencé, l'autre a eu l'avantage de bien finir.

Reçoy donc, cher Lecteur, la premiere partie de ces œuvres poſthumes, avec l'approbation qu'elles meritent, en attendant ce Commentaire que nous te promettons en peu, avec deux manuſcrits qui ſeront pareillement imprimez ſuivant ſon intention, qui ſervent d'explication & de fondement à pluſieurs articles de la Couſtume de Paris.

Nous ne doutons point que tu n'aye grande impatience de voir bientoſt ces ouvrages, & que tu n'approuve noſtre deſſein de faire revivre dans

Digitized by Google

le public celuy qui durant le cours de ſa vie y a paru avec tant d'éclat, tant par ſes écrits conſignez à la poſterité de ſon vivant, que par tout ce qu'il a fait dans le public.

Agrée donc ce travail que nous entreprendrons encore avec plus de ſatisfaction lorſque nous connoiſtrons que tu recevras cette premiere partie de ces œuvres, avec l'eſtime & l'honneur qu'elle merite, & contribuë de tout ce que tu pourras à rendre cet Autheur illuſtre par l'approbation que tu en feras.

Pour nous, nous n'avons cherché autre choſe en les faiſant imprimer, que de ſervir le public, & de rendre à la memoire de cet Autheur une partie de ce que nous luy devons, en mettant au jour ces œuvres: mais particulierement ce Commentaire qui le fera revivre à jamais dans la memoire des hommes.



Digitized by Google

# LA VIE DE MAISTRE CHARLES DU MOLIN,

## ADVOCAT EN PARLEMENT,

tirée des titres de ſa Maiſon, de ſes propres Ecrits, de l'Hiſtoire du Temps, des Regiſtres de la Cour, & autres monuments publics.

## LIVRE PREMIER.

### CHAPITRE PREMIER.

*Naiſſance & Parents de Charles du Molin.*

CHARLES du Moulin, ou du Molin (c'eſt ainſi qu'il ſignoit) a pris naiſſance en la ville de Paris, *a* ſur la fin de l'an 1500. qui eſt la raiſon pour laquelle en tous les Livres qu'il a donnez au public, avant ſes voyages d'Allemagne, en l'an 1552. il a pris qualité de Juriſconſulte Pariſien : & depuis, de Juriſconſulte de France & de Germanie, comme il ſera écrit en ſon lieu. Il a eu pour pere Jean du Molin, Advocat au Parlement & au Chaſtelet de Paris ; & pour mere Perrette Chauſſidon, mariez en l'an 1499. Il parle de ſon pere en ſon Traité Latin de *Vſuris*, *b* & que ce qu'il dit, il l'avoit appris vingt-cinq ans auparavant de Jean du Molin ſon pere, ancien Advocat, qui eſt dénommé & compris en cette qualité dans le procés verbal de la Couſtume de Paris, redigée en l'an 1510. en la comparution des Advocats du Chaſtelet. Jean du Molin étoit noble d'extraction ; & dans les titres de ſa famille, qui m'ont eſté communiquez, il eſt qualifié Eſcuyer, ſieur de Villefaureuſe, Paroiſſe de Brienne, & des fiefs l'Eveſque ; & Guyencourt, ſis à Mareuil, enſemble de la terre de Mignaux, Paroiſſe de Verrieres, proche Antony, à trois lieuës de Paris, & non pas proche la riviere de Loire, comme Papirius le Maſſon a écrit *c* faute de bons memoires ; laquelle terre de Mignaux on a ſoûtenu au procés de la donation faite à Ferry du Molin, dont ſera parlé cy-apres, *d* eſtre en leur Maiſon plus de deux cent ans auparavant : elle a depuis appartenu à Eſtienne des Belles Auditeur des Comptes. La moitié de la terre de Villefaureuſe, avec une maiſon ſize à Paris ; une autre maiſon & vignes à Charenton, & une ferme à Croiſſenay, avoient eſté données à Jean du Molin par Guillaume du Molin ſon frere, auſſi qualifié Eſcuyer, par donation du

*An 1500.*

*Jean du Molin 1499*

*Terre de Mignaux.*

*Terre de Villefaureuſe.*

*Guillaume du Molin frere.*

*a* Ipſe Molinæus Epiſtol. ad Chriſtoph. Thuanum, 13 Novembris 1566. Tibi Pariſienſi, & à Pariſienſi. Jac. Auguſt Thuanus lib. 38 Hiſtor. p. 363. Carolus Molinæus Lutetiæ Pariſiorum undè oriundus erat, &c. *Loyſel au Dialogue des Advocats, cy-apres, livre 3. chap. 13*

*b* Quæſt. 17. num. 195. Recordor ſupra 25. annos audiviſſe à Dom. Joan. patre meo antiquo Advocato & qu. 14. num. 172. in fine conſuet. Pariſ. §. 23. Quæſt 25. num. 93. in princ. ubi per Titium intelligit patrem ſuum.

*c* In Elogio Caroli Molinæi, pag. 240.

*d* Cap. 12.



BIBLIOTECA NAZ. ROMA VITTORIO EMANUELE

Digitized by Google

16. Mars 1509. Charles du Molin a pris la meſme qualité d'Eſcuyer, ſieur de Mignaux, & d'Alonne, qui eſtoit une terre de ſa premiere femme, je l'ay remarqué en pluſieurs contracts & actes : meſme dans les Lettres de Privilege d'aucuns de ſes Livres. Jean du Molin avoit un autre frere nommé André, qui laiſſa un fils, Jean du Molin Eſcuyer, ſieur de la Tombé, en la preſence duquel fut fait le partage du 12. Avril 1526. par Jean du Molin entre ſes enfans, apres le deceds de Perrette Chauſſidon leur mere : & par ce partage la terre de Mignaux fut delaiſſée toute entiere à Charles du Molin ; ce qui fut d'abondant confirmé par une donation entre vifs de 1529. C'eſt de cette terre qu'il parle en ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *a* au ſujet d'un moulin dépendant d'une terre paternelle & avitine, qui avoit eſté baillé en arriere-fief, par ſes predeceſſeurs. Il fait mention ſur la Couſtume d'Amiens *b* d'un ſien couſin noble & vertueux, Antoine du Bois, Seigneur de Favieres au Perche, huit lieuës par delà Chartres, où il dit avoir veu en l'an 1552. de grands puits & profonds, d'où on tiroit la Marne.

*André du Molin.*

*a* §. 8. gloſſ. 5. in verbo *le jardin.* num. 5.
*b* art. 246.

Jean du Molin deceda en l'an 1529. délaiſſant ſept enfans, deux mâles, Charles aiſné, & Ferry puiſné ; & cinq filles, Marie, Jeanne, Françoiſe, Anne, & une autre Françoiſe : Ces deux dernieres moururent jeunes : Marie & Françoiſe l'aiſnée ont eſté Religieuſes Profeſſes en l'Abbaye du Val-de-Grace. En l'an 1532. Jeanne a eſté mariée avec Pierre Broſſet ſieur d'Arconville : en Juin 1547. Ferry fut marié avec Marguerite Maillart, fille de Gilles Maillart Lieutenant Criminel au Chaſtelet de Paris, le 2. Février 1535. & ſera parlé de luy plus amplement cy-apres. *c*

*Enfans de Jean du Molin.*

*c* Chap. 7. & 11 & liv. 3. chap. 17. & 18.

---

## CHAPITRE SECOND.

### *Charles du Molin eſtoit parent d'Elizabeth Reine d'Angleterre.*

PAPIRIUS le Maſſon *a* rapporte une choſe ſinguliere, que ceux de cette noble & ancienne famille, avoient l'honneur d'eſtre parents d'Elizabeth Reine d'Angleterre, ce qu'elle avoüa & reconnut elle-meſme, à François de Montmorency Mareſchal de France, au voyage qu'il fit en Angleterre en l'an 1572. pour l'alliance des deux Royaumes, (il dit en 1567. en quoy il y a erreur en la date) & qu'elle reconnut cette parenté au ſujet du recit tragique qui luy fut fait de l'horrible maſſacre d'Anne du Molin & de ſes enfans, commis le 19. Février de la meſme année 1572. dont ſera parlé à la fin de cette Hiſtoire, ce que François de Montmorency rapporta à ſon retour d'Angleterre, à Simon Bobé mary d'Anne, & gendre de Charles du Molin. A quoy j'ajoûte ce que le meſme Bobé a dit en l'Epiſtre liminaire du 19. Juillet 1608. à Nicolas Bruſlard de Sillery Chancellier de France, auquel il a dedié le Traité de *Vſuris*, augmenté ſur le manuſcrit de ſon beau-pere ; que la Reine d'Angleterre, ſur l'avis qu'elle eut du deſaſtre arrivé en ſa maiſon, le recommanda au Roy Charles IX. ce qui vint du propre mouvement de cette Reine, & ſans que Bobé luy en eût fait la ſupplication : *b* d'où l'on peut probablement inferer que cette recommandation ſe fit dans un intereſt de famille, & par le ſeul motif d'une affection de parenté. J'ay tâché de m'éclaircir de cette parenté, & n'en ay pû trouver autre choſe, ſinon que Anne de Boulen, mere de la Reine d'Angleterre, fut envoyée en France par Thomas Boleyne ; ou de Boulen Vicomte de Rochefort ſon pere, chez un Gentilhomme de Brie, ſon parent & amy. Quelques Hiſtoriens Anglois, & notamment Nicolaus *c* Sanderus, & Adam Blacuod, *d* qui a eſté Conſeiller au Siege Preſidial de Poictiers, parlent de ce Gentilhomme de Brie, en la maiſon duquel Anne de Boulen fut élevée, juſques à ce qu'elle fut menée en la Cour du Roy François I. prés Thomas de Boulen ſon pere, qui eſtoit Ambaſſadeur de Henry VIII. Roy d'Angleterre ſon Maiſtre, avec lequel Anne apres ſon retour fut mariée le 14. Novembre 1532. en ſuite de ſon divorce avec Catherine fille du Roy d'Eſpagne. Et de ce mariage de Henry VIII. & d'Anne de Boulen, eſt iſſuë Elizabeth Reine d'Angleterre. Ces Hiſtoriens ne nomment point le Gentilhomme de Brie, ny la maiſon à luy appartenante, en laquelle Anne fut nourrie & élevée juſques à l'âge de quinze ans : mais il faut croire qu'il eſtoit proche parent de ſon pere, qui autrement ne luy eût pas confié l'éducation de ſa fille ; la Loy de la bien-ſeance, & de la pudeur du ſexe y reſiſtant. Et bien que Guilielmus Camdenus, autre Hiſtorien Anglois, qui a fait l'Hiſtoire d'Elizabeth *e* en repreſentant ſa Genealogie du coſté maternel, ne faſſe point mention de cette parenté de Brie, mais ſeulement de celle d'Angleterre, dont il cotte le commencement en la perſonne de Geofroy de Bolen au Duché de Norfolc, biſayeul de Thomas, qui fut Prevoſt de Londres en l'an 1457. ſi l'on remonte plus haut, on trouvera que la famille des Boulens vient de France, & eſt bien plus ancienne. J'ay un titre du Samedy apres la S. Martin 1344. de Baudoüin de Biaunoir Sire d'Aveſnes, proche Peronne, qui nomme entre ſes hommes de fief Vautier Boulen.

*Elle recommanda de ſon propre mouvement Simon Bobé gendre de du Molin au Roy Charles IX.*

*D'où procedoit la parenté de la Reine d'Angleterre, avec la famille des du Molin.*

*Anne de Boulen.*

*Elle fut élevée chez un Gentilhomme de Brie.*

*Origine de la famille de Boulen.*

*a* In Elog. Car. Molin. in fine, p. 251. 252. *Cét Eloge ſe trouve pareillement au commencement du Traité de* Vſuris *de du Molin, que Simon Bobé ſon gendre a fait reimprimer à Paris, chez Nicolas Buon, en l'an 1608 & au premier Tome des Oeuvres du meſme Autheur imprimées à Paris en 1616. & 1625. chez Sebaſtien Cramoiſy, & eſt attribué à Papirius le Maſſon, & non à autre, par André du Cheſne en ſa Bibliotheque des Autheurs qui ont écrit de l'Hiſtoire de France, chap. 15. 2. Partie, pag. 167. de l'edition de 1627. Voy cy-apres livre 3. chap. 17. 18. 19.*

*b* Quas jacturas Carolus Nonus eni Regina Angliæ me inſcium commendaſſet, pollicitus erat reſarcitum iri, &c.

*c* Lib. 1. de Schiſmate Anglicato, pag. 15.

*d* Au Livre intitulé, *Le Martyre de la Reine d'Eſcoſſe Doüairiere de France*, pag. 7.

*e* Apparatu ad Hiſtor. in princ.

Digitized by Google

# CHAPITRE TROISIE'ME.

## *De la Maiſon & Terre de Fontenay en Brie.*

CETTE famille de Boulen s'eſt alliée par mariage avec celle des du Molin, Seigneurs de Fontenay en Brie, qui eſt une Terre de conſideration, laquelle quoy que ſituée en Brie, eſt neantmoins de la Prevoſté & Vicomté de Paris, & en eſt fait mention au Procés verbal de la Couſtume de Paris, redigée en l'an 1510. Cette Terre a appartenu au Duc d'Eſpernon; & dans le Procés verbal de la Couſtume de Paris, reformée en 1580. *a* eſt dénommé Jean de la Vallette Gentilhomme ordinaire de la Chambre du Roy, Seigneur Chaſtelain de Fontenay en Brie. Pierre Aubert Secretaire du Roy, qui la poſſede à preſent, l'a acquiſe dudit ſieur Duc d'Eſpernon. C'eſt vray-ſemblablement cette Maiſon & Terre de Fontenay en Brie, appartenant lors à ceux de la famille des du Molin de Brie, en laquelle Anne de Boulen leur parente fut élevée, & dont les Hiſtoriens Anglois préalleguez font mention.

*Genealogie de la maiſon des du Molin de Fontenay en Brie.*

J'ay veu les titres de l'ancienne & illuſtre famille des du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, qui pour la pluſpart ſont enterrez en l'Egliſe Cathedrale de Meaux, & avoient un beau Chaſteau, où eſtoit leur demeure ordinaire, *in foro Meldenſi*, c'eſt à dire dans le Marché de Meaux, qui eſtoit environné de la riviere de Marne, & a eſté ruiné pendant les guerres de la Religion. Dans un Livre intitulé, Recueil des anciennes Armoiries de France, du temps du Roy Charles VII. il eſt fait mention d'un Jean du Molin Seigneur de Fontenay en Brie, qui portoit d'argent à une Croix nillée à fer de moulin de ſable, à une coquille d'or au milieu. Croix nillée ou anillée, comme qui diroit anihilée, eſt une Croix qui n'eſt point large, mais étroite & menuë, & une eſpece de filet, & eſt ancrée ou à fer de moulin, quand elle eſt façonnée à becs recourbez, comme deux ancres adoſſées, & un trou quarré au milieu. Ce Jean du Molin eut deux mâles, Denis & Pierre. Pierre du Molin fut receu Conſeiller au Parlement le 12. Novembre 1423. au rapport de François Blanchard, *b* qui dit qu'il portoit d'argent à la Croix ancrée de ſable chargée ſur le milieu d'une coquille d'or: ce ſont les meſmes Armes de Jean du Molin. Denis du Molin fut marié à Marie de Courtenay, & eut de ſon mariage Jean du Molin. Denis apres le deceds de ſa femme ſe fit d'Egliſe, il fut premierement Chanoine en l'Egliſe de Vienne, puis en celles de Chartres, Rheims, Tours, Alby & Ambrun. Il fut Conſeiller du Roy, & Maiſtre des Requeſtes de Charles Dauphin de Viennois, & Regent en France: & depuis éleu Archeveſque de Tholoſe le 21. Avril 1421. poſtulé Eveſque de Paris, en l'an 1439. & nommé Patriarche d'Antioche, qui eſt la raiſon pour laquelle il portoit une double Croix dans ſes Armes, comme Patriarche. En l'an 1440. il fut creé Cardinal par Amedée Duc de Savoye, qui prenoit le nom de Fœlix V. & a eſté appellé faux Pape, parce que le Pape Eugene IV. eſtoit encor vivant. Il mourut à Paris le 15. Septembre 1447. & eſt enterré dans le Chœur de l'Egliſe de Paris, au coſté droit du maiſtre Autel, où eſt une tombe de cuivre, faiſant mention qu'il eſtoit natif du Marché de Meaux; *c* c'eſt ce Chaſteau, dont a eſté parlé cy-deſſus, qui appartenoit à ceux de la maiſon des du Molin Seigneurs de la Terre de Fontenay en Brie. Dans la meſme Egliſe, en la Chapelle de S. Denis, contiguë à la Sacriſtie, ſe void encore à preſent l'effigie au naturel de Denis du Molin, avec ſes habits Pontificaux, au bas de laquelle ſont ſes Armes écartelées, au premier & quatriéme d'azur, à trois fleurs de lys d'or, deux en chef, & une en pointe, qui ſont les Armes de l'Egliſe de Paris, à la Croſſe de meſme, & aux deux & troiſiéme, à la Croix ancrée de ſable (il faut ainſi lire, & non pas de gueules) chargée au milieu d'une coquille d'or, qui ſont les Armes de la famille.

*Jean du Molin. Croix nillée dans les armes que ſignifie. Croix ancrée. Pierre du Molin Conſeiller au Parlement de Paris. Denis du Molin marié. Depuis le deceds de ſa femme, Chanoine. Maiſtre des Requeſtes de Charles Dauphin Archeveſque de Tholoſe, Evêque de Paris. Patriarche d'Antioche. Cardinal. Sa mort. Son Epitaphe & effigie. Ses Armes.*

L'Epitaphe eſt transferit, & l'effigie décrite par Pierre Frizon *d* & Antoine Aubery *e* qui met Denis du Molin entre les Anti-Cardinaux. Onuphrius, & Ciaconius font mention de ce meſme Cardinal. D'autres Autheurs ne le qualifient point Cardinal, par la raiſon cy-deſſus touchée, comme Frere Jacques du Breul, *f* & apres luy Claude Malingre *g* & Claude Robert; *h* mais ils ſe méconteent tous, en diſant, qu'il mourut Archeveſque de Tholoſe en 1451. car ils le prennent pour Pierre ſon frere, dont il ſera parlé cy-apres, qui a eſté Archeveſque apres luy. Henry Louys Chaſteignier de la Rocheposay Eveſque de Poictiers, *i* dit que Denis du Molin, d'Eveſque de Paris, a eſté fait Anti-Cardinal. Guillaume de Catel Conſeiller au Parlement de Tholoſe *k* remarque la meſme choſe, & tout ce qui a eſté dit cy-deſſus; & de plus que Denis du Molin ayant eſté poſtulé Eveſque de Paris, & ſa poſtulation confirmée: apres avoir quitté l'Archeveſché de Tholoſe, Pierre du Molin ſon frere, duquel il a eſté parlé cy-deſſus, fut éleu Archeveſque en ſon lieu, confirmé par le Pape Eugene IV. & mis en poſſeſſion le 12. Septembre 1439. Il dit qu'il avoit eſté Maiſtre des Requeſtes de l'Hoſtel du Roy, & Vice-Chancelier du Païs de Languedoc: mourut le 3. Octobre 1451. & eſt enterré dans le Chœur de l'Egliſe Cathedrale de S. Eſtienne de Tholoſe, au devant du grand Autel, avec un tombeau de marbre, où eſt ſon Epitaphe du coſté de l'Evangile. Denis du Molin ſon frere & luy ſont relevez en boſſe, avec leurs habits Pontificaux, & leurs Armes aux deux coſtez du Portail de la meſme Egliſe. Nicolaus Bertran-

*Pourquoy il n'eſt point qualifié Cardinal par quelques Autheurs.*

*Pierre du Molin ſon frere éleu Archeveſque de Tholoſe. Sa mort. Sa ſepulture & Epitaphe. Son effigie.*

*a* Fol 67. verſo de l'edition de Jacques Dupuis 1580.

*b* Au Catalogue des Conſeillers du Parlement de Paris, pag. 17.

*c* Ex foro Meldenſi oriundus.

*d* In Gallia purpurata ad an. 1440 pag. 490. & ſeq.

*e* En la 1. partie de ſon Hiſt. des Cardinaux. Dans l'abregé des vies des Anti-Cardinaux. p. 34. & 35.

*f* Livr. p. des Antiquit. de Paris, p. 72.

*g* En ſes Antiqu. de Paris liv. 1. p. 12

*h* Gall Chriſtiana in præſul. Pariſ. num. 97 & 112.

*i* Lib. cui tit. Nomenclator Sanctæ Rom. Eccleſ. Cardinalium, ubi de eorum nominibus quæ à Ciaconio depravata, p. 914.

*k* En ſes Memoires de l'Hiſtoire de Languedoc, p. 934.

Digitized by Google

dus *a* fait mention de ces deux Archeveſques, Denis & Pierre du Molin freres, & dit que Pierre avoit eſté Conſeiller au Parlement de Tholoſe, il vouloit dire de Paris; Claude Robert *b* les a mis auſſi par ordre dans le Catalogue des Archeveſques de Tholoſe, & les autres Hiſtoriens François Eccleſiaſtiques. Le Pere de Gouſſancourt Religieux Celeſtin à Paris, a auſſi mis l'un & l'autre avec leurs Armes telles qu'elles ont eſté décrites cy-deſſus dans les Armes & Blaſons des Eveſques & Archeveſques de Tholoſe, par luy dédiez à Charles de Monchal Archeveſque de Tholoſe

*a* In Hiſt. Tholoſana cap. de Archiepiſc. fol. 47.

*b* Gall. Chriſtiana in Præſul. Tholoſan. p. 157.

*Jean du Molin fils de Denis. Philippes. Guillaume.*

Jean du Molin Chevalier ſieur de Fontenay en Brie & de Bruc, fils de Denis; de ſon mariage avec Marguerite de Saint Simon, fille du Comte de Sarbruche en Vermandois, eut ſix enfans, Philippe, Jean, Antoine, Louyſe, Jacqueline & Agnes. Il eſt fait mention de ce Philippe, Eſcuyer ſieur de Bruc, & de Guillaume, Eſcuyer ſieur de Meſſy ſon fils, au Procés verbal de la Couſtume de Paris, redigée en l'an 1510. Dans celuy de la Couſtume de Meaux, redigée en 1509. en la comparution des Nobles, eſt compris ledit Antoine, Eſcuyer ſieur de Rozoy & de Vincy. Louyſe du Molin fut mariée avec Simon Davy, Chevalier ſieur de Saint-Pere-Avy, Conſeiller & Maiſtre des Requeſtes de l'Hoſtel du Roy: le contract de mariage du 30. Aouſt 1486. paſſé pardevant Chapuzet Notaire à Meaux, porte que Jean du Molin & Marguerite de Saint Simon ſa femme, pere & mere de Louyſe du Molin, eſtoient demeurans au Chaſteau du Marché de Meaux, dont ils eſtoient Seigneurs.

*Antoine. Louyſe.*

*Jacqueline du Molin. Agnes. Louyſe.*

Jacqueline du Molin fut mariée au ſieur Deſpenée: & Agnes au ſieur de l'Iſle-Adam. Jean du Molin pere de ces ſix enfans eſtant decedé, il y eut accord fait le 12. Decembre 1502. pour raiſon de ſa ſucceſſion, entre Simon Davy, ſe portant fort de Louiſe du Molin ſa femme d'une part, & Philippe & Antoine du Molin Seigneurs de Fontenay, & de Bruc, ſe portant fort pour Jean du Molin leur frere, eſtant lors de là les monts, pour le ſervice du Roy, d'autre part.

*Jacques. Claude. Autre Claude du Molin.*

Il eſt fait mention d'un Jacques du Molin, Eſcuyer ſieur de Cervon en Brie Eſchanſon du Duc d'Orleans & de Marguerite de Hebert ſa femme, en un partage du 20. Avril 1545. & en d'autres titres de Claude du Molin Chevalier ſieur d'Uſſy ſur Marne, Bailliage de Meaux, marié à Jeanne Baptiſte de Rip, & d'autre Claude du Molin ſieur du Carroy leur fils, marié à Anne de Poſtel.

De ces du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, les du Molin de Paris, dont eſt iſſu Charles du Molin, & ſes enfans, eſtoient parens, & avoient les meſmes Armes, comme j'en ay eſté ſuffiſamment informé, & c'eſt de ce chef là que la Reine d'Angleterre ſe declara, & s'avoüa à François de Montmorency en 1572. eſtre parente des enfans & petits enfans de Charles du Molin, qui avoient eſté maſſacrez à Paris en la meſme année. *c* Ce que j'ay bien voulu expliquer & en rechercher les preuves, parce que juſques à preſent cela a paſſé pour une raillerie, & une pure ſuppoſition.

*c* *L'hiſtoire de ce maſſacre eſt rapportée cy-apres liv. 3. chap. 17. 18. & 19.*

## CHAPITRE QUATRIE'ME.

### *Eſtudes de du Molin, en Grammaire, en Humanité, en Philoſophie & en Droict.*

CHARLES du Molin fit ſes Eſtudes de Grammaire, en Humanitez, & Philoſophie, & apprit les Langues Latine & Grecque en l'Univerſité de Paris. Il dit au commencement de l'Epiſtre du 14. Octobre 1559. à Charles de Marillac Archeveſque de Vienne, auquel il a dedié un de ſes Livres, *a* qu'il étudioit en Grammaire, du temps du Roy Louys XII. qui mourut en Ianvier 1515. Ayant achevé ſes Eſtudes, il fut envoyé par ſon pere, premierement à Orleans, & depuis à Poictiers, où il étudia en Droict, & y demeura és années 1517. 18. 19. 1517.
20. & 21. en laquelle derniere année il fit des leçons & lectures publiques à Orleans, & particulierement ſur l'explication de l'arbre de conſanguinité: dans leſquelles il montra par vives 1521,
raiſons, que le Droict Civil eſt plus juſte & plus équitable que le Canonique, ſur ce qu'il approuve le mariage contracté par un fils de famille pubere, ſans le conſentement de ſes parens, contre la raiſon naturelle & civile, l'honneſteté publique, & les bonnes mœurs: qu'il confond les degrez & generations, & étend la prohibition du mariage: qu'il declare que l'affinité, & par conſequent l'empeſchement dirimant & prohibitif du mariage, ſe contracte par la copule illicite & illegitime, & qu'il induit & feint une honneſteté publique des ſimples fiançailles par paroles de futur, entre collateraux. Ce qui établit dés lors puiſſamment la reputation de ſon nom. Il fait mention de ſes Eſtudes à Orleans, en l'an 1517. dans ſes notes ſur le Droict Canon *b* & de ſes leçons publiques de 1521. en pluſieurs lieux de ſes Oeuvres. *c*

*Ses leçons publiques en Droict a Orleans.*

*Le Droict Civil eſt plus équitable que le Canonique, en fait de mariage.*

*a* C'eſt Novus intellectus quinque legum, *imprimé en* 1560.

*b* Cap. cum decorem 12. ext. de jta & honeſt. Cleric. vidi Aureliis anno. 1517. & 1518.

*c* Præfat ad conſilia Alex. in prin. Poſt ſeptennale ſtudium juris & quaſdam publicas prælectiones lib. 6. conſil. 53 num. 5. verbo linea ut anno 1521. declaravi, legens publicè arborem Aureliis. Ad tit. Decretal. de conſanguinit. & affin. in fine, ut dixi legens Aureliis 1521. &c.

CHAPITRE

Digitized by Google

## CHAPITRE CINQUIE'ME.

### *De ſa reception d'Advocat & de ſes Plaidoiries.*

AYANT étudié ſept ans en Droict, il fut receu Advocat en Parlement, en l'an 1522. Pen- 1522.
dant les trois premieres années, il ſuivit le Barreau du Chaſtelet, où Jean du Molin ſon pe-
re eſtoit ancien Advocat, comme eſtant la meilleure Eſcole, & la plus utile & fructueuſe d'un
jeune Advocat, où il voit la naiſſance, le progrez, & l'inſtruction des affaires, & apprend l'uſage,
l'eſprit & l'explication de la Couſtume, dont les Juges du Chaſtelet qui la pratiquent tous les
jours, ſont les veritables Oracles, & les fidelles interpretes, auſquels le Parlement a recours,
quand il ordonne, qu'il ſera informé par turbes, *ſuper modo utendi*. J'ay appris cecy de luy meſ-
me, au commencement de la Preface préalleguée ſur les conſeils d'Alexandre, du 5. Novem-
bre 1543. & 1552. en ſon Epiſtre du 13. Juin 1546. à Meſſieurs du Parlement, auſquels il dedia ſon
Traité, *de eo quod intereſt*, *a* où il dit, qu'il commença à travailler ſur la Couſtume & ſur le
Droict, apres une étude continuelle de vingt années: les ſept premieres années dans les Eſcoles
des loix; les trois ſuivantes partie au Barreau du Chaſtelet, & partie en celuy du Parlement; &
les dix d'apres, en l'Ecole celebre du meſme Parlement, ſans aucune intermiſſion. Pendant ce
temps il plaida quelques cauſes, & a cotté dans ſes Oeuvres, *b* aucuns des Arreſts intervenus 1525.
ſur ſes plaidoiers, où il a obtenu ſur le champ, en des cauſes qui avoient eſté abandonnées par les
premiers & plus celebres Advocats. Guy Coquille *c* rapporte l'un de ces Arreſts, plaidans Bou-
cherat, & du Molin, & dit, avoir eſté preſent à la plaidoirie. Mais dautant que ce docte & ce-
lebre Advocat avoit un empeſchement naturel à la langue, qui le faiſoit quelquesfois heſiter &
beguayer, & luy oſtoit la facilité de l'expreſſion, la grace de la parole & de la prononciation,
& l'élegance du diſcours; ce que Scevole de Sainte Marthe, Papirius le Maſſon, & Antoine
Loyſel ont remarqué: *d* l'on pouvoit dire de ſes Plaidoyez, que c'eſtoient des arbres qui por-
toient d'excellens fruits; mais peu de fleurs & de feüilles. Ce qui fut cauſe que n'ayant pas dans
le Barreau, le ſuccez & l'approbation publique, que ſa haute ſuffiſance meritoit, & n'eſtant pas
agreable aux parties, ny à leurs Procureurs, quoy qu'il fût en admiration aux Juges, & aux ſçavans;
il quitta de luy-meſme la vie active & laborieuſe de la plaidoirie, pour ſe donner tout entier à la
contemplative de l'étude: ſe contentant d'aſſiſter aux Audiances, où il eſtoit fort aſſidu; & a re-
marqué en ſes apoſtiles ſur les Couſtumes, & autres infinis endroits de ſes œuvres, qui ſeroient
ennuyeux & inutiles à cotter, les Arreſts celebres qui y ont eſté donnez, luy preſent, comme
eſtant la doctrine des Arreſts bien entenduë, une bonne partie de la Juriſprudence Françoiſe.

*Il ſuivit trois ans le Barreau du Chaſtelet de Paris.*

*Cauſes plaidées par luy au Parlement.*

*Il avoit un empeſchement naturel en la langue.*

*Il quitte la plaidoirie.*

*Aſſiſte aux audiances.*

*Remarque les Arreſts dans ſes œuvres.*

*a* In hoc piſtrinum, velut in opus publicũ magno mentis impetu me devovi, poſtquam viginti annis juri operam dediſſem, videlicet ſeptem primis in Gymnaſiis legum, tribus vero ſequentibus, partim in Schola Prætoria præfecturæ Pariſienſis, partim in Schola veſtra: decem autem ſequentibus, ſub Scholatorum veſtra, &c.

*b* cap. imputari 41. de reg. jur. in 6. *ſur la Couſtume d'Anjou art.* 313. ad Alex, lib. 2 conſil. 28. num. 4. tract. de uſur. quæſt. 7. fin. num 133

*c* *Sur la Couſtume de Nivernois chap. 24. de Doüaire, art 7.*

*d* Sammarthanus in Elog Car. Molin lingua nonnumquam hæſitabat. Maſſon p. 237 Cùm autem adoleſcentiam attigiſſet, cœpiſſetque in foro verſari, blæſus eſſe ex impedimento linguæ deprehenſus eſt, quod ei naturale vitium initio obfuit, quia literlaris exploratas, diſertè proloqui nullomodo poſſe videbatur Itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribu diſplicebat, ineptis plerumque alienæ induſtriæ judicibus, contemptuique illis potiùs quam admirationi fuit. *Antoine Loyſel en ſon Dialogue des Advocats du Parlement de Paris, dont le lieu eſt transferit cy-apres l. 3. chap. 15*

## CHAPITRE SIXIE'ME.

### *De l'auſterité de ſa vie, & aſſiduité de ſon travail à l'étude, & à la compoſition de ſes livres.*

SA façon de vivre fut ſevere & auſtere, & toute particuliere, *a* depuis qu'il eut quitté les plaidoiries, & encores plus quand il entreprit de rediger par ordre ſes lieux communs, qu'il appelle *novos intellectus*, deſquels il a depuis tiré ſes compoſitions ſur le Droict, & ſur les Couſtumes, qu'il commença en l'année 1535. auſquelles il ſe rendoit tres-aſſidu, & à ſa charge d'Advocat, en laquelle il avoit un grand employ, ſoit pour les écritures, ou les conſultations qu'il faiſoit en ſa maiſon, pour affaires tres-importantes, comme il appert par aucuns de ſes conſeils, *b* qui ſont des années 1531. 1535. & ſuivantes, ou ſur les memoires qui luy eſtoient adreſſez de toutes parts, & les procez que les Juges des lieux luy envoyoient pour juger, ou au jugement deſquels il eſtoit appellé par ceux de l'enclos du Palais, dont il a fait pluſieurs remarques en ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *c* & ailleurs.

C'eſt pour cette raiſon, que incontinent apres l'Audiance finie, & dés les dix heures du matin il ſe retiroit du Palais en ſa maiſon, pour vacquer à l'étude, & au travail pour le public, dans la compoſition de ſes Livres, dont il preferoit le contentement & les delices, à la moiſſon des conſultations du Palais, & ſe contentant de peu, il vivoit en Echolier, & ſe privoit de la douceur des converſations publiques & particulieres, pour mieux vacquer à la meditation dedans ſa

*a* Il le remarque luy meſme en infinis endroits de ſes œuvres, & principalement en la preface ſur les conſeils d'Alexandre.

*b* 42. 44 & autres.

*c* §. 55. gloſe 1. nu. 173

*Il retournoit du Palais en ſa maiſon, incontinent apres la levée de l'audiance, & dés les dix heures du matin, pour étudier & travailler à ſes livres.*



Digitized by Google

*a* Du 5. Novembre 1543. Cùm primum animum ad ſcribendũ appuli, qui fuit annus ſalutis 1535. nihil aliud, quã libros aſſidue legebam, ab omni publica & privata adminiſtratione ſemotus, & parvo contentus Scolaſtico more victitabam.

*b* Cùm autem ille ſublimi hoc Magiſtratu fungeretur eaque hora qua præſides ſenatu ſolent, domum repetens, me quoque eadem hora itidem è foro Palatino domũ repetere diutius animadvertiſſet, tandem interrogavit, ad quid ea hora forum, meſſemque illam auream relinquerem, &c.

*c* Propter diſpendiũ temporis cujus parciſſimus ſum.

ſolitude. C'eſt ce qu'il remarque de luy en la preface ſur les conſeils d'Alexandre, *a* & en deux de ſes Epiſtres liminaires, ſçavoir celle du 23. Septembre 1550. & une autre du mois de Decembre 1561. *b* il rapporte la conference qu'il eut ſur ce ſujet vers l'an 1535. avec François de Montholon lors Preſident au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, duquel il eſtoit voiſin, qui s'étonnoit grandement de ce qu'il revenoit du Palais, à l'heure en laquelle les Advocats conſultans, qui ne ſont point chargez de cauſes, ou qui ne plaident plus, ou qui n'aſſiſtent point d'ordinaire ny reglement aux Audiances, ont accoûtumé de venir au Palais; il luy répondit que c'eſtoit pour travailler à ſes livres, deſquels il eut deſlors ſon approbation.

1530. *Il ſe plaiſoit grandement à l'étude & au travail.* *Eſtoit tres-avare du temps.*

Il dit par tout, que l'étude eſtoit ſon centre, auquel toutes les actions de ſa vie ſe portoient, avec activité & impetuoſité d'eſprit, & qu'eſtant né au travail, il eſtoit tres-avare du temps, le voulant employer tout entier à l'étude pour l'utilité du public, auquel il l'avoit dévoüé, & tenoit pour perdu ce qu'il employoit ailleurs. C'eſt ce qu'il repreſente en l'Epiſtre du 1. Decembre 1538. au Roy François I. *c* dedicatoire de la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, & au Traicté *de Vſuris*. Il *d* dit de plus en la preface ſur les conſeils d'Alexandre, que c'eſt par cette meſme raiſon qu'il ne vouloit jamais s'aſſujettir au ſervice d'aucun Prince, ou autre perſonne puiſſante, & refuſa toutes les penſions qui luy furent offertes de leur part, de crainte que cela n'engageât ſa liberté, ne le détournât de ſes études, & de la compoſition de ſes livres, & ne le contraignit quelquesfois de conſeiller ou defendre de mauvaiſes cauſes: les affaires des Princes & des grands Seigneurs, ſe gouvernant par d'autres reſſorts que celles des particuliers: bref que cela le porta auſſi à refuſer des benefices dont on le vouloit faire pourvoir.

*Ne vouloit s'aſſujettir au ſervice d'aucun Prince.* *Refuſa les benefices dont on le vouloit pourvoir.*

Ce que je vais dire paſſeroit pour une raillerie, & ne meriteroit point part en cette Hiſtoire, ſi je ne l'avois appris de luy-meſme. Il dit en une de ſes notes ſur les Decretales *e* que la crainte de la perte du temps avoit fait une ſi puiſſante impreſſion dans ſon eſprit, qu'il ſe reſolut de porter la barbe raſe, ſans que les prieres inſtantes de ſes amis l'euſſent peu induire, à la nourrir & porter longue; ce qu'il faiſoit pour eſtre plûtoſt habillé, & ne point conſommer inutilement le temps à la peigner & adjuſter; comme celuy duquel un ancien ſe mocquoit diſant, *de quolibet pilo in conſilium ivit*. C'eſt à la verité eſtre bon œconome, & grand ménager du temps, & n'en vouloir pas dérober un moment à l'étude.

*Il portoit la barbe raſe en ſa jeuneſſe. & pourquoy?*

*Labor omnia vincit*
*Improbus.*

1530. *En ſa vieilleſſe, il la porta longue.* *Il eſtoit de petite ſtature.* *Sa deviſe Veritas vincit, cy-apres livre 3. chap. 16.*

C'eſt un travail aſſidu & ſans relâche. Mais il n'a pas toûjours perſiſté dans cette ſeverité, car je voy quand il a eſté plus avancé dans l'âge, que lors qu'il a écrit ſes notes ſur le droit Canon, il portoit la barbe longue, qui eſtoit fort claire & fourchée, la blancheur de laquelle & de ſes cheveux qui eſtoient noirs en ſa jeuneſſe, rendoit ſa vieilleſſe venerable, quoy qu'il fût de petite ſtature, comme Papirius le Maſſon l'a remarqué; *f* & je l'ay obſervé dans ſon Portraict, que je garde curieuſement dans mon étude, & qu'il avoit fait faire en la 61. année de ſon âge, avec ſa deviſe, *veritas vincit*, ſur lequel Portraict j'ay fait graver l'image en taille douce, que je donne au public.

*d* Num. 820. & ult. in princ. laborem ad quem me natum ſcio nil moror, nec damna reputo, niſi quæ tempora mea morantur, & ſtudiis Reipublicæ dicatis detrahunt, *cy-apres au chap. 16. C'eſt le ſujet de l'Epigramme de Chriſtophe de Thou, qui eſt au commencement du Commentaire Latin contre les abus des petites dates, imprimé en 1552. & du refus que du Molin fit d'une Charge de Conſeiller de la Cour, cy-apres au ch 25. ſur la fin.*

*e* Cap. clericus 5. ext. de vita & honeſt. cleric. Et ego quidem barbam rado, nec ullis amicorum flagitationibus adduci potui, ut eam nutrirem: ſed ob id tantum facio, ut in opere meo ſim expeditior, nec tantillum quidem temporis in ea pexenda mihi depereat.

*f* In elogio Car. Molin. p. 237. ſtatura mediocri, capillitio & barba in juventute nigris, ſed vergente ætate, in decoram canitiem tranſiere. Barbam vero bifurcatam, & longam habuit, cibi vinique pauciſſimi: *cy-apres au chap. 2. du liv. 2.*

---

## CHAPITRE SEPTIEME.

1531.

### *De ſa reſolution de ne ſe point marier, dans laquelle il fit la donation de ſes biens à Ferry du Molin ſon frere puiſné.*

*a* Can. nos novimus verbo uxorem 17. Q. 2. vos juvenes caſti & Deum timentes, cavete ne credatis iſtis matrimonii vituperatoribus: quẽadmodum ego uſque ad annum ætatis 35. damno meo credidi.

CEtte forme de vivre ſi rigide, imitée ſur celle des anciens Philoſophes, & le ſacrifice qu'il avoit fait de tout ſon temps à la tranquilité de l'eſprit dans l'étude, où il cherchoit ſon ſeul & unique divertiſſement, attira inſenſiblement la reſolution de ne ſe point marier, & paſſer le reſte de ſa vie dans la ſolitude du celibat tres-convenable à ſon humeur; meſme il dit en l'une de ſes notes ſur le droict Canon *a* qu'il a adheré quelque temps à l'opinion de ceux qui blâmoient le mariage, & exhorte les jeunes gens chaſtes & craignans Dieu, de ne point entrer dans ce ſentiment, qui luy a eſté ſi préjudiciable, comme il ſe verra dans la ſuite. Car dans l'opinion qu'il avoit que le ſeul gain du Palais, & la recompenſe qu'il ſe promettoit du public, ſuffiroit à le faire ſubſiſter, & ſa petite famille, il jetta les yeux ſur Ferry du Molin ſon frere puiſné, qu'il aimoit uniquement, & l'ayant entretenu aux études, depuis le deceds de leurs pere & mere, il l'avoit fait recevoir Advocat en la Cour, & au mois d'Octobre 1531. il luy fit une donation entre-

Digitized by Google

viſs, de ſa Terre de Mignaux, des Fiefs l'Eveſque, & de Guyencourt, & generalement de tous ſes droits ſucceſſifs tant paternels que maternels, & des ſucceſſions collaterales, & autres biens meubles & immeubles, pour en joüir dés lors en pleine proprieté : à condition de payer & acquitter les debtes, & autres charges des ſucceſſions, & de contribuer au mariage ou ingrez en Religion de leurs ſœurs : ne s'eſtant reſervé que ſes livres, habits, & autres choſes neceſſaires à ſa perſonne, avec les fruits de ſon eſprit, c'eſt à dire ſes conſultations & autre gain du Palais, & l'eſperance de ſa bonne fortune, ſans aucune penſion ny uſufruit ſa vie durant, ou pour un temps, afin, dit-il, *a* que ſon frere trouvât un party avantageux, & qu'il peût en ſa perſonne conſerver le nom de la maiſon & de la famille. Voila un exemple illuſtre d'affection fraternelle, que cét homme genereux continua depuis en la perſonne de Jeanne du Molin ſa ſœur, à laquelle il donna en faveur de mariage en l'an 1547. la ſomme de 1400. livres, ayant auparavant donné à chacune de ſes deux autres ſœurs Religieuſes 25. livres de penſion annuelle, dont j'ay veu les actes & contracts.

*Donation univerſelle faite par Charles du Molin à Ferry ſon frere en Octobre 1531.*

1531. *Donation de Charles du Molin, à Ferry du Molin ſon frere.*

*à Jeanne du Molin ſa ſœur.*

*Et à Marie, & Françoiſe ſes ſœurs Religieuſes au Val de Grace.*

*a En la preface ſur les conſeils d'Alexandre.*

1535. Ferry du Molin ſe maria avec Marguerite Maillart, fille de Gilles Maillart Lieutenant Criminel au Chaſtelet de Paris, par le contract de mariage du 2. Fevrier 1535. auquel Charles du Molin intervint & ratifia en faveur d'iceluy les donations & renonciations de 1531. & en ſa preſence Ferry obligea au doüaire prefix de 200. livres de rente tous ſes biens, & particulierement la Terre de Mignaux & autres biens à luy donnez par ſon frere, qui eſtoit lors plus ferme que jamais dans ſa reſolution de ne ſe point marier. Il parle en pluſieurs de ſes livres *b* de cette donation univerſelle, par luy faite à ſon jeune frere, qu'il appelle ſon diſciple & ſa nourriture, lors de laquelle il eſtoit comme enſevely dans l'étude de ſes livres, & hors le deſſein du mariage, ce qui le porta facilement à ſe dépoüiller de tous ſes biens, en faveur de ſon frere unique, & de la confirmer par le contract de ſon mariage.

*Mariage de Ferry du Molin, avec Marguerite Maillart.*

*Confirmatiõ de la donation univerſelle de 1531.*

*b En la même preface,* in contuet. Paril. 9. 8. gloſſ. 5. nu. 5 cap. cum Marthæ 6. de celeb. miſſa. cap. & ſi Chriſtus 26. verbó in patria ſua de jurejur. ext cap. non eſt ſine culpa 19. verbo pietas de reg. jur. in 6. *cy-apres au [illegible]. 22. de ce livre.*

## CHAPITRE HUITIEME.

### *De la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

En cette meſme année 1535. *a* il commença la compoſition de ſon Commentaire ſur la premiere partie de la Couſtume de Paris *b* ayant pendant les treize années precedentes, depuis ſa reception d'Advocat, diſposé & reduit toute ſon étude au deſſein de ce grand ouvrage, & mis comme en depoſt toutes les matieres generales, ſous chacun des titres, pour en faire par apres la diſtribution & l'application : & pouſſa avec impetuoſité d'eſprit, ſon travail, juſques à l'article 13. ce qu'il rapporte amplement en la meſme preface ſur les conſeils d'Alexandre, & dit qu'il fut contraint de diſcontinuer ſon travail, pendant les deux années ſuivantes 1536. & 1537. à cauſe de la calamité du temps, cauſée par la guerre ouverte entre l'Empereur Charles-Quint : & le Roy François I. qui commença en l'an 1536. par la priſe de la Ville & Château de Guyſe, ce qui fut ſuivy du ſiege de Peronne & des miſeres publiques marquées dans l'Hiſtoire du temps. Cela diminua grandement le petit pecule & revenu de noſtre Commentateur, qui ne conſiſtoit qu'au gain du Palais, & de ſes conſultations, parce qu'il avoit donné tout ſon bien à ſon frere, qui commençoit déja à uſer d'ingratitude en ſon endroit, meſme pour ne point interrompre ſon travail, il n'alloit que rarement au Palais, & lors qu'il y eſtoit invité : & quoy que depuis la guerre, il s'y rendit plus aſſidu, ce neantmoins il ſe vid en peu de temps reduit dans la derniere miſere, tant par la calamité publique, que par les debtes qu'il avoit contractées pour ſon frere, meſme pour le payement d'une taxe de l'Hoſtel de Ville, dont il avoit eſté contraint de demander répit, par requeſte qu'il preſenta aux Prevoſt des Marchands & Eſchevins, qui luy fut accordé, mais fort court, & dont il ſe plaint comme d'une haute injuſtice, en la preface, & ſur l'un des conſeils d'Alexandre *c* d'avoir imposé un tribut ſur celuy qui n'avoit aucuns biens, & ne travailloit point pour luy, mais ſeulement pour le public, ce qu'il dit eſtre honteux & injurieux au ſiecle : Et comme les malheurs ne viennent jamais ſeuls, au meſme temps le peu d'argent qu'il avoit luy fut volé par un de ceux qui écrivoient ſous luy, dont quelque pourſuite qu'il pût faire, il luy fut impoſſible d'avoir raiſon ny Juſtice : & ce qui augmentoit ſa douleur, c'eſt qu'en ſa ſolitude, il ne trouvoit aucune conſolation dans toutes ces miſeres particulieres & publiques, ce qui avoit de beaucoup alteré ſa ſanté, & le conſommoit de jour en jour.

*a* §. 29 nu. 7. in fine.

*b Titres des Fiefs.*

1536.

1537.

*Guerre ouverte en France entre l'Empereur & le Roy François I.*

*Taxe de l'Hoſtel de Ville ſur Charles du Molin, pendant les guerres.*

*Vol de ſon argent par ſon valet.*

*c* lib. 7. conſil. 214. n. 2. verbo nollet, prob. pudor! ſtipendiis propriis reip. militantẽ, tributis vexari, &c.

Digitized by Google

## CHAPITRE NEUFIE'ME.

### *De la reſolution qu'il prit de ſe marier, & de ſon mariage avec Louyſe de Beldon.*

TOUTES ces conſiderations jointes aux inſtantes prieres de ſes amis, l'obligerent à relâcher quelque choſe de la ſeverité de ſa façon de vivre, & de changer le celibat qu'il avoit choiſi pour vacquer avec plus de liberté & de loiſir, à l'étude & au travail de ſes compoſitions, en l'eſtat du mariage. Il en fait le recit en la meſme preface ſur les conſeils d'Alexandre, & en
1537. l'un de ſes Traitez des donations, *a* & dit qu'il prit cette reſolution, par la ſeule conſideration du rétabliſſement de ſes études, qui avoient eſté interrompuës & diſcontinuées, de la conſervation de ſa maiſon, & par le deſir naturel de laiſſer des enfans heritiers de ſon nom, qui eſtoit dés lors en reputation. Enſuite il dit, qu'entre pluſieurs partis qui luy furent preſentez, avec des biens conſiderables, & des conditions tres-avantageuſes, il fit choix d'une fille, en laquelle il rencontra tout ce qui peut contenter & ſatisfaire un honneſte homme, la naiſſance & extraction, l'âge proportionné au ſien : l'agreable habitude & compoſition du corps, la vertu, les mœurs, la modeſtie, & le bon ménage. Ce fut Louyſe de Beldon, fille de Jean de Beldon Secretaire du Roy, Greffier des Preſentations de la Cour de Parlement, & de Huguette de Quiquempoix, qu'il épouſa au commencement de l'année 1538. avec une dot mediocre, mais ſuffiſante pour ſubvenir à ſes neceſſitez domeſtiques, & à l'acquit des debtes qu'il avoit eſté contraint 1538.
de contracter pendant les deux années precedentes. Il ſe louë grandement de la vertu & de l'agreable humeur de cette femme, & l'appelle la fidelle compagne de ſes études *b*, qui prenoit tout le ſoin de ſes enfans, de l'œconomie de ſon ménage, & de ſes affaires domeſtiques, & travaillant à l'éguille, elle le divertiſſoit dans ſon étude, d'où par une douce & modeſte contrainte, elle le tiroit ſur les dix heures du matin, pour aller recueillir au Palais, la moiſſon des conſultations, dans leſquelles il avoit un tres-grand employ avec les plus celebres Advocats de ſon temps.

*Belles qualitez de Louiſe de Beldon, femme de du Molin.*

*Loüanges & perfections de Loüiſe de Beldon femme de Charles du Molin.*

*a* Tract. de donatio. in contractu matrimon. fact. nu. 84.

*b* In fine 1. part. comment. in conſuet. Pariſ. duobus locis & epiſt. ad Cardin. Bertrandũ Archiep. Senonenſ. 1. Jun 1558. Unica ſtudiorum meorum Mæcenas fideliſſima uxor Ludovica Beldona, hac memoria digniſſima virago, quæ quandiu vixit, ſtudiis meis otia ſuppeditabat, œconomiam omnem dexteriſſimè curans.

## CHAPITRE DIXIE'ME.

### *Des Advocats celebres conſultans, qui vivoient du temps de du Molin.*

IL les nomme ſouvent dans ſes conſeils, dans les notes & apoſtilles ſur les Couſtumes, dans ſes memoires manuſcrits ſur la Couſtume de Paris, & ſes autres œuvres : Matthieu Chartier, qu'il appelle *a totius togati Ordinis Coriphæum*, Chriſtophe & Auguſtin de Thou, François de Montholon, Guillaume Poyet, Pierre Liſet, Pierre Seguier, Noël Bruſlard, Denys Ryant, Jean Aubery, Olivier Aligret, François & Gabriël de Marillac, Jean Jacques de Meſmes, qui eſtant Lieutenant Civil, ne laiſſoit pas de venir tous les jours à dix heures aux Conſultations du Palais ; Jacques Canaye, Anne Terrier, de Chappes, François de la Porte, Jean de Saint Meſloir, François Brodeau, & autres. Ils faiſoient tel eſtat de luy & de ſa ſuffiſance, que ſuivant qu'il eſt rapporté par Papirius le Maſſon, *b* un jour Chriſtophe de Thou, lors Preſident au Parlement, qui a eſté depuis en 1562. premier Preſident, luy ayant dit en l'Audiance, quelques paroles rudes & fâcheuſes, l'un d'eux (ce fut François de la Porte) aſſiſté des autres, le fut trouver en ſa maiſon, & luy fit plainte de ce qu'il avoit offenſé un Ordre dont il eſtoit ſorty, en la perſonne de Charles du Molin leur Collegue, qui eſtoit plus ſçavant qu'il ne ſeroit jamais. Ce que ce ſage & vertueux Preſident, plein de bonté & d'humanité, prit en bonne part, & témoigna le lendemain, que ce qu'il avoit dit, eſtoit par chaleur, & ſans deſſein. Les paroles de ceux qui ſont conſtituez en ces grandes & eminentes dignitez, ne doivent eſtre que des Oracles, ou des benedictions : ils ſont comme en la 1538.
haute region de l'air, au deſſous de laquelle ſe forment les tonnerres, les tempeſtes, & les autres metheores & alterations.

*Sub pedibus Divi labentia ſydera cernunt.*

L'Epiſtre liminaire du 11. Novembre 1566. par laquelle du Molin a dedié à ce grand Preſident, ſes notes & apoſtilles ſur les deux tomes des Couſtumes de France, témoigne leur an-

*Noms & ſurnoms des celebres Advocats conſultans, du temps de Charles du Molin.*

*Ils firent plainte au Preſident de Thou qui luy avoit dit une parole rude en plaidant.*

*Les tonnerres ne ſe forment point en la haute region de l'air, mais en la moyenne.*

*a En l'intitulation de ſon conſeil 18. L'Oracle du Barreau, qui ne venoit gueres au Palais, mais tout le Palais alloit chez luy.*

*b* In elogio Car. Molin. p. 237. 238. Semel accidit, ut à Chriſtophoro Thuano præſide objurgaretur : quod cùm accidiſſet præter ſpẽ Collegarũ, ſeniores Advocati concurſu ad eum facto quod ſe quoque violatos exiſtimarent, per Franciſcum Portam antiquiſſimum dici ei juſſerunt : Cum hodie Molinæum Collegam verbo læſeris, quid abs te factum putas ? læſiſti enim hominem doctiorem, quam unquam eris, &c.

cienne

cienne amitié, qu'il dit eſtre de 45. ans, de ſorte qu'il faloit qu'ils euſſent étudié enſemble, & ſe voit clairement *c* qu'il n'eſt rien reſté dans l'eſprit de l'un & de l'autre, de ce qui ſe paſſa en cette action.

*c Par là & par les Epigrammes de Chriſtophe de Thou a la loüange de du Molin qui ſont au commencement du Commentaire Latin ſur l'Edit des petites dates, imprimé en 1552. cy-aprés l. 3. ch. 10. au commencement, & parce qu'il aſſiſta a ſa converſion & a ſa mort, comme ſon ancien amy, ch. 12 ſur la fin.*

---

# CHAPITRE ONZIEME.

## *De la continuation de ſon travail ſur la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

CHARLES du Molin ſe trouvant ſoulagé du ſoin de ſes affaires domeſtiques, par la bonne conduite & œconomie de Louiſe de Beldon ſa femme, & dans une douce & agreable tranquillité d'eſprit, propre pour la meditation & les reflexions, il reprit en la meſme année 1538. ſon travail ſur la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, qui eſt le titre des fiefs, qu'il avoit diſcontinué pendant les années 1536. & 1537. Il dit au lieu cy-deſſus cité pluſieurs fois, *a* qui contient le détail veritable de ſa vie, juſques en l'an 1542. qu'en moins de neuf mois, il pouſſa l'ouvrage depuis l'article 13. où il eſtoit demeuré à la fin de l'année 1535. que les guerres commencerent, juſques à la quatriéme queſtion de l'article 41. dans le milieu de laquelle en une apreſdinée du mois de Septembre 1538. il fut ſurpris tout à coup d'un violent accés, qui luy ayant fait tomber par deux fois la plume des mains, le contraignit de ſe mettre au lit, & le quatriéme jour ſe changea en fiévre quarte, que les Medecins jugerent devoir eſtre longue, comme ſont d'ordinaire toutes les fiévres Automnales: & parce qu'elle procedoit de l'aſſiduité du travail, dans lequel il ſe portoit avec ardeur & impetuoſité, ne donnant aucune tréve ny relâche à ſon eſprit, ce qui luy avoit grandement échauffé le ſang, cauſe veritable de ſa maladie; ils luy interdirent entierement l'entrée de ſa Bibliotheque, & le commerce de ſes Livres; bref toute ſorte de travail & d'eſtude qui requeroit la moindre contention d'eſprit. Ce neantmoins eſtant preſſé & importuné par les Libraires, avec leſquels il avoit traité, & qui ſçavoient combien ſon Commentaire eſtoit deſiré, & avec quelle ſatisfaction il ſeroit receu d'un chacun, & que le débit en ſeroit prompt & le gain tres-conſiderable: il employa les deux mois & demy que ſa fievre quarte dura, à corriger les feüilles de l'impreſſion, cotter les nombres, mettre les ſommaires au commencement de chacun paragraphe ou gloſſe, & à la marge, comme ils ſont encor à preſent, à quoy il dit qu'il prenoit ſon divertiſſement, & que voulant parachever les neuf articles reſtans du titre des fiefs, qui compoſoit la premiere partie de ſon Commentaire, il retomba dans une fiévre tierce tres-fâcheuſe, qui le tint malade trois mois entiers, pendant leſquels il fut prendre l'air aux champs, en un lieu proche appellé Villacoublay, dont il fait mention en ſon Commentaire, *b* qu'il dit eſtre un franc-alleu noble, appartenant à François de Monceaux Eſcuyer, ſon ancien amy. Ayant demeuré quelque temps en ce lieu, la fiévre le quitta, mais l'impatience d'achever ſon Ouvrage, l'ayant fait retourner à Paris, elle le reprit par intervalles, & nonobſtant cette incommodité il acheva le titre des fiefs, compoſé de 50. articles, au mois de Septembre de l'année 1539. *c* en laquelle fut imprimée la premiere fois cette premiere partie de ſon Commentaire. Il advouë *d* qu'il fut fort ſoulagé dans ce penible travail, par le miniſtere d'un jeune homme natif d'Arras, eſtudiant à Paris, grandement verſé en la Langue Grecque & Latine, en la Philoſophie, en la Juriſprudence, & en toutes les bonnes Lettres; c'eſt François Balduin connu de tous les Sçavans, qui eſtoit plus jeune que luy de 20. ans, eſtant né en l'an 1520. & Papirius le Maſſon *e* dit de luy, que *fuit contubernalis Molinæi*, & qu'il luy dictoit ſes Compoſitions; de ſorte qu'ayant eſté privé de ſa douce & agreable converſation, par l'injure du temps, il ne pût pas mettre la derniere main à ſon Ouvrage, non pas meſme à l'Indice ou Table du Livre, que ſon Copiſte bailla au Libraire impatient & avare, ſans qu'il euſt eſté reveu, corrigé & mis en bon ordre par l'Autheur. Il ſe *f* plaint que cette premiere édition fut precipitée & avortée, n'eſtant pas encore à terme, ce qui fut cauſe qu'il obmit & retrancha, & principalement aux derniers articles du titre des fiefs, beaucoup de matieres & de queſtions celebres & importantes, ſe propoſant de les mettre en leur jour, & aux lieux convenables, dans les autres parties de ſon Commentaire. *g* Et pour cette raiſon en la ſeconde édition de cette premiere partie 1558. & la troiſiéme 156.. il y changea beaucoup de choſes, *h* meſme dans les reſolutions & déciſions des queſtions de droit & de pratique, auſquelles comme jeune Advocat receu depuis 1.. ou 15. ans ſeulement, il avoit ſuivy reſpectueuſement l'advis de ſes anciens, ſans y avoir fait aſſez de reflexion, ce qu'il a fait depuis & trouvé que les ſecondes penſées eſtoient meilleures, mieux ſenſées, & plus éclairées que les premieres.

*Il eſt ſurpris d'une fiévre quarte en Septembre 1538.*

1538.

*Il travaille pendāt qu'il eſtoit malade de la fievre quarte.*

*Il tombe dās la fievre tierce.*

*Villacoublay franc-alleu noble.*

1539.

*François Balduin domeſtique de du Molin.*

*Premiere Edition du Commentaire ſur la Couſtume de Paris, precipitée & imparfaite.*

*a* Præfat. ad conſilia Alexandri. Comment. in conſuet. Pariſ. ad rubric. tit. 1. de feud. num. 10 & *en l'obſervation qui eſt en fin de la 1. partie &* §. 52. gloſ. 1. num. 110.

*b* §. 46 nu 12 Mornac. ad l. 24 de ſervit. urban. prædio.

*c* § 1 gl. 3. no. 33. in princ gl 4 num. 58 & 68 §. 6. gl. 4 nu. 1 §. 41. gl 2 nu 12. § 42 fine § 45 nu. 18. *aux deux obſervations eſtant en fin de la 1. & 2. part. & en l'apoſtille ſur l'art. 58.*

*d* Præfat in conſ. Alex.

*e* In elogio Franc. Balduini.

*f* §. 52. glo. 1. nu. 110. dict. præfat. in conſ. Alex. *en l'Epiſtre Françoiſe au Roy Henry* II. *du* 10. *Juillet* 1558.

*g* §. 42. fine.

*h* Ad rubr. tit de feud. nu. 30. §. 1. gl. 4 nu 58. § 52. gl. 1. nu 110. 111. Tiraquel. tract. de retr. line. §. 1. gl. 1. nu. ..

## CHAPITRE DOUZIE'ME.

### *La premiere partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris, eſt le premier des Ouvrages de du Molin, & dédié au Roy François premier.*

CETTE premiere partie commencée, comme dit eſt, en l'année 1535. diſcontinuée pendant les années 1536. & 1537. repriſe en 1538. parachevée, imprimée, & donnée au public en Septembre 1539. fut dédiée par l'Autheur au Roy François I. l'Epiſtre eſt Latine du premier Decembre 1538. faite avant la perfection de l'Ouvrage. Il dit en cette Epiſtre, que c'eſt le premier fruit de ſes Eſtudes, *lucubrationum primitiæ*, & en celle du 13. Juin 1546. à Meſſieurs du Parlement, il l'appelle *laborum primitias velut protaſin*: *a* & adjouſte que dans ce Commentaire, non plus qu'en ſes autres œuvres, il ne s'eſt point aſſujetty à l'elegance du diſcours, à la cadence des periodes, aux regles de l'eloquence, ny à ſe former un ſtile empoulé & relevé, ne voulant rien perdre ny conſommer de ſon temps à l'eſcorce des paroles, & luy ſuffiſoit de parler ſcientifiquement, & que traitant les matieres à plein fonds dans la pureté de la ſource, & analytiquement, c'eſt à dire par reſolutions & deciſions; c'eſtoit eſtre aſſez élegant & éloquent que d'écrire doctement. En quoy Jacques Cujas a pris ce grand homme dans ſon foible, quand approuvant l'opinion dont il a eſté le premier Autheur, *b* contre celle de la Gloſe, & de tous les anciens Docteurs, que la Loy 2. *C. de reſcind. vendit.* n'a lieu qu'au profit du vendeur, & non de l'achepteur: il blâme ſon ſtile, & le taxe comme eſtant rude & mal poly, *c* mais la raiſon cy-deſſus touchée, qu'il a comme beaucoup d'autres grands Perſonnages, mépriſé le ſoin du ſtile & de l'élocution, afin d'écrire davantage, pouvoit repouſſer cette aigre cenſure: les Stoïciens *d* mépriſoient meſme les Solecïſmes, & les Barbariſmes, & s'attachoient aux choſes, *Ornari res ipſa negat contenta doceri.* Il declare en l'obſervation qui eſt à la fin de cette premiere Partie, & en la Preface ſur les conſeils d'Alexandre que ce qui le porta à commencer ſes compoſitions par le Commentaire ſur la Couſtume de Paris, avant que de publier ce qu'il avoit fait ſur le Droit Civil, fut tant pour l'affection qu'il portoit à ſa Patrie, & à la Ville capitale du Royaume dont il eſtoit originaire, que pour faire connoiſtre ſon nom aux Princes & Seigneurs, & aux Juges des Provinces, eſtant déja aſſez connu dans le Palais.

*1539.* — *Du Molin ne s'eſt point attaché à l'élegance du ſtile.* — *Il en a eſté taxé & blâmé par Cujas.* — *Pourquoy il a commencé ſes compoſitions par le Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

La fecondité du ſujet luy avoit fait diviſer ſon Commentaire en quatre Parties, dont il a tracé le plan & le deſſein, en la meſme obſervation eſtant en la fin de la premiere Partie. Le ſeul titre des fiefs contenant 50. articles compoſoit la premiere. La ſeconde contenoit celuy des cenſives & droits Seigneuriaux, des complaintes & cauſes poſſeſſoires, des preſcriptions, des actions perſonnelles & hypothecaires, des ſervitudes, des teſtamens, dons, legs, executions teſtamentaires, & de la garde-noble, & bourgeoiſe. La troiſiéme, les titres de la communauté de biens, des ſucceſſions tant en ligne directe que collaterale, des doüaires, & du don mutuel: laquelle partie, dit-il, eſtoit plus ample & plus difficile que les trois autres, à cauſe de la dignité des matieres, & des queſtions illuſtres & difficiles qui s'y rencontroient. La quatriéme & derniere, contenoit les titres des arreſts, executions & gageries; du retrait lignager, des criées, & le chapitre dernier intitulé AUTRES COUSTUMES.

*Diviſion de ce Commentaire en quatre parties.* — *Premiere partie.* 1539. — *Seconde partie.* — *Troiſiéme partie.* — *Quatriéme & derniere partie.*

Il ſe propoſoit de mettre un appendice & un ſommaire à la fin de cette quatriéme Partie, qui euſt marqué les principales differences d'entre le Droit Ecrit & le Couſtumier, & les ſtatuts particuliers & locaux du Royaume.

*Sommaire des differences entre le Droit Civil & le Couſtumier.*

*a* Idē epiſt. ad Franciſcū Olivarium Frāciæ Cancellariū, 1. Januar. 1546. *& en l'Epiſtre Françoiſe au Roy Henry II. du 1. Juin 1547. & en celle du 10. Juillet* 1558 & epiſt. menſ. Decemb. 1561. ſinceræ Juriſprudentiæ ſtudioſis

*b* Molin. in cōſuet Pariſ. §. 13. gl. 5. nu. 56. §. 22. nu. 47 tract. de uſur. qu 14. nu. 175. 176 & in novo intellectu l. ſi partē, nu 90. quēad. ſervit. amitt.

*c* Cujac. lib. 16. obſervat. c. 18. in fine: & bene hunc errorē notavit Carolus Molineus, ſalebroſa licet & incōdita oratione nimis: nondū quiſquam indicaverat, &c.

*d* Arnob lib. 1. adverſ. gent. p. 44. Origen. contra Celſum Quintil. lib 10. c. 1 Cicero in Oratore, Plut. de dogmat. Stoicorum M. Anton. de vita ſua. Diogen. Laert. & alii.

## CHAPITRE TREIZIE'ME.

### *Que du Molin n'a commenté que le Titre des Fiefs & des Cenſives, & non le reſte de la Couſtume.*

C'ESTOIT à la verité un magnifique deſſein, aprés l'execution duquel il n'y eût eu rien à faire ny à deſirer pour l'intelligence du Droit François & Couſtumier: mais il n'a point eſté parachevé, car bien que du Molin en infinis endroits de ſes Oeuvres, cite ſes Commentaires ſur la Couſtume de Paris, juſques aux derniers articles, meſme les gloſes & les nombres: ce neantmoins il n'a donné au public, & fait imprimer de ces quatre parties, que la premiere ſur les Fiefs, & de la ſeconde que le ſeul titre des Cenſives, qui ſont en tout 63. articles où il eſt demeuré.

Digitized by Google

*Hic meta laborum.* Et n'eſt point vray que le Commentaire ait eſté parachevé, & le manuſcrit de l'Autheur demeuré aprés ſon deceds entre les mains de ſes heritiers, comme il eſt dit à la fin de l'édition de la ſeconde Partie à Francfort en 1597. *a* ny moins que dans le reſſentiment & l'indignation de l'injure qu'il croyoit avoir ſoufferte, par l'empriſonnement fait de ſa perſonne en la Conciergerie du Palais en l'an 1564. dont ſera parlé cy-aprés, *b* il ait à ſon retour en ſa maiſon jetté au feu tout le reſte de ſes Compoſitions ſur la Couſtume de Paris, diſant qu'il ne devoit rien à ſon ingrate Patrie, au rapport d'Antoine Mornac, *c* car cette vengeance qui fuſt tombée ſur luy-meſme, eſtoit au deſſous de la generoſité de ſon courage, & euſt eſté combattuë par l'affection & la paſſion qu'il avoit pour ſes Ouvrages: & d'ailleurs il euſt fait le meſme ſacrifice de ſes apoſtilles ſur les Couſtumes, & des autres Oeuvres qu'il a fait imprimer la meſme année 1564. en 65. & en 66. qu'il eſt decedé, & de ceux qui ont eſté imprimez depuis ſon deceds, dont il ſera parlé cy-aprés. *d* J'ay fait une exacte perquiſition de la verité de ce fait, & recouvré ce que du Molin a laiſſé ſur le reſte de la Couſtume entierement écrit de ſa main, & l'ayant leu & fidellement extrait, j'ay reconnu que ce ne ſont que petites notes, des memoires & lieux communs, des notions & tables d'attente, ſans ſuite ny ordre, & ſans citations, & de ſimples ouvertures & propoſitions de queſtions, la pluſpart ſans deciſion ny reſolution: & c'euſt eſté faire injure au nom & à la memoire de ce grand Autheur, de les faire imprimer en la forme qu'elles ſont: j'ay neantmoins rapporté, meſme tranſcrit dans mes Commentaires ſur Monſieur Loüet, & ſur la Couſtume de Paris, ce que j'y ay rencontré approchant des matieres & des queſtions qui y ſont traittées.

*Qu'il n'a point jetté au feu en 1564. le reſte de ſon Commétaire.*

*Ce que du Molin a écrit ſur le reſte de la Couſtume, n'eſt point comme ſur les 2. premiers titres, en forme de Commentaire, mais de ſimples notes imparfaites & non achevées.*

*a De Denys Godefroy Juriſconſulte Pariſien.*
b *Au ch. 5. & ſuivans du l. 3.*
c l. 1. C. ex quib. cauſ. infam. irrog. & l. liberorũ 11. §. fi. qu. 3. verſ. 1. 15. l. ergo. ff. de his qui not. infam.
d *liv 3. ch 3. & ſuivans.*

---

## CHAPITRE QUATORZIE'ME.

### *Le Privilege pour l'impreſſion de la premiere partie du Commentaire, ne fut donné qu'en grande connoiſſance de cauſe.*

L'Impreſſion de cette premiere partie fut differée non ſeulement par la maladie de l'Autheur, qui luy ſurvint au mois de Septembre 1538. mais auſſi ſur la difficulté qui fut apportée par Guillaume Poyet Chancelier de France, à la conceſſion du Privilege, pour un Ouvrage de cette importance, ſans entrer en grande connoiſſance de cauſe, & ne le donna que ſur le rapport & atteſtation qui luy en fut faite par Jean Jacques de Meſmes ſieur de Roiſſi, Lieutenant Civil au Chaſtelet de Paris, auquel il en avoit donné la commiſſion: lequel rapport du Molin dit en pluſieurs lieux *a* avoir eſté fait au Chancelier, dans le Conſeil du Roy & en preſence des Conſeillers d'Eſtat: & le remerciment de cette cenſure eſt dans l'Epitre liminaire du 12. Decembre 1543. du 7. & dernier volume des conſeils d'Alexandre, par luy dédié au Cenſeur, c'eſt à dire à Jean Jacques de Meſmes, *b* & faut reſtablir cét illuſtre ſurnom au lieu préallegué du Commentaire ſur la premiere partie de la Couſtume de Paris, car en tous les Livres imprimez, il y a *Domino Ioanni Iacobo Præſidis Pariſienſis in civilibus cauſis ſubpræfecto*, l'Imprimeur ou le Copiſte ayant oublié par mégard *Meſmeo*, comme il y a deux autres lieux citez qui parlent de cette cenſure ſur laquelle le Chancelier donna les Lettres de Privilege au grand Sceau, qui ſont du treize May 1539. *c* l'Epître liminaire au Roy François I. eſtant du premier Decembre 1538. plus de cinq mois auparavant.

1539.

*Jean Jacques de Meſmes Lieutenant Civil fut commis par le Chancelier Poyet pour la cenſure & examen de la premiere partie du Commentaire.*

*a A la fin du Commentaire ſur la premiere partie de la Couſtume, en la preface ſur les conſeils d'Alexandre. & en la defenſe contre les calomnies des Calviniſtes num. 58. p 69.*
*b* Dum cenſuram ageres primi noſtri in Conſuetudines commentarii.
c *Et aprés ce que par Ordonnance de noſtre amé & féal Chancelier leſdits Commentaires ont eſté bien & au long veus & trouvez utiles & profitables.*

---

## CHAPITRE QUINZIE'ME.

### *De la reputation que du Molin acquit par ſon Commentaire, & de l'eſtime que le Parlement fit de luy & de ſon Ouvrage.*

CE Commentaire ſur le titre des Fiefs, qui eſt un Ouvrage incomparable, & un Chef-d'œuvre inimitable, au deſſus de tous les éloges qu'on luy pourroit donner, augmenta de beaucoup la reputation que l'Autheur avoit acquiſe dans le Palais, & la répandit par toute la France, & les Provinces Eſtrangeres. Il dit en l'Epitre préalleguée au Roy Henry II. *a* que la premiere partie de ce Commentaire, quoy que faite en ſa jeuneſſe & précipitée, a eſté ſi bien recueillie, que grande celebrité en a eſté faite en la Cour de Parlement, dés l'an 1539. & par toute l'Italie, en Sicile, & en Allemagne. En l'Epitre au

*a Du 10. Juillet 1558.*

Digitized by Google

Roy Charles IX. *a* dedicatoire de ſa collation des quatre Evangeliſtes, il dit la meſme choſe, & que ce premier de ſes Livres a eſté dédié par luy au Roy François I. ſon ayeul, bien que pluſieurs grands Seigneurs qu'il ne connoiſſoit point, luy euſſent fait offrir des preſens conſiderables, pour avoir l'honneur que leur nom fuſt mis au frontiſpice du Livre, qui avoit l'approbation publique & generale de tous les Doctes. Le jugement du Chancelier Poyet eſt par luy rapporté en la ſeconde édition du meſme Commentaire, *b* & dit qu'il admiroit le travail, & que perſuadé des raiſons y contenuës, il abandonna la protection d'une perſonne puiſſante en Cour, qui ſoûtenoit un procez en un poinct de Couſtume, contre ſon advis en la premiere édition. Celuy de François de Montholon, Preſident au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, eſt en l'Epître du mois de Decembre 1561. *c* qu'il ne deſiroit point d'autre épreuve & témoignage de la doctrine & ſuffiſance de Charles du Molin, aprés le coup d'eſſay de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, dans lequel il s'eſtoit ſurmonté luy-meſme, avoit emporté le prix & tiré l'échelle aprés luy: quoy qu'il ait dit au meſme lieu, que la premiere édition de ce Commentaire vaut moins que beaucoup des autres Ouvrages qu'il a depuis donnez au public. Bref celuy de Pierre Liſet premier Preſident eſt en l'Epître du 13. Juin 1546. *d* que ſept ans auparavant, en une aſſemblée des Chambres, il avoit dit de ſon propre mouvement ſans aucune prevention procedant d'habitude, connoiſſance, ou affection particuliere, qu'il n'y avoit jamais eu de Commentaire fait ſur les Couſtumes avec plus d'érudition & d'exactitude, dont l'advis devoit eſtre donné, & la recommandation faite au Roy de la part de la Compagnie. Et tout le Parlement fit une telle eſtime de ſa vertu, de ſon merite, & de ſa ſuffiſance, qu'il arreſta les Chambres aſſemblées de le mettre dans le roolle de ceux qui ſeroient nommez au Roy, pour eſtre pourveus des Offices de Conſeillers vacans. Il dit en la meſme Epître, & en la fin de la Préface ſur les conſeils d'Alexandre, *e* que cette déliberation en forme d'arreſté luy fut notifiée de la part de la Cour, par André Bauldry Preſident aux Enqueſtes, & Guillaume Abot Conſeiller, & aſſeuré par le Chancelier Poyet, que les proviſions luy en ſeroient apportées, expediées & ſcellées, s'il vouloit accepter l'honneur qui luy eſtoit déferé. A quoy il fit une réponſe pleine de modeſtie, de reſpect & de generoſité, qu'il ne ſe pouvoit jamais rien preſenter de plus magnifique & de plus glorieux pour luy, & pour la reputation de ſon nom, ny plus honorable & advantageux pour la recompenſe de ſes eſtudes & de ſes veilles, que le titre & la dignité de Conſeiller en la Cour, dans laquelle & en toute autre ſorte d'employ il eſtoit tres-diſpoſé à ſervir le Roy & le Public. Mais que dans la ferme reſolution qu'il avoit priſe de donner tout ſon temps à l'étude & à la compoſition des Livres par luy entrepris & commencez, il luy ſeroit impoſſible de ſatisfaire à l'un & à l'autre employ: & qu'eſtant engagé ſi avant dans la neceſſité de l'un, quoy que plein d'épines & de ſueurs, il ne pouvoit le quitter pour embraſſer l'honneur & les delices de l'autre, & que ce luy eſtoit plus de gloire de meriter cette charge par le jugement de la Cour, que de la poſſeder par effet. C'eſt en ſommaire le recit qu'il fait luy-meſme de cette hiſtoire, qui merite d'eſtre conſignée à la poſterité: & faut croire qu'il l'a rapportée dans l'ingenuité d'une verité notoire à un chacun. Ce qui confirme d'abondant ce qui a eſté dit cy-deſſus *f* de l'auſterité de ſa vie & aſſiduité de ſon travail à l'étude & à la compoſition de ſes Livres, à quoy il avoit ſacrifié tout ſon temps, & ne deſiroit aucun employ qui l'en pût détourner.

*Pluſieurs grands Seigneurs de la Cour ſolicitent du Molin meſme par offre de preſens de leur dédier ſon Commentaire.*

*Le jugement qu'en fit le Chancelier Poyet.* 1539.

*Le jugement de François de Montholon, Preſident en la Cour.*

*Le jugement du premier Preſident Liſet, & de tout le Parlement.*

*Il fut arreſté qu'il ſeroit mis dans le roolle de ceux qui ſeroient nommez au Roy pour eſtre pourveus des charges de Conſeiller vacantes.*

*Il refuſe cet honneur & pourquoy.* 1539.

*a* du dernier Juillet 1565.

*b* §. 1. gl. 3. in verbo pent. nu. 54. in prin. Ceſſionarius potens in aula multoſque faventes habens, etiã Cancellarium qui lectis ſcriptis meis quæ mirabatur, eum deſeruit, &c.

*c* Synceræ Juriſprudentiæ ſtudioſis. At qui ante duos & viginti annos, ampliſſimus ille & doctiſſimus Franciſc. Montholoneus, nullum aliud doctrinæ ſpecimen à me petebat, primaria illa in Conſuetudines Pariſienſes editione, qua perſuaſus erat me palmarium ἢ κολόφωνα attigiſſe, &c.

*d* Ampliſſimo ſanctiſſimoque Ordini Senatus Pariſienſis. De primis illis lucubrationibus meis teſtimonium perhibuiſti, palàm cenſens & confirmans, quod exactius & eruditius in conſuetudines ſcripſiſſem cæteris qui in ſimili argumento Commentaria edidiſſent: addens etiam cenſenſque nomen meum Regi edendum, ſub eodem elogio & commemoratione, præfati Commentarii in conſuetudines, &c. *& en l'Epître au Roy Henry II. du 1. Juin 1547. cy-aprés chap. 20.*

*e du mois de Novembre 1545. l'arreſté eſt du 13. Aouſt 1540.*

*f* Chapitre 6.

# CHAPITRE SEIZIE'ME.

## *Du jugement que François Balduin, & autres ſçavans Autheurs ont fait du meſme Commentaire.*

Le jugement que François Balduin fit de ce meſme Commentaire de du Molin, dont il avoit écrit une partie ſous luy, comme il a eſté dit, *a* eſt en un Epigramme Latin, qui ſe trouve en la premiere édition, & ayant eſté obmis en toutes les autres ſubſequentes, j'ay creu eſtre obligé de le tranſcrire en ce lieu. *Franciſci Balduini Attrebatii Epigramma.*

*a* Chap. 11.

*Hactenus incertis concuſſa fuere procellis*
*Judicia: & dubiis litibus acta Themis.*
*Obſeditque forum diu inextricabilis error,*
*Dum juris patrii ſenſa profunda latent.*

*Epigramme de François Balduin, mis au devant de la premiere impreſſion du*

*Donec*

Digitized by

*mentaire de du Molin ſur le titre des fiefs.*

*Donec opem tuleris vindex rituſque togæque*
*CAROLE, perplexas auſus adire vias:*
*Atque ô ſolliciti fœlix tutela clientis,*
*Arcani edideris ferrea jura fori,*
*Commonſtrans filum, fiduſque forenſibus undis,*
*Quod nobis Helice, quod Cynoſura foret.*
*Magnum opus, & meritos cui grata rependet honores*
*Poſteritas, tanti muneris ergo memor.*
*Unde tuum vivet nomen poſt buſta ſuperſtes;*
*Vivitur ingenio, cætera mortis erunt.*

*Jugement de Denis Godefroy du meſme Commentaire.*

Denis Godefroy Juriſconſulte Pariſien en l'Epître *a* à Achilles de Harlay premier Preſident, auquel il a dedié le meſme Commentaire, par luy augmenté de quelques notes marginales, & a rapporté les articles de l'ancienne Couſtume à la nouvelle, le tout imprimé à Francfort en l'an 1597. dit que ce Commentaire, qui eſt la clef & le veritable interprete du Droict François, a eſté receu avec grand applaudiſſement en tous les Tribunaux de France, & par les Peuples étrangers, qui s'eſtant obligez par ſerment de ne point publier ny divulguer le nom de Charles du Molin, pour l'envie & la jalouſie qu'ils luy portoient, ou en haine de ſa Religion, ne pouvant pas ſe paſſer de ce grand & celebre Interprete du Droict François, le citent; meſmes ont fait imprimer aucunes de ſes œuvres, *b* ſous le nom feint & ſuppoſé d'un Gaſpar Caballinus.

*Les Italiens & autres étrangers citent Charles du Molin, ſous le nom ſuppoſé de Gaſpar Caballinus.*

L'éloge des autres Autheurs citez cy-apres, *c* eſt encore plus illuſtre, que les deciſions de du Molin en ſon Commentaire, & en ſes notes ſur les Couſtumes, ont eſté ſuivies par la Cour dans ſes plus celebres Arreſts, & par les Commiſſaires dans la redaction ou la reformation des Coûtumes de France, ce que j'ay verifié en pluſieurs lieux de mon Commentaire ſur la nouvelle Coûtume de Paris, & principalement pour les articles du tiltre des fiefs; & celuy des cenſives. De ſorte que toutes les ſentences & les opinions de ce grand perſonnage, en ce qu'il a écrit ſur le Droict François, ſont des Oracles, des Arreſts, des Loix, & des articles de Couſtumes. Il n'y a jamais eu d'Autheur ſi celebre qu'il fuſt, qui ſoit parvenu juſques à ce degré d'authorité.

*Les opinions & deciſions de du Molin ſont des Arreſts & des articles de Couſtumes.*

*Pauci quos æquus amavit*
*Jupiter, aut ardens evexit ad æthera virtus.*

a *Du 10. Juillet 1596* Molinæi Commentarii ad Conſuetudines Pariſienſes, quãto fuerint uſui foro, & Tribunalibus omnibus, non tantum noſtræ, ſed & aliæ complures exteræ gentes, ex eo videntur teſtatæ: quod licet de jurio quodam teneantur, ne Molinæi nomen (velut ſacrum) in vulgus efferant, ſuppoſititio tamen cujuſdam Gaſparis Caballini nomine appellare tam neceſſarium Juris interpretem maluerunt, quam omnino non laudare, &c.

b *Voyez cy-apres les chap. 19 & 20. & le 16. du 3. livre.*

c *Au chap. 16. du livre 2. & livre 3. chap. 10 14 & 15.*

## CHAPITRE DIX-SEPTIE'ME.

### *De la continuation du Commentaire ſur la ſeconde partie des annotations ſur les conſeils d'Alexandre, & autres œuvres.*

AYANT achevé, & fait imprimer en l'an 1539. ſon Commentaire ſur le tiltre des fiefs; 1540.
il travailla le reſte de l'année, & celle de 1540. toute entiere, & une partie de 1541. ſur le titre des cenſives & droits ſeigneuriaux, qui compoſe la ſeconde partie du meſme Commentaire: ce qu'il a marqué en pluſieurs lieux *a*. Mais il diſcontinua ce travail juſques en l'année 1558. qu'il fit imprimer cette ſeconde partie à ſon retour d'Allemagne, comme il ſera dit en ſon lieu, *b* & ayant eſté aux grands Jours de Moulins tenus en la meſme année 1540. dont il rapporte quelques Arreſts donnez luy preſent, *c* il ſe donna tout entier aux nouveaux intellects ſur le droict, & à la compoſition de ſes annotations, & ſur les ſept volumes des conſeils d'A- 1541.
lexandre, qu'il choiſit comme le plus celebre & le plus judicieux Juriſconſulte de ſon temps, par le conſeil de Jean Jacques de Meſmes Lieutenant Civil *d*, à quoy il employa la plus grande partie des années 1541. 42. & 43.

*Il fut aux grands Jours de Moulins en l'an 1540*

1542.

Le 15. de Juillet 1542. il donna à Guillaume Abot & autres Conſeillers du Parlement le quarante-troiſiéme de ſes conſeils, ſur le ſujet du ſcrupule qui troubloit les conſciences de pluſieurs ames timorées, reſultant des Edits & Declarations du Roy François I. des 29. Janvier 1534. & 1. Juin 1540. contre les Lutheriens *e*, portant confiſcation de leurs biens, & de ceux qui les recelleroient & cacheroient en leurs maiſons: Ce qui avoit donné lieu à l'obtention de diverſes

*Edits & Declarations du Roy François I. contre les Lutheriens & Heretiques.*

a §. 52. nu. 48. 80. 111. 128. 132. §. 55. gloſſ. 1. num. 28. in princ. *en ces mots*, hoc anno 1540. *ou* anno 1540. quo hæc ſcribebam, *ou* cum hæc ſcriberem. §. 58 nu. 5.

b *Au ch. 16. du 2 livre.*

c *Sur la Couſtume de Bourbonnois art 111.*

d Præfat ad conſ. Alex. 5. Novēb. 1543. *cy-apres chap. 19. & liv. 2. ch. 15. ſur la fin.*

e *Lancelot de Voiſin ſieur de la Popeliniere, en ſon Hiſtoire de France, livre 1. fol. 16. & 17. ces Edits donnoient le quart des biens de l'accuſé au dénonciateur.*



Digitized by Google

monitions & cenſures Eccleſiaſtiques publiées à Paris, au meſme mois de Juillet, pendant le ſiege de la Ville de Perpignan, pour avoir revelation des Sectaires & Heretiques, & parvenir à la confiſcation de leurs biens: & les Predicateurs dans leurs Sermons ſoûtenoient, qu'en crime de cette qualité, perſonne n'eſtoit exempt, qu'il faloit décharger ſa conſcience, & reveler tout ce que l'on ſçavoit, juſques aux ſimples ſoupçons, meſme que les enfans eſtoient obligez de déferer & dénoncer leurs peres & meres, & les domeſtiques, leurs maiſtres. Dans laquelle recherche l'abus eſtoit ſi grand & ſi pernicieux, que des hommes méchans & perfides ſe feignant eſtre de la nouvelle ſecte & opinion, comme la meilleure, découvroient les perſonnes ſimples qui eſtoient Heretiques dans l'ame, & en ſecret, & apres les dénonçoient en Juſtice, dépoſoient contr'eux, & faiſoient confiſquer leurs biens; ce qui donnoit lieu à de grandes vexations, qui eſtoient ſuſcitées par des ennemis & perſonnes puiſſantes. Du Molin en ſon conſeil, improuve cette ſimulation, & forme de proceder, comme eſtant une impoſture deteſtable & diabolique: une impieté maſquée du faux zele de Religion, & une eſpece d'inquiſition, pire & beaucoup plus dangereuſe que celle d'Italie & d'Eſpagne, & montre par pluſieurs raiſons de Theologie & de Droit, que le Parlement ne doit avoir aucun égard à telles dépoſitions.

*Monitions & Cenſures Eccleſiaſtiques publiées à Paris contr'eux.*

*Abus & impoſture qui ſe commettoit en la recherche pour découvrir les ſectaires par ceux qui ſe feignoient l'eſtre, quoy que veritablement ils ne le fuſſent pas.*

*Conſeil de du Molin donné à aucuns des Cõſeillers du Parlement ſur ce ſujet.*

*Tantùm Relligio potuit ſuadere malorum.* a

a Lucretius lib. 1. initio fere.

## CHAPITRE DIX-HUITIE'ME.

### *Que du Molin s'eſt laiſſé emporter aux nouvelles ſectes & opinions du temps, ſur le fait de la Religion.*

1542.

*Il ſuivit quelque teps la Confeſſion de Genéve.*

*Et depuis la quitta pour prendre celle d'Auſbourg.*

*Philippes de Melancthon Autheur de la Confeſſion d'Auſbourg, dont les ſectateurs ont eſté appellez Confeſſioniſtes.*

CETTE année 1542. luy fut fatale, car il ſe laiſſa emporter aux nouvelles ſectes & opinions du temps ſur le fait de la Religion, comme firent pluſieurs autres grands & celebres perſonnages ſes Contemporains, & ſuivit quelque temps la confeſſion de Genéve, dont Jean Calvin eſtoit le Chef: mais en ayant reconnu les erreurs, il la quitta, & prit celle d'Allemagne, appellée d'Auguſte, ou d'Auſbourg, de laquelle Philippe Melancthon, diſciple de Martin Luther, & qu'il appelle par tout ſon pere, eſtoit le principal Architecte, l'ayant dreſſée & preſentée à l'Empereur Charles-Quint en l'an 1530. *a* dont l'Hiſtoire eſt au long rapportée par Jean Sleidan en ſes Commentaires de l'eſtat de la Religion & Republique *b*. Cochlæus au Livre qu'il a fait des notes de Luther. Laurens Surius Chartreux *c*. Le meſme Melancthon en ſes Epiſtres *d* & les autres Actes. Du Molin a rendu les raiſons de ce changement en un livre François intitulé, Défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, où apres avoir marqué les erreurs de la doctrine de Calvin, il dit poſitivement, *e* & en la plainte qu'il a renduë au Parlement au mois de Février 1565. que la Confeſſion d'Auſbourg luy ſembloit la meilleure: le Preſident de Thou *f*, dit plus tolerable, que celle de Genéve, & celle de Zurich, c'eſt à dire des Suiſſes. C'eſt pareillement le ſujet de ſon livre Latin ſur l'union & collation des quatre Evangeliſtes, & de la Preface du meſme Livre, au commencement de laquelle il dit, que pluſieurs perſonnes de pieté & doctrine, ont rendu témoignage, qu'il eſtoit né pour la défenſe de l'Egliſe de Chriſt, & de la doctrine de l'Evangile: & en la ſeconde édition de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris *g* que depuis l'année 1542. il a ſouffert de grandes perſecutions pour l'Evangile. Il ſe verra cy-apres dans le recit de l'Hiſtoire de ce qui luy arriva en l'an 1552. *h* au ſujet de ſon Commentaire contre les petites dates & les abus du Pape, & en l'an 1564. *i* ſur la conſultation contre la reception du Concile de Trente, que ce qu'on luy oppoſoit de plus puiſſant, eſtoit d'eſtre Lutherien, & comme tel, ennemy juré du Pape, contre l'authorité duquel il avoit écrit. Ce qui ſe remarque encore plus clairement en la Harangue qu'il fit à l'ouverture de ſes leçons en la Ville & Univerſité de Tubinge, capitale du Duché de Wirtemberg le 26. Février 1554. dont ſera parlé cy-apres, *k* & en tout ce qui s'eſt paſſé pendant ſon ſejour en Allemagne, où il s'eſt montré Sectateur de tous les chefs de cette Confeſſion d'Auſbourg; & ſa défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, marque les erreurs qui ſe rencontroient en celle de Genéve. Les Autheurs du temps l'ont noté du Lutheraniſme, Papirius le Maſſon au Livre 2. de ſes Eloges *l*, & Guy Coquille en ſon Commentaire ſur la Couſtume de Nivernois *m*, qui dit qu'il adheroit aux nouvelles opinions de la Religion, non de Calvin, mais de Luther, & haïſſoit juſques au degré de la médiſance, ceux qui en eſtoient adverſaires. Geraud de Maynard Conſeiller au Parlement de Toloſe, en ſes notables & ſingulieres queſtions du Droict écrit, *n* & Bertrand d'Argentré en ſon Commentaire ſur l'ancienne Couſtume de Bretagne *o*, le blâment de ce que

*Pourquoy du Molin quitta la Confeſſion & Religion de Genéve pour prendre celle d'Auſbourg.*

*Confeſſion de Zurich en Suiſſe, qui eſt celle de Zuingle.*

*On luy objecte qu'il eſt Lutherien.*

1542.

*Et qu'en cette qualité il a écrit contre le Pape, & le Concile de Trente.*

*Il eſt noté du Lutheraniſme, par les Autheurs du temps.*

*Papir. le Maſſon.*

*Guy Coquille.*

*Et de s'eſtre montré ennemy de l'Ordre Eccleſiaſtique.*

*Maynard.*

*d'Argentré.*

a In Comitiis Auguſtæ, excuſa Vvitebergæ anno 1540 apud Hug. Grotium. Lib. cui titulus, Via ad pacem Eccleſiaſticam, in princ. ex qua Lutherani Confeſſioniſtæ dicti.

b Lib. 7. fol. 51.

c Commẽt. rer. in orbe geſtarum, pa. 148. & ſeq lib. 1. Epiſt. 7 & 19. Doctori Martino Luthero, patri ſuo chariſſimo,

d *De la Popeliniere en ſon Hiſtoire de France, liv. 1. fol. 14. & 15 Hiſt. del* Concil. Trident. anno 1530. fol. 51. Bellar. 2. parte Chr nol. pag. 589.

e num 86.

f *Art* 10. *cy-apr. 2 liv. 3. chap 9. au commencement & 11.*

g Lib 38 Hiſtor ad ann 1566 p. 363.

h In procem. num. 18 perſecutionibus Evangelii, quas ab anno ſeſqui milleſimo quadrageſimo ſecundo pati cœpi, &c.

i *Livre 2. chap. 7 & 8*

k *Livre 3 chap. 6 & 12.*

l *Chapitre 8 du Livre 2.*

m In elogio Caroli Molinæi, pag. 243. exiſtimabatur eſſe Religionis Lutheranæ.

n *Chap 34 des ſucceſſions, art. 14* Genebrard Chronolog. ann. 1566. pag. 747. Car. Molinæus inter Calviniſtas diu vixerat, *& les Auteurs dont les lieux ſont citez cy-apres, livre 3. chap. 12.*

o *Tome 1. livre 4. chap. 49. num. 2.*

Digitized by Google

en conſideration de ce qu'il faiſoit profeſſion de la nouvelle ſecte, il s'eſt monſtré par tout ouvertement ennemy de l'Ordre Eccleſiaſtique, & des Moines. Mais Dieu luy fit la grace de reconnoiſtre ſon erreur à la fin de ſa vie, pendant ſa derniere maladie, & de mourir dans le giron de l'Egliſe Romaine, en bon Chreſtien & Catholique, comme il ſe verra cy-apres en ſon lieu *p*.

p *Chap.* 11. *&* 12. *du livre* 3.

---

## CHAPITRE DIX-NEUVIEME.

### *De l'edition des annotations ſur les conſeils d'Alexandre, & du traité* de Uſuris *Latin & François.*

ES années 1543. & 1544. il fit imprimer le ſecond de ſes ouvrages, ſçavoir ſes annotations ſur les ſept volumes des conſeils d'Alexandre, eſtant au nombre de plus de 1300. *a* à quoy il avoit travaillé depuis le commencement de l'année 1541. & acheva le 3. Octobre 1543. ce qu'il a luy-meſme remarqué *b* en la derniere Annotation, où il appelle cét ouvrage *prolixum & moleſtum laborem*, qui luy avoit couſté quinze mois entiers de ſon temps, & l'avoit entrepris par le conſeil de Jean Jacques de Meſmes Lieutenant Civil *c*, auquel il dedia le 7. & dernier volume, & les cinq premiers à François Erot de Chemans, Garde des Seaux de France. En l'Epiſtre du 13. Decembre 1543. Dedicatoire du 3. Volume, il a fait l'éloge d'Alexandre, & l'appelle le Docteur de la verité, le plus ſçavant, & le plus équitable de tous ceux qui ont écrit en cette matiere, & qui ſe trouve y avoir eu le plus grand employ; qui eſt le ſujet pour lequel il en a fait le choix, pour y mettre ſes annotations, comme Anthoine Mornac a remarqué *d*. La Preface de du Molin ſur cet œuvre *e* contient le recit de ſa vie, juſques en l'an 1543. comme il a eſté dit cy-deſſus en pluſieurs lieux. En ſuite des Annotations ſur les conſeils d'Alexandre, il compoſa le docte, laborieux, & inimitable Livre intitulé, *Tractatus commerciorum & uſurarum redituumque pecunia conſtitutorum, & Monetarum*, duquel d'Argentré, quoy qu'il ait preſque toûjours eſté oppoſé aux ſentimens & opinions de du Molin, parle en ces termes, *f Molinæus doctiſſ.mus uſurarum exactor*. Il commença d'y travailler en l'an 1543. & de fait, il le cite en quelques-unes de ſes Annotations ſur les conſeils d'Alexandre, continua en 1544. comme il dit luy-meſme *g* dans le Traité, & l'ayant achevé en 1545. il le dédia à François Olivier Chancelier de France: l'Epître Liminaire eſt du 1. Janvier 1546. Ce Traité ayant eu l'approbation & l'admiration generale de toute la France & de l'Italie, il en fit la traduction, & un petit epitome & ſommaire en François, qu'il dédia *g* au Roy Henry II. lors nouvellement venu à la Couronne, qui le receut avec beaucoup de bonté & de bienveillance, comme l'Auteur rapporte en ſon Epître *h* au Roy Charles IX. dedicatoire de ſa collation & union des quatre Evangeliſtes. Dans cette Epître au Roy Henry II. il dit qu'ayant dedié le premier de ſes œuvres, qui eſt le Commentaire ſur la Coûtume de Paris, capitale du Royaume, au Roy François I. comme Chef de toute la Republique, pour le bien & honneur de laquelle, apres longue eſtude, & plus longue experience, il s'eſtoit ſoûmis à ces labeurs, en délaiſſant ſon bien & profit particulier, comme il eſt notoire; il eſt juſte & raiſonnable que cet œuvre venant en lumiere, au meſme temps de l'heureux advenement du fils à la Couronne, il luy ſoit dedié pour un gage de l'hommage, obeïſſance, amour & reverence qu'il doit à ſon Roy, comme ſon ſouverain Seigneur; & afin que du titre glorieux de ſon tres-haut & tres-illuſtre nom, le livre ſoit ennobly, & plus benignement receu, & veu des Lecteurs: ce qu'il eſpere avant le témoignage pour ſes écrits des plus grands Juges du Parlement és nominations, *i* & celuy du public. Il ajoûte que travaillant ſur l'explication des Couſtumes, il a trouvé & connu clairement qu'il ſeroit tres-neceſſaire, utile & facile, pour oſter la grande multitude & ambiguité des procés, dont le peuple eſt foulé, de reduire en une briéve & équitable conſonance, non toutes les Couſtumes du Royaume, mais pluſieurs contrarietez, diverſitez, ambiguitez, & intrications qui y ſont, & ce par une reduction digerée & arreſtée ſous l'authorité du Roy, par ſon Conſeil, apres l'advis de chacun païs, dont les points principaux ſont par luy traitez plus amplement au diſcours qu'il a mis à la fin du meſme traité *de Uſuris*, tant François, que Latin. Et ſe void en la Preface ſur les Conſeils d'Alexandre, *k* & en l'Epître liminaire du ſecond volume *l*, au ſieur de Chemans Garde des Seaux de France, d'où eſt tirée l'Oraiſon *de concordia & unione Conſuetudinum Franciæ*, qui eſt en fin de l'édition du meſme traité *de Uſuris*, de l'année 1608. dont ſera parlé cy-apres, que du Molin a eu grandement à cœur ce deſſein de la reduction des Couſtumes en une. Ce meſme traité a eſté imprimé en Italie & en Allemagne ſous le nom de *Gaſpar Caballinus Iuriſconſultus*, par la raiſon qui a eſté marquée cy-deſſus *m*, avec quelques corrections de ce qui avoit eſté improuvé & cenſuré à Rome. Dans ces Editions j'ay trouvé l'Epigramme qui ſuit, & qui n'eſt point aux autres.

1543. — Elogium Alexandri Tartagni Imolenſis. — 1544. 1545. *Traité Latin* de Uſuris. — *Sommaire du traité des Uſures en François.* — 1544. 1545. *Sommaire de l'Epître liminaire du traité François des Uſures, dedié au Roy Henry* II. — *Deſſein de du Molin pour la reduction de toutes les Couſtumes de France en une ſeule conſonance.* — Oratio Car. Molin. de concordia & unione Conſuetudinum Franciæ.

a *La ſeconde édition eſt dés l'année* 1556. *&* 1557. *cy-apres, livre* 2. *chap.* 15. *ſur la fin.*
b Lib. 7. Conſil 217 verbo, proprio *& ſur l'art.* 3. *de la Couſtume de Meaux, comme j'ay dit en l'an* 1542 *en mes annotations ſur les conſeils d'Alexandre, &c.*
c *Cy-deſſus chap.* 17.
d Ad l. ut vim 3. de juſt. & jure. Alexander tam bonus Autor in re forenſi, ut commētariis ad uſum quotidianum utiliſſimis, dignatus eum fuerit Molinæus.
e *Du* 5. *Novemb.* 1543.
f Conſil. 3. n. 1. in fine
g Tract. de Uſur. num. 466. menſe Novembri 1544. quo hæc dictans ferventibus typis addo, &c.
h *Le* 1. *Juin* 1547. *il ſe qualifie au titre de ce livre du Molin, dit Cenſeur.*
i *Du* 1. *Aouſt* 1565
k *Du* 1. *Juin* 1547. Comment. in Conſuet. Pariſ. part. 2. §. 58 num. 5. *& en l'apoſtille ſur le meſme article.*
l *Cy deſſus, chap.* 15.
m *Du* 5. *de Novembre* 1543.
n *Du* 7. *May* 1544. o *Au chap.* 18. *& cy-apres chap.* 30. *& liv.* 3. *chap.* 16. *ſur la fin.*

*Hactenus humanæ paſſim commercia Vitæ*
*Involvit miſera conditione Chaos,*
*Dum ſibi quiſque facit cenſuram fœnoris, & fas,*
*Auſus civilem præteriiſſe modum.*
*At tu componis turbata, expungis iniqua,*
*Et fers confuſis, Gaſpare, rebus opem.*
*Nec ceſſas legum ſtudio, ſarcire ruinam,*
*Auxilio poſtquam ſcis opus eſſe tuo.*
*Solvis nodos, & penetras ænigmata juris,*
*Quæ nullus potuit ſolvere aduſque labor.*
*Sic tandem in ſumma ſunt qui caligine rerum,*
*Auxilium extremis, ſpemque tulere malis,*
*Et qui civiles ritus, æquumque tuentur,*
*Sic Deus humanis rebus adeſſe ſolet.*

*Epigramme à du Molin, ſous le nom de Gaſpar Caballinus, ſur ſon traité de Uſuris, imprimé en Italie & en Allemagne.*

Simon Bobé Advocat en la Cour, Bailly de Coulommiers, gendre de du Molin, a fait imprimer en 1608. à Paris, ce meſme traité *de Vſuris*, corrigé & augmenté de moitié ſur le manuſcrit de l'Auteur, & l'a dedié à Nicolas Brullard de Sillery Chancelier de France. Il dit en l'Epître liminaire, *a* avoir eu charge expreſſe de ſon défunt beau-pere, de ne ſouffrir l'impreſſion d'aucuns de ſes Livres, qu'au préalable il n'eût fait imprimer les additions par luy faites à ce traité *de Vſuris*, qui eſtoit comme un ſupplément à la premiere & ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris. A la fin de ce traité de l'impreſſion de 1608. eſt l'Oraiſon dont a eſté parlé cy-deſſus, *de concordia & unione Conſuetudinum Franciæ*.

*a Du 19. Juillet 1608*

*Ce traité corrigé & augmenté, reimprimé en 1608. à la diligence de Simon Bobé gendre de l'Auteur.*

---

## CHAPITRE VINGTIEME.

### *Du traité de* Eo quod intereſt, *& d'un diſcours François dedié au Roy Henry ſecond.*

EN 1546. il compoſa & fit imprimer pour la premiere fois le traité de *Eo quod intereſt*, qui contient une explication nouvelle de la loy unique au Code *de ſententiis quæ pro eo quod intereſt proferuntur*, il l'appelle en pluſieurs lieux *a*, le premier de ſes labyrinthes, ou nouveaux intellects de Droict, & en l'Epître liminaire du Livre *b* par luy dedié *ampliſſimo ſanctiſſimoque Ordini Senatus Pariſienſis*, le premier de ſes traitez de Droict, *primum repurgationis legalis philoſophiæ fructum, primumque claſſicum, &c.* Par cette Epître il rend ſes actions de graces au Parlement de l'honneur qu'il luy avoit fait en approuvant publiquement la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, & de l'avoir mis dans le rolle de *c* ceux qui devoient eſtre preſentez au Roy, pour remplir les charges vacantes de Conſeillers en la Cour. Il a marqué en quelques endroits du Livre, *d* outre l'Epitre liminaire, le temps qu'il y a travaillé, qui fut l'année 1546. pendant ſon ſejour en Allemagne, il le fit imprimer une ſeconde fois en 1555. Ce meſme traité a eſté imprimé en Italie ſous le nom de Gaſpar Caballinus de Cingulo, comme les autres dont il a eſté parlé cy-deſſus *e*, eſt inſeré en l'œuvre imprimé à Veniſe en l'an 1584. par le commandement du Pape Gregoire XIII. intitulé *Tractatus univerſi juris*, *f* & la compilation faite par deux grands Juriſconſultes, *Iacobus Menochius & Vido Pancirolus*, Profeſſeurs de Droict en l'Univerſité de Padouë.

En l'année ſuivante il dédia deux de ſes ouvrages au Roy Henry II. nouvellement venu à la Couronne. Le premier *g* fut le ſommaire mis en François de ſon Traité des Uſures, dont a eſté parlé au chapitre precedent. Le ſecond, *h* un diſcours François pour la reformation de la Juſtice, & des abus qui s'y eſtoient gliſſez. Il en fait mention en l'Epître liminaire des annotations ſur les conſeils de Decius *i* adreſſante à Jacques de Ligneris Preſident au Parlement, auquel il les a dediées. C'eſt de ce diſcours qu'il entend parler en l'Epître *k* à Anne de Montmorency Conneſtable de France, auquel il a dedié ſes conſeils, où il dit, que le 16. Novembre, douze ans & demy auparavant, (c'eſt en l'an 1547.) avant preſenté au Roy Henry II. un livre François de ſa compoſition, le Conneſtable le receut de ſa main, dit au Roy beaucoup de bien de l'Autheur, & depuis pendant ſon abſence, aux voyages d'Allemagne, dont ſera parlé cy-apres, *l* il défendit ſon innocence & ſa ſuffiſance.

a Epiſtol. menſ. Decemb. 1561. ſinceræ Juriſprudentiæ ſtudioſis, *cy-apres, liv. 1. chap. 15. ſur la fin.*
b *Du 13. Juin 1546.*
c *Cy-deſſus, chap. 15.*
d Num. 23. hæc autem ſcribo anno 1546.
e *Aux chapitres 16. & 19*
f Tomo 5. fol. 17.
g *Du 1. Juin 1547.*
h *Du 16. Novembre 1547.*
i *Du 15 Juillet 1554.*
k *Du 1. Juin 1560.*
l *Au chap. 9 du livre 2.*

1546. *Remerciement de du Molin au Parlement pour l'avoir mis dans le rolle des Conſeillers.*
*Gaſpar Caballinus de Cingulo.*
*Le traité de* Eo quod intereſt, *mis dans le livre intitulé,* Tract. univerſ. juris.
1547. *Sommaire du traité des Uſures en François.*
*Diſcours François pour la reformation de la Juſtice, & des abus qui s'y eſtoient gliſſez.*
*Paroles advantageuſes dites au Roy Henry II. par le Conneſtable de Montmorency, pour du Molin.*

CHAP. XXI.

## CHAPITRE VINGT-UNIE'ME.

### *Du procez qu'il eut contre Ferry du Molin, pour la revocation de la donation, & de l'Arreſt intervenu ſur iceluy : & de ſes deux Traitez* de Donationibus.

LE mariage de Charles du Molin avec Anne de Beldon, qu'il avoit eſpouſée en l'année 1538. *a* ayant eu la benediction de trois enfans, Charles, Loüis & Anne : il fit ce qu'un bon pere doit faire, ſuivant le devoir & l'obligation naturelle, & ſe pourveut par Lettres en Chancellerie, *b* à ce que les donations & renonciations univerſelles par luy faites en faveur de Ferry du Molin ſon frere, par ſon Contract de mariage du 2. Février 1535. avec Marguerite Maillard confirmatives de celles du mois d'Octobre 1531. *c* fuſſent declarées revoquées par la ſurvenance de ſes enfans : deſquelles Lettres ayant eſté debouté par Sentence donnée aux Requeſtes du Palais *d* tant à l'égard de Ferry, que des enfans de luy & de ſa femme, lors decedée, deſquels Nicolas Hurault Conſeiller en la Cour eſtoit tuteur, il en interjetta appel, ſur lequel intervint Areſt *e* donné en la troiſiéme des Enqueſtes, au rapport de René Berthelot Conſeiller, Jacques de Ligneris Preſident au procez, qui a eſté depuis en l'an 1554. Preſident au Mortier, & prononcé en robes rouges par François de S. André Preſident, par lequel en infirmant la Sentence, & ayant égard aux Lettres *f* les donations ont eſté declarées revoquées & reſoluës, par le moyen de la naiſſance des enfans naturels & legitimes de Charles du Molin : Ferry condamné le laiſſer & ſouffrir joüir des choſes à luy données, avec reſtitution de fruicts, depuis conteſtation en cauſe, à la charge de l'hypotheque du doüaire prefix de deux cens livres de rente conſtitué par luy à ſa femme, pour laquelle hypotheque les biens donnez demeureront chargez ſubſidiairement, au cas que ceux dudit Ferry ne ſe trouvaſſent ſuffiſans pour ledit doüaire, ſauf à Charles ſon recours contre luy, pour l'acquit du doüaire envers ſes enfans. Cet Arreſt tiré des Regiſtres de la Cour eſt tranſcript par Barnabé le Veſt, *g* & eſt remarqué par tous les Arreſtographes, tant anciens que modernes, *h* comme ayant jugé une queſtion de Droict tres-celebre, que la donation univerſelle entre-vifs, quoique faite ou confirmée par contract ou en faveur de mariage, demeure revoquée & reſoluë, par la naiſſance des enfans legitimes du donateur, qui ſe ſeroit depuis marié, fors pour le doüaire de la femme, & des enfans du donataire, auquel les biens donnez ont eſté ſpecialement obligez par luy, en la preſence du donateur. J'ay le procez tout entier, ſur lequel l'Arreſt eſt intervenu, avec les inventaires & écritures faites par Charles du Molin, ſignées de ſa main, dans leſquelles outre la qualité d'Advocat en la Cour, il prend celle de Commentateur de la Coûtume de Paris, & ſe plaint grandement de l'ingratitude, des mauvais traitemens, injures & menaces de ſon frere, & de ſes ſubterfuges & tergiverſations, par leſquelles il luy avoit fait perdre trois ou quatre années de temps, comme eſtant un vol fait au public, qui l'avoit empeſché de vacquer à la compoſition de ſes livres.

Et neantmoins au ſujet de ce procez, & pendant ſon appel en la Cour, il compoſa & fit imprimer *i* deux Traitez analytiques, qu'il dedia à Gilles le Maiſtre premier Preſident, contenant les raiſons de Droict employées dans ſes écritures, & les réponſes à celles de Ferry du Molin ſon frere : Le premier intitulé, *De Donationibus factis vel confirmatis in contractu matrimonii* : Le ſecond, *De inofficioſis teſtamentis, donationibus, & dotibus*. Dans la ſeconde impreſſion du premier, *k* rapportant l'Arreſt *l* intervenu ſur ſon procez depuis la premiere edition, il dit que la clauſe d'hypotheque ſubſidiaire pour le doüaire, qui euſt eſté contre le droict & la raiſon, y fut miſe de ſon conſentement expres ſigné de luy ſur le Regiſtre, ſans lequel la Cour ne l'euſt point ordonné, ains declaré la donation purement & ſimplement revoquée.

Il a témoigné en pluſieurs endroits de ſes œuvres, *m* ſon grand reſſentiment de l'ingratitude de ſon frere, auquel il avoit fait cette donation univerſelle, comme à la verité c'eſt ce qui touche & qui afflige plus ſenſiblement, un cœur genereux & liberal. Il l'appelle ingrat, cruel, & impie, qui l'a mépriſé & abandonné, s'eſt moqué de luy, l'a perſecuté dans ſes afflictions, & l'a traité comme un ennemy conjuré & impitoyable. Bref il exhorte les Lecteurs de ſe faire ſages à ſon exemple, & ne ſe fier à perſonne, meſme à ſes plus proches, que ſous bon gage. Et à cette fin dans le procez de la donation, il avoit incidemment obtenu des ſecondes Lettres, à ce qu'elle fuſt declarée revoquée, non ſeulement par la ſurvenance de ſes enfans, qui eſtoit la fin des premieres Lettres, mais auſſi du chef de l'ingratitude du donataire, tant envers le donateur ; que Jeanne du Molin leur ſœur commune, mariée en 1547. au mariage de laquelle il n'avoit voulu rien contribuer, quoy qu'il y fuſt obligé par la loy expreſſe de la donation : mais la Cour ne s'arreſta qu'aux premieres Lettres, *n* & l'Arreſt ne prononce point ſur les ſecondes, qui eſtoient inutiles, les premieres ſubſiſtant

a *cy deſſus chap.* 9.
b *du* 7. *Decembre* 1547.
c *cy deſſus ch.* 3.
d *du dernier Decembre* 1549.
e *du* 12. *Avril* 1551.
f *du* 7. *Decembre* 1547.
g *Arreſt* 49. 314. *& ſuiv.*
h *Louet en ſon Recueil d'Arreſts lett. D. num.* 52. *avec le Commentaire.*
i *Au mois de Septembre* 1550.
k *Au mois de Iuin* 1556. *num.* 81.
l *du* 12. *Avril* 1551.
m cap. cum Marthæ 6 ext. de celebr. Miſſa. cap. non eſt ſine culpa 19. verbo pietas de reg. iur. in 6. præfat. ad ſtyl par lam. 1. Novēb. 1549. quanquam premar eu ris domeſticis, ingratique illius calumniis extimuler & remorer : *cy deſſus au chap.* 8.
n *du* 7. *Decembre* 1547.

*Lettres pour la revocatiō de la donation.*

*Sentence qui l'en deboute.*

1549.
1550.

*Arreſt qui infirme la Sentence & entherine les Lettres.*

*Il a jugé que une donatiō de tous biens, quoy que faite ou confirmée par contract de mariage demeure revoquée & reſoluë, par la naiſſance des enfans legitimes du donateur, qui ſe ſeroit depuis marié. Sauf l'hypotheque ſubſidiaire pour le doüaire.*

1549.
1550.

*Du Molin prend la qualité de Commentateur de la Coûtume de Paris.*

*Traité de* donat. fact. vel. confirm. in contr. matrim.

*Autre*, de inoffic. teſt. dotibus, & donat.

*La clauſe de l'hypotheque ſubſidiaire pour le doüaire, comment miſe dans l'Arreſt.*

*Reſſentiment de du Molin pour l'ingratitude de ſon frere.*

1549.
1550.

*Lettres afin de revocatiō pour l'ingratitude du donataire.*



Digitized by Google

## CHAPITRE VINGT-DEUXIE'ME.

*Les deux Traitez de* Donatio. *Les Notes ſur des Comment.* de Dynus ad reg. jur. Pontif. *Nicolas Molé Conſeiller. Matthieu Molé premier Preſident & Garde des Sceaux de France.* 1550. *Les Notes ſur l'ancien ſtyle du Parlement. Traité de Jean Montagne, de* auctor & præcellentia Magni Conſilii, & Parlamentorum Frãciæ, *obmis & retranché par du Molin dans le ſtyle du Parlement. Utilité en la lecture du ſtyle du Parlement annoté par du Molin. Il fut aux grands jours de Moulins. Où il fit la gloſe & explication de la loy,* ſi totas C. de inoff. don. *Il fut prié de faire un Commentaire ſur la Couſtume de Bourbonnois. Il le commença, mais il l'abandonna apres l'impreſſion de celuy de Jean Papon ſur la meſme Couſtume.* 1550.

### *Des livres qu'il compoſa & fit imprimer pendant ſon procez depuis 1548. juſques en 1550.*

a *du 13. Juin 1563.*

PEndant les heures de loiſir & de relaſche, qu'il trouva en la pourſuite de ce faſcheux procez, qui luy eſtoit une guerre domeſtique, il fit imprimer outre les deux Traitez *de Donationibus*, dont il a eſté parlé au Chapitre precedent, ſes Notes ſur le Commentaire de *a Dynus in regulas juris Pontificii*, qu'il donna la premiere fois au public en l'an 1548. & pour la ſeconde fois en 1563. avec une Epiſtre Liminaire, *ſtudioſæ juris juventuti*, en laquelle il dit avoir eſté grandement ſoulagé par un exemplaire ancien & correct qui luy fut preſté par un grand & celebre Conſeiller au Parlement, Nicolas Molé, duquel il fait honorablement mention en d'autres endroits de ſes œuvres; c'eſtoit l'ayeul de Matthieu Molé, cy-devant premier Preſident au Parlement, & Garde des Sceaux de France.

b *du 1. Novemb. 1549.* c *& en celle de 1542. chés Hallot Duplé fol.* 126. verſo. *Ce meſme traité eſt dãs l'œuvre, intitulé* Tractatus univerſi juris. *tom. 16. fol.* 261. c Tract. d. in offic. teſtam. donat & doti. num. 80. d *Sur la Couſtume de Bourbonnois art.* 302 ut plenius dixi in Commentario meo quod in has conſuet. anno 1550. rogatu primorum inclitæ urbis Molinenſis incœpi. Comment in Conſuet. Pariſ. in fine & epiſtol. menſ. Decemb. 1561. ad ſynceræ Juriſpr. ſtudioſos

En l'année 1550. il fit imprimer la premiere fois le Style du Parlement, avec ſes Notes, qu'il dedia à Jean Bertrand premier Preſident, & la ſeconde plus ample que la premiere en l'an 1558. dediée à luy-meſme, eſtant lors Archevêque de Sens, Cardinal & Garde des Sceaux de France: Dans la preface ou advertiſſement au Lecteur, *b* il rend raiſon de ſon deſſein, & de l'ordre & diſpoſition de l'œuvre, en ſept parties: entre leſquelles il dit n'avoir pas jugé à propos de mettre un Traité qui eſtoit le dernier dans l'edition de l'an 1530. *c* dedié par le Compilateur Hugues Deſcouſu Challonnois, à Nicolas Boërius Conſeiller au grand Conſeil, & depuis Preſident au Parlement de Bordeaux: lequel traicté, dont Jean Montaigne eſtoit l'Auteur, portoit ce titre, *De autoritate & præcellentia Magni Conſilii, & Parlamentorum Franciæ*. La Note de du Molin, en fin de la quatriéme partie eſt conceuë en ces termes: *Addita hic erant in ultima impreſſione, quædam inepta & ſordida fragmenta, indocti tractatus de præcellentia Parlamentorum, & Magni Conſilii, quæ omiſi ut putida, & indigna quæ chartas occupent, extat etiam integer ille liber Ioann. Montagne, legant quos iuvat in triſtis tempus terere.* Ce ſtyle ancien du Parlement, en la forme que du Molin l'a diſpoſé, avec ſes Notes, eſt abſolument neceſſaire, pour l'intelligence parfaite du Droict François, dans la pureté de ſa ſource, & ne crois pas qu'il y ait aucun Livre dans lequel on puiſſe rencontrer plus d'inſtruction, ny de plus beaux ſecrets de l'antiquité de ce droict, qui ne ſe trouvent point ailleurs: mais il le faut lire avec grande attention, & y faire de puiſſantes reflexions.

Au mois de Septembre de la meſme année 1550. il fut aux grands jours de Moulins, où il dit *d* avoir fait la gloſe & interpretation analytique de la Loy, *ſi totas C. de inoffic. donat.* qu'il a miſe enfin de ſon traité ſur la meſme matiere. Il dit en pluſieurs lieux de ſes œuvres, *e* que pendant la ſeance des grands jours, il fut prié par les principaux Officiers de la Ville de Moulins de faire des Commentaires ſur la Couſtume du Duché & Seneſchauſſée de Bourbonnois, dont Moulins eſt la capitale, ce qu'il accepta & commença dés lors à y travailler, & continua en 1551. & de fait il cite ce Commentaire, *f* mais il l'abandonna apres avoir veu celuy que Jean Papon ſon bon amy fit imprimer ſur cette Couſtume, en la meſme année 1550. I'ay le manuſcript de ce Commentaire de du Molin ſur la Couſtume de Bourbonnois, qui eſt imparfait, & n'explique que quelques articles, ayant mis le Sommaire & ſes Apoſtiles, qui ſont plus amples ſur cette Couſtume, & ſur celle d'Auvergne voiſine, que ſur les autres.

*Il a exposé la meſme choſe aux Lettres de Privilege du 12. Fevrier 1552. dont ſera parlé cy-apres liv. 2. chap. 2. au commencement. Il cite des Arreſts donnez luy preſent, aux grands iours precedens de Moulins tenus en l'an 1540. ſur ladite Couſtume de Bourbonnois art.* 111. e *Sur la Couſtume d'Anjou art.* 245. ut dixi in conſuet. Borboni. §. 305. in Comment.

## CHAPITRE VINGT-TROISIE'ME.

1551. *Son Commentaire ſur les reigles de Chancellerie. Premiere edition 1552. Deuxiéme edition.* 1560.

### *Des livres qu'il compoſa en l'an 1551.*

a num. 31. hoc ſcribo anno 1551. *b* nu. 53. in fine, adhuc hodie hoc an 1551. & c *du 12 Février 1552.* d Ad Deciū

EN la meſme année 1550. & en la ſuivante 1551. il compoſa l'admirable Commentaire ſur les reigles de Chancellerie receuë en France: ce qu'il a remarqué ſur la reigle *de publicandis a* & ſur celle *de veriſimili notitia: b* & le fit imprimer la premiere fois en l'an 1552. à Lyon, comme il appert par le privilege qu'il en obtint, *c* la ſeconde edition de beaucoup augmentee, eſt de l'an 1560. Il dit *d* avoir écrit ſur ces reigles de Chancellerie,

Digitized by Google

l. 1. ſi cert. pet & cap. 1. lect. 2. de conſtit. & ad præfat Extravagant. verb. regulæ Cancellariæ Joſ. Simlerus in epit Biblioth. Geſneri anno 1574 appelle ce Cõmentaire opus utiliſſimum iis qui Sacerdotia appetunt eorũque patronis atque etiam iis qui in foro cauſas agunt

parce que eſtant reçeuës & obſervées en France, elles y tiennent lieu de Loy.

*Elles tiennent lieu de loy en France.*

Au meſme temps il donna au public ſes Notes ſur le Droict Canon, & ſur les vies des Papes Gregoire IX. Boniface VIII. Clement V. & Jean XII. tirées de Platine, eſtant en fin des Decretales, du Sexte, des Clementines, & des extravagantes : à quoy il avoit travaillé és années 1549. 1550. & 1551. comme il a luy-meſme remarqué. *a*

*Ses Notes ſur le droit Canon & les vies de 4. Papes.*

Elles ont eſté depuis corrigées & reimprimées en 1553. & 1554. *b* ſans qu'il ait mis ſon nom en l'une ny en l'autre edition. Le titre porte, *ſtudio & induſtria clariſſimi Iuriſconſulti Pariſienſis, I. V. Doctoris celeberrimi, & in ſupremo Galliæ Senatu patroni conſultiſſimi.* Ces Notes ſeparees du Texte, ont eſté imprimées à Paris, en l'an 1603. ſous ce titre, *Caroli Molinæi V. C. Iureconſultorum Galliæ facile Principis, ad Ius Pontificium ſeu Canonicum Annotationes.* Ce ſont les Livres que Charles du Molin avoit compoſez & donnez au public, juſques en l'an 1552. les ayant fait imprimer la plus grande partie à ſes propres frais, & ſans aucune recompenſe, que celle de la gloire & immortalité de ſon nom, dont cet homme genereux eſtoit abondamment ſatisfait, joüiſſant de la felicité d'un doux & agreable repos dans ſa famille, avec ſa *Mecenate* & chere compagne de ſes eſtudes, & les trois enfans qu'il avoit eu d'elle; qui tous enſemble contribuoient beaucoup à la production des enfans de ſon eſprit. Il les advouë & en fait le recit *c*, au meſme ordre que je les ay cy-deſſus rapportez, ſçavoir la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris; ſes Annotations ſur les ſept volumes d'Alexandre; le Traité des Uſures, Latin & François; Labyrinthe *de eo quod intereſt*, (il l'appelle ainſi) les deux Traitez *de Donationibus* : les Notes ſur le Style du Parlement; le Commentaire ſur les reigles de Chancellerie : & la premiere edition des Annotations ſur le Droict Canon.

*Premiere edition.*

*Seconde edition corrigée, 1553. & 1554.*

*Autre edition ſans le texte 1603.*

1551.

1552.

*Livres compoſez par du Molin juſques en l'an 1552.*

a cap. una ſententia 72 de appellat. cap quæſivit 14. de verbo ſignificat. ext. & cap cum ex eo 34. in ſummario de elect. in 6. *b cy-apres liv. 2. chap. 15.* *c En la fin de* *partie de ſon* *la ſeconde Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

# LIVRE SECOND.

## CHAPITRE I.

### *Que la Vie de Charles du Molin a eſté grandement traverſée en ſa vieilleſſe, à cauſe de ſon Commentaire ſur l'Edit des petites dates.*

En l'année 1552. le calme de la Vie de Charles du Molin fut changé en orage, & ſa paix domeſtique en un funeſte trouble, comme ſi ſa fortune euſt eſte attachée à celle de l'Eſtat & du Public, & peut-eſtre que l'Hiſtoire ne nous fournit point d'exempble d'un homme de condition privée, faiſant profeſſion des Lettres, dont la vie ait eſté plus traverſée, & plus affligée de perſecutions, de miſeres & d'angoiſſes; en un temps où eſtant déja avancé dans l'aage, il devoit joüir de la juſte & legitime recompenſe de ſes veilles & de ſon travail pour le public, auquel il avoit dévoüé & ſacrifié tout ſon temps, & toutes ſes eſtudes. *a* 1552.

*Edit du Roy Henry II. 1550. contre les petites dates, & autres abus de Cour de Rome en l'impetratiõ des Benefices.*

a *cy-deſſus au chap. 6. du livre 1.*

Le Roy Henry II. au mois de Iuin 1550. avoit fait un Edit à S. Germain en Laye, contenant entr'autres choſes la reformation des abus, fraudes, antidates & fauſſetez, qui ſe commettoient en l'impetration des Benefices en Cour de Rome, & principalement par la fourbe & corruptelle, lors nouvellement inventée des petites dates, & par les Notaires Apoſtoliques, & les Banquiers, en l'expedition & envoy des procurations pour reſigner; ce qui avoit mis un grand trouble dans l'Eſtat & Ordre Eccleſiaſtique. Cet Edit verifié au Parlement, *b* avoit eſté fait en ſuite de deux autres Edits precedens du meſme Roy, l'un donné à Fontainebleau, *c* l'autre à S. Germain en Laye. *d*

*En ſuite de deux autres Edits precedents.*

b *le 24. Juillet 1550.*
c *Au mois de Septembre 1547.*
d *Au mois de Decembre 1548.*

Au meſme temps le mauvais Genie de la France, avoit ſuſcité la guerre entre le Pape Jules III. auparavant Cardinal de Mont-Aretin, & le Roy Henry II. qui avoit pris ſous ſa protection Octavien Farneſe, injuſtement depoſſedé par le Pape, du Duché de Parme, dont il l'avoit inveſty en grande connoiſſance de cauſe, au commencement de ſon Pontificat, & pour autres cauſes juſtes & legitimes, marquées par les Hiſtoriens du temps. *e* Ce qui paſſa ſi avant, que le Roy envoya ſes Lettres Patentes au Parlement le 5. Septembre 1551. portant defenſes de porter argent à Rome, avec la juſtification veritable des choſes

*Guerre entre le Pape Jules III & le Roy Henry II.*

*Octave Farneſe depoſſedé par le Pape du Duché de Parme.*

e *Fran. de Rabutin en ſes Cõmẽt.*

Digitized by Google

qui s'eſtoient paſſées entre le Pape & ſa Majeſté, leſquelles Lettres furent regiſtrées en la Cour; & le Vendredy 19. Février enſuivant, Pierre Seguier Advocat du Roy, par ordre & commandement expres de ſa Majeſté, demanda acte de l'appel comme d'abus, qu'il interjetta de toutes les entrepriſes, interdits, cenſures & fulminations, faites ou à faire par le Pape, tant à l'encontre du Roy, que de ſes Subjets, Païs, Terres & Seigneuries: l'Acte duquel appel & des proteſtations faites par les Gens du Roy leur fut accordé par la Cour, & ordonné qu'il ſeroit enregiſtré en un Regiſtre ſecret.

Au meſme temps le Cardinal Hieroſme Veralle Legat en France, qui avoit eſté envoyé par le meſme Pape Jules III. & dont les facultez avoient eſté verifiées, ſous les modifications contenuës en l'Arreſt donné les Chambres aſſemblées le 16. Decembre 1551. *a* ſe retira mal content; & y avoit eu un decret d'adjournement perſonnel decerné par la Cour contre ſon dataire, ſur la plainte faite pour raiſon de la Cure de Beaubourg Dioceſe de Paris, dont il avoit admis la reſignation par petite date, ſur la ſupplique à luy preſentée, avec la clauſe ordinaire de derogation à la reigle des vingt jours: & neantmoins le reſignant eſtant decedé dans les vingt jours, il avoit expedié la ſignature au profit d'un valet du Legat ſon oncle, comme ſi la Cure euſt vaqué par mort. Ce qui eſt juſtifié par les regiſtres dés 9. & 18. du meſme mois de Février 1551. le dernier deſquels ordonne au Legat, que ſuivant la promeſſe par luy faite à la Cour, apres la publication de ſa legation, il euſt avant que de partir de la Ville de Paris, mettre és mains de Nicolas Prevoſt Conſeiller en icelle, les regiſtres des expeditions qu'il avoit faites depuis ſa Legation; & entre les mains de François Demier, autre Conſeiller, les ſceaux de la meſme Legation, comme les autres Legats ont accouſtumé de faire: ou à tout le moins quand il ſeroit à Lyon, mettre le tout és mains du Lieutenant general, ou de l'Official de la Primatie, luy appellé, pour les envoyer reſpectivement auſdits Prevoſt & Demier: autrement & à faute de ce, que l'on n'adjouſtera aucune foy aux expeditions qui ſe trouveront par luy faites, comme eſtant nulles.

Dans cette diviſion, on receut fort mal à Rome les reglemens faits par l'Edit de 1550. & par l'Arreſt de verification: ſur ce que l'on ſouſtenoit, qu'il n'appartenoit point au Roy, ny à ſon Parlement de regler la juriſdiction Eccleſiaſtique, & que c'eſtoit mettre la main à l'Arche, qui degeneroit en une entrepriſe & un attentat ſur l'authorité ſouveraine, & la toute puiſſance du Pape dans l'Egliſe, & ſur les Benefices Eccleſiaſtiques, dont on faiſoit courir par tout des libelles manuſcrits, & imprimez. Charles du Molin eſtoit ſeul capable, dans la genereuſe liberté qui accompagnoit ſa ſuffiſance, d'entreprendre la deffenſe de l'authorité Royale, & de celle des Parlemens, & en effet de toute l'Egliſe Gallicane, qui eſtoit remiſe dans ſon luſtre, par ce ſaint & prudent Edit, & garentie des deſordres, & des abus qui la deshonoroient, & troubloient ſon repos & ſa tranquillité. Il compoſa à cet effet en l'année mil cinq cens cinquante-un, comme il a luy meſme remarqué, *b* le celebre & fameux Commentaire Latin (mais funeſte & fatal pour luy) ſur cet Edit des petites dates, & les autres anciens Edits, Ordonnances & Arreſts de la Cour contre les reſerves, preventions, annates, exactions, uſurpations, & autres abus des Papes: C'eſt le Titre du Livre qu'il dedia au Roy Henry ſecond Autheur de l'Edit. Dans l'Epiſtre dedicatoire, *c* qui eſt Françoiſe, quoy que le Livre ſoit Latin, il dit qu'il a eſté porté & incité d'écrire, par le ſeul zele qu'il a toûjours eu à l'honneur du Roy, au bien & à l'utilité de ſon Royaume, & que de tout temps les Rois predeceſſeurs ont fait des Loix & des Ordonnances, ſur l'eſtat & gouvernement des choſes Eccleſiaſtiques, & ſur ce qui concernoit la police exterieure, qui ont eſté reçeuës reſpectivement, & obſervées religieuſement, par les Prelats de l'Egliſe Gallicane, & regiſtrées dans les Parlemens & Cours ſouveraines: Ce qu'il confirme par pluſieurs exemples, & par l'uſage: & à cette fin, il tranſcrit un ancien Arreſt du Parlement donné ſous le regne de Charles VI. Sur lequel il a pareillement mis des Notes, & monſtré que de tout temps l'Egliſe Gallicane, & l'Univerſité de Paris, a eu recours au Roy & au Parlement, contre les exactions de Cour de Rome, & les abus, uſurpations, & entrepriſes ſur l'authorité Royale, & les droicts de la Couronne. Il a repeté la meſme choſe en la fin de la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *e* que dans le feu de la guerre allumée entre ces deux grandes puiſſances, le zele qu'il avoit pour la Majeſté Royale, & pour l'Egliſe Gallicane, luy avoit fait prendre la plume, & eſcrire contre les abus de la Cour de Rome, & de la Chancellerie du Pape, & les Canoniſtes ignorans, qui les defendoient: non pour attaquer ny renverſer l'Eſtat de l'Egliſe, mais pour le reformer, & pour guerir les maux, en retranchant les abus qui s'y eſtoient gliſſez, & defendre de toutes ſes forces l'authorité de ſon Roy, contre les injures & invectives de ſes ennemis. En quoy ce ſage & prudent, mais rigide Cenſeur, a bien ſceu diſtinguer la Cour, la Daterie, & la Chancellerie du Pape, d'avec l'Egliſe Romaine, la foy & la Religion Catholique, Apoſtolique & Romaine, d'avec les abus & les deſordres qui la deshonoroient: bref l'authorité du Pape, en ce qui regarde le ſpirituel, & celle du Roy & de ſes Parlemens,

*Ordonnances faites par les Rois, ſur l'eſtat, gouvernement & police des choſes Eccleſiaſtiques. Arreſt du 11. Septembre 1406. contre les autres exactions qui ſe levoient en France ſous le Pape Benedict XIII. dit Pierre de la Lune, commenté par du Molin. Les motifs qui commenter l'Edit & l'Arreſt. Difference entre la Cour & la Chancellerie du Pape, & l'Egliſe Romaine. La foy & la Religion, & les commettent. L'authorité du Pape, & celle du Roy & des Parlemens.*

pour

---

*Notes marginales (gauche):*

des guerres de la G... Belgique liv. 1. au commencement, Anton. Poſſevinus Gonzagæ lib 7. p. 751. la Popliniere en ſon Hiſt. de France liv. 1. fol. 3. Jac. Aug. Thuanus hiſt. lib. 8. Jean Sleidã liv. 12. de ſon Hiſt. de l'Eſtat de la Religion & Republique fol. 193. & ſuivans Thomas Cromerius rer. geſtarum Henrici lib. 2. fol. 54. Franc. de Beläforeſt tome 2. de ſes Annales liv. 6. chap. 71. au commencement.

*a* les facultez avec l'Arreſt de verification ſont tranſcrites par Fontanon en la Conference des Ordonnances tom. 4. tit. 15. p. 1209.

*b* Sur la Couſtume de Meaux, art. 3 & le 778. de celle de Bretagne, anno 1551. ut ibi in Commentario mihi damnoſiſſimo ſcripſi.

*c* au titre du meſme Commentaire François, augmenté & imprimé à Lyon en 1564. cy-apres chap. 2. ſur la fin.

*c* Du 2 Janvier 1551. ſelon la computation Françoiſe, qui eſtoit lors de commencer l'année en Mars, & non en Janvier comme à preſent.

*d* Le 11. Septembre 1409.

*e* Fervente bello inter

*Notes marginales (droite):*

Deffenſes de porter argent à Rome.

Appel comme d'abus interjetté par les Gens du Roy des cenſures & interdits du Pape, contre le Roy, ſes ſujets, pays, terres & ſeigneuries.

Hieroſme Veralle Legat à Latere du Pape Jules III. en France.

arreſt de verification de ſes facultez au Parlement.

Il ſe retire mal ſatisfait.

La derogation à la regle des vingt jours eſt neceſſaire, & ſe ſupplée en faveur des François, quoy que nõ exprimée.

Injonction au Legat partant de Paris de mettre és mains des deux Doyens du Parlement, les Regiſtres de ſes expeditions, & les ſceaux de ſa Legation, ſur peine de nullité deſdites expeditions.

Octavian Farneſe Duc de Parme depoſſedé de ſes Eſtats par le Pape.

Libelle contre l'Edit du Roy & l'Arreſt de verification du Parlement.

Cõmentaire Latin de du Molin, ſur l'Edit des petites dates, compoſé en 1551.

Tiltre du Livre.

Dedié au Roy Henry II.

Sommaire de l'Epiſtre dedicatoire Françoiſe.

Annates & l'ont porté à abus qui ſe

pour le temporel, dont la police exterieure de l'Egliſe fait, & a toûjours fait partie. En ſuite de ce il appelle Dieu, les Anges & tous les Saints à teſmoins, que ce qu'il a entrepris eſtoit par le pur motif de l'affection qu'il avoit pour la foy Catholique & la diſcipline Eccleſiaſtique: & qu'il n'avoit point preſté ſon miniſtere pour favoriſer les mauvaiſes intentions des Heretiques, des Schiſmatiques & des Seditieux, qui troubloient le repos de l'Eſtat, & la tranquillité publique: ne s'eſtant ſervy dans ſon Commentaire d'autres autoritez & citations, que d'Autheurs anciens & approuvez, rendant les reſpects qui eſtoient deus à l'Ordre Hierarchique de l'Egliſe, & à ſes Eveſques & Prelats: ayant ſeulement taxé, improuvé & combattu les abus qui s'étoient gliſſez depuis quelques années, dans les reſignations & impetrations des Benefices: dont il ſe faiſoit un commerce honteux, qui alloit au ſcandale public de l'Egliſe, & eſtoit condamné par les ſaints Conciles & Conſtitutions Canoniques, & par toutes les perſonnes doctes & experimentées.

*Le deſſein qu'il a eu dans ſon Commentaire.*

Regiam Majeſtatem, & Julium 3. Pontificem maximum, magno quodam ſuaſu, zelo Regiæ Majeſtatis, & Eccleſiæ Gallicanæ vindicandæ, calamũ arripui, in abuſus Curiæ Romanæ, & Pontificum ſcripſi: non ut ſtatum Eccleſiæ everterem, ſed ſanarem, & Catholicæ emendationis cauſam darem: Principem meum interim pro virili mea defendendo, &c.

---

# CHAPITRE II.

## *Eloges donnez à du Molin & à ſon Commentaire, par les Hiſtoriens du temps, & des trois editions Latine & Françoiſe, 1552. 1554. & 1564.*

CE Commentaire Latin composé en 1551. publié en 1552. & imprimé à Lyon par Antoine Vincent, avec privilege, *a* a trouvé une place honorable dans l'Hiſtoire du temps: Jacques Auguſte de Thou Preſident au Parlement, *b* Thomas Cromier, *c* & autres, diſent que Charles du Molin Juriſconſulte celebre & recommandable, tant pour ſa doctrine & ſon jugement, que pour ſa probité, & la ſainteté de ſes mœurs, (il y a ainſi dans la premiere impreſſion de l'Hiſtoire du Preſident de Thou *d*) fit un Commentaire ſur l'Edit du Roy, auquel eſtant preſenté par Anne de Montmorency, lors Mareſchal, & depuis Conneſtable de France, il luy dit en ces propres termes, *Sire, ce que voſtre Majeſté n'a pu faire & executer, avec trente mil hommes, de contraindre le Pape Jules a luy demander la paix, ce petit homme* (car du Molin eſtoit de petite ſtature *e*) *l'a achevé avec un petit livret.*

*Dire d'Anne de Montmorency au Roy Henry II. touchant le Cõmentaire de du Molin. Du Molin eſtoit de petite ſtature.*

Ce poinct eſt remarqué par luy-meſme, en la ſeconde édition de ſon Traité des donations *f* en ces termes, *Le Pape Jules III. qui avoit denoncé la guerre au Roy Henry ſecond, & s'y portoit avec tant d'animoſité & de fureur, qu'il ne pouvoit eſtre ſurmonté ni par priere ni par argent, ni par la force des armes: fut tellement troublé & effrayé par un petit livret que je fis contre luy, qui avoit mis tous ſes Eſtats en compromis; que je le contraignis non ſeulement de mettre les armes bas, mais auſſi comme ſe reconnoiſſant vaincu, de donner la carte blanche, demander la paix, & en accorder toutes les conditions, &c.*

*Ce qu'il a dit luy-meſme de ſon Commentaire. Le Commentaire de du Molin contraignit le Pape de demander la paix au Roy.*

En un autre endroit *g* il appelle ſon Livre, *Veræ pietatis teſtem.* Nicolas Vignier en un de ſes Livres poſthumes *h* dit, que Charles du Molin fameux Advocat en la Cour de Parlement, fit un tres docte Commentaire ſur l'Edit du Roy Henry II. contre les petites dates, annates & abus de la Cour de Rome, qui fut publié & imprimé quand le Pape Jules ſe fut declaré ennemy du Roy, au grand applaudiſſement de beaucoup de perſonnes, auſquelles il réveilla promptement les eſprits.

*Eloge de Nicolas Vignier ſur le Commentaire de l'Edit des petites dates.*

a *Du 12. Fevrier 1551. regiſtré en la Prevoſté de Paris le 14. du meſme mois, & en la Seneſchauſſée de Lyon le 3. Mars enſuivant.*

b Hiſtoriar ſui temporis lib. 6. an. 1550. p. 185. & lib. 36. an. 1566. p. 362.

c Lib 3. rer geſta. Henrici II. p. 69 & 74. *l'Autheur de l'Hiſtoire des choſes memorables avenuës en France depuis l'an 1547. au 1551. p. 17.*

d *Chez Mamert Patiſſon 1604. p. 1*8 Car. Molin. I. C. tam eruditione ac judicio, quam probitate & morum ſanctitate conſpicuus, qui Commentariis in illud edictum publicatis, &c.

e *Cy deſſus* ... *6 ſur la fin.*

*f* Tract. de donat. in contract. matrim. fact vel confirmat. num. 87. edit. 1556. Julium 3. Papam contra Principem meum Franciæ Regem, armis furioſe inſurgentem, nec precibus, nec pretio, nec armis cedentem: unico libello edito, uſque adeo perterrui, ut non ſolùm arma ponere, ſed etiam herbam porrigere, & omnes pacis conditiones offerre coactus ſit.

*g* Epiſt. menſ Decembris 1561. Syncetæ Juriſprudentiæ ſtudioſis.

h E *la 4. partie de la Bibliotheque Hiſtoriale, imprimée depuis ſon decedz à Paris 1650.*

Pour moy je rapporterois volontiers à ce Commentaire de du Molin, ce que Gilbert Genebrard a remarqué en l'Oraiſon Funebre qu'il fit le Samedy 27. Avril 1577. en l'Egliſe de Saint Germain des Prez, *i* pour Pierre Danés, l'un des plus doctes & celebres hommes de ſon ſiecle, qui a eſté premier Lecteur du Roy és Lettres Grecques, & depuis Eveſque de la Vaur en Lauragais, ſous l'Archeveſché de Toloſe:

*1552.*

*Pierre Danés Eveſque de la Vaur.*

i *Imprimée à Paris chez Martin le jeune 1577. p. 23. & 24*

f

Digitized by Google

que ce grand homme eſtant deputé par le Roy au Concile de Trente, un Docteur en Theologie de la Faculté de Paris, haranguant publiquement contre les deſordres de la Roue de Rome & Officialité des Eveſques : un certain qui ne trouvoit pas bon qu'on vouluſt reformer ſa gibeciere ( ce ſont les propres termes de Genebrard ) dit à ſes voiſins par mocquerie *Gallus cantat.* A quoy Danés par un bon naturel reſpondit ſur le champ, *Utinam illo Gallicinio Petrus ad reſipiſcentiam & fletum excitetur.* Et dit Genebrard, que ceux qui ſçavent l'hiſtoire de Saint Pierre, duquel le Pape eſt ſucceſſeur, & que le mot *Gallus* en Latin eſt équivoque à un coq & à un François, entendent la force & la grace de cette réponſe, qu'il certifie avoir oüy dire à gens dignes de foy, qui celebroient cét Apophthegme, comme digne d'eſtre renvoyé à la poſterité, je l'eſtime beaucoup plus que la raillerie de l'imitateur de Lucian; qui dit au ſujet de ce meſme Commentaire, que les aſnes eſtoient au moulin. *a*

*Apophtemge celebre de P. Danés, cõtre les abus des matieres beneficiales, tãt de la Cour & Chancellerie de Rome, qu'aux Officialitez des Eveſques.*

*Raillerie picquante de Fr. Rab. ſur l'effet du Commentaire de du Molin, cõtre les abus des petites dates*

Du Molin fit au meſme temps la traduction en François de ſon Commentaire, qui neantmoins ne fut imprimé qu'en l'an 1554. *b* & laquelle il a depuis augmentée de plus de moitié ou des deux tiers en 1561. & fait reimprimer en l'an 1564. *c* comme il ſera dit en ſon lieu. L'Epiſtre liminaire en François de ce Commentaire, adreſſant au Roy Henry II. fut par luy faite Latine en faveur des Allemans; en l'édition de Baſle de la meſme année 1552. *d* il l'a inſerée & tranſcrite toute entiere en ſon Traité François & Latin de la Monarchie des François, *e* où il rapporte, & dans l'édition préalleguée de 1564. du Commentaire des petites dates, *f* & autres lieux, la perſecution qu'il ſouffroit, tant pour cette Epiſtre, que pour le Livre entier, en l'année 1552. au commencement de laquelle des perſonnes puiſſantes qui avoient entrepris la defenſe de l'autorité du Pape contre celle du Roy, luy firent offrir de grandes recompenſes, pour conſentir la ſuppreſſion de cette Epiſtre, qui ſeroit tirée de ſon Livre, & ſe deſiſter de plus écrire ſur cette matiere. Ce qu'il refuſa abſolument, diſant que c'eſtoit contre ſa conſcience, & que s'ils s'amendoient, il leur promettoit ſilence, ſans rien prendre d'eux.

*Traduction Françoiſe faite par du Molin de ſon Commentaire, imprimée en l'an 1554. Augmentée en 1561. & reimprimée en 1564.*

*Lieux de ſes œuvres, où il traite les perſecutions par luy ſouffertes en 1552. pour ſon Cõmentaire.*

*Sa reponſe à ceux qui demandoient qu'il ſe deſiſtaſt d'écrire ſur cette matiere.*

*a Je l'ay appris de ceux auſquels les perſonnes du temps l'ont rapporté.*
b *A Lyon par Jean Robichon, cy-deſſus chap.* 15
c *Cy-apres livre 3. chap. 2. ſur la fin.*
d *Voyez cy-apres le meſme chap. 2. du livre 3.*
e Num 190. 191. & ſeq. 212. 213.
f *En la preface num. 70. & ſuiv. en l'Epiſtre du mois de Decembre 1561.* Syncerae Juriſprudentiae ſtudioſis, *& au commencement de la preface ſur la collation & union des quatre Evangeliſtes : à quoy il faut joindre les autres lieux cottez cy apres au chap. 6. ſur la fin.*

## CHAPITRE III.

### *Des pourſuites faites, & Arreſts donnez contre luy au Parlement, pour raiſon de ſon Commentaire.*

IL ſe void dans les Regiſtres de la Cour, que le Lundy 2. May 1552. *a* les Gens du Roy propoſerent à la Cour, qu'ils avoient eu plainte de pluſieurs perſonnes, de l'édition & impreſſion d'un Livre compoſé par Maiſtre Charles du Molin, Avocat en icelle : ont cy-devant parlé à Maillart Docteur en la Faculté de Theologie, pour le voir, & en faire le rapport à icelle Faculté, en laquelle le Livre avoit eſté veu. Mais faiſoit la Faculté doute d'entrer en la cenſure, dautant que ceux qui adherent à l'opinion du contenu au livre, ſe ventent d'interjetter appel comme d'abus, & prendre ceux de ladite Faculté à partie, & par le moyen de ces comminations, *conquieſcunt*, au moins different d'interpoſer leur cenſure, & cependant les plaintes & clameurs continuent. Ce qui les contraignoit de ſupplier la Cour d'y pourvoir, & enjoindre à la Faculté de paſſer outre à la cenſure, s'il y échet. Sur quoy eux retirez, la matiere miſe en deliberation, la Cour auroit arreſté, que le livre ſeroit communiqué, & veu par la Faculté, pour ſur iceluy bailler ſa cenſure, qui ſeroit avant la publication apportée en la Cour, pour en ordonner ce que de raiſon.

*Requiſitoire des Gens du Roy ſur le livre.*

*Arreſt de la Cour qu'il ſeroit veu & examiné par la Faculté de Theologie, pour bailler ſa cenſure.*

Suivant lequel Arreſt, la Faculté de Theologie, aſſemblée au College de Sorbonne *b* le 9. du meſme mois, donna ſa cenſure, portant que le livre devoit eſtre ſupprimé au pluſtoſt, & mis dans le catalogue des livres reprouvez : *c* ſans neantmoins que par cette cenſure la Faculté entendiſt aucunement entreprendre ſur la puiſſance & juriſdiction Royale.

*Cenſure de la Faculté de Sorbonne, pour la ſuppreſſion.*

Cette cenſure ayant eſté apportée au Parquet par le Doyen de la Faculté le Vendredy 13. du meſme mois de May; le lendemain 14. Pierre Seguier premier Advocat du Roy, en donna advis à la Cour, & aprés en avoir fait lecture, dit que ſur la cenſure generalement priſe, reſultoit la damnation du livre; requerant que l'édition & impreſſion fuſt revoquée, en ce qu'elle eſt faite pour le paſſé, & que pour l'advenir elle fuſt à toûjours inhibée & defenduë; & à ce qu'il pleuſt à la Cour en toute dili-

*Apportée au Parquet des Gens du Roy.*

*Lecture faite d'icelle à la Cour par Pierre Seguier, premier Advocat du Roy.*

a *En cet Arreſt & en tous les ſubſequens, Gilles le Maiſtre premier Preſident a preſidé, comme il appert par le regiſtre de la Cour, duquel les Arreſts ont eſté tirez. Pierre Seguier Advocat du Roy, a fait cette remonſtrance à la Cour.*
b *Le 9. May 1552. où aſſiſtoient 73. Docteurs avec le Doyẽ.*
c Hic liber ne ejus venenum latius ſerpat, multoſque inficiat, citiſſime cõprimendus eſt, & in librorum

Digitized by Google

reprobatorû catalogum reponendus. & ita Decanus concluſit: nec intendit dicta Facultas per hanc cenſuram, quicquam attentare adverſus poteſtatem & Juriſdictionem Regis.

*Ses concluſions.*

gence, & par telle voye qu'elle adviſeroit, pourvoir à ce que les livres vendus fuſſent apportez en icelle, pour eſtre ſupprimez, avec défenſes ſur peine, d'en vendre & achepter : que du Molin fuſt tenu comparoir, pour eſtre oüy & interrogé ſur les concluſions de ſon livre, ſon interrogatoire & confeſſion à eux communiquée, requerir ce qu'il appartiendroit : & attendu que la cenſure ainſi qu'elle eſtoit generalement faite, & renduë par la Faculté, ne pourroit faire préjudice au pouvoir, autorité, prééminences, & droits du Roy, en ce que le livre pour la bonne part en fait diſpute, à quoy ils auroient eſté advertis, que la Faculté n'avoit voulu ny entendu toucher, requeroient qu'elle fuſt mandée, pour declarer & adjouſter par écrit à leur cenſure, qu'ils n'ont entendu & n'entendent par icelle avoir rien touché au pouvoir, autorité, prééminences, & droits du Roy.

*La Sorbonne dans ſes cenſures, ne peut toucher à ce qui concerne le pouvoir, les droits & l'authorité du Roy.*

Ce requiſitoire induit neceſſairement, que la derniere clauſe de la cenſure cy-deſſus recitée, portant *a* que la Faculté n'avoit point entendu, & n'entendoit par icelle entreprendre aucune choſe ſur la puiſſance & juriſdiction Royale ; y a eſté adjoûtée aprés coup, & n'y eſtoit point lors qu'elle fut portée au Parquet des Gens du Roy.

*a* Nec intendit dicta Facultas, per hanc cenſuram, quicquam attentare adverſus poteſtatem & juriſdictionem Regis.

*Arreſt intervenu ſur le requiſitoire des Gens du Roy.*

Sur ces concluſions le Doyen de la Faculté de Theologie mandé & oüy, intervint Arreſt, *b* portant que les Doyen & Faculté mettroient dans le jour és mains de François Diſque & François Deymier Conſeillers en la Cour, la cenſure particuliere par eux faite ſur le livre en queſtion, pour icelle veuë, ordonner ce qu'elle verroit eſtre à faire : & cependant défenſes à tous Libraires & Imprimeurs de l'expoſer en vente, ſous peine de punition corporelle : & ſeront tous les livres imprimez ſaiſis & arreſtez, pour eſtre apportez pardevers la Cour ; défenſes à la Faculté & autres d'imprimer la cenſure faite ſur le livre, telle qu'ils l'ont baillée à la Cour, juſques à ce qu'autrement par elle en ſoit ordonné.

b *Du Lundy* 16 *May* 1552.

c 1552.

*Autre Arreſt en ſuite de la plainte du Cardinal de Bourbon, des longueurs qui s'apportoient en l'affaire.*

Le Mercredy 25. May *c* intervint autre Arreſt ſur les meſmes concluſions, au ſujet que le Procureur General avoit eſté mandé le jour precedent par Loüis Cardinal de Bourbon, Gouverneur & Lieutenant General pour l'abſence du Roy hors le Royaume, qui faiſoit grande plainte des longueurs qu'on apportoit en une affaire qui requeroit celerité, pour la conſequence, & que s'il euſt penſé que la Cour n'euſt en cela fait autre devoir, il y euſt mis la main : par l'Arreſt en executant celuy du ſeiziéme, il fut dit, que preſentement l'un des Huiſſiers ſe tranſporteroit pardevers le Doyen de la Faculté, pour luy enjoindre d'y obeir, & cependant mettre dans le jour, entre les mains des Commiſſaires deputez, leur cenſure particuliere ſur le livre, les defenſes reiterées pour l'impreſſion & expoſition en vente, ce qui ſeroit notifié par le Recteur de l'Univerſité à tous les Imprimeurs & Libraires de l'Univerſité de Paris, qu'il feroit aſſembler dans le jour aux Mathurins, & par le Lieutenant general de Lyon, à ceux de Lyon : & arreſté que les articles de la cenſure particuliere, eſtant remis pardevers les Commiſſaires, & iceux veus, du Molin Autheur du livre, comparoiſtroit en la Cour, pour eſtre oüy & interrogé.

*Injonction à la Faculté d'apporter la cenſure particuliere du livre.*

*Defenſes de l'imprimer & expoſer en vente.*

*Adjournement perſonnel contre du Molin.*

d 25. May 1552. *le procez verbal eſt dans le regiſtre de la Cour, en ſuite de l'Arreſt.*

*La Faculté de Theologie n'a point accouſtumé de particulariſer les lieux & paſſages des livres qu'elle cenſure, & pourquoy.*

Le meſme jour *d* Jacques de Mailly premier Huiſſier, ſe tranſporta de l'Ordonnance de la Cour, pardevers Nicole le Clerc Doyen de la Faculté de Theologie, luy fit entendre le contenu aux deux Arreſts, & receut ſa réponſe inſerée dans ſon Procés verbal, qu'ils n'ont accouſtumé de particulariſer les paſſages des livres qui ſe trouvent mauvais, parce que les calomniateurs trouveroient des réponſes & méchans argumens au contraire. Toutefois que ſuivant la volonté & le mandement de la Cour, & du Cardinal, ils s'aſſembleroient pour adviſer ce qu'il faudroit faire en cette matiere : ce qui ne ſe pouvoit faire pluſtoſt que le Vendredy enſuivant. Il pourroit ſembler que cela fut executé, par ce qui eſt écrit au dos de la cenſure, *e* où il y a quatorze articles des lieux particuliers, & des erreurs du livre, dont le dernier eſt *f* que preſque tous les paſſages & les aſſertions & propoſitions ne ſont rien pour l'intention & le principal deſſein de l'Autheur, & ſont des digreſſions recherchées & affectées, pour vomir le venin de ſon cœur. Mais je ne voids point que cette cenſure particuliere ait eſté portée aux Commiſſaires, ny que la Cour l'ait veuë, comme elle l'avoit ordonné par ſes Arreſts, meſme il n'y a point de date : de ſorte qu'il y a plus d'apparence de croire que ce n'eſt que l'extrait de ceux qui avoient eſté commis pour voir & examiner le livre, & qui en ont fait leur rapport à l'aſſemblée, ſur lequel ladite cenſure generale eſt intervenuë ; & qu'enfin la Cour ſe contenta que la Faculté adjouſtaſt ſuivant les concluſions des Gens du Roy : les mots qui ſont en fin de la cenſure generale, *nec intendit dicta Facultas, &c.*

*Cenſure particuliere du livre de du Molin, conſiſtant en 14. chefs d'erreurs.*

*e* Excerpta pauca ex libro Caroli Molinæi contra parvas datas.

*f* Eſt quoque maxime obſervandum, quod omnes fere aſſertiones ſupradictæ, nihil ad præcipuum ejus inſtitutum probandum facere videntur, ut ex propoſito quavis ratione occaſionem arripuerit evomendi venenum, quo illius pectus intumeſcebat.

Digitized by Google

## CHAPITRE IV.

### *De la pourſuite faite contre luy, en vertu d'un Bref du Pape, & de l'appel comme d'abus qu'il en interjetta.*

IL ſe faiſoit au meſme temps une autre procedure contre du Molin, ſur l'execution d'un Bref du Pape, par lequel un Docteur de la Faculté eſtoit délegué, en qualité d'Inquiſiteur de la Foy, pour luy faire ſon Procés au ſujet de ſon livre. Ce delegué 1552. ayant informé, & décreté adjournement perſonnel contre luy, il interjetta appel comme d'abus, tant de l'execution du Bref, que de l'information, du decret, & de toute la procedure. J'ay le manuſcrit de ſon Apologie, ou du Factum qu'il dreſſa contenant ſes moyens d'abus, *a* dont le ſommaire eſt, qu'il avoit écrit contre les abus de Cour de Rome, donc ſoit bien, ſoit mal, le Pape ny ſon Delegué ne pouvoit eſtre ſon Juge, & ce dautant plus que le Pape ſans l'oüir, avoit déja condamné ſon livre. Que ce Delegué Inquiſiteur eſtoit du Corps des Docteurs de la Faculté, qui s'eſtant declarez ſes ennemis, & cenſuré ſon livre, ne pouvoient eſtre ſes Juges; ayant meſme declaré leur intention; & dans quelques-uns de leurs Sermons, fait des acclamations ſeditieuſes contre luy, & contre les Apologies du Roy. Qu'il avoit commenté l'Edit du Roy, verifié en la Cour, & les Arreſts tant de la Cour que du Conſeil, n'avoit rien écrit en dogmatiſant ou introduiſant de nouvelles maximes & propoſitions: mais tiré toutes les défenſes & autoritez des ſaintes Eſcritures, des Conciles Oecumeniques, des anciens Decrets, Docteurs & Hiſtoriens; des Edits & Ordonnances, des Arreſts & Regiſtres de la Cour. De ſorte que le Roy ayant meſme permis l'impreſſion du livre, par ſon Privilege ſcellé du grand ſceau, & eſtant fait pour la conſervation de l'autorité Royale, eſtoit ſon garand: & ce dautant plus, qu'il s'eſtoit offert à la diſpute publique, s'il plaiſoit au Roy en permettre l'ouverture, & donner autres Juges, que ſes ennemis declarez & intereſſez. Que ſur l'inſtance que le Pape & ſon Legat en avoit faite, le Roy avoit répondu, qu'on euſt à cotter les articles du Commentaire, pour eſtre examinez en ſon Conſeil: & l'Autheur oüy ſi beſoin eſtoit, en ordonner ce que de raiſon. Au préjudice dequoy le Pape ny ſon Délegué n'en pouvoit prendre connoiſſance, ny pareillement l'Eveſque, ny l'Official de l'Eveſque, le livre eſtant fait en partie contre les abus que commettent les Ordinaires qui s'entendent avec ceux de la Faculté: & voudroient luy faire le meſme traittement, qu'ils ont fait du temps de Philippes de Valois, à Pierre de Cugnieres Conſeiller & Advocat du Roy, en haine de ce qu'il avoit défendu l'autorité Royale, & celle de la juſtice ſeculiere, contre les entrepriſes des Eccleſiaſtiques, *b* ayant fait une ſtatuë ludibrieuſe, ridicule, & contumelieuſe, qu'ils ont appellée par dériſion, Maiſtre Pierre du Quignet: comme ils ont dit, qu'ils feront de du Molin un moulinet. Il parle de ce meſme appel comme d'abus en pluſieurs endroits, *c* & dit que la cauſe ayant eſté communiquée au Parquet, il y eut derechef grande inſiſtance de la part des Cardinaux, de ceux de Sorbonne, & d'aucuns des Juges du Parlement, meſme des Gens du Roy: uſant tant de prieres que de menaces, pour le faire condeſcendre de ſouffrir que l'Epiſtre liminaire par luy dédiée au Roy, fuſt oſtée de ſon livre: ce qu'il refuſa abſolument. Au meſme temps le Cardinal de Bourbon fut extraordinairement importuné de la part des Docteurs de la Faculté & des Moines, qui continuoient à blaſmer & cenſurer dans leurs Sermons, & autres diſcours publics, ſon Commentaire, & l'ayant mandé en ſon Hoſtel du College, ou des Charitez de Saint Denys, il luy dit entre autres choſes, qu'il aymoit plus l'Egliſe que le Roy, parce que c'eſt par elle que les Rois regnent, & que le Pape, contre lequel il avoit écrit, eſt le Chef viſible & univerſel de l'Egliſe. A quoy du Molin repartit qu'il ne revoquoit point en doute cette verité: mais que cela ne donnoit point d'atteinte ny de diminution à l'autorité Royale: eſtant deux puiſſances ſeparées, qui ſont independantes & non ſubalternes, ny ſujettes l'une à l'autre: le ſommant comme eſtant Cardinal, Lieutenant general du Roy abſent du Royaume, & Prince du Sang, de prendre en ces deux qualitez, & en chacune d'icelles, la cauſe pour luy, qui defendoit les droits du Roy & de ſa Couronne, appellant tous les bons François gens de bien, à témoins contre luy. Cette réponſe libre & genereuſe d'un homme notoirement des-intereſſé, irrita le Cardinal: toutesfois, comme il eſtoit naturellement bon, il luy permit de ſortir, & ſe retirer en ſa maiſon qui eſtoit proche, & en la meſme ruë du College, ou des Charitez de Saint Denys: & en ſuite renvoya le differend au Conſeil Privé du Roy, qui eſtoit lors en la ville de Chaalons, proche la perſonne de la Reine Catherine de Medicis, Regente en France, pour l'abſence du Roy hors le Royaume.

*Appel comme d'abus de toute la procedure.*

*Factum dreſſé par du Molin, contenant ſes moyens d'abus.*

*Que le Pape, ni ſon Delegué n'en peut connoiſtre.*

*Ni les Docteurs de Sorbonne.*

*Ni l'Eveſque Dioceſain, ou ſon Official.*

*Pierre de Cugnieres Advocat du Roy ſous Philippes de Valois.*

*Les Eccleſiaſtiques l'ont appellé par deriſion Pierre du Quignet.*

*Communication de la cauſe au parquet des Gens du Roy.*

*Colloque entre le Cardinal de Bourbon, & du Molin.*

*La puiſſance & autorité Eccleſiaſtique, & la Royale, ſont ſeparées & independantes.*

*Le Cardinal renvoye le differend au Conſeil Privé du Roy.*

*a L'intitulation eſt en la cauſe de M. Charles du Molin, appellant cōme d'abus de l'adjournement perſonnel de l'Inquiſiteur de la foy, qui eſt un Docteur de la Faculté delegué du Pape, pour raiſon du livre composé par ledit du Molin, contra parvas datas.*

*b Les Autheurs qui rapportent l'Hiſtoire ſont citez dans mon Commentaire ſur Loüet litt. B. num. 11.*

*c Au Traité de la Monarchie des François, num. 212. 213 en la preface de l'edition de 1564 de ſon Cōmentaire ſur l'Edit des petites dates, num. 71.* Epiſt menſ Decemb. 1561 Syncerae Juriſprudentiae ſtudioſis.

CHA-

## CHAPITRE V.

### *Des pourſuites faites au Conſeil Privé du Roy, en ſuite du renvoy, & depuis au Parlement.*

*a Aux meſmes lieux cottez au chapitre precedent.*

*b Au mois de May 1552.*

EN ſuite de ce renvoy, du Molin dit, *a* qu'il fut oüy au Conſeil du Roy, où il plaida luy-meſme ſa Cauſe, à huis ouverts, en preſence de la Reine, *b* & répondit amplement, & par ordre aux douze chefs d'erreurs, cottez contre ſon Livre: & que par l'Arreſt qui intervint, la Cauſe fut appointée au Conſeil; & cependant, par proviſion, inhibitions & défenſes tant au delegué Inquiſiteur de la Foy, & Officiaux, que tous autres Juges Eccleſiaſtiques ou Seculiers, de proceder ou attenter contre luy & ſa famille, ny contre Antoine Vincent Libraire de la ville de Lyon (qui avoit imprimé ſon Livre avec Privilege) juſques à ce qu'autrement en eût eſté ordonné par le Roy eſtant de retour en ſon Royaume, & pleinement inſtruit; & qu'à cette fin toutes Lettres Patentes ſeroient expediées. Il fit ſignifier l'Arreſt, & les Lettres Patentes d'inhibitions & défenſes tant à ſes parties & au Delegué, qu'au Greffier du Parlement. *c* Et ſur ce qu'au préjudice de la ſignification l'on continuoit les pourſuites contre luy, il bailla ſa requeſte à la Cour, attachée à l'original des Lettres. Le Procureur General, auquel elles furent communiquées, empeſcha qu'elles luy fuſſent renduës juſques à ce qu'il euſt comparu, & obeï à l'Arreſt du vingt-cinquiéme dudit mois. *d* Surquoy la Cour par Arreſt du Mercredy premier Juin, ordonna que les Lettres Patentes ſeroient renduës, retenuë la copie collationnée à l'original d'icelles. *e*

*Arreſt de ſurſeance de pourſuites, juſques au retour du Roy en ſon Royaume.*

*c Le 28. May 1552.*

*Signification au Greffier du Parlement.*

*d Au chapitre precedent, portant qu'il comparoiſtroit en la Cour, pour eſtre oüy & interrogé.*

*e Le Regiſtre porte, que cét Arreſt a eſté dõné les grãd' Chambres & Tournelle aſſemblées.*

*Arreſt du Parlement qui défere aux défenſes du Conſeil, & Lettres Patentes.*

Le Jeudy dernier du meſme mois de Juin Pierre Seguier, aſſiſtant le Procureur General, & Denis Riant ſecond Advocat du Roy, firent leur remonſtrance à la Cour, qu'ils avoient fait pluſieurs inſtances, à ce que du Molin fuſt mandé & oüy, ſur la ſoumiſſion qu'il eſtoit tenu & devoit faire, à la cenſure de la Faculté de Theologie, ſur ſon Livre: ſurquoy la Cour n'avoit encore rien decerné. Cependant on les advertit qu'il ſe retire, à leur tres-grand regret: car ils avoient eſperance qu'eſtant mandé & comparant, il n'euſt jamais failly à ſoy ſoûmettre.

*Concluſions des Gens du Roy pour la ſoûmiſſion que du Molin devoit faire, à la cenſure ſur ſon Livre.*

Et les choſes eſtant en cét eſtat, requeroient la Cour d'y pourvoir ainſi qu'elle verroit eſtre à faire: car de leur part, apres tant de Requeſtes, ont deliberé de n'en parler plus. A quoy Gilles le Maiſtre premier Preſident fit réponſe, qu'il vouloit le matin mettre la matiere en déliberation: mais que la Compagnie pour ne rompre l'Audience, qui ne doit eſtre interrompuë, avoit eſté d'advis de remettre l'affaire au lendemain, ce qui fut fait. Et le Vendredy premier Juillet, fut donné Arreſt, par lequel la Cour, veu la copie ſignée des Lettres Patentes, portant inhibitions & défenſes, declara que quant à preſent, elle ne pouvoit prendre connoiſſance de la matiere, juſques à ce que par le Roy autrement en fuſt ordonné.

*La deliberation remiſe au lendemain, à cauſe de l'Audiance du Ieudy, qui ne doit eſtre interrompue.*

*Arreſt par lequel la Cour dit, qu'elle ne pouvoit prendre connoiſſance de l'affaire.*

*f Aux lieux cy-deſſus cottez chap. 4. du Traité de la Monarchie, & autres.*

Du Molin *f* rapporte cét Arreſt, & dit qu'avant iceluy ſes adverſaires ayant fait inſtance & effort auprés du Cardinal de Bourbon, à ce que du moins il interpoſaſt ſon authorité, pour faire arreſter l'Auteur d'un Livre pernicieux & heretique, & s'aſſeurer de ſa perſonne juſques au retour du Roy; il répondit qu'il ne pouvoit pas eſtre Juge & partie: l'Autheur du Livre l'ayant pris à partie en preſence de témoins; ce qui l'avoit obligé dés lors de ſe laver les mains de l'affaire, & la renvoyer au Conſeil du Roy, où eſtoit intervenu l'Arreſt de ſurſeance, & enſuite les Lettres Patentes de défenſes & d'interdiction.

*Nouvelle inſtance & effort des adverſaires, auprés du Cardinal de Bourbon. Sa réponſe.*

## CHAPITRE VI.

### *Violences & voyes de faict, & pillage de la maiſon de du Molin; ſon départ de France; & premier & ſecond voyage en Allemagne.*

LEs adverſaires & ennemis cachez de du Molin voyant qu'ils ne pouvoient rien eſperer par la voye de la Juſtice, eurent recours à la violence, & des menaces paſſerent aux effets; & ayant fait piller ſa maiſon, il fut contraint, pour mettre ſa vie en ſeureté, de s'abſenter promptement du Royaume, & fit un premier voyage en Allemagne. Sa retraite fut chez le jeune Landgrave de Heſſe, nommé Guillaume, fils de Philippe, qui avoit eſté injuſtement dépoſſedé de ſes Villes, Chaſteaux, Domaines, & Seigneuries, en execution de trois Arreſts de la Chambre Imperiale, donnez pendant ſa captivité:

*Il ſe retire chez le Landgrave de Heſſe.*



Digitized by Google

Pour raiſon dequoy du Molin avoit eſté conſulté à Paris ; & ſur les memoires à luy envoyez, baillé quatre conſultations par écrit au mois de Novembre 1550. qui ſont les 18. 19. 20. & 21. de ſes conſeils : Et travaillant à la Preface pour les donner au public, il receut une Lettre de compliment du Landgrave, à laquelle il fit réponſe par une Epiſtre Latine du vingt-cinquiéme Avril mil cinq cent cinquante-deux, qui precede cette Preface, en l'intitulation de laquelle il dit avoir fait imprimer ces quatre conſeils, *b* au mois de May de la meſme année, qu'il appelle le temps de ſon grand combat, auquel il a pour la défenſe de ſon Commentaire, ſouffert les perſecutions cy-deſſus déduites, *c* & ſur la Couſtume de Bourbonnois, *d* & celle de Paris, il ſe plaint qu'en l'an mil cinq cent cinquante-deux, pour avoir défendu les droits du Roy & du public, & de l'Egliſe Gallicane, il fut contraint de ſortir du Royaume, & ſe retirer en Allemagne, où il demeura quatre ans. Donc ſon azyle & ſon refuge, fut chez le Landgrave de Heſſe, qui au temps de ſon arrivée, avoit offert aux Comte de Naſſau, & Prince d'Orange, ſe ſoûmettre à la Juſtice, & défendre ſes droits par les anciennes inveſtitures, & les titres de ſes predeceſſeurs, en le reſtituant contre les Arreſts donnez ſans connoiſſance de cauſe, ſans oüir partie, & pendant que la captivité de ſon pere l'empeſchoit de ſe défendre, & le remettant & reintegrant en poſſeſſion de ſes biens, dont il eſtoit injuſtement ſpolié, ſinon il proteſtoit de les recouvrer par la force des armes. Laquelle reintegrande il obtint par l'aſſiſtance de du Molin, comme il le rapporte luy-meſme ſur le ſtile du Parlement, *e* & plus amplement en une Epiſtre qu'il a écrite à Antoine Roy de Navarre, *f* auquel il a dedié ſon Commentaire *de verbo. obligat.* & en une autre Epiſtre à Jacques de Ligneris Preſident au Parlement, *g* auquel il a dedié ſes Annotations ſur les conſeils de *Philippus Decius.*

Apres avoir negocié & obtenu cette celebre reintegrande, il fut en la ville de Baſle, où il arriva au mois de Juillet de la meſme année 1552. & à l'inſtant de ſon arrivée il fut viſité par les Conſuls de la Ville, *h* & les principaux Docteurs & Suppoſts de l'Univerſité, qui luy offrirent une demeure & employ, ce qu'il ne voulut accepter, ſon deſſein eſtant de ſe preſenter au Roy, ſi-toſt qu'il ſeroit de retour à Paris de Piedmont, pour plaider ſa cauſe, ſuivant l'Arreſt donné à Châlons au mois de May precedent, *i* ce qui l'empêchoit de s'engager nulle part. Ayant eû advis du retour du Roy, ſur la fin du mois d'Aouſt, il prit congé de ceux de Baſle, revient en France, paſſe par les Griſons, Lozanne, & Genéve, n'ayant pû paſſer par la Lorraine, à cauſe que les paſſages eſtoient bouchez, & arriva à Paris à la my-Septembre, pour ſe preſenter au Roy. Mais la brigue du Nonce du Pape, & la cabale de ſes adverſaires, ſe trouva ſi puiſſante, qu'ayant ſejourné trois jours ſeulement dans ſa maiſon, qui fut pillée pour la ſeconde fois, il ſe trouva reduit dans la neceſſité de ſe retirer derechef en Allemagne, où il rencontra un meilleur ſort, & ſa vertu & probité y fut mieux reconnuë & recompenſée, qu'elle n'avoit eſté en ſon ingrate patrie. Il recite en pluſieurs rencontres *l* ce ſecond voyage, & ſon ſejour de quatre ans en Allemagne, qu'il appelle ſon exil Germanique, la cauſe, le ſuccés, & les emplois honorables qu'il y a eus, dans leſquels il n'a ſervy que les Princes Proteſtans, anciens Amis, Alliez & Confederez du Roy, & de la Couronne, & ſe vante d'avoir refuſé les grands partis qui luy furent offerts de la part du Roy des Romains, & des autres Princes & Eſtats d'Allemagne, avec leſquels la guerre eſtoit ouverte.

En ce ſecond voyage, il fut de Paris à Genéve, où il avoit envoyé ſes Livres, y demeura juſques à Paſques 1553. de là il fut à Neuf-Chaſtel, eſtant Conſeiller des Princes & Seigneurs du lieu, & en cette qualité preſida à un Synode qui y fut tenu : & au mois de Septembre enſuivant, il prit le chemin d'Allemagne avec ſes Livres, & arriva à Straſbourg, où il avoit eſté appellé en qualité de Conſeiller & Profeſſeur en Droict de la Republique, par l'entremiſe de Jacques Sturmius, l'un des principaux Habitans.

*Quatre conſeils par luy faits en 1550. ſur le different du Landgrave. Imprimez en 1552. ſeparément.*

*Offres du Landgrave de Heſſe au Comte de Naſſau, & au Prince d'Orange.*

*Il eſt reintegré dans ſes terres par l'aſſiſtance de du Molin.*

*Il va à Baſle Où il eſt receu avec grand honneur.*

*Refuſe l'employ qu'on luy offre.*

*Revient à Paris.*

*Où il fut perſecuté plus que devant, & ſa maiſon pillée pour la ſeconde fois.*

*Se retire derechef en Allemagne.*

*Il y demeure quatre ans.*

*Ses emplois, dans leſquels il n'a ſervy que les Princes alliez de la Couronne.*

1553.

*De Paris il fut à Geneve.*

*De là à Neufchaſtel, où il preſida au Synode.*

*Va à Straſbourg.*

a Approuvez & ſouſcrits. à Clariſſimis & doctiſſimis Jureconſultis Dom. Matthæo Quadrigario totius togati Ordinis Coriphæo, & inclytæ memoriæ Gabriele Marillaco Regio Patrono, *C'eſt l'intitulation du Conſeil 18. cy-apres chap. 8. au commencement.*

b Edita, tẽpore magni certaminis Authoris, mẽſe Maio 1552.

c *Aux chap. 2. 3. 4. & 5. de ce Livre ſecond.*

d Art. 302. fine, donec anno 1552. propter jus publicum Galliæ, & Eccleſiæ à me propugnatum, coactus ſũ in Germaniam 4. annos migrare. 2. Edit 1. part. in Conſuetud. Pariſ. in procem. nu. 18 Longo illo exilio Germanico, ab anno 1552. uſque ad annum. 1557.

e Parte 7. num. 141. verbo Morlet fine anno 1552. Landgravium Haſſiæ in Rathenelpogen redintegravi. *cy-apres, chapitre 9.*

f *Du 15. Octobre 1561.*

g *Du 15. Juillet 1554.*

h Dicta part 7. ſtyli Parlam. num. 141. Baſilea anno 1552. menſe Julio & Auguſto honorificè me excepit ; tota etiam Academia Baſilienſi, magno Doctorum favore me invitante, &c.

i *Cy-deſſus, chapitre 5.*

l *Au Traité de la Monarchie des François, num. 213. en l'Epiſtre du mois de Decembre 1561* Syncera Juriſprudentiæ ſtudioſis : *En la Preface du Commentaire, ſur l'Edict des petites dates, edition de 1564. num. 71. en la Défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, num 23. 30. 44. 50. & ſeq. ſur la Couſtume de Bourbonnois, art. 302. en la ſeconde edition de la 1. partie ſur la Couſtume de Paris* in Procem num. 18 Longo illo exilio Germanico ab anno 1552. ad ann. 1557. *En la ſeconde partie du meſme Commentaire vers la fin, en l'Epiſtre liminaire de cette ſeconde partie dediée au Roy Henry ſecond, du 10 Juillet 1558. Et cy-aprés livre 3. chap. 9. ſur la fin, où il eſt parlé du Synode tenu par du Molin à Neufchaſtel, en l'an 1553. Jean Calvin y aſſiſtant*

Digitized by Google

# CHAPITRE VII.

## *Des Livres faits & publiez à Paris contre du Molin, pendant ſon abſence & ſon ſejour en Allemagne.*

LES ennemis de du Molin tirant advantage de cette longue abſence, qu'ils vouloient faire paſſer pour une conviction, publierent pluſieurs Eſcrits contre luy, & contre ſon Commentaire, & l'Epiſtre dedicatoire au Roy; de ſorte qu'il pouvoit dire avec le Poëte, *a*

*a Ovid. Epiſt.*

*Heu reus infælix abſens agor, & mea cum ſit*
*Optima, non ullo cauſa tuente perit.*

J'ay un Livre manuſcrit Latin, dedié à Louys Cardinal de Bourbon, Archeveſque de Sens, *a* dont le titre eſt, *Errorum qui ſelecti ſunt ex Commentariis Caroli Molinæi in edictum parvarum datarum, contra prætenſos abuſus Eccleſiæ Romanæ recenter editis, confutatio.* L'Autheur ne ſe nomme point, ſinon qu'au commencement & à la fin de ſon Livre, il ſe dit eſtre du corps Eccleſiaſtique, & qu'il n'a point écrit par haine & animoſité, eſtant lié d'amitié & familiarité avec du Molin, mais ſeulement pour refuter les erreurs qui ſont dans ſon Epiſtre liminaire, qu'il a dediée au Roy Tres-Chreſtien, *b* & par une malice ingenieuſe, l'a écrite en François, quoy que ſon Commentaire fuſt Latin, afin que le venin couruſt par toute la France, & les Provinces eſtrangeres, & qu'il fiſt croire que le Roy auquel ſon Livre eſtoit dedié, approuvoit la nouveauté de la doctrine y contenuë, quoy que pernicieuſe à l'Egliſe, & à tout l'Ordre & dignité Eccleſiaſtique, & à l'authorité du Pape, qui en eſt le Chef: & n'accuſe de rien moins l'Autheur que de Schiſme & Hereſie, & de vouloir établir le Lutheraniſme *c* en France, par des propoſitions fauſſes & erronées, des authoritez mal entenduës, & ineptement appliquées, contre la foy de l'Hiſtoire, & par des raiſons ſophiſtiques, qui tendent à renverſer l'Ordre ſacré & Hierarchique de l'Egliſe, en attaquant le Chef & tous les membres, dans l'explication & la gloſe d'un Edict, qui eſt peut-eſtre conforme à la raiſon, en quelque choſe. Ce ſont à peu prés les termes & les diſcours de cét Autheur anonyme, dans la refutation de l'Epiſtre liminaire: il promet enſuite un ſecond Livre, contre le Commentaire, mais je ne ſçay s'il l'a fait, du moins il n'eſt point tombé entre mes mains.

*Livre manuſcrit par un Autheur anonyme, contre l'Epiſtre liminaire du Commentaire.*

*b En l'an 1552.*

*Du Molin accuſé de Lutheraniſme.*

*c Henry II. le 1 Janvier 1551.*

En l'an mil cinq cent cinquante-trois fut imprimé un autre Livre *d* plus ample que le precedent, qui porte ce titre, *In Molinæum pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Epiſcopis, totoque Ordine ſacro defenſio, Authore Remundo Ruſo, Jurium Doctore, & in ſupremo Senatu Advocato.* Ce Livre eſt dedié au Roy, & quoy qu'il ſoit écrit en Latin, l'Epiſtre qui eſt fort ample, eſt en François, dans laquelle & dans le corps du Livre l'Autheur s'efforce de faire paſſer du Molin pour ſchiſmatique & heretique, qui veut faire un Pape en France, par un zele indiſcret, blâmé & reprouvé par le Roy meſme, auquel il l'a dedié; & l'exhorte d'en demander pardon au Roy, qu'il a ſi grievement offenſé, le commettant legerement & imprudemment avec le Pape, & toute l'Egliſe, & à employer les beaux talens de ſon eſprit, aux compoſitions tant en theorie, que pratique au faict de la Juſtice, comme il avoit bien commencé, & avec grand fruit, & notamment par ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris. *f* Le Privilege du Roy *g* pour l'impreſſion de ce Livre, énonce les actes d'approbation des Facultez de Theologie & de Droict Canon. Il a enſuite pluſieurs Epigrammes qui inculpent & taxent du Molin d'hereſie & de Lutheraniſme, *h* pour avoir écrit contre le Pape: le premier finit ainſi,

*Jam confracta mola eſt, ceſſent portenta Lutheri*
*Stare Molinæi nania non poterit.*

*d Cy-deſſus livre 1. chap. 1.*
*e A Paris chez Vincent le Preux, in 8.*
*f Cy-deſſus livre 1. chap. 12. 13 & ſuivans*
*g Du 3 Iuillet 1553.*
*h Cy deſſus livre 1. ch. 18*

*Autre Livre fait contre le Commentaire par Remond le Roux Advocat.*
*Il eſt dedié au Roy.*
*Sommaire de l'Epiſtre liminaire, & du Livre.*
*Approbation des Docteurs Theologiens, & de Droict Canon.*
*Du Molin accuſé de Lutheraniſme.*

Il y eut une replique à ce Livre ſous le nom de *Franciſcus Villierius Patronus Molinæi*, qui dit entre autre choſe, que le Roux avoit eſté gagné par argent & belles promeſſes, à faire ſon Livre. Contre laquelle replique il fit un autre Livre imprimé en mil cinq cent cinquante-cinq, dedié au meſme Roy Henry ſecond, ſous ce titre, *Duplicatio in Patronum Molinæi, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, totoque Ordine ſacro*, où à la fin du feüillet ſeize il rencherit ſur ſon accuſation du Lutheraniſme, & dit, que depuis les voyages de du Molin en Allemagne, ſon Commentaire contre le Pape a eſté imprimé *i* avec des traitez de Luther, & autres Heretiques, & apportez & debitez à Paris, & autres villes de la France, peu de jours avant cette Epiſtre. Dans le Livre d'un Autheur anonyme *l* intitulé, *Reſponſio Chriſtianorum Juriſconſultorum ad Fr. Duareni Commentarios de miniſteriis Eccleſiæ atque beneficiis, & alias ejus declamationes;* il eſt dit *m* qu'au meſme temps que Charles du Molin Advocat au Parlement de Paris, attaqua le Royaume du Pape,

*Replique contre le Livre de Remond le Roux.*
*Duplique contre la replique.*
*Livre contre le Commentaire de Fr. Duaren, de Beneficiis.*

*i Baſileæ 1552. apud Jacobum Parcum, du Molin fait mention de cette editiõ de Baſle, au lieu cotté cy-apres livre 3. ch. 2.*
*l Imprimé à Strasbourg en l'an 1556. par Chriſtianus Mylius, in 8.*
*m Page 7. 10. & ſeq. à quoy ſe rapporte le lieu de Bonav. Irlandus tract. de Emphaſi & hypoſtaſi, fol. 29. & 30. rapporté cy-apres liv. 3. ch. 12.*

Digitized by Google

par ſes Commentaires ſur les abus, & ſur les Regles de Chancellerie, quatre Juriſconſultes François, qu'il appelle *Leguleios*, preſterent leur miniſtere pour établir puiſſamment ſon authorité. Le premier fut Pierre Liſet premier Preſident au Parlement, & depuis Abbé Commendataire de l'Abbaye de Saint Victor. Le ſecond, Remond le Roux, dont il vient d'eſtre parlé. Le troiſiéme, Pierre Rebuffe Precepteur de le Roux: Et le quatriéme, François Duaren, leſquels deux Beneficiers ont écrit à plein fonds des matieres beneficiaires.

*Quatre Autheurs qui ont écrit pour l'authorité du Pape. Pierre Liſet. Remond le Roux. Pierre Rebuffe. Fr. Duaren.*

---

## CHAPITRE VIII.

### *De ce que du Molin fit en Allemagne, & en la ville de Tubinge, és années 1553. & 1554.*

PENDANT que du Molin eſtoit ainſi perſecuté en France, à Paris ſa ville natale, il eſtoit chery par les Princes d'Allemagne, recherché & honoré par tous les hommes de lettres. Il ſe loué entr'autres des Electeurs, Auguſte Duc de Saxe, Frederic Comte Palatin du Rhin, Henry Otthon Chriſtofle Duc de Vuirtemberg, & Guillaume Landgrave de Heſſe, qui tous le vouloient retenir, & luy offroient des Emplois tres-honorables, les ayant viſitez ſuivant la permiſſion qui luy en fut donnée par le Senat de Straſbourg, où il s'eſtoit retiré en Septembre mil cinq cent cinquante-trois, comme il a eſté dit cy-deſſus, *a* & à cette fin luy furent baillez des chevaux, par ordre du meſme Senat. Eſtant ſurvenu le decés de Jacques Sturmius, qui l'avoit attiré à Strasbourg, il obtint permiſſion du Senat de prendre telle condition que bon luy ſembleroit. Il dit en l'intitulation de ſon Conſeil dix-huit, qu'au mois de Novembre de la meſme année mil cinq cent cinquante-trois, *b* il revit & augmenta les quatre Conſeils par luy faits en mil cinq cent cinquante pour le Landgrave de Heſſe, qui avoient eſté imprimez la premiere fois au mois de May mil cinq cent cinquante-deux, *c* Au meſme temps il ſe donna à Chriſtofle Duc de Vuirtemberg, s'eſtant laiſſé emporter à ſes prieres, & fut par luy honoré de la charge de Conſeiller & premier Profeſſeur en la Ville & Univerſité de Tubinge, capitale du Duché. J'apprens de Michaël Fabricius, *d* que François Balduin eſtant appellé au meſme temps à Tubinge pour y enſeigner le Droict, ſur ce qu'il ſceut que Charles du Molin y venoit, il ne voulut point y aller, par la conſideration du reſpect qu'il luy portoit, ains ſe transporta à Strasbourg, & s'y établit. Du Molin ayant fait quelques leçons à Tubinge, au mois de Decembre de la meſme année mil cinq cent cinquante-trois, il fut pendant les feſtes de Noël viſiter ſes amis en la ville de Baſle; & à ſon retour il fit l'ouverture de ſes leçons publiques du matin ſur les ſix premiers livres du Code de Juſtinian le Lundy vingt-ſixiéme Février mil cinq cent cinquante-quatre; & depuis de celles de l'apreſdinée ſur le titre du Digeſte *de verbo. obligat.* J'ay ſa Harangue *e* qui fut faite en preſence du Senat, & de tous les Ordres & Magiſtrats de la Ville & de l'Univerſité; elle n'a jamais eſté imprimée en France, & n'eſt point dans ſes Oeuvres, ny dans ſon Commentaire ſur les ſix premiers Livres du Code, *f* qu'il appelle *Lecturam Tubingenſem*, comme il ſera dit cy-aprés. Son ſujet fut *de dignitate poteſtate & uſu Legum Civilium, & Imperialium, de praecellentia ſacrae Theologiae, & utriuſque differentia, convenientia, corruptione, & reſtitutione: de poteſtate, officio, & differentia principis ſeu Magiſtratus, & Miniſtri Eccleſiae.* Dans laquelle Harangue il y a pluſieurs propoſitions de nouvelles ſectes & opinions, & de la Confeſſion d'Ausbourg, dont il faiſoit profeſſion, *g* & qui eſtoit ſuivie au lieu où il écrivoit & enſeignoit. La meſme Harangue & ſa lecture montre que ſes leçons eſtoient non ſeulement ſur la Juriſprudence, mais auſſi ſur la Theologie: ce qu'il remarque particulierement en ſa Défenſe contre les calomnies des Calviniſtes. *h* Il dit ailleurs, *i* que ces leçons eſtant diſperſées par les Allemagnes, comme il les avoit prononcées & dictées en Latin, furent traduites en Allemand par deux Miniſtres; l'un par delà le fleuve d'Albia à Magdebourg, l'autre par deçà le Rhin, & imprimées à Francfort en l'an mil cinq cent cinquante-cinq. Et depuis en mil cinq cent ſoixante-un il fait ſouvent mention en ſes Notes ſur *Dynus*, *l* de ſes Leçons ou Commentaires ſur les ſix premiers Livres du Code, qu'il appelle *Lecturam Tubingenſem, ſive in Academia Tubingenſi, anno 1554.* & dit ne les avoir pû faire imprimer juſques alors, c'eſtoit en l'an mil cinq cent ſoixante, ce qu'il eſpere faire en bref; mais elles ne l'ont point eſté de ſon vivant, & je n'ay veu autre impreſſion que celle de l'an mil ſix cent quatre, dont il eſt parlé cy-deſſus.

Pendant ſa demeure en la Ville & Univerſité de Tubinge, quoy qu'il fuſt grandement occupé à ſes leçons ou lectures, tant du matin ſur le Code, que de relevée ſur le titre du

*Il viſite les Electeurs & autres Princes d'Allemagne.*
*Seconde edition des quatre conſeils faits en la cauſe du Landgrave de Heſſe.*
*Il eſt fait premier Profeſſeur en la ville de Tubinge, capitale du Duché de Vuirtemberg.*
*Il fait quelques leçons à Tubinge en Decembre 1553.*
1554. *Ouverture de ſes leçons publiques en Février 1554.*
*Sa Harangue.*
*Sujet de ſa Harangue.*
*Confeſſion d'Auguſte ou d'Ausbourg.*
*Ses leçons eſtoient non ſeulement ſur la Juriſprudence, mais auſſi ſur la Theologie.*
*Elles furent traduites de Latin en Allemand.*
*Il appelle ſon Commentaire ſur le Code,* Lecturam Tubingenſem.
*Il n'a point eſté imprimé qu'en l'an 1604.*

a *Au chapitre 6. ſur la fin.*
*b* Marpurgi in arce Principis.
b *Cy deſſus au commencement du chap. 6.*
c In Apologia pro Fr. Balduino adverſus Joannem Calvinum, Cal. Novemb. 1563. g. fol. 3. verſo.
d *Imprimé* Tubingae 1554. in 4. *elle eſt rapportée par* Joſias Simlerus epito. Biblioth. Geſneri 1574 in Catal operum Car. Molin.
e *Imprimez* Hanoviae Typis Vvechelianis 1604. in fol. *cy apres liv. 3. ch. 15.*
f *Cy deſſus liv. 1. ch. 18.*
g Num. 48. & 49.
h *En la Preface au Lecteur de la verſion Latine de ſa Conſultation ſur le Concile de Trente, au commencement de la Preface de ſa collation & union des quatre Evangeliſtes, &* epiſt. menſ. Decembris Syncerae Juriſprudentiae ſtudioſis.
i Comment. in regulas juris Pontificii, cap. beneficiū. 1. num. 26. verbo teſtatoris, cap. nullus pluribus 20. num 8. verbo ignorantis, & cap. mutare 33. num 5. verbo filio.

du Digeſte *de verbo. obligat.* & du traité analytique *de dividuo & individuo.* à quoy il vacquoit ſans aucune diſcontinuation, comme il dit au commencement de ſon conſeil quatriéme, *l* il ne laiſſoit pas de faire des conſultations en des affaires importantes, ſur des queſtions de droict celebres & difficiles, pour des Princes & Seigneurs d'Allemagne, & autres particuliers. Ce qui ſe voit dans le volume de ſes conſeils, le premier deſquels eſt du quatorziéme Decembre mil cinq cent cinquante trois; & les ſuivans juſques au treiziéme, ſont de mil cinq cent cinquante-quatre, *m* & du commencement de l'année mil cinq cent cinquante-cinq: La ſubſcription deſquels eſt conceuë en ces termes; *Et ita de jure cenſeo & conſulo, ego Carolus Molinæus I. V. D. antiquus Franciæ, nunc Germaniæ quoque Juriſconſultus, Illuſtriſſimi Principis Ducis Vvirtembergenſis Conſiliarius, & primarius Juris Profeſſor Tubingenſis. Datum Tubingæ, &c.* Les autres conſeils qui ont eſté faits à Montbelliard, Caſſel, Ricqueville, Blammont, Dole, & autres villes d'Allemagne, & de la Franche-Comté, où il fit ſa derniere demeure, ſont de l'année mil cinq cent cinquante-cinq, & juſques en Octobre mil cinq cent cinquante-ſix, comme il ſera dit en ſon lieu. *n*

*l* 1. Auguſti 1554. relictis omnibus, niſi quod lectiones meas, etiã cum meo apparatu analytico, nunquam intermitto.

*m* *Le 54. du 23. Decembre enſuivãt à Montbelliard, & les autres.*

*n* *Cy-apres chap.* 9. 10. 11. & 13.

*Conſeils & conſultations par luy faites a Tubinge es années 1553. 54. & 55.*

*Subſcription de ſes conſeils & autres œuvres, cy-apres chap. 10.*

*Autres conſeils faits dans les villes d'Allemagne, & de la Franche-Comté.*

1555.

## CHAPITRE IX.

### *De ce qui ſe paſſa en la ville de Tubinge en l'an 1555. & autres villes d'Allemagne.*

*La reputation de du Molin, & l'augmentation de ſes gages, luy attire l'envie & la jalouſie de ſes Collegues.*

EN l'an mil cinq cent cinquante-cinq, la haute reputation de du Molin, qui attiroit à ſes leçons, & à ſes conſultations tous les peuples d'Allemagne, *a* avec telle affluence, qu'ils eſtoient contraints de loger aux hoſtelleries, toutes les maiſons bourgeoiſes eſtant remplies, & l'augmentation de gages de Conſeiller, que le Duc de Vvirtemberg luy donna liberalement, dans la ſatisfaction qu'il avoit de ſa ſuffiſance, & de ſon travail pour le public, luy attira l'envie des autres Profeſſeurs ſes Collegues, qui ne pouvoient ſouffrir, qu'un eſtranger nouveau venu, euſt eſté honoré d'abord de la premiere place de Profeſſeur, & fuſt plus eſtimé & mieux recompenſé qu'eux. Ayant avec pluſieurs des Bourgeois, qu'ils attirerent à leur cabale, conſpiré ſa perte, ou du moins ſon expulſion, ils l'attaquerent dans un poinct grandement chatoüilleux, qu'il dogmatiſoit, & meſloit avec la ſcience de droict, celle de la Theologie, le culte & les myſteres de la Religion, qu'il vouloit deſtruire, ou corriger & reformer, pour introduire une nouvelle ſecte en Allemagne: bref que c'eſtoit un eſpion eſtranger, *Quis novus hic noſtris ſucceſſit ſedibus hoſpes?* Ils paſſerent juſques-là de dire qu'il eſtoit Ubiquiſte, & Schiſmatique. *b* Les Ubiquiſtes ou Ubiquetaires eſtoient certains Heretiques, qui s'étoient élevez en Allemagne, depuis que Luther, & meſme Calvin, eurent commencé de preſcher, dont *Joannes Brentius & Jacobus Smidelinus* eſtoient les chefs: qui tenoient que le Corps & l'Humanité de Jeſus-Chriſt, eſtoit preſent par tout, auſſi bien que ſa Divinité, en la meſme façon qu'il l'eſt dans le Sacrement de l'Euchariſtie, comme Laurent Surius Chartreux, *c* Becanus, & les autres Hiſtoriens, & Autheurs du temps, ont remarqué. Ces plaintes eſtant parvenuës aux oreilles des Electeurs, & des Princes d'Allemagne, il leur écrivit que ce qu'il en faiſoit n'eſtoit que pour éviter le ſchiſme, & pour l'établiſſement de la paix & union de l'Allemagne, & de l'Egliſe Catholique; & qu'on ne trouveroit point que dans aucune de ſes leçons, il ſe fuſt declaré ſectaire & ſchiſmatique, ny qu'il euſt dogmatiſé, ce qu'il traité amplement en ſa défenſe contre les calomnies des Calviniſtes. *d* D'ailleurs le Duc de Vvirtemberg qui le deſiroit maintenir, parce qu'il ſe ſervoit de luy & de ſon conſeil dans ſes affaires, luy manda au mois de Mars mil cinq cent cinquante-cinq par un de ſes principaux Officiers, & par le Recteur de l'Univerſité, qu'il continuaſt ſes leçons, & ſes conſultations, ſans toucher aux dogmes & queſtions de la Religion. Ce qui appaiſa la noiſe pour quelque temps, mais n'en oſta pas la cauſe: & la faction & conjuration des adverſaires fut ſi puiſſante, que par un decret public, il fut enjoint à du Molin de ſe retirer, n'ayant veſcu en repos & tranquilité dans la ville de Tubinge, que dix mois ou un an ſeulement, comme il a remarqué aux lieux cy-deſſus cottez. *e*

Au meſme temps les Princes d'Allemagne s'employoient, pour moyenner ſon retour en France, dont ils firent de leur propre mouvement la priere au Roy, & luy en écrivirent avec des éloges illuſtres de ſa vertu, probité & ſuffiſance: ce qui fut appuyé par le Conneſtable de Montmorency, amy particulier de du Molin: à quoy ſe rapporte ce qu'il dit en l'Epiſtre liminaire *f* de ſes conſeils à luy dediez, que par une grande bonté il a protegé l'innocence & la doctrine d'un abſent. Il dit en d'autres lieux, *g* que le Roy accorda ſon retour, & que l'avis luy en fuſt donné en la meſme année mil cinq cent

*a* *Cecy eſt rapporté à la fin de la ſeconde partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

*b* Epiſt. menſ. Decembris 1561. Synceræ Juriſprudentiæ ſtudio is, Tubingæ invidorum aſtu in certamen incidi, contra ſchiſma Ubiquitatis, &c.

*c* Commẽt. rer. in orbe geſta ab anno 1500 p. 432 481 489 506.

*d* Num 57. Epiſtola menſ Decembris 1561.

*e* *Sur la fin de la 2. partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

*f* *Du 1. Juin* 1560 meique etiam abſentis, & ſtudia & innocentiã benignè propugnaſti.

*g* Initio Epiſt. 15 Octobris 1561 ad Anton. Navarræ Regem,

*Ils l'accuſent de vouloir introduire une nouvelle ſecte en Allemagne.*

*Ubiquiſtes ou Ubiquetaires Heretiques d'Allemagne, de la ſecte deſquels il eſt accuſé d'eſtre.*

*Sa reſponſe à cette accuſation.*

*Ordre du Duc de Vvirtemberg qu'il continuë ſes leçons ſans toucher aux poincts de la Religion,* quæ nihil ad Edictum prætoris.

*Decret public par lequel il luy eſt enjoint de ſe retirer de la ville de Tubinge.*

*Le retour de du Molin en France, eſt demandé au Roy par les Princes d'Allemagne.*

*& par le Conneſtable de Montmorency.*

*Accordé par le Roy.*



Digitized by Google

Comment. in 2. part. Cõſuet. Pariſ. in fine. cinquante cinq par Loüiſe de Beldon ſa femme demeurée à Paris pendant ſes deux voyages d'Allemagne, la volonté du Roy ayant eſté certifiée par Pierre Seguier Preſident au Parlement. *Dont ſa femme luy donna advis.*

Auguſtus Thuanus lib. 6. Hiſtor. p. 185. Thomas Cromerius lib. 5. rer. geſta. Henrici 2. fol. 74.

Ayant reçeu cette heureuſe nouvelle, il prit reſolution de s'en revenir en France, & refuſa la condition qui luy eſtoit offerte par Ferdinand Roy des Romains, de ſon Conſeiller & Profeſſeur en l'Academie & Univerſité de Fribourg, qui eſtoit vacante par le deceds d'un celebre Docteur Alleman Vdalricus Zaſius, qu'il cite ſouvent, & en fait grande eſtime dans ſes œuvres. *Il refuſe la charge de Profeſſeur en l'Vniverſité de Fribourg, offerte par le Roy des Romains.*

Il partit de Tubinge au mois de May mil cinq cent cinquante-cinq, & ſe rendit avec ſes livres en la ville de Strasbourg, où il avoit eſté mandé par Guillaume Landgrave de Heſſe, qui ſolicitoit le jugement diffinitif de ſon procés contre le Comte de Naſſau, & le Prince d'Orange, pour le Comté de Katzenelnlogen, & autres terres, dont il avoit obtenu la reintegrande en l'an mil cinq cent cinquante-deux, *b* ſur lequel procés les parties avoient compromis és perſonnes de deux Princes Electeurs, & de deux Ducs. Ayant demeuré trois jours ſeulement à Strasbourg, il y laiſſa ſes livres, paſſa le Rhin, & ſe transporta en la ville de Vvormes, où il fut magnifiquement reçeu par le Landgrave, lequel par la bonne conduite & ſollicitation de du Molin, obtint ſentence arbitrale diffinitive à ſon profit, au mois de Juin mil cinq cent cinquante-cinq; *i* comme il le rapporte luy-meſme en l'un de ſes conſeils. *Il part de Tubinge. Va à Straſbourg. Et de là à Vvormes. Il obtient ſentẽce arbitrale diffinitive pour le Landgrave.*

*b Cy-deſſus chapitre 6.*

i Conſil. 22. in fine.

## CHAPITRE X.

### *De ſon voyage & ſejour en la ville de Dole: Des leçons qu'il y fit: Et de ſa priſon à Montbelliard & Blammont.*

INCONTINENT apres cette ſentence, il fut à Caſſel, pour rendre ſes devoirs à Philippe Langrave de Heſſe, fils de Guillaume, & ſe rejoüir avec luy du bon ſuccés de ſon procés: & fit en ce lieu le vingt-troiſiéme de ſes conſeils, *a* pour raiſon d'un pré, qui avoit autresfois eſté baillé à rente par le Landgrave: & y ayant demeuré deux mois, pendant leſquels il reçeut tous les honneurs imaginables, il en partit en la compagnie de Loüis fils du Landgrave, & du Duc de Bavieres ſon gendre, qui conduiſoient Barbe leur ſœur en la ville de Ricqueville, où elle devoit eſtre mariée à Georges Comte de Montbelliard. Durant ſon ſejour à Ricqueville, il fit le vingt-quatriéme de ſes conſeils pour le Landgrave de Heſſe. *b* *Il fut de Vvormes à Caſſel. De Caſſel à Riqueville. Mariage de Barbe fille du Langrave de Heſſe, avec Georges Comte de Montbelliard.*

a Du 7. Aouſt 1555. Caſſellis, &c.

*b* 2. Septembris 1555. Riequevillæ pro principe Landgrav. Haſſiæ.

Les nopces faites & celebrées, ils furent tous de compagnie à Strasbourg, où ayant à la priere des Docteurs de l'Univerſité & des Eſcholiers, fait quelques leçons au mois de Septembre mil cinq cent cinquante-cinq, dont il fait mention en l'Epiſtre au Baron de Montfort, *c* il ſe diſpoſa de revenir en France. Mais paſſant à Montbelliard, le Comte Georges, qui avoit nouvellement épouſé Barbe fille du Landgrave, l'arreſta, tant à cauſe des pluyes & mauvais temps de l'Hyver qui approchoit, que de ce qu'il avoit beſoin de ſon conſeil, pour quelques affaires domeſtiques: & le dixiéme Novembre le mena avec luy en la ville de Dole, capitale de la Franche-Comté, où il fit le dix-neufiéme du meſme mois le cinquante-neufiéme de ſes conſeils; & à la priere de tous les Ordres, tant de la ville que de l'Univerſité, apres avoir receu d'eux les honneurs qu'il meritoit, il fit en leur preſence cinq leçons publiques & ſolemnelles: *d* les trois premieres au meſme mois de Novembre mil cinq cent cinquante-cinq, la quatriéme le neufiéme Janvier, & la cinquiéme le douziéme Juin mil cinq cent cinquante-ſix. Il les a depuis fait imprimer à Lyon en l'an mil cinq cent cinquante-ſept; & dedia les quatre premieres à Claude Baron de Montfort, premier Preſident au Parlement de Dole, qui y avoit aſſiſté, comme la premiere le porte nommement: *e* Et la cinquiéme aux Senateurs & Recteurs de la ville Imperiale de Beſançon. *f* Dans l'intitulation de ces leçons, & de tous les livres qu'il a faits depuis; meſme dans ſes conſultations faites à Tubinge *g* & autres villes d'Allemagne, il ſe qualifie Juriſconſulte de France & de Germanie; & avant ſes voyages d'Allemagne, il prenoit ſimplement le titre de Juriſconſulte Pariſien. La preface & les epigrammes tant Grecs que Latins, des Advocats & Juriſconſultes des villes de Dole & de Beſançon, qui ſont au commencement & à la fin du livre, rendent un témoignage public de l'eſtime qu'ils faiſoient de l'Autheur, & de la ſincere & cordiale affection qu'ils luy portoient, ayant ce bon-heur par tout où il alloit, de s'acquerir la bien-veillance & l'amitié, tant des grands que des petits: comme ſi ſes paroles & les belles expreſſions de ſon eſprit, euſſent eſté des chaiſnes pour lier les cœurs, & les attirer à luy. *Il va derechef à Straſbourg, où il fait quelques leçons. A Montbelliard. A Dole. Il y fit cinq leçons publiques. Imprimées en 1557. Les quatre premieres dediées au premier Preſident de Dole. La 5. aux Senateurs & Recteurs de Beſançon. Qualité qu'il a priſe depuis ſes voyages d'Allemagne. Il eſtoit aimé & cheri d'un chacun.*

c 1. Ianvier 1556. *dedicatoire des leçons de Dole.*

*d* Quinque ſolennes lectiones Dolanæ.

*e L'epiſtre liminaire écrite à Beſançon, eſt du 1. Ianvier 1556.*

*f L'epiſtre liminaire eſt du 9. du meſme mois de Ianvier, cy-apres chap. 14.*

*g Cy-deſſus chap. 8. ſur la fin.*

Incontinent apres la quatriéme leçon, & la publication par luy faite en icelle, & par *Il publie qu'il interpreteroit la*

Digitized by Google

affiches aux carrefours de la ville de Dole, qu'il interpreteroit en ſes leçons ordinaires le titre *h de verbo. obligat.* & commenceroit au Lundy lors prochain. Georges Comte de Montbelliard, qui l'avoit luy-meſme fait venir à Dole, fit tant par les prieres de ſes Agens, qu'il obtint du Recteur de l'Univerſité, des principaux Officiers de la ville, & des Procureurs & Advocats generaux de l'Empereur, Comte de Bourgongne, permiſſion à du Molin de faire un voyage de huit jours à Montbelliard, au bout deſquels ils promirent qu'ils le rameneroient, avec ſes livres qui y eſtoient demeurez, à quoy ils s'obligerent par ſerment ſolemnel. Au prejudice dequoy & du preſent qu'il fit à ſon arrivée, à Barbe femme du Comte, de toutes les eſtrennes qui luy avoient eſté données à Dole; il fut par une laſche trahiſon & perfidie, arreſté priſonnier par l'ordre de ce Comte, nonobſtant les ſervices qu'il luy avoit rendus, & à la Maiſon de Heſſe, en laquelle il eſtoit allié, & y avoit pris femme.

Il recite *i* l'hiſtoire de cette perſecution, mais il ne rapporte point la veritable cauſe de ſon empriſonnement, dans lequel le droict des gens, & celuy de l'hoſpitalité, eſtoit laſchement violé: & dit ſeulement que le Comte Georges l'accuſoit de trahiſon & prevarication; comme d'avoir deſervy l'Empereur; & luy promettoit la liberté, s'il vouloit s'obliger & donner ſa parole, de demeurer à Montbelliard, deux ans ou un an & demy. Ce qu'il refuſa du commencement, & neantmoins y condeſcendit, pourveu qu'il ne fuſt point rappellé en France par le Roy, ou par ſa femme, qui luy avoit déja donné advis de la volonté de Sa Majeſté ſur ce ſujet, à la ſupplication des Princes d'Allemagne, comme il a eſté dit, *l* & ajoûte, qu'il avoit ſa confiance en Dieu, juſte vengeur des innocens opprimez: ayant devant ſes yeux l'exemple de ſaint Jean Baptiſte, & des autres Saints injuſtement perſecutez, pour avoir dit la verité aux Grands de la terre, dans une liberté genereuſe & Chreſtienne.

Mais en un autre lieu *m* il dit, que la cauſe au vray de cét empriſonnement injuſte, fut qu'il ne voulut pas trahir ſon honneur & ſa conſcience, dans la défenſe d'une mauvaiſe cauſe, qu'avoit ce perfide Comte, ni ſigner pour luy une conſultation contraire à la verité, dont il a toûjours embraſſé le party.

En ſuite de cette conference, il fut renvoyé *n* en ſa maiſon, par un des Officiers du Comte, qui donna charge d'obſerver toutes ſes actions: Et ayant ſçeu par le ſerviteur de du Molin, corrompu à prix d'argent, que ſon maiſtre eſtoit prié à ſoûper chez un de ſes amis, le 21. Janvier, il le fit arreſter actuellement priſonnier en la tour de Montbelliard. Duquel empriſonnement, & de toute la procedure, ayant interjetté appel à la Chambre Imperiale, il fut conduit dans un chariot couvert, en la ville de Blammont, diſtante de cinq lieuës, & enfermé dans une tour eſtant au pied du mont Jurain, où les Officiers ſe pretendoient eſtre ſouverains. Pendant cette priſon il fit en cachette le vingt-cinquiéme de ſes conſeils. *o*

*h V. le chapitre ſuivant.* *i A la fin de la ſeconde partie de ſon Comment. ſur la Coûtume de Paris, à la fin du Traité de eo quod interest, de la 2. edition 1556. Et au titre de la 5. leçon de Dole,* Odio juſtitiæ & veritatis; & Dolanæ Profeſſionis, & zeli in bonum publicum, & honeſta ſtudia. *l Au chapitre precedent* *m* In conſilio analytico in cauſa Martini ab Aragonia Ducis Villæ-hermoſæ 1 Martii 1559. num 126. *Imprimé à Paris en la meſme année, chez Poncet le Preux,* & d. par. 2. Comm. in Conſu. Par. *n Cy-apres livre 3. ch. 16* *o* Blamonti menſe Aprili 1556.

*tiltre de verbo. obligat.* — *Il va à Montbelliard, par la priere du Comte Georges.* — *Où il eſt empriſonné.* — *Cauſes de ſon empriſonnement.* — *La veritable cauſe de l'empriſonnement, fut qu'il ne voulut pas défendre une mauvaiſe cauſe, ni ſigner pour le Comte une conſultation contraire à la verité.* — *Il eſt arreſté actuellement priſonnier en la tour de Montbeliard.* — *Appel à la Chambre Imperiale.* — *Il eſt transferé à Blammont.*

## CHAPITRE XI.

### *Delivrance de du Molin, par l'entremiſe & ſolicitation de ſa femme: Et ſon retour à Dole.*

Il fut detenu cruellement dans cette priſon affreuſe, & pleine d'horreur, plus de quatre mois, & juſques en May enſuivant, que Loüiſe de Beldon ſa femme, chere & fidele compagne, tant de ſes bonnes que mauvaiſes fortunes, ſur les nouvelles qu'elle eut de ſa captivité, bien qu'elle fuſt malade d'une fiévre double tierce, ſe tranſporta de Paris à Montbelliard, avec Anne du Molin ſa fille, & de là à Blammont, où n'ayant peu obtenir la permiſſion de parler à ſon mary, *a* elle proteſta par acte public, de pourſuivre en la Chambre Imperiale de Spire, l'appel par luy interjetté, meſme de faire ſa plainte au Landgrave de Heſſe, qu'elle ſçavoit eſtre ancien amy de ſon mary, & qui avoit retiré l'un de ſes fils en ſa maiſon à Paris. *b*

*Omnis amor magnus, ſed apertè in conjuge major.*

Le Comte Georges voyant la conſtance invincible, & la reſolution ferme & inébranlable de cette genereuſe femme, & qu'elle l'alloit deſcriant parmy le peuple, luy reprochant publiquement ſon injuſtice, & ſa violence, vint à Blammont, & mit en liberté ſon mary le vingt-ſeptiéme du meſme mois de May mil cinq cent cinquante-ſix, moyennant le deſiſtement qu'il tira de luy par écrit, de l'appel interjetté à la Chambre Imperiale.

Incontinent apres cette delivrance, il revint à Montbelliard ſur la fin du meſme mois de May, où il fit ſon vingt-ſeptiéme conſeil, *c* lequel il avoit fait au meſme lieu, le dix-huitiéme Janvier mil cinq cent cinquante-cinq, dont l'original luy avoit eſté pris du-

*a En l'epiſtre aux Senateurs & Recteurs de Beſançon, du 9. Janvier 1557. ou 1556. ſelon la computation Françoiſe, cy-apres ch. 14* *b* Propertius, poſt Homerum Iliade 9. *c* Actum Montibelgardi primum die 18. Januarii anno 1555. & denuo originali prioris in mea captivitate

*Proteſtation genereuſe de Loüiſe de Beldon femme de du Molin.* — *Elle delivre ſon mary.* — *Ils reviennent à Montbeliard.* — *Deux celebres conſeils faits par du Molin à Montbeliard, les 30.*

Digitized by Google

rant ſa priſon : Et le cinquiéme Juin de la meſme année mil cinq cent cinquante ſix, il y fit ſon vingt-ſixiéme conſeil ſur la ſubſtitution de la Seigneurie de Porrentruy, *d* ſituée au Comté de Bourgongne, venduë à l'Eveſque & Chapitre de Baſle par Henriette fille aiſnée d'Eſtienne Comte de Montbelliard.

*May, & 5. Juin 1556.*

La nuict du meſme jour cinquiéme Juin, il ſortit deguiſé de Montbelliard, avec ſa femme, ſa fille, & un ſerviteur, & ſe rendit à Dole le ſixiéme, où au meſme temps de ſon arrivée, il fut receu pour Profeſſeur la ſeconde fois ; & le douziéme Juin il fit ſa cinquiéme leçon, *e* pendant la tenuë des Eſtats du Comté de Bourgogne en preſence du Senat, de l'Academie, & de tous les Ordres.

*Sa cinquiéme leçon ſolemnelle de Dole.*

C'eſtoit une coûtume uſitée chez les Anciens, que ceux qui s'eſtoient ſauvez du peril d'un naufrage, attachoient dans le Temple de Neptune, d'Iſis, ou d'une autre Deïté marine, un tableau dans lequel eſtoit depeinte l'hiſtoire de leur deſaſtre & infortune: Ce qui a fait dire au Poëte *f* dans la deſcription d'une tempeſte ;

*Coûtume ancienne de ceux qui s'eſtoient eſchapez du naufrage, d'en faire peindre l'hiſtoire, en un tableau, qu'ils attachoient au Temple de la Deeſſe Iſis.*

*Et quam votiva teſtantur fana tabella*
*Plurima ( pictores quis neſcit ab Iſide paſci ? )*

Du Molin au titre preallegué de cette cinquiéme leçon, de l'impreſſion d'Antoine Vincent à Lyon mil cinq cent cinquante-ſept, qui a eſté obmis en aucunes des ſubſequentes, & en pluſieurs autres lieux de ſes œuvres *g* a fait le tableau & la deſcription de cette injurieuſe priſon, pendant quatre à cinq mois, qui eſtoit ſi eſtroite & ſi obſervée, que les Gardes envoyez de la part du Comte Georges, ne luy permettoient pas le commerce de l'eſtude, & des conſultations, ny de vacquer à ſes affaires domeſtiques ; empeſchoient les viſites de ſes amis, meſme de ſa femme, & de ſa fille, venuës exprés de Paris, pour l'aſſiſter, & le conſoler en ſon affliction, & ſoliciter ſa liberté & delivrance, & refuſé de deferer à l'appel qu'il avoit interjetté à la Chambre Imperiale ; & par un dernier acte de cruauté pris & retenu tous ſes livres apres ſa ſortie de priſon, procurée par ſa femme, à laquelle ſeule apres Dieu il reconnoiſt avoir l'obligation de ſa liberté. Saint Paul ſe plaignant des torts & mauvais traitemens qu'il avoit receus des Juifs, repute la priſon la plus grande injure. Du Molin parlant de l'outrage de la ſienne, la qualifie *h* du nom de torture, & de ſervitude, comme eſtant directement contraire à la liberté naturelle, en ce qu'elle retient & attache un homme libre, malgré luy en un lieu ; & en le privant des douceurs de la converſation, & des honneurs de la vie civile, eſt l'image de la mort. *i*

*Deſcription des rigueurs & cruautez de la priſon de du Molin.*

*La priſon à un homme d'honneur, eſt une eſpece de ſervitude, de torture, & l'image de la mort, dont l'atteinte & l'injure eſt irreparable.*

*Nonne mori ſatius, quam vitæ ferre pudorem ?*

ſubſtracto repetitum peoult. Maii, die tertia ab exitu carceris Blacmontenſis anno 1556.

*d* Datum Montibelgardi, Nonis Junii anno ſalutis 1556

*e* Titulus quintæ lectionis Dolanæ Habita verò tempore generalis conſeſſus omnium Burgundiæ Comitatus Ordinum, in frequentiſſimo totius Academiæ, & ampliſſimorum ſummæ Curiæ Senatorū, & reliquorum Ordinum, Cœtu 21 Jun. 1556

*f* Juvenal. initio. Sat. 12.

*g* Comment. in Conſuet. parte 2. §. 55 gloſ. 5 num. 27. § 62 num. 74. & in fine ejuſdem partis, conſil. in cauſa Ducis Villæhermoſæ num. 126. Tract. de eo quod intereſt in fine, 2. Edit. 1556

*h* Conſil 19 num 16. in margine.

*i* Claudia. in bello Gildonico.

---

## CHAPITRE XII.

### *Il interprete le titre* de verbor. obligat. *& demeure quelque temps à Dole.*

EN ſuite de cette cinquiéme leçon de Dole, il commença d'interpreter le titre *de verbor. obligat.* qu'il avoit publié & fait afficher au mois de Janvier precedent, *a* avant ſa priſon, & en avoit entrepris le travail dés le temps qu'il faiſoit ſes lectures à Tubinge, où il liſoit le Code aux leçons du matin, & le titre *de verbor. obligat.* en celles de l'apreſdiſnée, *b* & dit au titre du Commentaire & du Traité *de dividuo & individuo*, qui eſt en ſuite comme dependant de la matiere, qu'il a fait imprimer en mil cinq cent ſoixante-un, depuis ſon retour en France, que le tout eſt pris de ſes lectures, tant de Tubinge, que de Dole. *c* En l'Epiſtre liminaire de ce Commentaire, & du Traité dedié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *d* il fait le recit particulier de ce qui luy eſt arrivé à Dole, depuis ſon retour des priſons de Montbelliard & de Blammont, juſques à ſon arrivée en France, & dit, que bien qu'il euſt un impatient deſir de revoir ſa patrie, & y retourner, pour mettre ordre à ſa famille, & à l'inſtitution de Charles & Loüis du Molin, ſes deux enfans maſles, qui eſtoient demeurez à Paris, & que la liberté toute entiere de revenir, luy euſt eſté accordée par le Roy, comme il a eſté dit cy-deſſus, *e* ce neantmoins il ſe trouva obligé & engagé de demeurer quelque temps en la ville de Dole, où il avoit receu toute ſorte d'honneur & de bon traitement, & où il eſtoit tant deſiré pour la continuation de ſes leçons, qui eſtoient reſpectées comme des oracles, & eſperoit que par l'entremiſe & le credit du Senat, & des principaux de la ville & Univerſité, il pourroit retirer ſes livres, qui eſtoient injuſtement retenus par Georges Comte de Montbelliard ; ce qu'il avoit grandement à cœur. Ayant pris la reſolution de demeurer, il renvoya ſa femme & ſa fille à Paris.

*Son Commentaire ſur le titre & le traité* de dividuo & individuo.

*Dedie le tout au Roy de Navarre.*

*Les cauſes de ſon ſejour en la ville de Dole.*

Au mois de Juillet, les Eſcholiers pour le divertir de l'aſſiduité de ſon travail, le menerent

*a* *Cy deſſus au chapitre 10.*

*b* *Cy-deſſus au chapitre 8.*

*c* Ex ubertimis lectionibus tam Tubingenſibus, quam Dolanis : *cy-apres chap. 18. au commencement.*

*d* *Du 15. Octobre 1561. & à la fin de la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

*e* *Au chapitre 9.*

Digitized by Google

nerent à leurs deſpens aux Salines du Comté de Bourgogne, proche la ville de Salins, qui en a pris le nom, & dit, *f* qu'ils luy firent voir les merveilles tant de la Nature que de l'Art, qui ſont amplement deſcrites par les Hiſtoriens du païs, *g* & les autres, comme eſtant une choſe rare & admirable, qui merite de trouver place en l'Hiſtoire.

*Il va voir les Salines du Comté de Bourgogne.*

Au meſme temps Philippes Roy d'Eſpagne, Comte de Bourgogne, envoya en la ville de Dole deux de ſes Officiers, qui ayant aſſiſté à quelques unes des leçons de du Molin, le convierent à ſouper; & dans l'entretien des diſcours familiers, luy propoſerent de la part de leur Maiſtre, que s'il vouloit promettre avec ſerment ſolemnel, d'eſtablir ſa demeure perpetuelle à Dole ou à Louvain, on luy donneroit la Charge de premier Profeſſeur en Droict, avec deux mille livres d'appointement, & autres recompenſes honorables. *h* Il refuſa l'un & l'autre, & leur dit, que ſa reſolution eſtoit de continuer ſa demeure à Dole, pour un temps comme paſſager, & non autrement, qu'il y demeuroit ſous la foy publique de la neutralité, que l'Hiſtoire *i* nous apprend avoir eſté accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne, & la Cité de Beſançon, dés l'an mil cinq cent vingt-deux, que la Franche-Comté eſtoit tenuë en appanage par Marguerite d'Auſtriche, fille de l'Empereur Maximilian, & de Marie de Bourgogne, depuis ratifiée & renouvellée de temps en temps entre les deux Couronnes, dont les ſubjets ne pourroient eſtre recherchez ni moleſtez en leurs perſonnes & biens dans les païs l'un de l'autre.

*Offres faites à du Molin de la part du Roy d'Eſpagne.*

*Il refuſe les offres.*

*Neutralité accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne.*

Ce qu'ayant eſté rapporté au Roy d'Eſpagne, il envoya en la ville de Dole, le treiziéme Decembre un Capitaine, lequel avec ſa Compagnie inveſtit la maiſon de du Molin; & le trouvant dans ſon Eſtude, luy commanda de la part de ſon Maiſtre de vuider la Ville dans trois jours, *k* ſans luy en rendre autre raiſon, ſinon qu'il eſtoit ſuſpect à ſon Prince, n'eſtant point né ſon ſubjet, ni du Duché de Bourgogne, pour joüir du benefice de la neutralité, & ne pouvoit le ſouffrir plus long-temps dans ſes Eſtats. Il dit en un autre lieu, *l* que cette expulſion proceda des ſoupçons & de l'envie de ſes ennemis. Mais la veritable cauſe, ſuivant qu'il luy fut rapporté par le premier Preſident, & aucuns des Conſeillers du Parlement de Dole, fut qu'eſtant en France, il avoit écrit contre l'Empereur, pere du Roy d'Eſpagne; qu'en Allemagne il avoit favoriſé le party de ſes ennemis: meſme defendu les intereſts du Landgrave de Heſſe, contre les trois Arreſts de la Chambre Imperiale; *m* & qu'en la ſeconde édition de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *n* il avoit écrit que la Flandre ni la Bretagne, ne pouvoient pas eſtre ſeparées de la Couronne de France, bien que ce fuſt par un Traitté de Paix: joint le refus par luy nouvellement fait, de toutes les conditions que le Roy d'Eſpagne luy avoit offertes, pour demeurer dans ſes Eſtats; aprés quoy il ne pouvoit paſſer dans ſon eſprit que pour un eſpion, & un emiſſaire, qui feroit quelque coup d'importance, pour moyenner ſon retour, & ſe remettre dans les bonnes graces de ſon Roy. Cela fut cauſe que quelque inſtance qu'il peuſt faire, *o* il ne luy fut pas poſſible de proroger ce terme fatal de trois jours, pour ſa ſortie de Dole, juſques à quinze jours, meſme à huit jours, quoy que le Senat avec la Ville ſe fuſt employé pour luy envers le Capitaine, qui dit abſolument ne pouvoir outrepaſſer d'un jour l'ordre exprés qui luy avoit eſté donné par ſon Maiſtre.

*Son expulſion de la ville de Dole, de la part du Roy d'Eſpagne.*

*Cauſes de cette expulſion.*

*Soupçons que le Roy d'Eſpagne avoit contre du Molin.*

*Il ne put proroger le temps de trois jours pour ſa ſortie.*

f *A la fin de la ſeconde partie du Comment. ſur la Couſtume de Paris.*

g *Loüis Gollut Advocat au Parlemẽt de Dole, en ſes Memoires Hiſtoriques de la Republique Sequanoiſe, livre 2. chap. 23. & ſuivans, dont le titre eſt des Fontaines de Salins.* Joãnes Jacobus Chifletius lib. cui titulus Veſontio Civitas Imperialis libera, Sequanorum Metropolis, parte 1. cap. 5. 6. 46. Munſter. Volaterranus & alii.

h *A la fin de la 2. partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris, epiſt. 15. Octob.* 1565. ad Antonium Borbon. Navarræ Regem.

i *Gollut en l'Hiſtoire prealleguée livre 11. chapitre 43. Bouvot en ſon Recueil d'Arreſts partie 2. p. 180. Boyvin au commencement de ſon Hiſtoire du ſiege de la ville de Dole, page 6. & ſuivantes.*

k *Aux lieux prealleguez du Commentaire ſur la Couſtume de Paris, & de l'Epiſtre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561.*

*l* §. 55. gloſſ. 3. num. 27. ſexto poſt menſe, quorumdam ſuſpicione vel invidia me expulit.

m *Cy-deſſus chapitre 6. & 9.*

*n* §. 1. gloſſ. 3. num. 27. §. 13. gloſſ. 1. num. 72. & ſeq. *& en la fin de la 2. partie.*

o *Toutes les circonſtances de cette hiſtoire ſont rapportées aux meſmes lieux cy-deſſus cottez de la 2. partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris vers la fin: & en l'Epiſtre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561.*

---

## CHAPITRE XIII.

### *De ſa ſortie de la ville de Dole: Et de la derniere leçon qu'il y fit.*

CEtte expulſion injuſte, & ſi precipitée, mit les Eſcoliers & Auditeurs de noſtre Docteur en telle furie, *a* qu'ils voulurent abattre de fonds en comble les Eſtudes de Droit, qu'ils eſtimoient de là en avant inutiles, quand le Docteur des Docteurs, *magnus Juris Apollo*, l'Apollon du Droict; comme aucuns diſent que *Scævola* eſt qualifié par le Juriſconſulte *Claudius*, *b* n'y rendroit plus ſes Oracles; & euſſent parachevé ce funeſte & déplorable deſſein, ſi la nuit ne les euſt ſurpris; & que pour appaiſer

*Teſmoignage de l'affection extraordinaire de ſes Eſcoliers.*

a *Aux meſmes lieux.*

b l. à teſtatore 108. ff. de con-

leur douleur, il n'euſt promis de faire une leçon extraordinaire de deux heures en ſa maiſon pour leur dire adieu,

*Veniet de plebe togata*
*Qui juris nodos, legumque ænigmata ſolvat.* c

& en prenant congé d'eux, rendre un témoignage public de ſon reſſentiment, que comme ils l'aimoient & honoroient en qualité de pere, auſſi il les cheriroit toûjours, comme les enfans de ſon eſprit,

*Dii majorum umbris tenuem & ſine pondere terram,*
*Spirantesque crocos & in urna perpetuum ver:*
*Qui præceptorem ſancti voluere parentis*
*Eſſe loco.* d

*Les Precepteurs tiennent lieu de pere.*

Il expliqua en cette derniere leçon, qu'il fit en ſa maiſon à ſon départ de Dole, botté & eſperonné, avec ſes habits de campagne cinq Loix, quatre du Digeſte, & une du Code, e & a fait imprimer la leçon toute entiere, en l'an mil ſix cens ſoixante, depuis ſon retour à Paris, ſous ce titre, *Novus intellectus quinque legum, quas Carolus Molinæus in exitu Dolæ, Auditoribus ſuis caligatus & petaſatus delineavit die Lunæ 15. Decembris 1556.* e

*Sa derniere leçon à ſon depart de Dole.*

*Titre ſous lequel il l'a fait imprimer.*

Pendant ſon ſecond voyage & ſejour en la ville de Dole, qui fut depuis le mois de Juin mil cinq cens cinquante-ſix, juſques en Decembre enſuivant, il fit les conſeils vingt-huit, vingt-neuf, & ſuivans, qui ſont dattez à Dole les treize, quatorze, & dix-ſept Juin, premier, cinq, douze & vingt-neuf Aouſt, premier & douze Octobre, & ſept Novembre mil ſix cens cinquante-ſix.

*Conſultatiõs par luy faites à Dole.*

A ſon départ de Dole, qui fut le ſeiziéme Decembre, les Recteur & Docteurs de l'Univerſité luy donnerent un Acte en bonne forme du meſme jour, ſigné de leur Greffier, qui eſt transcrit au commencement de ſes Leçons de Dole, dont a eſté parlé cy-deſſus, f par lequel ils certifient, que Charles du Molin, qu'ils qualifient *doctiſſimum, peritiſſimum, & exercitatiſſimum Profeſſorem*, a eſté appellé pour enſeigner le Droict à Dole, non ſeulement par les vœux & ſuffrages de l'Academie, mais auſſi de toute la Ville: que les Senateurs, les Docteurs, & principaux Citoyens ont eſté ſouvent Auditeurs de ſes Leçons, dans leſquelles il n'a rien dit ni fait, qui fuſt contraire aux Conſtitutions de l'Egliſe, ni qui tendiſt à ſedition: que dans le particulier & domeſtique, il n'a jamais offenſé perſonne, ni qui pûſt tomber dans le ſimple ſoupçon de l'offence, & n'a eu commerce & converſation qu'avec les perſonnes doctes, & les Bourguignons Comtois, vrais & naturels ſubjets du Roy d'Eſpagne, qui a donné l'ordre & le commandement tres-exprés de ſon expulſion, en laquelle on ne luy peut imputer aucun crime, ni la moindre faute: & que c'eſt au grand regret & deſplaiſir, meſme au prejudice & incommodité notable, non ſeulement des Docteurs, mais de toute l'Univerſité, & des Habitans de la Ville.

*Atteſtation de la doctrine, vie, mœurs, & converſation de du Molin, donnée par les Recteur & Docteurs de l'Univerſité de Dole lors de ſon expulſion.*

Le jour precedent quinziéme Decembre, Eſtienne Stratius g avoit fait afficher par les carrefours & places publiques, & aux portes des Egliſes de Dole, une Elegie ou Apologie, qui eſt transcrite enſuite de cét Acte d'atteſtation, contenant en effet les meſmes choſes, & ſon Apologie contre la calomnie de ceux qui l'accuſoient d'eſtre l'autheur de cette déplorable expulſion, & ſi funeſte à l'Univerſité & à tout le Public.

*Apologie faite par l'un des Profeſſeurs ſur le meſme ſujet.*

dit. & demonſtrat. Duarenus ad l. qui Romæ 122. §. Augerius ff. de verbor. oblig. *Ainſi Apollon eſt appellé par Juvenal. Sat. 1.* Juriſque peritus Apollo. *& Medecin, au commencement du ſerment d'Hippocrate.*

c Juvenal Sat. 8.

d Juven. Sat. 7 in fine, Octavius Auguſt. oratio. ſua apud Julianum Imperat. in Cæſaribus, p. 71. Hippocratis jusjurandũ in princ. Plutar in Alexand. Iſid. Peluſi. lib. 2. epiſtola 26. Quintil lib. 2 cap 10 Senec. lib 6. de benef. cap 36. Paul. ad Gal cap 4. Filioli mei, &c.

e l. Si ita ſcriptum, l. commodiſſime, l. filius à patre ff. de lib & poſt. l. ſi ita facta ff. de injuſ. rup. teſtam. l. ſi mater C. de inoff. teſtam.

f *Il dit en fin de la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris* ocreatus & petaſatus. *Il eſt parlé du Livre & de l'epiſtre liminaire cy apres chapitre 17.*

g *Chapitre 10 de l'impreſſion d'Antoine Vincent à Lyon 1557.*

h *Il eſt qualifié* primarius Ordinarius.

---

# CHAPITRE XIV.

## *Du Molin va de Dole à Beſançon, & ce qu'il y fit.*

LA reſolution de du Molin eſtoit de s'en revenir droit en France: mais les Senateurs, Conſuls, & autres principaux Officiers de la Cité libre & Imperiale de Beſançon, *a* qui eſtoient venus exprés à Dole, pour l'attirer en leur Ville, ſous des promeſſes d'appointemens tres-advantageux; meſme de luy faire rendre ſes Livres, qui eſtoient injuſtement detenus depuis dix mois & plus, par ceux de Montbelliard, & honorerent de leur preſence ſa derniere Leçon, quoy que faite en lieu privé & domeſtique: & l'offre des Eſcoliers de Dole de le ſuivre à Beſançon, luy firent changer de deſſein, & accorda de differer encore pour quelque temps ſon retour en France; dont

*Promeſſes qui luy furent faites de la part de ceux de Beſançon.*

*Il eſt accompagné en ſon voyage des principaux de la ville de Dole.*

a *Tout le contenu en ce chapitre eſt pris des lieux cy-deſſus cottez,* epiſt. 15. Octob 1561.

ayant écrit à ſa femme, il partit de Dole *b* accompagné de grand nombre de Docteurs, Advocats, Eſcoliers, & Habitans, qui furent avec luy à Beſançon. Si-toſt qu'il y fut arrivé, Humbert Jentet, l'un des Senateurs, le bienveigna de la part de la Ville, & luy aſſigna ſa demeure en une belle maiſon proche des Eſcoles de Granville, avec offres de deux mil écus de gages, & appointemens, & de faire venir & ſtipendier un Imprimeur exprés pour luy. Ayant eſté convié & appellé à cette fin dans le Conſeil de la Ville, il refuſa les appointemens qui luy eſtoient offerts, & promit de faire quelques Leçons gratuitement: les priant ſeulement de s'entremettre pour luy faire rendre ſes Livres. Ce qu'ils executerent promptement, ayant à cette fin écrit & envoyé homme exprés à Montbelliard, qui rapporta les Livres & les hardes, ſur la fin du meſme mois de Decembre: ce que les perfides de Montbelliard luy vendirent bien cherement, *c* dont il ſe plaint hautement, comme d'une action infame & tyrannique, & contraire au droit des gens.

Ayant receu cette grace de la Republique de Beſançon, il fit publier le cinquiéme Janvier mil cinq cent cinquante-ſept, qu'il feroit l'ouverture de ſes Leçons le ſeptiéme du meſme mois, ſur l'explication de la Loy *qui Romæ ff. de verbor. obligat.* Le ſoir du lendemain ſixiéme, jour des Rois, il receut la triſte nouvelle de la mort de Louiſe de Beldon ſa femme, decedée en ſa maiſon à Paris, les Feſtes de Noël precedent, au retour de ſon voyage d'Allemagne: Et quoy que ſa douleur fuſt extréme, il la diſſimula pendant trois jours par une force d'eſprit, & une conſtance merveilleuſe, qui ſurpaſſoit de beaucoup l'indolence des Stoïciens; n'ayant pas laiſſé de faire & continuer trois Leçons: la premiere au jour indict & publié, qui eſtoit le ſeptiéme Janvier, & les deux autres les huit & neuf du meſme mois, ſon honneur y eſtant engagé par la promeſſe qu'il en avoit faite, ſuivie de la publication; apres laquelle s'il ſe fuſt retiré ſans faire aucune Leçon, c'euſt eſté ſe mocquer de la Ville & des Citoyens, & fruſtrer l'impatience de leur attente. Pendant les trois jours de ſes Leçons, il prepara ce qui eſtoit neceſſaire pour ſon retour en France. A la fin de la troiſiéme Leçon faite le Samedy neufiéme Janvier, en laquelle il dit *d* qu'il y avoit plus de mil Auditeurs, il leur annonça la nouvelle de la mort de ſa femme, les priant la larme à l'œil, luy permettre preſentement ſon retour à Paris, qu'il ne pouvoit ni ne devoit differer d'un moment: avec promeſſe de faire imprimer en bref l'explication de la Loy entiere, *e* & leur dédier. A quoy neantmoins je ne void point qu'il ait ſatisfait, à cauſe des grandes & épineuſes affaires qu'il a euës depuis ſon retour: le Livre qu'il a fait imprimer en l'an mil cinq cent ſoixante-deux, dont ſera parlé cy-apres, *f* n'eſtant que ſur la Loy premiere & ſeconde *de verbor. obligat.* Et le ſecond de ſes Labyrinthes, qui eſt le Traité *de dividuo & individuo*, mis en ſuite, eſt ſur autres Loix du meſme Titre, & non ſur la Loy *qui Romæ*.

Le meſme jour neufiéme Janvier avant ſon départ, il fit au meſme lieu de Beſançon l'Epiſtre liminaire, dont a eſté fait mention cy-deſſus, *g* par laquelle il dédia ſa cinquiéme Leçon de Dole, aux Senateurs & Recteurs de la Cité de Beſançon; où apres avoir rapporté l'antiquité, les ſingularitez, & la liberté de cette ville Imperiale, il leur fait ſes remercimens de l'honneur & du bon traitement qu'il y a receu; leur proteſtant qu'il euſt encore continué quelque temps ſes Services & ſes Leçons, ſans le funeſte accident de la mort de ſa chere femme, qui l'avoit aſſiſté au beſoin, & lors qu'il eſtoit abandonné de tout ſecours humain, elle l'avoit par ſa prudence & genereuſe conduite, tiré des priſons des Lutheriens dans Blammont, où il avoit eſté detenu plus de quatre mois: qu'il eſt obligé de luy aller rendre les derniers devoirs, & de prendre le ſoin des pauvres orphelins ſes enfans: les priant que ces excuſes legitimes le diſpenſent de la continuation des Leçons qu'il avoit commencées pour leur ſervice, apres avoir ſçeu la mort de ſa femme. En ſuite de cette Epiſtre liminaire, eſt une Préface, & un Poëme Latin de Fery Juliot, Citoyen de Beſançon, adreſſez aux meſmes Senateurs, ſur le ſujet de la réjoüiſſance publique, pour l'heureuſe arrivée de ce grand Juriſconſulte en leur Ville, qu'il avoit choiſie pour ſon azile & ſon refuge, dans la diſgrace de ſa fortune, exhortant ſes Concitoyens de l'aimer, l'honorer & le ſervir, tant qu'il demeurera avec eux.

---

ad Antoni Borbonium Navarræ Regem, *en la ſeconde édition de la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris* §. 42. *fine*, *& à la fin de la ſeconde partie du meſme Commentaire.*

b *Le 16 Decembre* 1556.

c d. § 42. in fin. Dum librorum meorum recuperationem à ſceleratis illis Montbelgardenſibus ) qui care mea mihi vendiderunt) authoritate ejuſdem Reipublicæ expectabam, &c. *Il dit en un autre lieu qu'ils exigerent de luy 40. écus d'or.*

d *A la fin du Commentaire de la ſeconde partie ſur la Couſtume de Paris.*

e L. qui Romæ de verbor. obligat.

f *Chapitre* 18. *& cy deſſus chapitre* 8. *&* 12.

g *Chap.* 10.

---

*Sa reception à Beſançon.*

*Il refuſe les appointemens à luy offerts pour y demeurer, offrant faire quelques leçons gratuitement.*

*Ses livres luy ſont rendus moyennant une rançon, qu'il fut contraint de payer à ceux de Montbeliard.*

1557.

*Il publie l'ouverture de ſes leçons au 7. Janv.* 1557 *commençant l'année au 1. Janvier.*

*Le 6. du meſme mois il reçoit la nouvelle de la mort de ſa femme.*

*Il taiſt & diſſimule ſa douleur pendant trois jours, & fait trois leçons.*

*Il prepare ſon retour en France.*

*Il annonce à ſes Auditeurs la mort de ſa femme.*

*Il leur promet de faire imprimer l'explication de la loy entiere* qui Romæ de verb oblig. *& leur dedier.*

*Ce qui n'a point eſté fait.*

*Le jour de ſon depart il dedie ſa 5. leçon de Dole, aux Senateurs & Recteurs de Beſançon.*

*Sommaire de cette Epiſtre liminaire.*

*Preface & Poëme Latin en ſon honneur.*

## CHAPITRE XV.

### *Départ de du Molin de la ville de Beſançon: Son retour à Paris: Livres qu'il a fait imprimer pendant ſon ſejour en Allemagne.*

*Il fait une conſultation paſſant à Troyes, avec les Pithous celebres Advocats.* *Arrivant à Paris, il trouve ſa maiſon pillée apres la mort de ſa femme.* *Ceux de Môtbeliard ont pris & retenu ſon Livre* de muner. & honor. *qui a eſté perdu.* *Autres Livres & Traittez de du Molin nô imprimez & perdus.* De ſubſtitutionibus. De jure Patronatus. Novi intell. in jus Can. Praxis. Decades & Centuriæ. Annot. in Conſil. Steph. Bertrandi. Tractatus de Actionibus. *Livres qu'il a fait imprimer pendant ſon ſejour en Allemagne. Notes ſur le Droict Canõ, 2. édition. Traduction Françoiſe du Commentaire Latin ſur l'Edit des petites dates.*

LA publication qu'il fit de la mort de ſa femme, *a* à la fin de la troiſiéme Leçon, remplit tout l'Auditoire de conſternation, & les Auditeurs compatiſſant à l'affliction de leur Docteur, ayant meſlé leurs larmes avec les ſiennes, employerent le reſte de la journée du neufiéme Janvier à le conſoler, & le divertir en ſa maiſon.

Le lendemain dixiéme Janvier il partit de Beſançon, & fut accompagné par les Eſcoliers & principaux Citoyens, juſques à la banlieuë, avec promeſſe de tout ce qu'il voudroit, s'il leur faiſoit l'honneur de retourner en leur ville.

Le quinziéme du meſme mois paſſant à Troyes, il fit une conſultation avec deux celebres Advocats du Bailliage, Jean & Nicolas Pithou, comme il rapporte luy-meſme en ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris. *b* Le vingt-uniéme il arriva à Paris avec ſes Livres, & trouva ſa maiſon pillée pour la troiſiéme fois, *c* dont il ſe plaint en divers endroits de ſes Oeuvres; ce qui ne pouvoit proceder que de l'envie de ſes anciens ennemis, qui l'avoient chaſſé de France en l'année mil cinq cent cinquante-deux.

Il fait une autre plainte avec des paroles aigres, *d* de ce que faiſant la reveuë de ſes Livres, apres ſon arrivée à Paris, il reconnut que les traiſtres & perfides de Montbelliard, ennemis des Lettres, de la Verité, & de la Juſtice, les ayant retenus un an entiere, luy déroberent la minute originale d'un Traité qu'il avoit fait, *de muneribus, & honoribus*, qui eſtoit achevé, & preſt à eſtre imprimé, dont le public a eſté fruſtré: & luy retinrent pluſieurs autres Livres, *e* & particulierement deux de ſes Regiſtres & Lieux Communs, *f* dans leſquels eſtoient pluſieurs autres Traittez particuliers, non imprimez, & qui ont eſté pareillement perdus: entre leſquels il cite celuy *de ſubſtitutionibus*, *g* un *de Jure Patronatus*, *h Novi intellectus in jus Canonicum*: *i* Un autre Traité auquel il donne ce titre general, *Praxis*, *k Decades & Centuria*, *l* & autres Livres & Traitez que nous n'avons point, & que je n'ay point appris avoir eſté imprimez, ſoit de ſon vivant, ou depuis ſon deceds: non plus que les Annotations analytiques ſur les ſix Tomes des conſeils de Stephanus Bertrandi, qu'il cite, & dit les avoir donnez à imprimer, *m* & le Traité *de Actionibus*, qu'il dit *n* luy avoir eſté dérobé lors de ſa ſortie de la ville de Dole, *à quodam ſacrilego, cum aliis à ſe elaboratis.*

Pendant ſon ſejour en Allemagne, il a fait imprimer pour la ſeconde fois *o* ſes Notes ſur les trois Tomes du Droict Canon: la traduction Françoiſe de ſon Commentaire ſur les petites dates imprimée la premiere fois en mil cinq cent cinquante-quatre, dont le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux *p* avec l'Epiſtre liminaire Françoiſe, avoit cauſé ſon exil Germanique de quatre ans.

a *Cette hiſtoire eſt par luy rapportée aux meſmes lieux cy-deſſus cotez.*

b 2. parte §. 57. num. 9.

c d. parte 2. in fine, *in la defenſe contre les calomnies des Calviniſtes*, num 58.

d epiſt. menſ. Decembr. 1561. Domum meã jam tres ab obitu uxoris hebdomadas depeculatam, & expilatam ingreſſus ſum. Comment. in Conſuet. Pariſ. parte 2. §. 62. num. 74. conſil. in cauſa Ducis Villæbermoſæ num. 126. epiſt. menſ. Decembr. 1561. Synceræ Juriſprudentiæ ſtudioſis. *Cy-apres chapitre* 17.

e *Seconde Edition de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris* in Proœm. num. 18.

f *Qui ſont appellez par luy* Novi intellectus in leges Digeſt. & Cod. *qu'il cite ſur les conſeils d'Alexandre*, lib. 7. conſil. 114. num. 2. *dont il ſera parlé cy apres chapitre* 18.

g Lect. 4. Dolana in fine.

h Reg. de Infirm. numero 45. in fine.

i Cap. ſi tibi abſenti, verbo conſenſum. de præbend. in 6.

k Parte 6. Styli Parlam. numero 2.

l Comment. in Conſuet. §. 1. gloſſ. 1. numero 69.

m Tract. de Donat. factis vel confirm. in contractu matrimonii numero 67.

n *En ſes memoires manuſcrits ſur la Couſtume de Paris titre 3. des Complaintes, au commencement.*

o *és années 1553. & 1554. cy-deſſus livre 1. chapitre 22. & dernier.*

p *Cy-deſſus chapitre 1. 2. & ſuivans.*

*Annotations ſur Philippus Decius. Celles ſur les conſeils de Decius au Preſident de Ligneris. Notes ſur le Commentaire du meſme* Decius ad tit. Digeſt. de reg. jur.

Il acheva en la meſme année mil cinq cent cinquante-quatre ſes Annotations ſur toutes les Oeuvres de *Decius*, ſçavoir ſur le Digeſte, le Code, les Decretales, & les Conſeils; qu'il avoit commencé à Paris, apres la premiere édition des Conſeils d'Alexandre, & dédia les Annotations ſur les Conſeils de *Decius* à Jacques de Ligneris Preſident au Parlement, auparavant Preſident en la troiſiéme Chambre des Enqueſtes, qui avoit preſidé à l'Arreſt du douziéme Avril mil cinq cent cinquante-un, par luy obtenu contre Ferry du Molin ſon frere, rapporté cy-deſſus, *a* l'Epiſtre dédicatoire porte cette ſubſcription. *b* Il a fait des Notes ſeparées ſur le Commentaire du meſme *Decius*, du Titre *de reg. jur.* au Digeſte, qui ſeules ont eſté miſes dans le corps de ſes Oeuvres imprimées à Paris, *c* & non les Annotations préalleguées ſur le Digeſte, le Code, les Decretales, & les Conſeils.

a *Livre* 1. *chapitre* 21.

b Tubingæ 15. Julii 1554.

c *A la fin du 3. & dernier tome. Ces Notes ont été imprimées pour la 1. fois à Lyon chez Antoine Vincent*, 1553

En

Digitized by Google

En l'an mil cinq cent cinquante-cinq il fit imprimer pour la ſeconde fois ſon premier Labyrinthe, qui eſt le Traité *de eo quod intereſt*, lequel il avoit fait imprimer la premiere fois en l'an mil cinq cent quarante-ſix. *a* Et en l'an mil cinq cent cinquante-ſix il fit la ſeconde edition de ſes Annotations ſur les Conſeils d'Alexandre, continuée depuis ſon retour en mil cinq cent cinquante-ſept, dont la premiere edition avoit eſté faite és années mil cinq cent quarante-trois & mil cinq cent quarante-quatre. *b*

*Seconde edition du Traité de eo quod intereſt.* *Et des Annotations ſur les conſeils d'Alexandre.*

a Cy-deſſus. liv. 1. ch. 10.
b Cy-deſſus liv. 1. ch. 17. & 19.

---

## CHAPITRE XVI.

### *De ſon ſecond mariage avec Jeanne du Vivier: Et de ſes emplois & ouvrages es années 1557. & 1558.*

CHARLES du Molin incontinent aprés ſon retour à Paris, eſtant rentré dans ſon exercice ordinaire de l'eſtude, & des affaires du Palais, fut employé en la meſme année mil cinq cent cinquante-ſept, par les Prevoſt des Marchands & Eſchevins de la Ville de Paris, en un procés pendant au Parlement, ſur l'oppoſition qui avoit eſté formée par leurs predeceſſeurs, mentionnée au procés verbal de l'ancienne Couſtume de Paris, redigée en l'an mil cinq cent dix, ſur les articles *a* faiſant mention des ventes & droits ſeigneuriaux, pour la conſtitution & le rachat des rentes à prix d'argent; ſur laquelle oppoſition intervint l'Arreſt celebre *b* donné contradictoirement avec les Seigneurs hauts Juſticiers de la Ville de Paris: par lequel la radiation deſdits articles fut ordonnée, & jugé pour la liberté publique. Il rapporte en pluſieurs lieux ce celebre Arreſt, & les raiſons qu'il avoit écrites, publié dés mil cinq cent quarante-cinq, ſur leſquelles l'oppoſition eſtoit fondée, *c* comme ayant la principale part dans le fruit de la victoire, qui avoit garanty le public, & principalement les Habitans de la Ville de Paris d'une grande & extraordinaire vexation. S'eſtant ainſi remis dans le train ordinaire de ſa profeſſion, il reconnut bien-toſt par experience, qu'il luy eſtoit impoſſible de vacquer à ſes eſtudes, au ſoin de ſes trois enfans tout jeunes, non pourveus, à ſon ménage, & aux affaires de ſa maiſon, & que ceux du Palais, plus ils ſont avancez dans l'âge & dans les affaires, plus ils ont beſoin du ſecours & de l'aſſiſtance d'une femme pour prendre le ſoin du domeſtique, & adoucir la déplorable ſolitude dans laquelle ils ſe trouvent en leurs heures de loiſir. Cela le fit reſoudre à un ſecond mariage, qu'il contracta le dernier Juin mil cinq cent cinquante-huit, avec Jeanne du Vivier, en laquelle il rencontra les meſmes vertus, & autres qualitez recommandables qu'il avoit fait en la premiere. Il en fait luy-meſme le recit, *d* & a tranſcrit l'Epithalame qui luy fut donné par un *Joannes Moiſius* celebre Advocat à Chartres, & n'a point eu d'enfans de ce ſecond mariage.

Il acheva le neufiéme Juillet de la meſme année mil cinq cent cinquante-huit la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, contenant les treize articles du titre des Cenſives, *e* l'ayant commencée & grandement avancée és années mil cinq cent trente-neuf, mil cinq cent quarante, & une partie de mil cinq cent quarante-un. *f* Le premier ouvrage qu'il donna au public aprés ſon retour d'Allemagne, Charles du Molin ſon fils aiſné, en ayant tranſcrit une partie comme il dit luy-meſme, *g* & fait la table du Livre, ſuivant qu'il eſt porté aux premieres editions, *h* ce qui a eſté changé en l'edition de Denis Godefroy mil cinq cent nonante-ſept, & aux ſubſequentes, eſquelles les Tables de deux parties du Commentaire ſont beaucoup plus amples, que celles des premieres editions. Il fit imprimer cette ſeconde partie *i* avec la premiere, corrigée en quelques articles, & beaucoup plus ample que la premiere edition: *l* La dédia au Roy Henry II. par l'Epiſtre liminaire Françoiſe du dixiéme Juillet mil cinq cent cinquante-huit, où il dit que cette ſeconde partie, quoy que plus courte, vaut mieux, & eſt plus limée que la premiere, en conſequence dequoy il ne doute point qu'elle ne ſoit receuë avec la meſme celebrité, tant en France, qu'aux Provinces étrangeres. Les Epigrammes Latins qui ſont en la fin du Livre, compoſez par les bons eſprits du temps, montrent combien cét ouvrage eſtoit deſiré, & avec quelle impatience il eſtoit attendu. J'ay rapporté *m* le jugement du public & celuy de l'Auteur, ſur l'une & l'autre partie de ce Commentaire ſur la Couſtume de Paris.

*Il écrit au procez de l'oppoſition du Prevoſt des Marchands & Eſchevins de la ville de Paris, contre 4. articles de l'ancienne Couſtume pour les ventes & rentes conſtituées à prix d'argent.* *Arreſt ſur l'oppoſition, qui ordonne la radiation des articles.* *Raiſons pour leſquelles du Molin ſe remaria.* 1558. *Il épouſe en ſecondes nopces Jeanne du Vivier.* *Epithalame fait ſur ce mariage par luy tranſcrit en fin de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris.* *Il parachevé la 2. partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris.* *L'Indice fut fait par Charles du Molin ſon fils aiſné.* *Le Livre fut dedié au Roy Henry II.* *Eloges du Livre.*

a 58. 59. 60. & 61.
b Du 10. May 1557.
c Au Comment. ſur la Couſt. de Paris, 2. part. art. 58. num. 3. & ſeq. en ſa note & apoſtille ſur le meſme art. tract. de uſur. qu. 8. n. 129 Edit. & autres lieux que j'ay cottez en mõ Comment. ſur la Couſt. de Paris art. 83 au commencement, où l'hiſtoire de cette oppoſition eſt au long rapportée.
d En la concluſion de la 2 partie du Comment. ſur la Couſtume de Paris.
e En concluſion du Comment. porte ces mots: Datum Pariſiis 7. Id. Iulii anno 1558.
f Cy-deſſus liv. 1. ch. 17. au commencement.
g §. 55. gloſ. 1 num 170.
h Index Alphabeticus hujus operis, à Dom. Frãc. Gaulteronio, Regio apud S. Petrum Monaſterienſem Conſiliario, & Carolo Molinæo juniore, filio Authoris primogenito concinnatus.
i En 1558 Pariſ. apud Poncetum le Preux. *Et la 1. part. réimprimée en 1559.*
l De 1539 cy-deſſus, liv. 1. chap. 12. ſur la fin.
m Cy-deſſus, liv. ch. 2. 15. & 16.



Digitized by Google

## CHAPITRE XVII.

### *Des Livres qu'il a fait imprimer en 1559. & 1560.*

EN l'an mil cinq cent cinquante-neuf le 1. Mars, il fit avec quatre anciens Advocats du Parlement, Anne Verrier de Chappes, François de la Porte, Jacques Canaye, & François de Marillac, la celebre Conſultation *in cauſa Martini ab Aragonia, Ducis Villæ Hermoſæ, Comitis Ripacurciæ*, ſur les plus belles queſtions des matieres de ſubſtitutions & fideicommis, meſmes pour la reſtriction aux quatre degrez., avant les Ordonnances d'Orleans & de Moulins : *a* & ſur les nouveaux memoires à luy envoyez d'Eſpagne, il fit une ſeconde Conſultation en la meſme Cauſe le dix-huitiéme Decembre enſuivant : leſquelles deux Conſultations qu'il fit imprimer en la meſme année mil cinq cent cinquante-neuf, *b* ſe trouvent dans le ſecond Tome de ſes Oeuvres. Je ne ſçay pourquoy il n'a point mis ces deux belles & doctes Conſultations dans le tome ou corps de ſes Conſeils, qu'il fit imprimer bien-toſt aprés, *c* & les dédia à Anne Duc de Montmorency, Conneſtable de France ; *d* dans lequel ſont tous les Conſeils qu'il a faits tant à Paris, qu'en Allemagne, & en la Franche-Comté, dont il a eſte parlé dans l'ordre du temps, meſme ceux depuis ſon retour d'Allemagne, comme les quarante-neuf & cinquante. *e* Au meſme temps il fit imprimer le traité de *Dignitatibus, Magiſtratibus, & Civibus Romanis*, qu'il dit *f* avoir fait & compoſé en la ville de Tubinge, pendant ſon ſejour d'Allemagne, lors qu'il expliquoit la loy *placet, C. de ſacros. Eccleſ.* avec lequel traité, il en avoit fait un autre au meſme temps de *Muneribus & Honoribus*, qui luy fut dérobé & retenu par ceux de Montbelliard, & eſt perdu comme il a eſté dit cy-deſſus, *g* celuy *de Magiſtrat. & Civit. Rom.* eſt en la fin du premier volume de ſes Oeuvres. *h*

En l'an mil cinq cent ſoixante, il fit imprimer à Lyon, chez Antoine Vincent, le Livre intitulé *Novus intellectus quinque legum*, dont a eſté parlé cy-deſſus, *i* & le dédia à Charles de Marillac, Archeveſque de Vienne, frere de Gabriel de Marillac Advocat du Roy au Parlement. Dans l'Epiſtre liminaire, *l* il fait une plainte, qui luy eſt fort frequente dans tous ſes Ecrits, *m* de l'ingratitude du ſiecle, qui luy avoit rendu inutils, non ſeulement les longs travaux de ſes eſtudes, mais outre ce luy avoit cauſé des perſecutions, & des miſeres & afflictions inſupportables : & luy eût bien mieux valu ſuivre le conſeil de ſes amis, de donner plûtoſt à ſa famille, & à l'établiſſement de ſa maiſon, les fruits de ſes travaux infatigables, que de les dévoüer tous au public, comme il avoit fait. Il s'en eſtoit plaint dix-ſept ans auparavant en ſon ouvrage ſur les Conſeils d'Alexandre, *n* & l'a continuée depuis en toutes les rencontres, comme en ayant un grand reſſentiment, & ſe trouvant reduit dans une neceſſité domeſtique qui l'incommodoit beaucoup, & principalement dans ſa vieilleſſe. C'eſt ce que dit le Poëte,

*Pœnituit* *o* *multos vanæ ſterilisque cathedræ, &c.*

Il le renvoye en la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *p* où rapportant l'alluſion faite ſur ſon nom, par un de ſes amis, qui le trouvant enſevely dans les Livres de ſon Eſtude, luy demanda ſi dans cette ſevere & auſtere ſolitude, le bon vent faiſoit bien tourner ſon moulin : il luy répondit par ce proverbe tiré du Juriſconſulte *Paulus*, *q* *Frumentum meum molo inter metam & catillum*, qui ſont la meule ſuperieure & l'inferieure : & s'expliquant, dit, qu'il entendoit par la meule ſuperieure le jugement, le diſcernement, & la reſolution des matieres ; & par l'inferieure la varieté de ſes lectures, & l'abondance des lieux que le labeur infatigable de ſes veilles luy acqueroit & fourniſſoit tous les jours. Mais la concluſion eſt, que ces deux meules fidelles compagnes du moulin de ſon eſtude eſtoient ingrates & infructueuſes, & au lieu de le combler de biens, comme elles faiſoient d'honneur, diminuoient ſon petit patrimoine & ſa ſanté, qui de jour en jour en recevoit de grandes incommoditez ; A quoy il faut ajoûter les vers elegiaques de François Gaulteron *r* à luy adreſſans, qui rapportent l'hiſtoire de ce Colloque.

Marginal notes (right):

*Deux celebres conſuls* in cauſa Ducis Villæ Heimoſæ.

*Le volume des conſeils de du Molin au Conneſtable de Montmorency.*

*Le Traité de* Dignitat. Magiſtrat. & Civibus Roma.

*Celuy de* Muneribus & Honoribus *dérobé & perdu.*

1560. Novus intellectus quinque legum.

*Dedié à Charles de Marillac Archeveſque de Vienne.*

*Se plaint de l'ingratitude du ſiecle.*

*Il a eſté incommodé en ſes biens.*

*Explication du proverbe* inter metam & catillum.

Notes:

*a* Des années 1560. & 1566.

b *A Paris chez Poncet le Preux, & à Lyon chez Claude Senneton, en 1560.*

c *P.* 1058 & 1095. *de l'edition de* 1625.

c *En* 1560. *la premiere fois.*

d *L'Epiſtre liminaire eſt du* 1. *Iuin* 1560.

e *Des* 25. *Fevrier* 1557 & 25 *Juillet* 1559.

*f* Epiſtol. menſ. Decemb. 1561. Syncerœ Iuriſprudentiæ ſtudioſis.

g *Chap.* 15.

h P. 1636. *de l'edition de* 1625.

i *Chap.* 15.

l *Du* 14 *Octobre* 1559.

m Tract de in offic teſtam. donat. & doti. nu. 79. fine, epiſt. 15. Iulii 1554. ad Iac. de Lignetis, prævia ad conſil Phil. Decii. epiſt 1. Ianuar. 1561. ad Franc Collignium Andelotiū fine, epiſt. menſ. Decemb. 1561. Syncerœ Juriſprudētiæ ſtudioſis, epiſtol. ad Chriſtoph. Thua n. 13. Novemb. 1566.

*n* Præfat. ad Conſil. Alex. fine, *en l'Epiſtre du* 13. *Decembre* 1543. *au ſieur de Chemans Garde des Sceaux de France, miſe au devant du* 4. *livre des Conſeils, lib.* 7. conſil. 214 nu 2 & conſ ult. 117. fine.

*o* Juvenalis ſat. 7.

*p* §. 52. gloſ. 1. num. 48. fine.

*q* L. cum de lanionis 18 §. idem conſultus, ff de fund. inſtr. vel inſtrum. leg.

*r* *Ils ſont tranſcrits en fin de la* 2. *partie du Commentaire ſur la Couſtume de Paris.*

Digitized by Google

## CHAPITRE XVIII.

### *Des Livres qu'il a fait imprimer en l'an 1561.*

1561. EN l'année mil cinq cent ſoixante-un il donna au public ſon Commentaire ſur la rubrique, & la loy premiere & deuxiéme *ff. de verbor. obligat.* enſuite duquel eſt ſon ſecond Labyrinthe, dont le titre eſt, *Extricatio labyrinthi dividui & individui*, qui tombe dans l'explication de ces deux loix & des ſuivantes, le tout tiré de ſes leçons de Tubinge & de Dole, comme il a déja eſté touché. *a* Ce Livre eſt dedié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *b* duquel & de la Reine de Navarre il eſtoit Conſeiller & Maiſtre des Requeſtes. En la meſme année, il publia ſon troiſieme Labyrinthe, intitulé *Extricatio labyrinthi ſexdecim legum* : & un autre traité dont le titre eſt, *Novus & analyticus intellectus quatuor legum* : & un troiſiéme ſur l'explication d'autres loix. Le premier fut dedié à Gaſpar de Colligny Admiral de France, & les deux autres à François de Colligny Dandelot ſon frere, Chevalier de l'Ordre du Roy, par deux Epiſtres d'une meſme date, *c* comme les Lettres de privilege pour l'impreſſion de ces trois traitez, & le precedent de *verbor. obligat. & de divid. & individ.* *d* Il dit en l'intitulation de ces trois derniers traitez, que c'eſt un ouvrage nouveau, qu'il a tiré d'un plus grand œuvre appellé *Novi intellectus in leges Digeſtorum & Codicis*, dont il a eſté parlé cy-deſſus, *e* qui avoit eſté par luy commencé, & grandement avancé dés l'an mil cinq cent quarante-un, & l'ayant communiqué au meſme temps à François de Montholon, lors Preſident au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, fut par luy approuvé & admiré, *f* mais depuis diſcontinué par les autres ouvrages dans leſquels il s'engagea inſenſiblement, & par les perſecutions qui cauſerent ſon exil d'Allemagne : de ſorte qu'il ne l'a point achevé, & n'en a donné au public que les traitez particuliers, ou les Commentaires des Loix, qu'il appelle *Extricationes labyrinthorum*, que j'ay remarquées en l'ordre & la ſuite des temps, dans leſquels il improuve & refute d'ordinaire, l'opinion de la pluſpart des anciens Docteurs & Interpretes du Droict, meſme de la Gloſe en pluſieurs endroits.

Il fit auſſi imprimer *g* en la meſme année mil cinq cent ſoixante-un, le traité de l'Origine, progrés & excellence du Royaume & Monarchie des François, & Couronne de France, dedié à Jeanne d'Albret Reine de Navarre, *h* lequel traité il a depuis traduit en Latin, & l'a fait imprimer en l'an mil cinq cent ſoixante-quatre. L'un & l'autre traité avoit eſté par luy fait & composé dés l'année mil cinq cent cinquante-un ; car les Lettres Patentes du privilege pour l'impreſſion, qui ſont au commencement du Livre, tant François, que Latin, ſont du douziéme Février mil cinq cent cinquante-un. Il a fait ſa declaration en l'Epiſtre à Anne de Montmorency, Conneſtable de France, *i* qu'il eſtoit zelateur du nom Françpis, & de l'ancienne Nobleſſe, dignité, & vertu des François.

a *Cy-deſſus chap.* 8. *& 12. au commencement & 14.*

b *l'Epiſtre liminaire eſt du 15. Octobre 1561.* Lugduni apud Claudium Senetonium. 1562.

c 1. *Janvier 1561.*

d *Du 26. Juin 1561.*

e *Au chap. 15.*

f *Tout cecy eſt rapporté en l'Epiſtre du 23. Septembre 1550 & en celle du mois de Decembre 1561.* Cynceræ Juriſprudentiæ ſtudioſis, *en fin de celle à Gaſpard de Colligny, du 1. Janvier, dont il vient d'eſtre parlé.*

g *A Paris & à Lyon. André du Cheſne en ſa Bibliotheque des Autheurs qui ont écrit l'Hiſtoire de France, chap.* 12 *pag.* 120. Joſ. Simlerus epit. Bibliotheca Geſner. 1574. in catal. operum Caroli Molinæi.

h *L'Epiſtre eſt du 7. Septembre 1561.*

i *Du 1. Juin 1650. dedicatoire de ſes Conſeils.* Fateor me zelatorem eſſe Francici nominis, & antiquæ Francorum nobilitatis, dignitatis, & virtutis.

*Le Commentaire ſur le titre* de verbo oblig.

*Le Traité* de divid. & individ.

*Le tout dedié au Roy de Navarre.*

*Traitez ſur pluſieurs loix.*

*Deaux à Gaſpard & Fraçois Dandelot freres.*

*Oeuvre de du Molin intitulé* Novi intellectus in leges Digeſtorũ & Codicis.

*Il n'a point eſté achevé.*

*Traité François de la Monarchie des François Dedié à la Reine de Navarre.*

*Par luy traduit en Latin.*

*L'un & l'autre composé en 1551. au meſme temps que le Commentaire ſur l'Edict des petites dates.*

*Il eſtoit grãdement zelateur du nom François.*

Digitized by Google

# LIVRE TROISIEME.

## CHAPITRE PREMIER.

*Du pillage des Maiſons de du Moulin en 1562. Sa ſortie de Paris & ſes voyages, pendant l'année 1562.*

LES Guerres de la Religion & de la Ligue, qui causerent en l'année mil cinq cent ſoixante-deux dans la ville de Paris, les ſeditions & les ravages marquez en l'Hiſtoire, contraignirent Charles du Molin d'en ſortir le troiſiéme Juin avec ſa femme & ſes enfans, aprés avoir encore ſouffert le pillage de ſa maiſon de Paris, & de celles des champs; meſmes d'une bonne partie de ſes Livres & de ſes Ecrits, dont il ſe plaint en la ſeconde edition de la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Coûtume de Paris *a*: Il fait le recit de ſa ſortie & de ſon voyage en quelques endroits de ſes Oeuvres, & dit *b* qu'il fut premierement en la Beauſſe, & au Perche viſiter ſes parens, paſſa à la Ferté le ſixiéme Juillet, de là à Favieres chez un ſien couſin, & prit ſon chemin à Orleans, où il arriva le trentiéme du meſme mois, & commença à faire ſes leçons publiques en Theologie le troiſiéme Aouſt, depuis les deux heures aprés midy, juſques entre trois & quatre, le tout gratuitement. Il fut grandement perſecuté par les Miniſtres, en haine de ce que quelque temps auparavant il s'eſtoit retiré de la compagnie de Jean Calvin leur Patriarche, & des Calviniſtes, à cauſe de leur damnable & pernicieuſe doctrine, & de ce que les Miniſtres emiſſaires du Conſiſtoire de Genéve, *c* entreprenoient ouvertement de détruire l'autorité du Roy & de ſes Magiſtrats, & d'opprimer les perſonnes doctes, & tous les gens de bien; leur ambition & inſolence eſtant cauſe de toutes les ſeditions de Paris, & generalement des troubles & deſordres de la France.

Il perdit en cette année Louys du Molin ſon ſecond fils, qui mourut à Orleans, & courut hazard de perdre l'aiſné nommé Charles, qui fut fort malade au meſme temps, ce qu'il a remarqué au lieu déja cotté de la premiere partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, *d* & ſortit d'Orleans le ſecond jour d'Octobre, pour ſe garentir de la perſecution des Miniſtres ſes plus cruels ennemis, vint deſcendre en la maiſon du ſieur de Louville ſon couſin, & trois jours aprés en partit pour aller au lieu d'Allonne en Beauſſe, qui eſt une Chaſtellenie à quatre lieuës de la ville de Chartres, écheuë à ſes enfans, par la ſucceſſion de Louyſe de Beldon leur mere, ſa premiere femme: & prenoit qualité de Seigneur d'Allonne & de Mignaux, comme j'ay veu dans pluſieurs actes par luy paſſez; meſmes dans aucunes des Lettres de privilege pour l'impreſſion de ſes Livres, & donnoit à Charles du Molin ſon fils aiſné, la qualité d'Eſcuyer Seigneur d'Allonne: de là il fut à Villereau, où il fit & compoſa un petit Catechiſme ou ſommaire de la doctrine Chrétienne Latin & François, qui fut au meſme temps traduit en Grec par Louys de Villereau, fils aiſné du Seigneur du lieu où il eſtoit. *f* Quelques Autheurs François en font mention. *g* Mais n'eſtant point en ſeureté dans ce lieu, à cauſe des troupes qui couroient par tout le païs, & ne voulant pas ſuivre le camp du Prince de Condé, il prit reſolution de retourner en la ville d'Orleans, & y continuer l'exercice de ſes eſtudes pendant ce temps miſerable & calamiteux.

*Il va en Beauſſe, au Perche, à la Ferté, à Favieres.*
*A Orleans.*
*Il y fait des leçons en Theologie.*
*Eſt perſecuté par les Miniſtres.*
*Miniſtres cauſent tous les troubles & deſordres de la France.*
*Mort de Louys du Molin ſon ſecond fils.*
*Il ſe retire d'Orleans.*
*Chaſtellenie d'Allonne en Beauſſe, qui appartenoit à ſes enfans, comme heritiers de leur defunte mere.*
*Il fait un petit Catechiſme Latin & François, contenant le ſommaire de la doctrine Chreſtienne.*
*Traduit en Grec par Louys de Villereau.*
*Il retourne à Orleans.*

*a* In præmio num. 18 maledictis illis ſeditionibus popularibus anni 1562. ſub quibus utrumque fere filiorũ amiſi, domus meæ urbanæ & ruſticæ expilatæ, nec non Bibliotheca mea, &c.

*b* *En la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, num. 68. & ſuivans: Et en la Preface de la collation & union des quatre Evangeliſtes du mois d'Aouſt 1565.*

*c* *En la défenſe préalleguée contre les calomnies des Calviniſtes, num 56. 66. 76. & ſuivans: & cy-aprés, chap. 9.*

*d* 2a. editione in proœmio, nu. 18. anno 1562. ſub quo utrumque fere filiorum amiſi.

*e* Comment. in Conſuet. Pariſ. Par. 1 §. 1. gloſſ. 3. num. 30.

*f* *En la défenſe préalleguée contre les calomnies des Calviniſtes, nu. 81.*

*g* *François de la Croix du Maine, en ſa Bibliotheque Françoiſe, page 47. Voy le chap. ſuivant.*

## CHAPITRE II.

*Du retour & reſidence de du Molin en la ville d'Orleans, aſſiegée par le Duc de Guyſe, de ſon voyage à Lyon, & des Livres qu'il compoſa en 1563.*

EN l'an mil cinq cent ſoixante-trois, peu de temps aprés ſon retour, & reſidence en la ville d'Orleans, le ſiege y fut mis par le Duc de Guiſe: pendant lequel ayant emprunté

Digitized by Google

empruntè pluſieurs livres de ſes amis, il entreprit le penible travail de la compoſition d'un livre intitulé : *Collatio & unio quatuor Evangeliſtarum*, *a* & des annotations qui ſont en la fin ; dans laquelle collation il improuve & refute puiſſamment celle de Jean Calvin, comme remplie de grandes fautes & d'erreurs : & principalement en ce que contre le conſeil manifeſte du ſaint Eſprit, & le ſentiment de l'Egliſe univerſelle, & de tous les Peres, il ne comprend dans la ſienne, par une preſomption humaine, & un eſprit particulier, que trois Evangiles au lieu de quatre : ce qui offenſe le texte ſacré de l'Evangile, & change le fil, la ſuite, & la verité de l'Hiſtoire Evangelique. Il travailla à cét ouvrage l'hyver entier, nonobſtant la maladie aſthmatique ou de courte haleine, dont il fut affligé jour & nuit, durant un mois entier : dans laquelle compoſition il dit avoir eſté grandement ſoulagé, ( comme il l'avoit eſté en la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Coûtume de Paris ) *b* par Charles du Molin ſon fils aiſné : & que Dieu ayant conduit ſon travail juſques à la fin, il eſpere avoir trouvé le vray moyen & le droit fil de l'harmonie, conference & union des quatre Evangeliſtes, ſans rien changer, ny tranſpoſer du texte, en mettant en évidence le vray cours de toute l'Hiſtoire Evangelique. Il compoſa cét ouvrage premierement en François pour en faire participante toute la France : mais prévoyant l'envie & la maladie des Calviniſtes, qu'il avoit déja experimentée, il le mit en Latin.

*a Cecy eſt rapporté par luy en la preface du livre, & en la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, num. 82. & ſeq. cy aprés chap. 7.*

*b Cy-deſſus livre 2. chap. 16. ſur la fin.*

*Son Livre intitulé, Collatio & unio quatuor Evangeliſtarum, contre celle de Jean Calvin.*

*Il le compoſa premierement en François.*

Le ſiege d'Orleans ayant eſté levé, apres la mort du Duc de Guyſe, tué par Jean Poltrot ſieur de Mercy, *c* du Molin revint au lieu d'Allone, & ne trouvant point de ſeureté d'aller à Paris, à cauſe de la rebellion de la populace, il fut à Lyon, où il porta pluſieurs de ſes compoſitions preſtes à imprimer, & entr'autres ſon Commentaire François ſur les abus des petites dates, augmenté ; ſa collation & union des quatre Evangeliſtes : le Decalogue tiré de la verité Hebraïque, avec annotations en marge, puiſées de la ſainte Eſcriture ; *d* ſon Catechiſme dont il a eſté parlé, *e* qui a cauſe de ſa brieveté, fut imprimé à Lyon en quatre ou cinq jours : & une Apologie contre un livret intitulé, *La défenſe civile & militaire des Innocens, & de l'Egliſe de Chriſt*, dont un Autheur du temps fait mention, *f* & luy fut derobé un autre petit livre contre les Anabaptiſtes, *g* écrit de la main de Charles du Molin ſon fils, & additionné de la ſienne, lequel il ne pût recouvrer.

*c Le 24. Fevrier 1563.*

*d Il fait mention de ce Decalogue, en la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes num. 105.*

*e Au chapitre precedent.*

*f Antoine du Verdier en ſa Bibliotheque, p. 157.*

*g En ladite défenſe, num. 98.*

*Le ſiege d'Orleans levé par la mort du Duc de Guyſe, tué par Poltrot.*

*Du Molin ſe retire à Lyon.*

*Catechiſme ou ſommaire de la doctrine Chreſtienne.*

*Livre contre les Anabaptiſtes.*

Les Miniſtres de Lyon prirent occaſion tant de ſon Catechiſme, que des autres livres & compoſitions cy-deſſus, de luy ſuſciter une calomnieuſe accuſation, ſous pretexte de laquelle ils le firent arreſter priſonnier le dix-neufiéme Juin mil cinq cent ſoixante trois : *h* Mais le ſieur de Soubize Gouverneur, luy ayant donné des Juges, pardevant leſquels il reſpondit, & proceda volontairement, quoy qu'il ne fuſt point leur juſticiable, il obtint ſon élargiſſement le vingtiéme jour de ſon empriſonnement, ayant avec generoſité & charité Chreſtienne pardonné, & remis tous les deſpens, dommages & intereſts à ſes adverſaires.

*h En la meſme défenſe contre les Calviniſtes, num 97. & ſuivans.*

*Les Miniſtres de Lyon le font empriſonner.*

*Il eſt élargy. Et remet genereuſement tous les deſpens, dommages & intereſts à ſes adverſaires.*

Pendant ſon ſéjour à Lyon, il fit reimprimer à ſes deſpens, *i* ſon Commentaire François ſur les abus des petites dates, qui eſt plus ample de la moitié, voire des deux tiers, que le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux, & le François imprimé la premiere fois en mil cinq cent cinquante quatre : car il contient ſept cent pages, & le premier deux cent quarante cinq ſeulement Ces augmentations avoient eſté par luy faites trois ans auparavant, an mil cinq cent ſoixante-un, depuis ſon retour d'Allemagne, ce qu'il a remarqué en une apoſtille en marge, à la fin de l'epiſtre liminaire qui eſt en cette édition de mil cinq cent ſoixante quatre, portant, qu'il fit l'epiſtre Latine pour les Allemans, en l'impreſſion de Baſle mil cinq cent cinquante deux, & fit tout l'œuvre François à Paris en mil cinq cent ſoixante un. L'intitulation contient la meſme choſe, que les Commentaires ont eſté par luy compoſez en Latin, & dix ans apres reconnus, mis en François, & augmentez par le meſme Autheur, qui ſe qualifie Juriſconſulte de France & de Germanie, Conſeiller & Maiſtre des Requeſtes ordinaires des Rois & Reines de Navarre, leſquelles qualitez ne ſont point aux éditions de mil cinq cent cinquante deux & mil cinq cent cinquante quatre Latines & Françoiſes. Au titre de l'epiſtre limniaire, il dit que dautant qu'elle eſtoit Françoiſe, & que chacun la liſoit, *l* ſon Commentaire fut toſt apres calomnié aſprement & deteſté par les Cardinaux, & leurs creatures, eſtant lors auprés du Roy, & par ceux de la Faculté de Theologie de Paris à la grande oppreſſion de l'Autheur, ſa maiſon & famille. Il ajoûte, que l'epiſtre avec le livre fut envoyé au Roy, eſtant lors en ſon camp dans le Piedmont, non par luy, la faculté luy en ayant eſté oſtée, mais par le Cardinal retournant de ſa legation de Rome, avec lettres de meſpris, & pleines de griéves menaces, nonobſtant quoy le Roy trouva l'epiſtre bonne. Ce ſont les termes de l'intitulation de l'epiſtre, auſquels je n'ay rien changé, & que j'ay voulu rapporter, tant pour la verité de l'hiſtoire, que par ce que les exemplaires de cette édition ſont tres-rares, & ne s'en trouve rien dans les trois tomes des œuvres de du Molin, imprimez à Paris, ſoit de la premiere ou ſeconde édi-

*i Cette édition porte, A Lyon pour ledit du Molin 1564. avec privilege du Roy, qui eſt le meſme du 12. Fevrier 1551 tranſcrit au commencement du livre, n'y en ayât point eu de nouveau pour cette edition. Voy cy-deſſus livre 2. chap. 2. & 15.*

*l Tout ce qui ſuit eſt le propre texte de du Molin, auquel je n'ay rien voulu changer : il dit la meſme choſe au traité Latin & François de la Monarchie des François, num. 190.*

*Seconde edition du Commentaire François ſur les petites dates, de beaucoup augmentée en 1564.*

*Cette augmentation faite en 1561.*

*Titre du livre en cette edition.*

*De l'epiſtre liminaire.*

tion, n'y ayant que le Commentaire Latin imprimé en mil cinq cent cinquante deux, *m* & non le François, ſoit de la premiere ou ſeconde édition de mil cinq cent cinquante quatre & mil cinq cent ſoixante quatre : Et dans la preface de cette derniere édition de mil cinq cent ſoixante quatre, qui eſt tres ample, il fait le recit des perſecutions qu'il a ſouffertes depuis la premiere édition Latine de mil cinq cent cinquante-deux, & la Françoiſe de mil cinq cent cinquante quatre, ce qui a eſté rapporté cy-deſſus dans le détail en ſon lieu.

*m Tome 3. col. 413. de l'édition de 1624.*

*Le Commentaire François de du Molin contre les petites dates, ſoit de la premiere ou ſeconde édition, n'a point eſté mis dans le corps de ſes œuvres.*

Au meſme temps ceux de la ville de Valence envoyerent vers luy, pour le prier de venir faire des leçons en leur Univerſité, luy offrant une maiſon Doctorale, & douze cent livres de gages par an, *n* ce qui fut traverſé par l'envie & la jalouſie des Miniſtres, ſes ennemis conjurez.

*n En la deffenſe ſuſdite contre les Calviniſtes, num 100. & ſuivans.*

*Ceux de l'Univerſité de Valence luy offrent une chaire.*

## CHAPITRE III.

### *De ſon retour à Paris, & des celebres Conſultations qu'il fit en l'année 1564.*

IL reſolut de s'en revenir à Paris, & ayant paſſé en Gaſtinois, & en Beauſſe, és maiſons nobles de ſes parens, *a* il arriva à Paris au commencement de l'année mil cinq cent ſoixante quatre, ou au mois de Janvier mil cinq cent ſoixante trois, ſelon l'ancienne computation de commencer l'année en Mars, & non en Janvier. *b* En cette année il fit trois fameuſes Conſultations, qui toutes ont trouvé place honorable dans l'Hiſtoire du temps.

*a En la meſme déffenſe, nu. 99.*
*b Avant l'Ordonnance de l'an 1563. art. 39.*
*c De l'an 1560. art. 1.*
*d* Lib. 36. Hiſtoriarum ſui temporis, p. 293.
*e* Rodolphus Hoſpinianus Hiſt. Jeſuitiſticæ, libro 2. cap. 1 fol. 87. 88. Jac. Auguſt. Thuanus, lib 37. Hiſt. p. 315. 318 & ſeq. *Paſquier en ſes Recherches de la France, liv. 3. ch 36. 37. & 38. & de la derniere édition cha 42. 43. 44. Antoine Loyſel au Dialogue des Advocats du Parlement de Paris. Pierre Ayrault en ſon 20. plaidoyé, Le Mercure Jeſuite imprimé à Paris en 1626 p. 315. & ſuivantes, où eſt le plaidoyé entier de M. du Meſnil.*

*Conſultation en la cauſe du Cardinal de Crequi Eveſque d'Amiens.*

La premiere qui eſt Latine, fut faite au mois de Mars, pour Antoine Dailly de Piquigny Vidame d'Amiens, deputé pour la Nobleſſe de la Province de Picardie, contre Antoine de Crequy auparavant Eveſque de Nantes, nouvellement éleu Eveſque d'Amiens, & depuis Cardinal, grand ennemy des Proteſtans d'Allemagne : par laquelle il reſpondit que ſon election eſtoit nulle & invalide, pour avoir eſté faite ſans y avoir appellé les Ordres de la Nobleſſe & du tiers Eſtat, ſuivant les Saints Conciles, conſtitutions & Ordonnances de nos Rois, meſme celles des Eſtats d'Orleans, *c* faite trois ans auparavant ; ce qui eſt rapporté en l'Hiſtoire du Preſident de Thou. *d*

*Conſultation en la cauſe des Ieſuites, qui eſt tranſcrite toute entiere dans* Rodolphus Hoſpinianus.

La ſeconde Conſultation auſſi Latine, fut faite en la cauſe des Recteurs & Suppoſts de l'Univerſité de Paris, contre les Jeſuites, qui avoient preſenté leur Requeſte au Parlement, pour eſtre aggregez & incorporez avec l'Univerſité : en laquelle Conſultation, il donna avis au Recteur de s'oppoſer à leur reception & inſtallation, & leur dénoncer nouvel œuvre, par les raiſons au nombre de neuf, qui y ſont amplement contenuës & dans les plaidoyez faits en la cauſe, par les Advocats, Eſtienne Paſquier pour l'Univerſité, Pierre Verſoris pour les Jeſuiſtes, & Baptiſte du Meſnil Advocat du Roy, qui ſont imprimez, & la Conſultation *e* pareillement, & ſur iceux intervint Arreſt de proviſion au profit des Jeſuites, qui leur permet d'ouvrir leur College, & d'enſeigner la jeuneſſe ; laquelle proviſion a depuis paſſé en diffinitive.

*Arreſt de proviſion au profit des Ieſuites, en 1565. le 5. Avril.*

*Conſultation ſur le Concile de Trente.*

*Inſtance faite au Roy Charles IX. pour la reception du Concile de Trente.*

*Son refus. Nouvelle inſtance.*

*Aſſemblée pour raiſon de ce à Fontaine-bleau.*

La troiſiéme Conſultation qui eſt Françoiſe, & en une affaire encore plus importante, que les deux autres, eſt du vingt-huitiéme Février de la meſme année mil cinq cent ſoixante quatre, ſur la queſtion de la reception en France, ou du rejet du Concile de Trente. L'Hiſtoire & les memoires du temps nous apprennent, que les Legats & Amballadeurs du Pape, de l'Empereur, du Roy d'Eſpagne, & du Duc de Savoye, firent grande inſtance au Roy Charles IX. *f* pour la reception du Concile de Trente ; ce que ce Prince leur ayant refuſé abſolument, pour les cauſes & raiſons qu'il leur bailleroit par écrit, & leur envoyeroit : ils redoublerent leur Requeſte, avec plus d'empreſſement. Ce qui obligea le Roy de leur dire, *g* qu'il ne pouvoit leur donner autre reſponſe, qu'il n'euſt auparavant pris l'avis des Princes, & des principaux de ſon Conſeil, dont l'aſſemblée fut faite au meſme lieu de Fontaine-bleau, au commencement du Careſme, où furent mandez du Parlement, Chriſtophe de Thou premier Preſident, Pierre Seguier, Chriſtophe de Harlay, Preſidens, Baptiſte du Meſnil & Edmond Boucherat Advocats du Roy, & Gilles Bourdin Procureur general, qui y demeurerent huit jours entiers. Le Cardinal de Lorraine ayant de la part du Pape grandement inſiſté pour la reception du Concile, qu'il ſe promettoit faire ſigner au Roy, Michel de l'Hoſpital Chancelier de France y reſiſta formellement, pour raiſon dequoy le Cardinal & luy eurent de groſſes paroles, & Baptiſte du Meſnil, premier Advocat du Roy, qui porta la parole, cotta pluſieurs choſes dans les neuf ſeſſions du Concile, qui alloient contre les droits & l'authorité du Roy, & les libertez de l'Egliſe Gallicane : ce qui fit remettre l'affaire à la my May enſuivant.

*Le Cardinal de Lorraine & le Chancelier de l'Hoſpital, ſe prirent de paroles ſur la propoſition de la reception du Concile.*

*Harangue de l'Advocat du Roy du Meſnil, au Conſeil du Roy.*

*f Le 12. Février 1564* Jul Cæſar Bulengerus Hiſtor. lib. 2. anno 1564 pag. 81. interim Legati à Pontifice Hiſpaniæ Rege, ac Sabaudiæ Duce Kal. Febr. in aulam venere qui Regem orarent ut decreta S. Concilii Tridentini, per Gallias rata eſſe vellet. A Rege Reginaque Legatis benignè reſponſum, tandem re imperfecta dimiſſi.

*g Le 27. du meſme mois de Février.*

Digitized by Google

## CHAPITRE IV.

### *Des perſecutions qu'il a ſouffertes pour ces trois conſultations.*

CE fut le ſujet de cette conſultation de Charles du Molin, *a* au commencement de laquelle il dit qu'aucuns vertueux, prudens & excellens perſonnages du Conſeil Privé du Roy, avoient *b* mis entre ſes mains, les neuf ſeſſions du Concile, dont les ſix premieres avoient eſté imprimées à Cologne en l'an mil cinq cent cinquante-un, & depuis à Anvers, & les trois autres à Paris : leſquelles veuës & examinées, il dit ſon avis dans une liberté genereuſe & Françoiſe *c* que le Concile ( hors ce qui eſt de la foy, la doctrine & les conſtitutions de l'Egliſe, & la reformation des mœurs & des perſonnes, à quoy il n'y a rien à redire ) ne peut & ne doit eſtre recu au Royaume de France, tant pour les nullitez en la forme de l'indiction, & de la tenuë : que par ce qu'il ordonne à l'égard de la police, pluſieurs choſes qui ſont contre les anciens Conciles de France, contre les droits de la Couronne, la dignité & Majeſté du Roy, l'authorité de ſes Edits & Ordonnances, Arreſts & Reglemens des Parlemens, & autres Cours ſouveraines, les decrets des Eſtats de France, les droits, libertez & immunitez de l'Egliſe Gallicane : Bref qui donne de juſtes & legitimes ſoupçons, que l'on veut introduire l'Inquiſition en France. Et dautant qu'en une choſe de ſi grand prix concernant le public, ce n'eſt pas aſſez de rendre un ſimple avis, comme aux conſultations particulieres & privées, il cotte les nullitez au nombre de douze, & les raiſons foncieres qui compoſent les cent articles de ſa conſultation, qu'il dédia à Antoine de Croüy Comte de Porcien, *d* & la fit imprimer en la meſme année à Lyon, ſans privilege particulier du Roy.

*a Du 27. Fevrier 1564.*

*b Le 13. Fevrier.*

*c* Jac. Aug. Thuanus lib. 36. p. 293. & lib. 38. p. 362.

*Sommaire du conſeil de du Molin, ſur le Concile de Trente.*

*Il eſt dedié au Comte de Porcien.*

*d L'Epiſtre liminaire eſt du 28. May 1564.*

Cette conſultation a eſté traduite en Latin, & imprimée à Poitiers avec une prefa-ce. *e* Il a repreſenté en une de ſes Notes ſur les conſeils de *Decius*, *f* ce qui ſe paſſa au Concile de Trente, ſur le ſujet du decret de la reſidence, & de la pluralité des Benefices. Une autre conſultation a eſté faite depuis ſur la reception du meſme Concile de Trente : elle eſt entre les œuvres poſthumes de Guy Coquille, *g* & attribuée à Antoine Loyſel Advocat en Parlement : en laquelle ſont remarquez particulierement les articles du Concile de Trente, qui ſont contraires aux libertez de l'Egliſe Gallicane, à l'authorité des Ordinaires, aux Ordonnances du Roy, & aux Arreſts de la Cour : ce qui avoit eſté touché auparavant cette derniere conſultation, en l'aſſemblée tenuë à Paris en l'an mil cinq cent quatre-vingt treize.

*e En l'année ſuivante 1565.*

*f* Conſil. 251. in ſermone in principio, verbo reprehendas.

*g Imprimée à Paris, chez la veuve Jean Guillemot, en l'an 1650.*

*Note de du Molin ſur le decret de la reſidence & pluralité des Benefices.*

*Autre conſultation ſur le meſme ſujet par Antoine Loyſel.*

*Il y a beaucoup d'articles dans le Concile de Trente, contraires aux Libertez de l'Egliſe Gallicane, & aux Ordonnances du Roy.*

La ſuite de ces trois conſultations, & notamment de la derniere, contre le Concile de Trente, a eſté funeſte & déplorable à l'Autheur : car ayant reveillé & reüny la haine & l'envie de ſes adverſaires, perſonnes puiſſantes, meſme de ceux qui l'avoient entrepris & perſecuté dés l'année mil cinq cent cinquante-deux, à cauſe de ſon Commentaire contre les abus des petites dates, & la cabale de Miniſtres, qui eſtoient ſes ennemis cachez, pour les cauſes cy-deſſus repreſentées, *h* ils eurent le pouvoir de ſuſciter les procedures, & de faire donner contre luy les Arreſts que j'ay veus & extraits des regiſtres de la Cour.

*Les ennemis de du Molin conjurent ſa ruine, & reſolvent de le perdre.*

h *Au Livre precedent.*

## CHAPITRE V.

### *Recit des interrogatoires preſtez par du Molin, en la Cour, & des Arreſts contre luy intervenus en ſuite, au ſujet de ſa conſultation contre le Concile de Trente.*

LE Mardy ſixiéme Juin mil cinq cent ſoixante-quatre, *a* de l'ordonnance de la Cour, intervenuë ſur la plainte & les concluſions des Gens du Roy, contre le livre de du Molin, il fut mandé & interrogé, non par des Commiſſaires, mais en pleine grand Chambre. Enquis s'il a fait imprimer ledit livre, & par qui ? A confeſſé qu'il eſt vray, & l'a envoyé à Lyon : mais parce que beaucoup de gens en avoient eu une copie, tant au Conſeil du Roy, qu'ailleurs, & que chacun en avoit des rapſodies & copies mal ordonnées, il l'a voulu mettre en meilleure forme, & le faire imprimer ſur trois ſeſſions qu'on luy a baillées, qu'il a pardevers luy. A luy remonſtré que ſon livre porte qu'il l'a fait par l'avis de gens vertueux du Conſeil Privé du Roy, auquel il a fait injure : outre, que ſi ce livre eſt porté és païs eſtrangers, cela le pourra mettre en diſpute avec les voiſins eſtrangers, meſme le Pape ; & d'ailleurs qu'il eſt expreſſément défendu d'impri-

*a Ces interrogatoire, le ſubſequent, & les Arreſts ſont tirez des Regiſtres de la Cour.*

*Premier interrogatoire du 6. Juin 1551.*

*Inconveniens que pouvoit cauſer ſon livre.*

Digitized by Google

mer, ou faire imprimer livres nouveaux, ſans le congé & permiſſion du Roy, *b* par-lettres ſignées d'un Secretaire d'Eſtat, & ſcellées du grand ſceau, ou de l'authorité de la Cour. A dit qu'il y a vingt-cinq ans qu'il a fait beaucoup de beaux & de bons livres, utiles au public ; & n'euſt fait imprimer celuy-cy, n'euſt eſté qu'il y avoit beaucoup de gens qui le faiſoient publier mal ordonné, & ſans ordre : & ne voulant endurer que quelqu'un en abuſaſt, il y a environ un mois qu'il en écrivit à Monſieur le Chancelier, pour avoir privilege ſpecial, combien qu'il en ait un general, & n'en a eu nouvelles : & voyant l'inconvenient qui pouvoit venir de ces rapſodies qui couroient, a mieux aimé le laiſſer aller, & ne l'a fait que pour monſtrer la verité, & pour l'honneur de Dieu, & non pour engendrer des differends. Ne ſçait qui l'a imprimé ; bien eſt vray qu'il en avoit écrit à un Senneton de Lyon, qui ne luy a fait reſponſe. Sur ce l'heure ayant ſonné, il ſe feroit départy, & l'interrogatoire continué au lendemain.

Auquel jour Mercredy ſeptiéme Juin *c* veuës les concluſions du Procureur general, ſur les interrogatoires du jour precedent, faites à Charles du Molin, & ſes reſponſes & confeſſions, luy remandé, preſens les Gens du Roy, luy fut dit, que l'heure ayant ſonné, on ne l'avoit peu enquerir ſur ce que dans le livre par luy fait, il avoit mis, *d* que par aucuns tres-vertueux, prudens, & tres-excellens perſonnages du Conſeil Privé du Roy, il avoit eſté requis mettre en avant les raiſons y déduites, qui eſtoit en ce faiſant toucher l'honneur de ceux du Conſeil du Roy. A quoy il auroit reſpondu, qu'il y vaqua avec eux le Dimanche de la Quinquageſime, & les Lundy, Mardy & Mercredy enſuivans : & que ce n'eſtoient tous les Conſeillers du Roy en ſon Conſeil, mais aucuns. Enquis quels ? dit, qu'il n'eſt tenu de les nommer, parce qu'ils vinrent au conſeil à luy, & apporterent trois ſeſſions du Concile, imprimées à Paris, par privilege du Roy, *e* avec quelque miſſive qu'il a rompuë, afin qu'il feüilletaſt leſdites trois ſeſſions, & miſt ſon avis ſur icelles. Enquis où le livre a eſté imprimé ? dit, qu'il avoit écrit à un Senneton à Lyon pour l'imprimer, & n'en a eu nouvelle. Si le livre n'a pas eſté imprimé à Paris ? dit ne ſçavoir où il a eſté imprimé, & ſi ç'a eſté à Lyon ; *f* mais n'a eſté imprimé à Paris : a eſté prié en envoyer à Orleans, Caën, Lyon, & Montargis ; les a baillez à aucuns ſerviteurs, ou facteurs, dont il ne ſçait le nom. Enquis s'il a baillé l'original écrit de ſa main, pour l'imprimer ? dit, qu'aprés avoir eu propos avec pluſieurs, il l'a baillé à un qu'il ne connoiſt, auquel il s'eſt fié, & l'on luy a apporté peu d'exemplaires ; que c'eſt comme un facteur ou ſolliciteur. Qu'il ne l'a fait que pour l'honneur de Dieu & du Roy, & pour la police, la paix & la tranquillité du Royaume, n'entendant par-là faire tourner une guerre entre le Roy & les eſtrangers. A luy remonſtré que par ſon livre il a declaré le Concile ſchiſmatique, heretique & nul : Il reſpondit que ce ſont les moyens par leſquels il peut eſtre empeſché ; & que ce qu'il en a fait eſt une conſultation privée, ſur ce qu'il a ſceu que l'on imprimoit & publioit les ſeſſions du Concile, ſans ordre du Roy ; & a laiſſé aller ſon livre en la forme qu'il eſt, non par mépris de l'authorité du Roy & de ſon Conſeil, ny de la Cour.

Luy retiré, les Gens du Roy *g* dirent, que l'affaire eſtoit de la qualité de celles dont il faloit avertir le Roy ; & requirent qu'il pluſt à la Cour luy en écrire, afin que ſur ce il commande ce qu'il luy plaira ; & cependant que du Molin fuſt tenu reſider en ſa maiſon, qui luy feroit baillée pour priſon : Avec défenſes de vendre & débiter le livre, à quelque perſonne que ce ſoit ; & que ceux qui ſe trouveroient imprimez, fuſſent ſaiſis par les Miniſtres de Juſtice.

Sur ces concluſions intervindrent deux Arreſts le meſme jour ; *h* Le premier portant qu'il feroit écrit au Roy, & cependant du Molin envoyé en la Conciergerie du Palais, par le Contrehuis, pour y demeurer juſques à ce qu'il euſt eſté oüy & interrogé ſur les demandes, requeſtes & concluſions du Procureur general du Roy : Et s'il preſente requeſte pour eſtre mis en la garde d'un Huiſſier, il ſera mis chez l'Huiſſier Pean, auquel pour ce mandé, fut enjoint le mener preſentement en la Conciergerie. Et arreſté que deux des quatre Notaires & Secretaires de la Cour ſe tranſporteroient au logis dudit du Molin, pour faire perquiſition de la minute originale du livre, afin de l'apporter & mettre au Greffe de la Cour : Enſemble tous & chacuns les livres qui ſe trouveroient intitulez du Conſeil, ſur le faict du Concile de Trente : Et outre que défenſes feroient faites à tous Imprimeurs & Libraires, de vendre ou expoſer en vente le livre. L'autre Arreſt porte, que la Cour oüy le Procureur general du Roy en ſes remonſtrances, & luy ce requerant, a fait inhibitions & défenſes à tous Libraires, Imprimeurs, Colporteurs, & autres quelſconques, d'imprimer, vendre, ny expoſer en vente, ſoit en public, ou ſecret, un petit livre intitulé, *Conſeil ſur le faict du Concile de Trente, reception ou rejet d'iceluy, composé par Maiſtre Charles du Molin Advocat en la Cour*, & à toutes perſonnes de

quelque

*Défenſes d'imprimer livres nouveaux, ſans lettres de privilege ſignées d'un Secretaire d'Eſtat, & ſcellées du grand ſceau, ou par la permiſſion de la Cour.*

Thuanus lib 35. Hiſtor. p. 252.

*Le Regiſtre de la Cour du 15. Septembre 1563. contenant les concluſions de Baptiſte du Meſnil Advocat general du Roy, ſur la Declaration donnée à Mante le 20. du meſme mois.*

*Second interrogatoire, du 7. Juin 1552.*

*Il refuſe de nommer ceux qui ſont venus à luy pour conſeil.*

*Il déclare les cauſes & les motifs qui l'ont porté à faire la conſultation contre le Concile de Trente.*

*Concluſions des Gens du Roy.*

*Arreſt contre Charles du Molin. Son empriſonnement en la Conciergerie du Palais, par le contrehuis.*

*Autre Arreſt portant défenſes d'imprimer & vendre le livre.*

*Intitulation du livre de du Molin contre le Concile de Trente.*

b *Edict du Roy Henry II. de l'an 1547. Autre à Chaſteaubriant 1551. art. 6. 7. & ſuivans. Pareil Edict du Roy Charles IX. à Mante, 10. Septembre 1563. art. 3. verifié en Parlement le 29. Novembre enſuivant : Et depuis par l'Ordonnance de Moulins art. 78 les meſmes défenſes avoient eſté reïterées peu de temps avant l'impreſſion du livre de du Molin, par Arreſt de reglement du 12. Février 1564 donné ſur les remonſtrances des Lieutenans du Prevoſt de Paris, & concluſions du Procureur general, publié le meſme jour à ſon de Trompe par les carrefours de la ville & faux-bourgs de Paris. Ce que l'on ſoûtenoit rendre inexcuſable la faute de l'Autheur du livre, ancien Advocat en la Cour : joint la qualité & importance de l'affaire ; & la conjoncture du temps.*

c *Le regiſtre porte, tes grãd Chambre, du Conſeil, horſmis ceux du procés du Comte de Dampmartin, & de la Tournelle, aſſemblées.*

d *C'eſt tout au commencement de la Conſultation.*

e *Ces trois ſeſſions ont eſté imprimées à Paris*, in Officina Reginaldi Calderii. & Claudii ejus filii, an. 1546. in 8.

f *Le livre imprimé porte ces mots, à Lyon pour ledit du Molin 1564.*

g *Baptiſte du Meſnal prit ces concluſions, elles ſont contenuës aux autres regiſtres concernant l'affaire.*

h *C'eſt le Mercredy 7. Juin 1564.*

Digitized by Google

quelque eſtat, qualité & condition qu'elles ſoient, de l'achepter : Enjoint à tous ceux qui en avoient pardevers eux, de les mettre dans le jour au Greffe de la Cour : le tout ſur peine de confiſcation de corps & de biens ; ordonné, que l'Arreſt ſeroit publié à ſon de trompe & cry public, par les Carrefours de la ville & fauxbourgs de Paris, & autres lieux accoûtumez à faire cris & proclamations, à ce qu'aucun n'en pretendiſt cauſe d'ignorance. En execution duquel Arreſt la publication fut faite le meſme jour, en la forme ordonnée par iceluy.

*Suppreſſion du livre.*

*Publication de l'Arreſt à ſon de trompe par les carrefours.*

---

## CHAPITRE VI.

### *De la declaration & proteſtation de du Molin dans ſes écrits, pour le faict de ſes conſultations ſur le Concile de Trente : Et des Lettres qui en furent écrites par le Parlement au Roy & à la Reyne, & au Chancelier ; Et leurs réponſes.*

LE ſommaire de ces interrogatoires, & de l'hiſtoire entiere, eſt rapporté par du Molin en pluſieurs endroits de ſes œuvres, *a* où il dit que l'empriſonnement & detention de ſa perſonne, pendant les mois de Juin & Juillet mil cinq cens ſoixante-quatre, dont il attribuë la principale cauſe aux rebelles & factieux ennemis de la paix & du repos public, de l'authorité du Roy & de ſes Edits & Ordonnances ; fut improuvé & deteſté par ſa Majeſté, par les Princes & Grands de la Cour, & du Conſeil, & par tous les gens de bien & bons François, & attira leur indignation. Que par ſes réponſes aux interrogatoires, il a reconnu ingenument avoir fait le livre par le pur zele de Dieu & de la verité, pour la défenſe de l'authorité du Roy, & des droits de ſa Couronne, & pour le bien & utilité publique. Leſquelles réponſes il dit avoir faites avec modeſtie & retenuë, ſans chaleur ny invective contre qui que ce ſoit, & dans le reſpect qu'il devoit aux Juges ; ce qui les rendit plus doux & favorables qu'il n'eſtimoit du commencement. Il ajoûte qu'il diſoit à ſa femme, à ſes enfans, & à ſes amis qui le viſitoient en priſon, qu'il eſtoit reſolu à la mort, les exhortant de prier Dieu pour luy, afin qu'il luy donnaſt la conſtance & la perſeverance digne d'un genereux Chreſtien.

Les Lettres que la Cour de Parlement écrivit au Roy, *b* à la Reyne, *c* & à Michel de l'Hoſpital Chancelier de France, ſont dans le Regiſtre, enſuite des Arreſts. Celle du Roy porte, *Au Roy noſtre Souverain Seigneur* : la ſouſcription, *Vos tres-humbles & tres-obeïſſans ſujets & ſerviteurs les Gens tenans voſtre Parlement.* Celle de la Reyne, *A la Reyne noſtre Souveraine Dame, Vos tres-humbles & tres-obeyſſans ſujets & ſerviteurs, les Gens tenans le Parlement du Roy.* Et celle du Chancelier, *A noſtre tres-honoré Seigneur Meſſire Michel de l'Hoſpital Chancelier de France, les Gens tenans le Parlement du Roy, vos freres.* Le ſommaire de ces trois Lettres eſt, que le jour precedent *d* les Advocats & Procureur Generaux du Roy avoient fait remonſtrance à la Cour, ſur le livre n'aguere imprimé ſous le nom de Maiſtre Charles du Molin Advocat en icelle, intitulé, *Conſeil ſur le fait du Concile de Trente* : au commencement duquel eſtoit écrit, qu'aucuns perſonnages du Conſeil Privé avoient voulu avoir avis de luy ſur la reception ou rejet dudit Concile : & combien qu'à la premiere feüille il fuſt mis, qu'il avoit eſté imprimé à Lyon, par privilege de ſa Majeſté non daté, l'epiſtre liminaire eſtant du vingt-huitiéme May mil cinq cens ſoixante-quatre, à Paris : ſur l'interrogatoire à luy fait, s'il ne ſçavoit pas bien l'Edit du Roy, *e* prohibitif des impreſſions de livres nouveaux, ſans permiſſion ſcellée du grand ſcel ; il auroit fait réponſe, qu'il le ſçavoit bien, & en avoit écrit à Monſieur le Chancelier, ſans en avoir eu réponſe ; & qu'il avoit baillé le livre à un homme inconnu, pour le faire imprimer ; ce qui ne convient avec l'epiſtre, laquelle enſeigne l'impreſſion avoir eſté faite à Paris, ville capitale du Royaume. Que le ſujet du livre, & les raiſons y déduites, publiées par impreſſion & permiſſion du Roy, empruntée, ne peuvent que nuire au repos que ſa Majeſté deſire entretenir dedans & dehors ſon Royaume, le Parlement avoit aviſé l'en avertir, & cependant arreſter ledit du Molin priſonnier, & fait ſaiſir les Exemplaires, avec défenſes à tous d'en vendre. Que la licence des impreſſions en cette ſaiſon, où la diviſion de la Religion engendre troubles & ſeditions, & la deſobeïſſance aux défenſes portées par l'Edit, *f* ne ſe trouve gueres qu'en ceux de la nouvelle opinion : *g* & que c'eſtoit à

*Aubteurs de l'empriſonnement de du Molin.*

*La modeſtie & retenüe dont il uſa dans ſes réponſes aux interrogatoires qui luy furent faits en la Cour.*

*Qu'eſtant en priſon, il eut appreheſion de la mort.*

*La ſuperſcription & ſoubſcription de la Lettre écrite au Roy par le Parlement.*

*A la Reine.*

*Au Chancelier.*

*Sómaire du contenu aux Lettres.*

*Edict du Roy prohibitif d'imprimer livres nouveaux ſans permiſſion ſcellée du grand ſcel.*

*Licence des impreſſions de livres ſans permiſſion, commune & frequente.*

*a* In 2. editione 1. partis Cóment. in Conſuet. Pariſ. Proœm. num. 18. Necnon menſtruis illis carceribus, quos anno 1564. menſe Junio & Julio, ſumma bonorum omnium, ipſius quoque Caroli IX. optimi Regis, & procerū ejus indignatione, abſoribus Evangelii, & pacis publicæ, Edictorūque regiorum bis ant ter ſancitorum rebellibus, imputandum eſt. *Ce qu'il rapporte plus amplement en la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes*, nu. 102. præfat. in collation. & union. quatuor Evangeliſt.

*b* *Charles IX le 7 Juin* 1564.

*c* *Catherine de Medicis. Elles ſont toutes ſignées du Tillet.*

*d* *6. Juin* 1564.

*e* *Charles* IX. *à Monte, le* 10. *Septembre* 1563. *art.* 3. *& autres edits, au chapitre precedent.*

*f* *Du Roy* Charles IX. 1563. *au chapitre precedent, vers le commencement.*

*g* *Dont du Molin faiſoit profeſſion, cy deſſus, livre* 1. *chapitre* 18. *livre* 2. *chapitre* 7. *&* 8.



Digitized by Google

ſa Majeſté d'y pourvoir, envoyant à cette fin le livre à Monſieur le Chancelier.

La réponſe du Roy & de la Reyne *h* porte que le Parlement a tres-bien fait d'arreſter du Molin priſonnier, au ſujet de ſon livre imprimé ſans permiſſion expreſſe de ſa Majeſté, qu'il couvre du pretexte d'aucuns des Seigneurs de ſon Conſeil, paravanture à tort & malicieuſement ; ce qui fait prejudice à la Compagnie, & doit eſtre averé & verifié : & à cette fin il eſt mandé au Parlement de ſ'enquerir & interroger bien avant ſur ce poinct, & de ceux du Conſeil, deſquels il pretend à ce avoir avoir eſté incité, pour en atteindre la verité, & proceder en Juſtice ainſi que de raiſon ; afin que l'exemple ſerve à contenir & luy & les autres, de mettre aucun livre en lumiere contre les défenſes portées par l'Edit du Roy, comme il a fait. Et cependant ſa Majeſté ayant entendu qu'il eſtoit indiſpoſé de ſa perſonne, elle declare ne vouloir qu'il fuſt durement traité en priſon, moyennant que la ſeureté y fuſt.

*h A Lyon le 24. Juin 1564.*

*Réponſe du Roy & de la Reyne aux Lettres du Parlement.*

*La principale cauſe de l'empriſonnement de du Molin, fut, pour avoir fait imprimer ſon livre ſans permiſſion du Roy, contre les défenſes portées par l'Edict de 1563.*

Ces Lettres qualifiées miſſives dans le Regiſtre, ayant eſté, de l'Ordonnance de la Cour, communiquées au Procureur general, ſur ſes concluſions priſes, luy preſent, par Baptiſte du Meſnil, aſſiſté de Edmond Boucherat, Advocats du Roy, intervint Arreſt, *i* portant que du Molin ſeroit interrogé, ſuivant qu'il eſtoit mandé à la Cour par icelles, & pour proceder à l'interrogatoire, Eſtienne Chambon & François Thomas Conſeillers commis, pardevant leſquels il ſubit l'interrogatoire ordonné, contenant en effet les meſmes réponſes que par ſes premiers interrogatoires.

*i Le 20. Juin 1564.*

*Arreſt portant que du Molin ſeroit interrogé.*

*Son interrogatoire.*

---

## CHAPITRE VII.

### *Comme il fut élargi des priſons de la Conciergerie du Palais ; & des livres qu'il fit imprimer depuis.*

CEPENDANT Simon Bobé ſon gendre, Bailly de Coulommiers, qui avoit épouſé Anne du Molin ſa fille, fit un voyage à Lyon, *a* où eſtoit le Roy, & par la faveur de Jeanne d'Albret Reyne de Navarre, & de Renée de France, Ducheſſe de Chartres & de Ferrare, deſquelles il eſtoit Officier & Conſeil, obtint des Lettres Patentes du Roy & de la Reyne, portant qu'ayant entendu l'occaſion pour laquelle le Parlement avoit puis nagueres fait arreſter & conſtituer priſonnier du Molin, & les procedures encommencées alencontre de luy ; & pour ce qu'il y avoit certains reſpects & conſiderations qui faiſoient deſirer à ſa Majeſté qu'il fuſt traité plus doucement qu'il n'avoit eſté juſques alors, procedant en ſon affaire par les voyes accoûtumées en ſemblables cas, il eſt mandé à la Cour, & expreſſement enjoint, que ceſſant toutes difficultez & longueurs, & ſans vouloir plus particulierement entendre les motifs du commandement, elle faſſe, incontinent la Lettre receuë, mettre ledit du Molin en liberté, & le renvoye en ſa maiſon, luy faiſant expreſſes inhibitions & defenſes, que ſur peine de la vie, il n'ait plus à expoſer, ny faire imprimer, ny mettre en lumiere aucuns livres, ſoit des choſes qui appartiennent à l'Eſtat, ou qui dépendent de la Theologie, & concernent les authoritez des Concilles & du Saint Siege Apoſtolique, & qui au temps lors preſent pouvoient donner ſcandale, ou apporter trouble aux Sujets du Roy. Ces meſmes Lettres Patentes traduites en Latin, ſont tranſcrites en fin de la conſultation Latine contre le Concile de Trente, *c* & ayant eſté receuës par la Cour, *d* elle ordonna qu'elles ſeroient communiquées aux Gens du Roy, pour y prendre leurs concluſions. Ils les prirent verbalement le Samedy premier Juillet mil cinq cens ſoixante-quatte, *e* & Baptiſte du Meſnil premier Advocat du Roy, portant la parole, dit *f* qu'ils avoient veu les Lettres Patentes en forme de jugement, concernant le fait de Charles du Molin, & l'impreſſion de ſon livre : & que par icelles il eſtoit mandé à la Cour, le mettre en liberté, inhibant en prendre connoiſſance ; & ſuivant la reſolution par eux priſe, requirent de deux choſes l'une, ou que ce fuſt avec ſeveres & rigoureuſes remonſtrances, & défenſes de tomber plus en telles fautes, ce fait renvoyé en ſa maiſon, *& abſtineat foro* : ou bien remonſtrances au Roy, attendu que la Cour avoit déja commencé à opiner en l'affaire, ſans avoir toutefois Lettres Patentes, ſur ce que toute maniere de gens ſe mettent temerairement à écrire pour imprimer, ce qui cauſe les agitations qui ſont de preſent. Eux retirez, la matiere miſe en deliberation, fut arreſté que le Mercredy enſuivant *g* la Cour delibereroit ſur les Lettres & concluſions, appellez les Preſidens & Conſeillers qui y eſtoient le dernier jour de la deliberation. Par Arreſt qui intervint, *h* il fut élargy & mis hors des priſons de la Conciergerie du Palais, ſuivant les Lettres Patentes, ſous les défenſes y contenuës, ſa maiſon de Paris luy ayant eſté premierement donnée pour priſon, & depuis celle des champs, à cauſe de ſa maladie,

*a Cette negociation eſt rapportée par du Molin, en la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, num. 402. præfatio. in Collat. union quatuor Evangeliſtarũ.*

*b Données à Lyon le 21. Iuin 1564. celles du Roy, ſignées, Charles. & contreſignées, Bourdin, & celles de la Reyne, ſignées, Catherine: elles ſont tranſcrites dans les Regiſtres.*

*c Imprimées à Poitiers en l'an 1565. page 144. Il en a eſté parlé cy-deſſus, chapitre 4.*

*d Le 27. Iuin 1564.*

*e Les grand' Chambre, du Conſeil, & Tournelle aſſemblées.*

*f Extrait du Regiſtre de la Cour, contenant ces concluſions.*

*g 5. Iuillet 1564.*

*h Du Molin en la défenſe contre les calomnies*

*Sommaire des Lettres Patentes du Roy en forme de Jugement, qui ordonne l'élargiſſement de du Molin.*

*Communication des Lettres Patentes aux Gens du Roy.*

*Leurs concluſions.*

*Arreſt d'élargiſſement.*

Digitized by Google

& enſin élargy à pur & à plein. Ce qui eſt remarqué par luy, & par les Hiſtoriens & Autheurs du temps, l'un deſquels, c'eſt le Preſident de Thou, en parle avec moderation, & dans la verité de l'hiſtoire; & l'autre, c'eſt Jules Ceſar Boulanger, avec un ſtile aigre & plein d'animoſité. Antoine Mornac *i* rapportant ce meſme Arreſt d'élargiſſement, fait une obſervation notable, que comme du Molin avoit eſté envoyé en la Conciergerie par le Contrehuis, ſuivant qu'il a eſté remarqué cy-deſſus, *l* ainſi il fut ordonné & arreſté par la Cour, qu'il ſortiroit par la porte d'enhaut, comme innocent, & non par la porte baſſe de la priſon, qui eſt la ſortie des coupables & criminels, afin que ſa reputation demeuraſt entiere, & ſans tache ny atteinte, & que ſes liens ſemblaſſent plûtoſt rompus & briſez, que dénoüez & lâchez, comme Joſeph rapporte de luy-meſme, *m* quand il fut délivré de ſa captivité par l'Empereur Veſpaſien. Mais ce que le meſme Mornac rapporte, *n* que du Molin, au ſortir de la priſon, jetta dans le feu & brûla le reſte de ſon Commentaire ſur la Coûtume de Paris; a eſté refuté cy-deſſus. *o*

*Autheurs qui rapportent ces Arreſt.*
*Du Molin.*
*Le Preſident de Thou.*
Julius Cæſ. Bulengerus.
*Antoine Mornac.*
*Du Molin ſortit par la porte d'enhaut.*
*Il ne jetta point dans le feu le reſte de ſon Commẽtaire ſur la Couſtume de Paris, comme aucuns ont écrit.*

En l'an mil cinq cens ſoixante-cinq il fit imprimer le livre Latin intitulé, *Collatio & unio quatuor Evangeliſtarum*, qu'il avoit compoſé en la ville d'Orleans, pendant le ſiege, en l'an mil cinq cens ſoixante-trois, *p* & dont Joſias Simlerus, & autres font mention: *q* Il le dédia au Roy Charles IX. par l'Epiſtre liminaire du premier Aouſt de la meſme année mil cinq cens ſoixante-cinq, & fut contraint de le faire imprimer à ſes dépens, par des étrangers, à cauſe des traverſes à luy données par les Miniſtres, qui par voyes de fait en avoient empeſché l'impreſſion aux Libraires de Paris & de Lyon, depuis deux ans que le livre eſtoit compoſé & achevé. Dans l'intitulation de ce livre, & la Preface ou Epiſtre au Lecteur, il prend qualité de Docteur és Droits, & Profeſſeur des ſaintes Lettres: *r* en laquelle Preface, & en d'autres lieux, *ſ* il fait un ample recit des perſecutions que les Miniſtres luy firent ſouffrir pour la compoſition & impreſſion de ce livre, qu'il avoit fait exprés pour combattre la doctrine & les erreurs de Jean Calvin, ce qui a déja eſté touché cy-deſſus; *t* & dit entr'autres choſes, que le deuxiéme Octobre mil cinq cens ſoixante-cinq, Nicolas Laurens, natif de la ville de Tournay, qui avec ſes compagnons étrangers, avoit imprimé le livre en un des faux-bourgs de Paris, paſſant par Geneve, y fut arreſté & conſtitué priſonnier, de l'ordre du Conſiſtoire, qui ſans l'entremiſe d'un Seigneur de haute qualité, l'euſt condamné à mort: & le 17. Decembre luy fit faire amende honorable, & brûler le livre en ſa preſence par le Bourreau, en la place publique, devant l'Hoſtel de Ville.

1565.
*Edition de ſa Collation & union des quatre Evãgeliſtes.*
*Il dedia le livre au Roy Charles IX.*
*Imprimé à ſes dépens, & pourquoy*
*Il prend qualité de Profeſſeur des ſaintes lettres*
*Eſt perſecuté par les Miniſtres, à cauſe de ce livre.*
*L'Imprimeur arreſté priſonnier à Geneve, court hazard de la vie.*
*Condamné à faire amende honorable.*

*des Calviniſtes, num. 102. 103. or luy eſt aut delivré par juſte jugement du Roy, &c.* Præfatio. in collation. & unio. quatuor Evangeliſtarũ. Nequicquam obſiſtentibus clamoribus ingẽtibus, &c. ſenſim domi confinatus, deinde ob valetudinem uſque in prædium ruſticum laxatus, tandem penitùs liberarer. Et in 2. edit. 1. part. Comment. in Conſuet. Pariſ. in Procem. num 19. Reſpectu anni 1564. quo hæc in carcere domûs noſtræ, Regis beneficio dicto Palatino carceri commutato, hæc emendamus. Jac. Aug Thuanus Hiſtor. lib. 36. p. 293 Ex carcere poſteà Regis diplomate emiſſus eſt, & plenæ libertati reſtitutus, additâ clauſulâ, ne quid ille in poſterum in vulgus edere injuſſu Regis poſſet; de cetero ejus rei cognitione Senatui eodem diplomate interdicta. Jul. Cæſ. Bulengerus Hiſtoriarum ſui temporis libro 2. anno 1564. p. 51. Carolus Molinæus ſcripto nefario Concilium Tridentinum oppugnavit; quare offenſo Senatu, carceri mancipatus eſt: unde Literis Regiis, bonis omnibus frementibus, emiſſus. Jodocus Raveſteyn Flaudet ſcripſit etiam contra Molinæum, pro Concilio Tridentino.

i L. 1 C ex quibus cauſ. infam. irrog. & l. liberorum 11. §. ſi qua ergo. ff. de his qui not infam.

l *Chapitre 5. ſur la fin.*

m Joſeph. lib. 4. ἁλύσεως, Pſal. 115. v. 7. Διέῤῥηξας τὰς δεσμούς μου Dirupiſti vincula ſmea.

n *Aux lieux prealleguez.*

o *Livre 1. chapitre 13.*

p *Cy-deſſus, chapitre 2. au commencement.*

q In Epitome Bibliothecæ Conradi Geſneri, edit. an 1574. in Catalogo operum Caroli Molinæi. Gerardus Mercator ſcripſit Harmoniam Evangelicam contra Carol Molinæum J. C. Gallum, Duyſburgi anno 1592.

r Carol. Molinæus Jurium Doctor, ſacrarumque litterarum Profeſſor.

ſ *En la défenſe contre les calomnies des Calviniſtes, num. 103. 109. & ſuivans; & en la plainte par luy renduë à la Cour le 15. Fevrier 1566 dont eſt parlé cy-aprés, au chapitre 9.*

t *Au commencement du chapitre 2.*

---

# CHAPITRE VIII.

## *Plainte renduë au Parlement par du Molin, contre les Miniſtres.*

CEs outrages & autres plus grands par luy receus & ſoufferts pendant les années precedentes, & la puiſſante conſideration que le public eſtoit autant & plus intereſſé que luy, dans le procedé des Miniſtres, le contraignirent enfin de rompre ſon ſilence, & d'en rendre ſa plainte à la Cour, *a* contenant trente-quatre chefs d'accuſation, ſur laquelle il obtint *b* commiſſion d'informer. Cette fameuſe plainte & accuſation eſt marquée dans l'Hiſtoire du temps. *c* J'ay la plainte, ſignée, du Molin, & l'information faite en vertu de la commiſſion, *d* par l'Huiſſier Bouteroüe, & Rivereau Adjoint, qui m'a eſté communiquée par François Bouteroüe Procureur en la Cour, fils de l'Huiſſier, & gardien de ſes minutes. Elle eſt compoſée de quatre témoins contextes: & parce que cette piece eſt rare, & contient de merveilleux ſecrets qui regardent l'Hiſtoire du temps, j'ay crû eſtre obligé de m'étendre en cét endroit, & d'en faire une petite digreſ-

1566.
*Commiſſion de la Cour pour informer du contenu en la plainte.*
*Information faite en ſuite.*

a *Le 15. Fevrier 1566.*
b *Le 20. du meſme mois.*
c Jac Aug. Thuanus, l. 38. in fine. anno 1566. p. 362. & 363.
d *Les 1. 6. 24. & 25. Mars 1566. qui marque que dés lors il n'eſtoit plus attaché aux ſectes nouvelles. V. le lieu de Sulpice de Mandriny, en la Chimere défaite, rapporté cy-aprés, chap. 14. ſur la fin.*

Digitized by Google

*e Voiey le texte de l'Hiſtoire preallegu ée de Jacques Auguſte de Thou, pour ce qui regarde le public.*

Præcipua accuſationis capita erant, quod ſpecie Religionis, ſeditioſos cœtus agitarent; pecuniam ſine Regis mandato, ſequacibus ſuis imperarent: Conſiſtoria celebrarẽt, Diaconos, Seniores, alioſque adminiſtros inſtituerent, ſtipendiis ex plebis ſubſtantia eis attributis: quod his in Conſiſtoriis Miniſtri principem locum obtinentes, de omnibus cauſis ſpreta regii Magiſtratûs juriſdictione cognoſcerent: effrenem multitudinem erronea doctrina à ſe imbutâ, ad libertatem & licẽtiã vocarent: ipſi ferè exteri & hoſpites, nullaque legitimâ vocatione ad Miniſterium vocati, & Genevenſis adminiſtrationis ſive civilis, ſive ſacræ diſciplinam ad evertendum regnũ invcherẽt; Eccleſiaſticos in ſua functione impedirẽt: denique omnia facerent, ut fidem Regis ſubditorum ſollicitarent.

*Sommaire du contenu en l'information, en ce qui regarde le public.*

*Abus & entrepriſes que les Miniſtres commettoient en France, ſous pretexte de reformation de la Religion.*

*Vſurpent l'authorité Royale, & la Juriſdiction Eccleſiaſtique & ſeculiere des Parlemens & Magiſtrats.*

*Veulent abolir le droit d'Aineſſe & de Nobleſſe.*

*Permettent des mariages inceſtueux.*

*Dreſſent des Colleges, & entreprennent ſur les Vniverſitez.*

*Ne veulent permettre qu'aucun des leurs porte un habit long & Eccleſiaſtique.*

ſion. Les chefs d'accuſation bien verifiez *e* par la diſpoſition des témoins, outre la notorieté publique, ſont que les Miniſtres, pour la plus grande partie étrangers & gens de neant, emiſſaires envoyez en France, par le Conſiſtoire de Geneve, auquel ils preſtent le ſerment, ſous pretexte de Religion, & de Reformation (car ils appellent leur ſecte Religion Reformée) font des conventicules & aſſemblées tendantes à ſedition: attirent à leur ſecte quantité de perſonnes qu'ils enrôlent; levent & exigent ſur eux de grandes & immenſes ſommes de deniers, de leur authorité privée, ſans commiſſion du Roy, contre les Edits & Ordonnances; les taxent par ſemaines, par mois & par années; érigent & établiſſent des Conſiſtoires, des Senieurs ou Anciens, des Surveillans, Diacres, & autres Officiers, avec attribution de gages, qu'ils font payer par le pauvre peuple. Que dans ces Conſiſtoires & Aſſemblées, les Miniſtres ſont les Chefs & les Maiſtres, qui prennent indifferemment connoiſſance de toutes ſortes d'affaires; uſurpent la juriſdiction Eccleſiaſtique & ſeculiere, donnent des Jugemens interlocutoires ou diffinitifs, qu'ils appellent decrets du Conſiſtoire ou de l'Egliſe; decernent des defauts, des condamnations d'amendes pecuniaires, des priſes de corps & empriſonnemens, & autres peines ſemblables. Qu'ils médiſent & détractent ouvertement des Juges & Magiſtrats, les appellent profanes & iniques; défendent à ceux de leur ſecte de ſe pourvoir pardevant eux, ſur peine d'eſtre declarez rebelles à l'Egliſe. Qu'ils font des Synodes, où ils arreſtent & decretent tout ce que bon leur ſemble, & le gardent & obſervent plus étroitement que l'Evangile; veulent corriger tout le monde, & ne ſouffrir correction de perſonne; empeſchent les Curez & autres Eccleſiaſtiques de preſcher l'Evangile, ſoûtenant qu'ils n'ont point de vocation, & de miſſion legitime, n'y ayant que celle de leur ſecte, & qui vient de Geneve: donnent avis à ceux de Geneve de tout ce qui ſe paſſe d'importance pardevant eux, & prennent leur ordre, avis & conſeil, qu'ils ſuivent aveuglément, n'ayant autre deſſein que de reduire toute la France en un Eſtat populaire, & en faire une Republique comme celle de Geneve, dont ils ont chaſſé leur Comte & Eveſque; changer, renverſer & détruire la police entiere du Royaume, s'arroger toute l'authorité, ſouſtraire les ſujets à celle du Roy & de ſes Parlemens & Magiſtrats, ſous le faux pretexte d'une liberté imaginaire. Qu'ils s'efforcent pareillement d'abroger les loix politiques, & les Couſtumes du Royaume, & principalement le droit d'aîneſſe, voulant égaler les roturiers aux nobles, & les puiſnez aux aiſnez, comme eſtant tous enfans d'Adam, & égaux par le droit naturel & divin. Ce qu'ils ont preſché publiquement à Chinon, Eſtampes, & pluſieurs autres lieux. Et par ces propoſitions ſeditieuſes & extravagantes, fait que pluſieurs puiſnez ſe ſont revoltez contre leurs aiſnez, & porté le trouble & le deſordre dans les meilleures familles. Qu'ils entreprennent auſſi ſur les loix des mariages, tant Eccleſiaſtiques que Civiles, & en font de nouvelles, permettent de ſe marier en degrez de conſanguinité prohibez; meſme de marier conſecutivement les deux ſœurs à une meſme perſonne, & les enfans de deux freres & de deux ſœurs enſemble. Le tout âfin d'attirer à leur ſecte ceux qui ſe portent dans la licence de ces deſordres. Que dans leurs Conſiſtoires ils ſe conſtituënt les Juges & Controlleurs des contracts de mariage, des pactions & conventions matrimoniales, & des partages de biens entre enfans, & autres heritiers. Qu'ils entreprennent ſur les Univerſitez, dreſſent des Colleges publics & particuliers, pour former les eſprits de la jeuneſſe à leur mode. Que par tous ces moyens ils érigent un nouveau Royaume dans le Royaume, mais qui eſt ennemy du Roy, de la Couronne, & des Magiſtrats: juſques là qu'ils ne veulent pas ſouffrir qu'aucun de leur ſecte porte un habit Eccleſiaſtique, c'eſt à dire long & honneſte; & puniſſent par amendes, ſuſpenſion, & autres ſeveres peines, ceux qui contreviennent à cette défenſe. Voilà en ſommaire ce qui regarde le public dans cette plainte, qui eſt plûtoſt une denonciation qu'une accuſation.

---

## CHAPITRE IX.

*Suite de la plainte & information en ce qui concerne du Molin en ſon particulier: Et de ſon livre intitulé, Défenſe contre les calomnies des Calviniſtes.*

QUANT au particulier, la plainte & la preuve de l'information eſt, qu'en haine de ce que du Molin a dit & ſoûtenu publiquement en France, en Suiſſe, & en Allemagne, que dans les nouvelles ſectes, la Confeſſion d'Auguſte, c'eſt à dire d'Ausbourg,

Digitized by Google

d'Ausbourg, receuë par les principaux Princes d'Allemagne, eſtoit meilleure, *a* ou quoy que ce ſoit plus recevable & tolerable que celle de Geneve & de Zurie, ou Neufchaſtel, *b* qui eſt une vraye difformation, & non une reformation, comme les Calviniſtes l'appellent, ſoûtenant par article de foy, qu'il faut eſtre Papiſte ou Huguenot, qu'il a écrit & composé des livres contre les erreurs de leur doctrine, & qu'en la fin de la ſeconde partie de ſon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, qu'il a fait imprimer à ſon retour de Suiſſe, d'Allemagne, & de la Franche-Comté, il les a appellez, & leurs Miniſtres, fanatiques ou furieux, & ſeditieux, qui n'ont point de vocation, de miſſion & d'inſtitution : & quand bien ils en auroient, ils en abuſent lourdement; bref en vindicte de ce qu'il n'a voulu eſtre de leur ſecte, voyant que leur reformation n'aboutiſſoit qu'à une licence ou libertinage, & des factions : ils ſe ſont ouvertement declarez ſes ennemis mortels, & n'oſant écrire contre luy, le diffament par tout, detractent de luy, l'appellent Atheiſte, Epicurien, Anabaptiſte, Heretique & Schiſmatique : l'ont publié & declaré tel en leurs aſſemblées, dans les villes d'Orleans, Lyon, Galardon, Houdan, & autres lieuës du Royaume, & fait courir des libelles diffamatoires contre ſon honneur & ſa reputation. Que nouvellement dans leur aſſemblée & Preſche à Brye Comte-Robert, *c* ils l'ont excommunié & anathematiſé, avec ſa maiſon & famille, & tous ceux qui le frequentent : & auparavant ont empriſonné de leur authorité privée, ou ſeduit & corrompu par argent, aucuns de ſes domeſtiques, & intimidé les autres : de ſorte que depuis quatre mois entiers il luy eſtoit impoſſible de trouver un Clerc, ou autre perſonne qui vouluſt écrire ſous luy. Qu'ils ont empeſché pendant trois ou quatre ans l'impreſſion de ſes livres, & principalement du Decalogue, de ſon Catechiſme, & de ſa Collation & Union des quatre Evangeliſtes, *d* meſme l'ont cenſurée depuis l'impreſſion, en l'un de leurs Synodes composé de 300. Miniſtres, tenu pendant l'Automne de l'année mil cinq cens ſoixante & cinq, & peu de temps aprés l'ont fait brûler par le Bourreau en la ville de Geneve, *e* & fait faire amende honorable à l'un des garçons Imprimeurs, diſant & affirmant qu'il vaudroit mieux imprimer les erreurs d'Arius, non pour autre ſujet ſinon qu'il avoit coté & convaincu dans ce livre les lourdes fautes, & les hereſies de Jean Calvin leur Patriarche. Qu'ils ont *f* par ordre de leur Conſiſtoire à Paris, fait defenſes en pleine ruë à un Libraire, quoy qu'il ne fuſt de leur Religion, de vendre ou diſtribuer aucuns de ſes livres. Et finalement qu'ils ont paſſé juſques à ce degré d'impieté & de rage, de perſuader à Jeanne du Vivier ſa femme, qu'elle ſe pouvoit & devoit remarier à un autre de leur ſecte, parce que ſon mary eſtoit deſerteur de la Foy & de l'Egliſe.

Je n'ay point appris que cette information ait eſté decretée, ny que l'accuſation ait pris trait plus avant. Au meſme temps il fut imprimé un livre ſous ce titre : *La defenſe de Meſſire Charles du Molin, ancien Docteur, & autres gens de ſçavoir & pieté, contre les calomnies des Calviniſtes, & Miniſtres de leur ſecte, abus, uſurpations, & erreurs d'iceux ; par Maiſtre Simon Challudre Profeſſeur des ſaintes Lettres.*

Ce livre contient une partie de ce qui a eſté dit cy-deſſus, *g* touchant les injures & perſecutions des Miniſtres, ſuſcitez par Jean Calvin, & Theodore de Beze, & pluſieurs autres circonſtances particulieres *h* ; meſme qu'en l'an mil cinq cens cinquante-trois, du Molin comme Conſeiller des Princes & Seigneurs de Neufchaſtel, avoit preſidé à un Synode qui fut tenu, où la pluſpart des Miniſtres eſtant ſous la protection des Seigneurs de Berne, eſtoient aſſemblez, & Jean Calvin en perſonne pour ceux de Geneve, tenant en main le cahier des ſtatuts & articles eccleſiaſtiques qui furent leus, & le Preſident en fit chaſſer & rayer trois, à quoy Calvin acquieſça paiſiblement. François de la Croix du Maine, *i* & autres Autheurs du temps font mention de ce livre, & diſent que Simon Challudre, ſous le nom duquel il a eſté imprimé, eſt l'anagramme, ou inverſion & tranſpoſition des lettres de celuy de Charles du Molin, ce qui montre évidemment qu'il en eſt l'Autheur.

*Confeſſion d'Ausbourg.*

*Les Calviniſtes tiennent qu'il faut eſtre Papiſte ou Huguenot.*

*Il les appelle fanatiques & ſeditieux.*

*Cauſes & motifs de la haine & envie des Calviniſtes contre luy.*

*Recit des outrages qu'ils luy ont faits.*

*Débauchent ſes domeſtiques.*

*Empeſchent l'impreſſion de ſes livres.*

*Font brûler publiquemẽt l'un d'iceux.*

*Taſchent de perſuader à ſa femme qu'elle ſe pouvoit remarier à un autre.*

*Impreſſion du livre intitulé La defenſe de du Molin contre les calomnies des Calviniſtes.*

*Simon Challudre, ſous le nom duquel fut imprimée la defenſe contre les calomnies des Calviniſtes, eſt l'anagrãme de celuy de du Molin.*

a *Cy-deſſus livre 1. c. 18. au commencement.*

b Iac. Aug. Thuanus d. l. 38 p. 362. in fi. & 363. Privati autem contra ſe odii has cauſas afferebat, quod Confeſſionem Auguſtanã, quæ in Germania obtinet, Genevenſi & Helvetica tolerabiliorem dixiſſet, & in Commentariis in Conſuetudines Pariſienſes, fanaticos & ſeditioſos vocaſſet: ea propter illos in Concionibus, Synodis, & ubique palam ipſum traducere: domeſticos, qui ſe obſervent, corrũpere, & amanuenſes ne eorũ opera uti queat, minis, pretio, blanditiis ſeducere. Vir bonus ac ſimplex, qui patriæ charitate ſupra quam dici poteſt, inflammabatur, cum emendationem in Religione, quam tantopere optabat, in licentiam & factiones verſam videret, admodũ indoluit: ac ſi vita ſuppeteret religiosè promiſit, fore ut exemplo ſuo, ſcriptiſque multos ab errore paſſim graſſante revocaret.

b *Le Dimanche 3. Février. 1566*

c *Il eſt parlé de ces Livres cy deſſus au chap. 2.*

d *Cy-deſſus chap. 7. ſur la fin.*

e *Le 18. Février 1566.*

f *Livre 2. & au chap. precedent du preſent livre.*

g num. 44. *de ladite defenſe, cy-deſſus livre 2. ch. 6. ſur la fin. Ce qui eſt rapporté par Genebrard* lib. 4. Chronolog. in Julio 3. ad ann. 1564. p. 730. *& aprés luy par Jacques Gaultier en ſes Tables Chronographiques, au 12. ſiecle chap. 20. dont le lieu eſt rapporté cy-aprés au ch. 14 ſur la fin.*

h *En ſa Bibliotheque des Autheurs François. p. 47. Genebrard d. p. 730. Gaultier d. cap. 20.*



Digitized by Google

# CHAPITRE X.

## *Des apoſtilles & notes ſur les Couſtumes, & de l'excellence de ce dernier de ſes Ouvrages.*

EN cette meſme année mil cinq cens ſoixante-ſix il paracheva, & fit imprimer le dernier de ſes Ouvrages, qui eſt la Diſtribution de toutes les Couſtumes de France en deux volumes, avec ſes apoſtilles ou notes ſur les articles & lieux plus difficiles, & les dédia à Chriſtofle de Thou, premier Preſident au Parlement. Dans l'Epiſtre liminaire, *a* il rend un témoignage public des obligations particulieres qui le lioient au ſervice de ce grand Magiſtrat, depuis quarante-cinq ans qu'il avoit eu l'honnneur d'eſtre connu de luy, & particulierement du bon jugement qu'il avoit fait de ſes études, & des productions de ſon eſprit, qui eſtoient les fruits de ſes penibles travaux, dont il avoit fait mention honorable dans ſes eloges, quinze ans auparavant, luy en ayant envoyé luy-meſme le manuſcrit: ce qui me fait croire que ce ſont les deux Epigrammes Latins, eſtant au commencement du Commentaire de l'Edit des petites dates. *b* Il ajoûte que ce fidele & judicieux amy, luy avoit predit en particulier, par forme de conſolation, que les mauvais temps auſquels il eſtoit tombé, & les perſecutions & ignominies par luy ſouffertes dans l'ingratitude du ſiecle, *c* luy tourneroient un jour à gloire & à honneur pour ſa poſterité, ce qui eſt arrivé: en quoy il n'a receu autre recompenſe que celle des gens d'honneur & de vertu, qui eſt la ſatisfaction interieure d'avoir genereuſement ſervy le Roy & le public à ſes dépens: toutes les promeſſes qui luy avoient eſté faites par François de Montholon Garde des Seaux, & François Olivier Chancelier de France, eſtant avortées, & reduites au neant par leur mort.

Il ne ſe peut rien dire de plus honorable ny de plus glorieux pour ſa memoire, que le jugement & l'eloge de ſes notes & apoſtilles ſur les Couſtumes, fait par le Prince de nos Hiſtoriens, & qui eſt appellé meſme par les Etrangers, le Tite-Live François, *d* que ce ſont autant de deciſions & d'Arreſts qui paſſent pour principes & pour maîtreſſes Sentences, de la qualité de celles qui ſont appellées en Droit, *receptæ ſive rata Sententia*, & par les Grecs, *κυρίαι δόξαι*. J'ajoûte qu'elles ſont authoriſées juſqu'à ce point, que le contredit d'un Arreſt qui a jugé nettement une queſtion de Coûtume, eſt plus facile que d'une de ces notes, qui font tomber les armes aux plus hardis & opiniâtres. Auſſi elles ont eſté faites dans les belles lumieres d'un eſprit grandement éclairé, entierement conſommé en la ſcience du Droit civil & coûtumier, & dans la pratique du Palais: & il ſe peut dire avec verité, que c'eſt le centre où toutes les lignes de la circonference de ſes études, & du travail continuel de ſa vie, ont abouty: en ayant commencé le cours, par le Commentaire ſur la Couſtume de la Ville capitale du Royaume, & l'ayant finy & terminé par ces notes ſur toutes les Coûtumes de France, qui ſont l'abregé du Droit François. Bref on en doit faire le meſme jugement, que du dernier des Ouvrages de Jacques Cujas, qui ſont ſes notes poſterieures ſur les Inſtituts. Ce qui m'a obligé dans mon Commentaire ſur la Coûtume de Paris, de ramaſſer toutes les notes & apoſtilles de du Molin, qui traitent d'une meſme matiere, & de les mettre en lieu ſur chacun article de la Coûtume.

Cette premiere edition des apoſtilles de du Molin ſur les Couſtumes, *e* eſt meilleure & plus correcte que toutes les ſubſequentes, dans leſquelles ont eſté omiſes toutes les notes ſur l'ancienne Couſtume de Bretagne, de l'an mil cinq cens trente-neuf, celles ſur l'ancienne Couſtume d'Amiens mil cinq cens ſept, ne conviennent nullement aux articles de la nouvelle reformée en l'an mil cinq cens ſoixante-ſept, ſur leſquels elles ont eſté miſes. Celles ſur l'ancienne Couſtume d'Orleans de l'an mil cinq cens trente-neuf ſont miſes ſeparées du texte des articles, en fin de la nouvelle, reformée en l'an mil cinq cens quatre vingt-trois, l'apoſtille ſur le procez verbal de la Coûtume de Sens, *f* faiſant mention des droits du Roy ſur le Duché de Bar, & autres ſemblables apoſtilles ont été retranchez de beaucoup, ou changez à mauvais deſſein, & doivent eſtre rétablis dans la premiere edition qui ſe fera des Couſtumes, en laquelle il faudra recourir à celle de mil cinq cens ſoixante & ſept, comme au veritable original, qui doit être curieuſement conſervée.

a *Du 13. Novembre 1566. l'œuvre ayât eſté achevée d'imprimer le 23. du meſme mois.*

b *Imprimé en l'an 1552. il en a eſté parlé cy-deſſus livre 1. ch. 10. ſur la fin.*

c *Cy-deſſus liv. 1. ch. 17.*

d Jac. Aug. Thuanus l. 38 p 362. Carol. Molinæus juris antiqui & gallici conſultiſſimus: Cujus Notæ in jus Conſuetudinariũ noſtrũ, ac aliæ doctiſſimæ Lucubrationes, apud nos pro ratis juris deciſionibus habentur. *Ajoûtez l'eloge d'Antoine de Mornac, en ſon livre intitulé,* Feriæ foreſes, *p. 44. & des autres Autheurs, dont les lieux ſont tranſcrits cy-aprés aux ch. 13. 14. & 15.*

e *Imprimée par Jacques Dupuis à Paris l'an 1567*

f Fol. 70. verſo in verbo *& de Bar. J'ay marqué la difference ſur la Couſtume de Paris, art. 63. & ay toute preſte la nouvelle edition des Coûtumes en trois volumes, avec celles non imprimées, & mes Notes & apoſtilles qui contiennent les Sentences & Arreſts intervenus ſur l'explication des plus difficiles articles.*

*Il les dedie au premier Preſident de Thou.*

*Plainte de du Molin, de l'ingratitude du ſiecle.*

*Jugement fait par le Preſident de Thou, des notes & apoſtilles de du Molin ſur les Coûtumes*

*De quel poids & authorité elles ſont parmy les Juges, & dans le Barreau entre les Advocats.*

*Jugement qu'en fait l'Autheur de la preſente Hiſtoire.*

*Notes poſterieures ſur les Inſtitutes & les Paratitles ſur le Code, dernier des ouvrages de Jacques Cujas.*

*La premiere edition des Apoſtilles de du Molin, 1567. eſt la meilleure. Toutes les ſubſequêtes ſont manques & defectueuſes. Et principalement en l'apoſtille qui concerne le Duché de Bar, qui eſt retranché de plus de moitié.*

## CHAPITRE XI.

*De la derniere maladie de du Molin, ſa converſion & ſepulture au Cimetiere de l'Egliſe Saint André.*

INCONTINENT aprés la perfection de cet Ouvrage, & l'Epitre liminaire qui l'accompagne, Charles du Molin qui couroit la ſoixante-ſixiéme année de ſon âge, tomba malade de la maladie dont il mourut. *a* Il témoigna dans cette maladie derniere & mortelle, qu'il eſtoit auſſi ſçavant dans la ſcience du Ciel, qu'en celle de la Terre, *b*

*Dij longæ noctis, quorum jam numina nobis*
*Mors inſtans majora facit, precor, inquit, adeſte,*
*Et placidi, victos ardore admittite manes.*

J'ay fait voir cy-deſſus *c* que depuis vingt-quatre ans, c'eſt à dire dés l'année mil cinq cens quarante-deux il avoit ſuivy les nouvelles ſectes, & premierement celle de Geneve, & dans ſes voyages d'Allemagne, preferé la confeſſion d'Ausbourg, comme la meilleure. Dieu luy fit la grace d'éclairer ſon eſprit, & reconnoiſtre ſon erreur pendant ſa maladie, & enſuite de la conference qu'il eut avec Claude d'Eſpence ſon allié, l'un des plus celebres Theologiens de Paris, & de toute la France, René Bonelle Principal du College du Pleſſis, & François la Court Curé de Saint André, ſa Paroiſſe, *d* dans laquelle il demeuroit depuis pluſieurs années, en ſa maiſon ſcize ruë du College de S. Denys, ou de l'Hoſtel des Charitez S. Denys, il fit profeſſion de la Religion Catholique, Apoſtolique & Romaine, hors laquelle il n'y a point de ſalut : & aprés s'eſtre muny du ſacré Viatique, & receu les autres Sacremens de l'Egliſe, il rendit ſon ame à Dieu, & fut enterré au Cimetiere de l'Egliſe S. André ſa Paroiſſe, laiſſant Jeanne du Vivier ſa veuve, ſans enfans de leur mariage, & deux de ſon premier avec Loüiſe de Beldon, ſçavoir Charles du Molin Eſcuyer, Seigneur Chaſtelain d'Allonne ſon fils aiſné, & Anne du Molin mariée à Simon Bobé Advocat en Parlement, Bailly de Coulomniers en Brie.

*Il avoit ſuivy & adheré aux nouvelles ſectes pendant 24 ans.*
*Il reconnoiſt & abjure ſon erreur pendant ſa derniere maladie.*
*Maiſon de du Molin à Paris.*
*Il reçoit tous ſes Sacremens.*
*Eſt enterré au Cimetiere de S. André.*
*Ne laiſſe aucuns enfans de ſon ſecond mariage.*

*a Le 27. Decembre 1566 & non pas au mois de Septembre, ut apud Thuanum, lib. 38. Hiſtor. p. 363.*
*b* Silius Italicus l. 8 de ſecũdo bello Punico.
*c Liv. 1. ch. 18. & du preſent livre 3. ch. 9.*
*d Les authoritez & preuves de cette verité, ſont rapportées au ch. ſuivant.*
*e Cecy eſt particulierement rapporté par Papirius le Maſſon, au lieu transferé dãs ledit ch. ſuivant.*

Il importe que la France, & toute la Republique des Lettres ſçache cette mort : que ce grand homme né bon Catholique, eſt mort dans le giron de l'Egliſe Romaine, quoy qu'il euſt eſté quelque temps ſectateur des nouvelles opinions qui ont ſurpris & abuſé les plus beaux Eſprits de ſon temps ; & que pour avoir toujours vécu dans la liberté & generoſité d'un bon François entierement des-intereſſé, amateur de ſon Roy & de ſa Patrie, & defenſeur inflexible de ſon authorité, des droits de la Couronne, & des libertez de l'Egliſe Gallicane, il ne paſſe point pour Heretique & Hereſiarque, comme les ennemis de la France, meſme pluſieurs François l'ont voulu faire croire, & fait cenſurer tous ſes livres diſtinctement, avec defenſes de citer ſon nom : penſant par là diminuer l'authorité de ſes Ecrits & de ſes puiſſans raiſonnemens, dans leſquels il n'a point dogmatiſé contre la Foy, & ne s'eſt point declaré ennemy de l'Egliſe, mais des abus que la licence & le deſordre du temps avoient introduits: *f* mais en tout cas il faut conſiderer, non pas comme il a vécu mais comme il eſt mort ; car de ce dernier moment, qui eſt la couronne & la benediction de la vie, dépend l'eternité, comme eſtant le jour critique du ſalut. Saint Paul *g* compare le Chreſtien à un Athlete qui court dans la lice pour emporter la couronne, & gagner le prix propoſé. C'eſt ainſi que tous les Sçavans ont expliqué le mot Grec ἀγωνιζόμενος, dont il uſe, qui montre que le ſalut & la ſanctification dépend principalement de la fin de la courſe en laquelle conſiſte le point de la victoire. Auſſi c'eſtoit une couſtume dans les jeux Gymniques, *h* que l'Athlete qui ſurmontoit à la courſe celuy qui avoit emporté pluſieurs victoires, eſtoit tenu & reputé vainqueur de tous, bien qu'il ne fuſt point entré en lice avec eux.

*Il n'a point dogmatiſé contre la Foy dans ſes Eſcrits.*
*Le ſalut & l'eternité dépend du dernier moment de la vie.*
*Le Chreſtien eſt comparé à un Athlete. ἀγωνιζόμενος que ſignifie dans S. Paul.*
*Coûtume des jeux Gymniques.*

*f Cy-deſſus liv. 1. ch. 1. & ſuivans.*
*g* Epiſt. 1. ad Corinth. c. 9. v. 24. & 25.
*h L'Empereur Julien en ſon diſcours intitulé les Ceſars.*

## CHAPITRE XII.

### *Autheurs qui ont rapporté la converſion & la belle mort de du Molin.*

CETTE belle mort, outre la notorieté publique, eſt rapportée & atteſtée par les Autheurs & Hiſtoriens du temps, bons Catholiques, & ſans reproche. Gilbert Genebrard inſigne Theologien, & Archeveſque d'Aix: *a* dit qu'au mois de Decembre mil cinq cens ſoixante-ſix, mourut Charles du Molin Juriſconſulte, qui avoit deliberé d'écrire pluſieurs choſes contre les Calviniſtes avec leſquels il avoit long-temps vécu, bien qu'il euſt toûjours eſté en altercation & diſpute contre eux, auſſi-bien que contre les Catholiques, & tirerent grand profit & avantage de la mort dont il fut prévenu. Bonaventure Irland Conſeiller au Preſidial de Poitiers, & Doyen des Profeſſeurs en Droit, *b* aprés avoir fait un grand & ample diſcours de Charles du Molin, & de ſes Ecrits, dans leſquels le feu & l'impetuoſité de ſon eſprit, ou l'argument & le ſujet qu'il traitoit, l'avoit jetté bien ſouvent dans des queſtions concernant la doctrine & la Religion Chreſtienne, qui ont eſté refutées par aucuns des Juriſconſultes de ſon temps: *c* il conclud qu'il a participé au bonheur de ceux qui du moins en leur vieilleſſe, & au declin de leur vie, ſuivent les vrayes, droites & ſinceres opinions. Jacques Auguſte de Thou *d* attribuë la principale cauſe de la converſion de du Molin, à la connoiſſance certaine qu'il eut que la reformation de la Religion par luy deſirée ſi ardemment, n'étoit qu'un faux pretexte de nouveaux Religionnaires, qui aboutiſſoit à la licence & aux factions: avec proteſtation, ſi Dieu luy prolongeoit ſes jours, de taſcher par ſon exemple & ſes Ecrits, à en retirer beaucoup de l'erreur commun auquel ils s'eſtoient laiſſez emporter; & dans cette penſée & reſolution, peu de temps aprés il rendit ſon ame à Dieu. Papirius le Maſſon Advocat au Parlement, *e* rapporte toutes les particularitez & circonſtances de la meſme converſion, & les noms & qualitez des Docteurs qui l'aſſiſterent, & luy donnerent les inſtructions & conſolations pendant la derniere maladie dont il mourut, avec leſquels il diſcourut du myſtere de la Predeſtination, qui eſt une des plus obſcures & difficiles queſtions de la Theologie, qu'il leur dévelopa & expliqua ſi clairement, qu'ils en furent tous ravis d'admiration, & mourut le jour des SS. Innocens mil cinq cens ſoixante & ſix. Antoine du Verdier en ſa Proſopographie ou deſcription des perſonnes illuſtres, *f* dit que Charles du Molin Juriſconſulte mourut Catholique, comme il preparoit beaucoup de belles réponſes aux Heretiques. Gabriel Michel Advocat en Parlement, en ſes eloges des hommes illuſtres, *g* dit que du Molin mourut à Paris, en Decembre mil cinq cens ſoixante & ſix, & que ſa memoire eſt tres-recommandable pour avoir eſté un des principaux defenſeurs & conſervateurs des privileges & libertez de l'Egliſe Gallicane. Jacques Gonthiere Advocat au meſme Parlement, *h* autant celebre pour ſa pieté exemplaire & ſa haute probité, que pour ſa profonde erudition: aprés avoir coté une authorité de Charles du Molin, dit qu'il eſt redevable au public de cette verité, dont l'ignorance a donné ſujet à pluſieurs d'accuſer & offenſer ſa memoire; qu'ayant eſté tiré & emporté dans les nouvelles opinions, il profeſſa en mourant la Foy & la Religion Catholique, Apoſtolique & Romaine: en laquelle il rendit ſon ame à Dieu, & fut inhumé dans le Cimetiere de l'Egliſe de S. André ſa Paroiſſe. Antoine Mornac autre celebre Advocat au Parlement, *i* dit que Charles du Molin, duquel les Ouvrages ſont ſi précieux dans l'eſtime des Juges & des Advocats, mourut Catholique & bon Chreſtien: & qu'aprés ſa mort, ſon corps fut inhumé au Cimetiere de l'Egliſe de S. André, comme il eſtoit juſtifié par le Regiſtre mortuaire de la meſme Eglis•: & avoit oüy dire pluſieurs fois à Chriſtofle de Thou premier Preſident, qu'il avoit aſſiſté ſon bon & ancien amy en cette heureuſe converſion, & à la mort dont il fut prévenu au meſme temps, qui eſt le témoignage illuſtre d'un témoin oculaire, aprés lequel il n'y a plus lieu de mettre en doute cette verité.

*Gilbert Genebrard Archeveſque d'Aix.*

*Bonaventure Irland Conſeiller au Preſidial de Poitiers, & Doyen des Profeſſeurs de Droit.*

*Jacques Auguſte de Thou Preſident au Parlement.*

*Papirius le Maſſon Advocat en Parlement.*

*Antoine du Verdier ſieur de Vaupriuas Gentilhôme Pariſien.*

*Gabriel Michel de Rochemaillet Angevin.*

*Jacques Gonthiere Advocat en Parlement.*

*Antoine Mornac Advocat en Parlement.*

*Témoignage de Chriſtofle de Thou premier Preſident.*

*a En ſa Chronologie imprimée en l'an 1585.* an. 1566. p. 747. Carol. Molinæus Juriſconſultus obiit menſe Decemb. Statuerat multa contra Calviniſtas ſcribere, inter quos diù vixerat, etſi perpetuò cũ eis altercãs, ac cum Catholicis, ſed magno eorum commodo, morte eſt præventus.

*b* Tract. de emphaſi & hypoſtaſi, fol. 29. & 30. *imprimé à Poitiers en l'an 1598.* Hicce Molinææ fata fœlicitati admoverãt, quam iis Plato prædicabat, quibus conceſſum eſt, ut ſaltem in ſenectute, veras opiniones aſſequi poſſent.

*c Cy-deſſus liv. 2. ch. 11 où ſont rapportez ceux qui ont écrit contre le Commentaire de du Molin ſur l'Edit des petites dates.*

*d* Lib. 38. Hiſt. in fine, p. 363. Vir bonus ac ſimplex, qui patriæ charitate, ſupra quam dici poteſt inflammabatur: cum emendationem in Religione, quam tantopere optabat, in licentiam & factiones, verſam videret, admodum indoluit, ac ſi vita ſuppeteret religioſè promiſit. fore ut exemplo ſuo, ſcriptiſque multos ab errore paſſim graſſante revocaret: in eaque cogitatione paulo poſt animam Deo reddidit.

*e* Vol. 2. in elogio Caroli Molinæi, p. 249. Ad ei morienti aſſiſtendum admiſſi ſunt, quos petierat tres viri, Claudius Eſpenceus, nulli Theologorum ſui temporis cedens: Curt'us, Paſtor S. Andreæ, in qua Parochia domicilium erat Molinæi, & Renatus Bonellus Collegii. Pleſſæi Præfectus: cum quibus de prædeſtinatione ita egit, ut ipſi mirarentur obſcuram quæſtionem tam dilucidè ab eo tractari potuiſſe, &c.

*f Tome 3. ann 1567. p. 2510. imprimé à Lyon.* 1604.

*g* Num 92. *à Lyon* 1624.

*h* Libro 3. de jure Manium c. 28. in fine. Vox magnifica, & magno viro, & ſapiente digna, me hic admonet piis illius manibus bene precari, qui vitæ ignoratione à multis læſi, tandem conquieſcunt. Hic quidem novis opinionibus captus, veram & Romanam fidem moriens recepit, in eaque defecit, atque in hujus urbis D. Andreæ ſacra area jacet.

i *Sur la loy* liberorum 11. §. ſi qua ergo. ff. de his qui not. infam. Conſtare nimirùm ex Codice D. Andreæ Pariſ. funerario, noſtrum hunc Molinæum, cuius tam pretioſa apud Judices, Patronoſque forenſia opera, deviciſſe tandem Catholicum, Chriſtianum, ſepultumque ex eo in ſacra Eccleſiæ illius area. Conteſtantur autem hoc ipſum in hunc diem plures, neque aliud umquam celeberrimo illi Chriſtophoro Thuano fori Pariſ. Principi, gratius olim ac memorabilius elogium, quam quoties diceret, juviſſe in partem, fœlicem hunc tanti viri, amici ſui, exceſſum.



Digitized by Google

## CHAPITRE XIII.

### *Suite des meſmes témoignages & authoritez, ſon epitaphe, ſon convoy, & pourquoy il fut fait le ſoir.*

L'Epitaphe & l'eloge de Charles du Molin, qui a eſté fait par le meſme Autheur Antoine Mornac, *a* merite bien d'eſtre inſeré en ce lieu, *Carolus Molinæus Pariſinus, in Senatu Patronus, qui moriens Catholicus Chriſtianus factus eſt, atque in D. Andr. Pariſ. Cœmeterio à Curione Paræco ſepultus ann. 1566.*

*Epitaphe de Charles du Molin, fait par Antoine Mornac.*

*Duplex ſepultique ac loci fœlicitas,*
*Molinæus hic in area jacet ſacra:*
*Poſthac nec habiturus, ut nec habuit parem.*
*Manet ille tantus apud Senatum Francicum,*
*Ut ultimum ferè ubique ſoleat calculum*
*Addere, notarit ſi uſpiam, vel ſcripſerit,*
*Leges quod ad Provinciales, juráque*
*Francica referri judicando debeat.*
*Fœlix quod ipſo conſidente in publicis*
*Olim actionibus, Patroni applicuerint*
*Quæ ſcripſerat: ſed longè & hoc beatior,*
*Quod Chriſtianus Catholicus deceſſerit.*

Scevole de Sainte-Marthe, l'honneur des belles Lettres, & les delices des Muſes, rapporte *b* ſur la fin de l'eloge de du Molin, qu'il fut enterré à la mode ancienne, ou à la façon des anciens. L'extrait du Regiſtre des ſepultures de l'Egliſe S. André, que j'ay vû, porte que le Samedy 28. Decembre mil cinq cens ſoixante-ſix, *c* le corps de Meſſire Charles du Molin fut porté au Cimetiere S. André, environ les huit heures du ſoir, & enterré à la mode nouvelle, ce ſont les propres termes. Ce que l'on peut facilement concilier, & ne doit point eſtre trouvé étrange, ny rendre ſuſpecte ſa converſion & profeſſion de la Foy Catholique, Apoſtolique & Romaine, l'ayant ainſi ordonné à la mort, comme avoit fait Guillaume Budée, l'un des grands hommes de ſon temps, & duquel il fait honorable mention en pluſieurs lieux de ſes œuvres. J'ay copie *d* du teſtament de Budée, écrit de ſa main, du vingt-deuxiéme Juin mil cinq cens trente-ſix, quatre ans avant ſa mort, qui contient ces mots, *Je veux eſtre porté en terre de nuit, & ſans ſemonce, à une torche, ou à deux ſeulement: & ne veux eſtre proclamé ny à l'Egliſe, ny par la ville, ny alors que je ſeray inhumé, ny le lendemain: car je n'approuveray jamais la coûtume des ceremonies lugubres, & pompes funebres que l'on fait, meſmement pour telles perſonnes que moy: quoy qu'il en ſoit, je defens qu'on ne m'en faſſe point, tant pour ce, que pour autres choſes qui ne ſe peuvent obmettre ſans ſcandale. Et ſi je ne veux qu'il y ait ceinture funebre, ny autre repreſentation à l'entour du lieu où je ſeray enterré, le long de l'année de mon trépas, parce qu'il me ſemble eſtre l'imitation des cenotaphes dont les Gentils anciennement ont uſé: combien que j'eſtime les coûtumes de ce faire à l'entour des Princes, Prelats, & autres grands perſonnages dont la memoire ſe doit celebrer és lieux eſquels ils ont eu domination, prelature & magiſtrature eminente.* Cette ordonnance teſtamentaire fut ponctuellement executée au rapport de Loüis le Roy *e* qui a fait ſa vie, & l'a dédiée à Guillaume Poyet Chancelier de France, où il dit que Budée fut inhumé en l'Egliſe de S. Nicolas des Champs ſa Paroiſſe, le vingt-deuxiéme Aouſt mil cinq cens quarante, & luy qui eſtoit la plus belle lumiere de ſon ſiecle porté de nuit, ſans aucune pompe funebre, n'y ayant qu'une ſeule torche, comme il l'avoit ordonné par ſon teſtament; & mourut âgé de ſeptante-trois ans. Ce qui eſt pareillement remarqué par le meſme Scevole de Sainte Marthe. *f* Michel de l'Hôpital Chancelier de France, fut pareillement enterré de nuit aux flambeaux, ſuivant qu'il avoit ordonné par ſon teſtament holographe du douziéme Mars mil cinq cens ſoixante & treize, *g* par lequel il en rend la raiſon, que les Chreſtiens n'ont pas en grande eſtime les pompes funebres, a eſté renouvellé & imité par ces grands hommes ſur l'ancienne forme des funerailles, uſitée non ſeulement chez les Payens, mais auſſi entre les Chreſtiens, de porter & inhumer les corps de nuit, avec des cierges & autres lumieres; d'où vient la denomination de ceux qui les portoient, appel-

*Témoignage de Scevole de Sainte Marthe.*

*Extrait du Regiſtre mortuaire de l'Egliſe de Saint André.*

*Il fut enterré de nuit.*

*Extrait du teſtament holographe de Guillaume Budée.*

*Il ordonne eſtre porté en terre de nuit ſans aucune pompe ny ceremonie.*

*Il improuve les ceintures funebres & repreſentations pendant l'année du trépas, fors aux perſonnes illuſtres.*

*Le Chancelier de l'Hoſpital a eſté enterré de nuit ſans aucune pôpe.*

*a* *Au livre intitulé*, Feriæ forenſes & elogia illuſtrium rogatorum Galliæ ab anno 1500. p. 44. *imprimé à Paris* 1619.

*b* Libro 2. Elogiorum. More majorum ſepultus eſt

*c* *Jour des SS. Innocens.*

*d* *Cette copie a eſté priſe ſur l'original.*

*e* Ludovicus Regius in vita G. Budæi Pariſ. 1540. p. 50. Elatus eſt noctu, ut ipſe teſtamento præſcripſerat, ſine ulla pompa funeris, præeunte unico lumine, comitantibus doctis plurimis, & primariis ejus urbis, vulgi maximo concurſu: periit tertio & ſeptuageſimo ætatis anno, 10. Cal. Sept. anno ſalutis generis humani 1540 atque Lutetiæ Pariſiorum in Eccleſia D. Nicolai qui Campeſter dicitur, quẽadmodum juſſerat, ſepultus.

*f* Libro 1. Elogiorum, p. 6.

*g* *Il eſt tranſcrit dans le Recueil des memoires ſervant à l'Hiſtoire du temps, imprimé en 1623. à Paris par Pierre Chevalier, p. 109. 110. V. Genebrard en l'Oraiſon funebre de Pierre Danés Eveſque de La Vaure, du 27. Avril 1577. p. 37.*



Digitized by Google

lez *Veſpillones, quaſi Veſperones* : celle de *funus à funalibus accenſis*. *b* Ce qui ſe faiſoit ou pour épargner la dépenſe d'un convoy ſolemnel, ou parmy les Chreſtiens, de crainte d'interrompre le Service divin, ou par marque d'humilité, qui mépriſoit les pompes exterieures par leſquelles il ſembloit que le peuple fuſt plûtoſt convié & invité à la veuë & à l'appareil d'un ſpectacle qui marque l'opulence & le luxe, & non la vertu & probité du defunt, qu'au commerce de la priere, pour le remede & le ſalut de ſon ame : bref toutes ces pompes ſervent plûtoſt à la vanité des vivans, qu'au ſoulagement des morts, auſquels il eſt indifferent d'eſtre mis en terre de jour ou de nuit : qui eſt le ſujet d'une conſtitution de l'Empereur Julian *i* inſerée dans le Code Theodoſien, la ſeconde partie qui fait mention des inhumations nocturnes, eſt retranchée de la meſme loy, miſe dans le Code de Juſtinien.

Ce qui ſert de contredit à ce que quelques Autheurs mal informez, & plus mal intentionnez ont écrit contre la verité de cette converſion, *Petrus Opmerus Amſterodamus Batavus*, *e* dit que Charles du Molin fut empriſonné pour avoir écrit trop licencieuſement ; & ne s'eſtant point voulu corriger ny amender, il mourut en l'an mil cinq cens ſoixante-ſix hors l'Egliſe Catholique : & en l'edition de l'année mil ſix cens vingt-cinq, à Cologne, il s'explique, & dit *k* que les livres impies qu'il a écrits, ſont ſur la matiere des uſures, & contre l'Egliſe. *Nicolaus Sanderus*, *l* & aprés luy le Pere Jacques Gaultier Jeſuite *m* mettent Charles du Molin, qu'ils avoüent eſtre grand Juriſconſulte, entre les Heretiques, ſur ce qu'il a dit, *n* que la ſainte & ſacrée Marie n'eſt point demeurée Vierge aprés l'enfantement, en quoy il a ſuivy l'erreur de Jovinien, renouvellée par Jean Calvin, bien qu'il ait fait une apologie contre luy-meſme, contre les calomnies des Calviniſtes, ſous le nom emprunté de Simon Challudre, *o* où il dit que le Catechiſme de Geneve a eſté rejetté par un decret ou Synode de Berne, *Optatus Gallus* qui eſt le nom ſuppoſé d'un libelle diffamatoire *p* contre l'authorité du Roy & les droits de la Couronne, dit que Charles du Molin eſtoit homme fort mal affectionné au ſaint Siege, & partiſan de Calvin. Ce qui eſt refuté par Sulpice de Mandriny ſieur de Gazonnal, en ſon livre *r* intitulé : La Chimere défaite, ou refutation d'un libelle ſeditieux tendant à faire troubler l'Etat, ſous pretexte d'y prevenir un ſchiſme : où il montre que c'eſt une pure calomnie d'accuſer la memoire de du Molin, d'avoir eſté partiſan de Calvin, & d'eſtre mort heretique ; car bien que la liberté un peu trop grande, avec laquelle ce renommé Juriſconſulte écrivit contre certains abus de la Daterie de Rome, le contraignit de ſe retirer en Allemagne, tant s'en faut qu'il favoriſaſt les erreurs de Calvin, au contraire ayant preſenté au Parlement une Requeſte pleine d'aigreur & de vehemence contre ceux qui la ſuivoient, il ſe preparoit d'écrire contre eux quand il mourut, &c. J'ajoûte que quand bien il ſeroit tombé en quelques erreurs & hereſies formées, ſa converſion qui ne peut eſtre revoquée en doute, auroit tout expié & couvert, comme aux Cypriens & aux autres.

*Coûtume ancienne d'enterrer de nuit ou de ſoir avec deſcierges.*

*Veſpillones, Veſperones. Funus.*

*Conſtitution de l'Empereur Julien ſur ce ſujet.*

*Témoignage de Petrus Opmerus contre la converſion de du Molin.*

*De Nicolaus Sanderus, & de Jacques Gaultier Jeſuite.*

*De Optatus Gallus.*

*Refuté par Scipion de Mandriny.*

h *Cette matiere eſt traitée amplement, & les authoritez remarquées par* Joannes Sileſacus lib. 1. ſelectorum cap. 17. cui titulus funus veſpertinũ, Jacobus Gretſerus de funere Chriſtiano lib 2. cap. 7. 8. Henricus Spondanus de Cæmeteriis ſacris, lib. 1 par. 3. cap. 7 & 8 *Genebrard au lieu cy-deſſus coté*

i L. pergit audacia 5. de ſepulch. violatis Cod. theod. l 9. tit. 17.

k In opere Chronographico orbis univerſi ad an. 1566 p. 506 & 508. Antuerpiæ 1611. Carol. Molinæus Pariſ I C cùm ob ſcribendi libertatem, in carcerem conjectus fuiſſet, nec ad meliorẽ frugem ſe verteretur, à Religione Catholica alienus mortuus eſt.

l Et impiè de uſuris, contraque Eccleſiam ſcripſit.

m Lib. 7. de viſib. Monarch. Eccleſ. lib. 7. ad an. 1561. num. 219. p. 667.

n *En ſes Tables Chronographiques, au 16. ſiecle, ch. 20.*

o 5 par unio Evangel.

p *Cy-deſſus ch. 9. ſur la fin.*

q *Imprimé en l'an* 1620.

r *Imprimé en l'an* 1640. p. 132. 133.

---

# CHAPITRE XIV.

## *Eloges donnez à du Molin, par les Autheurs tant François qu'Etrangers.*

IL n'y a point eu d'homme celebre en quelque profeſſion que ce ſoit, du ſiecle de Charles du Molin, auquel les plus graves Autheurs tant François qu'Etrangers, ayent donné de plus beaux & honorables eloges qu'à luy. Je rapporteray les principaux, car de les cotter tous, ce ne ſeroit jamais fait, Iacques Auguſte de Thou en pluſieurs lieux de l'Hiſtoire de ſon temps, *a* l'appelle grand & celebre Iuriſconſulte, dont le nom eſtoit en reſpect & veneration, meſme parmy les Iuges, non ſeulement pour ſon jugement ſolide, & ſa profonde erudition, mais auſſi pour ſa probité & la ſainteté, ou pureté & innocence, & ſimplicité de ſes mœurs, homme conſommé en la ſcience du Droit François, ancien & moderne : grandement amateur de ſa patrie, tres-zelé au ſervice du Roy, dont il a defendu les droits & l'authorité genereuſement, & avec la liberté d'un vray François, au mépris de ſa vie, de ſes biens, & de toute ſa fortune, &c. Iean Bodin Autheur celebre luy donne ce titre glorieux, *Collegij noſtri decus*, *b* Iean du Luc Procureur general de la Reine Catherine de Medicis, mere des Roys, rapportant l'Arreſt prononcé en robes rouges, le 12. Avril mil

*Iacques Auguſte de Thou.*

*Jean Bodin, Iean du Luc.*

a Lib. 6 p 185. & de la 1. edition de Mamert Patiſſon, l 5. p. 158. l. 36. p. 293. l. 38. p. 362. 363. Carol. Molinæus magni nominis Juriſconſultus, juris antiqui, & Gallici conſultiſſimus, tam eruditione ac judicio, quam

Digitized by Google

cinq cens cinquante-un, obtenu par Charles du Molin, contre Ferry du Molin ſon frere, ſur la revocation de la donation qu'il luy avoit faite, dont il a eſté parlé cy-deſſus, *c* uſe de ces termes, *d Carolus Molinæus primæ notæ Iuriſconſultus.* André Tiraqueau Conſeiller au Parlement, *e Carolus Molendinæus amicus noſter ingenij animique candidi & ſinceri.* Nicolas Vignier celebre Hiſtoriographe de France, *f* le met entre les hommes illuſtres de ſon temps en la Juriſprudence, comme Pierre de l'Etoille, Eguinar Baron, Jean Corras, François Conan, & François Duaren; & dit que c'étoit un fameux & tres-docte Advocat en la Cour de Parlement. Thomas Cromerius autre Hiſtorien François luy donne le meſme eloge, *g* Eſtienne Paſquier Advocat en la Cour, *h* le docte du Moulin, & l'un des premiers Iuriſconſultes de France. Antoine Loyſel auſſi Advocat en la Cour, *i* rapportant le jugement que le meſme Eſtienne Paſquier faiſoit de Charles du Molin, lequel pour avoir eſté receu Advocat dés le mois de Novembre mil cinq cens quarante-neuf, il avoit veu & frequenté; dit qu'il eſtoit, comme chacun ſçait, le plus docte en Droit & Couſtumes, de ſon temps: & toutefois mal habile en la fonction d'Advocat, & ſignamment au Barreau, *k* ce qui faiſoit qu'il n'eſtoit gueres employé, ny tant eſtimé à beaucoup prés pendant ſa vie, qu'il l'a eſté depuis ſon decez, par ſes écrits, dans leſquels il a le premier tellement marié & approché le Droit Romain avec celuy de France, que tous ceux qui ſont venus depuis l'ont ſuivy comme leur Maiſtre: ce que Pierre Seguier celebre Advocat, depuis Advocat du Roy, & Preſident au Parlement, connoiſſant mieux qu'homme de ſon temps, il s'en aidoit fort à propos aux plus grandes affaires eſquelles il étoit employé, prenant bien la peine de dreſſer luy-meſme un memoire de ce dont il deſiroit s'inſtruire, *l* & avec quatre ou ſix écus qu'il avançoit de ſa bourſe, l'envoyoit à du Molin, ſur lequel il luy donnoit ſon avis par écrit, raiſonné & fortifié d'authoritez de droit, de Docteurs & d'Arreſts: ce que l'autre ſçavoit ſi bien ménager, qu'avec ce qu'il y apportoit de ſa forme, & bon jugement, il ſe rendoit admirable en ſes plaidoyers & écritures. Ce que Paſquier diſoit avoir entendu de ſes anciens: & dans le meſme dialogue, du Molin eſt mis entre les plus doctes & celebres Advocats originaires de Paris. *m* Le meſme Paſquier dans ſes tombeaux, *n* a mis celuy-cy, qui eſt le ſoixante-huitiéme.

*André Tiraqueau.* *Nicolas Vignier.* *Thomas Cromerius* *Eſtienne Paſquier.* *Antoine Loyſel.* *Iugement que faiſ Eſtienne Paſquier de Charles du Molin.* *Pierre Seguier s'aidoit judicieuſement & adroitement du travail de du Molin.* Page 505.

*Tombeaux de du Molin par Eſtienne Paſquier.*

*Caroli Molinæi Iuriſconſulti.*
*Hic jacet ille fori Molinæus gloria noſtri:*
*Hic jacet antiqui lauſque decuſque fori:*
*Vidimus hunc operam multam navare clienti,*
*Vidimus hunc ipſis ſcribere cauſſidicis.*
*Sacri ergo ingentes auri cumularat acervos,*
*Propria non domus huic qua recubaret erat.*
*Roma ſuos taceat, nihil hoc celebratius, eſſe*
*Qui potuit noſtro tempore Fabritius.*
Et dans ſes Epigrammes, *o ad Caroli Molinæi cineres*,
*Proſequerer ſanctos, ſancto dum carmine manes,*
*Vixeris in tenui quod, Molinæe, lare*
*Erubuit, graviterque mihi ſuccenſuit heres,*
*Pauperiem probro quod putet eſſe ſuis.*
*Aſpice qui mores, quàm tempora dira: putamus*
*Qui paupertatem criminis eſſe loco.*

*Valentinus Forſterus* Juriſconſulte Allemand *p* met Charles du Moulin entre les celebres Iuriſconſultes François, *& viros ætate graves.*

*Valent. Forſterus.* Guy Coquille.

Guy Coquille *q* l'un des plus judicieux Autheurs de ſon temps, l'appelle Autheur celebre, tres-docte au Droit Romain & François, autant ou peut-eſtre plus qu'aucun autre Docteur qui ait eſté durant le ſiecle entier: & dit que des opinions qu'il a tenuës, ont eſté tirées pour la plûpart les meilleures decisions des Couſtumes redigées de nouvel, ou reformées depuis qu'il a écrit, *r* & pluſieurs Arreſts de la Cour ſervant de loy: & à cauſe de ſon grand ſçavoir, merite d'eſtre loüé; le blaſmant ſeulement de ce qu'il s'eſt rendu quelquefois trop grand ſectateur des opinions communes

*Les opinions & decisions de du Molin ont eſté des articles de Couſtumes, & des Arreſts.*

probitate & morum ſanctitate conſpicuus, priſcæ libertatis retinens, vir bonus ac ſimplex qui patriæ charitate, ſupra quam dici poteſt inflãmabatur, &c. *Cy-deſſus livre 1. ch. 15. & 16. & ch. 10. à preſent livre 3.*

b *En l'Epitre du 1. Février 1566. à Iean Texier ou Texterus Preſident aux Enqueſtes, auquel il a dedié ſa Methode pour la connoiſſance & intelligence de l'Hiſtoire.*

c *Livre 1. chapitre 21.*

d Io. Lucius libro 8. placit. tit. 5. Arreſto 5.

e Tract. de retractu lineari § 32. gloſ. unica num. 47.

f *En la 4. partie de ſa Bibliotheque hiſtoriale, imprimée depuis ſon decez à Paris, 1650. ann. 1547 & 1550. pages 113. & 119.*

g Lib. 3. rer. geſtarum Henrici 2. fol. 68. vir Juris civilis conſultiſſimus.

h *Livre 3. des Recherches de la France, ch. 17. & 35. ſur la fin.*

i *Au dialogue des Advocats du Parlement de Paris, 3. partie du conference imprimée entre les Opuſcules de Loyſel à Paris, en l'an 1653.* p. 510.

k *Parce qu'il avoit un empeſchement naturel à la langue, cy-deſſus livre 1. ch. 5.*

l *Papirius le Maſſon rapporte la meſme choſe*, in elogio Caroli Molinæi, p. 239. 240. majori conſulentis emolumento, quam conſulti.

m *Du Molin eſtoit originaire de Paris, cy-deſſus liv. 1. ch. 1. au commencement.*

n *Imprimez à Paris 1618. p. 306. 307.*

o Libro 2 Epigr. 81. p. 65.

p De Hiſtoria Juris civilis Romani, l. 3. cap. 41. num. 42. p. 705.

q *En ſon Inſtitution au droit des François tit. 6. des Fiefs, p. 65. & ſur la Couſtume de Nivernois, ch. 14. des Succeſſions, art. 14.*

r *Cy-deſſus ch. 10. Ce que je verifie en pluſieurs lieux de mon Commentaire ſur la Couſtume de Paris, & principalement aux titres des Fiefs & des Cenſives, & aux Notes ſur les Couſtumes, enſemble ſur les Arreſts de Monſieur Louet.*

des Docteurs Ultramontains. Bertrand d'Argentré, *s* quoy qu'Antagoniſte de du Molin, & preſque toûjours d'avis & party contraire, l'appelle neanmoins homme incomparable, Autheur exact, & tres diligent, &c. Claude Expilly Preſident au Parlement de Grenoble, *t* le qualifie grand Iuriſconſulte. Denys Godefroy *u* dit que c'eſt un grand & grave Autheur. Rodolphe Hoſpinian *x* luy donne le titre de tres-celebre Iuriſconſulte de France & de Germanie. Claude Saumaiſe *y* avouë que du Molin a eſté le plus grand Iuriſconſulte de ſon temps, & de telle authorité pendant ſa vie, qu'elle a continué depuis ſa mort; tous les Parlemens & Cours ſouveraines, ayant rendu cet honneur à ſa memoire, que de permettre aux Advocats de le citer dans leurs plaidoiries & écritures, avec les Papinians, les Pauls, les Ulpians, & autres Juriſconſultes Romains. Charles Annibal Fabrot *z* reprend avec juſtice & ſincerité Antonius Faber qui a dit, que ſi on fait comparaiſon de du Molin avec Cujas, il paſſera pour un homme de neant: & declare qu'il fait tout un autre jugement de ce grand homme, lequel a le premier fendu la glace, pour ce qui concerne la connoiſſance & la vraye intelligence du Droit François, & des maximes du Palais, comme Cujas a fait du Droit Romain, & de l'ancienne Juriſprudence. Pour moy je voudrois luy donner un eloge qu'il a bien merité, Docteur des Docteurs, & Prince des Iuriſconſultes François, avoüant librement que je luy ſuis redevable du peu que je ſçay du Droit couſtumier, & de la Iuriſprudence Françoiſe. Ioſias Simplerus en l'Epitome de la Bibliotheque de Conradus Geſnerus, *a* a rapporté preſque tous les livres de du Molin imprimez juſques alors, & le temps des editions.

*Bertrand d'Argentré.* — *Cl. Expilly.* — *Denys Godefroy.* — *Rodolphe Hoſpinian.* — *Claude Saumaiſe.* — *Charles Annibal Fabrot qui refute ce qu'Antonius Faber a dit de du Molin.* — *Eloge que luy donne l'Autheur de la preſente Hiſtoire.* — *Ioſias Simplerus.*

*s* *Sur la Couſtume de Bretagne en pluſieurs lieux.*
*t* *En ſes Arreſts ch. 68.*
*u* Ad l. Lines 15. verbo piſcina ff. de actio. empti
*x* Libro 2. Hiſtor. Jeſuiſticæ c. 1. fol. 85.
*y* Cl. Salmaſius epiſt. ad Io. Beverovicium 7. Aug. 1640. Cui titulus Dedicatio de Calculo, fol. 7. Car. Molin. maximus ſuæ ætatis Juriſconſultus, & tantæ dũ viveret auctoritatis, ut etiam nunc mortuo id honori à ſummis regni Curiis datum ſit, ut allegari ab Advocatis, cum Papinianis, Paulis, Ulpianis poſſit.
*z* Replicatione de mutuo contra refutationem Cl. Salmaſij num. 59. p. 116. Ant. Faber in libris de error. Pragmat. ſic de Molinæo loquitur: qui ſi cum Cujacio comparetur, homo nullus eſt. Fortaſſe an erciſcundus aliquis diceret, Carolum Molinæum clariſſimum fori lumen fuiſſe, Jacobum Cujacium veteris Juriſprudentiæ columen.
*a* *Imprimé en l'an 1574. qu'il dit eſtre augmenté de moitié.*

# CHAPITRE XV.

## *Des Autheurs qui ont fait* ex profeſſo *l'eloge, ou décrit ſa vie, & de ſes livres imprimez depuis ſa mort, ou augmentez & reimprimez.*

IL y a pluſieurs Autheurs qui ont fait *ex profeſſo* l'eloge, & décrit en ſommaire & en abregé la vie de Charles du Molin, ſçavoir Io. *Papirius Maſſo*, *a* *Scævola Sammarthanus*, *b* *Antonius Mornacius*, *c* Claude Malingre, *d* & Gabriel Michel.

Du Molin luy meſme a fait & tracé l'Hiſtoire de ſa vie par pieces détachées, en pluſieurs endroits de ſes œuvres, & particulierement dans les Epiſtres liminaires ou dedicatoires, & les prefaces & & epilogues de ſes livres, dont j'ay cotté les lieux dans l'ordre & la ſuite des années, & leſquelles Epiſtres & Prefaces ſont omiſes la pluſpart dans les œuvres de du Molin, imprimées à Paris en trois tomes en mil ſix cens ſeize & mil ſix cens vingt-cinq. Mais il a eſté plus exact de rapporter ſes ſouffrances & ſes perſecutions, que de cotter ſes loüanges & ſes belles actions, dont la voix publique eſtoit l'Echo & le Panegyrique. Il ſe vante neanmoins d'avoir toûjours pris & ſuivy le party de la verité & de l'equité *e* contre quelque perſonne que ce ſoit, comme il avoit l'ame candide & innocente, & naturellement portée au bien.

*Virtutis veræ cuſtos rigiduſque ſatelles,*

Ce qui luy a cauſé de grandes haines & perſecutions, auſſi ſa deviſe eſtoit *Veritas vincit*, *f* & dit que c'eſt pour cette raiſon, & pour n'avoir point voulu mettre le public en commerce, ny les charges de judicature, il a eſté mépriſe par les ſiens, *g* & eſtimé & honoré des Etrangers qui l'ont appellé & attiré chez eux.

Ie trouve une choſe à redire en ce grand Genie, c'eſt qu'il reprenoit avec trop d'aigreur ceux qui n'eſtoient point dans ſes ſentimens, ſans faire diſtinction des qualitez, & les grands Magiſtrats, meſme les Commiſſaires pour la redaction des Couſtumes, comme les autres: *h* ce qui tombe dans le vice de la Philavtie, ou de la preſomption, & eſt grandement éloigné de la loy du reſpect, & de la modeſtie des Iuriſconſultes Romains,

*Du Molin a luy-meſme décrit les principales actions de ſa vie.* — *Et principalement de ſes perſecutions.* — *Ce qui l'a fait mépriſer par les ſiens.* — *Il reprend avec trop d'aigreur ceux qui ne ſont pas dans ſes ſentimens.*

*a* Par. 2. elogiorum p. 255. ſup. lib. 1. c. 2. in princ.
*b* Lib. 2. elogiorum p. 46.
*c* In Feriis forenſibus, ſive elogiis, illuſtrium togatorum Galliæ ab anno 1500. p. 44.
*d* *En ſon Hiſtoire Chronologique p. 241. G. Michel en ſes briefs eloges des hommes illuſtres, avec leurs portraits, num. 92. à Lyon. 1634.*
*e* Comment. in Conſuet. Pariſ. par. 1. §. 25. gloſ. 1. n. 3. in princ. par. 2 § 55. gloſ. 1. num. 274. *Et en l'obſervation qui eſt à la fin de la meſme 2. partie; il y en a un bel exemple cy-deſſus, livre 2. ch. 20. ſur la fin.*
*f* *Cy-deſſus livre 1. ch. 6. ſur la fin.*
*g* In Conſuet. Pariſ. paragr. 2. gloſ. 6. num. ult. in fine.
*h* Libro 17. obſerv. cap. 39.

Digitized by Google

ſains, entre leſquels quand l'un improuvoit l'opinion d'un autre, ils ne luy inſultoient point, mais uſoient entr'eux de paroles douces & reſpectueuſes, dont Cujas a fait une obſervation expreſſe, *i* & aprés luy Mornac. *k* Nous diſons en commun proverbe, que beau parler n'écorche langue : & c'eſt un fort mauvais ingredient quand on veut reduire un homme à ſon opinion, quoy qu'apparemment la meilleure, ou luy faire changer la ſienne : en la cenſurant, de luy dire des paroles injurieuſes & outrageuſes qui ne ſervent qu'à le confirmer en ſon erreur, & à aigrir, non pas guerir ſon eſprit : meſme le porter à des invectives, comme ont fait pluſieurs beaux Eſprits de ce temps : ce qui ne produit d'ordinaire autres effets qu'à jetter l'un & l'autre des Antagoniſtes dans le mépris ; car quiconque ſe commet avec un autre, rend tout le monde juge de ſes moindres defauts.

*i* quib. cauſ. pig. vel hypoth. tac. contra.
*k* *Livre 2. ch. 8.*

*Beau parler n'écorche langue. Contre les Autheurs & les Sçavans qui écrivent & inventent les uns contre les autres.*

Il y a eu quelques-uns des livres de du Molin imprimez depuis ſon decez, qui ne l'avoient point eſté de ſon vivant. Ses Commentaires ſur les ſix premiers livres du Code, qui eſtoit ſa lecture de Tubinge, dont a eſté parlé cy-deſſus, *l* ont eſté imprimez en l'an mil ſix cens quatre, le traité Latin *De uſuris*, augmenté de moitié, a eſté reimprimé en mil ſix cens huit, avec l'Oraiſon *De Concordia & unione Conſuetudinum Franciæ.* Comme il a auſſi eſté dit, *m* François Joly Advocat au grand Conſeil & au Parlement, a fait reimprimer en l'an mil ſix cens vingt-huit, le traité *de Io. de Selva* premier Preſident au Parlement *de Beneficio*, avec les notes de Charles du Molin, qui eſtoient dans la Bibliotheque curieuſe de Jean de Montchal lors Abbé de S. Amand, & depuis Archeveſque de Tholoſe. En mil ſix cens trente-ſept ont eſté imprimées les notes du meſme Autheur, ſur l'Ordonnance de mil cinq cens trente-neuf, tirées de la Bibliotheque d'Auguſte Galland celebre Advocat au Parlement. Ses œuvres ont eſté reüeillies, & imprimées en trois tomes ; la premiere fois en l'an mil ſix cens ſeize, & la ſeconde en mil ſix cens vingt-cinq. *n* Dans le livre intitulé *Index librorum expurgatorum, Gaſparis Quiroga Cardinalis, Archiepiſcopi Toletani, Hiſpan. generalis Inquiſitoris juſſu editus*, *o* ſont rapportées les œuvres de du Molin, qui peuvent eſtre leuës ſans correction, & les autres que l'Inquiſiteur d'Eſpagne a jugées eſtre ſujetes aux corrections y cotées. Mais en l'indice des livres prohibez par le Concile de Trente, Charles du Molin ſans aucune exception ny limitation eſt mis *inter Auctores primæ claſſis* ; ce qui comprend generalement toutes ſes œuvres : *Tantane animis cœleſtibus iræ?*

*l* *Livre 1. ch. 17.*
*m* Pariſ. apud Rob. Foüet, Nic. Buon, & Sebaſt. Cramoiſy, in
*n* *Imprimé* Madriti 1584 & Salmuri apud Thomam Portã. 1601 à fol. 20. ad 60.
*o* *Livre 1. ch. 16. 19. & 20.*

*Livres de du Molin, imprimez depuis ſon decez.* *Cõmentaire ſur le Code.* Tract. de uſur. Oratio de concordia & unione Conſuetudinũ Franciæ *Notes ſur le Traité de* Io. de Selva, de Beneficio. *Les œuvres de du Molin imprimez en trois tomes. Iugement & cenſure de l'inquiſition d'Eſpagne ſur les œuvres de du Molin. Celuy de Rome.*

Il a eſté dit cy-deſſus, *p* qu'aucuns des livres & traitez de ce docte & judicieux Autheur, ont eſté imprimez en Italie par permiſſion, non pas ſous ſon nom, mais ſous un autre ſuppoſé, de Gaſpar Caballinus, comme celuy *de Uſuris*, & celuy *de eo quod intereſt*, meſme que le dernier eſt inſeré dans ce reüeil fameux de vingt-neuf volumes imprimez *q* par le commandement du Pape Gregoire III. intitulé, *Tractatus univerſi juris.*

*p* *Veniſe en l'an 1584. tom. 5. fol. 17.*

*Traitez de du Molin imprimez en Italie ſous le nom de Gaſpar Caballinus.*

---

## CHAPITRE XVI.

### *De la mort de Charles du Molin fils aiſné du defunt : & de l'horrible maſſacre d'Anne du Molin ſa fille unique, femme de Simon Bobé, & de tous ſes enfans & domeſtiques.*

LA mort de Charles du Molin ne mit pas fin aux miſeres fatales & hereditaires de ſa famille, ſon fils aiſné portant meſme nom, mourut d'hydropiſie à Paris, au mois de Février mil cinq cens ſeptante : il ne reſtoit plus de ſes trois enfans qu'Anne du Molin, mariée à Simon Bobé Advocat en la Cour, Bailly de Coulommiers en Brie ; ils avoient deux enfans de leur mariage, l'un âgé de huit ans, l'autre de vingt-deux mois, 1570
& elle groſſe d'un troiſiéme. La nuit du Samedy dix-neufiéme Février mil cinq cens ſeptante-deux, *a* Bobé eſtant abſent, des voleurs & aſſaſſins furent introduits dans ſa maiſon proche des Auguſtins, par un deteſtable valet, Gaſcon de nation : qui d'abord tuerent & maſſacrerent, ou plûtoſt aſſommerent Anne du Molin, groſſe qu'elle étoit, ſes deux enfans, la nourriſſe du petit, & la ſervante ; ouvrirent le cabinet, prirent l'argent, & ce qu'ils voulurent, & jetterent ce qu'ils ne purent emporter, dans les puits, & les cloaques de la maiſon, meſme les bagues, chaînes d'or, & vaiſſelle d'argent. Les meurtriers ſe retirant de grand matin, rencontrerent le Cocher de Robert de Helin Conſeiller en la Cour, qui pour une piece d'argent les mena dans ſon chariot hors la Ville : ce qu'eſtant fait, ils le poignarderent de peur qu'il ne les découvriſt, & emmenerent le valet, duquel, ny d'eux on n'a jamais eu de nouvelles, quelque perquiſi-

*a* *Cette hiſtoire tragique eſt décrite par* Joann. Papir. Maſſo. in elog. Molinæi, p. 150. & ſeq.
*b* *Le Samedy 22. Mars 1572.*
*c* Feſtus Pompeius col. 271. Conjector, interpres ſomniorum.

*Hiſtoire pitoyable du maſſacre commis en la maiſon de Bobé, gendre de du Molin.*



Digitized by Google

tion qui en ait pû eſtre faite. Les Officiers du Chaſtelet dreſſent leur procez verbal de ce funeſte & prodigieux ſpectacle, dans lequel ils rapportent l'état des choſes qu'ils trouverent en la maiſon, les baſtons, les leviers & les maſſuës dont les maſſacres avoient eſté faits la nuit precedente, & les corps des cinq perſonnes étendus morts ſur la place, la mere la premiere, l'enfant âgé de huit ans plus éloigné, & les autres enſuité. Bobé eſtant de retour, fait informer pardevant le Lieutenant Criminel, & obtient decret de priſe de corps contre Jacques Broſſet ſieur d'Arconville, & Anne du Molin ſa femme, fille de defunt Ferry du Molin, qui ſont empriſonnez, dont ils appellent au Parlement. La cauſe fut plaidée ſolemnellement en la Chambre de la Tournelle, *b* par deux celebres Advocats; Eſtienne Paſquier plaida pour Darconville & ſa femme, qui tendoient afin d'abſolution, faute de charge & de preuve de la moindre complicité, que l'on n'avoit pas pû decreter priſe de corps contre des perſonnes d'honneur & de qualité, ſur de ſimples & foibles ſoupçons, & des preſomptions imaginaires qui ſont bien ſouvent de fauſſes adreſſes, empruntant auſſi-toſt le viſage du menſonge, que celuy de la verité, les conjectures ſont des ſonges; & un bon Autheur *c* dit que celuy qui eſt appellé *Conjector*, c'eſt l'interprete des ſonges, & dans les gloſes, ὀνειροκρίτης. Barnabé Briſſon lors Advocat des parties, *d* plaidoit pour Bobé. J'ay appris par la lecture de ſon plaidoyé, & du Factum qui m'eſt tombé entre les mains, que Bobé fondoit ſon accuſation, & le decret & empriſonnement dont eſtoit appel, ſur pluſieurs preſomptions, qui détachées & ſeparées euſſent peu de force, mais jointes enſemble, & toutes tirées de l'évidence du fait, faiſoient un corps de preuves. La premiere & principale reſultoit de l'inimitié mortelle, capitale & implacable de Ferry du Molin contre Charles du Molin ſon frere, & ſes enfans, en haine de l'Arreſt donné contre luy *e* pour la revocation de la donation de la terre de Mignaux; ayant ſcandaliſé ſon frere de ſon vivant, inſulté à ſes miſeres & adverſitez, *f* dénié toutes ſortes d'aſſiſtance, de confort & de conſolation, juſqu'à le perſecuter pendant ſon exil volontaire de quatre années en Allemagne, par des chicaneries, des ſaiſies injurieuſes, & executions de ſes biens pour des ſommes qui dans l'evenement ne ſe ſont point trouvées deuës, penſant ſurprendre ſa femme qui n'avoit aucune connoiſſance des affaires de cette qualité, que mourant il avoit ſubſtitué & tranſmis cette rancune immortelle, à ſa fille & ſon gendre: & pour la rendre hereditaire dans ſa famille, laiſſé des memoires écrits de ſa main, touchant ce qu'ils avoient à faire dans la conduite du procez pour l'hypotheque ſubſidiaire du doüaire prefix de deux cens livres de rente, reſervé par l'Arreſt ſur la terre de Mignaux: dont ils ont pris tel avantage, qu'ils ſe ſont vantez pluſieurs fois qu'elle ne leur échaperoit pas, uſant de menaces, & prenant publiquement & par divers actes la qualité de Seigneurs de Mignaux: & avoient quinze jours avant le meurtre, fait aſſigner Bobé & ſa femme en la Cour, pour raiſon de ce doüaire. Donc la preſomption naturelle eſtoit, que ceux à la Requeſte deſquels ce procez a eſté intenté, ont fait commettre le meurtre, parce qu'ils le gagnoient & la terre, enſemble tout le bien de la ſucceſſion par la mort des perſonnes homicidées dont ils eſtoient heritiers. C'eſt le *cui bono* avec lequel Caſſius celebre Juriſconſulte, que le Prince de l'eloquence Romaine appelle *Scopulum reorum*, jugeoit toutes les cauſes criminelles conjecturales, *g* l'eſperance du gain & du profit preſent, eſtant l'amorce & le motif de tous les crimes.

*Plaidoirie celebre au Parlement pour raiſon de ce meurtre.*

*Plaidoyé de Paſquier.*

*Preſomptions & conjectures ſont ſouvent trompeuſes, & menſongeres.*

*Plaidoyé de Barnabé Briſſon pour Bobé.*

*Preſomptions & conjectures pour monſtrer que Darconville & ſa femme eſtoient autheurs des maſſacres.*

Cui bono: verbum Caſſianum.

*d* *Depuis Advocat du Roy, & Preſident au Parlement, ſon plaidoyé eſt imprimé & inſeré dans le recueil des plaidoyers notables, imprimé à Paris en 1611. par Jean du Brayet, & Nicolas Rouſſet, p. 246. & en un autre recueil de plaidoyez, harangues & remonſtrances, auſſi imprimé à Paris en 1618. par Adrian Tiffaine p. 5.*

*e* *Le 12. Avril 1551. rapporté avec le procez ſur lequel il eſt intervenu, cy-deſſus liv. 1. ch. 21.*

*f* *Cy deſſus liv. 1. ch. 21. ſur la fin.*

*g* Cicero orat. pro Roſcio Amerino, & pro Milone & Philip. 2.

---

## CHAPITRE XVII.

### *Suite du plaidoyé de Barnabé Briſſon pour Bobé, & les Arreſts intervenus ſur les appellations du decret & de l'empriſonnement, & ſur le jugement definitif du procez.*

Ce qui fortifioit cette preſomption, eſtoit qu'entre un grand nombre de clefs qui eſtoient dans le cabinet de la maiſon, il n'y eut que celles du Chaſteau de Mignaux, qui furent priſes & jettées dans le puits, avec les bagues & la vaiſſelle d'argent. Que ſi le fait euſt eſté commis par des voleurs étrangers, ils ne ſe fuſſent pas laiſſez emporter à cette cruauté barbare & brutale, de verſer un ſang innocent, & tuer un petit enfant à la mammelle, qui ne pouvoit empeſcher l'execution de leur deſſein, ny découvrir & reveler le fait; lequel partant avoit eſté commis par des perſonnes intereſſées qui ont voulu exterminer toute la race, pour ſe mettre en état de

Digitized by Google

recüeillir la ſucceſſion. Que ç'a eſté le commun bruit, la voix & l'opinion publique, meſme du Roy Charles IX. lequel ayant oüy le recit d'un acte ſi execrable & abominable, dit ce mot de l'Evangile, *a* c'eſt un ennemy qui l'a fait. Et enſuite de ce, fit expedier des lettres adreſſantes à la Cour, portant que tous les priſonniers pour crimes ſeroient enquis & interrogez ſur le fait du maſſacre; duquel donnant connoiſſance certaine, ils obtiendroient impunité, avec aſſeurance de trois mil écus à prendre ſur les biens des coupables. A la verification deſquelles lettres, Darconville & ſa femme avoient formé oppoſition. Que quelques jours avant le meurtre, le ſerviteur Gaſcon fut vû avec trois hommes inconnus en la maiſon de Darconville, qui a dit depuis qu'on n'avoit garde de le prendre, & qu'il eſtoit mort. Que où la Cour voudroit prendre plus ample connoiſſance d'un fait ſi exemplaire & ſi extraordinaire, il y avoit lieu cependant d'ajuger la ſucceſſion mobiliere au pere, tant par la conſideration de ſa perte & de ſa douleur inconſolable, que de ce que la preſomption eſt que les meurtriers ont tué la mere la premiere, en defendant courageuſement la vie de ſes enfans, & mépriſant la ſienne; comme de fait le procez verbal des Officiers du Chaſtelet, marque qu'elle fut trouvée la premiere couchée ſur le carreau, joint qu'elle eſtoit plus capable de reſiſter que deux jeunes enfans, l'un âgé de huit ans, & l'autre de vingt-deux mois: leſquels par cette preſomption naturelle, ayant ſurvécu la mere & recüeilly ſa ſucceſſion, ont laiſſé leur pere heritier des meubles, ſuivant la Couſtume & les deciſions du Droit de *commorientibus*.

*a* Matth. c. 13. verſ. 28. Deuter. 19. verſ. 4. & 6.

*Un meurtre dont l'Autheur n'eſt pas certain, eſt preſumé fait par l'ennemy du defunt.*

*La mere & les enfans eſtant maſſacrez avec leur mere, on preſume qu'elle eſt morte la premiere, pour rendre le pere heritier mobiliere de ſes enfans.*

Sur cette celebre plaidoirie, intervint Arreſt *b* conforme aux concluſions d'Auguſtin de Thou Advocat du Roy, par lequel la Cour confirma le decret, & la procedure extraordinaire; & neanmoins ordonna que Darconville ſeroit élargy par la ville & fauxbourgs de Paris, baillant bonne & ſuffiſante caution de ſe repreſenter pardevant le Prevoſt de Paris, auquel il fut enjoint de proceder inceſſamment à l'inſtruction & jugement du procez criminel, & de certifier la Cour de ſes diligences: permis à la femme de ſe retirer en ſa maiſon, à la charge de ſe repreſenter quand il ſeroit ordonné. Et ſur la Requeſte du pere, la Cour luy ajugea les meubles, ordonna que les immeubles ſeroient ſequeſtrez, ſur les fruits deſquels ſeroit pris la ſomme de 800. livres pour employer aux frais du procez.

*b* *Le meſme jour 22. Mars 1572.*

*Arreſt ſur la plaidoirie, confirmatif du decret, & adjudicatif de la ſucceſſion mobiliere à Bobé pere.*

Mais depuis n'eſtant point ſurvenu de nouvelles preuves, les accuſez furent envoyez abſous: les preſomptions ayant bien eſté jugées ſuffiſantes pour le fondement du decret & de l'empriſonnement, mais non d'une condamnation diffinitive en laquelle les loix deſirent des preuves plus claires que le jour en plein midy, & à faute de ce preſument toûjours pour l'innocence.

*Arreſt diffinitif, portant abſolution des accuſez faute de preuve.*

---

## CHAPITRE XVII. & dernier.

### *Recit de la douleur & des miſeres de Simon Bobé, mort à l'âge de 84. ans.*

VOILA au vray le recit de l'Hiſtoire la plus tragique & la plus déplorable qui ſe ſoit jamais preſentée à la face de la Juſtice, dans laquelle a manqué le proverbe, que meurtre & larcin ne ſe peuvent jamais couvrir: car juſqu'a preſent on n'a point eu autre preuve de cet acte abominable & deteſtable, & plus que brutal, dont le mary & pere infortuné qui a vécu plus de quatre-vingt-quatre ans, a toûjours eu juſqu'à ſa mort, l'image effroyable devant les yeux, *a* *Crudelis ubique Luctus, ubique pavor, & plurima mortis imago.* Il a décrit ſes miſeres en l'Epiſtre *b* à Nicolas Bruſlart de Sillery Chancelier de France, auquel il a dedié le Commentaire Latin *de uſuris*, de Charles du Molin ſon beau-pere, augmenté de plus de moitié, dont a eſté parlé cy-deſſus. *c* Il avoit fait auparavant une Epiſtre Latine, adreſſante à Loüis de Gonzague Duc de Nevers, dont j'ay trouvé le manuſcrit entre ſes papiers, par laquelle il le ſupplie d'interpoſer ſon credit & ſon authorité pour luy faire avoir juſtice de cet execrable maſſacre, & en découvrir les Autheurs, meſme d'obtenir une Declaration du Roy, portant que les heritiers preſomptifs de celuy qui aura eſté ainſi proditoirement aſſaſſiné, ne pourront ſe mettre en poſſeſſion & joüiſſance de ſes biens, juſques à ce que les autheurs du crime ayent eſté découverts, & la punition faite enſuite. Et moyennant ce, il promet de luy dedier les livres qui reſtoient à imprimer, du venerable vieillard ſon beau-pere, & qui avoient eſté par luy reveus & augmentez: en quoy conſiſtoit la ſeule & unique

*a* Virgil. l. 2. Æneid. *b* *Du 19. Juillet 1608.* *c* Chap. 19.

*Il décrit ſes miſeres en une Epiſtre au Chancelier de Sillery.*

*Autre Epiſtre à meſmes fins au Duc de Nevers.*

Digitized by Google

conſolation du gendre, auquel aprés l'extinction entiere de la race, & de tous les deſcendans de Charles du Molin, qui le reduiſoit en une déplorable ſolitude, il ne reſtoit autre conſolation que de paſſer le reſte de ſa vie à revoir & cultiver les enfans & les productions de ſon eſprit.

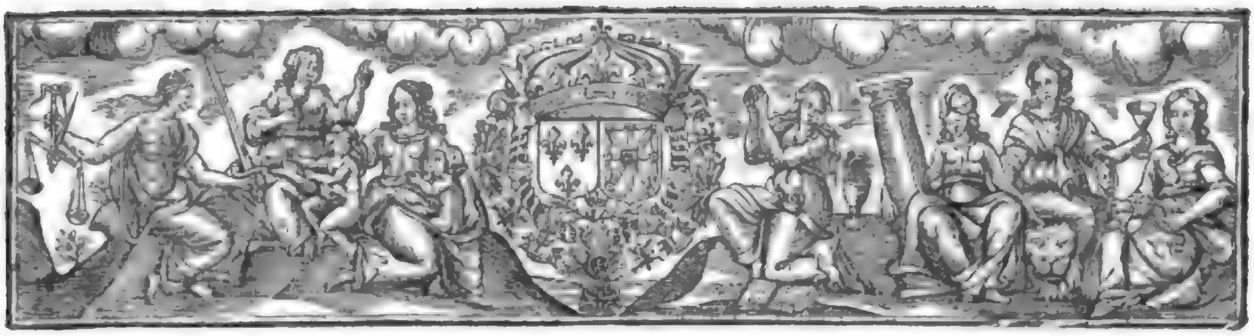
Seneca in Hipol. Act. 4.

*O triſte fractis orbitas annis malum.*

FIN.

INDEX

Digitized by Google



# IN NOMINE DOMINI NOSTRI JESU CHRISTI AMEN.

# INCIPIT PRIMA PARS

## COMMENTARIORUM IN CONSUETUDINES PARISIENSES, RECOGNITA ET LOCUPLETATA.

*Epitome Tituli 1. de Feudis.*

*FEuda, peculiare inventum Francorum.*

1. *Domini feudorum etiam ſimplicium olim juriſdictionem contentioſam, etiam gradualem habebant in vaſallos: hodie fundariam tantum.*

2. *Conſuetudo Pariſienſis caput omnium conſuetudinum Galliæ.*

3. *Feuda Iuri Romano incognita.* 5. 7. 11. 12. *rejectis conjecturis Lucæ à Penna, & Zaſii.* 4. 8. 14. 20.

6. *Clientis mentio, in jure Romano fit, ſed nuſquam de Clientulo.*

9. *Vaſallus habet tantùm utile dominium & quidem debile, non directum.*

10. *Prædia limitanea quæ dabantur militibus & veteranis, non erant feuda.*

12. *Franci multis ante Chriſtum natum annis regnarunt inter Saxoniam & Alemaniam, feudorum uſum invenerunt, & in ſubjectos Galliæ invexerunt. Deinde Longobardi qui ab illis didicerant, invexerunt in Italiam.* 13. 3.

14. *Quæ fuerint Inſtituta veterum patronorum & clientum primum apud Græcos.* 20.

15. *Deinde à Romulo apud Romanos inſtaurata.*

16. *Rurſus apud Romanos irrepente avaritia corrupta ſunt.*

17. *Intellectus l. in his in princi. D. ſoluto matrim.*

18. *Nihil in republica peſtilentius ſeditione.*

19. *Veteres clientelæ prorſus differunt à feudis, & curiis dominicalibus.* 21. 25.

22. *Guil. Budæi ingenium & virtus.*

*Laſius inventum à Budæo imitatus eſt.*

*Poſt Budæum Andreas Alciatus juris excultor.*

24. *Origo omnium conſtitutionum libri feudorum. Et primo conſtitutio dom. Lotharii, qui erat filius Ludovici pii, & nepos Caroli Magni, qui Longobardorum Regnum ſuppreſſit.*

26. *Privilegia ab Adriano* 1. *Papa Regibus Francorum data.*

27. *Imperii translatio à Græcis in Francos. Florentia à Carolo Magno inſtaurata.*

*Vera computatio annorum Chriſti à nativitate.*

28. *Carolus Magnus Italis, Saxonibus & Hiſpanis dominatus eſt.*

29. *Juſtinianus Magnus nunquam dominatus eſt Germanis, Gallis nec Hiſpanis.*

*Mendum è verſione Haloandri novel.* 1. *tollitur.*

30. *Regnum Hiſpaniæ non ſubeſt Imperio, nec paruit Carolo Magno volenti Imperialem auctoritatem exercere in Galliis.*

31. *Inſignia Imperatoris Romani, Aquila duplex nigra.*

32. *Lotharius primus Imper. Francorum, Regis & Imperatoris filius, Romæ Magiſtratus & leges ſtatuit.*

33. *Imperium plus ducentis annis collapſum, à Regibus Francorum reſtitutum eſt.*

34. *Juſtinianus Magnus, ter Romam & Italiam à Gothis vindicavit.*

35. *Francorum virtus & victoria mirabilis in Mediolano vindicando.*

*Textus magni decreti emendatur.*

36. *Juſtinianus Romam & Italiam non tam liberavit, quàm deſolavit.*

37. *Poſt Narſetis obitum Longobardi Italiam ingreſſi,* 204. *regnarunt civilius quàm Gothi.*

38. *Sic vocati ab Italis quaſi longi Barbari.*

39. *Roma & Italia ſub Francorum Imperio floruit.* 49.

*Decem ſucceſſive Francorum Imperatores.* 40.

41. *Diviſio monarchiæ Caroli Magni poſt atrox Civile bellum.*

42. *Lotharingia, cur & quando ſic vocata.* 43.

44. *Subdiviſio Regni Germaniæ.*

45. *Virtutes Arnulphi Imp. Caroli Magni abnepotis.*

46. *Ludovicus* 4. *ejus filius* 9. *Imperator Francus, ſub quo defecit Italia.*



BIBLIOTECA N. ROMA VITTORIO EMANUELE

Digitized by Google

47. *Non hic, ſed filius Boſſonis victus & excæcatus à Berengario.*
48. *Errant qui non computant Ludovicum Balbum hujus nominis 3. Imperatorem.*
49. *Cur ægrè ferebant Romani & Itali Imperium à Francis ad Germanos transferri.*
50. *Decimus & ultimus è ſtirpe Caroli Magni Imperator, Conradus 1.*
51. *Tamen ab Imperio Arnulphi Imperatoris 8. Franci ceſſavit Imperium in Italia uſque ad Othonem Magnum.*
52. *Conradus 1. non potuit Imperium in aliam ſtirpem transferre, ſed tantum deſtinare.* 59.
53. *Additio erronea tollitur è c. in die de conſecrat. diſtinct.* 5.
54. *Caput Franciæ orientalis tandem ad Epiſcopos devenit.* 71.
55. *Imperium proprie non fuit tranſlatum, ſed ſectum, & pars Occidentalis (cujus caput Roma) data Carolo Magno & ſucceſſoribus ſuis Francorum Regibus.* 56. 57. 58.
59. *Verus Rex vel Imperator non poteſt hoc transferre in alium, ſed novus & liber ſubditorum conſenſus requireretur.*
60. *Defecta ſtirpe Caroli Magni, opus fuit nova ceſſione Imperii, ut factum fuit Othoni 1. & ſucceſſoribus ſuis Regibus Italiæ.*
61. *Roma caput Imperii, ubi Imperator vere coronatur à populo, non à Papa, qui tantum ceremonias peragit.*
62. *Imperium non fuit proprie hæreditarium, nec corona Franciæ.*
63. *Anno 963. tempore Leon. 8. Otho. 1. Romæ factus verus Imperator cum eiſdem prærogativis Caroli 1.* 64.
65. *Anno 1001. per obitum Othonis 1. ſine filiis deſiit Imperium eſſe hæreditarium, & electio tandem redacta ad paucos Principes.*
66. *Errant qui putant Henricum Bavarum à Septemviris primum electum fuiſſe in Imperat.* 67. 68. 74.
69. *Ad ſeptem Electores ſenſim reſtrictum fuit jus eligendi, ſaltem tempore Federici.*
70. *Electores tres Eccleſiaſtici, non habent hoc jus tanquam Eccleſiaſtici vel Epiſcopi, ſed tanquam Principes Imperii ratione ditionum quas tenent ab Imperio in feudum.* 71.
72. *Et à ſtatutis & ordinibus Imperii, non à Papa.*
73. *Papa non eſt judex electionis Imperatoris, qui ſtatim omnem habet poteſtatem ante coronationem.*
75. *Iuramentum de quo in palea 63. diſtinct. non eſt Othonis 1. nec 3. nec 4.*
76. *Imperator factus non jurat Papæ, nec eſt ejus vaſſallus.*
77. *Palea quid in decreto. c. Tibi domino notum eſt.*
78. *Emendantur plures errores Decreti.*
79. *Non licet jurare per creaturas.*
80. *Vetuſtior lex libri uſuum feudorum eſt Lotharii 1.*
*Lex Imperialis de prohib. feud. alien. per Lotharium, eſt Lotharii.* 2.
*Emendatur erronea litera libri feudorum.*
86. *Federicus 1. dictus Aenobarbus, vulgo Barbaroſſa, edidit auth. habita, C. ne fil. pro patre.*
*Et l. Federicus, l. Imperialis. l. hac edictali in uſib. feudorum & ſtatuta pacis Conſtantiæ.*
87. *Federicus 1. Imperator, & Philippus Auguſtus Francorum Rex, in Turcas & infideles moverunt, ad liberationem Hieroſolymæ à Saladino captæ.*
88. *Error Bal. & Italicorum doctorum ſuper pace Conſtantiæ.* 89.
90. *Civitates Lombardiæ non habent aliquod merum vel mixtum Imperium, niſi ex Conſtitutione Federici 1. virtute dictæ pacis.*
91. *Hiſtoria non eſt negligenda Juriſperito.*
92. *Henricus. 6. Imperator, Federici 1. filius, reliquit Federicum 2. ſub tutela Philippi fratris contra quem Innoc. 3. eligi fecit à quibuſdam Othonem 4. quem coronavit & mox exauthoravit.* 93.
94. *Et Federico 2. coronam negavit.*
*Vetus amicitia Romanorum Imperatorum & Francorum Regum.*
95. *Fed. 2. rogatu Honorii 3. edidit. tract. de ſtatu & conſu. contra libert. Eccleſ. in fin. lib. feud. Et per ſe conſtitutiones Neapolitanas.*
96. *Innoc. Papa. 4. Federicum 2. Imperio & regnis deſtituit & debellavit, qui à filio Notho ſuffocatus eſt.*
97. *Henricus ſeptimus edidit extravag. quæ ſub tit. quomodo in læſæ majeſtatis crimine, & ſub tit. qui ſunt rebelles.*
98. *Robertus utriuſque Siciliæ Rex, nepos Caroli Andegavenſis fratris Ludovici* 9.
99. *Clemens 5. Papa ſententiam Henrici 7. poſt ejus mortem reprobavit.*
100. *Nova reſolutio an liber feud. ſit authenticus.*
101. *Quid proprie authenticum.*
102. *Conſuetudines lib. Feudorum locales ſunt.* 103. 111.
*Nec reperitur vetuſtior compilatio Oberti de horto.*
104. *In regno Franciæ feuda ſunt patrimonialia.*
105. *Ad quæ jura recurrendum in hoc regno pro deciſione cauſarum feudalium.* 112.
106. *Conſtitutiones Regiæ non ſunt jus commune Francorum, ſed conſuetudines quas ſemper habuerunt peculiares.* 107.
108. *Quæ non accipiunt interpretationem à jure Romano, quod nunquam fuit hic jus commune, nec eſt ſimile de ſtatutis Italiæ.*
109. *Conſuetudines noſtræ ſunt noſtrum jus commune, nec jura municipalia, quæ tantum concernunt jura Reip. præſtanda vel certa ſingularia.*
110. *Cur ultimo loco recurrimus ad jus Romanum?*
113. *Delphinatus an ſit de regno?*
114. *Definitio feudi.*
115. *Non eſt de ſubſtantia, ſed de natura feudi, quod ſolum utile dominium tranſeat.*
116. *Sex præcipuè diviſiones noſtrorum feudorum.*
117. *Feuda conſiſtentia in officiis ſunt indiviſibilia.*

Digitized by Google

# TITULUS PRIMUS
# DE FIEFS.

* Feuda à Francis inventa.

MERITO priore loco ponitur hic materiæ feudalis titulus, quum feuda ſint proprium, & peculiare, inventum * veterum Francorum, ut mox probabo: tum quia prærogatam habent dignitatem & auctoritatem, propter jura & commoda dominicalia, quæ perpetuò ſecum trahunt, & juriſdictionem * etiam contentioſam, quam olim continebant in vaſallos & ſubvaſallos gradatim, id eſt, cum gradu, ſeu reſortu appellationum. Cujus antiqui moris adhuc hodie veſtigium eſt in provincia & conſuetudine Andenſi & Cenomanenſi. Sed tandem deſitum eſt, ſimplicem dominum feudi juriſdictionem contentioſam habere: niſi ultra illam feudi qualitatem accedat Caſtellaniæ vel Baroniæ, aut major (ut Comitatus vel Ducatus) dignitas & poteſtas, vel aliter de juriſdictione conſtaret. Relicta tamen eſt quibuſvis ſimplicibus dominis feudalibus juriſdictio quædam fundiaria, ad jura & prædia feudalia limitata: de qua ſuo loco dicemus.

* Iuriſdictionem in vaſallos qui domini habeant.

2 Tum inter conſuetudines Franciæ & Galliæ, major, prolixior, & uberior, & plerumque difficilior eſt tractatus de feudis. A quo proinde non immeritò debuit hæc deſcriptio conſuetudinum Pariſienſium incipere, quæ reliquas omnes totius Franciæ & Galliæ antecellunt. Et ut rectè ait doctiſſ. ille dom. Andreas Tiraquellus, Pictaviæ ſuæ perpetuum decus, *in tract. conſuet. Pictonum. ſub tit. de retract. proximitat.* §. 32. *n.* 100. Conſuetudo Pariſienſium eſt caput * omnium hujus regni, & totius etiam Belgicæ Galliæ conſuetudinum.

* Conſuetudo Pariſienſis caput omniũ

3 Porrò ſuam antiquitatis ignorantiam prodiderunt, qui feudorum inventionem & originem ad jus Romanum * traxerunt, & indidem emerſiſſe futilibus quibuſdam conjecturis ſcripſerunt: ut Parthenopæus ille doctor Lucas à Penna in *l. quicunque* 2. *in princ.* 2. *colum. C. de omn. agr. deſer. libro* 11. dicens quod contractus feudalis erat etiam tempore Juſtiniani, idque conſtare *per* §. *per traditionem. Inſtit. de rer. diviſ. verbo itaque ſtipendiaria.* quod verbum exponit de prædiis datis militibus, ut ex eorum fructibus vivant ſtipendiorum vice, ſerviantque Reip. abſque aliis ſtipendiis. Et intelligit Lucas, quod ad hoc coneris dabantur eis in feudum: & aſſerit hunc eſſe verum intellectum illius literæ, *d.* §. *per traditionem.* Dehinc ſubdit, quòd ſic erant fortè prædia quæ dabantur veteranis, *in l. Lucius. D. de evictio.* Hæc Lucas.

* Feuda Romanis incognita adverſus Lucam à Penna & Zaſium.

4 Et circiter centum & quinquaginta annis poſt eum ætate noſtra Udalricus Zaſius (qui Lucam veriſimiliter non legit) in ſuis eruditiſſimis ſcholiis, *in l.* 2. *in princ. in verbo Curias D. de orig. jur.* & in ſua epitome feudor. (quæ poſt commentaria noſtra inchoata ad manus meas pervenit) *par.* 1. *in princ.* opinatus eſt, vaſallos à jure Romano emerſiſſe: & aſſerit veram eſſe ſententiam eorũ quos ait *in uſib. feud. in ti. de alienat. feud.* hanc ſententiã tenuiſſe: cenſetque communem opinionem, quæ eſt in contrarium, falſam & erroneam eſſe, & ex vetuſtatis ignorantia proceſſiſſe. Eamque ſuam aſſertionem fulcit & tuetur duabus conjecturis: quarum alteram ducit ex his quæ apud Dionyſ. Halicarnaſ. *lib.* 2. *ab urbe Roma condita*, narrantur, de origine patronorum & clientum apud Romanos, authore Romulo, eorumque inſtitutis & moribus: alteram autem ducit à ſimilitudine vaſallorum (ut dicunt) hujus temporis ad priſcorum clientum nulla jura: nullum tamen doctorem nominatim advocat hujus ſententiæ.

Conjecturæ Zaſii.

5 Et ego quidem diligenter excuſſi omnes tractatores feudorum, tam in ſummis, quàm in lecturis & repetitionibus quorum libri extant: ſed nullum reperi hujus aſſertionis: verùm omnes, ubi de hoc tractant, concorditer tenere, vaſallos, feuda, & eorum jura non eſſe de jure Romano, nec à Romanis legibus aut inſtitutis fluxiſſe: ſed ſolùm ab illo jure conſuetudinario, * quod habetur in uſibus feudorum originaliter proceſſiſſe, ipſiſque Juriſconſultis antiquis Romanorum Impp. penitus incognita & inuſitata fuiſſe. Et ita expreſſim tenet Andr. Iſern. *in præ. feud. qu.* 4. Et ibi in fine dicit, quòd in toto jure Romano non reperitur ullum verbum de vaſallo: & verum dicit, quia nec in Pandectis, nec in 12. lib. C. nec in Inſtitut. nec in Novel. conſtitut. Juſtiniani (quas authenticas vocant) quicquam reperitur de vaſallo, aut feudo, ſive de jure hujuſmodi patronorum, clientum, * & prædiorum clientelariorum. Quod nunquam fuiſſet obmiſſum, ſi tunc temporis fuiſſet inventum. Sed inquantum Iſern. ibidem excipit de Clientulo, puto eſſe mendum in libro: & legendum, excepto cliente, qui non eſt vaſallus, &c.

* Feudã conſuetudinario jure introducta.

* Budæus noſter feudorum originem ab his clientelis repetit.

* Cliens

6 Quia notiſſimum eſt, in toto præfato corpore juris Romani nullum verbum reperiri de Clientulo. Sed bene in quibuſdam paucis locis, [nempe ſeptem tantum] ſit mentio de cliente. De veteribus quidem priſcæ Politiæ Romanæ in quatuor locis Pandectarum: videl. * *in l. ſed & clientes de uſu & habit. in l. ſi vero plures. Reſpon.* 1. *de his qui dejecer. vel effud. in l. qui penum.* §. *Sed quod diximus de pen. legat. in l. non dubito, de capt. & poſtli. reverſ.* & in uno loco C. vide *in leg.* 3. *de novat.* quæ eſt Gordiani ſcilicet junioris, nepotis ex filia ſenioris, qui cum intermediis non recenſetur inter Imperatores ab Eutropio, & Haloandro. Senior enim Gordianus non exceſſit Aphricam, ubi infra annum (vivo adhuc Maximino, à Senatu depoſito) ſeſe ſtrangulavit. junior autem ſex annis regnavit, & Parthos vicit: quo tempore, anno Chriſti 245. nondum penitus exoleverat memoria veterum Clientum. de quo nomine ſit etiam mentio in duobus aliis locis C. vide in * *l. properandum* §. *penult. & in l. rem novam.* §. *patroni autem in princ. C. de judic.* Sed longe alio ſenſu, quia in his ultimis legibus (quæ ſunt Juſtiniani Græci Imperatoris, qui trecentis annis poſt Gordianum, & poſt plures inclinationes Imperii regnavit) accipitur pro litigatore, qui dicitur dominus reſpectu procuratoris ſui, & Cliens reſpectu advocati ſui, *ut ibi.*

* Cliens his legibus pro ſuſcepto acquiritur, quo & pertinere videtur lex *quidam cum filium alienum ſuſciperet* 132. *ff. de verb. obli.* Hujuſmodi Clientes Romani in ſuam fidẽ accipiebãt, ſic ut pars quodãmodo familiæ ſuſcipientis cenſeretur: quam ob cauſam libertis cõjunguntur. *l.* 2. *l.* 3. *ff. de uſu.* Poſt parentes & pupillos proximum locum habebant, qui ſe in fidem & patrocinium alicujus dederant: inde hoſpites, cognati, affines. Adverſus cognatos pro Cliente teſtimonium dicere licebat: adverſus clientem ſuum non item. v. Gell. lib. 5. c. 13.

7 Sed nullibi dictorum locorum Cliens eſt vaſallus, nec ſupponit pro Clientulo vel vaſallo, de quo agitur in dictis uſibus feudorum in iſtis conſuetu. Et de quo nunquam cogitarunt veteres Nomothetæ Romani, ut dictum eſt. *Et tenet ibi Andreas Iſern. & Jacob. Ardizo. in ſumma feud. Idem tenet Jacob. Alvarot non in d. tit. de alien. feud. per Zaſium allegato, ubi nihil per doctores ſed in præm. feud. q.* 7. *& in tit. de content. inveſti. inter dom. & vaſal. de inveſt. feud. col.* 11. *notab.* 4. *poſt Odoffre. Nic. de Neap. & cæteros. Idem tenet dom. Joan. Bapti. Caccialupus in repetit. c.* 1. *de feudi cognitio. in prima differentiarum interjus feudale, & emphyteoticum. Claud. Seyſel in ſpecu feud. in princ.* Etſi hæc opinio nedum eſt crebrior, ſed unica & concors omnium doctorum in feud.

* Cliens his legibus pro litigatore accipitur.

Nec obſtat quod præfati * doctores in locis allegatis ad rationes & conjecturas, pro contraria parte opinantium, quod militia de qua ſit mentio in *l. omnimodo* §. *imputari C. de inofficioſo teſtam. l. ult. & auth. ibi po-*

* In his Haloander eſt, qui in Novellis Iuſti-

nisni, putat feuda à maneribus iis (quæ Romanis militiæ dicebantur) dimanaſſe.

ſita C. de pigno. Et in aliis vulg.) erat feudum: Reſpondent, dictam militiam prorſus differre à feudo; idque per quam plures differentias clarè oſtendunt. Quia non referunt ullum doctorem, nec nominatim, nec in genere illam partem tenuiſſe: nec reſpondent opinioni alicujus doctoris, ſed objectionib. in genere adductis pro ratione dubitandi: & ultra interpretes conſuetudinum feudalium, idem latè comprobat Andr. Barbat. *in Rub. feu. extra.*

8 Minus obſtant conjecturæ præfati Lucæ *ſuprà n. 3.* Quia inquantum Lucas intellexit dicta prædia militum & veteranorum, tunc data fuiſſe in feudum, ſomniavit, quia quod tempore Juſtiniani, vel retro fuerit aliquis inter Romanos vel Græcos quantulus uſus feudorum, nuſquam relatum eſt, nec uſquam receptum, ut verbis Juriſconſulti Ulpiani utar *in l. 1. in fi. D. de Senato.* Et etiam ſi totius juris Civilis volumina ad verbum evolvas, ſimul illius temporis libros & Chronographias, nihil reperies. Nec text. *d. §. per traditionem* poteſt recipere feudi intelligentiam, quam propriam & germanam aſſerit Luc. illi literæ. Imo directè repugnat, quia d. §. loquitur de tranſlatione veri & directi dominii, ut eſt manifeſtum, tum per rubricam l. 1. *Si ager vectig. vel emphyteutic. petatur.* tum ex natura illius tituli *de rerum diviſione*, per quem totum à §. *ſingulorum*, Juſtinianus tractat de acquiſitione directi dominii tantum.

* Dominium rei feudalis nō tranſit, ſed quaſi uſufructus.

9* Certum eſt autem rei beneficiariæ in feudum traditæ, non tranſire dominium directum in clientem ſeu vaſallum: ſed remanere proprietatem penes dominum, & ſolū transferri in Clientulū quoddam utile dominium, quod eſt adeo debile, ut in uſibus feudorum reputetur uſufructus *tit. in quib. cau. feud. amit. in fin.* imò ad comparationem directi dominii ferè nihil reputatur, ut expreſſim tradit Andr. Iſer. *de feud. ſine culpa non amitt. col. ult. in uſib. feudor.* Et infra dicemus in §. 1. *gl.* 1. 4. *q.* 1. 2.

10 Idque videlicet dominium & proprietatem rei manere penes tradentem in feudum eſt requiſitum de natura & definitione feudi, ita quod aliter non eſſet feudum propriè, *ut patet per definitionem feudi in d. tit. in qui. cauſ. feud. amitt. Et ibi plene per omnes doctores & per Alex conſ.* 24. *nu.* 11. *lib.* 5. Igitur liquet literam *d. §. per traditionem* non modò non admittere, ſed prorſus repugnare, non ſolum naturæ & qualitati, ſed etiam ſubſtantiæ & definitioni feudi. Et ſic non ſolum non probare adventitium commentum Lucæ, ſed totum oppoſitum de directo, videlicet quod prædia ſtipendiaria quæ dabantur militib. non dabantur in feudum.

* Idque Lælius Taurellus libro de militis ex caſu ſenſit.
* Facit l. 2. C. de fundis limitrophis.

11. Verum eſt * quod ſimilitudinem quandam feudorum habebat, quod Alexander Severus circa annum Chriſti 230. terras ab hoſtib.* captas, limitaneis ducibus & militibus donavit, ita ut eorum eſſent, ſi hæredes eorum militarent, nec unquam ad privatos pertinerent: dicens eos attentius militaturos, ſi etiam ſua jura defenderent. Addiditque eis & animalia, & ſervos, ut poſſent colere quæ acceperant, ut poſt Julium Capitolin. refert Blondus *lib. 3. Roma triumphantis.* Et quæ Flavius Vopiſcus ſcripſit Aurelium Probum circiter poſt 30. annos per Iſauriam latrociniis ſemper infamem: loca quæ anguſtè adeuntur, privatis donaſſe ea conditione, ut eorum filii ab anno ętatis decimo octavo in militiam mitterentur, ne latrocinari diſcerent. Sed ea exempla nullo modo erant conceſſio, nec inveſtitura feudalis, à quo nimium *ἀς ὑμωνάων* diſcrepant. Itaque non eſt curandum de dicta opinione Lucæ, multo minùs quàm de opinione illius Saturnini *in d.* 1. *l. de Senator* ſed eſt rejicienda, tanquam pluſquam Saturnina, ut in ſimili inquit Bal. *in cap. cæterum col. 4. extra de judic.* Eámque reiicit Pyrrhus Englebermeus Juriſconſultiſſimus, & utriuſque linguæ peritiſſimus, quondam præceptor meus 1. *in ſuo gloſſemate in conſue. Aurel. c. 1 col. de feud.* ubi *& in col.* tenet iſtud jus feudorum eſſe jus recentiſſimum, non à juriſconſultis, nec antiquis Imperatoribus Romanorum ortum, ſed longo poſt intervallo quorundam moribus introductum, & hæc eſt veritas, Scilicet jure Romano ſemper fuiſſe incognitum: tum quia in toto jure Romano, nullum de feudis verbum, imo nec argumentum: tum quia ſi quod jus feudi tunc viguiſſet, maximè fuiſſet in datione prædiorum ſtipendiariorum militum, & veteranorum: ſed hoc minimè, ut ſupra oſtenſum eſt: tum per totum diſcurſum libri feudorum (*& maxime in c. unico de feud. cogni.*) conſtat jura feudorum emerſiſſe à variis & incertis moribus diverſorum locorum, & non jure Romano, ſed locali conſuetudine judicari. Et hæc clariora ſunt & dilucidiora, quam ut inductionibus & allegationibus prolixis indigeant. Nec me latet Guiliel. Benedic. virum Senatorium, & eruditiſſimū *in ſua copioſa repetitione: c. Raynucius in ver. & uxorem nomine Adelaſ. nu. 524. cum ſeq.* idem tacitè ſentire, quod Luc. ſed quia tantùm plus verborum, & non plus rationis adducit, ſupra reſponſum eſt.

12 Supereſt ut quod ſentio dicam, quod nec ex hiſtoriis Romanis, vel Græcjs, vel juribus eorum, & multò minus ex eorum commentatoribus didici: ſed ex vetuſtis tum monumentis, tum inſtrumentis inveni, feudorum hujuſmodi & inveſtiturarum authores fuiſſe Francorum * Reges, etiam ante nativitatem Chriſti in Franconia * Orientali regnantes, quam beatus Hyeronymus (qui vixit tempore Conſtantini Magni, & filiorum ejus) ſcripſit inter Saxones & Alemanos à Francis tempore ſuo habitari. Alemaniam autem vocabant, quæ nunc dicitur Suevia, ubi ſita eſt Tubinga, in qua docui. Quòd autem Alemania ſic limitata eſſet circa tempus Hieronymi, teſtatur Munſterus *lib. 3. Coſmographiæ. p.* 269. Et idem adhuc anno Domini 890. Et tandem vocatam fuiſſe Sueviam teſtatur Lupoldus Ubertturgius, qui mille annis poſt Hieronymum vixit, & ſcripſit *in tractatu de jurib. & translatione imperii.* Et Francorum nominatim meminit Cicero ſcribens ad Atticum quinquaginta ſex annis ante nativitatem Chriſti, plus quadringentis annis ante Hieronymum. Illi, inquam, Franci qui (teſte Julio Cæſare belli Gallici l. 6.) ponte ſuper Moſam facto irrumpentes exercitum Cæſaris Panico terrore perculſum, ad extremum diſcrimen adduxerunt, donec cum opima præda redierunt. Tandem poſt crebras in Gallias excurſiones, trajecto Rheno, in Treviris & circuniectis finibus conſederunt anno Chriſti 404. Deinde ulterius vincendo, Sequanam uſque progreſſi Pharamundum in Regem Franciæ è regia ſtirpe elegerunt, *quominus*, ſedem ſuam, ſtatumque ſuum Regium in Gallia perenniter conſtituit anno Chriſti 420. Cujus rei fama ubique & in Aphricam uſque pervaſit, ubi beatus Auguſtinus inter Imperii Romani inclinationes ſcribebat Gallias à Francis occupari, *ut late ſcripſi in tracta. de orig. ac progreſſ. Franc. num. 63. cum ſeq.*

* A vetuſtiſſimis Gallis feudorum originem repetit Connanus 2. commentar. 9. apud quos qui opib. valebant, ſuos devotos & ſoldurios habebant, quos ſecū in bellum ducebant, quorū hæc erat conditio, ut omnibus in vita commodis, unà cū illis fruerētur, quorum ſe amicitiæ dediſſent. Quod ſi quid; per vim iis accidiſſet, aut eundē caſum ferebant ipſi, aut mortē ſibi conſciſcebant. Cætera alia vide apud e mdem, de Ambactis.

* Francos à Germanis derivant plerique, quorum tamen Ptolemæus vel Tacitus (qui tam diligenter populos Germaniæ deſcripſerunt) non meminerunt: cum tamen Anglos, Longobardos & Burgundiones nominent. Turneb. 24. *Adverſ.* 37 Francos exiſtimat fuiſſe Scandiæ, ſive Scandinaviæ inſulę populos ut & Gothos, eóſque eſſe qui corruptè Ptolemæo *Phiruſi* appellantur. Si quid in re tam occulta ſentiendum, à Sarmatis (qui nunc Poloni) profectos eſſe ſuſpicor. Nam & hiſtorici vetuſtiores, Mæotidis paludis Francos accolas faciunt. Victoriarum Francicarum, etiam ſeries ex Procopio, Agathia, & aliis ex eiſdem provinciis deprehendi poteſt. Eſt & Idiomatis quædam ſimilitudo in propriis nominibus, hic enim Marcomiri, Clodomiri, Herimiri, Odemiri, Richimiri, Theodomiri, quæ nomina ut apud Polonos hodie frequentiſſimo in uſu, ita apud eoſdem Mir pacem ſignificat. Quin L. pingue Polonicum, veteres noſtri retinuerunt: ſcribebant enim Hlodoveum non Clodoveum. Sunt & quædam alia mihi argumenta de quibus in Francicis & Gotticis, (Horum enim ut omnium penè veterum, ſatis plenæ hiſtoriæ mihi nunc in manu ſunt, à me multis annis collectæ) plenius, Deo propitio dicemus.

* Lex feudorū apud Francos qualis fuerit.

13. Illi * inquam Franci terras Marte ſuo occupatas, in feudum concedebant ad onus recognitionis, juramenti fidelitatis, & certorum onerum militarium pro modo redituum feudi, & ad onus renovationis inveſtituræ, certorúmque commodorum, mutatione vaſalli contingente cum exceptione mutationis in linea directa, & quandoque ſine ea exceptione. Extant etiam-

Digitized by Google

num veſtigia * feudorum antiquorum ad onus tot armigerorum, & equorum militarium conceſſorum, ut tetigi in §. Et ipſe vidi antiqua inſtrumenta donationis feudorum antiquorum factæ per Childebertum primum Clodovei primi filium Francorum Regem Monaſterio S. Germani Pratenſis prope hanc urbem (à quo domus mea, in qua hæc ſcribo, cenſualiter ab illuſtriſſimo & nobiliſſimo principe, Ludovico Cardinali Borbonio dicti Monaſterii Abbate movetur.) facta, inquam, ante tempus Imperii Juſtiniani magni, qui nihil unquam imperii habuit in Galliis, plus centum annis ante Imperium ſuum amiſſis, ut ipſemet fatetur in *l.* 2. §. Jubemus autem, ibi. & omnia quæcunque in partibus Hiſpaniæ vel Galliæ ſive Francorum aguntur, viro ſpectabili duci nunciare, *C. de offi. præfec. præt. Affr.* Cujus Juſtiniani tempore ſcribens Agathias Græcus multis laudib. Francos evehit. Hæc eſt origo feudorum hujuſmodi, quæ ſunt proprium quoddam & peculiare πολίτευμα veterum Francorum, non parum utile & idoneum ad ſubditos & incolas in officio continendos. A quibus Francis primum invectum eſt in Galliam. Deinde dimanavit in * Inſubres, & in utramque Siciliam, Apuliam, & pleraſque alias regiones. Verum eſt Longobardos Inſubriam ingreſſos anno Chriſti 572. feudorum uſum in Inſubriam & Italiam invexiſſe. Sed illum uſum prius in Germania à vicinis Sicambris, qui Francos ſe nominabant, didicerunt. In utramque autem Siciliam, & magnam (quam vocant) Græciam hunc uſum & conſuetudines hujuſmodi Francorum feudales invexerunt è Neuſtria parte Galliæ Occidentali, erumpentes & vincentes Galli, Normani circa annum Domini milleſimum octavum. Hæc eſt vera feudorum origo, nec ulla antiquior inveniri poteſt.

*Quæ gentes Feudorum jura à Francis habuerint.

*Veram originē Feudorum ignoratam à Zaſio.

14 *Sed interim dum reſolvere feſtino, prætermiſi diluere conjecturas Zaſij: de quibus ſuprà num. 4. qui (ut mihi quidem videtur) οὐ κατὰ σπουδὴν, ſed ſerioſè omnem ſuam argumentationem hac in re, conjecturam vocat, quę multo minus eſt quàm ſemiplena probatio, *ut inquit Bal. in l. bonæ fidei col. 2. verſi. ſecundo modo. C. de reb. cred.* nihil enim concludit adverſus cõmuné, imò ab omnibus doctorib. in feud. receptam ſententiã, nec adverſus noſtram. Prima conjectura eſt ex Halicarnaſſei hiſtoria, ſed ea nihil habet de feudis aut vaſallis. At ne quis cavilletur, tractu temporis commutata eſſe vocabula, & pro Latinis barbara ſubrogata, rei ipſius origine & ſubſtantia permanente, meque de meris nominibus, verborúmque inani differentia diſputare: apertius reſpondeo, eam hiſtoriam loqui de ſanctiſſima, * & ſalubetrima patronorum, & plebeiorum, potentiorum & tenuiorum, locupletum & egenorum civium, connexione, ordinatiſſima proportione & concordia primum apud Romanos, per Romulum dexterrimè & prudentiſſimè inſtituta, in ſtabilimentum futuræ omnium ampliſſimæ reipublicæ. Fuerátque prius ille mos (ut autumat Halicarn. *in præfato lib.* 2. olim apud priſcos * Græcos, quo & Theſſali diu uſi ſunt, & Athenienſes in principio quum melioris eſſent politiæ: ſed in ſuperbiam, libidinem, avaritiam, cæteráſque civitatum labes degenerantes, atque opera minimè liberis convenientia imponentes, iiſque ſuperbè tanquam ſervis abutendo, eiſque modo ſervitutem, modo paupertatem contumelioſè exprobrando; tandem una cum bonis morib. reip. remp. amiſerunt.

*Sanctiſſima patronorum & clientum. inſtitutio.

*Apud Græcos corruptela morũ diſſolvitur.

15 Verum Romulus, *quod apud alios vitiis antiquatum erat, virtute apud ſuos renovans, rem ipſam & melioribus inſtitutis, & honeſtioribus decoravit cognominibus, non dominatum, non negotiationem, ſed patronatum vocans, ſuſceptum pauperum humiliúmque patrocinium; non dominos, ſed patronos vocans ditiores: non ſervos, ſed clientes appellans tenuiores, qui in illorum fidem, & tutelam ſe, & ſua conferrent: mutua ſtatuens utriſque humanitatis, & benevolentiæ officia: in ſuperiorum provida protectione, & inferiorum fideli obſequio conſiſtentia: quorum quædam refert Zaſius, quo ſi quis horum aliqua violaſſe argueretur, lege eum teneri proditionis quam Romulus ſanxerat. Sic igitur firma erat Romanorum concordia, ut numquam ad ſanguinem cædéſque mutuas; intra annos ſexcentos & triginta devenerint, cum multæ interim magnæque diſceptationes de jure publico, plebi cum optimatibus fuerint, donec T. Gracchus Tribunitiam poteſtatem nactus temperamentum illud reip. diſſolvit, ut inquit Dionyſius Halicarnaſſ.

*Apud Romanos authore Romulo inſtauratur.

16 Sed ex plurium hiſtoriarum * conſenſu comperimus, non tam ipſum Tiberium Gracchum (quanquam Agrariam legem invitis optimatibus ferentem, imò in priſtinum uſum revocantem) ſalutarem illum civitatis nexum abrupiſſe, quàm potentiorum & locupletiorum avaritiam, qui primum fraudulenta perſonarum interpoſitione, deinde manifeſta etiam contraventione, legem, quæ cancellorum quorundam inſtar ſuprà quingenta jugera agri, civem Romanum habere prohibebat, à Licinio Stolone (qui primus, teſte Valerio Maximo ſua lege cecidit) latam antiquaverunt: nec his contenti, agros hoſtibus ademptos à priſca nobilitate Romana, pro penſione modica egenis & tenuiorib. civib. locari ſolitos, pauperibus civibus, atque adeò clientibus excluſis, aucta penſione, ſervis, & barbaris locaverunt, ut locupletiſſimus teſtis eſt Plutarchus Chæroneus, *in Gracchorum vita.*

* Rurſus apud Romanos clientelarum fides per avaritiam antiquatur.

17 Nec obſtat text. in l. *in his, in pri. ff. ſolut. matri.* ubi Jabolenus Juriſc. ſeditionis culpam Graccho adſcribit, quia non de T. Graccho loquitur, qui Tribunus pleb. pro debito officii, cauſam agens plebis, à P. Naſica, & aliis privatis, & factioſis divitibus occiſus eſt, ſed de C. Graccho, qui tum privatus, Opimio Conſuli reſiſtere auſus, in ſeditione periit: ut apud Pluta. *in Gracchor. vita ad fi.* ubi etiam addit Liciniæ Caij Gracchi uxori dotem ademptam. Sed non dicit hoc factum publico judicio: ideo intelligendum direptione populari, quæ in eo tumultu contigit, *ut ſcribit Appianus.* Cæterum, publico judicio Publii Mutii conſtat dotem Liciniæ adjudicatam, & inſuper res dotales quæ in ea ſeditione periiſſent, eidem præſtari oportere, & conſequenter etiam ſuper prædiis C. Gracchi conſecratis, ſeu publicatis, quia ejus culpa id contingerat: quæ ſententia ponitur in d. l. *in his. in prin.* non ut reſponſum ſimplicis Juriſconſulti: ſed ut ſententia judicis delecti.

18 Sed ut ex his maturè pedem referam, Gracchorum interitus nos admonet, nihil etiam communis boni prætextu, in rep. cum ſeditione (qua nulla * reip. capitalior peſtis) innovandum *& plenius diximus ſupra in præ. in gloſ. 9. ſuper verbo cives.*

* Reip nil peſtilentius. ſeditione.

19 Itaque ut ad inſtitutum redeam, ex his quæ elegantiſſimè perſtringit Zaſius, & quæ utcunque ſupplevi, nulli non liquet, veterem illum patronatum * clientelámque, nunquam fuiſſe id quod vocant feudum, ſed civilem conjunctionem: ut etiam inquit Zaſius, eámque tam à feudo diſtare reipſa & effectu, quam diſtat vocabulo: ut nuper Jac. Spiegel. in *lexico verb. ſubinveſtitus*, nimis ineptè conatus fuerit, vocabula veterum mancipum & clientum ad feuda transferre. Similiter quoad curias dominicales, ad quas pariter Zaſius vocabula veteris patronatus & clientelæ, non ineptè, ſed ſcitè & eleganter adaptat. Juriſdictionem enim & conſervationem ſubditorum concernunt, & non patrimonium, ut hodie ſimplex feudalitas, quæ longo temporis intertrimento: ut mandrabuli more in quæſtuariam negotiationem ferè converſa deſiit, quicquam omnino habere commune cum juriſdictione, *ut dicemus infrà*, §. 1. *glo.* 5. *nu.* 45. Eodem modo reſpondeo, tantam vel majorem eſſe differentiam rerum quàm nominum, neque enim in curiis dominicalibus (pietate publica ráreſcente) vigent inſtituta, & mores veterum patronorum & clientum.

* Patronatus & clientelarum jura re & effectu à feudo differũt.

20 Quod ſicubi fortè ſuperſint adhuc felices quædam curiæ, quarum domini patronatum exerceant in ſuppoſitos ſuæ juriſdictioni clientes: nec utantur do-



Digitized by Google

minio, & juriſdictione, niſi ad protectionem, & utilitatem ſubditorum: eáque omnia pro ſubditis faciant, quæ patres pro filiis, utque pauca pro multis dicantur: omnem eis quietem, publicè & privatim præſtent: & viciſſim ſubditi exhibeant dominis curiæ, ut ſuis patronis, fidelitatem, & obſequia, necnon ſubſidia * pro liberandis, & redimendis dominis, & dotandis filiabus eorum ſi indigeant: idque non coactè, nec gravatim, ſed ſponte, & prompta benevolentia: Fateor hoc eſſe non ſimulachrum, ſed vivam & veram imaginem veteris patronatus, & clientelæ, nullámque eſſe realem differentiam. Sed ſicubi ita ſit (quod utinam ubique foret) Zaſius ipſe viderit, (adhuc enim dum hæc ſcriberem, & tempore primæ horum editionis anno 1538. vivebat, legebat, & ſcribebat.) Alteram conjecturam ſumit Zaſius, à ſimilitudine: ſed hæc inductio per majorem utriuſque diſſimilitudinem apertè reſolvitur: ſicut & Ulpin. quoddam argumentum Pedii Juriſconſulti diſſolvit *in l. inter ſtipulantem. §. ſacram. verbo. Sed hæc diſſimilia ſunt. ff. de verb. obl.*

* Vaſalli dominis ſuis ſubſidia debent pro liberãdis dominis & dotandis filiab.

* Feudum ſola rei immobilis inveſtitura conſtituitur: & ejus renovatione conſervatur.

21 Priſcus ſi quidem patronatus & clientela ſola benevolentia inibatur, & ſtabat: feudum * autem ſola rei immobilis inveſtitura conſtituitur *c. unico quib. mod. feu. conſt. poteſt c. unico in fi. de feudi cogni. c. 1. in fi. in quib. cau. feu. amitt.* & ejus renovatione conſervatur *in ti. per quos fi. inveſti. per to. & in ti. quæ ſit prim. cau. beneſi. amitt. in princ. in uſib. feud.* Ille cliens quondam patronum non rerum ſuarum dominum, ſed ſui, ſuorumque, & fortunarum omnium protectorem agnoſcebat: hic verò ut * verum & directum, certæ rei beneficiariæ dominum recognoſcit: ita ſuorum, reliquorúmque bonorum, nec dominum, nec protectorem agnoſcit: illic utrinque patrocinii, & obſequii fides ad omnia, in perſonis, & rebus, & negotiis univerſis extendebatur: hic ad limites rei beneficiariæ coercetur. Hinc infinita alia manant diſſimilia: quæ ſingulatim perſequi non eſt opus.

* Vaſallus in re feudali dominum ſuum verũ & directum recognoſcit, at non in aliis ſuis bonis.

22 Fateor tamen veſtigia quædam & ſimulachra ſimilitudinis ineſſe: ſed nimis remota, & exilia: ut ex his perſuaderi poſſit, hæc tam diſſimilia, ab eodem Romano jure emerſiſſe. Abſit tamen interim ſiniſtra quævis ſuſcipio: nec quiſpiam arbitretur, hæc à me ſcripta ἐκ τῆς κακοζηλίας contradicendi, & non ſtudio veritatis: quum communem & ab omnibus feudalibus doctoribus receptam ſententiam tuear: quatenus rectè tenent jura feudorum juri Romano ſemper fuiſſe incognita: non autem quatenus ignorantiâ vetuſtatis putant, diu poſt jura Romana moribus quorundã inventa, *ut ſuprà n. 11.* cum etiam Romanis legibus vetuſtiora ſint. Tueor itaque communẽ doctorum ſententiam: non * quia communis, ſed quatenus vera eſt: longéque magis abſit quemquam calumniari, me velle detrahere doctiſſimo illi Juriſconſulto domino Zaſio, cujus veterem & bene fundatam juris peritiam, ſummamque ingenii dexteritatem cum priſcorum Juriſconſultorum lepore, & elegantia conjunctam, omnes admirantur: tantúmque illi ipſe tribuo quantum qui maximè: idque etiam patebit ex ſequentibus: nec ipſe arbitror dominum Zaſi. aliter in puncto (ut aiunt) juris & hiſtoriæ ſentire, quam ferat communis ſententia; ſed ἐκ τῆς κακοζηλίας priſtinæ juris elegantiæ, & puritatis excolendæ (cujus eſt ſummè ſtudioſus, & omnis inolitæ barbariei inſolens) eo evectum, ut diſcedere videretur à communi ſententia, feuda barbarè compilata βαρβαρωτέρως tractantium, ut ab illorum exoticis ſordibus legum ſtudioſi facilius ſemoverentur, & nativam germanámque juriſprudentum munditiam, & dignitatem modis omnibus imitarentur.

* Communis opinio ſequenda, non quia communis, ſed quia vera.

* Guil. Budæi. Ingenium & virtus in reſtituendo legum lepore.

23 Ad quod primus omnium Herculeis virib. laboravit admirabilis ille * dom. Gulielmus Budæus doctrinarum omnium ſplendor, hujus patriæ, urbis & totius Galliæ decus: qui legum elegantiam jam plus octingentis annis, Gothorum armis primùm oppreſſam, ac captivatam, dehinc diuturno ingenuarum artium, & literarum neglectu, temporis, (ut noſtri dicunt) immemorialis præjudicio penitus ferè abſorptam ac deſperatam, præpotenter vendicavit: ac velut poſtliminio in patria regna, & jura reduxit. quod quinquaginta propè ab hinc annis, Angelus ille Politianus Græca, Latináque eruditione inſtructiſſimus ingeniique dexterrimi, animo conceperat, & tentaverat, ſed efficere non potuit, Budæus autem noſter feliciſſimè adimplevit & præſtitit: ex cujus uberrimis annotationib. in Pandectas, maximè in *l. Herennius de evictio.* ubi etiam barbara feudorum vocabula Latinis commutavit, arbitror Zaſium ipſum ſuam illam conjecturam, de vetuſta feudorum origine primum deſumpſiſſe: licet Budæi mentionem eo loci nullam faciat. ſi quidem gloſſema Zaſii *in d. l. 2. de origi. jur.* prodiit in lucem eodem tempore, quo & ejuſdem reſolutiones antinomiarum videlicèt à Chriſto nato, anno 1518. ut ex earum data patet, juncta nuncupatoria epiſtola in præfatione *glo. d. l. 2.* At tunc temporis jam decennium tranſierat, quòd annotationes Budæi radiantis ſideris inſtar, nedum toti Galliæ, ſed univerſæ Europæ illuxerant, ſumma cum omnium admiratione, tum eruditorum laude: quin vel ex præfatis dilutionibus antinomiarum, conſtat ad literam Zaſium ipſum eas Budæi annotationes prius legiſſe. Nec me fugit Claudium Cantiunculam virum eruditum, Zaſii amiciſſimum, *in Topicis legalibus in loco à feudo ad emphyteuſim*, obiter referre & ſequi, nihil præterea adducendo, conjecturam Zaſii, tanquam ab eo inventam, nulla Budæi mentione facta, quod non poſſum non mirari; virum jura ſermoniſque nitorem profeſſum, & in jure ſcribentem non legiſſe, aut non memorari annotationes Budæi.

* Andr. Alciaſus.

24 Poſt Budæum Andr. Alcia. * Mediolanenſis Juriſconſ. utriuſque & juris & linguæ peritiſſimus, egregiam hac in re navavit operam: diſpunctis ſolertiſſimè, & in lucem reſtitutis quam plurimis imperialium conſtitutionum, & Pandectarum locis, temporum calamitate deletis, aut depravatis: ſubinde annotationes, & aſſem domini Budæi advocans, illique primas (ut dignum erat) ingenuè cedens ac tribuens.

25 Portò ut ad rem redeam, elegantiſſimam illam veterum patronorum & clientum, ad feudorum vocabula purioris ſermonis gratia adaptationem, à Budæo primùm inventam, ſolertique ſimilium nexu & inductione concinna firmatam, à Zaſio imitatam, & altera cõjectura ex Halicarnaſ. auctã, & ad dominicales curias extenſam, non poſſum non magnopere poſt bonos & doctos omnes laudare: verum imitari non æquè par eſt: nec mihi paſſim licet: in hoc opere, ſaltem quod cõmodum fuerit imitabor, ut in voce patronus pro domino feudi: quia etiam jura noſtra, dominum ſervi adſcriptitii patronum vocant. *in l. unic. C. de colonis Thracen. lib. 11. facit. l. unica. de bonis cleric. lib. 5. Codic. Theodoſiani.* Vbi verò ſecus erit, ne fortè in verborum circuitum, aut amphibologiam, aut obſcuritatem nimiam neceſſum ſit impingere, vulgarib. verbis, *brevitatis & intelligentiæ facilioris gratia utar.*

* Lib feudi non eſt de corpore juris adverſus Jaſonē.

26 Ex prædictis conſequitur falſum eſſe, quòd vulgò quidam opinantur, refert & ſequitur Jaſ. poſt plures alios *in prælud. feud. col. 2. & in l. præſcriptio. col. 3. C. ſi contra jus vel uti lit. pub.* librum * feudorũ, eſſe de corpore juris civilis: nam non magis eſt de corpore juris quam lex Longobarda, vel conſuetudo Aurelianenſis. quum enim contentæ illius libri ſint conſuetudines locales, certorum municipiorum moribus introductæ poſt jus Romanum, ut oſtenſum eſt, patet quod non ſunt jus civile Romanum: imò nec jus civile ſimpliciter ſumptum, & multò minus de ejus corpore, quamvis ſint jus civile particulare ſui loci. *text. in §. ſed jure quidem civili, Inſti. de jure natu. gen. & civili* nec iſtud adnotaſſem, utpote leviculum, & dubitatione carens, niſi comperiſſem, plures etiam in juris ſtudio provectos huc (ut puto inadvertenter) impingere: & commentaria Jaſonis & aliorum, huic tam ſupino errori fomentum

dare

Digitized by Google

dare. Quinetiam ſcripta Bartol. qui *in l. ſi quid vi. §. differentia. numer. 4. D. de acquirend. vel amit. poſſeſſ.* vocat dictum librum feudorum decimam collationem, quod non minus eſt ineptum & ridiculum quàm falſum.

* Ieſcaris omniũ cõſtitutionum lib. feud. veram & veterem originẽ diſcuſſis hiſtoriis recenter complectens.

25 Nec obſtat quòd in eo libro ſunt plures * leges latæ & promulgatæ à novis imperatoribus Romanis, videlicet, *l. ſi quis miles, quæ eſt ſub tit. conſtit.* dom. Lotha. & complectitur ſeptem immediatè ſequentia capitula uſque ad *c. ſi quis ſine filio. ſub tit. quemad feuda. ad fili. pert.* excluſivè *ſecundum glo. Iacob. Belvi. Bal. Alvar. & alios in c. 1. d. ti. conſti. feu. & in ſuperſcriptione d. l. ſi quis miles.* Et eſt conſtitutio Lotharii imperatoris, hujus nominis primi, qui fuit filius Ludovici Pij imperatoris, hujus nominis primi, filii Carol. Magni glorioſiſſimi Francorũ Regis, & Romanorum imperatoris: in cujus perſonam fuit imperium à Græcis tranſlatum, ut teſtatur Inno. 3. in c. *venerabilem de elect.* ubi gloſ. *in verbo tranſtulit*, multum errat in deſignatione perſonarum & temporum, & eam reprehendit Jacob. Alvar. in *c. unico quis dica. dux, comes Marchio, col. 3. n. 8.* ſed ipſe Alvarotus adhuc gravius in utroque errans, majori correctione indiget. Dico igitur ex fide, & conſenſu veriorum hiſtoriarum generoſiſſimum ac invictiſſimum, Francorum regem Carolum Magnum, * hortatu & precibus Adriani primi Romani pontificis, *ut ex Alcuino ejuſdem Caroli præceptore habetur in c. hortatu. 23. q.* 8. bellum adverſus Longobardos, & Deſiderium regem eorum 23. & ultimum, ab oppreſſione pontificis, & Romæ urbis à qua (regnum Italiæ, vel Imperium occidentale appetens) cenſum exigere volebat, abſtinere nolentem, ſuſcepiſſe: quem apud Vercellas cum omni exercitu fuſum & victum, & ad Papiam ſexto obſidionis menſe captum, Lugdunum, aut ſecundum quoſdam Leodium relegavit: regnúmque Longobardorum cum legibus ſuis, quarto & ducenteſimo anno poſtquam in Italia cœperat, funditus ſubvertit & extinxit: urbéſque, ac ditionem quam Longobardi pontifici Romano abſtulerant, reſtituit, * & auxit. Quamvis Paul. Diacon. *de geſtis Longobardorum lib. 3. cap.* 8. ſcribat eos cum magna æquitate & juſtitia gubernaſſe, ſed nimium amplectendo, totum amiſerunt. Advertendum tamen quòd dictus Paul. fuerat Cancellarius Deſiderii: & cum eo captus invenit reverentiâ literarum gratiam coram Carolo victore. Et dimiſſus, factuſque monachus Caſſinenſis, otio fruens, ſcribere cœpit. Facta ſunt hæc anno domini 776. anno verò regni Caroli magni. 8. non autem tunc, & multo minus prius, facta fuit aliqua imperii, aut regni Romani tranſlatio ab Adriano, nec ab aliquo ex prædeceſſoribus ſuis, ut delirant, *d. gloſſ. in cap. venerabilem. & Alua. ubi ſupra & Jacob. Berg. in ſupplem. in Sephano* 2. nulla alia auctoritate fultus quam d. gloſſ. quam falſam eſſe conſtat ex approbatis hiſtoriis: quicquid Augu. Ancor. *in ſum. de eccleſ. poteſtat. q. 37. ar. 14. & per tot.* imperitè nimis & ſordidè pro rei magnitudine & dignitate effutierit.

* Caroli Magni Frãcorum regis victoria.

* Papæ à Regibus Francorum ditati.

26 Verum idem Adrianus * tantis acceptis beneficiis, celeberrimam ſynodum 153. Epiſcoporum, Monachorum & Abbatum in æde Lateranenſi congregavit: & cum univerſa ſynodo, jus & poteſtatem Carolo Magno conceſſit, eligendi pontificem, & ordinandi Apoſtolicam ſedem, necnon & Archiepiſcopos & Epiſcopos regni inveſtiendi. & ut nullus conſecraretur, niſi a Francorum rege laudatus, & inveſtitus. *text. in cap. Adrianus. 63. diſtinct.* Hinc Carolus Magnus & poſt eum Ludovicus Pius Francorum reges, & Romanorum imperatores, publicis legibus editis, ſtatuerunt, ut epiſcopi per electionem cleri & populi, ſecundum ſtatuta canonum, de propria diœceſi; remota omni perſonarum & munerum acceptione, propter vitæ meritum, & ſapientiæ donum eligerentur: ut exemplo, & verbo, ſibi ſubjectis prodeſſe valerent: quæ eſt verè ſanctiſſima & Chriſtianiſſima conſtitutio, *text. eſt in c. ſacrorum canonum 63. diſt.* Et licet idem Ludovicus Pius poſtea renunciaverit præfato privilegio, in perſona Paſchalis Papæ primi, quantum ad electionem, & promotionem ſummi pontificis, quam Romanis liberè conceſſit: ut eo ab illis uno conſilio, atque una concordia, ſine aliqua promiſſione electo, & more canonico conſecrato, legati ad eundem Ludovicum, vel ſucceſſores ſuos reges Francorum, dirigerentur, gratia mutuæ amicitiæ, charitatis, ac pacis conciliandæ, *ut patet in c. Ludovicus 63. diſt.* tamen renunciare non potuit in præjudicium imperii & ſucceſſorum ſuorum, *ut tenet Alberi. Roſates.* Et adhuc nunquam * renuntiavit illi privilegio, quantum ad inveſtituram Archiepiſcoporum & Epiſcoporum, & ut nonniſi de ejus conſenſu ordinarentur & conſecrarentur, *ut patet per illum text. & apertius per text. in c. Reatina. & c. nobis, eadem diſt.* ubi Leo Papa quartus, qui fuit quintus Papa à dicto Paſchali, & vir ſanctiſſimæ vitæ reverenter ſupplicavit * huic Lothario primo, de quo principaliter loquimur, & Ludovico ſecundo ejus filio à patre in conſortium Imperii aſſumpto, Auguſtis, pro ordinatione Reatinæ eccleſiæ, quæ eſt de ipſomet epiſcopatu, & diœceſi ſeu provincia particulari Papæ: quatenus iidem Imperatores dignarentur eam Eccleſiam concedere regendam cuidam nomine Colono, humili diacono, ut accepta eorum licentia, poſſet ibidem ordinare Epiſcopum. Quod ſi nollent, ut is Colonus in d. Eccleſia præficeretur epiſcopus, ut ſaltem Tuſculanam eccleſiam, ejuſdem etiam provinciæ, tunc vacantem, dignarentur illi concedere: & accepto Imperatorum mandato & licentia pro Reatina eccleſia, in eadem præfecit Colonum in epiſcopum. Ad hoc *c. lectis. & cum longè eadem diſtinct.* Hic eſt Leo. 4. qui ab æmulis ſuis læſæ majeſtatis * accuſatus, imperiique ad Græcos referendi, coram præfato Ludovico ſecundo Caroli magni pronepote, poſt monachatum Lotharii patris ſolo imperante cauſam dixit: ejúſque judicio ſe purgavit, & noxæ exemptus eſt. *text. in c. Nos ſi competenter. 2. q. 7.*

* Privilegia ab Adriano 1. Papa regibus Francorum cõceſſa.

*Inveſtiendi epiſcopos jus ad reges Franciæ pertinere.

* Leo Pontifex impetrat à Rege Francorum Reatinam eccleſiam.

* Papa majeſtatis accuſatus apud regem Franciæ, cauſam apud eundem dixit.

Quinetiam dudum ante, conſtat ex regiſtro Gregorii Papæ ſtatutum fuiſſe de quodam monaſterio regni Franciæ, quia per ambitiones, & contentiones quorundam non canonicè tractabatur: ut ſine regali proviſione, & monachorum electione, nullus ibi abbas aliqua unquam ſubreptione introduceretur. *text. in c. hinc eſt 16. q.* 1. De his latius ſcripſi in tractatu contra abuſus Latino & Gallico: & in tract. de origine & progreſſu monarchiæ Francorum Latino & Gallico.

27 Elapſis deinde 24. annis, à ſubverſione regni Longobardorum, cum Leo tertius Papa à ſuis inimicis indirectè afflictus, & Roma expulſus, ab eodem Carolo magno in ſedem Epiſcopalem fuiſſet repoſitus: idem Leo cum univerſo populo Romano, imperium * Romanum in perſonam Caroli victorioſiſſimi Francorum Regis anno 33. regni ſui tranſtulit: cúmque imperiali diademate coronavit: & Pipinum filium ejus natu majorem, regem Italiæ declaravit, Romæ in Baſilica ſancti Petri, poſt ſolemnia ſacra, in die ſancta Natalis Domini, anno ſalutis 801. tunc incipiente * ſecundum uſum Romanæ eccleſiæ, quæ eſt vera, & germana annorum Chriſti computatio. Ut etiam ait *Speculator de inſtrum. editio. in princ. col. 3. gloſſ. c. 1. verbo ex tempore in c. 1. de ſum. Trinit. Jacob. Butr. Bartol. in l. libell. D. de accuſat. Rota in novis deciſio.* 50. Et ita ſolet obſervari in Italia ut apud Alex. con. 23. *lib.* 7. Guido pap. *ſuper ſtatu Delphin. Si quis per literas. verbo vel quaſi. ad ſi.* Tamen Hieron. Gratus *conſi.* 131. *lib.* 1. ait quod Bononiæ incipiuntur à calendis Januarii, qui non eſt Aſtrologorum. Bulliſtæ Papæ Romani incipiunt ab incarnatione, exemplo forſan Bullæ Nicol. 2. cujus tenor (quem nullo modo ſervarem) extat 23. *diſt. capitulo* 1. ſignaturas verò ſuas datant à nativitate: Hiſpani computant ab Annunciatione.

*Imperii à Græcis in Francos tranſlatio.

* Annus à Natali domini incipit ex uſu Romanæ Eccleſiæ.

Rediens Carolus Magnus Imperator in Franciam, nobiliſſimam Florentiæ * urbem, à Gothis deſtructam, & à Totila jam plus ducentis viginti annis ſolo æqua-

* Florentia inſtaurata à Francis.

tam, reædificavit: inſtauratámque, & ornatam, magnificentius quàm unquam fuerat, reſtituit. Sabellic. *Ennead.* 8. *lib.* 9. ubi vocat eam Fluentiam, de qua appellatione remitto ad ea quæ ſcripſi in abuſus *per* 2. *gloſſ.* 5. *num.* Sed mirum eſt Raphaelem Volaterranum *Geographia lib.* 5. de rebus Florentinorum (quibus Volaterræ ſubſunt) hoc diſſimulare. Nec miror Antoninum qui è mendico factus eſt Archiepiſc. Florentinus, hoc negare, Tit. 13. Sed magis crederem Nicolao Machiavelli patricio Florentino, qui liberius loquitur, & libro 2. hiſtoriæ Florent. ait, Florentiam ducentis quinquaginta annis poſtquam à Totila Oſtrogothorum rege deſtructa fuerat, à Francis reſtauratam fuiſſe ſub dicto Carolo, qui Romanum imperium, & Franciæ regnum, adhuc quatuordecim annis auguſtiſſimè rexit.

* Carolus Magnus Italis, Saxonibus & Hiſpanis dominatus eſt.

* Hiſpani Francorum regibus ſubditi.

28. Imperium enim occidentis, longe amplius & latius poſſedit, quàm unquam aliquis ex præcedentibus, vel poſtea ſecutis Imperatoribus, non * ſolum enim Germaniæ & Italiæ imperavit: ſed etiam extremos Saxones (ubi leges & ſtatuta, quæ uſque hodie vigent, condidit: *ut teſtatur Bald. con.* 174. *præſupponendum eſt quod Magnus Carolus lib.* 5.) & Hiſpanos * ſubditos ſibi habuit, *ut omnes teſtantur hiſtoriæ, & eſt text. in cap. volumus* 11. *quæſt.* 1. quod nunquam contigit, nec Juſtiniano magno, qui ex occidentis Imperio non niſi Italiam, eámque non integram, nec pacificam poſſedit: non enim unquam imperavit Francis, qui nunquam ſubditi fuerunt Imperio, ut abundè ſatis probavit do. Jo. Igneus, nunc in Rothomagenſi Senatu præſidens meritiſſimus, in ſua diſputatione quam ſub Ludovico duodecimo Francorum Rege, & Inſubrum quarto, hujus nominis primo duce, publicè habuit Ticini.

29. Sed nec ipſe Juſtinianus unquam imperavit Germanis, nec Hiſpanis omnium χρονογράφων concordi teſtimonio.

30 De Hiſpanis autem & Gallis eſt text. ubi hoc apertè fatetur ipſemet Juſtinianus *in l.* 2. §. *Jubemus.* (Quamvis nonnulli text. illum incautè in oppoſitum adducant) *C. de offic. præf. prætoris Afric.* ubi Imperator jubet, validum militum præſidium conſtitui in trajectu, quod eſt contra Hiſpaniam quod Lepte dicitur, id eſt in illa extremitate Africæ quæ Gadibus opponitur. Jubet etiam in eodem trajectu conſtitui Dromones, id eſt naves veloces & curſorias, ſic dictas ἀπὸ τοῦ δρόμου, id eſt à curſu: & omnia quæcunque in partibus Hiſpaniæ vel Galliæ, ſive Francorum aguntur (nimirum ut ab illis tanquam finitimis, & in quos nullum imperium habebat, ſibi caveret) nuntiari Mauritaniæ duci, ab eo referenda præfecto prætorio Africæ. Africæ inquam, tunc recenter à Wandalis duce Belliſario vindicatæ, & poſt centum quinque annos, quibus à Wandalis fuerat captivata, priſtinæ libertati reſtitutæ, ut idem Juſtinianus verè & religioſè in Deo gloriatur *in lege prima eodem titulo.* Et Novell. prima, *ſeu Authen. de hered. & Falcidia in principio*, ibi Carthaginenſes (ſive Carchedonii ut legit Andreas Alciatus *libro primo prætermiſſor. columna ſecunda* qui idem ſunt) priſtinam nobis libertatem acceptam referant. Secundum elegantem tranſlationem Gregorii Haloandri: qui tamen in verbo immediatè ſequenti, velut in portu impegit inſigniter: ſed vitio corrupti in hoc Græci exemplaris ibi, qualiſque nunc primùm, &c. Quia legendum eſt Tzanique nunc primùm, ut patet in exemplari Auguſtano ſub Fuggeris in lucem edito anno. 1558. ubi ſic habetur Τζάνοι τε νῦν πρῶτον ὑπὸ τὴν Ῥωμαίων γενόμενοι πολιτείαν. Quinetiam ipſemet Gregorius Haloander, ante quatuor & triginta annos, (reſpectu anni ſeſquimilleſimi ſexageſimiquarti, quo hæc in carcere domus noſtræ, Regis beneficio, diro Palatino carceri commutato emendamus) in Græca Novella 28. conformiter ad recens illud caſtigatius exemplar Auguſtanum legit ὅπου Τζάνοι ἐνοικοῦσι χώραν, νῦν πρῶτον ἐφ' ἡμῶν ὑπὸ Ῥωμαίους γενόμενοι, & rectè vertit. Hæc deinde Tzanorum regio, extitit ſub noſtro nunc primùm Imperio Romanorum ditioni adjuncta. Tzani ſunt populi in Oriente, primùm ſub Juſtiniano, duce Sitta victi, & in Romani Imperii ditionem redacti *ut atteſtatur Agathias libro quinto*, eámque victoriam latius deſcribit Procopius (qui tunc ut medicus in caſtris Juſtiniani verſabatur) *in libro* 13. *de ædifici. Juſtinian. Meminit etiam Andreas Alciatus parerg. libro quinto cap.* 14. Et illum Haloandri errorem primus retexit: & ex βασιλικῷ Græco juris Romani ſcholiographo ſeu interprete emendavit eruditiſſimus vir Virgilius Zuichenus Phriſius Imperatoris Caro. V. Conſiliarius, in præfatione in Inſtitut. Theophili anteceſſoris. Non tamen (ut ad rem redeam) intendo dicere quod Carolus Magnus tanquam Imperator, ſubjecerit Hiſpanos ipſi Imperio Romano, ſicut nec illi ſubjecit Regnum Franciæ, quod ſemper manſit prout eſt liberum, ut *pulchrè notat Cardin. Flor. in Clem.* 1. *in princ. ad fin. oppo.* 4. *de jurejurand.* Et vera & communis eſt ſententia Hiſpanos * imperio non ſubeſſe, *ut tenet gloſſ. in cap. Adrianus* 2. *in verb. per ſingulas in fin.* 63. *diſt. & gloſſa magna ad fin. in cap. & ſi neceſſe. de donat. inter virum & uxorem. Nicol. Ubal. in tractat. de ſucceſſion. ab inteſt. char.* 11. *Panorm. in cap. venerabilem. colum.* 9. *de elect. Jaſ. in l. cunctos populos. lect.* 1. *colum.* 2. *C. de ſum. tri. & in l. id quod apud hoſtes. D. de legat.* 1. Sed quod Wiſigothos in Hiſpania regnantes, fidei Chriſtianæ inimicos, bis debellavit, & Hiſpaniam * ad verum Chriſti cultum redegit. de quo remitto ad ea quæ ſcripſi in d. tractat. de origine & progreſſu Francorum Gallico & Latino *num.* 27. *cum ſeq.* & ipſe Carolus Magnus cum inſulis imperialibus è Roma & Italia rediens, voluit Gallias unire imperio, & imperiali nomine leges eis dare: ſed Francis detrectantibus, brevique oratione unius Vaſconis audita, ab incepto deſtitit: ut in ejus vita refert Paulus Æmilius.

* Rex Hiſpaniæ non ſubeſt imperio.

* Hiſpania ad verum Chriſti cultum à Franciæ regibus redacta.

31 Quare nec verum, nec veriſimile mihi videtur quòd Maria Soſi. ſcripſit *in cap. cùm contingat. col.* 2. *de for. compet.* Sigiſmundum optimum imperatorem, ſed bellis infelicem, ab Eugenio Papa 4. Romæ coronatum, tunc cùm imperator Conſtantinopolitanus vix eſſet unus regulus, occupato ſcilicet à Turcis toto ferè ſuo imperio, aſſumpſiſſe inſignia propria imperatoris, videlicet Aquilam * cum duobus capitibus, quam Carolus Magnus, licet jure optimo creatus imperator, timore imperatoris Conſtantinopolitani, non fuit auſus integram aſſumere: ſed ſolum cum uno capite, quod falſum puto, quum non ſit veriſimile Carolum Magnum potentiſſimum & invictiſſimum Francorum Regem, Saxonum, Longobardorum, & Hiſpanorum domitorem, imbelles Græcos timuiſſe. Sed potius ut legitima auctoritate, plenitudinem imperialis poteſtatis ſuſcepit, & auguſtiſſimè geſſit; ita integra * & ſolida imperii inſignia, & non dimidiata accepit: nec eſſet credendum Sigiſmundum, qui debilius, & anguſtius cæteris imperium tenuit, & ab Amurate Turcarum rege, Ungariam invadente ſemper victus fuit, hæc de novo accepiſſe. Tandem Carol. Aquiſgrani deceſſit. 5. Cal. Februarias anno domini octingenteſimo decimoquinto, regni ſui 47. Imperii 14. ætatis *ſuæ* 72.

* Inſignia imperatoris aquila duplex nigra.

* Inſignia imperatoris integra ac ſolida, à Carolo Magno Franciæ rege uſurpata.

Cui filius *Ludovicus Pius* ſuccedens, in imperatorem, & Francorum regem, coronatus fuit à Stephano Papa 4. Aureliis in æde divi Samſonis.

Deinde Lotharium filium ſuum primogenitum, in imperii conſortium aſſumpſit: & ad Paſchalem Papam primum, Romam tranſmiſit, à quo in baſilica ſancti Petri, in die reſurrectionis dominicæ coronatus fuit.

32 Et hic *eſt Lotharius* * hujus nominis primus Imperator, Caroli Magni nepos, qui tempore Eugenii Papæ ſecundi, immediati ſucceſſoris Paſchalis primi, Romam regreſſus, magiſtratum delegit, qui populo Rom. jus diceret: quamvis Sabel. *in lib.* 9. *Ennea.* 8. *colum. antepenultim.* hoc admiretur & dubitanter recitet. Sed non debuit dubitare, quum Baptiſta Plati. Cremonenſis, qui Pontificum Romanorum auctoritati quantum

* Lotharius 1. imperator, Francorum regis & imperatoris filius, Romæ magiſtratus & leges ſtatuit.

Digitized by Google

tum rationi favet, & antiqua eorum regeſta perſcrutatus eſt, hoc clarè affirmet in Eugenio ſecundo, & quum ibi ante januam beati Petri, in civitate Romana, coram eodem Eugenio Papa, & univerſo populo condiderit & promulgaverit dictas conſtitutiones feudales, quæ ſunt in dicta *lege ſi quis miles. & ſequentibus in uſib. feud.* circa annum domini octingenteſimum vigeſimumquintum, & ſunt antiquiores * omnium quæ habentur in dicto *libro* feudorum. Et hæc eſt mea opinio, quam licet à nemine tactam, & fortaſſis invidia gloriæ Francorum ab ultramontanis tractatoribus feudorum omiſſam, veram puto: & probo apertiſſimè & neceſſario per text. in proœmio Oberti ad dictam legem, & per ſuperſcriptionem dictæ legis: nuſquam enim omnium Imperatorum, & Pontificum chronicis excuſſis reperietur, aliquem fuiſſe Imperatorem Lotharium, tempore Eugenii Papæ, niſi hunc primum tempore Eugenii ſecundi. Tum conſtat hunc Lotharium prmum Romam veniſſe tempore Eugenii ſecundi, & ibi magiſtratus ad reddendum jus populo conſtituiſſe. Igitur vero conſonat, cum etiam leges, eodem loco & tempore condidiſſe: quinetiam * Leo Papa quartus vir ſanctiſſimus eidem Lothario primo, Auguſto expreſsè profeſſus fuit, ſe leges, & præcepta imperialia Lotharii, & ſuorum prędeceſſorum imperatorum in ævum modis omnibus conſervaturum: proteſtatus pro certo mendacem quemcumque aliter auſurum dicere. *text. eſt in cap. de capitulis*, 10. *diſt. facit cap. ultim. eodem.* Præterea non eſt poſſibile alteri attribuere dictam *leg. ſi quis miles*: nec aliquid repugnans aut diſſimile vero adducere. Quod etiam communi errore ſcribentium, hucuſque opinatum eſt: legem imperialem cum duabus ſequentibus, quæ eſt ſub *tit. de prohi. feud. alien.* per Lotharium fuiſſe conditam ab eodem Lothario, qui hanc *leg. ſi quis miles* Romæ edidit, prorſus impoſſibile & incompatibile eſt, ut paulò poſt clariſſimè oſtendetur.

* Conſuetudines feudorum antiquiſſimæ à Francis.

* Leo Papa jurat Lothario regi Francorum fidelitatē.

33 Itaquein Italia * & Occidente in perſona Caroli Magni, Francorúmque regum, redivivum ſurrexit imperium, virtus, gloria & nomen Auguſti: quæ quatuor & ducentis annis continuis, in Italia & Occidente ceſſaverant, & tanquam emortua, ſine ullis viribus, honore, & effectu jacuerant: ipsóque pene obliterato nomine. Et quod Sabellicus *Ennead.* 8. *lib.* 8. *in fin.* & Donatus Acciaolus Florent. vir eruditus, de honore Francorum regum, & regni optimè meritus, in vita Caroli Magni dicunt, quod Italia jam annos trecentum & triginta, ſine nomine imperii fuerat: rectius dixiſſent ſine prȩſentia ipſius Imperatoris: quia omnium chronographorum teſtimonio conſtat

* Francis deberi Imperium Occidentis redivivum.

34 Juſtinianum * magnum bis per Belliſarium patricium, victricia ſigna per Romam & Italiam circumtuliſſe; eámque Gothis profligatis recepiſſe: exceptis tamen Liguria, & Mediolano, quæ parebant Francorum regibus. Dum enim exercitus Gothorum duce Uraria, & exercitus Juſtiniani duce Belliſario, in procinctu belli eſſent, uter eorum Mediolano potiretur,

* Juſtinianus magnus Romā & Italiam ter imperio ſuo ſubjecit.

35 Subito erumpentes Franci, quamvis aliorum reſpectu exigui numero, mirabili virtute, * eadem die utrumque fuderunt exercitum, & Mediolano potiti ſunt, Gothis, & Cæſarianis excluſis, & utrorúmque caſtris & ſpoliis captis. Teſtis eſt Procopius medicus, qui etiam in caſtris Juſtiniani, ſub eodem Belliſario duce militavit: teſtis & Anthon. Flor. *in titulo duodecimo, cap.* 5. §. 5. Sabellic. *Ennead.* 8. *l.* 3 *colum.* 13. *&* 14. Hanc tamen hiſtoriam Procopius Cæſarienſis, (quem illi citant) qui ſub Belliſario in caſtris Juſtiniani militabat, *libro ſecundo de bello Gothorum*, aliter narrat, Francorúmque æſtimationem non parum gravat: Agathias verò, qui eodem tempore ſub Juſtiniano & ejus ducibus floruit, (tametſi Francos laudibus & favore proſequatur) hujus rei non meminit, ſed eam latè deſcribit Blondus, Burgundiones Francis adjungens, *Decados* 1. *lib.* 5. *pag.* 64. Eandemque noviſſimè confirmat Andreas Alciatus Juriſconſultus Mediolanenſis, *Diſpunctionum libro ſecundo, capite vigeſimo ſecundo, in fin.* Albertus autem Krantz Hamburgenſis, Sabellici ſynchronos *Oſtrogothorum lib.* 3. *cap. vigeſimoſeptimo*, ſcribit Juſtinianum, priuſquam Gothos aggrederetur, literas amicas, & maxima dona miſiſſe ad Clodomerem, Childebertum & Clotarium Francorum reges, ut & ipſi quieſcerent, & nepotem Theodebertum Ligures tenentem quieſcere curarȩnt favore Fidei, propter Arrianæ hæreſeos labem quà Oſtrogothi urbem Romam & Italiam inficiebant, & Francis prius ſibi conciliatis emiſit in Gothos Mundum, deinde Belliſarium. hic eſt de quo in capitulo vigeſimoſexto. Belliſarius (ita enim legendum eſt, & non Gilſarius) 23. *quæſt.* 4. *ut ibi in annotation. dixi*, ubi etiam ſuperſcriptionem correxi, quȩ in omnibus libris habet illud Sylveſtri, quum legendum ſit Sylverii ad Amatorem Epiſcopum, qui fuit anno domini quingenteſimo trigeſimooctavo, *ut per Platinam in ejus vita.* Idem *Fely. in capite Rodulphus, columm.* 22. *in fin. extra de reſcript. & ante eos Blondus decad.* 1. *lib.* 5. *in princip.*

* Francorū virtus & victoria mirabilis.

36 Iterum & tertiò recuperavit Juſtinianus Romam, Totila & Theia ultimis Gothorum in Italia regibus, & eorum regno tunc ab Italia penitus exterminato per Narſetem Eunuchum, qui eam pacificè rexit, nomine Imperatoris Juſtiniani, quandiu vixit Imperator ille, qui de hoc multum gloriatur in principio ſuarum Inſtitutionum, & ſui C. Sed Albertus Krantz *Oſtrogothorum lib.* 3. *cap.* 27. ait Juſtinianum magis Romam & Italiam deprædationibus expoſuiſſe, quàm liberaſſe. Jam enim quadraginta octo annos Roma floruerat ſub regibus Gothis, videlicet ſub Theodorico 38. annis, ſub Amalaſiunta & puero Atalarico 8. annis: ſub Theodato duobus. Sed quæ illuxit ob adventum Belliſarii ſpes libertatis, per Juſtiniani avaritiam & ſocordiam in contrarium ſucceſſit. Nam & libertas omnino perdita, & urbs intus, extráque diruta & deſolata, ad ſtupendam calamitatem redacta eſt. Et *lib.* 4. *cap.* 1. ait, tanta ſævitum emunctione pecuniæ, ut omnes Gothorum imperia, etiam Itali rurſum expeterent. Idem in effectu narrat Blondus, *hiſtoria ab inclinatione Imperii decade prima, libro quinto & ſexto, tetigi in tractat. de dignitat. & magiſtrat. Rom. num.* 160. & plura quæ prȩtereo. ſed adhuc poſt obitum Juſtiniani primi, pacata fuit Italia uſque ad ipſius Narſetis obitum, qui fuit circa annum domini quingenteſimum ſexageſimumnonum. Hic eſt ad quem Pelagius Papa primus recurſum habuit contra quoſdam Iſtricos Epiſcopos & Ligures Apoſtolicas ſedes, id eſt, Epiſcopatus ſuos (tunc enim adhuc anno quingenteſimo ſexageſimo, omnes * Epiſcopatus vocabantur ſedes Apoſtolicæ) malè turbantes, ut publica poteſtate coërcerentur, *ut patet d. vigeſimatertia diſt. quæſt. quinta, capite nono c. de Liguribus. c. quali. ca. relegentem*, quæ ſunt ex litteris Pelagii primi Narſeti directis.

* Epiſcopatus olim vocabantur ſedes Apoſtolicæ.

37 Poſt cujus obitum Albojnus Longobardorum rex, Italiam cum omnibus copiis, uxoribus & liberis ingreſſus eſt: & tertio anno ſecundum Paulum Diacon. de geſtis Longobardorum, * videlicet anno domini quingenteſimo ſeptuageſimoſecundo, dominari & regnare in ea cœpit: & ex tunc omnino jacuit ſine effectu, & ceſſavit imperium in Italia, uſque ad Carolum Magnum. Interim in ea regnaverunt reges Longobardi, longè diutius quam Gothi, ſed longè humanius & civilius (ut etiam teſtatur Paulus Diaco. *ut tetigi ſupra num.* 28.) Sed non eſt mirum, quum fuerit Cancellarius Deſiderii, & cum eo captus (editis etiam quibuſdam legibus quæ habentur in Longobarda * quam non legem, ſed fæcem appellandam eſſe, tanquam barbaram, & irrationabilem vult Lucas *de Pen. in lege unica. col.* 1. *de gladiator. lib. undecimo C.* quamvis Andreas Iſer. paſſim ſuper feud. eam ab æquitate commendet, & in regno Siciliæ ex ſtatuto ſervari dicat.) & adhuc regnaſſent, niſi rebus nimium ſecundis inſolentiores facti,

* Regnum Longobardorum.

* Longobarda.

adverſus pontificis populique Romani ditionem, & libertatem, populabundi ac dominaturi ſeſe erexiſſent.

38 Ab iſtis arbitror primum in Italia introductum uſum feudorum, quem à * Francis didicerant, *ut ſupra nu.* 13. Cùm enim prima parte Italię occupata, prędia aliena gratis acciperent, facilè gratis (retenta tamen fidelitate & ſervitio) concedebant: nec eſt dabilis antiquior memoria feudorum in Italia, quàm quæ reperitur in *d. l. Longobarda*: quæ licet una cum regno corruerit, tamen conſuetudines ipſæ remanſerunt. Longobardos autem Albertus Crantius *in ſuo chronico regnorum Aquilonarium, libro ſecundo, capite viceſimo primo*, ait à Dacis primum exiiſſe, & verioribus etymis recenſitis veriſimilius putat, ſic appellatos ab Italis quaſi longos Barbaros, eo quòd ſtatura cæteris proceriores eſſent, quum prius Daci, aut Savi vocarentur.

* Longobardi jus feudorum à Francis didicerunt

39 Tandem ergo Francorum pietate & beneficentia (vel Sabellic. teſte) Roma, & tota Italia, à * longa malorum ſerie reſpiravit, quandiu ſub Francorum Imperatoribus gubernata fuit: qui fuerunt novem: * & annis circiter octo & centum Romanum imperium poſſederunt. videlicet poſt Carolum Magnum, filius ejus Ludovicus, hujus nominis primus, a ſumma & admirabili pietate & clementia cognomento Pius, Francorum regnum & Romanum imperium rexit vigintiquatuor annis, tribus menſibus & ſemi, partim tamen cum filio Lothario, ut diximus.

* Roma & Italia ſub Francorum imperio floruit.

* Novem Francorum Imperatores. Decem tamen enumerat & quidem Conradum Imperatorem, *infrà num.* 50.

Tertiò imperavit hic Lotharius hujus nominis primus, quindecim annis poſt patrem ſolus, & donec filio Ludovico in conſortium Imperii aſſumpto, monaſterium ingreſſus factus eſt monachus apud Prumiam in diœceſi Leodienſi.

Quartò imperavit ejus filius Ludovicus ſecundus annis vigintiquatuor, ſcilicet in totum, ſed poſt obitum patris ſolus imperavit annis undeviginti: & fuit Romæ in baſilica ſancti Petri à Sergio ſecundo Papa coronatus, adhuc vivente patre.

40 Quintò Carolus Calvus hujus nominis ſecundus, Ludovici Pii Filius, Francorum Rex, regni ſui anno trigeſimo ſecundo, poſt Ludovici ſecundi obitum, regnavit & imperavit ſex annis: & Romæ à Joanne Papa octavo coronatus fuit. Hujus Caroli ſecundi, vidi exemplar Compendii ſculptum bullę ſub ſigillo aureo ſub data tertio nonas Maii, Indictione decima, anno trigeſimoſeptimo regni in Francia, & Lotharingia 7. & Imperii ſecundi abſque annis domini. Plures etiam ſcribunt, eum duobus tantum annis imperium tenuiſſe, & invito etiam fratre Ludovico rege Germaniæ.

Sextò hujus filius Ludovicus Balbus Francorum Rex, & hujus nominis imperator tertius, patri in regno & imperio ſuccedens, rexit duobus annis: & ab eodem Joanne octavo, coronatus eſt in celebri ſynodo, & conſeſſu epiſcoporum & procerum apud Trecas urbem Galliæ, quò confugerat Joannes papa, elapſus à carceribus & vinculis quorumdam factionis Germanicę, à quibus multa fuerat paſſus, ut Carolum Germanię regem imperiali corona donaret: ſed pietatis & beneficentiæ Francorum memor, ſuorúmque prædeceſſorum veſtigiis inhærens, nolebat imperium à Francorum Regum domo, in quam translatum fuerat, aliquo modo vel tantillum ſeparari: atque ideo nullis precibus, nulla vi adduci potuit, ut ſuperſtite filio Imperatoris & regis Franciæ, alium coronaret, etiam de maſculina ſtirpe Caroli Magni deſcendentem, qualis erat dictus Carolus, filius Ludovici regis Germaniæ, filii Ludovici Pii; & ſic pronepos Caroli Magni, ſicut & Ludovicus Balbus, qui erat in eodem gradu ad ſtirpem Caroli Magni.

Septimò dicto Ludovico tertio, anno ſecundo regni & imperii mortuo anno domini octingenteſimo octuageſimo, nullo filio legitimo & in ætate habili, ad capeſſendum imperium relicto, dictus Carolus hujus nominis tertius, cognomento Groſſus, tanquam proximior habilis ad imperium gerendum, ex linea Caroli Magni proavi ſui ſucceſſit in imperio, & coronatus fuit Romæ ab eodem Joanne octavo Papa, & imperavit decem annis: quibus lapſis à ſuis proceribus ob ſegnitiem corporis & tarditatem ingenii depoſitus fuit.

Octavò in locum dicti Caroli tertii depoſiti, ſucceſſit Arnulphus, à Formoſo Papa Romæ coronatus *ſecundum Antonium Florent. titulo decimoſexto, §. decimoquarto & Jacobum Bergo.* & imperavit annis duodecim. Hujus Arnulphi originem non reperi in annalibus regum Francorum à Gallis ſcriptis, tamen ſecundum Platin. & Jacobum Bergo. dicitur à Ludovico rege Germanię Caroli Magni nepote deſcendiſſe. Quod eſt verum mediate: erat enim filius naturalis Caroli Magni primogeniti dicti Ludovici, & ſic abnepòs Caroli Magni.

41 Sed ne, dum brevis eſſe laboro, obſcurus fiam in re tam ſeria, ſcitúque Francis neceſſaria, notandum eſt, quòd tempore imperii Caroli Magni, & Ludovici Pii ejus filii, non ſolum Francia Orientalis & Occidentalis, Italia cum Roma, Calabriam uſque, & Provincia: ſed etiam univerſa Germania unica erat Monarchia indiviſa: quamvis Gallia ſeu Francia Occidentalis non eſſet unita imperio, ſed in jure ſuo priſtino ſtaret, *ut nuper dixi, num.* 30. *in fine.* Poſt mortem autem Ludovici Pii, facta eſt hujus ingentis Monarchiæ diviſio, & Ludovicus quidem Pius teſtamento & adhuc * vivens Lothario primogenito filio ſuo aſſignavit imperium Italię, & univerſam Germaniam ſuperiorem, & etiam inferiorem, uſque ad Moſam fluvium: excepta tamen Bavaria (quam Bajoariam vocabant) quam reliquit Ludovico ſecundo genito. Carolo vero Calvo tertio, & ultimo filio ex Juditha ſecunda uxore adhuc vivente, dedit regnum Franciæ Occidentalis, à dicto fluvio Moſa, una cum Aquitania. Sed mortuo Ludovico Pio, Lotharius primogenitus nolens ſtare diviſioni paternę, ſed ſuccedere in Imperio, & in toto regno Franciæ, graviſſimum & funeſtiſſimum civile * bellum cum fratribus habuit anno octingenteſimo 41. primo, in agro Antiſſiodorenſi, prope pagum dictum Fontenay, in quo, die Aſcenſionis Domini, Francorum vires utrinque ad internecionem ferè conciderunt. Sed Lotharius infeliciter contra teſtamentum paternum arma expertus, victus, & Lugdunum uſque eſt fugatus.

* Diviſio monarchiæ Caroli Magni.

* Civile bellum fatale & exitioſum liberis Caroli Magni.

42 Has anno octingenteſimo quadrageſimo ſecundo, à fratribus junioribus & victoribus, diviſionis leges accepit: Carolus Calvus junior habuit regnum Occidentale Francorum, à Britannico mari, uſque ad Moſam fluvium, ut pater ejus Ludovicus Pius diſpoſuerat, & vocatus eſt Rex Galliæ: Ludovicus ipſius frater habuit Orientale regnum Francorum totámque Germaniam à Rheno verſus Orientem, & Sueviam, Saxoniam, Bohemiam, Pannoniam, Moraviam, Bavariam, & vocatus fuit rex Germaniæ. Lothario vero primogenito, remanſit nomen & dignitas imperii cum Italia, urbe Roma, & Provincia: necnon pars Belgicæ Galliæ ſita inter Moſam, & Rhenum, & fuit velut medius inter duos fratres, & ex tunc ea regio Belgicæ nomen Auſtraſię amiſit, & Lotharingia ejus nomine vocata eſt, ex qua liberè in Italiam commeare poterat, non calcando ditiones fratrum ſuorum, *ut teſtatur Lupoldus, in dicto libro, cap. ſecundo de diviſione regni & imperii Francorum: Sebaſtianus Munſterus libro tertio Coſmographiæ & alii.* Iſte Lotharius primus, monaſterium ingreſſus, ut dixi, Ludovico primogenito imperium reliquit: *de quibus in capitulo Reatina, & capit. inter nos ſexageſimatertia diſtinctione.*

43 Quos antiquos canones Joan. Lupus Papalis protographus *in ſuo lucalento tractatu de libertate Eccleſiaſtica parte prima, quæſtione quarta, ad finem, & parte ſecunda, quæſtione decimaquarta*, nuper ridiculè niſus eſt, non ſolum reprehendere, ſed turpiter infamare,

Digitized by Google

cujus & conſortum ſuorum veſaniæ ſatis reſpondent quæ ſcripſi *in tractatu contra abuſus Pap. in præfat. edit. num. 31. cum ſequentibus & in tractatu de origine & progreſſu Francorum, numero 123. cum ſequentibus.* Lothario vero ſecundo filio regnum Lotharienſe conceſſit. Is eſt cui Nicolaus primus Papa, ad primatum ſenſim aſpirans conquerebatur, quòd is in regno ſuo non permitteret aliquos Epiſcopos eligi, niſi faventes ſibi, *ut habetur in cap. 4. porrò ſexageſimatertia diſtinctione*, & cum criminabantur de laſcivia erga Carolum Calvum ejus patruum, *ut habetur in capitulo, quæ Lotharius Rex nepos veſtrib. cauſa 2. q. 1. & cap. 2. quæſt. prima*, necnon erga Epiſcopos Galliæ, Italiæ, & Germaniæ, & Tengaldum, *cauſa undecima quæſt. tertia, capitulo præcipue.* Sed cum primatum ambire, ut ejus vanitas tam apertè detegatur *in cap. inferior, cum quatuor capitulis ſequentibus, vigeſimaprima diſtinctione*, ut non ſit opus ad Elenchos & libros meos recurrere. Lotharius autem primus, Carolo tertio filio ſuo Provinciam dedit: *Lupoldus in loco præfato.* Mortuo ſine liberis Ludovico ſecundo pronepote Caroli Magni, Carolus Calvus patruus ejus junior Galliæ rex, Imperium obtinuit, invito Ludovico fratre ſuo ſeniore, Germaniæ rege.

44 Poſt Ludovici hujus obitum ſubdiviſio regni Germanici facta eſt inter tres ejus filios, ſcilicet Carlomanum primogenitum, Ludovicum, & Carolum Craſſum, anno Chriſti octingenteſimo ſeptuageſimo ſexto. Primus, ſcilicet Carlomanus, ſortitus eſt Barbariam, Pannoniam, Carinthiam, & regna Sclavorum & Bohemenſium, & Moravenſium, & appellabatur rex Barbariæ, Bavariam nunc dicunt: Ludovicus Orientalem Franciam, Thuringiam, Saxoniam, Friſiam, & partem regni Lotharii; & vocatus eſt Rex Oſtrofranciæ, id eſt, Orientalis Franciæ. Sed Carolo Craſſo Alamania, quę hodie Suevia nuncupatur, in partem ceſſit: & aliquę civitates ex regno Lotharii. Et vocatus eſt Rex Alamaniæ, qui non ſtatim poſt mortem Caroli Calvi (ut putat Lupoldus in loco præfato) ſed demum poſt obitum Ludovici Balbi, ut dixi, ſucceſſit in imperio.

• Arnulphus Imperator Francus 8.

45 Cui Arnulphus * naturalis ex Carlomano fratre nepos, ut ait Gennadius, non ſolum in regno totius Germaniæ, patre & patruis ſine liberis defunctis, ſed etiam in Italia, & in Imperio ſucceſſit. Hic Italiam ſuo tempore pacavit, diſſidia principum ſuſtulit. Normannos qui à Baltico littore Vangionum urbem acceſſerant, & Belgicum vaſtaverant, diſſipavit, & Henetos repreſſit, autórque fuit ut Rex Bohemię doctrinam Eccleſiæ Chriſti reciperet: *Philippus Melancthon, Chronicor. parte prima, pag.* 360. Tandem in Italia proditoriè intoxicatus, Ratiſponam delatus, duodecimo Imperii anno obiit, quem optimum Imperatorem malè infamat Baptiſta Platina in vita Formoſi, falſo ſcribens eum ſic à Deo punitum, quòd nimis elatus & contumax eſſet in Eccleſiaſticos.

46 Nonò, poſt hunc ſucceſſit Ludovicus quartus ejus filius, & ſecundum quoſdam, poſtquam ſex annis pro Imperatore ſe geſſiſſet, apud Veronam victus & excęcatus fuit à Berengario primo Forojuliani duce, à Longobardis originem ducente, & regnum Atavorum armis repetente, ut quidam ſcripſerunt, ſed æquivocatione nominis in perſona errant. Hic enim Ludovicus Arnulphi filius, ejus nominis quartus, ſed ſolo nomine imperator nunquam coronatus. Quippe cujus tempore defecit Italia à ſocietate regni Germaniæ, & imperium diviſum & laceratum erumpentibus Ungaris in Germania, quos initio vicit ad Lycum amnem. Sed poſtea ab illis ad Danubium in Bavaria propè oppidum Ausburg continuo trium dierum prælio, à quinto Iduum Auguſti, uſque ad tertium Idus: tandémque victus & fugatus, perdidit præcipuam & florentiſſimam partem nobilitatis Germaniæ, & (ut ſcribit Blondus *libro 2. Decados*) coactus ab illis auro pacem redimere, ex animi ægritudine obiit anno duodecimo imperii. Chriſti verò nongenteſimo undecimo, vel duodecimo, magnas turbationes in Germania & Italia relinquens.

47 Dictus autem Berengarius adverſus Ungaros quanquam parum fœliciter pugnaſſet, tamen in ea expeditione tantam famam conſecutus eſt, ut Imperatoris nomen uſurparet in Italia, ubi alius Ludovicus filius * Boſſonis, (quem Carolus Calvus ſororium ſuum, utpote fratrem Judithæ Imperatricis uxoris ſuæ Regem Provinciæ declaraverat) filius etiam Hemengardæ (uxoris dicti Boſſonis filiæ Ludovici ſecundi Imperatoris, filii Lotharii, primi nepotis Caroli Magni) poſt obitum Lamberti Guidonis Spoletani ducis filii, (qui de imperio Italiæ contendebat) vocatus à quibuſdam Italis & (ut inquit Lupoldus) à Papa Romano ad regnum Italiæ (ſub annis imperii Cæſaris Conradi primi Oſtrofranci, ex genere maſculino Caroli Magni apud Germanos poſtremi) in Italiam contra Berengarium tranſcendit, & ſcribit Lupoldus, eum de Italia Berengarium expuliſſe, & in Imperatorem coronatum, quod veriſimile non eſt: ſed certum eſt hunc poſtea victum à Berengario Veronæ captum, & excæcatum: quod accidiſſe ſcribit Lupold. anno Chriſti nongenteſimo quinto, & ſic tribus aut quatuor annis poſt Ludovicum quartum Arnulphi filium in Germania mortuum. Multum ergo in hoc errarunt Chronica Martiniana à quodam Jacobita mendici Ordinis, pœnitentiario Papæ, circa annum Domini milleſimum trecenteſimum vigeſimum ſcripta, & Platina in vita Formoſi, qui geſta filii Boſſonis, quæque ei contigerunt, malè attribuunt Ludovico quarto Imperatori Arnulphi filio, ante tres vel quatuor annos in Germania mortuo, quique eos pedibus abſque examine ſequuntur, ut Bergomenſis in ſupplemento Chronicorum. Quem meritò reprehendit Sabellic. *Ennead. nova libro primo, columna penultima*, & unà cum Blondo *ſecunda Decados lib. ſecundo*, rectè (ut & Lupold.) attribuit Ludovico Boſſonis filio, quem Burgundionem non immeritò vocant: quia nec Francus erat, nec Germanus. Idem Paulus Æmilius, in Carolo ſimplici.

• Ludovicus filius Boſſonis Burgundi à Berengario captus & excæcatus anno 905.

48 Quòd autem Lupoldus, Blondus, Sabellicus, filium & ſucceſſorem Arnulphi vocant Ludovicum tertium: contra quàm nos cum vocamus Ludovicum quartum, in cauſa eſt, quòd illi Ludovicum Balbum Caroli Calvi filium, Imperii & regni Franciæ ſucceſſorem (tametſi coronatum) non computant inter Imperatores, eo quòd Gallias nunquam exceſſit, & vix biennium patri ſupervixit, quamvis interim velut furtivè, ut putant, à Joanne 8. Papa tunc fugitivo, & è vinculis Germanorum elapſo, in Gallia coronatum Trecis. Nos autem eum jure optimo computamus, ut & Bapt. Egnatius Venetus *lib. tertio Rom princ.* computat. Quia, quum imperium tunc temporis eſſet hæreditarium, & Ludovicus Balbus naturalis & legitimus eſſet, filius veri Imperatoris, & in ætate habili ergo verus Imperator fuit. Hujus ergo nominis tertius, & filius Arnulphi hujus nominis quartus, quem multi ſcribunt eſſe nonum & ultimũ Imperatorem è ſtirpe Caroli Magni.

49 In qua plus centum annis pacificè manſit & floruit imperium: & interim * Roma & Italia ab omni ſervitute & tyrannide libera, fœliciſſimè & quietiſſimè gubernata fuit: nec unquam ante Francorum Imperium à tranſmigratione veterum Imperatorum apud Conſtantinopolim, nec poſt eam tanto tempore ab inteſtinis bellis & factionibus, & ab omni externo hoſte tuta & immunis permanſit: nec unquam talem & tam diuturnam libertatem & pacem habuit: quod omnes ferè Chronographi, etiam Italici teſtantur: in queis Joan. Baptiſta Egnatius Venetus *lib. 3. Romanorum principum, in Arnulpho*: quo factum eſt, ut poſt obitum Ludovici 4. Arnulphi filii, & Caroli Magni trinepotis, inclinante Francorum imperio, Romani virtutem & moderationem Francorum Regum, & Imperatorum ultra centum annos recentes experti, nullum

• Roma & Italia ſub Francis fœlix.



Digitized by Google

Germanorum, aut Italorum ad imperium admittere, & coronare voluerint: futurum expectantes, ut de ſtirpe Caroli Magni, & Francorum regno prodiret Rex potens, tantæ dignitati, & adminiſtrationi idoneus. Interim autem circiter per 60. annos varias tyrannorum calamitates perpeſſi ſunt, inſurgentibus in Italia ab imperio Domini Arnulphi, ſucceſſivè Berengario primo, Berengario ſecundo, Hugone Arelatenſi, Lothario Hugonis filio, & Berengario tertio.

50 Interim etiam in Germania Conradus Franconiæ dux, annis ſeptem, & poſt eum, Henricus Auceps Saxoniæ dux annis 17. Imperiales titulos gerebant in Germania. Hos plerique non computant, ut Egnatius, qui *lib. 3. Roman. princ.* ab Arnulpho deſultat ad Othonem magnum. Sed Abbas Urſpergen. Henricus Mutius, Carion, Melancthon, & alii non computant. Et de Conrado * quidem Oſtrofranco, id eſt è Francia orientali, multi dubitant an eſſet de ſtirpe maſculina Caroli Magni, *ut Franciſcus Germaniæ Exegeſeos lib. 3. c. 24. Chronica Galliæ Belgica Gallicè impreſſa, pag. 10. verſa. Sebaſt. Munſter. Coſmographiæ lib. 2.* ſed tantum dubitant: Alii enim affirmant fuiſſe filium fratris Ludovici tertii, & ſic de maſculina ſtirpe Caroli Magni: quorum ſententiæ ſubſcribit Lupold. *de Juribus imperii cap. 2.* Albert. Crantzius, Henricus Mutius, Joan. Carion, Philip. Melancthon, Jacob. Spiegel *in Lexico juris, verbo Imperator, ad fin.* Quid quod illi qui dubitant, ut Franc. Irenicus: ſcribit tamen ita contineri in annalibus Geulacenſibus & Saxonum, quæ eſt verior ſententia.

* Conradus Imperator fuit ex ſtirpe Caroli Magni, & quidem ultimus.

51 Decimo igitur loco poſt Ludov. 4. in Germania imperavit iſte Conradus 1. Franconiæ dux, & ſecundum omnes, ultimus Carolinæ ſtirpis; à quo, & de ejus morientis voluntate, * tranſlatum eſt imperium à Francis, in Saxones, anno Chriſti 919. ut ſcribit Lupold. Bobemvurgius. Cæteri dicunt hoc contigiſſe anno ſequenti, videlicet, anno 920. Sed veritas eſt, quòd ab imperio Arnulphi, jacere cœpit, & ceſſavit imperium in Italia, uſque ad Othonem Magnum. Non obſtat *cap. conſtitutio 63. diſt.* ubi Romani eorúmque pontifices, dictum Henricum primum ut Othonis 1. prædeceſſorem Imperatorem agnoſcunt, quia eſt palea falsò conficta, & furtivè inſerta compilationi Gratiani, cujus falſitatem convici ibi in annotationibus meis, certè ob migrationem meam in Germaniam à meticuloſis librariis oblitis. Primò enim attribuitur tempori Leonis 4. Papæ, qui tamen ante octuaginta annos mortuus erat. Secundò, falſius aſſeritur Othonem 1. juri pontificem Romanum eligendi & inſtituendi renunciaſſe. Sed oppoſitum eſſe, & hoc jus in perſona dicti Othonis 1. publicè in celebri ſynodo Romæ à Leone 8. Papa, cum toto clero & populo Romano revocatum fuiſſe, probat ipſe Gratianus *eadem diſtinct.* ubi eſt text. *in c. 24. in ſynodo. diſt. 63.* Quid quod hoc ipſum etiam Platina Papalis auctoritatis fautor teſtatur in vita Leonis 8.

* A Francis ad Saxones Imperiū trāslatum conſenſu Conradi Franci: quod ut intelligi oporteat, vide infra num. 52.

52 Cenſent tamen omnes ferè ſcriptores Germanici, non ſolum ſimplices Chronographi, ſed etiam inſignes jurium & Theologiæ doctores, ut Philipp. Melancthon, à Francis in Saxoniæ principes tranſlatum imperium, non per obitum Domini Conradi 1. Oſtrofranci, ſed per ejus ceſſionem, principum & procerum conſenſum in Henricum Aucupem Saxoniæ ducem, & crebrior eſt eorum ſententia, hoc anno Chriſti 920. contigiſſe. Verùm illa deſtinatio potius fuit, & præluſio quædam, quàm vera & realis tranſlatio, ut mox probabo. Cæterum veriſſimè dixit Joan. Theutonicus in *cap. ego Ludovic. in gloſſ. ult. 63. diſt.* Imperium prius Francorum fuiſſe, ſed poſteà à Theutonicis virtutibus prometitum. Non enim in Germanos primùm, ſed in Francos fuit tranſlatum Romanum Imperium, in perſonam Caroli Magni & ſucceſſorum ſuorum: in quos vi ſucceſſionis ſanguinis, & non electionis deferebatur. Et hæc vera ſunt.

53 Quamvis poſt primam horum editionem anno ſeſquimilleſimo trigeſimo octavo factam, Henricus Mutius *rerum Germanicarum lib. 9.* longo verborum molimine contendat, in Germanos tantum initio tranſlatum fuiſſe imperium, minimè concludentia contra nimis apertam veritatem citans & inculcans, ut *in cap. in die. de conſecrat. diſt. 5. in clauſula illa:* Romani verò diverſo modo agere cœperunt, maximè à tempore quo Theutonicis conceſſum eſt regimen eccleſiæ noſtræ. Sed primò illa clauſula ſubdititia eſt, nec eſt de antiquo vero textu decreti magni: nec habetur in libro meo Venetiis impreſſo anno 1486. nec in aliis prius impreſſis anno 1482. Et multò minus in antiquorum libris, in membranis accuratè ſcriptis, ut diligenter inquiſivi. Inter quos vidi, & contuli unum qui fuit Urbani Papæ, 5. qui ante ducentos annos dedit illum uni ex ſuis Notariis, & omnes carent ea clauſula. Nec etiam ea clauſula bene congruit phraſi textus. Secundò, etiamſi eſſet de vero textu, tamen οὐδὲν πρὸς ἔπος. Tertiò, etiamſi eſſet ad propoſitum, tamen textus ille eſt Gregorii 7. qui plus centum annis fuit poſt Othonem 1. & plus ſeptuaginta annis poſtquam imperium deſiit eſſe hæreditarium. Quartò, omnium Chronographorum, etiam Mutii teſtimonio, Papa ille conjuratiſſimus fuit, & perpetuus inimicus Theutonicorum & Imperatorum, à quibus depoſitus & ejectus, in exilio miſerè obſtinatus periit, utcunque Platina falſis cũ laudibus evehat, *ut patet per ea quæ ſcripſi contra abuſus Paparum glo. 15. num. 89. cum ſeq. in Latino. & numer. 304. cum ſeq. in Gallico.* Quicquid ſcripſerit Mutius, qui ſatis oſtendit ſeſe juris imperitum.

54 Pro cujus opinione fortius urget in *c. venerabilem. §. verum ibi, qua Romanum imperium in perſona magnifici Caroli à Græcis tranſtulit in Germanos.* Sed ibi Innocent. malè refert hiſtoriam, ut in ſimili ſecundum Hoſtienſ. erravit in *c. novit. verb. deſcendiſſe ext. de judic.* Et ut *in d. c. venerabilem dixi in annotation.* Carolus ille erat Francogermanus & omnes anteceſſores ſui, qui jam ferè ante quadringentos annos regiam ſedem ſuam conſtituerant in Galliis: duces tantùm relinquentes in Franconia, ſeu Francia Orientali. Cujus caput Herbipolis, quæ dono ſeu fundatione cujuſdam ducis Franciæ, Epiſcopis ceſſit, qui ibi loco ducum vel comitum Oſtrofrancorum dominantur. Gerunt enim ibi Epiſcopi Herbipolenſes utrúmque gladium, ſcilicet una manu pedum: altera enſem, *ut teſtatur Munſter. Coſmograph. lib. 3. pag. 665.* Ecce in quos devenit primaria illa & antiqua ſedes regum Francorum.

55 Utque infinitis narrationibus omiſſis, [illegible] meam paucis explicem, Romanum Imperium propriè loquendo non * fuit tunc tranſlatum, ſed ſectum. Jam enim ultra quadringentos ſexaginta annos duo habebat capita, Romam & Conſtantinopolim, illáque æqualia, niſi quòd Roma erat ut vetuſtior, ita primaria: imò etiam præcellentior & fortior pars, quæ ferè ducentis quinquaginta annis neglecta, maléve tractata ab Imperatoribus Conſtantinopolitanis, qui etiam deſierant Romani vocari, ſecta eſt ſeu abſciſſa, & cum quantacunque Occidentis parte, quam Carolus Magnus occupare & tenere potuit, ei attributa. Quæ ſectio, etiamſi longa conſuetudine Pontificum Romanorum proceſſerit, non tamen à Papa facta eſt, ſed populi clerique Romani auctoritate conſensúque. Quinetiam totius Italiæ populorum, & principum virorum ſuffragiis: ut antè centum annos ſcriptum, teſtatúmque reliquit Blondus Forlivienſis *decad. 2. lib. 3. in princip.*

* Imperium non fuit tranſlatum ſed ſectum.

56 Conſtat autem Imperii hujus Occidentalis Carolo Magno attributi, ad differentiam imperii Orientalis, caput * eſſe Romam: verum caput veteris verique imperii Romani, ita quod ex tunc Carolus Magnus, longè verius erat Imperator Romanus, & Italiæ proceres ipſi Carolo & in eum omne Imperium ſuum & poteſtatem conceſſerant, ut olim lege Regia conceſſit Octaviano Auguſto primo Imperatori Romano *l. 2. §. noviſſime, de orig. jur. l. 1. D. de conſtitution. princip. §. ſed quod princip. Inſtit. de jure natura. gen. & civil.* Ad

* Roma caput Imperii occidentalis.

Digitized by Google

*hoc fortius glo. 3. in c. unico ſi de inveſtitura inter domin. & vaſſall. lis oriatur in uſib. feudor.*

57 Conſtat etiam conceſſum fuiſſe Carolo Magno, & ſucceſſoribus ſuis tanquam * regibus Francorum, *ut patet in c. ſynodo in princip. & c. ego Ludovicus in fin. 63. diſt.* Non eſt ergo ei attributum tanquam Germano, nec tanquam Franco ſimpliciter, ſed tanquam regi Francorum, *ut eſt notiſſimum.* Quæ verba magnam habent emphaſim, quippe quæ referuntur ad legem Regiam Francis regibus peculiarem, quæ Salica dicitur, qua regnum ſemper de uno maſculo in unum maſculum proximiorem ſtirpis maſculinæ defertur, *ut ſcripſi in tractatu de orig. & progreſſ. Monarc. Francorum n. 77.* Porrò, notiſſima erat lex illa Salica, & mos Francorum regum ab ipſa prima regni origine inſitus: & ſic eo ipſo quòd datum eſt imperium Carolo Magno & ſucceſſoribus ſuis regibus Francorum, eo ipſo intellectum fuit datum eſſe deſcendentibus ex eo de uno maſculo in unum maſculum proximiorem ſtirpis maſculinæ, ea forma, eoque jure quo corona ipſa Francorum devolvebatur. Nihil affingo, ſed antiquitatem ipſam & textus receptos ad amuſſim ſequor.

* Imperium conceſſum Carolo Magno & ſucceſſoribus ejus, non tamquã Francis ſimpliciter, ſed tanquam Regibus Francorũ.

58 Corruit ergo argumentum Lupoldi, *de juribus imperii c. 3.* quod tale eſt. Imperium fuit translatum in perſonam Caroli Magni de Græcis ad reges Francorum, ut omnes hiſtoriæ teſtantur: Ergo etiam de conſequenti in Germanos: quia Carolus erat Germanus, ſeu Francogermanus. Ita etiam arguit Henricus Mutius lib. 9. ſed minimè concludunt. Quandoquidem Carolus Magnus non ſub contemplatione Germani, vel regni Germaniæ, ſed ſub contemplatione Franci regnique Francorum vocatus eſt ad imperium, & conſequenter reliquæ omnes denominationes, quas tunc ad tredecim uſque, ultra Franciam habebat, *ut patet in ſuis capitularibus, & habetur in c. volumus. 11. q. 3.* erant impertinentes. Nec illi minus errant quàm erravit Franciſcus Irenicus *Germaniæ Exegeſ. lib. 5. c. 42.* ubi *d. c. volumus*, Theodoſio magno nimis ſomnolentè attribuit. Erat tunc magnus ille Carolus non ſolum rex & Dominus Francorum, ſed etiam Dominus Alamanorum, Bajoariorum, ſeu Bavariæ, Burgundionum, Saxonum, Turingorum, Friſonum, Gallorum, Britonum, Longobardorum, Gaſconum, Beneventanorum, Gotthorum, Hiſpanorum, ſed tamen non ut Dominus Alamanorum, vel Batavorum, vel Burgundionum, vel Saxonum, vel Gallorum, &c. ſed tantum ut Dominus & rex Francorum nactus eſt imperium: non ergo ſequitur idem imperium conſecutivè translatum in Germanos, ſicut nec Burgundiones vel Gallos, vel alios de Monarchia Caroli, qui non minus haberent juris in imperio, quàm Germani.

59 Fuit ergo ea conceſſio imperii limitata ad naturalem & regiam ſtirpem domus & coronæ Francorum, eoque modo quo jus coronæ Francorum ex lege Salica deferebatur. Defecta igitur ſtirpe maſculina Caroli Magni ad imperium habili, vacavit illud imperium: ſi ergo Conradus ille Franconiæ dux, *de quo ſuprà n. 51.* erat de vera maſculina ſtirpe Caroli Magni, verus erat Imperator Romanus de jure, ſed non de facto, quia non imperabat Romæ, nec Italiæ, per tyrannos occupatis: & multò minus potuit jus imperii Romani transferre in Henricum Aucupem filium Saxoniæ ducis Othonis, qui rectè Conrado tanquam de ſtirpe maſculina Caroli exiſtenti ceſſerat, quia etiam verus rex, vel Imperator pacificus poſſeſſor non poteſt regnum vel imperium alienare, nec in alienum transferre, ſed novus ſubditorum, libérque conſenſus requireretur, *ut dixi ſuprà §. 1. gl. 3. nu. 28. Joan. Igneus in repetit. l. Donationes. q. 1. C. de donation. inter vir. & uxor.* & eſt quod dixi ſup. nu. 52. quòd ceſſio illa Conradi fuit potius deſtinatio quædam ſeu præluſio. Et ſic Henricus * Auceps numquam fuit Imperator Romanus, nec de jure, nec de facto utcunque fuerit dux Saxoniæ, vel etiam rex Germaniæ, nec debet in catalogo imperatorum poni. Nec conſequenter Otho magnus ejus filius, quantumvis princeps optimus & magnificentiſſimus, antequam creatus * fuerit Imperator. Hinc prudenter Sebaſtian. Munſter. *Coſmograph. lib. 3.* in Othone magno non computat annos imperii ejus à tempore quo ſucceſſit patri in regno Germaniæ, ſed tantùm à tempore quo Romæ creatus eſt Imperator, ſcilicet regni ejus viceſimoquarto.

* Henricus Auceps nõ fuit Imperator.

* Otho magnus tum demũ Imperator, cũ creatus fuit Romæ: & ſic electione non ſucceſſione fuit Imperator.

60. Cum enim defecta ſtirpe Francorum regum Carolina vacaret imperium, neceſſaria fuit nova creatio, nova * conceſſio prout de novo, ad inſtar ejus quæ facta erat Carolo Magno regi Francorum per univerſum populum Romanum, authore Papa Leone 3. ita de novo factum eſt tempore Leonis 8. Papæ, non* per eum, ſed per totum populum Romanum, & Italiæ principes viros, approbante Papa, *ut teſtatur Blond. Deca. 2. lib. 3.* Et eſt text. *in c. in ſynodo 63. diſt.* ubi Otho ille primus non vocatur rex Francorum uti non erat, ſed rex Theutonicorum, uti erat: & declaratur Imperator Romanus unà cum ſucceſſoribus ſuis non* tamen tanquã regibus Theutonicorũ, ſed tanquã regibus Italiæ in perpetuũ. Ita quidem ut filii & nepotes maſculi naturales & legitimi Othonis primi ſuccederent in Imperio Romano, & haberet jus in eo: non ſatis erat quòd qui ex eis vellet ſuccedere in Imperio, ſucceſſiſſet in regno Germaniæ vel Theutonicorum: niſi etiam ſucceſſiſſet in Roma & Italia.

* Nova conceſſio Imperii in Otho 1.

* Othoni Imperium conceſſum non à ſolo Leone Papa, ſed à populo Romano.

* Othoni Imperium conceſſum non tanquã regi Theutonum, ſed tanquam regi Italiæ.

61. Et meritò, cum Roma ſit caput hujus imperii, (ut etiam ferè poſt 200. annos, videlicet circa annum 1142. tempore Conradi 3. & ultimi, fatebatur Bernardus Abbas Claræval. ad eum in favorem Papæ ſcribens, Epiſtola 243.) Hinc patet quàm putida ſit vanitas Canoniſtarum, qui jactant Romam eſſe Papæ, & non Imperatoris, cùm ſine Roma non poſſit eſſe Imperator, qui etiam verè non coronatur Romæ à Papa niſi pro ſolemnitate & ceremonia externa tantum. Quia quoad * jus ipſum, vim & poteſtatem publicam & ſeriam, imponitur ei corona Romæ per præfectum urbis, qui (benedicente, & ceremonias peragente Papa) eum coronat nomine populi Romani, à quo, & non à Papa, imperium recipit, ut teſtatur Bartholus Peruſinus in terra Papali publicus legum Profeſſor, qui ita fieri videbat tempore ſuo, vixdum hodie ducenti anni ſunt. In cujus ſignũ dicit, conſuetudinem eſſe Romæ, quod propterea Imperator ſatisfacit omnibus creditoribus præfecti urbis coronatoris ſui, & eum à debitis liberat. Et ſubdit Bartholus, quòd propter adventum Principis audacior factus contrahit multa debita ſpe liberationis faciendæ à Principe: ac quod novus Imperator tenetur eum liberare ab iſtis debitis in fraudem contractis, *ut decidit Barthol. in l. 1. in princip. n. 3. D. ſi quis in teſtam. liber eſſe juſſus fuer.*

* Imperator coronatur à præfecto urbis Romæ, Papa ceremonias agit.

62. Redeundo ad rem, non intelligas imperium tunc fuiſſe hæreditarium * propriè, & ſtrictè ſumendo, *ut in Rub. & per tot. C. de hæreditar. actio.* Non enim magis erat hæreditarium, quàm corona Franciæ erat vel eſt hæreditaria, quæ propriè non eſt talis: quia Rex * novus non eſt hæres deceſſoris, nec ei per obitum ſuccedit in acquiſitis vel patrimonialibus, nec in hæreditate ab eo derelicta in ſeculo niſi ſit proximior hæres, ſed (*ut dicam infra §. 8. gloſſ. 3. q. 4.*) ſuccedit in corona jure ſanguinis ad normam legis Salicæ ad differentiam dignitatum, quæ nec jure hæreditario ſanguinis ut in Regno Franciæ, ſed per electionem devolvuntur.

* Imperiũ non fuit propriè hæreditarium.

* Novus rex Franciæ deceſſori ſuo nõ ſuccedit, ut hæres, ſed jure ſãguinis, multò minus electio in eo quidquam poteſt.

63. Cum * ergo defeciſſet ſtirps Caroli Magni, filii autem Hugonis Capeti (novi Francorum reges) ſatis ſua fortuna eſſent contenti, ut ſcribit Platina. Romani tum demum jam plus ſexaginta annis de facto, & plus quadraginta annis etiam de jure vacans imperium transtulerunt in Germanos, in perſonam præfati Othonis primi, viri re & nomine magni, & imperio digniſſimi, circa annum Domini 663. computando non à regno Germaniæ per eum ſuſcepto poſt mortem Henrici primi patris ſui: ſed ex quo tempore in verum Impera-

* Quando translatum Imperium in Germanos, in Othonem 1.

torem aſſumptus & coronatus fuit: quod accidit ſub pontificatu Leonis 8. ut fruſtra de actu coronationis inquirat, & dubitet Sabellic. *Ennead. 9. lib. 2. col. 6.* quia celebritas illa & conſenſus comitiorum populi Romani, & procerum Italiæ, de quibus *in d. c. in ſynodo 63. diſtinct.* omnem ceremoniam coronationis tranſcendunt vel præſupponunt, quæ etiam non eſt neceſſaria. *ut per Bart. in extravag. ad reprimendum. verbo reges & in eo. nu. 73.* Ipſum tamen Leonem 8. à clero populoque Romano electum, deinde ab eiſdem ſuffecto Benedicto quinto abrogatum, hic Otho in ſedem pontificialem reſtituit anno Domini 962.

64 Quare idem Leo ad exemplum Adriani primi in ſynodo congregata Romæ in Eccleſia Lateranenſi auctoritatem omnem eligendi ſummi pontificis à clero populoque Romano (cui ut diximus fuerat per Ludov. Pium reſtituta) iterum in Othonem Imperatorem tranſtulit: & (ut autumat Platin.) idem privilegium inveſtituræ Epiſcoporum ei & ſucceſſoribus ſuis in perpetuum conceſſit, quod Carolo Magno & ſuis ſucceſſoribus datum fuerat. *Text. eſt in c. in ſynodo 23. 63. diſtinct.* Conſtat autem hunc Othonem perdomitis Berengariis & reliquis tyrannis, in Roma, Italia & Germania, cum maxima virtute & gloria circiter duodecim annis imperaſſe, & ætate provectum Viennæ deceſſiſſe circa annum Domini 970. & poſt etiam ſucceſſivè, ejus filium Othonem ſecundum, vivo patre jam ſene in conſortium imperii aſſumptum, & Romæ à Joanne decimotertio Papa coronatum. deinde hujus filium Othonem tertium, primi nepotem, à Benedicto ſeptimo Papa coronatum: adhuc enim ſucceſſione * deferebatur imperium, ſicut in filiis & ſtirpe Caroli Magni pridem obſervatum erat.

* Imperiũ Germani cum initio ſucceſſione delatum.

65. Sed per obitum Othon. 3. qui (ut Lupold. *de jurib. imperii c. 2. in fin.* ſcribit) caruit filiis (&, teſte Abba. Uſpergenſi obiit 5. calend. Februarii, anno milleſimo primo) deſiit imperium eſſe hæreditarium. Nec cuiquam amplius pro ſe, & ſucceſſoribus ſtirpis ſuæ conceſſum fuit: ut primùm in perſona Caroli Magni Franci, deinde poſt centum ſexaginta & duos annos in perſonam Othonis Saxonis. Deferri autem cœpit pro potentia majorum principum, & prævalentiori factione ſuffragantium. Tandem optimo & ſaluberrimo conſilio placuit omnem hujuſmodi ſuffragiorum authoritatem ad paucos contrahi, eoſque certos * & hæreditarios Germaniæ tam ſuperioris quàm inferioris principes, id eſt qui ſunt principes non aſcititii tantum, aut ratione dignitatis perſonalis: ſed nec ratione ſanguinis tantùm: ſed ratione certi, ſtati, perpetui & immobilis membri Imperii, ſeu certæ ditionis principalis & regiæ, quam in feudum regale tenebant ab Imperio. Hac arte, hoc prudentiſſimo & politico conſilio infinitis factionibus, ſeditionibus, & bellis civilibus, quibus Germania pernicioſè implicabatur; coarctando etiam numerum principum electorum ad ſeptem, non parum tum ſumptui, tum tempori comparcitum eſt, quo & celerius, & minori concurſu, ſumptúque tanta res ut Reipub. intereſt, confici poſſit.

* Electorũ Imperii jura notanda.

66 Et ne deinceps imperium parum fœlici exemplo hæreditarium eſſet (uſu docente heroum filios non ſemper heroas eſſe, ſed frequenter locum facere veteri Græcorum proverbio, *Heroum filii noxæ* de quo in *prima Chiliade Eraſmi, centuria 6. parœm. 32*) hunc ſaluberrimum ſyndiaſmum vulgò poſt Platin. *in Gregor.* 5. inſtitutum putant vivo adhuc Othone 3. & ejus conſenſu: nec non tempore Gregorii 5. pontificis Romani, qui erat Saxo, & dicti Othonis authoritate Romanus Pontifex creatus. Sed hæc opinio ſubſiſtere nequit. quicumque enim eam poſt Platinam minus accuratè ſequuntur, ut Blond. *Decad. 2. lib. 3.* Sabellic. *Enn. 9. libro ſecundo, circa medium.* Joan. Carion, ſibimetipſis contradicunt. Tenent enim eam conſtitutionem factam eſſe anno milleſimo ſecundo. Sed ergo facta eſſet anno quo idem Otho. 3. obiit Romæ, vel in Italia ubi bellis implicitus erat, & intoxicatus fuit: ſed eam tunc factam fuiſſe nec verum, nec veriſimile eſt: ſcribunt enim iidem quod anno Chriſti milleſimo tertio Henricus Bavariæ dux primus omnium juxta dictam conſtitutionem per illos ſeptem principes electus fuit, per obitum Othonis 3. anno præcedenti in Italia mortui. Tum ſecundo, ſecundum eoſdem, quo tempore obiit Otho 3. etiam ſi liberis carebat: tamen ſperabat, utpote de nuptiis cogitans, & ætatis triginta & unius annorum tantum. Quare, tanto magis abeſt à veriſimili ut cogitaſſet de abdicando Imperio ſibi, futuriſque liberis ab avo paterno quæſito.

* Electorũ Imperii inſtitutio non cœpit ſub Othone 3. tempore Gregorii V. Papæ aut Sylveſtri ſecundi ſed ſub Conrado 3 Sueviæ duce circa ann. 1025.

67 Tum tertiò Gregorius ille 5. obiit anno 996. & ſic ſex annis ad minus ante dictam conſtitutionem, cujus illum dicunt authorem, ejuſque tempore factam, & ſic oporteret illam poſteà factam eſſe alio authore, & alio tempore: videlicet ſub Joanne 19. Papa qui fuit quartus à dicto Gregorio. Nimis ergo apertè ſibiipſis contradicunt. Sed inter eos gravius errare videtur Blondus, affirmans certum eſſe, Romanos, qui hunc Othonem 3. ob factam eo impellente imperatoris electione ſanctionem odiſſent, cùm ferro armatis munitum nequirent confodere, veneno interfeciſſe. Hæc enim falsò, imo etiam injurioſè Romano populo imputantur. Privatæ enim fuerunt inimicitiæ uxoris Creſcentii (quem Imperator ut perduellem capitis damnaverat) quæ fictis etiam amoribus tamdiu juveni principi inſidiata eſt, donec chirothecis veneno infectis eum necaverit. Narrat Blondus aliam opinionem, quod ea conſtitutio facta fuerit tempore Sylveſtri 2. qui fuit 2. à Gregorio quinto. Quam opinionem rectè reprobat, ſed gravius errat, ut dixi, affirmando illam factam fuiſſe tempore dicti Gregorii quinti.

68. Et ſic verior eſt opinio Franc. Zabarell. ſeu Cardin. Florent. qui *in c. venerabilem §. verum. colum. 4. verſ. ex præſuppoſito. ext. de elect.* tenet dictam conſtitutionem inventam & factam fuiſſe poſt mortem Othonis tertii, ſeu finita ſtirpe Othonis 1. Cæterùm quo anno facta ſit, & quibus authoribus, non liquet, ut etiam fatetur Joan. Carion. & ſcriptores Germani, qui de deceſſorum negligentia valde conqueruntur. Et nuper quidam Germani ſcriptores certum eſſe dicunt, nullam dictæ conſtitutionis fieri mentionem ante Suevorum imperium, quod incipere non potuit ante Conradum ſecundum, qui imperare cœpit anno milleſimo viceſimo quinto: & ſic ſecundum eos potuit incipere à Conrado tertio, Sueviæ duce, qui cœpit imperare anno milleſimo centeſimo trigeſimo octavo, quod veriſimile eſt ex his quæ habentur in decretali *Innoc. 3. c. 34. incip. venerabilem. verſ. ſciunt autem, extra de election.* ubi dicitur Lotharium (ſcilicet ſecundum Saxoniæ ducem) & Conradum (ſcilicet 3. Sueviæ ducem) poſt obitum Henrici 4. Conradi 2. Suevi pronepotis, ſine liberis maſculis defuncti in diſcordia electos fuiſſe: quod circiter biennio poſt obitum dicti Henrici 5. contigit circa annum Domini 1127.

69. Fuerunt ergo tunc aliqui Germaniæ principes electores, ſed * partim alios, partim plures quàm ſeptem illos ſuffragia habuiſſe, ex hiſtoriis Germanicis conſtat. Non ergo una die, nec uno quidem vel altero anno conſtructus eſt ille Septemviratus; ſed ſenſim experientia docente, & rebus exigentibus tandem communi, partim expreſſo, partim tacito ordinum imperii conſenſu, eo deventum eſt, ut penes ſeptem eos principes eſſet, & deinceps maneret poteſtas & authoritas Germaniæ regem, & Romanorum Imperatorem eligendi. & hoc eſt quod Innoc. 3. imo etiam totus Cardinalium Senatus, in quo digeſta & fabricata fuit dicta decretalis, dicunt & fatentur, eam poteſtatem & authoritatem eligendi ad dictos Germaniæ principes de jure & antiqua conſuetudine notiſſimè pertinere, hoc eſt jure Imperiali antiqua conſuetudine, ſeu longo ordinum imperii uſu introducto & obtento.

* Electores Imperii initio alii & plures quam qui hodie, nec una die, nec uno anno ſeptem tantum conſtituti, ſed conſuetudine quadã magis recepta confirmati tamen in eo tempore Federici I. Ænobarbi.

70 Eam

Digitized by Google

70 Eam autem epiſtolam Innoc. 3. circa annum Chriſti 1200. ad Bertholdum Caringiæ ducem, nec non multis aliis principibus ſimilem miſit, ut eos à Philippo Sueviæ duce Federici Aenobarbi filio electo Imperatore, non obſtante electione, & juramento præſtito diſtraheret, & Othoni corrivali à ſe accerſito conjungeret: tam impotenti odio poſteritatem Aenobardi valentiſſimi Imperatoris proſequebatur, *ut dixi in libro contra abuſ. gloſ.* 15. Non tamen ſequitur quod ante centum annos dicta conſuetudo formata eſſet, quia idem Innoc. Papa in ſuo Commentario *in c. Vemens col.* 3. *de verbor. ſignific. ex.* per tempus antiquum intelligit 40. annos. Et ſequitur Anto. *Butrig. in cap. veniens.* 1. *de teſti. & in c. quid per novale. extra de verb. ſignif. Alex. conſ.* 4. *col.* 8. *lib.* 2. Et hunc demum ſeptemviratum conſtitutum, ſtatutúmque fuiſſe tempore Federici 1. Aenobarbi Sueviæ ducis, valentiſſimi Imperatoris, circa id tempus quo ducem Bohemiæ regem creatum ſcribit is qui Chronicum Carionis auxit lib. 4. non levi conjectura, quia facientes mentionem de ſeptem electoribus, regem Bohemiæ inter eos nominant. Et ſic non videntur fixè ſtati priuſquam rex eſſet in Bohemia. Falſum eſt tamen & commentitium quod quidam dicunt, per eam conſtitutionem uſu introductam imperium fuiſſe tranſlatum in Germanos, vel eis affectum, ut etiam putavit Bald. *in d. c. venerabilem. col.* 1. *in fine.* ubi tamen excipit regem Francorum, ſed non debet excipi, quia omnes* principes Chriſtiani poſſunt eligi, prout etiam apparet ab illis ſeptem viris ſæpe electos fuiſſe principes non Germanos.

* Francorū reges, Imperatores eligi poſſunt.

71 Ex dicta decretali *venerabilem*, ſeu potius ex ejus fragmentis duo maximè ad rem pertinentia colliguntur. Primùm, quòd quamvis jam tempore Innoc. 3. ſtati, definitique eſſent ſeptem illi electores, videlicet tres Eccleſiaſtici, Archiepiſcopi Moguntinus, Treverenſis, Colonienſis: & quatuor laici: Palatinus comes Rheni, dux Saxoniæ, Marchio Brandeburgenſis, & Comes Bohemiæ in Regiam dignitatem per Federicum Ænobarbum poſtea ſublimatus: Tamen tres illi priores, qui tamen non ſunt in ſuffragiis priores, ſed permixti, ut in bulla aurea, non * ſunt electores tanquam Eccleſiaſtici, & multo minus tanquam Epiſcopi, vel Archiepiſcopi, ſed tantum velut cæteri principes, videlicet, tanquam principes imperii, & ratione ditionum regalium & membrorum imperii quæ ab eo tenent in feudum. Ita quòd ſi ditio illa ſepararetur ab Archiepiſcopatu, tum Archiepiſcopus deſineret eſſe elector: dignitas autem & auctoritas electoralis ſequeretur eum ad quem ſpectaret illa ditio. Qua de re primores Germanos apud illos agens admonui, quemadmodum Epiſcopus ille Herbipolenſis de quo *ſupra num.* 54. qui ſe ducem, imo etiam regem Francorum dicit, ſi ditionem ſibi datam amitteret, non deſineret eſſe Epiſcopus, ſed deſineret habere jus & titulum ducis, vel regis Francorum Orientalium: & quod non habeant illud jus, niſi tanquam Principes Imperii, probat undecies dicta decretalis ſeu potius octo ejus fragmenta, octies enim ponitur & infra, in quibus undecies omnes dicti electores vocantur principes indifferenter nulla mentione Archiepiſcoporum, qui tamen indubitanter comprehenduntur. Apparet autem toties repetitum tanto majore ſerio dictum eſſe, *ut infra* §. 13. *gloſſ.* 3. *num.* 6. Sed longe pluries ſolo principum imperii nomine deſignati ſunt in integra multo prolixiore, utpote octies in corpore decretalium detruncata.

* Electores Eccleſiaſtici non ſunt electores tanquam Eccleſiaſtici, ſed tanquam principes imperii & ratione ditionum regalium & membrorum imperii.

72. Et adhuc ex illis octo fragmentis alterum colligitur, videlicet quod principes illi electores hoc jus habent à ſtatuto imperii & antiqua conſuetudine ſtatuum & ordinum imperii: non à Papa, qui hoc non amiſiſſet, ſi vel ſaltem conſultor aut ſuaſor fuiſſet illius conſtitutionis: mox enim totum ad ſe rapuiſſet, juxta unam ex ſuis legibus, quæ eſt, omnia noſtra facimus, quibus auctoritatem noſtram impartimur. *c. ſi Apoſtolicæ de praben. in* 6. prout ſectionem imperii, & delationem à populo factam Carlomano ſibi ſoli attribuit. *prout in dicto verſ. verum in parentheſi incipiente præſertim*; certum eſt quod nunquam tacuiſſet ſi unus pontificum vel ſuaſor fuiſſet dictæ ſanctæ conſtitutionis.

* Electores Imperii jus ſuū habent non à Papa ſed ab antiqua conſuetudine Ordinum Imperii.

73 Quòd autem Innoc. 3. ibi latè contendit, & abſque ulla probatione affirmat ſuum eſſe judicium, examinationem* approbationem, vel reprobationem electi Regis vel Imperatoris, non eſt ei credendum, ut in ſimili Joannes Theutonicus 9. *quæſt.* 3. *c. patet profecto* & Joann. Andreas, *in Clement. unic. in verbo, Boniſacio. de jurejurando* negant Papæ pro ſe vel alio credendum. Hoc enim ſolius Chriſti eſt. Joann. 8. 14. Tum omnes docti viri ita tenent, quòd Rex,* vel Imperator, etiam ante coronationem ſuam, omnem habet poteſtatem & adminiſtrationem Barthol. *in extravag. ad reprimendum, in verbo Reges, quomodo in leſæ majeſtatis crimin. procedat. Alberi. in lege bene à Zenone. num.* 18. *C. de quadrien. præſcript.* ubi recitat & probat conſtitutionem Ludovici quarti, quod Imperator non indiget confirmatione nec coronatione Papæ, ſed ſtatim ab electione omne jus habet. *Idem Martin. Laud. in tract. de princ.* §. 25. *Lupoldus de jurib. Imperii, cap.* 5. *& cap.* 6. *cum ſequent. Anton. de Rozel. in tract. de legitimat. col.* 3. *Ludov. de Sardis eo. tract. col.* 39. *dixi in annotat. ad Philip. Dec. cap. cam te. col.* 2. *ext. de reſcr. & conſecrat.* 194. *col.* 1. *conſeq.* 588. *num.* 7. Ita etiam ab antiquo *teſte Lupoldo* ſemper practicatum fuit. Soli Advocati conſiſtorii Papæ contrarium ſcribunt, ut *Boniſac. Vitalin. Clem. unica de jurejurando & Clem. ult. col. ult. de cenſibus* quibus nullo modo credendum eſt.

* Papæ non eſt approbare aut reprobare Imperatorem.

* Imperator & Rex ante ſuam Coronationem omnem habet poteſtatem & adminiſtrationem.

74 Multum ergo erraverunt qui ſcripſerunt Henricum Bavariæ ducem à ducibus Saxonibus ortum, primum fuiſſe qui per obitum Othonis 3. virtute dictæ conſtitutionis ab Othone tertio, & Gregorio quinto factæ, in Imperatorem ab illis Septemviris electus fuit. Nondum enim nata, ſed nec concepta quidem erat dicta conſtitutio, ut ridiculus ſit Baptiſta Egnatius, formulam ejus tanquam vivo Othone tertio, à Gregor. 5. præſcriptam tradens ſic finientem: Hi ſi diſcordes fuerint, Bohemiæ regem cooptando, cùm tamen tunc non eſſet, nec niſi poſt centum ſexaginta annos fuerit rex in Bohemia. Conſenſu quidem præcipuorum principum & ſtatuum Germaniæ, ſumma rerum tunc penes Henricum fuit ab anno Domini 1002. tandem à Romanis & Italis delatum fuit ei Imperium Romæ, ceremonias peragente Benedicto 8. verus enim & caſtus fuit Imperator hujus nominis primus, veritate inſpecta, ſecundum quam Henricus Auceps tantùm rex Germaniæ fuit, ut ſupra num. 52. tamen quia Germani & Galli ſcriptores eum numerant pro primo, & hunc Henricum caſtum pro ſecundo hujus nominis, eos libenter ſequor, ne receptum hiſtoriæ ordinem neceſſitate non cogente, perturbem.

75 Cæterum, de juramento* illo quod habetur *in c. tibi Domino* 63. *diſtinct.* memini me ante 28. annos ſcripſiſſe, non eſſe Othonis primi, nec tertii, & multo minus 4. ſed ut excuſſi plures hiſtorias revolvens, non potuit tunc minus ineptè attribuere quàm Othoni ſecundo, qui vivo patre jam ſene Theutonicorum rex, Græcos & Saracenos vicit, & è Calabria & Apulia quam invaſerant ejecit, & Romam ad coronam Imperii, annuente patre ſuſcipiendam venturus, illud juramentum Joanni Papæ 13. præſtitit, ſi quid ſit de tali juramento.

* Quo effectu jurent Pontifici Imperatores, & an ſit juramentum fidelitatis.

76 Non enim Imperator factus Papæ jurat: ſed Rex in Imperatorem promovendus fidelitatem jurat Papæ & Eccleſiæ Romanæ, *ut habetur in Clem. unica de jurejurando*; ubi alia forma juramenti quàm in d. cap. *tibi Domino*, ponitur: non * tamen eſt juramentum, ut ita loquar, feudalitatis, quaſi Imperator futurus faciat homagium Papæ, & ab eo imperium in feudum acci-

* Imperator non eſt vaſallus Papæ.

Digitized by Google

piat (ut nonnulli etiam principes Canoniſtæ) ut Ægid. *Bellamera. in c. lex eſt 2. per d. cap. tibi Domino*, malè ab eo intellectum, & per Clem. *unicam. de jurejurando* quæ nihil facit, ſtultè opinantur) ſed eſt juramentum puræ fidei Chriſtianæ ſervandæ, & Eccleſiæ protegendæ, quod Deo principaliter, deinde Eccleſiæ Catholicæ & ejus miniſtris fidem & doctrinam beati Petri Apoſtolorum tenentibus, *juxta l. 1. ubi in lectione Tubingenſi dixi C. de ſum. Trin.* præſtatur. Itaque non Imperator
*Lege feudatarius. feudatarius * (ut vulgo dicunt) Papæ, ſed fidelis Dei primum, deinde Eccleſiæ Catholicæ. Et ita non eſſe vaſallum Papæ ſentit Cardin. Alex. *in cap. ſi Papa 40. diſtinct.* ſubobſcurè reprehendens Bellameram.

*C. tibi Domino 63. diſtinct. Notitium. 77 Sed poſtquam diutius & melius ſuper * *d. c. tibi Domino*, cogitavi, dico & cenſeo, eſſe ſubditititium, merámque paleam à falſificatoribus compilationis Gratianæ, quos certum eſt poſt ejus obitum fraudulenter notha & ſpuria quædam inſperſiſſe, quæ docti & memores (dicti forſan Gratiani diſcipuli) vocarunt
*Palea quid in decreto. paleas, * ad germani nativique textus differentiam, quaſi follicula inania ſine granis, *juxta l. ult. in fine C. de ſervit. & aq.* Et curarunt verbum (*palea*) ſubdititiis illis & adulterinis additionibus ſuperſcribi, velut ad diſcrimen veri grani & frumenti: cujus rei uſque hodie memoria in publicis omnium codicum monumentis, etiam poſt quadringentos annos conſervata eſt. Et hæc veritas, quam nuper Canoniſta quidam Volzius invertere niſus eſt, corrumpendo antiquum per quadringentos annos receptum textum. Ait enim audaculus ille, in dictis palearum ſuperſcriptionibus legendum, non palea nominativo ſingulari ſine diphthongo, ſicuti perpetuo & uniformiter etiam à quadringentis annis habent omnes libri: ſed legendum παλαιὰ Græco, ſed obſoleto plurali nominativo vel accuſativo cum diphtongo, quaſi adulterinæ illæ additiones eſſent veri & antiqui canones: & pedibus ſequitur Jacobus Spiegel. *in lexico juris verbo Palea.* Sed ſomnia ſunt vigilantium, *ut ait Plato.* hæc autem novitiorum hujuſmodi ſciolorum ſomnia, facilè refelluntur ſcriptis & teſtimoniis antiquorum doctorum, qui ætati Gratiani ſatis vicini fuerunt, in queis Guillelmus Durandus cognomine Speculator, *in tit. de diſputat. & allegat. advoc. in fine* ait multas, quas deſignat, falſas & ſubdititias eſſe rubricas in magno illo decreto, *ut etiam teſtatur Archidiac. 9. diſtinct. cap. quis neſciat.* Addit Joan. Andr. *ad Speculat. in loco præallegato in additio. penult.* paleas illas eſſe ſubdititias, non per Gratianum, ſed poſtea per quendam ejus diſcipulum, qui Palea vocabatur, additas fuiſſe; & Joan. Imol. in *D. de verbo. obligat. col. 1. in fine* & poſt eum Ludovicus Romanus ibi dicit, quod impoſtor ille vocabatur Pocapalea. Et teſtatur quod libri antiqui decreti magni quos vidit, non habent illas, niſi ſuperadditas margini: ſed quod libri noviſſime ſcripti habent paleas illas incorporatas cum ſuperſcriptione, Palea. Alexand. Imolenſis (Joannis Imolenſis diſcipulus) *in rubr. de actione in Inſtitut. columna tertia, num. 2.* (*quem commentarium Jaſon à vidua Alexandri redemptum ſibi attribuit*) dicit, quod Impoſtor ille vocabatur Quotapalea, & quòd erat Cardinalis, quem non puto fuiſſe diſcipulum, ſed zoilum Gratiani. Antonius autem Epiſcopus Alexandrinus *in proœmio decreti columna ſecunda*, dicit, quod vocabatur Procopaleas, qui textus quoſdam inſeruit, quos Paleas appellamus, nec admittimus. Nimis ergo delirarunt novi illi ſcioli, majorem etiam authoritatem adulterinis illis paleis quam textibus originalibus attribuentes, quos Nuperus quidam lepidè deridet, interpretans ſuperſcriptiones illas palæa, hoc eſt antiquata & abrogata, prout paſſim legitur apud Ariſtophanem, ἀρχαῖα παλαιά, hoc eſt priſca antiquata pro nugamentis.

78 Quod autem dictum capitulū *tibi Domino*, ſit vera palea, hoc eſt adulterina additio, probo primò, quia dicta diſtinctio 63. quatuor & triginta duntaxat habet vera & nativa capitula, ut à quadringentis annis uſque hodie etiam notorio facti permanentis (ut ſcholaſticorum juriſperitorum terminis utar.) Duæ vero tantum paleæ conſecutivè dictæ diſtinctioni inſertæ ſunt, ut eodem quoque notorio notiſſimum eſt. Atqui * caput *inter nos*, quod immediate ſequitur caput, *Ego Ludovicus*, non eſt palea, ſed eſt antiquus & nativus textus. Tum primo quia habet ſuperſcriptionem Leonis quarti, ad Lotharium & Ludovicum Auguſtos patrem & filium, ſeu nepotem, & pronepotem Caroli Magni ex Ludovico primo, de quo in capite immediatè præcedenti, cui continuatur & conformatur, & conſequenter rubricæ ſeu titulo dictæ diſtinctionis. Tum ſecundò quia conformatur & verificatur textibus indubitatis ejuſdem Leonis quarti, ad Lotharium primum Auguſtum, *in cap. de capitulis & in cap. veſtram. diſtinctione decima.* Et ſic conſtat dictum cap. *inter nos*, eſſe verum & authenticum textum & non ſubdititium. Sequitur ergo, duo immediatè ſequentia capitula, videlicet *cap. conſtitutio. & cap. tibi Domino*, eſſe meras paleas. Quod autem in libris ferè à centum annis ſcriptis palea ſuperſcribitur in dicto capite, *inter nos*, & in dicto capite *conſtitutio*, & non in dicto capite, *tibi Domino*: altera deterior impoſtura eſt novorum iſtorum: penes quos merum imperium & omnis cenſura * in libris erat, qui malebant dictum capitul. *inter nos*, (quo propter alios ſimiles textus ſupervacuo carere poterant) paleam cenſeri, quam dictum capit. *tibi Domino*, quo propter ſingulare juramentum indigebant. Quam impoſturam corrigendo, eradenda eſt palea ſuperſcripta dicto capitulo, *inter nos*, & adſcribenda dicto capitulo, *tibi Domino*.

*Emendatur error in decreto.

*Cenſura librorum à Pontificibus injurioſè exacta.

79 Jam præter id quod probavi, dictum capitul. *inter nos*, eſſe verum & authenticum textum, contrarium probo de duobus immediatè ſequentibus capitulis, quæ ſunt meræ paleæ. Et primò de dicto capite, *conſtitutio*, jam ſuprà numero clariſſimè probavi textum eſſe falſum, ſuppoſititium & adulterinum. Non repeto, ſed de capitulo *tibi Domino*, idem probo quintuplicitet: Primò quia incipit à manifeſta blaſphemia, ibi, per ſignum hoc vivificæ crucis, & per has reliquias Sanctorum. Hoc enim eſt contra Decalogum & Evangelium Matthæi quinto quo diſtrictè prohibetur jurari per creaturas, hæc enim ſpecies eſt idololatriæ, *ut ſcripſi in tract. contract. & uſurar. Gallico, num. 39. in fine.* Secundo non juratur Eccleſiæ Catholicæ, quod eſt contra capit. *quæ dignior. in fine 24. diſt. quæſt. prima.* ubi Eccleſia Romana labi poteſt. Quo ſecuto deſerenda eſt, ut poſt Apoſtolum Paulum 2. *ad Theſſalonic. c. 3. & 6.* docet Ambroſius *in Lucam capite nono.* Tertiò, quia ibi futurus Imperator jurat, nullam penitus juriſdictionem exercere Romæ, nec reſpectu Laicorum quidem, niſi ad nutum Papæ, quod nunquam factum fuit, nec tempore quidem Henricorum Papalibus armis & factionibus oppreſſorum, & multò minus ante eos & adhuc minus tempore Othonis magni, ſecundi vel tertii. Quartò, quia dictum capit. *tibi Domino*, non congruit titulo cui ſubjicitur, qui tamen eſt de electione, de qua nihil in dicto capit. *tibi Domino.* Quintò, quia dicitur eſſe conſtitutio Othonis, & nihil ibi Otho prorſus ſtatuit, ſed tantum (ut narratur) ſe obligat Papæ: & ſic deberet intitulari conſtitutio Papæ. Plura alia brevitatis cauſa, & quia nimis ab hujus tituli materia remota ſunt, cogor omittere.

80. Conſtitutionum feudalium de quibus hic agitur, nullæ ſunt antiquiores quàm Lotharii primi. Caroli Magni nepotis. *de quibus ſatis ſupra numero 32. diximus.* Extat in dictis uſibus feudorum Inſubriæ alia lex, ſcilicet, *lex imperialis*: quæ eſt Lotharii * *Lotharius 2. ſecundi ſub titulo *de prohibenda feudorum alien. per Lotharium*: hic fuit dux Saxonum, & poſt mortem Henrici quarti in Imperatorem electus, anno Domini milleſimo centeſimo vigeſimo ſeptimo: deinde per Innocentium ſecundum Papam Romæ coronatus & undecim

undecim annis imperavit, *ut narrat Iacobus Alvarot. in dicta l. imperialis, in columna prima, & concordant hiſtoria.* Quod* autem in ſuperſcriptione illius legis dicitur, Lotharii tertii, eſt error vel librariorum, vel fortè ipſius Oberti, qui erat Longobardus, & habebat pro Imperatore quemdam Lotharium filium Hugonis, qui in Italia titulum Imperatoris indebitè aſſumpſit, antequam deſperata Caroli Magni ſtirpe Imperium Romanum transferretur in Othonem primum. Et ſic Longobardus ille computat illum adulterinum Imperatorem pro ſecundo Lothario, & hunc verum & legitimum Imperatorem pro tertio huius nominis. Sed quum, vt ſupra oſtenſum eſt, illi intermedii invaſores non fuerint veri Imperatores, illis cancellatis, Otho magnus debet immediatè computari poſt Imperatores Francorum, ſaltem poſt Henricum Aucupem* patrem ſuum, vt in hoc benignè deferam Germanis noſtris: ſequitur hunc Lotharium, eſſe huius nominis ſecundum. Alius eſt error *in eodem titulo de prohibita feudorum alienatio. Per Lotharium in ſuperſcriptione, capit. vltimo, ibi, Eugenio Papa.* quod eſt impoſſibile, quoniam nullus fuit Eugenius Papa tempore huius Lotharii ſecundi, quem conſtat obiiſſe tempore Innocentii ſecundi Papæ. Secundus enim Eugenius fuit tempore Lotharii primi, vt diximus & præceſſit iſtum trecentis annis. Tertius autem Eugenius fuit tertius Papa poſt obitum Innocentii ſecundi. non autem poteſt illud *c. vlt.* attribui Lothario primo, quia hoc eſſet impoſſibilius, propter datam textualem, quæ eſt trecentis annis poſt eum. Et multò minùs poſſet attribui illi falſo Imperatori Lothario filio Hugonis, à quibuſdam imperitis pro ſecundo Lothario habito, hoc enim eſſet prorſus impoſſibile, vtpote ſuperſcriptione, & data dicti capitis, repugnantibus. Itaque concludo non eſſe errorem in data, nec in littera textuali, ſed ſolum in ſuperſcriptionibus dictæ legis *imperialis*, vbi falsò ponitur Lotharius tertius, vbi debet ſcribi Lotharius ſecundus. Et in ſuperſcriptione *d. cap. vlti.* vbi erroneè ponitur, Eugenio Papæ, quum ſint verba ſuperflua, falſa, & delenda. Proceſſit autem hic error imperitia Oberti de horto, & ſui ſimilium, qui ex ignorantia hiſtoriæ putaverunt, *d. l. ſi quis miles. cum cap. ſeq. & hanc l. imperialis cum cap. ſeq.* eſſe conditas ab eodem Lothario Imperatore, & tempore vnius & ejuſdem Eugenii Papæ, quod eſt falſum & impoſſibile, *vt clare probatum eſt.*

* Mendum vetus tollitur è lib. feud.

* Henricus auceps: Otho magnus filius Henrici: Lotharius ſecundus.

81 Sed quia in uſibus feudorum crebrò fit mentio Conradi,* jucundum erit ſcire cujus ſit. Breviter nihil eo libro referri poteſt ad Conradum 1. qui nunquam fuit in Italia, & cuius, ſuique deceſſoris & ſucceſſoris tempore jacuit ibi imperium. Sed quod dicitur *in tit. de his quæ in feud. dari poſſ. §. cum vero Conradus*, intelligendum eſt de Conrado 2. Suevo, cùm proficiſceretur Romam ad coronam, quam ſuſcepit tempore Ioannis vigeſimi circa annum 1007. Patet, quia quod ibi petitur à vaſallis, iam poſt centum annos factum erat commune, vt patet in *l. ſatis bene*, quæ eſt Lotharii* huius nominis 2. *ſub tit. de probib. feud. alien. per Lothar.* qui præceſſit Conradum tertium etiam Suevum ſucceſſorem ſuum immediatum in imperio, cuius ultimi & tertii Conradi ſunt reliqua omnia quæ de Conrado* loquuntur *in uſib. feud. vt ſub tit. de lege Conradi, & de cap. Conrad. 4.*

*Conradus 2. cognomento Suevus.

* Lothar. 2.

*Conrad. 3.

82. Quibus in locis tantum vocatur rex, & non Imperator, pro more illius temporis, quo ab Othone primo nemo* dicebatur Imperator, etiamſi eſſet rex totius Germaniæ, niſi eſſet rex Italiæ receptus & coronatus Romæ. *per not. ſupra eodem.* Porro iſte Conradus tertius & vltimus etiamſi cum exercitu fuit & dominatus eſt in Italia: tamen factione Pontificum etiam 14. annis imperans, nunquam fuit coronatus.

* Imperator non eſt niſi Romæ imperet.

83 Hic eſt quem ſcribunt perſuaſum eſſe à Bernardo Claræ vallis Abbate ne pugnaret, ſed cederet Lothario Saxoni. Et tamen idem Abbas, Zelo timidus, & monachico more tranſverſum actus, eundem Lotharium ſecundum urgebat, ut Rogerium utriuſque Siciliæ Regem, jam armis Papiſticis in inſulam fugatum, arreptis armis, omni titulo Regni & Corona ſpoliaret, ut patet in ejus Epiſtola fucis plena; quia proteſtatur non eſſe ſuum hortari ad pugnam, & contrarium facit proteſtationi, ut & Papa *in cap. Novit.* ſecundum Hoſtien. ibi, *de Iudic.* & inſuper addit quod procul dubio omnis qui in Sicilia Regem ſe facit, contradicit Cæſari. & tamen ſentit & alibi prædicat Siciliam eſſe patrimonium Papæ. Similibus fucis pro ambitione Papæ vſus eſt contra Populum Romanum, & contra dictum Conradum tertium, ut patet in ſuis Epiſtolis 242. & 243. ut non ſit mirum Papam in Sanctulos ſuos illum retuliſſe, ut etiam mortui quæſtui ſibi ſunt.

Bernardus Abbas.

Faſcinatus ambitione Papali.

Tamen multa dogmata fidei retinebat.

84. Tamen Monachus rectè ſenſit & ſcripſit de Juſtificatione hominis, de Gratia Dei, & liberi noſtri arbitrii inſufficientia in his quæ concernunt ſalutem æternam, & Peccatorum remiſſionem, quæ non contingunt niſi pura miſericordia Dei per meritum & mortem Ieſu-Chriſti, quem unicum & univerſalem redemptorem ità aſſerit, ut etiam Virginem Mariam & Ioannem Baptiſtam ab eo redemptos doceat, ut in originali peccato conceptos, & impium eſſe celebrare feſtum Conceptionis eorum. Epiſtol. 174. ſed tempore ſuo, & etiam paulò poſt ut vidi, etiam per libros quorundam veterum Abbatum, ſupererant etiam in Monaſterijs ſcintillæ veteris diſciplinæ quæ poſtea decretalibus Papiſticis publicatis, & communi conſenſu receptis, penitùs extinctæ ſunt, ut etiam Gregorius Magnus Vaticanus fuerat *libr. quarto Epiſtolar. cap.* 80. *columna ultima, ut dixi in libro contra abuſus Latino, gloſſ. 15. numero vigeſimoſexto, & Gallico, numero* 156.

Quin etiã in quibuſdam Monaſteriis uſque ad eam ætatẽ ubi manſerunt.

85. Homines enim jam multis ſuperſtitionibus præventi & faſcinati, ſuperventis Decretalibus adeò dementati, & perplexis nexibus implicati ſunt, ut vix vita hominis ſufficeret ad faciendum unum bonum Decretiſtam, ut præ omnibus eſſent in pretio Baccalaurei, Licentiati & Doctores Decretiſtæ. Audi quid auſus ſit dicere in hoc Papa in ſuo commento in antiquas Decretales *cap. cum in cunctis de electione columna prima.* Presbytero, inquit, ſufficit ut ſciat canones pœnitentiales Papæ, non exigitur ut vel miſſam ſuam intelligat. De Abbate vero etiamſi nedum indoctus, ſed tam ſtupidus ut non ſit ſpes eum proficere poſſe: tamen promoveri debere cenſet. Sat eſt enim, ut ſequaces dicunt, ſi ſciat legere & cantare. Væ ſcandalis, & per quos venerunt & manent. Sed ad rem.

86 Tres ſunt aliæ leges in eodem libro Feudorum, videlicet *l. Federicus. de pace tenen. & ejus violat. l. hac edictali de pace tenenda. & juram. fir. l. Imperialem de probib. feud. ali. per Federi.* quæ ſunt leges Federici primi. Is Federicus ſive Fredericus, cognomento Aenobarbus, vulgo * Barbaroſſa, natione Suevus fuit, & Imperator valentiſſimus, ut ex geſtis ejus liquet: electus ad imperium, poſt obitum Conradi tertii, etiam Suevi, anno Domini 1152. deinde coronatus Romæ per Adrianum Papam quartum, & annis 37. imperavit: & ſic erravit Alvaro. inquantum. *in d. l. hac edictali. de pace tenen.* dixit illum fuiſſe coronatum per Eugenium Papam tertium, *ut patet per Baptiſtam Platinam Cremonenſem, in vita Adriani Papæ quarti.* Hujus Federici primi eſt nova illa conſtitutio, quàm vulgo authenticam vocant, quæ incipit, *habita.* quam Federicus, ſexto Imperii ſui anno editam juſſit in Codicem Iuſtinianum inſeri *ſub tit. ne fil. pro patre.* Ejuſdem Federici primi, ſunt tractatus illi, fœdera; & ſtatuta pacis acta apud Conſtantiam 7. Calen. Iulii, anno ſalutis 1183. patet enim per ſuperſcriptionem & diſpoſitiva verba illius tractatus, quæ huic ſoli, & non alii Imperatori convenire poſſunt: non enim alius Federicus habuit filium Henricum ſextum: tum per prædictam datam annorum Incarnationis Domini: quo tempore con-

*Federicus Ænobarbus, vulgo Barbaroſſa.

ſtat hunc Federicum in imperiali dignitate regnaſſe: & quidem tum glorioſiſſimè, pace cum Romanis Pontificibus, Italis, & populis ſibi ſubditis facta, & ſtabilita.

87. Deinde cum Saladinus Noradini ſucceſſor Sarracenorum rex fortiſſimus, Chriſtianos Palæſtinæ multis cladibus afficeret: ſuperatoque & capto Guidone Hieroſolymorum * rege cum Templariorum magiſtro, tandem ipſam Hieroſolymam cepiſſet, anno Chriſti milleſimo centeſimo octuageſimo ſeptimo, poſtquam à Gotofrido Bulionenſi Idibus Iulii anno ſalutis 1099. armis recepta, annis octoginta & octo ſub Chriſtianorum regum ditione manſerat; is Federicus, zelo Chriſtianæ religionis accenſus grandi coacto exercitu, in Turcas & Sarraceños movens, perque Vngariam, & Thraciam iter faciens, Conſtantinopoli Boſphoroque Thracio trajectis, Aſiam minorem victor invaſit: Armeniamque minorem ſibi ſubegit: quo tempore Philippus * Auguſtus Francorum rex, eandem Chriſtianorum Palæſtinæ cladem miſeratus, ad eos cum delecto Francorum exercitu transfretavit, eiſque adverſus potentiam & vim Saladini auxilio fuit, expugnatamque viriliter armis Ptolemaidem, quæ nunc Acon dicitur, ejecto valido Saladini præſidio, Chriſtianis reſtituit. At Federicus dum Aſiam minorem & Syriam, religioni & ditioni Chriſtianæ reſtituere moliretur, in quodam flumine Armeniæ inopino caſu ſubmerſus eſt, magno reipublicæ Chriſtianæ incommodo, anno Domini milleſimo centeſimo octuageſimo nono. De priore ejus expeditione in Sarracenos adverſus Noradinum, vide quæ ſcripſi in tract. contra abuſus Gallico part. 2. gloſſ. 15. numer. 347. cum ſequent.

* Hieroſolyma capta.

*Philippus Auguſt. & Chriſtianiſſimus Francorum rex.

88 Prius quam ad alia tranſeam, obiter reprehendendum mihi videtur, quod ſcripſit Bald. (quem Alvarot. Martin. Laud. Præpo. Medio. & omnes ſcriptores ſequuntur *in capit. uno. columna prima, verſic. pone Imperator. de natur. feud. Bald. conſ.* 300. *ad evidentiam lib. 5. in uſib. feud.*) obligationem conventorum de pace fuiſſe temporalem ex parte Imperatoris: & non fuiſſe contractam verſus Civitates * Lombardiæ, niſi uſque ad 30. annos: ex quo inferunt quod Imperator, vel ejus ſucceſſor poſſet pro Libitovoluntatis ſine cauſa auferre illis civitatibus juriſdictionem, & alia eis conceſſa per dictum ſtatutum pacis, ex cujus textu dicunt hoc conſtare: ſed graviſſimè errant, quia *per tex. expreſſum dicta pacis*, conſtat quod Federicus Imperator, ſe, filium ſuum, & ſucceſſores ſuos in regno, vel imperio in perpetuum obligavit in §. *privilegia omnia. in fine*, & quod ſtatutum fuit, omnia in dicta pace contenta, & concordata, debere in perpetuum rata, firma, & inconcuſſa haberi, & conſervari, ſecundum formam in ea præſcriptam. §. *hanc igitur. in dicta pace*: in qua nullum eſt verbum de triginta annis, nec alia quæcunque limitatio temporis. Baldus autem fuit deceptus ex quadam ſcriptura, quæ immediate ſequitur legem pacis Conſtantiæ: in qua hæc verba reperiuntur (& omnia ſupradicta attingam à Calend. Maij, uſque ad triginta annos.) ſed non poteſt Baldus à lata culpa, & nimis ſupina negligentia excuſari: quia ex ſimplici lectura finis dictæ pacis, ibi, Datum apud Conſtantiam, &c. & ſcripturæ ſequentis, apparet quod illa ſcriptura, quæ incipit, In Chriſti nomine juro ego &c. uſque ad finem, non eſt de lege, nec de pace Conſtantiæ: ſed purè privata ſcriptura referens juramenta quorundam, qui juraverunt ſervare dictam pacem, ut per eam fuerat injunctum, nomine tamen jurantis tacito. quia forte plures ſub eadem verborum formula juraverunt. Sed inexcuſabiliùs erravit Bald. dum gloſſavit *d. ſcripturam*, putans illam eſſe de textu legis, & pacis Conſtantiæ, & quod abſurdius eſt, putans eſſe verba & juramenta Federici Imperatoris, quum ad oculum appareat eſſe verba & juramenta cujuſdam (ut puto) de principibus Germaniæ, jurantis domino Imperatori Federico, & ejus filio, necnon & omnibus civitatibus ſocietatis Lombardiæ, Marchiæ, & Romaniæ, & aliis in concordia dictæ pacis comprehenſis, omnia & ſingula in ea præcepta & conventa ſervaturum ſe, & juramenta quoto quoque quinquennio, ſi requiſitus fuerit, renovaturum, juxta formam dictæ pacis. Dicit tamen Bald. *in d. glo. ſuper ver. triginta annos*, ſibi more ſuo contrarius, quòd pax illa & omnia in ea contenta perpetuò durant: & quod illud tempus triginta annorum ſoli juramento (utpote renovando) adjicitur; non autem conceſſionibus, & aliis capitulis pacis, & hoc eſſe tenendum. Poſſet tamen aliquantulum excuſari Bald. quòd tunc jam ſenio, & laboribus fractus erat, & lecturas juris per 47. annos continuaverat, quando commentum illud feudorum inchoavit, *ut dicit in princ. dict. commenti in colum. prima*, fuitque ultimum opus ſuum, *ut ſatis patet ibidem col. 3. ubi allegat quæ dixit in cap. quæ in Eccleſiarum, de conſtitut. in antiquis. quas etiam jam ſenex commentavit.*

*Error Bal. & Italorũ doct. ſuper pace Conſtãtię. & an juriſdictionem Italiæ civitatibus poſſit auferre Imperator.

89 Sed nulla venia digni ſunt Alvarot. Mart. Laud. Præpoſi. Medio. & omnes Italici doctores *in dicto cap. uno. de natura feud.* qui non juriſperitorum ſed Andabatarum more ſcribentes, Baldum ſequuntur: non perpenſo, ſed nec lecto quidem ſuppoſititio illo textu quem allegat: & præſertim in re tam gravi, contra propria commoda, libertatem, & favorem eorum patriæ, & omnium civitatum, & provinciarum Italiæ, in dicta pace comprehenſarum, cæcutientes & laborantes in eluſionem tam ſolennis, & eis utilliſſimæ pacis, tam validis præſidiis per Federicum, & Henricum ſextum ejus filium, alioſque principes, & populos pro perpetua duratione firmatæ: quæ ſi temporalis, & claudicans ex altera parte fuiſſet, ut illi malè ſentiunt, non pax Conſtantiæ, ſed inconſtantiæ dici & nominari debuiſſet.

90 Quòd autem illi erraverint contra propria commoda, liquet quia civitates Lombardiæ non habent aliquod merum nec mixtum imperium, juſtum, & legitimum, niſi ex conceſſione Federici primi virtute dictæ pacis Conſtantiæ: aliæ autem non habent, niſi ex uſurpatione, & de facto, *ut tenet Bart. in l. prima. D. de dam. infect. Bald. in addit. Specul. de juriſdict. omnium judicum. Angel. in l. imperium col. tertia, verſicul. conclude. D. de juriſdict. omnium. judicum. poſt gloſſ. ſing. in authent. de defenſ. civit. in ver. juriſd. in fin. col. tertia.* An autem & qualem ſimplicem juriſdictionem habeant civitates de jure communi, dixi *ſuprà in procem. in gloſſ. 9. in verbo, bourgeois.* Nec poſſum non admirari Franciſcum illum Curtium alioquin ſolertiſſimum, & excuſſi judicii, ad eundem lapidem offendiſſe *in ſecunda parte feudorum, quæſtione ſecunda in princi.* Ex quibus etiam patet malè ſcripſiſſe Signorol. de Homedeis. *in conſ.* 70. *in quæſtione vertente. columna quarta, verſic. Sed dic quòd hoc non obſt.* ubi aſſerit, dictam pacem magis fuiſſe per modum cujuſdam reductionis dictarum Civitatum, ad gratiam & protectionem, quam per modum contractus. Et quod Imperator nullo modo per viam contractus voluit ſe aſtringere: & poſito quod voluiſſet, nullo modo potuiſſet, quod eſt falſum, & contra tenorem dictæ pacis. Malè etiam ſcripſit Alexander prædictis addens Imperatorem poſſe derogare dictæ paci, *in conſ. 1. num.* 17. 25. *libro* 5. Solus autem Odofredus tenebat eam pacem perpetuam, *ut refert Baldus in dict. conſil.* 300. *lib.* 5. Vides in quot & quanta abſurda perfunctoria jurium enarratio, & neglectus accurati, & undecunque excuſſi judicii, quàm plurimos juris interpretes abduxerit.

91 Quod ſi quis prolixitatem meam incuſet, & inſolitam aduſque legum profeſſoribus temporum & hiſtoriarum * diſcuſſionem: ſciat earum notitiam, & maximè temporum diſtinctionem, bono & erudito Iuriſconſulto eſſe neceſſariam: ex qua (præter miſcellaneæ eruditionis adventitium lucrum, & faſtidii levamen) reſultat prompta & facilis deciſio plurium inter juris

* Hiſtoria non negligenda juriſperito.

Digitized by Google

Interpretes dubiorũ alioquin inextricabilium : quod ut clarè pateſaciam, unum tantum (*exemplo Salvii Iuliani, in l. ita vulneratus, ad finem. D. ad legem Aquiliam.* & Modeſtin. *in l. ſi quis obrepſerit. D. ad l. Cor. de fal.*) argumenti cauſa proferre contentus ero. Bald. *in fin. ſui gloſſematis in conſtitut. pacis Conſtantiæ*, quærit, utrum de iſta pace Conſtantiæ debeat gaudium vel feſtivitas celebrari : quaſi dicat, an ſit authentica & ſervanda ? & dictu mirum, quantum in re clariſſima hallucinatur : primò arguens quòd ſit adulterina ex parte Federici, quaſi diceret : eum non fuiſſe verum Imperatorem, quod notoriè falſum eſt. Secundò, quod ſit facta in fervore diſcordiæ, quod etiam notoriè falſum, quum tunc cum Pontificibus, & omnibus Chriſtianis populis haberet pacem, & nullam omnino diſcordiam, niſi in Turcas & Sarracenos, in quos armabatur. Tertiò, quod reputat fortiſſimum & inſolubile, quia fuit damnatus & depoſitus in Concilio Lugdunenſi, quod nedum falſum, ſed pudendum & ridiculum : nullum enim horum in Federicum primum competit, ſed in Federicum ſecundum, qui plus quam 70. annis poſt hanc pacem imperavit, & depoſitus fuit, ut ſtatim dicetur. Ecce Baldum alioquin acutiſſimum, & quem vulgò jactant nihil ignoraſſe, dum putat pulchrè argumentari mera effutientem ludibria, anilibus prope deliramentis ſimilia, idque ex ignorantia hiſtoriæ. Eſto iſtud unum pro multis, quæ prætereo, exemplis. *adde intellect. in eum novum, in l. Lucius Titius, D. de vulga. & pupilla. inter quinque lectiones Dolanas.*

92. Federico primo ſucceſſit in imperio, filius Henricus ſextus hujus nominis verus Imperator, ut ex prædictis patet, tum in prædictis ſtatutis Conſtantiæ vocatur Henticus ſextus. Fateor dici poſſe, quòd ibi non nominatur tanquam Imperator, ſed tanquam Rex, erat enim rex Theutonicorum ſeu Germanorum ſextus hujus nominis : quoniam Henricus Othonis primi ſeu Magni pater, fuit primus hujus nominis rex Germaniæ, non tamen, ad vivum exigendo fuit verus Imperator, *ut clare probavi ſupra num.* 59. nec inter Imperatores deberet ſtricto jure connumerari, licet bene inter Reges. Itaque hic Henricus, de quo loquor, fuit ſextus rex, & quintus * hujus nominis Imperator (quod etiam ſentit frater Laziardus, in ſuis Epitomatis temporum. Et Bapt. Egnatius *Rom. princ. lib.* 3.) illamque legem edidit, quæ eſt *in c. unico. ſub tit. quòd teſtes ſint neceſſarii ad probandum feud. ingrat.* Hunc Cœleſtinus tertius Papa Romæ coronavit, eique viginti annos nato Conſtantiam Rogerij Normanni, utriuſque Siciliæ regis neptem, ſororem Guillelmi ſecundi, ultimi utriuſque Siciliæ Regis filiam, jam quinquagenariam, è monaſterio, in quo jamdudum Deo dicata fuerat, eductam, ex diſpenſatione ſua uxorem dedit, atque eis in dotem & feudatario jure conceſſit utriuſque Siciliæ (videlicet cis & ultra Pharum) regnum, quod morte dicti Guillielmi nepotis dicti Rogerii ex Guillielmo primo ejus legitimo filio ſine liberis legitimis defuncti, ad ſeem Papalem reverſum erat : ea tamen conditione, ut illud è manibus Tancredi cujuſdam Rogerii nothi (quem injuſtè illud regnum occupare Cœleſtinus tertius ægrè ferebat) evincerent : reſervato grandi cenſu annuo, Pontifici ex lege inveſtituræ debito.

* Henricus quintus hujus nominis.

93 Deinde poſt mortem hujus Henrici ſexti, qui Federicum * ſecundum impuberem (cui à Principibus obtinuerat continuari imperium) relinquens ſub tutela & adminiſtratione fratris Philippi, (qui mox ex Hetruria Germaniæ Principes adiit, qui eum juxta teſtamentum defuncti Imperatoris inaugurabant,) Innocent. 3. Papa omnia turbavit, effecitque factionibus ſuis, ut promiſſa defuncto Imperatori pro filio ſuo facta reſcinderentur : & Philippus etiam rejiceretur à parte Principum, Othonem Saxoniæ ducis filium eligentium impulſore Papa, qui eum confirmavit, *ut in c. venerabilem, de elect.* Philippo nihilominus cum majoris partis Principum auctoritate adminiſtrante (cui etiam ceſſerat Bartholdus Caringiæ dux impulſore Papa à quibuſdam prius electus) ſed Philippo proditoriè occiſo, Otho ille 4. Italiam ingreſſus, ab Innocentio 3. Romæ coronatur. Sed mox occupatis Monteflacone, Radicophano, multíſque Eccleſiæ Romanæ oppidis, in regnum Neapolitanum movens, id ſublaturus Federico ſecundo, Henrici quinti & Conſtantiæ filio, adhuc adoleſcenti, & ſub curatoribus agenti, iram Pontificis in ſe concitavit, à quo anathemate notatur, & imperio privatur.

* Federicus 2.

94 Itaque Principes Germaniæ ad electionem novi Imperatoris per hanc Othonis quarti privationem procedentes, hunc Federicum ſecundum Federici illius Barbaroſſæ, ex patre nepotem, utriuſque Siciliæ Regem, vigeſimum agentem annum, in Imperatorem elegerunt, anno Chriſti milleſimo ducenteſimo duodecimo. Hic autem Federicus 2. Romam acceſſerat ſuſcipiendæ coronæ gratia, ſed illam ab Innocentio 3. Federici primi & ejus poſteritatis hæreditario inimico, impetrare nequivit. Profectus eſt in Germaniam, ubi regni Germaniæ diademate à Moguntino Archiepiſcopo accepto, cum Philippo Auguſto Francorum rege, amicitiam contraxit, habito apud Valliſcolorem conventu, ubi Ludovicus octavus ipſius Philippi Auguſti filius, vice patris cum multis Francorum Principibus adfuit : ibíque vetuſtiſſima illa inter Romanorum Imperatores, & Francorum Reges, fidei, amicitiæ, & pacis fœdera, innovata ſunt. Dehinc Othone 4. gravi bello à Francorum rege ſuperato, apud Bovinas prope Tornacum, *ut refert Blond. decad.* 2. *lib.* 6. *ad finem*, Federicus Aquiſgranum cepit, mortuoque Innocentio tertio, Romam reverſus, de manu Honorii tertii ſummi Pontificis, Imperii diadema ſuſcepit, in feſto ſancti Martini, anno ſalutis milleſimo ducenteſimo viceſimo.

* Franciæ regum & Romanorum Imperatorum vetus amicitia.

95 Et eadem die in favorem & gratiam Papæ, & creaturarum ejus, condidit & promulgavit Romæ legem illam, quæ incipit, *Ad decus, ſeu, nos Federicus, quæ habetur poſt lib. feud. ſub tit. de ſtat. & conſuetud. contr. liber. eccle.* quam legem eadem die Honorius 3. Papa approbavit & confirmavit, & decreti ſui appoſitione communivit; *ut patet in fin. d. l.* quam & Bonifacius Papa 8. approbavit, & in quantum hæreticorum coërcitionẽ tangit, renovavit, ſive (ut dicunt) canonizavit, *in c. inquiſitionis, de hæret. in* 6. Idem Federicus anno vel biennio poſt ſuam coronationem conſtitutiones * regni Neapolitani edidit, quas noviſſimè Matth. de Afflict. Parthenopeus doctor gloſſemate illuſtravit. Verùm non multò pòſt idem Honorius 3. anathematis vinculo Federicum innodavit, quòd Romam rediens ditionem pontificiam vexaret. Addit Platina, quòd etiam imperii dignitate privavit. quod mihi nec verum, nec veriſimile videtur. Gregorius etiam Papa nonus immediatus Honorii 3. ſucceſſor, eam anathematis ſententiam confirmavit, & fletibus & lacrymis populum in eum commovit, canem eum vocans, & reliquias oſtendens. *Blond. decad.* 2. *lib.* 7.

* Conſtitutiones Neapolitanæ.

96 Et tandem Innocentius * Papa 4. anno Domini 1246. in Concilio Lugdunenſi præſidens, eundem Federicum ad ſe citavit, propoſita pœna ni dicto obtemperaret. Vtque teſtatur Blondus *decad.* 2. *lib.* 7. quoties Innocent. 4. ſermonem ad populum, homiliámque habuit, quod unoquoque ſolenni die fuit, Federicum alta inclamavit voce, illũ admonens, ut ad ea reſpõderet, quæ adverſum ſe pro juribus Eccleſiæ conſervandis habebat, Lugdunum ſe conferret, futurum proteſtatus, ut ſi non acceſſiſſet, ſatíſque poſtulatis feciſſet, ipſe patrum vetere inſtituto Concilium convocaret. Federicus non comparuit, ſed ſe judicio * Curiæ Franciæ etiam Pariſiis ſubmiſit, detrectans judicium Papæ hæreditarii inimici patris & avi ſui. Innocentius 4. tametſi Regem Franciæ faventem haberet, dedignatus eſt ſe alterius judicio ſubmittere, ſive cauſæ, ſive auctoritati ſuæ timẽs. Quare proprio Concilio coacto annò Chriſti 1246. Federicum imperio & regnis, ſententia lata de facto privavit, poſtquam triginta quatuor annis (à ſua elec-

* Innocent. 4 Papa Federicum 2. Imperio & regnis deſtituit & debellavit.

* A ſententia Papæ Imperator (ultrò tamen) provocat ad Curiam Pariſienſem.



Digitized by Google

tione computando) imperium tenuiſſet, eáque ſententia habetur *in cap. ad Apoſtolica, de re judic. in* 6. ubi ipſe Innocentius Papa in ſua gloſſa ſpecialiter & perpetuo memorandam inquit præfatam ſuam ſententiam: ſeque infinitis terræ mariſque vix enarrabilibus periculis ſubjeciſſe, ut illam ferret ſententiam. Poſtremó Federicus 2. cum ſuo copioſo exercitu, per Legatum papalem ad Parmam victus, cenſuris, ſimul & armis, fugatus, in inſulam Siciliæ ſe recepit. Quod ſi cui incredibile aut monſtro ſimile videatur, Innocentium Papam quartum (quem principes canoniſtarum, organum, & patrem veritatis appellitant, *ut Archid. in cap. pia. de excep. in 6. Fel. in c. cum olim. col. 6. de re judic.*) belligeraſſe: ſeu ad bellum gerendum, legatum Apoſtolicum vocatum ducem deſtinaſſe, audiat Ioannem Andr. graviſſimum Canoniſtarum, & (quem tubam, & fontem juris canonici appellat Ioan. Calde. *in cap. veſtra. de cohabi. clerico. & mulier.*) dicentem poſt Boa.* [illegible] quòd quidam Bononienſis Epiſcopus, frater* prædicator, vocatus per Innocentium quartum contra Federicum, in auxilium Eccleſiæ ſuæ coëgit clerum ſuum ad ſolvendum tria millia librarum, & congregatis inde militibus, fuit in Apulia & excellentius aliis militibus pugnando, fuit vulneratus: de quo dixit Novarienſis Epiſcopus, quòd vituperati eſſent omnes milites, ſi non invenirent unum militem, qui melius celebraret Miſſam uno Epiſcopo: quum inventus eſſet Epiſcopus, qui melius pugnaſſet aliquo milite. Hæc Io. And. ad verbum in *cap. cum Apoſtolus. col. 2. de cenſib. in Novell.*

*Fortè poſt Ioannem.

* Monachus pugnans adverſus Imperatorem pro Papa.

97. Tandem hic Federicus ſecundus à Manfredo filio notho ſuffocatus, in æde Panormitana ſepultus eſt cum magnifico epitaphio, quod refert Decius *in conſtit. caſſa. in prin. C. de ſacr. eccleſ.* quare mirandum eſt Andream Iſer. qui fuit antiquus doctor Parthenopeus, tam ſupinè erraſſe in ſuo commentario in d. conſtit. *ad decus.* ut illam Federico primo attribuerit in rub. & etiam in verbo, *ſtatuimus*, ſcripſerit Innocentium tertium Papam, *in capit. excommunicamus, §. 1. de hæreticis* aſſumpſiſſe ab illa conſtitutione, cùm ſit potius & neceſſario è converſo. Sed Andr. Iſer. præter id, quod hiſtoriæ negligens fuit, ſolitus eſt huic Federico ſecundo, & ſuis conſtitutionibus quandoque detrahere, apertè tyrannum, & depoſitum illum vocans, *ut patet in ſuo commento ſuper tit. quæ ſint regal. col. ultima.* (ecce quam periculoſū principi habere conſiliarios Papiſticos) quãdoque ejus prudentiam in regendo regno, & condendis legibus ſummè laudat, *ut in ſua peregri. in conſtit. prædeceſſorum de preſta. ſacra & in conſtitut. magiſtros. de fide mercat.* Ut ad propoſitum redeam, eos exoratos velim quibus hæc prolixiora videbuntur, ut attendant aliter non poſſe commodè intelligi, à quibus factæ fuerint *dd. ll.* quæ in lib. feud. incertæ ſunt ſine decurſu hiſtoriæ, quam fidelius & brevius quàm potui perſtrinxi, multis aliis ſcitu dignis, ſed aliud majus opus requirentibus omiſſis.

98. Itaque licet illæ leges dici poſſint jus civile Romanum, quippe ab imperatoribus promulgatæ generaliter ad ligandum omnes ſubditos imperio. *§. ſed & quod principi placuit, Inſtit. de jure nat. gen. & civi. l. 1. D. de conſtit. princ. l. 3. C. de legib.* non tamen ſunt de corpore juris civilis, non magis quàm illæ duæ extravagantes, quarum altera incipit *ad reprimendum, ſub tit. quomodo, in læſæ majeſta. crim. proced.* altera incipit *quoniam nuper. ſub tit qui ſint rebell.* à Bart. Piceno anteſignano noſtro erudito gloſſemate decoratæ: quas Henricus* hujus nominis ſeptimus Imperator, edidit, & promulgavit Piſis 4. nonas Aprilis, anno 1312. à Chriſto nato, regni vero ſui anno quinto, ſcilicet computando à ſua electione, imperii vero, ſcilicet à coronatione, anno primo & ultimo, in ipſo fervore hoſtilitatis, quam exercebat adverſus illuſtrem illum Robertum* Caroli primi utriuſque Siciliæ regis, fratris Ludovici noni Francorum regis nepotem, utriuſque Siciliæ regem: contra quem citatum abſentem indicta cauſa procedens, juxta formam illarum ſuarum conſtitutionum, diffinitivam perduellonis ſententiam tulit, illúmque ultimo capitis ſupplicio & regnorum, dignitatum, bonorúmque omnium amiſſione damnavit, eodem anno & menſe, ſcilicet ſeptimo Cal. Maij, ut patet in data illius ſententiæ, cujus tenorem ad verbū refert Albericus in *l. quiſquis, nu. 11. C. ad leg. Iul. majeſt.* ex quo patet ejus proceſſum & ſententiam fuiſſe valde præcipitatā. Cave tamen ab Alberico, quia mendoſus eſt liber, ponens in data d. ſententiæ anno 1312. ex quo etiam redditur ſuſpecta data diei, tum quia non eſt veriſimile tam gravem & criminalem ſententiam, prolatam in die feſto & litaniæ magnæ ſancti Marci, quæ eſt 7. Calen. Maij.

* Henricus 7.

* Robertus utriuſque Siciliæ rex nepos Caroli Andegavenſis fratris divi Ludovici.

99 Imperatore autem paulò pòſt repentè de vita (ſceleſtiſſimo, atque adeo execrabili modo, nempe Euchariſtia intoxicata die 15. Auguſti. 1313. ut vel excogitare exhorreſcam) ſublato: ſtatim ante ſubrogatum ſucceſſorem, & vacante imperio, Clemens Papa* quintus præfatam ſententiam omnéſque proceſſus in regem Robertum factos, & quicquid ex eis vel eorum occaſione ſecutum eſſet, abrogavit, nulla & inania eſſe declaravit, ut patet in *Cle. paſtoralis, de re judi.* quam Bald. *in l. penult. col. ult. C. de exec. rei judicatæ* ait: Clementē 5. tuliſſe non tanquā Papam, ſed tanquam regem Romanorum vel Imperatorem, & hic meritò dicitur Henricus 7. quia quidem Henricus poſt ſententiam ab Inno. 4. in Fridericum ſecundum latam, Papa impulſore electus, in obſidione Ulmæ occiſus, non fuit verus Imperator, nec Imperium de jure vacabat vivo Federico ſecundo, quia Papa* non eſt ſuperior Imperatore, nec poteſt eum deponere, nec ſpectat ad eum, ſed ad principes electores non ſolos, ſed cum ordinibus imperij, ut ſuo loco probavi. Certum eſt Clemen. 5. non fuiſſe auſum ſuperſtite Imperatore. Confirmantur prædicta ſup. nu. 93. in princ. quia nova illa & ſatis vulgata conſtitutio Federici primi, cognomento Barbaroſſæ, quæ incipit *habita.* edita anno 1158. non eſſet de corpore juris, niſi ipſius imperatoris juſſu *in tit. ne fili. pro patre. Cod.* fuiſſet inſerta, & ut ita dicam incorporata. Secus ſi alicujus privati tantum induſtria hoc accidiſſet: ſicut Irnerij opera nedum Novellarum Iuſtiniani fragmenta in C. illata ſunt, ſed etiam ex *d. l. hac edictali. §. ſacramenta puberum*, & integra ferè extravagans Federici 2. *quæ eſt in fin. lib. feud.* in plures velut novas Federici conſtitutiones diſtincta, ſub opportunis C. titulis ſita ſunt, nec tamen ob id magis ſunt de corpore juris quàm prius: ſicut multæ leges D. & C. à Gratiano decreto ſuo inſertæ, non continuo ſunt, nec cenſentur de corpore canonum: ſeu (ut dicunt) canonizatæ, *ut vult gloſſ. in verb. tractatas, circa medium, & ibi ſequent. Gemi. col. 3. & Philip. Franc. col. 4. de rebus eccleſ. non alien. in 6. Cardin. Zabarell. in Cle. unica. col. 4. in fin. 2. opp. de ſequeſt. poſſeſſ. & fruct. gl. & ibi Panor. Feli. c. ſuper eo. & 1. de teſtib.* ſed tunc demum quãdo ab habente poteſtatem condendi canones ipſi canoni ſunt inſertæ, *ut in c. in primis, verſic. de perſona Iannarii, & ibi glo. in verb. capitali. in fin. 2. q. 1 no. Feli. late in c. 2. col. 20. extra de reſcript. Phil. Dec. Authent. ingreſſi. in princ. C. de ſacro. eccle.* Præfatæ tamen leges, cùm ſint publicæ, notoriæ & indubitatæ, non minus habent auctoritatis & roboris, quàm ſi inter volumina juris, imperatorum juſſu forent inſertæ, l. 1. §. *Itē cū cōtra ſacras. D. quæ ſentēt. ſine appella. reſcind. no. per doct. in l. cū prolatis. D. de re jud. in c. paſtoralis. de fid. inſtr.*

* Clemens 5. Papa.

* Papa non eſt ſuperior Imperatore, nec poteſt eum deponere.

100 Succedit famigerata illa quæſtio, & inſtitut. noſtro ſatis neceſſaria, Utrum liber ille feudorum habeat vim & authoritatem legis, quod vulgo dicunt, an ſit authenticus. Et omiſſis ſomniis fere omnium hac in re ſcribētium, quòd ille liber ſit decima collatio, quaſi ab aliquo imperatore fuerit approbatus, & novem Novellarum Iuſtiniani collationibus ad decimam complendam annexus, quod ridiculum, & ad placitum confictum puto: in hac ſum nova opinione, ſic* diſtinguendo, Aut ille liber conſideratur in ſe, quantum ad ſcripturam, & ſui compilationem: aut quantum ad contenta in eo. Primū membrum ſubdiſtinguo: aut quæritur quantum ad

* Nova reſolutio an liber feud. ſit authenticus.

Digitized by Google

denominationem, & vim legis : aut quantum ad vim & effectum probationis. Quantum ad primam partem ſubdiviſionis, in hac ſum ſententia contra omnes, quòd ille liber ſeu ejus ſcriptura, non habet per ſe vim legis, nec conſuetudinis, nec poteſt denominari lex, vel conſuetudo, quia conſtat quòd fuit compilatus & compoſitus per Obertum de horto, qui erat advocatus ſeu pragmaticus in curia Mediolanenſi, *ut patet in c. 1. in princ. ibi, ſed in noſtra Mediolanenſi curia, quæ fuit prima cauſa beneficii amitt.* Et licet quidam teneant, ut Jaſon & Franciſc. *in prælud. feud.* quòd fuerit compilatus per duos, videlicet per hunc Obertum, & per Gerardum Capagiſti : tamen verius arbitror per ſolum Obertum fuiſſe compilatum : quia ipſe ſolus intitulatur ubi de authore ſeu ſcribente ſit mentio, *ut patet in c. unico in princ. de feud. cognit. & in c. uno. in princ. in quib. mod. feud. amitt.* nec per totum librum apparet Gerardum aliquid ſcripſiſſe, ſed ſolum quandoque opinionem ſuam eſſe per Obertũ recitatam, *& hoc tenent And. Iſer. in proœm. feud. & ibi Alvaro. in 2. c. l. Joan. Bapt. Caccial. ſup. in rep. & c. 1. col. 1. & 2. de feud. cognit. Claud. Seyſſel. in Spec. feud. in tit. de orig. & cau. col.* 1. Hic autem Obertus fuit merè privatus, nulla auctoritate publica, ſeu principis, ſeu populi fungens : ſed ſui ipſius tantum privata opera : & ſic fuit, & eſt ſcriptura privata, & nullius auctoritatis. Nec obſtat quòd ſic intitulatur, *Incipiunt conſuetudines feudorum:* quia illa inſcriptio, eodem auctoritatis defectu laborat, quo & textura totius libri. Tum ut patet per diſcurſum illius libri, illæ conſuetudines erant locales, & multum variæ, *ut patet in c. 1. de his qui feud. dare poſſunt. in fin. c. 1. in princ. de alien. feud. c. 1. §. fin. ibi, ſecundum enim morẽ Mediolanenſ. ſi de inveſt. inter dom. & vaſſallum lis oriat. in c. 2. ibi, Mediolanenſ. & Crem. de feud. dat. in vim legis commiſſ. & expreſſè in c. uno. in princ. de feud. cognit. c. 1. quæ fuit prima cauſa benefic. amitt. in princ.* Et quod fortius eſt, nedum erat diverſitas uſus inter diverſas curias, vel civitates, ſed etiam in eadem curia, incertitudo conſuetudinis & diverſorum ſignalium ſuper ea opiniones, & circa hoc compilator quandoque ſolum refert plurium varias opiniones, nullam apertè approbando vel reprobando, *ut in c. 1. qui teſtes ſunt neceſſ. ad prob. inveſtit. in c. 1. §. 1. in fin. & §. ſimiliter verſic. unde quibuſd. & §. ult. in fin. de l. Conradi. c. unico. de contro. inter maſc. & fœm. de benef. in fin. c. 1. de capitan. qui curiam vend. §. quæſit. in fin. c. 1. §. ad hoc quantumcũque in fin. hic fin. lex c. unic. an mutus vel alias imperfec.* quandoque alterã opinionẽ eligit, *ut in c. unico hic poteſt eſſe tit. qui ſucceſſo. feud. dare tenean. & in c. unico de inveſt. marit. facta. ibi, mihi & aliis placet, cap. 1. uno, an removeri debeant teſtes, qui pares eſſe deſinunt. Ibi, ſed quamvis alii aliter ſentiant c. uno in fin. qualiter. Dom. propr. priv.* Quandoque ſuam & Gerardi Capagiſti opinionem aliis præfert, *ut in c. 1. in princ. hic finis lex, deinde conſuet. in c. unico de feudo fœm.* Quandoque contradicit opinioni Gerardi Capagiſti, *ut in tit. de l. Conradi §. 1. in fin. de cap. qui curi. vend. §. ſimiliter.* Quandoque refert alteram opinionem prævaluiſſe vel ſecundum eam judicatum, *ut in c. uno in fin. de vaſſall. decrep. ætat. c. uno de contr. feudi. apud pares term. c. uno de eo qui ſibi vel hæred. ſuis. Ibi pro maſculino pronunciatum eſt, & ibi illud judicatum ſcio. c. uno de vaſallo milite qui ar. belli depo. ibi, ſed judicatum eſt.* Quandoque opinionẽ quorundam tantũ refert, *ut in rub. de uſu Mediolan. ſecundum quoſdam in c. uno de eo, qui finem fecit agua. Ibi ſapientes quidem, & alibi ſæpe.* Quandoque uſum antiquum aſſerit à modernis immutatum, *ut in c. uno de natura feud. in fin. cum ſimilibus*, ne ſingula perſequens prolixior ſim. Quandoque æquitatem præfert rigori, *ut in c. unico. an maritus ſucced. uxori in benefic. ibi, ſed ſecundum æquitatem dicamus.* Certum eſt autem, quòd ille Obertus non habebat poteſtatem decernendi, qualis penes quamque curiam, vel locum eſſet conſuetudo, nec ſuam opinionem aut aliorum aliis præponendi, nec quorundam reſponſis vel judicatis vim juris vel conſuetudinis conferre, nec æquitatẽ inſuetam vel inſcriptam rigori aſſueto, vel ſcripto præferre, *ut not. in l. C. de legib. in l. placuit per Pau. & alios C. de judic.* Et ſic tanquam opinio vel ſcriptura unius privati, nullius eſt auctoritatis, nec meretur nuncupari conſuetudo, ſed opinio & teſtificatio cujuſdam Oberti de conſuetudinibus & legibus imperialibus ſuper feudis.

101. Quantum ad ſecundam partem ſubdiſtinctionis, dico illum librum habere vim, & effectum probationis. Et hoc reſpectu, nunc dici poteſt authenticus, non ſtrictè ſeu à principio propter defectum authoris: (propriè * enim authenticus & græcè αὐθεντικὸς, idem eſt quod authoratus ab auctore, quem Græci αὐθέντην, id eſt authorem ſeu dominum & ductorem vocant:) ſed largè ſumpto vocabulo, & ex poſt facto authenticus dicitur, id eſt faciens fidem de contentis in eo : ex quo longiſſimis temporibus fuit habitus, non pro condito ab habente poteſtatem, ſed pro veraciter recitante conſuetudines locorum & leges imperatorum de feudis, & ſic fides debet adhiberi, *per no. in c. cum cauſam, de probatio.*

** Authenticum quid dicatur.*

102 Quantum ad ſecundum principale membrum, dicendum abſque dubio, quod contenta in illo libro habent vim & auctoritatem juris, quia ſunt verum jus, videlicet non ſcriptum, conſuetudinarium, & locale apud Mediolanum, & ſuo quoque loco ubi ſervatur talis cõſuetudo, ſed jus ſcriptum & generale per totum imperium, quantum ad leges Imperatorum quæ ibi inſeruntur. Quamvis dici poſſit quòd eſt jus locale, etiam quoad dictas leges Imperiales, quia tempore quo conditæ ſunt, imperium erat valdè limitatum & locale.

103 Ex quo liquet, quòd præter leges Imperatorum, illius libri deciſiones ſunt locales: * & ita conſtat à principio originaliter fuiſſe, *text. in c. 1. de feud. cogni. ibi, uſum tamen feudi, qui in noſtris partibus obtinet & ita tenet Hoſtien. in ſumma de immun. eccleſ. § inquantum verſ. ſi verò paternum. Anto. de Pra. verbo in proœm. feud. col. 7. Oldra. conſ. 159. ex præſenti. in 2. dubio, quem refert & ſequitur Alber. in rub. C. de dona. Franc. Aret. in c. quia lect. 1. col. 2. de jud. & expreſſius quidem Pet. Jacob. in ſua pract. tit. de ſucceſſ. feud. in princ. & per tot.* Et conſuetudines illæ inoleverunt non à certo ſtatuto primùm condito, vel certo uniformi more, ſed à multis actibus privatorum, & hinc à frequentiori modo concedendi & utendi, prout frequens actus generat habitum vel conſuetudinem. Tamen Bal. & ferè omnes, quos vide per Jaſon. & Franciſ. *in prælud. feud. & Claud. Seyſſel. in ſpec. tit. de orig. feud. q. 3.* tenent quòd faciunt jus apud omnes, & multas adducunt coloratas rationes, quæ nihil concludunt, exceptis duabus, altera de approbatione Federici ſecundi, quod eſt fictum commentum Odoffred. cui non eſt credendum: & altera, quòd ille liber ſit ab omnibus in uſu receptus & approbatus, ſed uti non apparet de aliqua approbatione Federici ſecundi, ita nec de conformi uſu curiarum ſeu civitatum utentium feudis, imò potiùs de contrario, propter notoriam difformitatem conſuetudinis feudalis cujuſque loci vel provinciæ ſuo ſenſu (juxta vetus proverbium) abundantis. Igitur ex quo conſtat, conſuetudines dicti libri ſemel fuiſſe locales, nec apparet quòd ſint generaliter extenſæ ad omnes, nec per conſtitutionem poteſtatem habentis, nec per conformem uſum omnium: ſequitur quòd locales remanſerunt, & hęc eſt veritas, quamvis Dom. Joan. Bapt. Caccialup. qui propiùs cæteris veritati accedit, *in repet. d. c. 1. in fin.* evidentialius dicat, quòd ante cõpilationem Oberti, illæ conſuetudines non fuerunt generales, nec habitæ pro jure, niſi in loco ſuo. Et quòd idem fuit etiam tempore dictæ compilationis, & aliquo tempore poſt, & in hoc verum dicit, ſentit tamen quòd poſteà ſucceſſu temporis & communi uſu effectæ ſunt, & habitæ generales: ita ut omnes ligent, ſicut conſuetudo generalis, ſeu jus commune feudorum. Sed certè ſicut tempore Oberti, & ante eum, pro diverſitate locorum difformis fuit uſus feudorum, ita deinceps fuit, & adhuc eſt hodie, experientia teſte. Verum eſt, quòd omnium conſuetudinũ feudalium quorumcunque locorũ

** Conſuetudines lib. feudis locales ſunt.*

prima compilatio & in ſcriptis redactio fuit Oberti: quo factum eſt, ut in pluribus locis, in quibus nullus, aut incertus erat uſus feudorum, obſervari cœperit illa compilatio, & latiùs extra originalia ſua loca in uſum traducta fuerit: ut olim Athenienſium leges, & Lacedæmoniorum mores partim uſurpati à Romanis. *§. & non ineleganter, de jure nat. gent. & civ. l. 2. D. de orig. jur.* non tamen admitto, quòd ſit jus generale, & commune feudorum ubique, ſed demùm ubi & quatenùs conſtat, in uſum eſſe receptum.

* In regno Franciæ feuda ſunt patrimonialia & hæreditaria.

104 Propius ad materiam noſtrarum conſuetudinum accedens, pręmitto apud nos & in toto hoc regno, maximè in patria conſuetudinaria, feuda* eſſe patrimonialia, & patrimoniorum ſeu alaudiorum jure cenſeri, hoc eſt, in plena & libera facultate & diſpoſitione clientum, ſicut de jure communi cenſentur bona, quæ purè & ſimpliciter ſunt in patrimonio noſtro. Ita quòd in omnibus ſecundum jus cõmune vel locale regulantur, & diſponuntur ſicut bona reliqui patrimonii, exceptis tantùm conditionibus, vel oneribus appoſitis ex pacto, vel tenore inveſtituræ, aut conſuetudine, vel ſtatuto ſpeciali loci. Et hæc eſt generalis conſuetudo regni. *Ita tenet Romani & Gallici juris peritiſſimus Ioan. Fab. inſtit. de legit. patro. tut. circa fin. de rer. diviſ. in fin. princ. & de empt. & vend. 9. col. 11. de actio. §. item Serviana col. 1. & in auth. ingreſſi col. ult. Cod. de ſacroſanct. Eccleſ. Petrus Iacobi in ſumma, de cauſ. ex quib. feud. amitt. col. 5. verſicul. hodie verò. Guid. Pap. in deciſion. Delphin. q. 59. 133. 230. & in conſil. 8. ſuper caſu, col. 2. verſic. ſed cùm hodie, conſil. 176. pro definitione, col. 3. verſic. vel aliter, conſil. 215. Jaſon. in l. de quibus, col. 16. num. 65. D. de legibus & long. conſuet. Phil. Decius in conſil. 208. col. 2. n. 9. conſil. 269. col. 3. n. 8. conſil. 586. col. 1. conſil. 690. col. 2. n. 8. Guill. Benedict. in repet. c. Raynutius, in verbo duas habens filias, n. 67. 68. 69. & in verbo & uxor. nomine Adelaſiam. n. 182. de teſtam. Franciſc. Ripa in l. 1. de legib. reſp. 1. n. 70. Steph. Bertrandi conſ. 15. ex themate. col. 3. num. 16. l. 1. Andr. Tiraquell. in tract. de retract. proxim. §. 1. gloſſ. 3. nu. 11.*

• Feuda patrimonialia ſunt multis in locis Italiæ.

Nec hoc ſolùm locum habet in Galliis, ſed etiam * in multis aliis locis, etiam in Italia, ut Mantuæ, ubi in civitate & ejus territorio talem eſſe generalem, notariam, & ab antiquo obſeruatam conſuetudinem, teſtatur Philip. Decius *conſ.* 586. & in Neapoli & Sicilia, ubi poſt Neapoda Sebaſtian. dicit Matthæus de Afflict. *deciſ. Neapolita.* 140. Quod hodie omnia feuda ſunt hæreditaria, quod Petrus Anchara. *conſ.* 125. *col. ult.* infert,

• Emphyteutica bona hæreditaria.

quòd bona emphyteutica * recepta pro ſe & liberis, poſtquam per antiqua pacta poſſunt vendi, relinqui & ab inteſtato deferri, verè & propriè poſſunt dici patrimonialia, ſicut quæcunque alia: & veniunt in petitione hæreditatis, *l. item veniunt, D. de petit. hæred.* Ex quo enim aliquid ſit promiſcuũ & generale, neceſſe eſt quòd ſubdatur regulis promiſcuis & generalibus. Aliàs nihil eſſet certi, nullum eſſet ſolidum patrimonium, nec commercium, cùm omnia ferè prædia ſint feudalia, ſeu potior pars in hoc regno, prout & in utraque Sicilia & in Allobrogibus ſeu Sabaudia, ubi ante ſexaginta annos, uſu rerum exigente, præcipuo legum exploratore & correctore, *ut Titus Livius quinta decad. l. 5. & ante eum Cicero, teſtantur,* principes ipſi ad aſſiduas ſubditorum patriæ Ciſmontanæ querelas, anno 1475. & deinceps ſæpius convocato ducali concilio coacti ſunt veterem abrogare conſuetudinem, quâ non licebat feuda antiqua niſi in agnatos ſtirpis transferre, ita ut vaſalli nec filias nuptui dare, nec creditoribus ſuis ſatisfacere poſſent: & ſic publico decreto conſuetudines illæ, quantumvis antiquæ, legéſque Lotharii & Federici abrogatæ ſunt, & permiſſum non ſolum pro dotibus filiarum, ſed etiam pro aliis quibuſcunque juſtis debitis hypothecare & alienare in perpetuum quibuſcumque perſonis, non requiſitis & invitis agnatis, omni jure, vendicatione, conditione, vel in integrum reſtitutione in perpetuum privatis, idque pro bono & neceſſitate commercii publici, quantumvis feuda proavita vel antiqua eſſent. Et non ſolùm hoc permiſſum vaſallis, ſed etiam eis invitis conceſſum creditoribus, ut debitoris bona feudalia & antiqua pro ſolutione debitorum, ut alia paganica bona, vendere poſſent, & ſic extunc inſtar patrimonialium, ut in Gallia, redacta ſunt, excepta tamen unâ clauſulâ, videlicet, de conſenſu noſtro, ſcilicet ducis Sabaudiæ, quæ planè quæſtuaria eſt, ut patet in dictis eorum ſtatutis anni 1475. 1484. quorum exemplar habeo. A tempore enim Amedei primi Sabaudiæ ducis, qui fuit vir religioſæ conſtantiæ, & quanquam laicus, in Papam electus in concilio Baſilenſi, *ut infrà §. 1. gloſſ. 1. num. 73. & gloſſ. 5. num.* 21. ſucceſſores ejus, quòd quæſtui haberent ſuam adminiſtrationem, malè audierunt. His ſcriptis inveni, quòd Stepha. Bertrand. (etiamſi ſit ſub ditione Papæ) tamen fatetur feuda eſſe patrimonialia, nedum in Francia, ſed etiam in toto Delphinatu, & in Provincia. *conſil.* 18. *n.* 15. *lib.* 2. *in prima editione facta per Simonem Vincentium, & conſil.* 15. *ex themate, num.* 16. *lib.* 1. *ſecunda editionis facta per Portonarios.* Ex quibus infertur deciſio infinitarum quæſtionum, quas *in locis præallegatis & infrà*, ut opus fuerit, ſatis abundè invenies.

* In cauſis feudalibus decidendis quo jure utantur Franci.

105 Ex præmiſſa concluſione ſequitur hæc, quòd * in præfecturis patriæ conſuetudinariæ hujus regni, & in Delphinatu, Provincia, necnon in Sabaudia, ſaltem cis Alpes, per prædicta, pro deciſione cauſarum feudalium, in defectum vel ſubſidium noſtrarum conſuetudinum, non eſt recurrendum ad uſus feudorum compilatos per Obertum, imò nec ad extravagantes leges Imperatorum ſuper feudis in illo loco contentas, ſed omnino recurrendum eſt ad jus commune.

106 Hic adverte, quòd ut jus commune ſcriptum dicitur reſpectu ſtatuti particularis ſcripti, ita jus commune non ſcriptum dicitur reſpectu conſuetudinis localis, & ſic propriè loquendo *in §. aliis*, jus illud commune Romanorum, quod vulgò vocatur jus ſcriptum, non eſt jus commune noſtrum, quia ſubditi non ſumus juri Romano ſive ſcripto. Novi quidam ſcioli (ut Petrus Rebuffus) aut adulatores aulici, jus commune* Francorum vocant conſtitutiones Regias, ſed fallunt & falluntur: regiæ enim conſtitutiones, etiamſi ſint communes toti regno, ut edicta quamvis particularia in re ſubjecta, generalia verò in perſonis: non tamen faciunt jus commune & generale reſpectu politiæ & gubernationis univerſalis, à qua tam longè abſunt, quàm à pandectis. Non ſunt enim aliquid quam placita particularia, pro majore parte temporaria & momentanea, & ſæpiùs quæſtuaria. Cæterùm in his quæ uſus hominum in contractibus, in teſtamentis, in prædiis, in ſervitutibus, in hærediis, ſucceſſionibus teſtati & inteſtati, retractibus, & omnibus quæ neceſſitates civilis & humanæ vitæ concernunt, & reliquis conſuetudinibus admiſit,

* Ius commune Francorum, cõſtitutiones regiæ.

•Conſuetudines generales & cõmunes antiquæ Galliæ, ratiores.

107 Franci & Galli ſemper habuerunt conſuetudines * quaſdam generales & communes; præſertim in ſucceſſionibus, hærediis, & lucris nuptialibus, feudis, cenſibus, retractibus, prorſus diſcrepantes à jure communi Romanorum, cui Franci nunquam ſubditi fuerunt, & illæ conſuetudines generales & communes erant jus peculiare & commune Francorum & Gallorum: & initio rariores erant conſuetudines locales, ut unicum in toto regno erat ſummum auditorium, ſive Parlamentum ambulatorium, & quamquam tractu temporum multiplicatæ ſint & diverſificatæ conſuetudines locales cujúſque præfecturæ: tamen ſemper remanſerunt jura quædam generalia & peculiaria Francorum; ut cùm hæredia deferuntur ſtirpi ſeu lineæ à qua proceſſerunt, quod poſſet ipſo jure tranſire in hæredem legitimum: quum dominus feudi manu injecta ex defectu hominis, fructus ſuos facit; quòd propinquus ſtirpis hæredium venditum retrahat. Deficiente verò, vel dubia conſuetudine localis præfecturæ, tum in materia conſuetudinum noſtrarum, non eſt recurrendum ad jus Romanum, ſed ad vicinas & generales, & promiſcuas conſuetudines Galliæ.

Jus

Digitized by Google

* Ius Romanũ quibus provinciis Galliæ ſit jus commune.

Jus autem * Romanum nullo modo hic eſt, nec eſſe poteſt commune, niſi in locis, ( ut in hoc regno) quæ jure ſcripto reguntur, ubi major adhuc pars ſcripti juris exolevit.

108. Porrò, nihil ineptius, quàm quòd juvenes quidam inexperti recèns à ſcholis reverſi, ſcholaſtica Italorum doctorum argumenta adducunt, videlicet ſtatuta ſtrictè & ad verborum proprietatem intelligenda, utque minus gravent jus commune, ad quod ſemper in dubio recurrendum, & ſecundum illud interpretandum, *juxta notat. in l. 4. §. quoties, D. de damno, infect. in l. ultim. §. in computatione, Codice de jure deliber.* Illa enim procedunt in Italia adhuc, non in omnibus locis, ſed in illis demùm, in quibus jus ſcriptum Romanorum eſt pro regula communi. Meritò ſtatuta dictorum locorum, vel conſuetudines municipales non ſunt, nec eſſe poſſunt jus commune, ſed ſingulare vel particulare. Quod quantum fieri poteſt, reſtringendum eſt ad regulam communem, quò minus corrigatur. *l. quod verò, l. in his, l. jus ſingulare, l. quod ratione, D. de legibus.* Cujus oppoſitũ eſt in hoc Regno, ubi conſuetudines * locorum malè perperamque à quibuſdam jura municipalia vocantur: ſedam neſciunt illi quæ dicunt, nec de quibus loquantur. Siquidem omne jus municipale in contrarium præſupponit aliud jus commune, *l. 1. & ibi Bal. D. ad l. municipal.* Atqui in hoc regno non recognoſcimus hoc jus commune. Itaque apud nos conſuetudines noſtræ non ſunt jura municipalia, ſed ſunt jura communia cujúſque loci, *ut etiam decidunt Anton. Butrig. Panormit. & alii in rubr. extra de conſuetud. Panorm. cap. 1. extra ut lite pendent. Jaſon. in l. omnes populi, col. 2. D. de juſtit. & jure. Phi. Dec. in cap. 1. licet cauſam, col. 2. extra de prabend. & in conſil. 685. num. 2. ubi in annotat. dixi.*

* Conſuetudines Galliæ, locales, non ſunt jus municipale, ſed commune cujuſque loci.

109. Præterea jura municipalia nullo modo concernunt jura agnationum, nec ſucceſſionum inteſtati, nec teſtamentorum, nec dotium, nec contractuum, nec retractuum, ſed tantùm munera reipublicæ præſtanda, vel quædam ſingularia contra jus onerale, *ut nuper clariſſimè docui in tractat. de muneribus & honoribus.* Ergo conſuetudines noſtræ ſunt jus commune. Verum eſt quod quædam ſunt generaliores aliis, quædam αυῖαι, ad quas cum vicinis recurrendum.

110 Ultimo verò loco è jure ſcripto Romano mutuamur, quod & æquitati conſonum, & negotio quo de agitur, aptum congruúmque invenitur, non quòd unquam fuerimus ſubditi Juſtiniano magno, aut ſucceſſoribus ejus: ſed quia jus illo authore à ſapientiſſimis viris ordinatum, tam eſt æquum, rationabile, & undequaque abſolutum, ut omnium ferè Chriſtianarum gentium uſu, & approbatione commune ſit effectum, *ut dixi ſuprà in proœ. in glo. num. 150.*

* Quid pro deciſione cauſarum feudalium attendendum.

111 Itaque in * feudis aut quæritur de illis, non in quantum ſunt feuda, ſed promiſcuè, in quantum ſunt fundi, *ut infrà §. 1. gloſſ. 5. n. 67.* res patrimoniales ſeu bona in genere: & tunc reguntur ut reliquum patrimonium. Aut quæritur de illis in quantum feuda, ut quoad jura dominicalia reſpectu dominii directi, vel etiam quoad ſucceſſiones reſpectu vaſalli, ſeu in qualitate feudi: Et tunc primò attendi debent pacta & conventiones inveſtituræ feudalis, ſi de illis conſtare poſſit per originalem conceſſionem in feudum, vel aliàs, ut per antiquas recognitiones & dinumeramenta, *ut infrà dicam tit. 1. §. 5.* & hoc etiam vult jus commune, *l. contractus, D. de reg. jur. cum vulg.* Secundò, conſuetudo cujúſque præfecturæ: quòd ſi in certo caſu pacta inveſtituræ & conſuetudo localis deficiant, vel ſint ambigua, tunc tertiò & ultimò jus commune & generale * cogni & conſuetudines vicinæ. Quartò & ultimò, jus commune Romanum ſub Juſtiniano magno redactum, quatenus rationi congruit, nec receptis moribus repugnat, debet attendi. Et ita ferè tenet Pet. Jacob. *in dicto tit. de ſucceſſ. feud. per tot. maxime in col. 6.*

* Fortè legendum regni.

112 Ubi dicit, quòd conſuetudines ſcriptæ in dicto lib. feud. à principio uſque ad finem, pro nihilo haberi debent, quantum ad nos in toto regno Franciæ. Et ſequitur Claud. de Seyſel. *in Speculat, tit. de orig. feud. col. 4. verſ. quinimo.* non tamen nego, quin decorè allegari poſſint in cauſis, in quantum ſunt conformes contractui, vel noſtræ conſuetudini, ad notitiam vel conformitatem antiquitatis, ſed non ad deciſionem.

Sed obſtare videtur quod Guid. Pap. *in deci. Delph. quæſt.* 180. dicit obſervari jus d. libri feud. *in cap. uno, quod teſtes ſint neceſſ. ad prob. ingrat. feud.* & quòd ita fuit concluſum in camera conſilii, quinque teſtes requiri ad probandum per dominum ingratitudinem vaſalli. Et fortiùs *in quæſt.* 297. ubi tenet quòd conſuetudines clauſæ in d. lib. faciunt jus apud omnes, & quòd in Delphinatu, ſicut jus ſcriptum, ſervantur, exceptis certis caſibus, in quibus conſuetudo localis contraria reperitur, *& in conſ. 123. magnificus dicit, quòd ibi ſervatur §. callidis, de probib. feud. alien. per Fed. & in conſ. 214. col. 5. conſ. 218. col. fin.* dicit quòd juxta diſpoſitionem illius §. fuit adjudicatum commiſſum per arreſtum Parlamenti Delphinat. & ad dicta Joan. Fab. reſpondet *in d. con.* 218. quòd procedunt quoad modum ſuccedendi, & quòd ſecus eſt in modo vendendi vel alienandi.

113 Iſtis non obſtantibus, tenendum eſt, generalem conſuetudinem hujus regni eſſe qualem dixi. Nec obſtant dicta Guid. Pap. quia procedunt in Delphinatu, qui non eſt de regno, nec legibus & conſuetudinibus regni regitur, licèt regno inſeparabiliter accedat, *ut ponit gloſſ. prag. in proœm. in verbo Delph. autem.* Et iſtud apertè ſentit Guid. Pap. *in d. conſ.* 218. *col.* 2. ubi ponit veram reſponſionem ad dicta Joan. Fab. dicens, quod Faber loquitur de conſuetudine patriæ, de qua eſt oriundus, videlicet de regno Franciæ, cujus regni conſuetudo non extenditur ad Delphinatum, & alia loca quæ non ſunt de regno. Tum regio illa Delphinatus vicina eſt Inſubribus, ubi conſcripti ſunt & vigent uſus illi feudorum, & ubi ſunt ditiones feudaliter moventes à Delphinatu, ut Marchionatus Saluciarum *, prout arreſto Senatus Pariſienſis præſente Carol. 6. Rege Delphino judicatum fuit contra ducem Allobrogum vel Sabaudiæ. Et habetur in ſtylo Parlamenti *part. 5. quæſt.* 201. de quo etiam Bald. *conſil.* 218. *lib.* 3. & pronunciatum fuit illud arreſtum die 11. Maii anno 1390. Ex quibus liquet, Boër. *in conſuetud. Bituri. de præſcrip. §. 2. gloſſ. 2.* & Chaſſan. ejus ſequacem. *in conſu. Burg. in fine rub. feud.* inconſideranter erraſſe, cùm hujus regni conſuetudines tractando dixerunt, poſt conſuetudinem localem, recurrendum ad illum librum feudorum; & poſt ad legem ſcriptam, ex quorum errore poſſent infiniti abſurdiſſimi errores deduci, ut cuivis ſtudioſo promptum eſt intelligere ex prædictis & ſequentibus.

* Saluciæ Marchionatus feudum eſt movens à Delphino Franciæ.

114 Definitio * feudi variè traditur: verior & receptior eſt illa, quam tradit Raynal. *in rep. cap. imperialem, de probib. feud. alit. per Feder.* Feudum eſt benevola, libera & perpetua conceſſio rei immobilis vel æquipollentis, cum tranſlatione utilis dominii proprietate retenta, ſub fidelitate & exhibitione ſervitiorum. Hanc referunt & latè explicant Jaſon *in prælud. feud. col.* 3. Franciſc. *in tractatu feud. par. 1. quæſt.* 6. ubi videas, nolo tranſcribere. Et illa definitio debet intelligi in feudo propriè ſumpto, quia poteſt * ſubſiſtere feudum abſque obligatione ſervitiorum, imo etiam abſque juramento fidelitatis, *ut per quos fiat inveſtit. in fine,* non tamen abſque fidelitate in ſe, ne contineat repugnantiam: ſed tunc eſt feudum impropriè, *ut latè ad longum declarat Franciſc. in d. q. 6.* Imo quod fortius eſt, feudum poteſt ſubſiſtere ſine retentione dominii directi, ſed ſolius fidelitatis.

* Definitio feudi propriè ſumpti.

* Feudum ſine quibus poſſit ſubſiſtere, vel non.

115 Nec eſt de eſſentia vel ſubſtantia feudi, quòd proprietas vel directum dominium retineatur, ſed ſolùm de natura. Unde ſi in infeudatione res ſit conceſſa in feudum cum omni dominio directo & utili, & cum

Digitized by Google

omnibus actionibus directis & utilibus, ſola fidelitate retenta, & fortè certa annua penſitatione, erit verum feudum, quamvis improprium, prout dicitur de regno Siciliæ, *de quo tactum eſt ſupra eadem rub. num.* 87. Feudi enim ſubſtantia in ſola fidelitate, quæ eſt ejus forma eſſentialis, ſubſiſtit. Cætera verò dependent à pactis & tenore inveſtituræ, *& ita tenent Claud. Seyſel. in Speculat. de diff. & invent. feud. col.* 8. *Vdalri. Zaſ. in epito. feud. part. ult. concluſ.* 11. & ſic præfata diffinitio, ſecundum regularem feudorum naturam procedit, & in ea * verbum feudum, pro ipſo contractu feudi accipitur, at in ſequentibus per diſcurſum harum conſuetudinum, & ferè ubique accipitur pro re beneficiaria, ſeu pro prædio ipſo in feudum conceſſo.

* Feudum interdum pro contractu, interdũ pro re feudali.

116 De diviſionibus * feudorum brevitatis cauſa remitto ad Præpoſit. & alios ſcribentes *in prælud. feud.* tũ quia apud nos regulariter ſupervacuæ ſunt illæ diviſiones & differentiæ: ex quo feuda à patrimonialibus bonis ferè non differunt, niſi inquantum aliter per conceſſionem feudi vel conſuetudinem invenitur diſpoſitum. Et ſi qua utilitas ex illis diviſionibus, vel aliqua earum reſultet, meliùs & breviùs tradetur infrà in ſingulis & opportunis locis. Sed methodi cauſa dico, ſex * tantum eſſe ſummas ſeu univerſales diviſiones, quarum ſingula membra dividentia poſſunt ferè per reliquas omnes diviſiones diſcurrere. Et ſubinde prima: quoddam corporale, quoddam incorporale. Jus enim cenſus vel reditus poteſt dari vel teneri in feudum, & pariter officium ſive hæreditarium, ſive perſonale. Secunda, quoddam perpetuum, quoddam temporale, ſive ad tempus incertum, ut tot vitarum, ſive certum, ut vitæ hujus hominis. Tertia, quoddam nobile, quoddam ignobile, *de infrà (dicam infra* §. 9. *gloſſ.* 3. Quarta, quoddam diviſibile, quoddam indiviſibile, quod quandoque contingit ratione dignitatis regalis, *ut in d. gloſſ.* 3.

* Diviſiones feudorum.

* Sex diviſiones feudorum.

117 Quandoque etiam ex neceſſitate rei natura indiviſibilis, ut in officio Cancellarii vel Conneſtabilis, quæ in feudum perſonale dantur à Rege. Sunt etiam in Neuſtria, & in præfectura Sylvanectenſi (*ut in proceſſu verbali ſuper art.* 126. *&* 131.) officia quædam apparitorum, ſive hæreditaria, ſive perſonalia, quæ dividi nequeunt. Omnia verò feuda in prædiis vel reditibus conſiſtentia non minùs dividua, quam alienabilia ſunt. Quinta, quædam tranſmiſſibilia ad hæredem, quædam non tranſmiſſibilia nec ceſſibilia. Sexta, quoddam proprium, quoddam improprium: quæ refero non ad uſus Inſubrium, ſed ad uſus noſtros. Proprium ergo eſt ſecundum conſuetudinem uſitatam, quæ eſt altera natura. *Bal. in l. contractu col.* 4. *de fide inſtrum. dixi in annotat. ad Alex. conſ.* 17. *num.* 9. *lib.* 2.

Quæ verò ſpecialibus actis exorbitant à conſueto modo, impropria * ſunt & velut extraordinaria, & quantum fieri poteſt, reſtringi debent. Expedit enim uniformem eſſe regulam, ut liberius ſit commercium litéſque minores, ut hac ratione exorbitantes & ſupervacuas contrahendi formulas prohiberi poſſe à legiſlatore, rectè recenſuerit Joan. Gerſon *in tractatu de contractibus, conſider.* 10. *cum ſeq. & conſider.* 9. qui ait quòd nullus debet cenſeri ſapientior quam legiſlator: ſublimito, niſi inquantum feuda allevarentur, & liberiora fuerint, quàm ſit conſuetus uſus. Feuda enim initio libera erant ab oneribus pecuniariis, niſi pro militia publica duntaxat. Et ſic diviſio feudi franci ſeu liberi & non liberi hîc includitur.

* Impropria & extraordinaria feuda.

Ligii * verò qualitas non eſt differentia ſpecifica, quia non eſt aliud quàm arctius vinculum. Porrò plus aut minus non faciunt differentiam ſpecificam. *Bartol. in l. Imperium, col.* 3. *num.* 9. *D. de juriſdict. om. jud. Jaſon in l. Marcellus, col.* 1. *D. ad Trebell. Alex. ſub nomine Iaſonis, inſtit. de actio. in princ. coll.* 4. *Tetigi infra* §. 58, *num.* 10.

* Ligium feudum.

Et hæc ſufficiunt. Famigeratam autem diviſionem feudi novi * vel antiqui rejicio apud nos, utpote impertinentem feudis inquantum feuda: ſed tantùm inquantum hæredia. De hoc tamen latè videri poteſt §. 8. *num.* 97. *cum ſeq.* Et multò fortiùs alias diviſiones minùs pertinentes rejicio. Sequitur §. 1.

* Novi & antiqui feudi differentia apud Pariſienſes non obtinet.

---

§. 1.

PAR la coûtume de la Ville, Prevoſté, & Vicomté de Paris, le Seigneur feodal, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, & non payez, peut mettre en ſa main le fief mouvant de luy. Et iceluy fief exploicter en pure perte, & faire les fruicts ſiens pendant la main miſe: ( * à la charge d'en uſer par luy, comme un bon Pere de famille.)

* Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

*PAtrono feudum prehendere licet ob cauſam non exiſtentis clientuli, juriſque debiti non præſtiti nec ſoluti, atque interim feudo purè & liberè frui, fructúſque lucrari. H. D.*

TOTIUS hujus tituli præcipuus iſte §. univerſam materiam prehenſionis * feudalis, ſeu manus in feudum injectionis, quam Gallicè vocant *ſaiſie*, vel, *main-miſe feodale*, breviter & ſententiosè complectens. In qua ad perfectam intelligentiam & doctrinam, quinque potiſſimùm conſideranda ſunt: videlicet perſona, cauſa, forma, ſubjectum & effectus: quæ ſingula miro ordine & compendio in textu deciduntur.

* De prehenſione feudali.

Primum in text. ibi, *le Seigneur feodal*, hoc eſt, *patronus ſeu directus dominus feudi*. Is enim ſolus eſt qui poteſt manum injicere, & uti hac prehenſione feudali & declarabitur *in gloſſ.* 1.

Secundum in text. ibi, *par faute d'homme, droicts & devoirs, &c.* id eſt, *defectu non ſubſiſtentis vaſalli, & ſolutionis debitorum jurium*, eſt ſola & unica cauſa propter quam, & qua contingente poteſt utilis prehenſio feudi fieri; de qua agitur & declàratur *in gloſſ.* 2.

Tertium in text. ibi, *mettre en ſa main*, forma enim & eſſentia omnis prehenſionis feudalis, eſt quòd feudum ad manum dominicam patroni de facto & realiter ponatur, ut dicetur *in gloſſ.* 4.

Quartum in text. ibi, *le fief mouvant de luy*, hoc eſt, *feudum quod immediatè, ſeu mediate ( ſed feudo immediato prehenſo ) recognoſcitur à patrono*: id enim ſolùm eſt prehenſibile, ut tradetur *in gloſſ.* 5. *&* 6.

Quintum in tex. ibi, *& iceluy fief.* uſque ad fin. ubi comprehenduntur omnes effectus hujus prehenſionis, & deducuntur *in gloſſ.* 7. 8. *&* 9. Concordiam autem, vel diſcordiam cæterarum conſuetudinum hujus regni ad hunc §. *vide infra eo.* §. *in gloſſ.* 8. *num.* 24. *ubi aptiùs tradetur.*

---

SUMMARIA GLO. I.

*Q.* 1. *An uſufructuarius feudi dominantis uti poſſit prehenſione feudali in ſubfeuda.*

2. *An appellatione domini contineatur.*

3. 4. *Fructuarius agit pro ſervitutibus feudi fructilis*

*tilis etiam poſſeſſorio utili.*

5. *Ius patronatus ad beneficia, tranſit cum univerſitate rei.*

7. *Vſufructuarius non eſt dominus.*

8. *Nova diſtinctio quando fructuarius loco domini habetur.*

9. 10. *Verbum,* intelligitur, *denotat fictionem.*

11. *Qualitas feudalis in ſola proprietate conſiſtit.*

12. *Non ſubſiſtit qualitas extra ſubjectum.*

13. *Incompatibilitas dominicalium jurium cum fructuario.*

14. *Fructuarius non poteſt agere confeſſoria pro ſervitutibus.*

15. *Solutio quaſt. quòd procuratorio nomine domini & non proprio nomine fructuarius prehendere poteſt.*

16. *Fructuarius non eſt propriè procurator, ſed quoad quædam. Tenetur ad curam & cuſtodiam eorum quæ cadunt in uſumfructum.*

17. *Tenetur cavere pro re & inſtrumentis rei.*

18. *Ampliationes ad concluſionem, quòd nomine domini poteſt prehendere.*

19. *Jura dominicalia non ſunt de ſe in fructu.*

20. *Quòd fructuarius procurator cenſetur, ampliatur ad emphyteutam, vaſallum, ſuperficiarium.*

21. *An colonus poſſit prehendere.*

22. 23. *In juribus dominicalibus duo conſideranda.*

24. *Clauſula cedens actiones, &c.*
*Colonus ad modicum tempus agit contra dominum ut prehendat, vel ad intereſſe.*

25. *Clauſulæ generales in ſimplici locatione non ſufficiunt ad mandatum.*
*Jus præſentandi non venit etiam in mandato univerſali.*

26. *Renovationes inveſtituræ ſunt adminiſtrationis, & non alienationis.*
*Sufficit ad prehenſionem mandatum generale. Idem infrà eod. q. 8.*

27. *Colonus ad longum tempus poteſt uti prehenſione feudali.*
*Error imperitorum non inducit conſuetudinem.*

28. *Inveſtitura facta à fructuario vel colono ad longum tempus, excludit retractum proximitatis.*
*Non autem inveſtitura facta per colonum ad modicum tempus.*

29. 30. *Colonus quando ſoleat præſumi deputatus ad inveſtituram.*
*Inveſtituræ publicatio.*

31. *Fructuarius prehendens cenſetur tanquam procurator hoc facere.*

32. *Actus dependens à voluntate unius.*

33. *Defectus qualitatis formalis vitiat.*

34. *Jus prehendendi non poteſt cedi, nec nomine ſuo cuiquam competere, niſi directo domino.*

35. *Doaria non poteſt niſi procuratorio nomine prehendere. Siculi multa traxerunt à moribus Francorum, qui ibi dominati ſunt.*

36. 37. 38. *Limitationes ad regulam: Fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere poteſt.*
*Vigilare & dormire domino licet. Dormiente vaſallo dominus vigilat.*

39. *Q.* 2. *Domino prehendente, an faciat ſuos fructus ſtante fructuario.*

40. *Fructuarius debet frui per manus ſuas.*

41. *Commodum defertur ad eum, cujus favore fit. à l. privatio.*

42. *Solutio quaſt. quòd fructus ſubfeudorum apertorum & ſaiſitorum ſpectant ad fructuarium.*

43. 44. *Subfeudum eſt de pertinentiis feudi dominantis.*

45. *Fructuarius ſua authoritate fruitur.*

46. 47. 48. *Privatur ſi abutatur uſufructu.*

49. *Q.* 3. *An jura jam ceſſa ſpectent ad ſupervenientem uſufructuarium.*

50. *Solutio, quòd non, quia ſunt fructus civiles, & facti jam ſeparati.*

51. 52. *Differentia fructuum, quia in naturalibus ceſſio eſt pro ſeparatione à re vel ſolo.*
*Quando cedunt ſucceſſivè, attenditur rata temporis.*

53. *Quando cedunt in momento, attenditur tempus ceſſionis.*
*Fructus ſeparati ſunt proprietas ſeparata.*
*Reditus clericorum jam ceſſi pignorari non poſſunt.*

54. 55. *Q.* 4. *Commiſſum cedit proprietario quoad proprietatem, & fructuario quoad uſumfructum.*

56. *Quod conſolidatur, unum & idem efficitur. idem infrà eod. num.* 46.

57. 58. *Verus intellectus l. uſufructu legato. D. de uſufruct.*

59. *Injuria facta ſervo ſpectat ad dominum proprietarium, niſi contemplatione fructuarii illata ſit.*
*Et creditor computat in ſortem pœnam quam habuit ex delicto commiſſo in rem, ſed non ob delictum commiſſum in perſonam occaſione rei.*

60. *Contra Benedict. quòd fructuarius nil habet in theſauro ab alio invento.*

61. *Contra Guid. Pap. & Tiraq. quòd non ſit hoc reſpectu differentia, an commiſſum fiat ipſo jure, an per ſententiam.*

62. *Q.* 5. *Fructuarius habet in commiſſis uſumfructum, ſicut in adjectis per alluvionem.*

63. *Augmentum ſit idem.*

64. *Dominus non tenetur unire nec incorporare ſubfeudum quod jure commiſſi occupat.*

65. *Diſtinguendum, an fiat acceſſio ex cauſa inexiſtenti, an ex accidentali vel extrinſeca.*

66. *Augmentum voluntarium vel ex alia cauſa non prodeſt fructuario.*

67. *Niſi fructuarius contribuerit, vel ejus contemplatione fiat.*

68. 69. *Multæ confiſcationes ſunt fructus jurisdictionis.*

70. *Q.* 6. *Si vaſallus efficiatur uſufructuarius feudi dominantis, nihilominus tenetur ad clientelaria obſequia.*
*Secus in marito vel tutore.*

71. *Q.* 7. *An hic §. habeat locum in domino feudali pro parte.*
*Quod commune noſtrum eſſe, quomodo intelligatur.*

72. *Q.* 8. *Procurator poteſt prehendere ex mandato generali.*

73. *Q.* 9. *Idem in marito & tutore.*



Digitized by Google

74. *Q. 10. Quid de poſſeſſore.*
*Valet electio, præſentatio, & ſimiles actus poſſeſſoris, & non proprietarii.*
*Delegatio facta tali plebano non competit vero prælato, ſed poſſeſſori etiam intruſo.*
75. 76. *Statutum loquens in domino, verificatur in poſſeſſore.*
77. 78. *Ad poſſeſſorem feudi dominantis ſpectat manus injectio.*
*Quomodo intelligatur illud vulgatum,* advoüer ou deſadvoüer.
79. *Quid operatur prehenſio facta à poſſeſſore proprietario conquerente.*

# GLOSS. IN VERBO.

## *Le Seigneur Feodal.*

1\.
* De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus.
* Feudum non ſemper dependet à fundo.
* Alaudiũ verũ quid.

QUID de uſufructuario fundi* dominantis? Hîc utar verbo fundi, & non feudi, quia verbum fundi eſt communius. Non*enim omne prædium dominans eſt feudum, ſed quandoque alaudium, ut patet in alaudiis etiam privatorum, quæ quandoque habent feuda à ſe dependentia, *ut infrà* §. 46. Et antonomaſticè, Alaudium * eſt terra Salica, ſeu ſacrum domanium Domini noſtri Francorum Regis, ſuæque coronæ patrimonium: quod eſt verè, ſimpliciſſimè, & abſolutiſſimè alaudium, nativa ſua naturalis juris libertate, originaliter & perpetuò gaudens: nullius unquam hominis ſervituti aut recognitioni ſubditum.

* Fructuarius fundi dominantis utrum poſſit ob defectum vaſalli manum feudo injicere.
* Vide tamen contrarium *infrà n.* 7. & poſtremo ſententiam Molinæi *num.* 8.
* Fructuario quæ jura competant.

2 Ad quæſtionem* de fructuario (quæ eſt difficilior quàm prima facie videatur) primo*videtur idem, quia appellatione domini continetur, inquit text. *in l. in venditione, in princ. D. de bonis auct. jud. poſſi. l. liber homo* 2. *in princ. D. de verbo oblig. facit text. in l.* 4. *D. de uſufr, in l. cùm filius* §. *dominus D. de leg.* 1. Secundò quia eſt quaſi dominus, *text. in l. ſi uſufructus, D. de aqua plu. arc.* unde* tametſi non competat ei directum jus dominicum, & directa poteſtas prehendendi: ſaltem competit utilis actio, & prehenſio, etiam ſuo proprio nomine, ſicut *in d. l. ſi uſufructus,* vult Juriſconſ. utilem aquæ pluviæ arcendæ actionem fructuario nomine proprio accommodari. Tertiò, cùm habeat uſumfructum loci dominantis, cum omnibus pertinentiis & juribus ſuis, habet etiam uſumfructum omnium jurium inde dependentium: & ſic habet uſumfructum juris dominici, & poteſtatis prehenſoriæ. Igitur jure ſuo, & nomine proprio poteſt hac prehenſione feudali uti: quemadmodum jure ſuo, & nomine proprio, & per manus ſuas poteſt exercere rem fructuariam, & omnes fructus ejus, jura & commoda, ſive naturalia, ſive civilia percipere, *l. fundi Trebatiani D. de uſufr. leg.* Nec obſtat quòd conditio feudalis eſt quædam ſervitus realis, *ut dicemus infrà eod. gloſſ.* 5. *in princ.* Et ſic quòd fructuarius non poteſt habere uſumfructum juris dominici, aut alicujus prehenſionis feudalis in ſubfeuda, quia ſervitus ſervitutis eſſe non poteſt. *l.* 1. *D. de uſu & uſufr. leg.*

3\. Quia reſpondetur primò, quòd jus, dominicum, & quævis poteſtas feudalis non eſt propriè ſervitus, nec competit, nec exercetur jure propriæ ſervitutis in rem clientelariam, vel cenſuariam: ſed eſt vera proprietas, & dominium directum retentum in re conceſſa, unde jus, dominicum propriè & antonomaſticè appellatur, prout etiam diximus prius: unde non extra bona, prout de ſervitute, *inquit text. in l.* 1. *D. de uſufr. leg.* quod non eſt de bonis, nec extra bona, quod novè declaravi, ſed verè & propriè eſt in bonis, & ex bonis, cùm ſit pars dominii rei conceſſa: & ſic quo jure in qua ratione fructuarius habet uſumfructum feudi dominantis, eodem jure & eadem ratione habet uſumfructum juris dominici, & poteſtatis prehendendi, quæ ſunt pars & portio loci dominantis *l. quæ de tot. D. de rei vend.* Et hæc eſt formalis reſponſio.

4 Poſſet enim reſponderi ſecundò quòd quamvis fructuarius non habeat verum & formalem uſumfructum in ſervitute debita feudo fructuario, tamen habet uſum: non dico ſervitutem uſus, ſed jus percipiendi commodum illius ſervitutis & ea per ſe utendi. *tex. eſt in l.* 2. §. *rectè Neratius in fin. D. ſi ſerv. vindicetur.* Et ſi impediatur, poteſt vindicando uſumfructum, ſive confeſſoria agendo pro uſufructu, per hoc in conſequentiam uſusfructus feudi obtinere, ut ſibi liceat uti dicta ſervitute, & ut adverſarius hoc pati teneatur, *text. in l.* 1. *in princ. D. ſi uſufr. pet.* Imò etiam pro ſervitute debita fundo, competit fructuario nomine ſuo utile judicium poſſeſſorium, cujus directum competit domino. *text. & ibi Bart. in d. l.* 2. *in fin. ſi ſerv. vind.* & ſic patet quòd fructuarius nedũ naturaliter poſſidet nomine proprio ipſum fundum, *l. natural. in princ. D. de acqui. vel amitt. poſſeſſ.* ſed etiam jura & ſervitutes illi debitas, quaſi naturaliter poſſidet, & poſſeſſionem ſuam vel quaſi interdicto utili tueri poteſt. Ergo quocunque ſe res vertat, uſufructuarius poteſt uti jure dominicali in feuda ſervientia, & compellere nedum proprietarium, ſed etiam ſubvaſallos, aut quoſcunque alios ad hoc patiendum.

5 Quartò, etiam jus*patronatus ad ſacerdotia, quod canoniſtarum more loquendo, ſpiritualitati eſt annexum, tranſit cum univerſitate, & in conſequentiam rei cui adhæret, in fructuarium, *per not. in cap. ex literis, de jure patro.* Ita quòd præfertur præſentatus à fructuario: ſic & à marito in propriis uxoris, *ut latius dicemus infrà* §. 37.* *gloſſ. n.* 3. *&* §. 108. Igitur multò fortiùs tranſit iſtud jus patronatus competere in ſubfeuda, quod eſt merè temporale, ſeu ſeculare, ut vocant. Et quemadmodum receptum eſt, præſentationem eſſe in fructu, *ut no. in cap. cùm olim, de major. & obed.* Ita eadem ratione dicendum eſt, exercitium hujus juris patronatus, putà prehenſionem feudalem, admiſſionem in fidem clientelariam, renovationem inveſtituræ, perceptionem commodorum inde dependentium, eſſe in fructu, & conſequenter ad fructuarium etiam ſuo nomine & jure proprio, licet non primitivo, ſed conſecutivo pertinere. Quintò, quamvis iſta de ſe non competant niſi vero patrono, & domino feudali, & non poſſint cedi, vel in alium à patrono transferri, *ut dicemus infrà eod.* §. *gloſſ.* 3. tamen transferri poſſunt & tranſmitti cum univerſitate feudi. *per l. in modicis. D. de contrah. empt. & vend. l. quod. D. de acqu. rerum domin. d. c. ex literis. notant ſcrib. in l.* 1. *D. de Offic. ejus cui mand. eſt juriſd.* Sed ad fructuarium totius feudi tranſit univerſum feudum jure uſusfructus: ergo cum feudi univerſitate tranſeunt hæc feudalia jura quoad uſumfructum: & poterit fructuarius illis uti pro tempore uſusfructus, ſalva eorum ſubſtantia, prout ſemper ſalva remanet.

*An jus patronatus ſit in fructu, & tranſeat cum univerſitate.
*. Qui hodie eſt 55.

6 Jura enim feudalia in ſe nullo modo depereunt, ſed magis conſervantur fructuario utente, quàm ſi nullus uteretur. Secus eſſet de nova inveſtitura, quia illa non eſt actus conſervationis, vel ſimplicis adminiſtrationis: ſed veræ alienationis. Ideoque non poteſt fieri, niſi per eum qui poteſt alienare proprietatem. *c.* 1. *in princ. per quos fiat inveſtit. in uſib. feud.* Sextò, talis videtur eſſe communis obſervantia & modus utendi, ſecundum quam poſſumus & debemus conſuetudinem noſtram interpretari. *l. ſi de interpretatione D. de legib.* quia licèt hodie non poſſit allegari pro nova, vel contraria conſuetudine, tamen poteſt allegari pro ampliatione, re-

Digitized by Google

trictione, modificatione, vel alia declaratione conſuetudinis in ſcriptis redactæ, & homologatæ, *ut plenè dicemus infrà in concluſione totius operis.* Et ita ſæpe uſitatur, quòd mulieres viduæ, jure doarii, vel alii fructuarii, fruuntur honoribus & juribus clientelaribus, tam prehendendo, quàm inveſtituram renovando in ſubvaſallos & ſubfeuda.

* Fructuarius quę facere non poſſit.

7 In contrarium fortiter arguitur, quia uſufructuarius non * eſt dominus rei, in qua habet uſumfructum, nec appellatione domini rei continetur, *text. in l. 1. §. 1. verſ. qui ſervum, ff. de Senatuſc. Syllanian. & Clau. l. item apud Labeonem. §. ſi uſumfructum. ff. de injur. l. 2. in princ. ff. de reliq. & ſump. fun. in l. falſus. in fin. ff. de furt.* Ad d. l. *in venditione, ſuprà num. 2.* communis eſt ſolutio, *ſecundum Bart. & Ang. ibi.* quod appellatione domini largè & ſimpliciter abſque eo quòd dicatur dominus rei, vel feudi, venit uſufructuarius, ut ibi: ſed quando fit mentio rei, non venit uſufructuarius, quia non eſt dominus rei, & hanc ſolutionem ſequitur Alexand. *in conſ. 129. puto de jure, vol. 2. quod eſt repetitum in conſ. 5. vol. 4.* ubi infert ad quæſtionem ſtatuto volente ſtari ſacramento domini: & decidit quod habet locum etiam in uſufructuario, quia ſtatutum non loquitur de domino rei, ſed de domino ſimpliciter. Hæc ſolutio videtur aures demulcere, ſed mihi non placet, quia verbis legem imponit, *contra l. fin. C. de uſur. l. 2. C. communia, de legat. c. commiſſa, de elect. in 6.*

* Nova & ſubtilis diſtinctio, *an, quando & qualiter appellatione domini veniat fructuarius.*

8 Ego * mentem & effectum conſidero, & reſpondeo, quòd aut loquimur quantum ad diſpoſitionem & effectum uſusfructus & eorum quæ ab uſufructu dependent, & ad fructuarium pertinent, aut quando agitur de diſpoſitione & effectu rei ipſius, in qua alter habet uſumfructum.

* Fructuarius verè & propriè eſt dominus ſui uſusfructus: & quibus caſibus id verum.

Primo caſu indiſtinctè appellatione domini, ſive fiat mentio rei, ſive non; venit uſufructuarius: quia verè * & propriè eſt dominus ſui uſusfructus, quæ eſt res incorporalis, *ut eſt bonus text. in l. qui uſufructum in fin. ff. ſi uſusfr. pet.* An autem hoc ſit propriè, an impropriè, ſubdiſtinguo. Aut non fit mentio rei, vel fit mentio tantùm in genere, & ſub termino univerſali & generaliſſimo, cùm dicitur dominus rei (indefinitè, non ſe referendo ad certam rem) vel dominus bonorum, & tunc appellatione domini in genere, venit uſufructuarius verè & propriè: probatur clarè in d. l. *in venditione, ff. de bonis auctorit. judicis poſſidendis,* ubi fit mentio bonorum in genere: & ibi dicit Juriſconſ. quod appellatione domini ſcilicet bonorum, vel rerum, fructuarius continetur, ergo verè & propriè, quia verbum, continetur, * veram, germanam, & propriam ſignificationem importat, *ut dicit Bart. in l. cui eorum. §. affinitates. ff. de poſtul.* ſed quia Areti. *in l. Gallus §. inſtituens.* & ibi Jaſon. in *lect. 1. col. 1. & lect. 2. col. 2. ff. de lib. & poſthu.* & communiter doctores reprehendunt illud dictum Bart. aliter probatur per *d. l. qui uſufructum.* ubi habens uſumfructum, verè & propriè dicitur dominus illius, & ſic venit appellatione domini indefinitè prolati. Idem ſi fiat mentio rei vel rerum indefinitè, & in genere, *per text. in l. 1. ff. de rebus cred. & per Bart. l. final. ff. de uſufruct. legato.*

* Verbum *continetur* veram & propriam ſignificationem demonſtrat.

Aut verò fit mentio expreſſa rei in ſpecie, puta fundi, vel ſervi, vel (quod idem eſt) diſpoſitio tacitè refertur ad certam rem, vel ad certas res. Et tunc appellatione domini rei in ſpecie, venit, ut dixi, uſufructuarius quantum ad diſpoſitionem & effectum ſui juris & inde conſequentium: ſed tamen impropriè: quod clarè & apertè probatur in *d. l. liber homo. in fin. princ. ff. de verbo oblig.* ubi fit mentio de ſervo, & ſic de certa re, ſive ad rem certam verbum domini ſequens refertur, & dicit textus quòd fructuarius & bonæ fidei poſſeſſor, in quibus caſibus eis ratione uſusfructus & poſſeſſio acquiritur, domini eſſe intelliguntur: ergo impropriè.

* Verbum *intelligitur* denotat fictionem.

9 Quia verbum intelligitur, * denotat fictionem & improprietatem, *text. in l. emancipatum. §. ſi quis conceptus. ff. de Senat. in l. qui à ſervo in fin. ff. de actio. & oblig. in l. ſi tibi homo §. cum ſervus. ff. de legat. 1. in l. hæres quoque juncta gloſſ. fin. ff. de acqui. vel amitt. hæred. Bart. in l. ſi is qui pro emptore in 3. oppo. ff. de uſucapion. cum ſimilibus.* Probatur etiam apertiſſimè in l. *cum filius §. dominus. ff. de legat. 1.* ubi uſusfructus venit appellatione dominii, non tamen dicit text. quòd venit appellatione dominii, ſed quòd portionis inſtar obtinet: ergo impropriè, quia verbum *inſtar,* * importat ſolum ſimilitudinem, ſed nullum ſimile idem. *l. quòd Nerva. ff. depoſit.* & omnis ſimilitudo eſt quoddam figmentum rei, & non propriè res ipſa, inquit Bal. *in l. 1. in fin. C. de patrib. qui filios diſtraxer.* ſed in *d. §. dominus,* agitur ſolum de diſpoſitione & præjudicio uſusfructus: & verba ad certam rem, videlicet ad fundum legatum referuntur. Igitur appellatione domini certæ rei, vel ad certam rem relati, bene venit uſufructuarius limitatim quantum ad diſpoſitionem uſusfructus, ſed tamen impropriè. Tamen quia iſta improprietas verborum congruit menti, & rationi materiæ ſubjectæ, verificatur etiam in ſtatutis. Unde ſi ſtatuto cavetur, quòd communitas loci teneatur emendare domino domus vel fundi damnum ei datum per incendium incerto auctore, & contingat quod ſegetes fundi, in quo alius habebat uſumfructum, exuſtæ ſint, debet emenda ſolvi fructuario, & non proprietario, quia ad eum ſpectabant fructus, & damnum illi eſt illatum. Ita decidit Cyn. poſt Odoffred. *in l. certum. col. 1. C. de rei vend.* Idem vult Alberi. in *l. ſi uſufructuarius meſſem. ff. quemmad. uſusfr. amitt. & in 2. par. ſtatuto. q. 74.* quod ampliatur, ſive ſtatutum loquatur de domino ſimpliciter & in genere, ſive de domino rei, nedum ſi fructus eſſent à ſolo ſeparati, *ut loquitur Cynus,* ſed etiamſi adhuc pendentes eſſent per prædicta. Plures alios text. aut rationes & ſimilia poſſem adducere, ſed ne ſim prolixior omitto.

* Verbum *inſtar.*

* Domini appellatione quibus caſibus nõ veniat fructuarius.

10 Venio ad ſecundum, quantum * ad diſpoſitionem & effectum ipſius rei, in qua alter habet uſumfructum, & tunc appellatione domini, etiam ſimpliciter nullo verbo etiam generaliſſimo addito prolati, nunquam venit uſusfructus, nec verè, nec fictè, nec propriè, nec impropriè: quia nullo modo eſt dominus rei in qua habet uſumfructum, imo hoc eſſet impoſſibile & repugnans, cum nunquam conſiſtat, niſi in re aliena, *ut patet per ſui definitionem, inſti. de uſufruct. in princ. l. 1. & 2. ff. eod. l. uti frui in princ. ff. ſi uſusfruct. peta.* Et ſemper propriè & abſolutè res ipſa dicitur reſpectu fructuarii, in totum aliena. *§. alienus inſti. de hæred. inſtit.* ita quòd fructuarius nullam communionem habet in re ipſa cũ proprietario. *text. eſt in l. ſed ſi forte ff. de reb. eor. qui ſub tut. vel curatela ſunt.* Et reſpectu proprietarii dicitur rectè & propriè in totum ſua. *text. in l. recte dicimus. ff. de verbor. ſign.*

* Domini appellatione fructuarius non continetur in hoc articulo, ut ſuo nomine prehendat feudum ob defectum vaſalli: *ut hic.* procuratorio tamen nomine, & ut procurator tacitus proprietarii, de quo vide §. *15. infrà.*

11. Igitur attento quòd noſtra conſuetudo in illis verbis, *le Seigneur feodal,* facit mentionem de domino certæ rei, videlicet rei dominantis, & nedum de domino certæ rei, ſed etiam reſpectu certæ qualitatis, ſcilicet feudalis: quæ quidem qualitas non concernit uſumfructum, ſed proprietatem ipſam, quum ſit realis & perpetua, ut infra dicetur: Sequitur * firmiſſima concluſio, quòd non habet locum, nec poteſt ullo modo verificari, nec convenire uſufructuario. *Et ita decidit Ioan. Faber inſtit. de hæredib. inſtit. §. 1. in princ.* Itaque ſi quis ex legato vel emptione, aut alias quoquo titulo, vel fortè vidua ex doario conſueto, vel convento, habeat uſumfructum etiam totius caſtri vel loci totius dominantis, unde plura feuda, & vaſalli dependent, quantumcunque vaſalli mutentur & feuda aperiantur, non poterit illa prehendere, nec manum ſuam injicere. Sed iſte eſt actus ſolius proprietarii, ſicut ſolus proprietarius eſt patronus feudi, & dominus directus, *text. eſt hic.* Et ultra textum probatur, quia iſta prehenſio fit in vim directi dominii & qualitatis feudalis: virtus enim ſeu jus prehendendi, oritur & emanat à ſolo directo dominio feudali, tanquam à ſola & immediata potentia ſuæ cauſæ originalis & productivæ. Igitur nullo modo poteſt competere, nec exerceri per uſumfructuarium,

cum nullum habeat directum dominium rei, nec per conſequens aliquam qualitatem feudalem.

12 Tum quia qualitas non poſſet ſubſiſtere extra ſuum ſubjectum, *tex. in l. ejus quia in provincia circa fin. ff. de reb. cred. l. ſi ſervum mihi. §. 1. ff. de actio. empt. in l. Pomponius. §. acceſſiones. & ibi. Alex. in 3. not. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. Bald. in l. omnin. col. 1. circa medium. C. de teſt.* Tum quia qualitas feudalis eſt realis, & perpetua, ſed uſuſfructus eſt contradictoriè oppoſitus, ut pote perſonalis & temporalis. Igitur qualitas feudalis non poteſt in illo ſubſiſtere, ſed in ſola directa proprietate: quæ eſt ſuum verum ſubjectum & unicum fundamentum. Similiter in fidem recipere, ſive ad fidelitatem & homagium (ut dicunt) admittere, & veterem inveſtituram renovare, ſpectat ad ſolum proprietarium, ut patet per rationes prædictas.

* Qualitas feudalis in ſola proprietate conſiſtit.

13 Et adhuc probatur neceſſario ab utraque parte extremorum, videlicet patroni & clientis, quia quod patronus admittit ad fidelitatem, inveſtit vel inveſtituram renovat, hoc eſt, quia eſt dominus directus, & utile dominium conceſſit & renovat clienti. Et quòd cliens fidem dat patrono, hoc eſt, quia ab illo recipit utile dominium, & illum in directum dominum recognoſcit, & iſta ſunt de ſubſtantiali eſſentia & forma cujuſvis conceſſionis & renovationis inveſtituræ feudi, & cujuſvis exhibitionis & admiſſionis fidei ſive homagii, & neceſſariò ſunt actus exequibiles per ſolos dominos, tam ex parte patroni, quam ex parte vaſalli, & omnino incompatibiles vel inexequibiles per ſimplices uſufructuarios, ſive ex parte patroni, ſive ex parte vaſalli, ſive activè, ſive paſſivè. Itaquòd ſicut ſolus dominus directus poteſt in feudum concedere, inveſtire, & inveſtituram renovare, & in fidem admittere, & non uſufructuarius loci dominantis: ita ſolus utilis dominus feudi, ſive prædii clientelaris & ſervientis poteſt fidem dare, homagium præſtare, & inveſtire, & non fructuarius feudi ſeu prædii ſervientis, *ut etiam liquet ex deductis infra §. 22. & §. 4*. Et idem eiſdem fere rationibus dicendum eſſet de renovationibus inveſtiturarum cenſualium prædiorum. Et ita quòd hujuſmodi inveſtituræ & renovationes debeant fieri per proprietarium, & non per fructuarium, *tenent Alberic. Roſa. in l. uſufructu legato. ff. de uſuf. & in rub. C. eod. Guid. Pap. dec. Delph. 477. in princ. qui iſta non allegant.*

* Fructuarius non poteſt nunciare novū opus, nec agere pro ſervitutibus, ſuo ſcilicet nomine. V. n. 15. infrà.

14 Ulterius pro hac parte facit quod uſufructuarius non * poteſt nunciare novum opus nomine ſuo. *text. in l. 1. D. de op. no. nun.* & eſt ratio, quia habet tantùm jus perſonale, debile, & de facili finiturum, *ut volunt Bar. Imol. Alex. Iaſon. ibi.* Igitur multo minus poterit ſaltem nomine ſuo, quod eſt majus, videlicet jure dominico prehendere. Tum non poteſt agere confeſſoria pro ſervitutibus debitis feudo fructuario. Sed iſtæ actiones & harum exercitium & executio ſoli domino competit. *text. in l. fin. in fin. ff. de ſervit. in l. 2. §. hec autem actio. l. & ſi forte §. Hac autem actio ff. ſi ſervit. vend. l. uti frui. §. utrū. ff. ſi uſufr. pet. l. 1. eod. tit.* ubi notā doctores quòd non poteſt agere ullo modo, nec directa, nec utili: & ratio eſt, quia non poteſt ullo modo illi congruere nec adaptari medium concludendi in iſtis actionibus, quum non poſſit dicere nec docere, ſe dominum feudi dominantis, nec etiam dictæ ſervitutis: quæ ratio militat omnino in jure, & executione prehenſionis feudalis, non enim poteſt cauſari ſe fore patronum, ut palam eſt. Sed iſtud ultimum facile poſſet evitari, quoniam quòd fructuarius non poſſit agere confeſſoria ſervitutum, ſibi non nocet, quum ei ſufficiat vendicatio ſeu confeſſoria uſuſfructus, medio cujus obtinebit intentum, *ut nuper diximus. ſup. eod. nu. 4.* Et ſic videtur, quòd licet non habeat proprietatem juris prehendendi, ſufficiat habere uſumfructum. Et tanto magis quanto *in d. l.* non habet nec uſumfructum quidem ſervitutis debitæ feudo fructuario. Hic autem habet verum & formalem uſumfructum juris dominici, & poteſtatis prehenſoriæ. Igitur & ejus exercitium, honores, & commoda.

Hæc enim cenſentur in fructu, cùm aptitudine renaſci poſſint, & renaſcantur quotidie, & eorum perceptione & conſumptione, nihil proprietas eorum deperit.

15 Quid dicendum? in hac ſum ſententia, quod ſuo * nomine non poteſt prehendere, nec alios actus dominicos exercere, vel pati, per rationes pro hac parte adductas: Tum quia jura clientelaria non poſſunt cedi, nec in alium transferri retento patronatu, & non poteſt jus prehenſorium feudi, alii ſuo nomine competere, quàm vero patrono. Idque manifeſtam implicaret contradictionem ſeu ἀλλόκοτον: *ut plenè diximus infra eo. §. gloſſ. 3.* Sed hæc poteſt procuratorio nomine domini, ſeu proprietarii, qui ſolus eſt patronus feudi, & non fructuarius, arg. d. l. 1. *§. fin. ff. de oper. no. nun. & l. 1. in fin. cum l. ſeq. ff. uſufr. quemad. cave.* ubi novi omnes ſcribentes quòd eo ipſo quod quis eſt conſtitutus uſufructuarius, videtur ſibi commiſſa cuſtodia rei & mandatum generale. Ita quod cenſetur procurator generalis proprietarii, ut poſſit exercere illa * quæ concernunt curam, cuſtodiam, & conſervationem ipſius rei, & jurium ejus; nedum extra judicium: ſed etiam in judicio, unde hoc procuratorio nomine poterit nunciare novum opus, nedum per jactum lapilli, ſed etiam per prætorem, *ut in d. §. fin.* & directis actionibus confeſſoriis uti, pro ſervitutibus feudo fructuario debitis, *ut tradit Bart. in l. apud Trebatium, in fin. ff. de aqu. plu. arcenda,* cum alioquin nomine ſuo nec directas, nec utiles habeat. Poterit igitur hoc procuratorio nomine, manum non ſuam propriam (ſed domini) injicere feudo aperto, à feudo fructuario dependenti, ſive per ſe, ſive judicis auctoritate, *ſecundum not. infra eod. gloſſ. 4. q. 1.* & confortationem manus Regiæ ſuperinducere: & in judicio ſuſtinere, & proſequi, ad excluſionem opponentium. Illi quoque hoc eodem nomine, poterunt clientelaria obſequia & jura offerri: iſque poterit ea recipere, clientes in fidem admittere, & inveſtire. Et generaliter omnia dominicalia jura exercere, & facere nomine domini, quæcunque dominus ipſe circa horum adminiſtrationem poſſet.

* Fructuarius procuratorio nomine domini ſive proprietarii, & verus legitimus & tacitus procurator prehendere & alia dominicalia jura exercere poteſt.

* Procuratione feudi quam fructuarius habeat.

16 Non tamen eſt propriè procurator generalis, * ſed quoad quædam, videlicet quæ reſpiciunt cuſtodiam, defenſionem & adminiſtrationem rei, & jurium ejus, *per notata in l. de die §. quidem. ff. qui ſatiſd. cog. Bal. in l. eum ad quem C. de uſufr. Salycet. in l. 3. C. de procurat. Alex. in d. §. fin. col. 3.* unde tenetur conſervare jura, pertinentias, & ſervitutes debitas proprietati, ſeu fundo fructuario: & ſi permiſerit eas uſucapi vel præſcribi, tenetur ad intereſſe, *text. in l. 1. in fin. uſufr. quemadm. caveat.* igitur habet jus agendi pro illis juribus, pertinentiis, & ſervitutibus, videlicet per obliquum & in conſequentiam actione confeſſoria uſufructuarius nomine ſuo. *d. l. 1. ff. ſi uſufr. petat.* vel per directum procuratorio nomine domini actionibus directis illorum jurium. Itidem ſi res magna & neceſſaria indigeat impenſa, ſi nec eam (repetiturus) fecerit, nec domino denunciaverit rei periculum, tenebitur de hoc, *ut not. Paul. in l. eum ad quem. C. de uſufr. arg. l. item quæritur. §. exercitu. ff. locati, l. fin. fidejuſſor. ff. mandati l. ſi procuratorem. §. ſi ignorantes. ff. eod. l. ſi quis vina. ad fin. ff. de peri. & com. rei vend.* Quod autem dicimus eum eſſe procuratorem generalem, & teneri ad defenſionem, & curam jurium, & pertinentiarum rei, & earum periculum ſi non curaverit: Intellige, in his juribus & pertinentiis, quorum habet uſumfructum, vel uſum aut commodum, ſecus de aliis, unde ſi conſtitutus ſit uſuſfructus retentis juribus dominicalibus, vel certis aliis pertinentiis rei, non poteſt fructuarius ſe de illis intromittere ullo modo, nec etiam de earum cuſtodia vel cura tenebitur, quod ſenſit Ang. & Alex. poſt eum *in d. §. fin. col. 1. ibi. 2. not.* niſi quatenus circa ea verſaretur. Si autem ſit conſtitutus ſimpliciter veniunt & includuntur quoad uſumfructum omnes pertinentiæ rei, *per not. infra eod. gloſſ. 5. n. 14.*

* Fructuarius non eſt propriè nec in omnibus procurator generalis proprietarii, ſed in quibuſdam tantum.

17 Unde, tenebitur * proprietarius de his inſtruere fructuarium, & ei ſua inſtrumenta tradere, ad perſecutionem, cuſtodiam, & perceptionem illorum jurium:

* Fructuario quæ præſtare proprietarius teneatur.

quod ſi non fecerit, non erit fructuarius in culpa, nec tenebitur de eorum amiſſione, vel deterioratione. Quemadmodum autem fructuarius accipiens rem fructuariam, tenetur cavere de utendo & fruendo, ut bonus paterfamilias & de ea reſtituenda finito uſufructu: ita etiam de pertinentiis & juribus rei, eorúmque inſtrumentis quæ ei traduntur. Tenebitur igitur proprietarius tradere fructuario feudi catalogum, ſeu dinumeramentum ejuſdem feudi, libróſque cenſuales ſeu redituales, ſaltem eorum exemplaria, retentis originalibus, edendis quoties opus erit, ut poſſit fructuarius cognoſcere, perſequi, & exigere fructus, reditus & omnes obventiones durante uſufructu. Non autem tenebitur tradere inſtrumenta nec exempla acquiſitionum feudi, jurium & pertinentiarum ejus, aut ſimilia, quæ proprietatem ſolùm, & nullo modo uſumfructum reſpiciunt, niſi ſi qua fortè lis, vel occaſio emergat, ut ea edi & porduci fructuarii interſit ad conſervationem & tuitionem rei fructuariæ, & conſequenter uſusfructus. Hic ſeſe offert ampliſſima materia, quando agere vel conveniri poſſit fructuarius, quando ſententia contra eum lata noceat proprietario, vel non, in quo contrarius ſibi reperitur *Paul. Caſtre, in l. fin. ff. de ſervit. & in l. ſæpe. ff. de re judicata.* Et aliæ variæ quæſtiones, quæ ne hujus quæſt. & §. metas excedam, ſuis locis reſervandæ ſunt.

* Concluſiones duæ præmiſſorum: una negativa, altera adfirmativa.

18 Sit igitur prima * concluſio, fructuarium nomine ſuo proprio non poſſe manum injicere feudo ſervienti fundo fructuario, nec fidem clientelariam, ſeu juramentum fidelitatis & alia obſequia exigere, nec ad illa admittere, nec inveſtituras renovare, nec aliud jus dominicum exercere, quod ampliatur etiam ad inveſtituras, & recognitiones cenſuum, vel emphyteuſeon, ſeu, quos vocant, titulos novos vectigalium prædiorum, ſeu certis reditibus annuis hypothecatorum. Et nullam limitationem patitur: quia eſt univerſalis negativa. Intellige quando hoc fecit tanquam ipſe: ſecus ſi tanquam fructuarius, vel vidua tanquam doaria *ut infra ead. gloſſ. num. 34. in fine.*

Secunda concluſio, fructuarius procuratorio nomine domini poteſt hæc omnia facere.

Ampliatur primò, ſive feudum durante uſufructu aperiatur, ſiue prius eſſet & adhuc inveniatur apertum, non tamen aperitur per adventum fructuarii, ſicut aperiretur per adventum novi domini vel proprietarii, unde nõ poteſt fructuarius ea facere quæ habentur infr. §. 65.

Ampliatur ſecundò ſive ex prehenſione & fidelitate fructuarius laturus ſit commodum, vel non: puta, ſi feudum ſit apertum morte vaſalli, qui reliquit filium hæredem, hunc enim poterit fructuarius dicto nomine in fidem admittere & inveſtire: vel ſi cliens in fidem admiſſus, non attulerit catalogum feudi infrà 40. dies à fidelitate admiſſa, poterit feudum prehendere, & curatoribus regendum committere, *ut infrà §. 5. & 6.* Nec obſtat quòd his caſibus fructuarius nullum commodum laturus eſt, quia ſatis eſt quòd ad eum ſpectant fructus horum jurium, jure uſusfructus feudi dominantis & ſic etiam in illis cenſetur procurator generalis domini, & hoc nomine ſua intereſt hæc facere, imo etiam ſuo proprio nomine ſua intereſt (licet remotè) hæc fieri: ut clariora ſint jura, & futura relevia ſint liquidiora.

* An jura dominicalia ſint in fructu.

19 Non autem reddidi hanc rationem (quam multi pingui Minerva adducunt) quòd * honores, fidelitates, recognitiones & inveſtituræ ſint in fructu. Hoc enim verum eſt latè ſumpto vocabulo, & in materia proportionabili; ſed non hîc, ubi quadrare non poteſt, quia hujuſmodi fructus (ſi tamen fructus dicendus ſit) non eſt alienabilis, nec ullo modo ſeparabilis à proprietate, nec proportionari poteſt fructuario ſuo nomine nec activè, nec paſſivè, ut dictum eſt. Et ſic jura dominicalia honorifica non ſunt in fructu, ſed ſolum jura utilia, puta relevia, quintum pretii, & ſimilia.

An autem hæc habeant locum, etiam invito vel prohibente proprietario, quum ipſe fructuarius ſit procurator in rem ſuam: ne hîc ſim nimius, remitto examinandum *infra eod. §. gloſſ. 3.* ubi etiã dicemus an proprietarius concurrere, & prævenire poſſit fructuarium.

* Procuratores domini, cenſentur Emphyteuta, vaſallus, ſuperficiarius.

20 Et quod diximus fructuarium, quoad quædam, videlicet circa cuſtodiam, & adminiſtrationem rei, in qua habet uſumfructum, cenſeri procuratorem domini: Amplia habere locum in emphyteuta, * vaſallo & ſuperficiario. Secus in inquilino, vel colono, *ſecundum Bart. in d. l. 1. §. fin. ff. de operis no. nun. & ibi Alexand. col. 2. not. 2. in fin. Bart. in l. de die. §. quidam ff. qui ſatiſd. cogunt. Bal. in l. emptor. ff. de hæred. vel actione vendita.* Et circa hanc ultimam ampliationẽ diligenter animadverte, quia in vaſallo non eſt dubium, quin ſuo proprio nomine, & non alieno, poſſit omnes actus dominicos exercere in ſubvaſallos ſuos, & ſubfeuda, quum ſit eorum verus immediatus dominus directus feudalis, ita quòd nec ſuperior mediatus dominus, nec alius ejus nomine ſe intromittere poteſt, *ut plenè dicam infra. eod. §. gloſſ. 6. & §. 68. num. 2.* Idem eſſet dicendum, ſi quis fortè teneret feudum in emphyteuſim, vel in cenſum, vel tanquam ſuperficiarius, quod eſt valde præpoſterum, & regulariter fieri non poteſt, *ut dicemus infra §. 51.* Tamen poſito caſu quo fieri poterit, & factum ſit, non eſt dubium quin talis emphyteuta, cenſuarius, vel ſuperficiarius, poſſit ſuo proprio nomine omnia dominicalia jura, etiam feudalia, exequi: nedum in cenſuarios, ſed etiam in vaſallos dependentes à feudo ſuo: vel ut proprius loquar, ab emphyteuſi, cenſu, vel ſuperficie ſua, quamvis enim reſpectu concedentis domini ſui directi ſit emphyteuta, cenſuarius, vel ſuperficiarius, aut quidvis aliud quàm vaſallus, & non teneat rem conceſſam nobiliter vel feudaliter: tamen reſpectu feudorum, & vaſallorum inde dependentium, eſt verus, & immediatus dominus directus, & feudalis: *ut in d. gloſſ. 6. nu. 6.* Quantum autem ad colonum, * omnes doctores ubique tenent, non cenſeri in aliquo procuratorem: & rationem addunt, quia non habet aliquod jus reale inſtar domini, vel quaſi. Et per hanc rationem apparet eos loqui de colono ad modicum tempus, & diverſum ſentire in colono ad longum tempus, & bene faciunt notata per Innoc. & canoniſt. *in cap. ex literis, de jure patro.*

* Colonus nõ eſt procurator domini.

* Colonus utrum poſſit uti prehenſione feudali.

21 Unde ſi quæritur, an * colonus patroni poſſit uti prehenſione feudali? Diſtinguo, aut jura & commoda dominicalia non comprehenduntur in locatione, puta limitata ad fructus naturales, vel (ut plerumque) retentis expreſsè juribus feudalibus. Et tunc clarum eſt, quòd de illis & eorum commodo nil pertinet ad colonum: Aut univerſitas feudi dominantis ſeu fructuum fuit locata, ita quòd omnes obventiones, etiam jurium dominicalium (quod quandoque fit) ſpectant ad colonum. Et tunc ſubdiſtinguo: aut eſt ad modicum tempus, aut ad longum tempus. Primo caſu ſit concluſio, colonum non poſſe, etiam procuratorio nomine domini, (niſi aliud quàm ſimplicis conductionis mandatum habeat) prehendere feudum, nec inveſtituram renovare, aut alium dominicalem actum exercere, quamvis ſua interſit: ſed poteſt agere conducto contra dominum ut agat, ſeu utatur poteſtate dominicali, in prædia ſibi ſubjecta, feudali vel cenſuaria conditione, quæ poteſtas eſt quædam juriſdictio prædialis, quam vulgo juſtitiam fonciariam vocant: ſic fere in ſimili ſimplex colonus, quamvis pro fructibus (antequam eos per ſe, vel alium ſuo nomine à ſolo ſepararet, & ſic ſuos faceret) furto ſublatis, poſſit agere actione furti, ad pœnam dupli, vel quadrupli ſui intereſſe, quia furti actio datur cuicunque habenti intereſſe damni vitandi, *l. eum qui emit. §. qualis, l. ſi is cui. §. ejus rei. ff. de furt.* tamen non poteſt agere ad rem, ſeu fructus condictione furtiva, quia hæc actio ſoli domino competit. *text. dicto §. qualis & eo tit, in l. ſi quis uxori §. ſi ſulphuraria in text. ibi dominus furti age,* id eſt condictione furtiva. Ita enim debet intelligi, ut etiam in ſimili text. & gloſſ. in dicta *l. ſi is cui, in princ.* Sed poterit ex conducto agere



Digitized by Google

contra dominum, ut vendicet, vel condicat: & quod inde conſecutus fuerit, colono præſtet. *d. §. ſi ſulphuraria & l. cum in plures. § meſſem. ff. locati.* Unde puto quòd nec etiam procuratorio nomine domini poſſet vendicare, vel condicere dictos fructus, niſi dominus maluerit ei cedere, vel mandare actiones ſuas, quàm ipſe agere. Hac enim via poteſt ſe hoc reſpectu liberare ab actione ex conduct. *per reg. l. quod debetur. ff. de pecu. l. 2. §. Labeo. ff. ne quid in loco. pub. tradit Bart. in l. Iulian. §. pen. ff. de actio. empt.* quo facto poterit colonus, his actionibus uti, vel nomine ſuo utilibus iure ceſſo, vel directis nomine domini, tanquam procurator in rem ſuam.

22. Et adverte (ne dum in hac incidēti quæſtione brevitati ſtudeo, fiam obſcurus) quòd in iurib. dominicalibus duo * ſemper conſideranda, & diſtinguenda ſunt: primum videlicet ipſa ſuperioritas dominans directi dominii, ſive ſit feudalis, ut in jure patronatus (de quo in hoc titulo) ſive ſit cenſualis, ut in re conceſſa ſub certo cenſu. *infrà tit. ſeq.* Et ejus ſuperioritas & dominii directi virtus honorifica, & executiva ſe habens per modum poteſtatis dominantis, ut manus injectio, in fidem admiſſio, inveſtituræ renovatio. Et iſta ſunt propriè & eſſentialiter jura dominicalia, non enim competere poſſunt niſi domino, & non poſſunt exerceri niſi ab eo, vel ejus nomine, nec in alium cedi, vel transferri poſſunt, *ut infrà gloſſ. 3.* nec præſcribi poſſunt à ſubdito; *ut dicemus in tit. ſeq. in rub.* & de his loquimur. Secundum eſt commoditas pecuniaria ſeu fructus utiles accedentes iſtis juribus: ut ſunt relevia, (vulgò vocantur deveria) & iſta non ſunt propriè jura dominicalia, ſed ſunt obventiones, ſeu fructus civiles jurium dominicalium, & poſſunt liberè per dominum cedi, vel transferri in alium, *ut infrà eod. gloſſ.* 3. & per vaſallum, vel cenſuarium præſcribi pro tempore præterito, *ut dicemus infra* §. 7. *nu.* 13. Et de his non loquimur in hac quæſt.

* Duo conſideranda in juribus dominicalibus.

23. Sed de his abſq; dubio eſt dicendum, quòd ſimplex colonus ad modicum tempus, dummodo etiam hos fructus utiles conduxerit, & in locatione includantur, poteſt nomine ſuo agere, & exigere à vaſallis, emphyteutis, vel cenſuariis relevia, vel cenſus, & alia debita pecuniaria, quæ ceſſarunt tempore locationis, & hoc non actione ex conducto, ſed actionibus vel conditionibus utilibus, quarum directæ competunt domino, etiam abſque alia ceſſione. Sicut * enim emptor certi nominis in ſpecie, vel hæreditatis in genere, aut alterius univerſi, in quo nomina vel fructus civiles includuntur, habet eo ipſo ſine alia ceſſione actiones utiles. *l. emptor. C. de hered. vel actio. vend. l. 2. C. de actio. & obliga.* Ita in locatione * eſt dicendum, ſi quis in ſpecie, vel in genere conduxerit aliquos reditus, vel quid univerſum, in quo hujuſmodi præſtationes, aut alii fructus civiles contineantur, quia emptio & conductio pari paſſu ambulant: & valet argumentum de emptione ad conductionem, ubi non reperitur diverſo modo diſpoſitum. *text. Inſtitu. de loca. in princ. l. 1. ff. eod.*

* Emptor nominis, etiam ſine ceſſione utiles actiones habet.
* Locator utiles actiones habet, & quomodo.

24. Ampliatur noſtra conclusio, etiam ſi in locatione ſit clauſula, cedens jura ſua, & actiones reales, & perſonales, ad jura & pertinentias rei locatæ, de qua per Bartol. in *l. ſi ager. ff. de rei vend. in l. ſi pro re. §. ſi pro evictione. ff. de evictio. in l. Iuls. §. qui fundum. ff. de verb. obl.* & dicemus *in loco opportuno* quia illa clauſula non refertur niſi ad ea quæ poſſunt cedi, ut ad actiones, ad relevia, vel alias obventiones civiles: quamvis ad ea non ſit neceſſaria hæc clauſula *ut diximus*: non autem refertur, nec poteſt adaptari ad ipſos actus dominicales in ſe, quia non ſunt ceſſibiles, nec ſeparabiles à proprietate, ſed ſolùm unà cum illa cedi poſſunt. Colonus igitur hoc caſu benè poterit agere hac actione contra vaſallos, & cenſuarios ad ſolutionem releviorum, cenſuum vel emendæ, & ſolutionem recipere, eóſque liberare erga ſe, & erga dominum: ſed non poterit feudum etiam apertum, vel prædium cenſuale prehendere: ſed poterit adire dominum vel procuratorem ejus, ſi quis ſit, habens mandatum ſufficiens, requirere, & virtute actionis ex conducto, ſi opus ſit compellere, ad injiciendum manum dominicalem, ut hac via promptè, & ſine alia lite ſolvantur. Et quamvis colonus ſibi conſulere poſſit via actionis ordinariæ, tamen quia ad vitandum anfractus, & prolixitates litium, ſua intereſt feudum prehendi, poterit ad id compellere dominum, vel ut emandet & cōmittat poteſtatem ſuam, faciendo eum procuratorem in rem ſuam, unde ſi in locatione, etiam unius anni, eſſet clauſula, quòd colonus poſſet ſaiſire, ſeu prehendere, in fidem admitterē, & inveſtire: non eſſet dubium quin colonus hoc facere poſſet nomine domini, tanquam in his conſtitutus procurator in rem ſuam, aliàs non.

25. Sed utrum ad inducendum, vel præſumendum tale mandatum ſufficiant clauſulæ * generales, & conſuetæ, puta, ceſſit & mandavit actiones, & procuratorem in rem ſuam conſtituit: Videtur quòd ſic, quia ſufficit mandatum generale niſi ubi aliud cautum reperitur. In contrarium facit quod hujuſmodi actus conſiſtunt in quodam jure reverentiali, & quaſi juriſdictionali, videlicet juſtitia fonciaria, ut vulgaribus verbis utar. Tum verba generalia debent intelligi, & reſtringi ad naturam & limites materiæ ſubjectæ. *l. ſi uno. in prin. ff. locati.* Sed de natura ſimplicis locationis non eſt ut hæc tranſeant. Facit quod jus * patronatus etiam laici ad ſacerdotia non venit ſub mandato generali, vel etiam univerſali omnium bonorum, ſed requiritur ſpeciale mandatum, *ut tradit. Io. Cald. Imol. in c. ſi. de conceſſ. præb. Phil. Franc. in c. qui ad agendū, §. fin. fallētia 26. in 6. quicquid ſcripſerit Car. Flor. in d. c. ſi.* Ego puto ſic diſtinguendum, aut iſtæ clauſulæ ſeu limitatæ ſeu relatæ, ad præcedentia in inſtrumento deſcripta, puta cedens, mandans omnes actiones, & faciens eum procuratorem & nuncium in omnibus ſuprascriptis, vel in prædictis vel ad effectum præcedentium: & tunc ſi non ſit in præcedentibus conceſſa poteſtas prehendendi, vel inveſtiendi, non venit in tali mandato. Et ſic requiritur mandatum ſpeciale, non per ſe, ſed per accidens: quia alioquin quantum ad iſta, deficit hoc caſu omne mandatum, & generale, & ſpeciale. Aut vero illæ clauſulæ non ſunt limitatæ, ſed generales, puta faciens eum procuratorem generalem in prædictis, & in aliis ab illis dependentibus, vel prædicta concernentibus, Et tunc continentur in mandato, etiam ſi non adſint clauſulæ cum libera, vel ſimiles, nec clauſulæ de requirentibus ſpeciale mandatum, de quibus *in capitulo qui ad agendum de procurat. in ſexto, in Clementina, non poteſt. eod. titulo.*

* Utrum clauſulæ generales ſufficiant ad inducendum mandatum.
* Jus præſentandi non venit in mandato etiam univerſali.

26. Ratio, quia in feudo antiquo, ſeu *jam conſtituto*, inveſtituræ, * & ſimiles actus, non ſunt actus alienationis, nec actus liberalitatis, vel gratiæ: ſed ſimplicis, & conſuetæ, & quandoque debitæ & neceſſariæ adminiſtrationis: unde non ſunt de requirentibus ſpeciale mandatum, ſed veniunt in mandato generali. *per notata in c. 1. per quos ſit inveſtitura, in uſib. feud. adde quæ dixi infrà §. 21. q. 1. nu. 9.* Et ſic non obſtant contraria. Et hanc diſtinctionem nota pro praxi quotidiana in multis. Et ſic patet quòd ſufficit mandatum generale, & nota quòd hos actus alieno nomine exercens, magis procedit tanquam nuncius, quā ut procurator, *ut dicemus infrà ead. glo. q. 7.*

* Inveſtituræ, recognitiones & renovationes non ſunt actus alienationis, ſed adminiſtrationis.

27. Secundo caſu ſit concluſio, Colonum ad longum tempus non poſſe hos actus dominicos gerere nomine ſuo, ſed bene procuratorio nomine domini. Ad quod mandatum probandum non erit opus alio documento, quàm inſtrumento ſuæ locationis, fructus & obventiones horum jurium includentis, ſine reſervatione actuum dominicalium. Hæc enim reſervatio derogaret tacito mandato exercitii eorum, & etiam utilibus actionibus commodorum: quia reſervatio alicujus juris non cenſetur in dubio facta de nudo nomine vel honore, ſed etiam de commodo & effectu. Niſi ipſa commoda horum jurium eſſent expreſſe locata & conceſſa. Tunc enim ne ſit repugnantia, reſervatio eorundem jurium, intelligitur ſolum de exercitio directo, & honore.

Non obſtat prædictis, quòd quotidie uſuvenit,

Digitized by Google

ſimplices colonos, qui ad modicum tempus feudum dominans cum pertinentiis conduxerunt, nedum utiliter agere contra cenſuarios feudi, & exigere cenſum, & laudimia, & emendas, & efficacem Aorum apocham dare: ſed etiam inveſtire novos emptores, & quoſlibet noviter acquirentes: quia iſte eſt error* vulgarium & imperitorum, qui nullum facit jus, nec conſuetudinem novam, etiam non ſolet fieri niſi ſub fiducia mandati, vel ratihabitionis domini. Ex eo autem proceſſit error, quod* inveſtitura cenſuariorum, eſt res perfunctoria & voluntaria, quia non recipitur niſi à volente, *ut infra* §. 78. unde ſuper hoc parum ſollicitantur domini cenſuarii. Secus eſt in inveſtitura feudali, quæ eſt magis ardua, & utrinque debita: & in qua ultra commodum pecuniarium, ſemper aliquid honorificum eſt præſtandum, videlicet fides, & homagium, unde ſuper ea diligentius advertunt, & raro contingit vaſallos adeò errare, & imprudentes eſſe, ut contenententur inveſtiri à tali colono, ſed patronum ipſum adire ſolent, vel eum de cujus ſufficienti mandato eis conſtat, vel oblationes ſuas ritè faciunt. Et ne cui fortè videatur ineptum, de ſingulis eſſe ſollicitum, ſæpe leve aliquod punctum magnam diſſolvit dubitationem.

*Error vulgarium & imperitorum non inducit jus & conſuetudinem.

*Differentiæ inveſtituræ cenſuariæ & feudalis.

28 E multis unum proferatur exemplum. Conſanguineus* venditoris, retractu experitur contra emptorem, qui oſtendit ante annum ſe inveſtitum, ab alio tamen quàm à vero domino. Solutio patet ex prædictis, quia ſi à fructuario,* tutus eſt emptor. Idem ſi à colono ad longum tempus, ſecus ſi à colono ad modicum tempus, quantumcunque etiam cenſus & laudimia cõduxiſſet, & revera ſit cenſualis, niſi aliter* appareat colonum habuiſſe mandatum. *ut plenius per multas quaſt. ſcripſi infra.* §. 172. quòd in prima editione penitus remiſi (tum ſperans omnia brevi edere: quàm minime ſuſpicabar ſtudia mea totis 26. ſequentibus ann. tot, támque indignis cladibus opprimenda.) ne vero diutiùs ſuſpenſi ſint ſtudioſi, promo hæc exempl.

*Inveſtitura fructuarii vel coloni ad lõgum tempus, non autem coloni ad modicum tẽpus, prodeſt ad excluſionem retractus proximitatis.

*Inveſtitura facta per fructuarium & colonum ad magnũ tempus, valet.

29 Ut ſi tacitè vel expreſsè colonus deputatus eſſet ad inveſtituras, ut præſumitur* quando habet libros ſedens in loco, tempore quo ſolvuntur cenſus, hoc enim ſufficit ſi cum hoc talis in loco reputetur. *facit l. ult. C de pact. conven.* quia in d. §. 173. duo ſunt. Videlicet primò, jus politicum & bonum publicum, ut annus non ſtatim currat dum res eſt occulta, ſed à tempore alicujus notificationis. Quia quantum ad hoc dominus eſt publica perſona, & libri cenſuales, publici, & ſic eorum ignorantia ſupina eſt, unde in locis ubi per tyrannidem vel avaritiam hi libri non oſtenduntur, non ſufficit hæc publicatio vel occulta inveſtitura, niſi poſſeſſio emptoris fuerit publica. Quòd ſi adſit, non refert à quo relata ſit inveſtitura in libris cenſualibus. Secundò, intereſſe dominorum directorum ut citius adeantur, & jura eis ſolvantur. Sed primum præcipuum eſt, domini enim locorum etiam minores, habent juriſdictionem quandam fundiariam, *ut dicemus infrà* §. 74. *glo. 1. num.* 77.

*Quibus caſibus inveſtitura facta per colonum modici temporis, valeat.

*Præſumi quando ſoleat colonus deputatus ad inveſtiturã.

30 Et ſolebant olim hujuſmodi inveſtituræ publicæ fieri vel apud acta in prætorio judicis, ſi dominus (ut plurimi) habebat juriſdictionem contentioſam: vel in loco dominanti, ubi præſentibus miniſtris & teſtibus in libro vel Cartophylacio ad hoc deſtinato conſcribebantur inveſtituræ, & ſic inerat quædam ſolennis publicatio, ut etiam ſatis indicat diſputatio ſtatuum *ſuper* §. 183. in proceſſu verbali, qua publicatione ceſſante non videbatur res in aliam manum tranſlata. Hodie ergo dum quæritur an annus* retrahendi currere incipiat à data inveſtituræ, non tam inſpicienda eſt perſona quæ illam admiſit, nec ejus mandatum, quàm publicatio ipſa venditionis, & notitia communis in loco & vicinia, ut jam cognati venditoris non habeant juſtam cauſam ignorantiæ *facit not. infra* §. 4. q. 4. Redeundo ad rem.

*Annus retrahendi à qua die currere incipiat.

31 Nota quòd dum fructuarius manum injicit feudo vel alium dominicalem actum exercet: eo ipſo, quòd hoc facit tanquam fructuarius, cenſetur procuratorio nomine domini facere, & ad manum domini ponere, non ad manum ſuam, niſi ut vicariam, etiamſi ſimpliciter dicat ſe ponere ad manum ſuam, nulla facta mentione domini, quia qualitati* uſufructuarii, ineſt ipſo jure qualitas procuratoria circa exercitium horum actuum. Sic dicens ſe procuratorem, eo ipſo cenſetur facere in qualitate procuratoris. *l. pen. D. ſi quis cautio.* Bal.* & ibi Bart. *D. de inſtito. actio.* Alber. *in rubr. num. 4. C. de procur.* ſic dicens ſe maritum, cenſetur nomine uxoris facere, Bald. *conſtit. ext. de procur.* Idem de tutore & aliis, Andr. Tiraq. *in tract. de retract. proximitat.* §. 10. *num.* 4. Imo etiãſi non dicat ſe fructuarium, ſed ſimpliciter agat, nulla qualitate expreſſa, dummodo non exprimat repugnantem qualitatem, cenſetur procuratorio nomine domini facere, quoniam in dubio videtur celebrari actus in illa qualitate, in qua ſubſiſtere poteſt, etiamſi non ſit expreſſa, præſertim in actu dependente à voluntate unius, *ut in cap. cum ſuper. & ibi not. Panorm. de offi. & poteſt. delegat. in l. 3. ff. de mil. teſta.*

*Qualitas congrua & debita & ex qua actus ſubſiſtere poteſt, in quocunque agẽte ſubintelligitur, etſi nullo modo expreſſa ſit.

*l. ultima

32 Unde non obſtat *l. ſi quis domum* §. 1. *ff. locat.* ubi locatio facta per fructuarium ſimpliciter, cenſetur in dubio facta tanquam per proprietarium, & non tanquam per fructuarium, quia ille textus loquitur in actu dependente à voluntate libera duorum, in quo veriſimiliter colonus vel inquilinus non fuiſſet tanti conducturus à ſimplici fructuario. Et quia actus non eſſet ſatis tutus in qualitate fructuarii ſicut in qualitate ſimplici, ideo de ſimplici qualitate, expreſſa, tuta & valida, non ſit tranſitus ad qualitatem alienam, invalidam & minime tutam, etiam alias tacitam, & imputet ſibi qui ſimpliciter proprio nomine ſeſe obligavit, ſed ad ſuſtinendum actum prout melius ſuſtineri poteſt, bene attenditur qualitas tacita, etiam in terminis *d. l. ſi quis domum* §. *primo*, ſi poſtea fructuarius renunciaverit juri ſuo in manus proprietarii, qui illico advolat ingrediens feudum, colonus excipit ſe debere frui ad vitam fructuarii qui erat talis tempore locationis: dominus replicat, quòd fructuarius non contraxit ut talis, ſed proprio nomine tantum. Colonus duplicare poteſt, quòd etiam tanquam fructuarius tacitè contraxit, ex quo tunc fructuarius erat, & partem dominii habebat: & hanc locationem ad tempus ſuum, ſeu vitam ſuam facere poterat. Ad hoc faciunt omnia jura, quę volunt eam ſemper qualitatem & interpretationem aſſumi, per quam & quatenus actus ſuſtineri poteſt *l. ex ubi eſt, ibi, ſemper in dubiis id agendum eſt, ut quàm tutiſſimo loco res ſit. ff. de rebus dub. l. quoties in actionibus. eod. tit. l. quoties. ff. de verb. obl. l. quoties idem ſermo. ff. de reg. jur.* Idem eadem ratione, in eo qui conduxit feudum dominans ad longum tempus, & in marito, & ſimilibus, ut ſubintelligatur qualitas debita, etiam nullo modo expreſſa.

33 Verum eſt, quòd vaſalli vel cenſuarii poſſunt eos cogere ad declarandum, & oſtendendum, in qua qualitate proceſſerunt, ſed non corruit actus propter illam qualitatem à principio tacitam, quod intellige de qualitate perſonali, non* autem de qualitate formali, videlicet an jure feudali, vel cenſuali fiat prehenſio: & an ratione talis feudi vel loci dominantis, & an ex defectu fidei, cenſus vel catalogi fiat, niſi enim hoc expreſſum fuerit, tanquam deficiente forma ipſo jure non valet prehenſio, etiam quantum ad actus facti, ita quod poſſet impune contemni, ut infra dicemus loco congruo. Hæc enim jura ſunt magis realia, quàm perſonalia, *ut infrà eodem, gloſſ. 5. numero ſecundo.*

*Defectus qualitatis formalis vitiat.

34 Sed uberrimæ hujus materiæ diſcurſu omiſi reſpondere objectis, quibus ut breviter fiat ſatis: ad primum pro parte affirmativa adductum, patet ſolutio in primis allegationibus ſecundæ partis *numero ſeptimo, & octavo.* Ad ſecundum reſpondetur, quòd iſtud jus non competit quaſi domino, imo nec domino utili, alio exiſtente domino directo, *ut diximus nuper. ſupra eodem numero vigeſimo ſecundo, vigeſimoſeptimo.* Nec

Digitized by Google

poteſt in alium etiam utilem dominum cedi. Et neceſſario ipſum verum jus dominicum in ſe reſpectu rei ſervientis, ſemper eſt directum, & nunquam utile, vel obliquum, ſicut nec vera proprietas poteſt eſſe utile dominium, & hoc implicaret contradictionem. Ad tertium quoque reſpondetur, quod jus dominicum in ſe non eſt in fructu, nec ſeparabile à patronatu, ſed ſolum commoditas ſeu utilitas pecuniaria inde procedens. Et ſic in juribus dominicalibus hoc eſt ſpeciale, quòd non poſſidentur, nec quaſi, nec civiliter, nec naturaliter, à fructuario ſuo nomine, quamvis ſervitutes & alia jura fundo fructuario accidentia, quaſi naturaliter ſuo nomine poſſideat. Ex quib. patet reſponſio ad quartum & quintū, quod iſtud jus tranſiret cum univerſali ad eum ad quem tranſit ipſum jus patronatus in ſpecie, niſi hoc impediret prædicta incompatibilitas extremorum, quæ non reperitur in jure patronatus ad ſacerdotia, & multis aliis quæ tranſeunt cum univerſitate, ad alium quam dominum, puta fructuarium, vel colonum ad longum tempus etiam nomine ſuo. Et de tali colono debet intelligi dictum Io. Fab. *in l. ſi quis. C. de cert. & commiſſi.* ubi etiam ſe refert ad Inno. & notat. *in d. cap. ex literis.*

35 Ad ſextum reſpondetur, quòd eo ipſo quòd vidua tanquam doaria ( *ἀντιφέρν* enim de quo in *l. ult. C. de donatio. ante nup.* vulgo vocamus doarium, quod Siculi, qui bonam partem conſuetudinum ſuarum à Gallorum Normanorum moribus, qui Græcis & Sarracenis ejectis, regnum ibi primùm fundarunt, aſſumpſerunt, vocant antiphatum ) vel alius uſufructuarius tanquam talis, vel ſimpliciter exercet actus dominicos, cenſetur procuratorio nomine ( uti patroni ) hoc facere, *ut dictum eſt*. Ex prædictis deciſa fuit quæſtio de qua anno 1540. non modica diſputatio erat. Caſtellaniæ *de Milly*, domanii regii in comitatu Claromontenſi, Rex Franciſcus uſumfructum dederat dominæ *d'Arpajon*, retentis ſolis homagiis : dubitatur an * ipſa poſſet ſubfeuda prehendere ex defectu hominis & jurium? Videbatur quod non, quia dependent ab homagio reſervato. Contrarium reſpondi, dummodo non faciat ſolo nomine ſuo privato, ſed nomine cedentis, expreſſo vel implicito, ut quia dicit nomine regis vel tanquam jus habens ab eo : & ſic explicitè. Implicitè verò, ſi faciat tanquam fructuaria : ſed propter dictam exceptionem vaſalli debent adire regem pro fidelitate & inveſtitura, ut priùs conſueverant. Et offerendo apocham jurium utilium à dicta domina, debent ab officialibus regiis in fidem admitti & inveſtiri, & non alias. Et interim præfata domina prehendere poteſt ut dixi. In quo faciendo, facit negotium regis & ſuum, & fructus ſuos faciet ex defectu hominis : & ſi Rex ei ceſſit reliqua jurium debitorum, ipſa poteſt prehendere feuda aperta ex præcedentibus mutationibus & fructus ſuos facere, donec & cætera ut dixi. Sed ſi rex ei non ceſſit reliqua, nihilominus ipſa poteſt prehendere, ex defectu hominis & jurium, feuda adhuc aperta ratione mutationū præteritarum, & fructus ſuos faciet, uſque ad finem vel congruam oblationem, ſed hoc caſu non ſpectat ad eam ſed ad regem, apocham dare jurium utilium.

*Ius prehendendi tranſit ad uſufructuar. & colonum ad longum tempus.

36 Præfatam autem concluſionem noſtram, quod doaria, vel alius fructuarius poſſit procuratorio nomine dominicales actus exercere, limita * primò, ſi in conſtitutione doarii vel uſusfructus, hoc fuerit reſervatum, vel ſi alias quomodocumque appareat de contraria voluntate proprietarii, cui liberum eſt revocare mandatum, ſecundum not. *infra eo. glo. 3. q. 2.*

* Limitationes ad regulam: *fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere poteſt.*

Limita ſecundò, ſi de conſuetudine regionis non ſoleant hæc expediri per uſufructuariū ſed per ſolos proprietarios, *ut cavetur conſuetudine Nivernenſi, titulo de douaires.* §. 9. quia tunc clarum eſt, quòd à mandato generali fructuarii excipiuntur inſolita. *l. vel univerſorum D. de pign. actio.* Et tunc opus eſſet ſpeciali & expreſſo mandato. Aua utem jure doarii, vel uſusfructus fruentes aliquo caſtro, poſſint nomine ſuo juriſdictionem ei adhærentem exercere, officiales inſtituere, vel deſtituere : quia hoc feudalem materiam excedit, dicam infra §. 108. & 136.

Limito 3. ut procedat quando doaria per manus ſuas fruitur : ſecus ſi non percipit fructus & emolumenta niſi per manum hæredis & proprietarii : quia tunc nullo modo poteſt prehendere niſi ex alio ſpeciali mandato.

37. Libet hic tradere quæſt. quam vidi in facto. A Baronia *de Perreuſe*, movetur feudum *de Villiers le ſeq.* quod væniit tempore quo doaria rapiebat reditus Baroniæ ſeu mediam partem omnium redituum per manum Baronis, à quo petiit ut ipſe manum injiceret feudo aperto, ad hoc, ut actrix haberet quintum & ſubquintum pretii, & interim lucraretur fructus pendente prehenſione ex defectu hominis. Baro reſpondet ſe non teneri, quia donec emptor eum adeat & interpellet ut ab eo recipiatur in fidem & homagium, titulos exhibuerit & oblationes congruas fecerit, habet de jure & conſuetudine 30. annos ad deliberandū utrū duorum eligere voluerit, vel retractum vel quintum pretii, & quòd priùs cogi nequit. Breviter ex hoc themate tres inſurgūt queſtiones. Prima queſtio, an actrix ſit admiſſibilis, ſecunda, an ex nunc ſibi debeatur quinta pars pretii : tertia, an per mortem vel contumaciam emptoris fructus debeantur doariæ, vel ſoli domino contempto qui ſolus tandem manum injecit. Ad primam videtur quod non, quia ut licet domino vigilare, * ita licet ei dormire, ut verbis conſuetudinis noſtræ utar, *infrà* §. 61. Secundò per regulam *C. ut nemo invitus agere.* Tertiò quia in præſenti ſpecie obligatio jurium utilium non eſt ſimplex ſed alternativa, electione ſpectante ad dominum, & non ad vaſallum. Ex parte vero dominii non ſpectat ad doariam vel fructuarium, tametſi habeat partem dominii: ſed ſpectat ad proprietarium, qui ſolus poteſt unire, & feudo dominanti ſubfeudum incorporare, & ad hunc finem uti retractu, *ut infrà* §. 21. & ſic ſolus habet hanc electionem *de qua ſuprà* §. 20. Quartò, quia ſi dominus urgeret emptorem, cogeretur infra quadraginta dies eligere, pretium cum legalibus ſumptibus refundere, vel jus retractus admittere, *ut infra*, §. 20. Sed quandiu quieſcit emptor, non incipit curſus horum quadraginta dierum, & ſic ſemper dominus habet ſpatium & libertatem non ſolum deliberandi, ſed etiam pecunias præparandi. Ita quod hoc caſu verum eſt, quod dormiente * vaſallo dominus vigilat, hoc eſt, ſibi ipſi prorogat & ſemper conſervat jus retractus feudalis: quo jure ( quod habet à conſuetudine & lege feudali ) non eſt privandus per fructuarium, qui conſequenter non ſolùm non videtur admiſſibilis, ſed injuſtam cauſam habere. Quintò, iſta doaria non * vera fructuaria, hoc caſu, ſed longè minus juris habet, cùm ſibi non liceat per manus ſuas frui, ſed tantum capere per manus domini, quod longè diſtat ab uſufructu. *l. fundi Trebatiani. & ibi Bart. Lancel. Deci. ff. de uſu & uſufr. legat.* Et ſic multò minùs cogere poteſt dominum ad eligendum & conſumendum jus ſuum, quia feſtinando perderet utrumque, & jus quinti quod cederet doaria, & jus retractus cùm nondum habeat pecuniam paratam. Cùm ergo ſuum & jus eligendi & non etiam veri fructuarii, & multo minùs hujuſmodi doariæ quæ in præſenti ſpecie per manus alienas capit, non tenetur jus ſuum præcipitare. Sextò, quia quamvis vaſalli poſſint adire fructuarium loci dominantis, qui tenetur * eos in fidem admittere & inveſtire, ſecundum prædicta ( niſi hoc reſervatum & exceptum ſit, *ut ſupra eod. num. 35.* ) tamen nullo modo poſſint adire hanc doariam, quæ nullam habet adminiſtrationem, nec in totum nec in parte : cùm ergo omnis adminiſtratio fuerit reſervata, totum arbitrium remanet domini. Septimò, quia etiam ſtante vero & integro totius fructuario habente plenam per manus ſuas adminiſtrationem nihilominus poteſt proprietarius ut per ſe inveſtire

* Vigilare & dormire domino licet.

*Dormiente vaſallo dominus vigilat.

* Fructuaria impropriè eſt quæ non per ſuam ſed alienā manum fruitur.

*Lege, qui poſſit eos.

Digitized by Google

fructuario habente plenam per manus ſuas adminiſtrationem; nihilominus poteſt proprietarius ut per ſe inveſtire, non vocato vel etiam invito tali fructuario, ita & inducias fidei dare novis acquiſitoribus feudorum, & ſic præcipere vero fructuario facultatem prehendendi, & fructus ſuos ex defectu hominis faciendi. Igitur multò fortiùs in hac hypotheſi poteſt emptori expreſſas vel tacitas inducias dare. Octavò, quia dominus non ceſſat ut doariæ officiat, ſed ut ſibi proſit, & jus ſuum eligendi proroget, ut ſic ceſſet objectio de qua in *l. in ſumma. ff. de aqu. plu. arc. & per Io. Fab. inſt. de leg. Fuſ. Cani. tol.*

38. Adverte, hæc quæſtio diffuſior eſt & profundior, quàm prima facie videatur: implicat enim quinque principales quæſtiones. Prima, an obligatio qua tenetur emptor ſoluere quintum, vel pati retractum, *de qua infrà* §. 20. ſit alternativa vel ſimplex. Secunda, an fructuarius poſſit uti retractu feudali. Tertia, an jura quintæ partis pretii releviorum & ſimilia cedant & acquirantur fructuario inſpecto tempore venditionis vel mutationis feudi, & extunc: an verò tempore inveſtituræ vel oblationum vaſalli. Quarta, an proprietarius utens retractu feudali teneatur ſolvere quintam pretii fructuario? Quinta, an invito fructuario poſſit gratiam facere vaſallis, inducias aut dilationes voluntarias dando, vel provocando. Sexta, ſi proprietarius manum injecerit ſubfeudis ex defectu hominis, an fructus ex diligentia domini in commiſſum cadentes acquirantur ei, an vero fructuario negligenti? Quæ omnes ferè quæſtiones excedunt materiam hujus §. dempta ultima, quam mox tractabo, reliquas ſuis quibuſque locis diſcuſſurus, quia non omnia ſimul dici poſſunt. Sed ne diu nimis lector ſuſpendatur in præfata hypotheſi: dico quod hujuſmodi doaria petere poteſt congruum tempus præfigi domino infra quod deliberare, eligere & jura ſua exercere debeat, vel actricem indemnem reddere de quinta pre-

* Lege enim.

tii ei debita: cedit eum * ex die contractus. Ad tertiam quæſtionem ſolutio liquebit ex quæſtione ſequenti. Ex prædictis apparet quod uſusfr. formalis loci dominantis in alium tranſlatus, non impedit quin dominus per ſe, vel alium procuratorem ſuum poſſit ſine præjudicio jurium utilium fructuarii jura dominicalia exercere. *de quo latius infra ead. gloſſ.* 3. Hinc emergit

39. Secunda quæſtio principalis, eodem themate retento, Patronus proprietarius, alio habente uſumfructum, prehendit, ſeu manum ſuam injecit feudo aperto fortè per obitum vaſalli: & hæredibus diu ceſſantibus in fidem domini ſe conferre, & debita jura ſolvere, plurium annorum fructus exciderunt. Quæro ad quem pertineant, an ad dominum proprietarium, an vero ad uſufructuarium.

Arg. 1.

Et videtur quod ad ad proprietarium.

Primò per iſtum text. quia ipſe ſolus eſt patronus, & dominus feudalis. Sed hæc conſuetudo non dicit fructus acquiri, niſi ſoli domino feudali, ergo non acquiruntur uſufructuario: quoniam (*ut liquet ex his quæ ſupra diximus in rubric. colum. fina.*) iſti fructus non committerentur, niſi conſuetudo diceret: & neceſſe eſt ad hoc fundare intentionem in hac ſola conſuetudine. Sed ſolus verus dominus feudalis habet intentionem fundatam in hac conſuetudine, non autem fructuarius, cui verba conſuetudinis nequeunt convenire. Igitur nec ejus diſpoſitio. *l. lua autem. in principio ff. de adminiſt. tut. l. 4. §. toties. ff. de damn. infec. cum vulg. & qua late adducit Felinus in cap. nonnulli. circa fin. in princ. col. 35. de reſcript.*

Arg. 2.

Secundò, iſti fructus non proveniunt ex re in qua habet uſumfructum, ſed ex fundo cujuſdam tertii, in quo iſte fructuarius nullum prorſus habet jus, nullamque ſervitutem.

Art. 3.

Tertiò, hi fructus proveniunt ex fundo ſerviente ſoli proprietario, & non fructuario, & ex fundo prehenſo, poſito & manente in manu ſolius proprietarii, ergo ſpectant ad ſolius proprietarii poteſtatem, dominium, & diſpoſitionem, quæ ſignificantur per manum, *ut not. doctores in l. manumiſſiones. ff. de juſt. & jur. & remiſſivè. infra in fin. glo.* 4.

Arg. 4.

Quartó, iidem fructus immediatè acquiruntur ex facto, & induſtria ſolius proprietarii, qui liberè (quia erat in ſua mera facultate facere, vel non facere) & ſuo nomine, ſuáque auctoritate manum ſuam injecit: quod non debet ſibi luctuoſum procedere, quomodo ad alium tranſlato. *l. cum oportet §. ſic & enim. C. de bon. quæ lib. inſt. per quas perſonas nob. acq. §. 1. in fin. fa. inſt. eod. §. de his. & l. ſed & ſiquid ff. de uſusfr.*

Arg. 5.

* Uſufructuar. debet frui per manus ſuas.

40. Quintò, de natura & ratione uſufr. eſt, quòd * uſufructuarius capiat fructus propria auctoritate, & per manus ſuas, & non per manus domini. Alioquin ſi per manus domini haberet percipere, non diceretur habere uſumfructum, nec habere jus inhabitandi, vel accedendi ad rem, nec impediendi quo minus dominus poſſet rem vendere, vel diſponere ad libitum, nec haberet reliqua jura, nec nomen uſusfructus. *text. eſt in l. fundi Trebatiani, ubi per glo. Bart. & omnes. ff. de uſu. & uſufr. legato Alex. conſ. 214. nu. 2. lib. 6. tradit Capol. in tract. de ſervit. urban. præd. c. 3. col. ſuper diffinitione uſusfr.*

Arg. 6.

Sextò per *l. arboribus. §. ſi. ff. uſufr. l. ſi uſufructuarius. ff. quib. modis uſusfruct. amittat.* ubi fructus non efficiuntur fructuarii, niſi ab eo vel alio ejus nomine ſeparentur à terra. Sed videtur fructuarium non poſſe capere iſtos fructus propria auctoritate, quum non poſſit ſua auctoritate prehendere (ut dictum eſt) nec etiam per manus ſuas, quum res ipſa cum fructibus & pertinentiis ſit prehenſa, & poſita ad manum domini proprietarij, cujus nomine fructus ſeparantur à fundo prehenſo, ergo haberet neceſſe habere hos fructus de manibus domini. Igitur tanquam uſufructuarius illos non capit, & ſic non ſpectant ad fructuarium, ſed ad proprietarium & ejus hæredem & non ad hæredem fructuarii, qui in hoc deterioris eſt conditionis, quàm ſimplex bonæ fidei poſſeſſor, *ut per gloſſ. Bart. Bald. in dicta l. ſi uſufructuarius meſſem. ff. quib. mod. uſusfructus amitta. Andr. Tiraq. in tract. retractu. convent.* §. 4. *glo.* 4.

Arg. 7.

Septimò, * iſti fructus committuntur propter contumaciam & indevotionem vaſalli, ceſſantis fidelitatem & juſta facere: ſed iſta fidelitas debetur ſoli proprietario, & ejus omiſſio ſolius proprietarii domini feudalis injuriam, & contemptum concernit, ergo commiſſum fructuum qui in pœnam injuriæ, & contemptus ſolius domini à lege conſuetudinaria infligitur, debet ad ſolum dominum velut in propriæ injuriæ ultionem ſpectare, & non ad uſufructuarium, vel alium quemlibet, qui non eſt paſſus injuriam & contemptum.

* Commodum quo quis privatur à lege, contemplatione alterius ad eum defertur.

41. Eſt enim maxima * in jure, Quod cùm quis ex diſpoſitione juris, alterius contemplatione vel favore, aliquo commodo privatur, & maximé quando propter delictum quod reſpicit certam perſonam, tunc illud commodum applicatur illi perſonæ offenſæ, *text. in l. ſi legatarius & ibi per omnes doctores C. de legat. in l. poſt legatum §. amittere. ff. de his quib. ut indign. in l. 2. §. fin. verſ. duo fratr. & ibi Bart. ff. de collat. bono. in authent. de ſanctis epiſcop. §. ſiquis autem contra. colla. 9. & in uſi. feud. quæ fuit prima cauſa benefi. amitt. §. denique.* licet aliud ſit quando ex diſpoſitione hominis, ſeu teſtatoris per *text. in l. uxorem. §. hæres. & ibi Bart. ff. de leg.* 3. *Lud. Rom. in. ſing. 692. regula eſt Bart. Phil. Corn. Iaſ. in l. 1. col. 2. C. de his quibus ut indign. Soxi. in rub. ff. de his quæ pœnæ nomine.* Ad hæc optimè faciunt quæ dicam infrà ead. glo. q. 4. num. 41. 42. 43.

Arg. 8.

Octavò * arg. ab abſurdo, ſi vaſallus habeat uſufructuarium ſibi gratioſum, & fortè proprietario odioſum, erit via aperta ad dominum impunè contemnendum, nullamque recognitionem, & obſequium præſtandum per vaſallum, quamdiu vivet fructuarius, qui fructus (non uſumfructum qui ceſſione expiraret) remittet, vel reſtituet vaſallo, ſi proprietarius feudum contumacis prehendat.



Digitized by Google

Contrariũ* tamen dicendum eſt per *l. uſufr. legat.* 42.

42 Reſpon. 1. *l. Item ſi fundi. in princ. l. arbores. ff. de uſufru.* ubi dicitur, quod ad uſufructuarium ſpectant, nedum omnes fructus naſcentes ex re ipſa, ſed etiam omnes obventiones, & cætera quæcunque, & quicquid inde percipi poteſt. Sed illi fructus ſunt obventiones fundi dominantis, & illius occaſione percipiuntur, igitur ſpectant ad habentem uſumfructũ fundi dominantis, *& ita tenent Oldrad. in q. 24. quod domina uſufructuaria. Io. And. in add. ad Spec. de locoat. §. nunc aliqua. verſic. 93. in verb. qui tabernas. Alber. in d. l. uſufru. legato. & in rubric. C. de uſufru. Paul. Caſtro in l. 2. C. eod. & Ioan. And. ſequen. Alex. in l. divortio. §. ſi fundum. col. 5. ff. ſolu. matri. & in vlt. addi. ad Bald. in l. fin. C. de jure emphyt.* Guid. Papa *in dicta quæſt.* 477. *num.* 2. *Iaſon in l.* 3. *col.* 10. *quæſt.* 5. C. *de jure empht. Benedict. in d. repetit. in c. Raynutius. ver. cætera bona, num.* 33. non obſtante quodam Tholoſano areſto quod allegat. Amplia hanc deciſionem, *ut ſupra, num.* 34.

*Solutio.

43 Reſpondendo ad contraria, non obſtat primò hic text, quia uſufructuarius habet cauſam à domino proprietario, vel ejus prædeceſſore: non enim poteſt uſusfructus conſtitui niſi à domino. §. *conſtituitur. inſti. de uſufruct. l.* 3. *ff. eod.* Igitur ipſe dominus feudalis hos fructus percipere & lucrari videtur, eo ipſo quòd percipiuntur per eum, cui uſumfructum conceſſit. Et ſic fructuarius non ex perſona ſua, ſed ex perſona proprietarii fruitur his fructibus, quamvis nomine ſuo, ſed reſpectivè, videlicet ſuo nomine, reſpectu vaſalli, vel ejus hæredum, tanquam ceſſionarius procurator in rem ſuam. *l. illam. C. de donatio.*

44 Ex his patet ſolutio ad ſeptimum Ad ſecundum & tertium, reſpondeo, quòd hi fructus realiter proveniunt ex fundo tertii, in quo fructuarius non habet uſumfructum. Sed tamen ille fundus dependet à fundo dominanti, & in feudum tenetur ratione loci dominantis, & ſic cenſetur pars primi fundi ratione dependentiæ & emanationis feudalis, & directi dominii retenti inter * jura & pertinentias fundi dominantis: & ſic non cenſetur in totum fuiſſe alienatus, nec ſeparatus à fundo dominante, *per tex. in l. talem in fi. ff. de hered. inſtit. per quẽ not. ibi Bald. & Ioan. Immo.* quòd vaſalli continentur appellatione ſuorum & meorum. *Lud. Roma. conſ.* 155. *in præſenti. Guilelmus Cune. Cyn. & Bald. in l.* 1. *ff. de ſtatu hom. Bal. Phil. Corne, in l.* 3. *C. de fideicomm.* Igitur qui habet uſumfructum in fundo dominante & ejus pertinentiis, vel in fundo ſimpliciter, abſque alia limitatione, habet etiam in conſequentiam uſumfructum vaſallorum, & aliorum jurium, & commoditatum à fundo dependentium, quia ſunt pars fundi dominãtis unde dependent, & latius dicendũ reſervo *infrà ea glo. in q. ſequen. & in glo.* 3. Ad quartũ reſpondeo, quod argumentum militaret, ſi illud factum eſſet ſeparatum à jure & proprietate fundi dominantis, quod non eſt in caſu præſenti: quia prehenſio & injectio manus domini, fit virtute directi dominii, retenti per dominum & prædeceſſores in fundo prehenſo, quod quidem directum dominum eſt de proprietate, jure & pertinentiis fundi dominantis. Et ſic quemadmodum fructuarius habet fructus naſcentes ex fundo dominanti, ita debet habere fructus obvenientes ex illo jure dominii directi retenti in feudis clientelariis, fundo dominanti adhærentis. Secus ſi alia ratione dominus prehenderet, vel prehendi faceret illum fundum, puta virtute inſtrumenti guarentigiati, propter aliquod debitum privatum, etiam ex juribus feudalibus ortum, puta ob compoſitionem relevii temporis præteriti ad fructuarium non ſpectantis, & fortè adjudicarentur ſibi fructus in ſolutum, vel alias jure pignoris feudum poſſideret, *ut in cap. 1. de feud.* quòd declarabo contra communem opinionem *infrà eod. §. glo. fin.* Idem ſi illos fructus emiſſet, aut aliàs quam ratione feudi dominantis, aut ex natura feudi, fructus fundi ſervientis, vel etiam ipſum fundum acquireret, quia tunc militaret argumentum, & etiam alia ratio, quia acceſſio vel angmentum accedens diverſo jure non cenſetur jure conſolidationis, nec jure accreſcendi, nec auget uſumfructum, vel partem illius cui alias accreſceret, *ut dicam infrà.* §. 20.

*Feudum eſt de pertinentiis fundi dominantis.

45 Ad quintum reſpondeo, quod differentiarum, quas ſcitè & breviter more ſuo tradit Serbidius Scævola Iuriſconſul. in *dicta l. fundi Trebatiani*, inter * uſufructuarium, & eum cui tantum fructus fundi debentur, potior hæc eſt, quòd uſufructuarius poſſidet, & propria auctoritate fruitur, & fructus capit, vel alii fruendum locat. *l. arboribus. §. 2. ff. de uſufruct.* alter verò non, ſed fructus vice penſionis debitæ ſibi ſolvuntur per dominum, plenum proprietarium, & poſſeſſorem. At hîc licet fructus feudi prehenſi non committantur, niſi inquantum & quandiu feudum prehenſum tenetur ſub manu domini feudalis: tamen nihil impedit quin interim fructuarius poſſit nomine ſuo illos fructus ſeparare à ſolo, & tollere, ſicut poſſet dominus ceſſante uſufructuario; & cenſetur fructuarius poſſidere, vel quaſi omnes ſervitutes, jura, obventiones, & commoditates acceſſorias fundi dominantis eodem jure, & eadem naturali poſſeſſione, qua ipſum fundum poſſidet, & contra dominum, vel extraneum ſi turbaretur, poſſet interdicto *uti poſſidetis* experiri. *l. naturaliter in princ. ff. de acqui. vel amit. poſſeſſ. l. fin. ff. uti poſſid. l. ſecunda in fin. ff. ſi ſervit. vindi.* Ad ſextum dico quòd etiam ſi quando non facit ſuos, tamen habet ditionem. Ad ſeptimum reſponſum eſt in ſolutione ad primum. Ad octavum, non eſt præſumenda, nec ſuſpicanda fraus, niſi appareat: nec propter opportunitatem, vel occaſionem fraudis, ſed propter fraudem, vel aliam culpam, aut juſtam cauſam debet quis privari jure ſuo, *capite ſine culpa. de regul. juris in 6. Panorm. in cap. 2. col. 1. de conſti. facit. c. de occidendis.* 23. *q.* 5.

*Differentia fructuarii ab eo cui fructus fundi alicujus debentur.

46 Itaque ſi * conſtet fructuarium colludere cum vaſallo, & ei fructus maximè futuros cedere, hac ratione, ut dominum contemnat, privaretur fructuarius, quantum ad hoc, jure ſuo: quia uſufructuarius qui malè verſatur, nec fruitur arbitrio boni viri, non debet percipere obventiones, nec fructus, ſed poteſt prohiberi uti frui. *Text. eſt in l. item ſi fundi. in princ. ibi. ſic tamen ut boni viri arbitratu. ff. de uſufruct. in l. hoc amplius. §. finali. ff. de damno infecto. facit lex. cognovimus. Cod. de mancipi. & colo. lex eos de aquæ ductu. libr. 11. Cod. & ita expreſſim tenent Guil. And. Paul. Iaſ. in auth. qui rem. col. 1. C. de ſacro. eccl. Jacobus de ſancto Georg. in ſua inveſti. feud. verſ. dicti vaſal. p. omi. non commit. felo. col.* 9. Et optimè facit authent. *cui relictũ. C. de indic. vidu. toll. & ibi Bald. col.* 2. deinde vides: quòd faciens contra cautionem præſtitam, ſive contra conditionem requiſitam, retrò non videtur caviſſe nec impleſſe: & omne emolumentum tenetur reſtituere: ergo quandocunque apparebit fructuarium contra boni viri morem colluſiſſe cum vaſallo in fraudem domini, privabitur fructibus & reſtituentur domino, non tamen dico quòd in torum privetur uſufrtuctu ſed fructibus in quibus fraudem fecit, ut pœna commenſuretur delicto, nec illud excedat. *l. reſcriptum ff. de his quib. ut indig. & in l. hæres qui. eod. ti.* ubi, in ea parte, in qua fraudẽ adhibuit, Falcidia non utitur. *l. Paulus reſpõdit §. ſi certa. ff. ad Trebellia. l. 1. §. ſi duæ res ff. quor. legatorum l. ex facto. §. fin. ff. de vulga. & pupill.*

*Vſufructuarius abutens privatur uſufructu.

47 Sed quid ſi fructuarius prius ſine fraude vendiderat vel locaverat fructus & obventiones dominicales fundi fructilis uni vaſallorum ejuſdem fundi, poſtea contigit eundem vaſallum, cujus feudum erat apertum, ſpernere dominum, vel hæredem ejuſdem conductoris vel emptoris, nolle fidelitatem præſtare proprietario, vel eundem emptorem aut conductorem ſuccedere uni vaſallorum, & poſt quadraginta dies proprietarium fundi dominantis manum injicere ex defectu hominis: ſed vaſallum negligere ea fortè confidentia, quòd relevium & fructus ad ſe jure dictæ emptionis aut conductionis ſpectant, quid

Digitized by Google

dicendum? Breviter: aut prehenſio ipſa fit per proprietarium, qui recta contemnitur, & tunc quamvis fructuarius ſit in bona fide nec deliquerit, tamen fructus non ſpectant eo caſu ad eum qui à vendendo vel locando ſeſe fecit ab illis extraneum. Tum quia cenſetur eos eorúmve æſtimationem & omne ſuum intereſſe percipere & intus habere, eo ipſo quod dictum pretium vel illas mercedes habet. *l. quia qui pretio. ff. de uſufruct. l. arboribus. §. uſusfruct. eod. tit. l. ſed ſi quis ſervum meum l. ſeq. ff. de pecul. dixi infra* §. 85. *q.* 8. *in fine.* Et ſic hoc caſu proprietarius reſpectu fructuarii liberas ædes habet, & multò fortiùs liberas contra hunc indevotum vaſallum. *l. ſi ædes. de ſervit. urb. præd. l. ſi quis duas. ff. communia prædior.* nec hic vaſallus habiturus eſt regreſſum contra authorem ſuũ, quia culpæ ſuæ & ſibi imputare debet: nec poteſt plus juris aut immunitatis habere, quàm ſi* in ſimili haberet ipſe fructuarius aut author ejus; qui ſi interim ſuccederet univaſallorũ fundi fructilis prehenſione ex defectu hominis à proprietario facta, fructus ejuſdem feudi (quos ex lege feudali perdit) non retineret tanquã fructuarius fundi dominantis, quia in hoc abutitur: & ſic in quo abutitur privatur uſufr. *per jura prædicta*: non tamen perderet, ſed lucraretur releviũ vel quintum pretii feudi quod interim emit. Quia acquirendo non deliquit, nec eſt abuſus, ſed poſteaquam manum domini ſpernit, quam non vult agnoſcere, incipit abuti, & ſic cõmodis inde procedentibus privari. Idem dicendũ in dicto emptore, conductore vel ejus hærede, ut relevium quidem vel quintum pretii acquiſitionis ſuæ in quo non deliquit lucretur: ſed ſuæ culpæ fructus perdat, & domino ſolvere debeat. Aut vero prehenſio non eſt facta per proprietarium, ſed per fructuarium (ut poteſt & debet quando dominus hoc non reſervavit) & tunc emptor vel conductor ejus commiſſum fructuum non lucratur, ſed debet ſolvere eidem fructuario qui lucratur, & qui non cenſetur eidem ceſſiſſe jura obventura, ex culpa & delicto ejuſdem emptoris vel conductoris, nec dediſſe ei occaſionem abutendi. *l. ſi unus. §. illud nulla. ff. de pact. l. convenire. ff. de pact. dotal. facit l. ult. C. de ſolutio.*

* Lege quàm in ſimili.

48. Ex his deciditur alia pulchra & quotidiana quæſtio. Vidua per manus ſuas fruens caſtro jure doarii, emit feudum inde dependens, certum eſt quod lucratur quintam & ſubquintam partem pretii: ſed ſi proprietarius prehendat ex defectu hominis, tenetur eum agnoſcere, aliàs fructus feudi quæſiti amittet, qui non recident in uſufr. etiam generaliſſimum omnium pertinentiarum per prædicta. Sed domino non conquerente ipſa poteſt & debet acquiſitionem illam in libros dominicales caſtri deſcribere, inter eos qui inveſtiti ſunt à domino. Poteſt etiam acquiſitionem illam publicare ſua auctoritate prout faceret proprietarius, ad hoc ut annuus retractus proximitatis currere incipiat *juxta quæ diximus infra* §. 183. Poteſt etiam proprietario ipſi literas acquiſitionis exhibere, fidelitatem offerendo & inveſtituram petendo, niſi malit ipſe retractu feudali uti ad hoc, ut lapſis quadraginta diebus non poſſit amplius eo retractu uti. *juxta* §. 20. *infra eod.* Plurimæ quæſtiones ex prædictis deciduntur, in queis plura potuiſſem utrimque adducere: ſed principale inſtitutum eſt occurrentium quæſtionum reſolutio. Itaque (ut abbreviem) ſi dominus in fidem novum vaſallum admittat, & tunc jura quædam, puta relevium, debeãtur, ſpectabit ad uſufructuar. & non ad dominum, per eaſdem rationes, Et idem generaliter dicendum de omnibus ſimilibus commodis & obventionibus, ſive ex renovatione cenſus aut aliàs proveniãt, & tenent doctores allegati. *ſuprà ea q. in verſ. contrarium tamen. nu.* 42. An autem dominus horum jurium gratiam facere poſſit in præjudicium uſufructuarii, dicam *infrà eodem in gloſſ.* 3.

49 Tertio juxta hæc quæro, * vaſallo mortuo abſque liberis, vel feudo vendito, incipit quis habere uſumfructum fundi dominantis, deinde lateralis hæres, vel emptor in fidem domini ſe confert, juſta ſeu relevamenta offerens: An debeantur domino, vel fructuario? videtur quòd fructuario, ſicut fructus qui ſeparantur à terra durante uſufructu, ad eum ſpectant indiſtinctè, ſolo tempore collectionis inſpecto, non attento tempore ſeminationis vel penſionis ſolvendæ. *l. defuncta. ff. de uſufru. & appoſitiſſimus text. in l. ſi pendentes in princ. ff. eod.* ubi dicitur, quod ſtatim incipiente uſufru. fructus etiam prius maturi vel momento extantes cedunt fructuario. Tum hujuſmodi relevamenta in præmium quoddam renovationis fidei & inveſtituræ deberi videntur, nec ad illa tenetur vaſallus, niſi dominus velit eum in fidem admittere, quoniam reciproca eſt obligatio. Igitur non niſi tempore inveſtituræ, datæque & acceptæ fidei cedere ac debitum iri videntur.

* De Relevio ſeu Relevamentis, utrũ ea adquirantur fructuario.

50 Contra dicendum eſt, quoniam hujuſmodi relevia ſunt fructus civiles ſeu ficti, qui civiliter producuntur immediatè à jure ſeu obligatione inducta, ſive ex legis, ſive ex hominis proviſione, *text. in l. ſi navis. in princ. ibi, non natura provenit, ſed jure percipitur. ff. de rei vend.* ut penſiones & ſolaria, & hos fructus Bartol. *in l. fi. in fi. ff. de jur. fiſci.* vocat induſtriales ſimpliciter: & Bald. *in l. ſi traditio. in fi. C. de act. emp.* vocat induſtrioſiſſimos: ſed uterque impropriè loquitur, rectius & clarius nuncupaſſent hos fructus civiles. Naturales * autem ſunt qui immediatè producuntur à re ſeu materia rei corporalis, ſive mobilis, ſive immobilis, ut pecudum partus, & fruges: & hi fructus ſi non requirant notabilem hominis induſtriam, dicuntur ſimpliciter naturales: ſi requirunt magnam induſtriam, vel impenſam, dicuntur induſtriales: & ſunt nomina magiſtralia, non à lege, ſed à doctoribus impoſita, cauſa facilioris doctrinæ. *Vide plenè per glo. Bart. & alios, in l. ex diverſo. ff. de rei vend. per eum. in c. gravis de reſtitut. ſpoliat. Bald. in l. 1. de fructibus. & lit. impen. in l. 1. Cod. de uſur. & fruct. lega. Aret. in conſil.* 59. *col.* 1. Et licèt fructus civiles propriè non dicantur fructus rei, ſed potius obventiones, quia non ex ipſo corpore, ſed ex alia cauſa proveniunt, inquit Iuriſconſ. in *l. uſura pecuniæ. ff. de verb. ſignific. & latè Alexand. in l. divortio. in princ. col. 9. verſic. puto tamen. ff. ſol. matri.* Tamen generaliter veniunt appellatione fructuum ſimpliciter, *ut in d. l. ſi navis. & bonus text. in l. loci corpus.* §. 1 *ff. ſi ſervit. vind. in l. fructus rei. ff. de reg. jur.* & fructibus naturalibus æquiparantur. *text. in l. prædiorum. in l. uſuræ vicem. ff. de uſur. in l. ſi is qui bona. §. ſi antiphana. alias ſi antichreſis ſecundum Alciat. diſpunct. lib. 2. c.* 3. *ff. de pign. in l. apud Iulianum.* §. 1. *ff. de legat.* 1. *l. lecta. in fi. ff. ſi cert. pet. l. ſi urbana. ff. de condict. indeb. l. domum. C. de rei vendicat.*

Qui fructus naturales & civiles.

* Fructus naturales & civiles qui dicantur.

51 Differunt tamen in modo producendi, quia naturales producuntur per ſeparationem à re corporali: ante * enim quàm naſcantur vel ſeparentur, non propriè fructus, ſed pars rei verè & proprie dicuntur. *tex. in l. in lege falcidia placuit. ff ad leg. falcid. in l. fin.* §. *pen. ff. quæ in fraud. credit. in l.* 1. §. *ex hoc reſcripto. ff. de ventr. inſpic.* unde *in l. fructus pendentes. ff. de rei vend.* verbum, *videntur*, veritatem & proprietatem deſignat ſecundum Angel. ibi inferentem quòd repletio legitimæ filiorum, quæ debet fieri de ſubſtantia bonorum patris tantùm, *l. ſcimus. §. repletionem. C. de inoffi. teſta.* poteſt fieri in fructibus pendentibus, quia verè ſunt de ſubſtantia fundi, hinc etiam ſtatutum loquens de fructibus, non habet locum in pendentibus. *Albert. in 2. part. ſtatut. qu.* 126. Civiles autem producuntur ſtatim ac incipiunt deberi.

*Pendentium fructuum natura quæ.

52 Itaque quod operatur in naturalibus fructibus ſeparatio, hoc * operatur in civilibus obligationis ceſſio. Et ſicut in naturalibus attenditur tempus ſeparationis quantum ad effectum acquiſitionis, & ſic loquuntur jura pro ratione dubitandi allegata: ita in civilibus attenditur tempus quo incipiunt deberi. Hinc eſt quòd in penſionibus * domuum, vel mercedibus operarum, quæ tempus ſucceſſivum habent,

* Separationi à re in fructibus naturalibus, correſpondet ceſſio obligationis in civilibus.

*Penſiones





Digitized by Google

*domum & mercedes operarum inter venditorem & emptorem dividuntur pro rata: & eodem modo inter proprietarium & fructuarium.*

& quotidie deberi incipiunt, inſpicitur temporis rata, ad acquiſitionem inter venditorem & emptorem *text. eſt, & ibi glo. Bart. & omnes faciunt hanc differentiam in l. Julianus. §. ſi fructibus. ff. de actio. empt. & pulchrè Salic. in l. fructus. C. eod. tit. & ita in effectu diſtinguit Bart. rectè intelligendo. in l. fin. in fi. ff. de jure fiſci.* Idem eſt inter proprietarium & fructuarium, & in aliis caſibus. *text. in l. adhuc intereſſe. §. ſi operas. ff. de uſufr.* Et ita expreſſim Bald. *in c. unico. §. ſciendum. de feud. cognitio. in cap. 1. in fin. princip. de pace tenen. in uſib. feud.* dicens quòd fructus naturales pendentes judicantur ut fundus, & ſunt ejus pars, & quid immobile: ſi verò ſint ſeparati, ſtatim ſunt quid mobile, penſiones autem ſeu fructus civiles æquiparat fructibus ſeparatis à ſolo, ſi ceſſit dies penſionis ſolvendæ: ſi autem nondum ceſſit, æquiparat fructibus pendentibus: ſi pro parte temporis ceſſit, & pro parte non, judicat de eis pro rata temporis: & nihil poſſet breviùs & veriùs ad rem adduci.

53. Ex quibus ſequitur, quod in fructibus civilibus qui non ſucceſſivo tempore, ſed ſemel & in momento deberi incipiunt, debet attendi quantum ad effectum acquiſitionis, tempus quo ſemel cœperunt deberi, ſed ſtatim quòd mortuo vaſallo feudum devenit ad hæredem collateralem, vel ſtatim quòd venditum, vel donatum eſt, incipiunt deberi, & debentur jura feudalia ſive relevamenta, ſive quintum ſimplex vel cum ſubquinto pretij, & illico eorum obligatio eſt formata, & ceſſit, nec reciprocatio obligationis impedit obligationis & actionis hincinde ceſſionem. *text. in l. Iulianus. §. offerri. ff. de actio. empt.* ex quibus patet dilutio contrariorum, & ſolutio quæſtionis, quòd iſtorum * jurium obligatio ſemel & efficaciter fuit domino acquiſita, & ſic ad eum ſpectant, & non ad ſupervenientem uſufructuarium, licet tempore uſusfructus ſolvantur. Et pariter è converſo jura hujuſmodi quæ tempore durantis uſusfructus cedunt, & quovis modo deberi incipiunt, ad fructuarium ſpectant, quocunque tempore, etiam poſt uſumfructum finitum, fiat eorum ſolutio. Et idem cenſendum de omnibus reliquis obventionibus fundi dominantis, vel etiam juriſdictionis, alio habente uſumfructum: quia debet attendi tempus quo ipſo jure cedunt, ſeu deberi incipiunt: quia ſtatim quod cedunt, deſinunt eſſe de corpore ſeu re principali, *text. in l. prædiis §. ex his §. pater l. quæſitum. §. peto de leg. 3.* & ſunt tanquam proprietas ſeparata, ſicut fructus ſeparati ſtatim ſunt corpus mobile & ſtans per ſe, *ut eleganter inquit Bald. in cap. quæ in eccleſiarum. col. 4. verſic. ſed ſtatim quæritur. de conſt. Phil. Franc. in cap. unico in princ. poſt Bald. ibi, de eo qui mitt. in poſſeſſion. cauſ. rei ſer. & in c. locupletari. col. pen. de reg. jur. in 6. Andr. Tiraquel. in tract. de retract. proximit. §. 1. gloſſ. 6. num. 10.* Et etiam in ſimili determinat conſuetudo Nivern. *eod. tit. §. 58.* Et hinc eſt quòd reditus * clericorum & eccleſiarum, quorum dies ceſſit, non poſſunt prehendi, nec pignorari à judice ſeculari, ſed bene quoad penſiones quæ nondum ceſſerunt, ſicut & quoad fructus pendentes: quoniam clerici & eccleſiæ ſpeciali privilegio exempti ſunt à juriſdictione ſeculari quoad bona eorum mobilia, ſed non quoad immobilia, ſecundum ea quæ latè deduxi *ſuprà in proœ. in gloſſ. 6.* Iſte erat antiquus ſtylus in hoc regno, ſed (ut dixi in annotat. *ad Alex. conſ. lib. 1.*) hoc privilegium non concernit niſi mobilia neceſſaria perſonæ, uſui & conditioni clerici, ut etiam dixi *ſupra in ſtilo Parlamenti Pariſienſis & diu ante me Iordanus Brini. in rep. § contrahentes in cap. Romana. de for. compet. in 6.* Et ita tandem conſtitutionibus regiis ſtatutum fuit, propter nimium luxum & abuſum eccleſiaſticorum.

** Relevia, ſeu relevamenta quando pertineant ad proprietarium vel ad fructuarium.*

** Clericorum & eccleſiarum reditus, penſiones, & mobilia quemadmodum poſſint prehendi & pignorari per judicem.*

54. QUARTO * ulterius quæro, quid de commiſſo rei feudalis, vel emphyteuticæ, aut cenſualis, à fundo dominanti dependentis, contingente tempore uſusfructus, ut quia vaſallus abnegavit dominum & convictus fuit, vel emphyteuta, aut cenſuarius non ſolverunt per tres annos, cùm lege contractus cautum eſſet, rem hoc caſu committendam, vel conceſſio facta erat ad certa tempora, vel generationes quæ finitæ ſunt. Quod iſtud commiſſum cedat & acquiratur uſufructuario, faciunt Primò, quæ ſupra in duabus proximis q. adducta ſunt, & concluſa pro eo. Secũdò facit. *l. uſufructu. legato. §. 1. ff. de uſufruct.* ubi per verba univerſalia dicit text. quòd quicunque rei reditus eſt, quæque obventiones ſunt, ad fructuarium pertinent: unde infert, quòd ſi ex cauſa damni infecti in poſſeſſionem vicinarum ædium ex primo decreto miſſus ſit, & adhuc perſeveretur, non caveri poterit ex ſecundo decreto jure dominii poſſidere eas ædes: & ſic jure proprietatis ſibi & non proprietario acquirentur, nec finito uſufructu eas reſtituet. Et ſic patet quòd omnia lucra nedum profectitia ex re provenientia, ſed etiam adventitia aliunde, extra rem obvenientia, cedunt fructuario, non per modum uſusfructus, ſed per modum proprietatis inſeparabilis, *ut ibi dicit Bald.*

** Quarta quæſtio de commiſſo & pœna rei feudalis, emphyteuticæ, vel cenſuariæ, utrum cedat fructuario, an vero proprietario.*

55. Tamen veritas * eſt, hujuſmodi commiſſum cedere & acquiri proprietario, quia iſtud commiſſum venit jure conſolidationis, & nihil aliud eſt quàm conceſſionis feudalis emphyteuticæ, vel cenſualis extinctio, & utilis dominii reverſio, & conſolidatio cum directo. Et ſic neceſſe eſt quod proprietati ipſi acquiratur, & non fructuario. *& ita tenent Oldrad. in q. 239 ſuper eod. Ioann. And in addi. ſpecul. tit. de locato. § nunc aliqua. verſic. 93. Alberic. in l. uſufr. legato. ff. de uſufr. & in rub. C. de uſufr. Paul. in l. 2. C. eod. Guid. Pap. deciſ. Delphin. 477. reſpon. 3. Iaſon in l. fin. col. 10. q. 3. in fi. nu. 45. C. de jure emphyt. Nicol Boeri. in conſue. Bituri. de conſ. feud. §. 9. in fin. Guilel. Bened. in rep. in c. Raynutius. in verb. cætera bona. num. 33. in fi de teſta. & dixi infrà §. 20. gloſſ. 1. quæſt. 4. cum ſeq.* Nec obſtãt in præcedentibus quæ adducta pro fructuariis, quia procedũt in commodis & obventionibus, quæ vice fructuum fundi dominantis cenſentur, & quæ verè ſunt ejus fructus civiles. Sed iſtud commiſſum nullo modo eſt, nec poteſt cenſeri eſſe in fructu: hæc enim res commiſſa tempore primæ conceſſionis in fundum, cenſum, vel emphyteuſim, fuit pars fundi dominantis plenè, & omni reſpectu, & poſt conceſſionem remanſit adhuc ejus pars reſpectu directi dominii: & tempore reverſionis & commiſſi redintegratur ſolùm reſpectu dominii utilis, quod ad ſua initia, & primordialem ſtatum revertitur: & ſic non dicitur de novo acquiri: ſed in antiquam cauſam reſtitui & uniri.

** Quæ conſolidantur, cedunt proprietario quoad proprietatem, ut hic fructuario quoad uſumfructum, ut quæſtione 5. numero 62.*

56. Res enim conſolidata * unitur eſſentiæ & ſubſtantiæ rei cui conſolidatur, & una & eadem res cum illa efficitur. *§. fi. inſtit. de uſufr.* ibi, *quæ res conſolidatio appellatur.* igitur, impoſſibile eſt quòd ſit vel cenſeatur in fructu, cùm ſit res ipſa: fructus autem ſemper eſt acceſſio diſtincta à re, ex qua, vel propter quam producitur, *text. in d. l. uſuf. legato. in l. item ſi fundi. in princ. & per tot. tit ff. de uſufr. l. ſi aliena. in fin. ff. de uſucapio.* Tum jus utendi fruendi nunquam abſorbet ipſam rei ſubſtantiam: ſed illa ſemper debet manere ſalva & integra ipſi proprietario, patet vel ex ipſa diffinitione uſusfr. *l. 1. ff. de uſufr.* ſed ſi jus uſusfructus extenderetur ad lucranda hujuſmodi commiſſa, non remaneret ſubſtantia & proprietas rei ſalva & integra domino, ſed partem auferret & retineret fructuarius, quod eſſet abſurdiſſimum: quoniam hæ res quæ committuntur, ſunt de ſubſtantia & proprietate fundi dominantis, & ſunt pars directi dominii ipſius fundi,

** Conſolidatum eſſentiæ rei unitur.*

57. Ad * d. l. *uſufructu legato.* miratus ſum doctores dicere illam multum obſtare, & ad ejus ſolutionem anxiè laboraſſe: mihi videtur nullo modo obſtare. Tum primò, quia illa domus per ſecundum decretum adjudicata, non erat pars fundi in quo habebatur uſusfructus, nec de ejus ſubſtantia, nec illi unitur nec conſolidatur: ſed erat & remanet res prorſus ſeparata, & ſic patet illam legem nihil habere commune cum

** Verus intellectus. l. uſufr. legato. ff. de uſufruct.*

Digitized by Google

commiſſo rei de qua agimus, & hæc vera & concludens ſolutio. Tum ſecundo, quia in d. l. illa domus non committitur virtute proprietatis ſeu directi dominii, nec in vim legis feudalis vel emphyteuticæ, aut alterius juris exiſtentis in proprietate dominii, ut in caſu noſtro: ſed ex cauſa prorſus extrinſeca, & nullo modo dominium vel proprietatem rei concernente, ſed ſolam perſonam fructuarii concernente, videlicet contumaciam in eum factam à non cavente de damno infecto. Igitur nihil mirum ſi ibi nihil proprietario acquiritur, ſed totum ſoli fructuario cedat: hîc vero fit è converſo, quum ſimus in caſu oppoſito, debet id operari quod propoſitum in propoſito operatur. *l. fin. §. ſi. ff. de legat. 3. l. & ſi contra tabulas. ff. de vulg. & pupil. cum vulg.* hanc tamen ſolutionem magis ad differentiam oſtendendum, & elevandum contrarium, quàm ad ſolvendum adduco.

58. Tum tertiò, quia illa domus non eſt, nec cenſeri poteſt fructus rei uſusfructus, & in hoc fuerunt decepti doctores ad pauca advertentes, dum putant verſic. *unde etiam* in illa l. eſſe illationem ex vi dicti præcedentis, & ejus exemplum: quod eſt falſum, ſed eſt alia ſententia, eidem (brevitatis cauſa) continuato ſermoni inſerta. Patet, quia illa domus non ex virtute uſusfructus, nec ex aliqua ejus poteſtate, adjudicatur fructuario, ſed virtute ſententiæ ſeu ſecundi decreti & edicti prætorii, fundati non in juribus uſusfruct. nec in juribus proprietatis, ſed in ſola contumacia non caventis à fructuario admiſſa, & quæ ſolùm fructuarii perſonam concernit. Et ſic illa adjudicatio non poteſt dici, nec cenſeri, fructus rei, vel uſusfructus, nec naturalis, nec civilis, quum à re vel uſufructu nullo modo dependeat, nec ullum reſpectum habeat: ſed dicitur pœna & penſatio contumaciæ factæ adverſus fructuarium, & ſic non poteſt eſſe ille verſic. exemplum, nec illatum primi vel ſecundi reſponſi illius legis: & nihil facit ad propoſitum noſtræ quæſtionis: ſed eſt prorſus quod dicunt *ἀπροσδιόνυσον*. & hæc eſt propria & punctualis ſolutio. Idemque foret è converſo, ſi ipſe proprietarius contra dominum vicinarum ædium caveri ſibi damni infecti nomine poſtulaſſet: & contra nolentem in poſſeſſionem miſſus, tandem ex ſecundo decreto ejus ædes obtinuiſſet, quod poteſt, *ut in l. damni infecti, 1, in princ. ff. l. inter fructuarium. ff. de dam. infect.* quia tunc * ſoli proprietario illæ ædes acquirentur, ut pœna contumaciæ, non ut fructus vel reditus qualiſcunque rei ſuæ. Ideoque nec fructuarius hoc caſu in illis ædibus quicquam, nec etiam uſumfructum habebit.

* Pœna commiſſæ in feudis quibus cedant.

59. Simile eſt in *l. item apud Labeonem. §. ſi uſumfructum, cum §. ſeq. ff. de injur.* ubi dicitur quod ex injuria facta ſervo, in quo alius habet uſumfructum, non quæritur actio injuriarum fructuario, nec inde capiet aliquod commodum: ſed ſoli proprietario, niſi injuria ſpecialiter in contumeliam fructuarii eſſet facta. Ratio, quia hujuſmodi actio non eſt in aliquo fructu rei ſed in ſolius perſonalis injuriæ reparationem.

Aliud ſimile in *l. utrum autem in ſi. cum l. ſeq. ff. de pet. hæred.* ubi licet bonæ fidei poſſeſſor alienæ hæreditatis teneatur, quatenus locupletior eſt, ad pretium rerum hæreditariarum quas bona fide vendidit, & etiam ad pœnas, lucra, & acceſſiones, quas intuitu venditionis vel pretii rerum hæreditariarum conſecutus eſt: tamen non tenetur reſtituere pœnam ex eo commiſſam: quòd ab alia violenter dejectus eſt, vel quòd adverſarius die dicta in jus non ſtetit, propterea quòd hæc acceſſio nihil habet commune cum ipſa hæreditate, nec eſt de fructibus ſeu obventionibus illius, ſed penſatio perſonalis injuriæ, ubi per Bart. Ang. & omnes.

Itidem creditor pignoratitius, vel emptor rei redhibitoriæ, tenetur in ſortem computare, vel reſtituere pœnam quam conſecutus eſt propter delictum cõmiſſum in rem ipſam: ſed non quod conſecutus eſt, propter delictum commiſſum in perſonã ſuam occaſione rei, *ut eſt bonus text. in l. bovem. §. ſi quis ſervum. ff. de ædili. edict. in l. ſi pignore. in princ. ff. de pignorat. actio. tradit Bart. in d. l. ſi pignore. & in l. prætori ait. §. de fructibus. ff. de bon. auctor. judi. poſſid. ſeq. Ioan. Ana. in c. 1. col. 1. in not. 2. de uſur.*

60. Ex prædictis liquet dom. Guill. Benedic. *in rep. c. Raynutius, in verb. cætera bona. num.* 10. dum copiæ ſtudet judicio lapſum, cùm dixit, theſaurum * inventum in fundo, in quo alius habet uſumfructum, ſpectare ad fructuarium quoad uſum quandiu vivet, & uſufructu finito cum fundo reſtituendum proprietario, quod eſt erroneum: quia omiſſa media parte theſauri, quæ abſque dubio cedit fortunato inventori, altera media ſoli domino ſemper cedit, nec eſt dubium quin ſolius domini prædii ſit. Hæc ſunt verba *text. in l. ſi is qui §. ſi communis ſervus. ff. de acqui. rer. dom.* quod autem non ſpectet ad fructuarium etiam quoad uſum tantum pendente uſufructu, probo, quia theſaurus nullo modo eſt fructus fundi, nec naturalis nec civilis, *tex. in d. l. divortio. §. ſi fundum, in fin.* nec eſt etiam pars vel portio aliqualis fundi, ſed res prorſus ſeparata, nihil cum fundo habens commune. *tex. in l. 3. §. Neratius. ff. de acquir. vel amit. poſſ.* Et ſic uſusfructus qui habetur in fundo, non poteſt extendi ad theſaurum in eo inventũ. Igitur fructuarius nec dominium, nec uſumfructum habebit in theſauro ſeu ejus media, ſed ſtatim liberè & pleno jure cedit ſoli proprietario, *per d. §. ſi ſervus communis.* Et quod nullo modo cedat lucro fructuarii, tenet Oldradus *q. 239. ſuper eo. in fin.* Nec obſtat quòd ſecundum opinion. glo. Bart. Bald. quæ vera eſt *in d. §. ſi fundum*) maritus, quandiu durat matrimonium, habebit mediam illam theſauri in fundo dotali inventi, quia maritus de jure, fundi dotalis eſt dominus, licèt ad tempus & revocabiliter: & ſic pro tempore ſui dominii, ſuum efficitur dominium illius theſauri, & finitur finito dominio fundi, *ut habetur in d. §. ſi fundum*, longè aliud in fructuario, *ut ſatis deductum eſt.*

* Fructuarius nihil habet in theſauro invento in fundo ſerviente ſine fructuario.

61. His adde quæ dicam *infrà §. 55. glo. ſi. in ſi. &* quæ dixi ad Philip. Dec. *conſ.* 160. corrigendo illud conſilium. Ex quibus etiam patet falſam eſſe illam ſolutionem (ut cæteras quæ ad rem noſtram non pertinent omittam) in qua ſiſtit Guid. Papæ *in dict. q.* 477. & quam dominus Andr. Tiraq. (vir ætate noſtra doctiſſimus, ſuæque Pictaviæ eximium decus, *in repet. l. ſi unquam in verb. revertatur. num* 322.) ponit pro 47. diſcrimine inter ea quæ ipſo jure quæve per ſententiam fiunt: dum dicunt, rem emphyteuticam aut feudalem cadentem in commiſſum ipſo jure, domino proprietario cedere, *ut in q. noſtra*; ſin per ſententiam fructuario dominii directi acquiri, *ut in d. l. uſufructu.* quod eſt erroneum: ſequeretur enim primò, quod regulariter commiſſum feudi acquireretur fructuario, attento quod regulariter feudum non committitur ipſo jure, ſed demum per ſententiam, *ut in conſti. Loth. de feud. ſine culp. non amitt. c. 1. & quo tempore miles. c. 3. not. glo. in c. imperialem. §. callidis. verb. revertatur. & ibi Bal. Alvarot. & omnes de prohibi. feud. ali. per federic. in uſib. feud.* & dicemus in §. 30. *quæſt.* 6. Secundò, quòd ſi per ſtatutum certa pœna ipſo jure committeretur in non caventem de damno infecto, vel in violentum expulſorem, quod talis pœna non cederet fructuario denegationem cautionis, vel expulſionem paſſo, ſed proprietario: quorum utrumque falſum & abſurdum eſſe patet per prædicta. Itaque ſtat concluſio, quod ſive * ipſo jure, ſive per ſententiam, prædium clientelarium, cenſuale vel emphyteuticum committatur: & directo dominio conſolidetur, non fructuario, ſed proprietario fundi dominantis acquiritur, & ita ultra adducta *ſup. eod. num.* 55. expreſſe determinat *Oldrad. in conſi.* 148. *quidam comes in q.* 1. Quo magis miratus ſum Andream Tiraquellum virum diligentiſſimum, in ampliori ſua editione repetitionis *l. ſi unquam C. de revoc. dona.* facta anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſecundo *in verb. revertatur. in 51. diſtinctione*, eundem errorem ſecutum eſſe poſt 14. annos. Qui error ille fuerat à nobis confutatus in prima horum editione facta anno

* Quæ ipſo jure vel per ſententiam cenſualia vel emphyteutica committuntur, ſoli proprietatis domino ſive directo adquiruntur non fructuario.



Digitized by Google

ſeſquimilleſimo trigeſimo octavo. Et inſuper magis miror eum in ſuam ſententiam citaſſe Oldrad. Io. Andr. & Jaſonem: qui omnes in locis per eum allegatis tenent ſententiam noſtram, *ut ſup. eadem glo. num.* 55.

*Quinta quæſtio, utrũ uſusfructus fundi conſolidati cedat fructuario quãdiu durat uſusfructus

62 QVINTO* juxta hæc quæro, nunquid ſaltem fructuarius debeat habere uſumfructum fundi conſolidati, quandiu durat uſusfructus? Videtur quod non, per text. *in l. item ſi fundi §. ſed ſi inſula, ff. de uſufr.* ubi dicitur fructuarium non habere uſumfructum in inſula juxta fundum in flumine nata, ſed quòd eſt proprium & ſeparatum prædium, ſoli proprietati accedens, ſed hoc non obſtat, quia talis inſula non eſt pars primi fundi, nec in ejus fructibus vel pertinentiis, ut ibi dicitur. At fortiùs urget quod ſubjungit text. *in fi. d. §.* ubi latet incrementum, uſumfructum augeri: ubi autem apparet ſeparatũ, fructuario non accedere: ſed nec hoc obſtat, quia licet incrementum commiſſi, nondit ſucceſſivum nec latens, ſed momentaneum & apparens, tamen non eſt ſeparatum ſed conſolidatum & unitum in unam & eandem rem cum fundo dominanti, ut diximus: & hac ratione concludo, quod in unito & conſolidato fundo, fructuarius habebit uſumfructum. Ita decidit Oldrad. *in d. q. 239. col. fin. Ioan. And. in d. add. Speculat. de loca. §. nunc aliqua. verſic. 39. Paul. in d. l. 2. C. de uſufruct. Guil. in d. cap. Raynut. verb. cætera bona. nu.* 33. & hac eadem ratione ſicut augmentum alluvionis * accedit proprietario, quoad proprietatem & uſufructuario quoad uſumfructum, *d. l. item ſi fundi*: ita etiam creditori accedit quo ad hypothecam, *l. ſi fundus, in princ. de pignoribus*, & fundo dominanti quoad jus ſervitutis, *l. hoc jure §. 1. ff. de aqua quoti. & æſti. & not. gloſſ. in d. l. ſi fundus, in princip.*

*Alluvione quæ adcreſcunt, quemadmodum proprietario, fructuario & hypothecario creditori, & fundo dominanti proſint Augmentũ in unitatẽ rei.

63 Facit quod augmentum accedens per modum unionis, & eandem rem conſtituens omnes qualitates & conditiones rei cui unitur ſuſcipit, & omnino judicatur ſicut eadem res, per *text. l. inter ſocerum. §. cùm inter. ibi, nec ſeparabitur portio dotis quæ eſt data additamenti cauſa. ff. de pact. dotal in l. etiam. C. de jure dot. ubi per doctores*, & in pluribus concordant. cumulatis per dom. And. Tiraq. *in repet. l. ſi unquam, in verb. donat. largitus nu.* 281. *in fin.* in 1. editione facta per eum ante annum 1530. & ultra eum copioſiſſimè & eleganter tractant *Franc. Curt. ſenior. in conſi. 56. ſuper eo. col. 4. 5. 9. & Albert. Bru. in tract. de augmen. in concl. 5. col. 27. cũ pluribus ſeq.* Adde quod pro concluſione hujus & præcedentis quæſtionis optimè facit *l. arboribus in princ. ff. de uſufructu*, quã doctores non allegãt, ubi deciditur, quòd ſi grandes arbores ſylvæ non cæduæ vi ventorum evellantur, vel dejiciantur, illæ arbores non cedent uſufructuario ſylvæ, ſed proprietario: tamen in illis fructuarius habebit ſuum uſumfructum: alioquin, ut inquit tex. contingere poſſet omnes arbores auferre fructuarium. Et pariter in præſenti aliter diceremus, contingere poſſe fructuarium omnia prædia à fundo dominanti dependentia auferre, & non integram rei ſubſtantiam, ſed mutilam & omnibus ſuis membris truncatam proprietatem reſtituere. Igitur commiſſa cedunt proprietati quoad dominium: & uſufructui, quoad uſumfructum.

64 Concluſionem hujus quæſtion. amplio primò, nedũ ſi fundus, vel ſubfeudum quod cecidit in commiſſum, uniatur, & incorporetur fundo fructili: ſed etiamſi per ſe ſeorſim & ſeparatim teneatur: non enim tenetur dominus ſubfeudum ad ſe jure commiſſi reverſum, unire dominio feudi ſui dominantis, nec ad hoc cogi poteſt à patrono ſuperiori, ut plenè dicemus *inf. §. 20. gloſſ. 1. quæſt.* 13. Et nihilominus fructuarius loci dominantis, in tali ſubfeudo habebit uſumfructũ, quia ſatis eſt quod dependet à re fructili, & ejus occaſione revertitur. Quemadmodum in proceris arboribus vi ventorum evulſis habet uſum fructum conſequutivum, ut nuper diximus, quanquam illæ non remaneant pars fundi ſed efficiantur quid mobile & prorſus ſeparatum. *ut ſup. ead. glo. 1. q. 5. ad fin.* Ex quibus patet quòd concluſio quæſtionis noſtræ multò fortiùs habet locum in ſubfeudo vel emphyteuſi, quæ non cadit in commiſſum, ſed propria ſua natura finitur, quia tunc ipſo jure ſine hominis miniſterio conſolidatur, ut plenè dicemus, *inf. eod. §. 43. q. fin.*

*Diſtinguitur an ex cauſa inexiſtẽti an ex accidentali accedat.

65 Nunc concluſionem quæſtionis noſtræ limito *primò procedere in commiſſo aut alia reverſione proveniente immediatè & præcisè ex natura feudi, cenſus vel emphyteuſis, & ex veteri potentia cauſæ obligativæ ſive neceſſariæ, inexiſtenti fundo dominanti ante conſtitutionem uſusfructus, ex lege conſuetudinis vel contractus: ita quòd tempore conſtituti uſusfructus, fundus dominans habebat implicitũ ſtatũ ad incremẽta hujuſmodi cõmiſſorum, & ſic acceſſione cõmiſſorũ non videtur eſſe in alio ſtatu, nec in alia cauſa. *l. fin. ff. ſi ex noxali cauſa agat.* & (ut ibi not. doctores) quãdo illud quod erat in potentia deducitur ad actũ, non dicitur eſſe quid novum: ſed (ut ſcitè & eleganter inquit Bald. *de feud. march. ducat. & comitat. in princip.*) non cenſetur ex hoc novum dominium acquiſitum, ſed fertilior eſt annus: ſecus ſi aliunde, vel ex cauſa voluntaria committerentur, vel reunirentur prædia, ut ſi dominus emeret ſubfeudum, vel emphyteuticum aut cenſuarium prædium, vel ſibi donarentur vel legarentur ab utili domino: quia tunc dico quòd ſoli directo domino cederent, nec fructuarius in his haberet uſumfructum, nec aliquod aliud commodum.

* Acceſſiones novæ fundi extra veterẽ & præexiſtẽtem cauſam & jus fundi dominantis ſoli proprietario ad quiruntur exceptis duobus caſibus, de quibus inf.

66 Ratio, quia iſta acceſſio * eſt extra veterem & præexiſtentem cauſam, & jus fundi dominantis: quemadmodum ſi dominus nova quædam jura acquirat fundo, vel alia prædia ei uniat ad conſtituendum eundem fundum, quod poteſt, *ut in l. quod in rer. natura. §. ſi quis poſt. ff. de legat. 1. in l. locus ff. de verbor. ſignific.* cum ſimilibus. vel ſi non alluvione, ſed fluminis impetu pars alieni fundi adjiciatur, & tanto tempore hæreat ut coaleſcat, *§. præterea quod per alluvionem inſtit. de re. diviſ. d. l. item ſi fundi. circa med. ff. de uſufructu.* His enim & ſimilibus caſibus, ſoli proprietario accedere & prodeſſe puto, & non fructuario: quia iſta adveniunt prorſus ex nova cauſa, & ſic non augent uſumfructum, qui debet contineri limitibus, actu vel potentia habituali inexiſtentibus tempore ſuæ conſtitutionis, *per tex. in l. Rutilia Polla. ff. de contrah. emptio. & vendit.* tum quia dominus iſta non aſſequitur ut patronus, ſed ut quilibet privatus, vel extraneus, & alio jure quàm patronatus, igitur ſua pecunia acquiſitum, vel beneficium in ſe collatum, non tenetur communicare fructuario, per text. optimum & clarè probantem *in l. ſi vero §. item quidquid. ff. ſolut. matri.*

67 Sublimito, niſi etiam fructuarius contribueret in pretio pro rata augendi uſusfructus, vel niſi etiam ejus gratia & contemplatione fieret donatio vel legatum. per *text. in l. hinc quæritur. §. poteſt. ff. de pecu. in l. profectitia. in princi. ff. de jure dot. in l. facta. §. ſi heres ante. in fi. ff. ad Trebellian. in l. ſed ſi plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupillari ſubſti. ut plene per ſcribentes & in terminis uſufructuarii, text. in l. ſed & ſi quid ff. de uſufruct.* Poſſet ſecundò ſublimitari, quando dominus feudum per vaſallum extraneo venditum retinet pro pretio ex prærogativa feudali. ſed de hoc dicam inf. §. 20. Sed quid eſt caſtrum, cui annexum territorium cum mero mixto imperio & juriſdictione, & confiſcationes ſpectant ad dominum caſtri & juriſdictionis.

*Mulctæ & confiſcationes & reliqui fructus juriſdictionis quibus cedant.

68 Citra controverſiam eſt, mulctas & confiſcationes bonorum eſſe fructus & reditus juriſdictionis. ut tenet *Bart. in l. fin. ff. ſolut. matri. per c. unicũ, quæ ſunt regal. in uſib. feud.* & omnes doctores *ſeq. in d. l. fi. & in l. divortio, §. ſi vir in fundo. ff. ſolut. matri. Bald. in l. 1. col. 3. C. de fruct. & lit. impenſ. Bald. Paul. in l. 2. C. de Epiſc. audi.* Et ſic debent pertinere ad habentem tempore ſententiæ vel condemnationis, uſumfructum caſtri & juriſdictionis, vel etiam uſumfruct. imperii & juriſdictionis tantũ. Et quod pœnæ gabellarum & aliæ obventiones ſint ipſius gabellarii, quamvis non ſit expreſſum, tenet *Cyn. in l. creditor. in princ. per illum tex. ff. de actio. empti. & ibi Bald.*

*& Alexander*

Digitized by Google

*& Alexan. in addit. ad Bart. idem Bald. in c.* 1. §. *ſciendum de feud. cognitio. in uſib. feudorum, in l. ſi quis C. de vectigal. & communi. & in l.* 1. *C. de fruct. & lit. impenſ. in l. edicto. l. ſi adverſ. ſiſc. Joan. de Anan. in cap. ultimo col.* 5. *verbo ex predictis, extra de maleſic. Paul. Caſtrenſ. in d. l. creditor, in princip.* & bene. quamvis contrarium teneat Angel. Peruſ. *in l. ſi quis id quod ff. de juriſdict. omni judic.* Imo etiam actio ad pœnam ſemel quæſita durat poſt tempus locationis. *l. pretor. ait §. is etiam & ibi Bald. ff. de edend. Franc.* L*ucam in tract. de privilegio ſiſci in* 4. *quaſito queſt.* 48. *Joan. Amic. conſil.* 110. *col. ult.* & an tempus delicti inſpiciatur, dixi in *annot. ad Phil. Deci. conſ.* 4. *col.* 2. nec dubium eſt, quin mulctæ & confiſcationes mobilium, perpetuò cedant fructuario: ſed non leve dubium eſt de confiſcatione bonorum * immobilium. Quidam enim tenent quòd acquiruntur domino quoad proprietatem & dominium: & fructuario quoad uſumfructum quandiu durabit uſusfructus. Ita Alberic. in *uſufructu legato, poſt Iacobum Ravenn. ff. de uſufr. & in l. ſi vero col.* 2. *ff. ſolut. matrimo.* Bald. *in l. fin. ff. eod. tit.* reddens rationem quia aliter finito uſufructu non reſtitueretur integrum territorium. Et pro eis videtur facere *l. arboribus, in princip. ff. de uſufruct.* in ratione ſui, dum habet pro abſurdo, ſi contingeret fructuarium auferre omnes grandes arbores vi ventorum evulſas. Et ita de facto conſului contra parentem habentem cuſtodiam liberorum, de quo *infrà tit.* 2. & multi ſubſcripſerunt, *facit l. fundus. ff. de fundo. dotali gloſſ. in l. ſi legato. ff. de jur. dot.* Alii autem, ut Bart. Paul. *in d. l. fin.* & ferè omnes ſcribentes *in d. §. ſi vir in fundo. ff. ſolut. matrimon.* tenent quòd in totum & perpetuò pleno jure cedunt fructuario: & eſt receptior opinio, ſequentes Jacob. de S. Georg. *in inveſtit feud. verbo de caſtro. rub. mont. col.* 2. *verbo. quaero etiam mulier.* Ad rationem Baldi *in d. l. fin.* ſubtiliter reſpondet ibi Paul. quòd imò reſtituet integrum territorium, quia non diminuitur in aliquo quantum ad juriſdictionem Addo quòd hoc caſu ſubjectum uſusfructus eſt ipſa juriſdictio, cujus ſubſtantia ſalva ſemper & integra remanet, quamvis proprietas bonorum immobilium, quæ ſubſunt juriſdictioni, acquiratur fructuario vel alii cuicunque, ergo nullum videtur inconveniens, ex quo (ut in confeſſo eſt) hujuſmodi confiſcationes, quæ fiunt virtute juriſdictionis, ſunt ſimpliciter in fructu juriſdictionis. Sed ſi hoc eſt verum, ſequitur quod ad fructuarium nedum ſpectabunt prædia confiſcata, quæ non recognoſcebantur à domino caſtri jure feudi, vel aliàs ratione dominii directi, ſed ſolum ratione ſimplicis juriſdictionis: Sed etiam quòd feuda ipſa, & emphyteutica & cenſualia prædia ſubditorum caſtri, quæ recognoſcuntur à domino ratione proprietatis & directi dominii penes eum exiſtentis, ſi virtute juriſdictionis propter delictum confiſcantur, acquirentur fructuario, nedum quoad uſumfructum, ſed quoad dominium, & in perpetuum: & eſſet magna & ſecunda limitatio ad præcedentium quæſtionum concluſionem.

* Confiſcationes bonorum immobilium cui cedant.

69 Et ſi cui videtur eſſe repugnans reſolutionibus prædictis, hunc fructuarium per hanc viam auferre partem immobilium, quæ ſunt de proprietate & directo domino caſtri in quo habet uſumfructum: poſſet reſponderi, quod præcedentia loquuntur in commiſſis, quæ fiunt ex vi legis feudi vel dominii directi & fiunt domino tanquam domino feudali vel directo, ſive fiant ipſo jure, ſive per ſententiam mediante juriſdictione ipſiuſmet domini, vel alterius judicis, non curo: modò ex vi, & natura legis contractus. Sed nunc loquimur in commiſſis, quæ fiunt virtute ſolius juriſdictionis & juris communis, puta in pœnam alicujus delicti communis, quæ poſſunt adjudicari per alium quàm per dominum feudi, ſi alius haberet ibi merum imperium & juriſdictionem, & tunc non ſpectarent ad dominum directum. Et ſic in hoc caſu non cedunt hujuſmodi commiſſa domino, ut domino directo prædiorum confiſcatorum, ſed ut judici, & ut domino juriſdictionis; proprietas autem ſeu directum dominium prædiorum territorii, & juriſdictio ejuſdem territorii, nihil habent commune: & ita punctualiter diſtinguit & decidit Oldrad. ſi ſubtiliter perpendatur, *in conſil.* 148. *quidam comes.* Latiùs hinc inde diſcuterem & reſolverem, ſed ne nimium [illegible] tranſiliam, hanc quæſtionem reſervo in decadibus & centuriis meis, ubi liberè, vel non petita venia licebit excurrere, ſi quando detur otium.

70 Sexto pro complemento copioſæ hujus materiæ circa fructuarios, quæro, * ſi vaſallus efficitur fructuarius feudi dominantis, utrum teneatur pendente uſufructu ad clientelaria obſequia? Prima facie negandum videbatur: ſed ex multis compendioſè deductis, *ſupra eodem, quæſtione prima,* dicendum eſt, quod quoniam jus dominicum in ſe, & ejus virtus honorifica, non eſt in fructu, adhoc ut alii competat quàm vero patrono: ſed bene jura utilia, ut ibi diximus, *numero* 19. & 12. Unde quocunque modo feudum fructuarii aperiatur durante uſufructu, vel prius apertum ſit, ſive ex perſona vaſalli, ſive ex perſona domini mutata, tenetur fructuarius ejus feudi nomine fidelitatem præſtare proprietario, ſicut quilibet alius vaſallus. Verum eſt quod ad nulla jura utilia, puta relevia tenebitur: ſed illa lucratur, & ſibi compenſat pro aperturis accedentibus tempore uſufructus: unde niſi fidem præſtiterit, poterit proprietarius illud feudum prehendere & redigere ad manum ſuam.

* Fructuarius feudi utrum teneatur pendente uſufructu præſtare clientelaria obſequia.

Sed cujus erunt fructus durante prehenſione & uſufructu? Videretur quòd fructuarii, *per not. ſuprà eadem gloſſ. quæſtione ſecunda* Contrà dicendum eſt, quia fructuarius hos fructus ſua culpa amittit, unde non debet jure uſusfructûs eos recipere. Tum ne impunè liceat dominum, & legem feudi offendere. Tum quia meretur privari uſufructu fructuum illius rei, qua abutitur dominum contemnendo, per not. *ſuprà eadem gloſſ. queſt.* 2. *num.* 46. *&* 47. Similiter ſi negaverit ſe tenere à proprietario in feudum, & convictus fuerit, cadit in commiſſum: nedum quoad proprietatem, ſed etiam quoad uſumfructum, quem retinere non poteſt in re in qua deliquit, & abuſus eſt. Idem dicendum in muliere vidua, jure doarii poſſidente feudum dominans, quia non eſt aliud quàm uſufructuaria, de quo tamen dicendum *ut infrà* §. 136. Secùs in marito poſſidente, vel acquirente feuda moventia à propriis uxoris, quia magis * domini vicem quàm fructuarii gerit, ut not. infrà §. 108. quod eſt limitandum in multis caſibus, ut ibi ſcripſi.

* Maritus magis domini vicem quàm fructuarii gerit.

Idem eadem ratione in tutore: quia licet teneatur in accepta referre omnia jura utilia à ſe debita: tamen interim non præſtat clientelaria obſequia. Et hoc ſi ſolus ſit tutor: quoniam ſi habeat contutorem, à quo non ſit remota adminiſtratio feudi dominantis, puto, quòd is ab eo exigere poterit clientelaria obſequia, & horum defectu manum injicere, & fructus pupillo acquirere: imo etiam ſi pupillus indigeat, poterit ſtatim exigere jura utilia, vel retractu feudali uti ad commodum pupilli. Et idem in ſimilibus, ut ad alia tranſeam.

71 Redeundo ad text. Quæro ſeptimò, an habeat locum in * domino feudali pro parte? Dicendum quod ſic: pro parte ſcilicet dominica, quam in feudo dominanti, & in jure feudali habet: pro cujus rata poteſt irrequiſitis vel invitis condominis prehendere feudum ſerviens, & fructus partis ratæ prehenſę ſuos facere, & cæteris feudalibus uti juribus, ut probatur in *l. communis libertus. ff. de in jus vocati.* ubi etiam in pœnalibus & odioſis appellatione patroni, venit patronus liberti cum pluribus compatronis communis. Et in communibus pluribus ut ſingulis, quod eſt mihi cum alio * commune, dicitur meum, etiam verè & propriè loquendo, ut tenet Areti. *in l. ſervi electione, §. Labeo. ff. de legat.* 1. *per text. in l. illud. ff. de ritu. nup.* reprobatur opinio Jaboleni, qui dixerat libertam communem non propriè dici ſuam

* Dominus feudalis pro parte, utrum poſſit irrequiſitis condominis ſive invitis prehendere feudum ſerviens, & fructus partis ratæ prehenſæ ſuos facere & cæteris feudalibus uti juribus.

* An quod commune eſt, dicatur propriè noſtrum?

Digitized by Google

*text. in l. pupillus, in fin. ff. de verborum ſignif.* quia ſi verbum ſuum de propria ſignificatione ſolum in totius rei dominio verificaretur, non eſſet ambiguum: quia ubi conſtat de certa & propria ſignificatione verbi, nulla eſt ambiguitas, *l. ille aut ille. §. cum in verbis, &* *non aliter in princ. ff. de legat. 3. alius textus in l. 2. in princip. ff. de cond. inſtit.* ubi conditio ſi meus erit, quæ verè & propriè tantùm impletur *l. qui heredi, in princ. l. Mevius. ff. de cond. & demon.* verificatur, ſi in parte ſit meus, ergo verè & propriè dicitur meus. Et licèt receptior opinio gloſſ. *in l. id quod noſtrum ff. de regul. jur. & Deci. ibi. & in cap. ratio. de praben. Jaſon. Sozi. & fere omnium in d. §. Labeo. l. 5. ff. de legat.* 1. ſit, quod ſimpliciter loquendo commune non dicatur propriè meum, ſed ſolùm largè & impropriè: tamen omnes conveniunt, quòd ubi agitur tantùm de diſpoſitione partis meæ, tunc quod commune eſt, dicitur meum, etiam in ſtatutis & aliis diſpoſitionibus, quantumcunque ſtricti juris, ut tenent, *Bald. Angel. Saly. Alexand. Jaſon. in l.* 1. *col.* 1. *C. qui teſtam. facere poſſunt & ibi Philip. Corneus* dicens, quod res communis reſpectu partis meæ, verè & propriè eſt res mea. *Paul. Caſtr. in conſ. 221. in hoc paſſim. vol.* 1.

An autem poſſet compatronis invitis, vel invito emptore, totum vel partem feudi retinere ex prærogativa feudali, dicam infrà §. 20. *gloſſ.* 1. *quaeſt.* 6. *&* 7.

Adverte tamen diligenter ad id, quod dixi, unum plurium patronorum pro parte ſua tantum poſſe prehendere, hoc eſt ſane intelligendum, nolentibus vel prohibentibus aliis patronis: quoniam in * dubio unus hæredum poteſt manum injicere toti feudo vice omnium, & omnibus pro rata fructus acquirere, *l. heredes, §. ſi unus. ff. famil. hereiſcund.* ſicut poteſt nomine omnium inveſtire, & jura recipere, *ut infrà eadem gloſſ. in fin.* ſicut & totum fundum concutere vel inhabitare. *Bald. L. ſi duo. ff. d. acquir. vel amitt. hered.* & quæcunque ſint adminiſtrationis vel uſus deſtinati, & maximè ſi habet majorem partem. Hinc eſt quòd conſuetudines hujus regni crebriùs hoc deferunt primogenito qui hæc jura in ſolidum exercendo tanquam primogenitus, cenſetur non ſolùm nomine proprio, ſed etiam nomine cohæredum vel conſortium, inquantum eos tangit, & opus eſt, facere. Nec ſpectat ad vaſallum, inquirere: an * & quod prehenderis habent cohæredes & cenſentes vel non. hoc prius declarare ad validitatem & efficaciam prehenſionis; ſed vaſallo juſta offerenti, & ubi de inveſtitura agitur, tenetur hoc declarare.

*Pro parte dominus poteſt toti feudo manum injicere, & quomodo.

Lege an qui prehenderit habeat cohæredes & conſortes vel non, & hoc prius declaret, &c.

72 Octavo quæro, an * procurator domini poſſit hanc prehenſionem feudi facere? & non eſt dubium quòd ſic, ut etiam notat. *infrà eadem gloſſ. 3. quaeſt.* 2. quidquid enim procurator, habens ſufficiens mandatum, nomine domini faciat, ipſe dominus facere cenſetur, etiam verè & propriè, ut inquit text. *in cap. mulieres, in fin. de ſenten. excommunic.* quod eſt intelligendum quantum ad validitatem actus, & effectum. *text. in l. certe. §. primo, ibi, propriè habere dicor. ff. precario, facit l. oſſa, in fin. ff. de relig. & ſumpt. funer.* Et maxime quando eſt actus ex quo nihil procuratori poteſt acquiri, ut hic. Ita quod præbet nudum miniſterium facti, quia tunc dicitur potiùs nuntius quàm procurator, *l. quod meo. §. procurator, ff. de acquirend. vel amitten. poſſeſſ. l. 3. in princ. ff. quod vi aut clam. l. qui autem in fin. cum l. ſeq. ff. de conſtit. pecun.* actus autem qui fit per nuntium vel per procuratorem, cùm nudum præſtat miniſterium, verè & propriè dicitur geri per dominum, ut tenet Bart. *in repet. l. ſi is qui pro emptore, col.* 13. *num.* 29. *&* 30. *& ibi Iaſon. poſt eum, col.* 65. 66. *&* 67. nec eſt opus huc inſiſtere vel diſtinguere: quia ſi fictè & impropriè diceretur dominus facere, adhuc ſibi liceret per regulam juris communis, *qui per alium facit, &c.* à qua haud dubiè hæc conſuetudo recipit interpretationem. Et ſic, ſicut dominus poteſt de novo feuda conſtituere, & inveſtire per procuratorem, *cap. 2. §. ſed utrum per quos fiat inveſtit.* ita & in fidem admittere, & inveſtituram renovare, feudum prehendere, & reliqua omnia feudalia jura exequi. per *not. Bald. Alvar. prapoſit. in cap. unicum quibus modis feudum conſtitui poteſt.* Requiritur tamen ante omnia, quòd præcedat, & adſit voluntas domini, ſine qua, quantumcunque caſus feudi aperti vel commiſſi contingat, nihil fit nec mutatur in feudo, ut tetigi *infrà ead. gloſſ.* 3.

* Procurator domini utrum poſſit feudum prehendere.

An autem generale, an ſpeciale, an ſingulare, ſive individuale mandatum domini requiratur in iſto procuratore vel nuncio: dicendum, quòd ſufficit mandatum generale, aliter non limitatum per ea quæ ſcripſimus *ſuprà ead. gloſſ. quaeſt. 1. num. 19. & ſequent.* quia agitur de ſimplici adminiſtratione, & de utilitate domini: latiùs & compendiosè in §. 67. *infrà ead.* ubi materia procuratorum in feudalibus, tam ex parte domini, quàm ex parte vaſalli, latè tractatur. Dixi etiam *infra* §. 20. *gloſſ.* 11. *num.* 2. & ut in ſimili dixi *in fine quaeſt. praecedentis*, non tenetur initio procurator oſtendere procuratorium inſtrumentum, ſatis eſt quod vaſallo juſta offerente vel ſe opponente aut inveſtituram petente doceat de mandato.

73 Nono quæritur de marito, * an poſſit prehenſione feudali uti in vaſallos uxoris? quantum ad præſens, breviter dicendum eſt, quod ſic, & etiam eos in fidem admittere, non tamen ſimpliciter nomine ſuo, ſed nomine mariti, hoc eſt tanquam dominus, vel quaſi ad cauſam, & ratione uxoris: Adde quæ tradit domin. Andr. Tiraq. in conſuetudine. Picta. *tit. de retract. proximita.* §. 10. *num.* 3. non enim apud nos maritus eſt dominus propriorum uxoris, (ſicut in terminis juris matrimonio conſtante dominus eſt dotis,) nec etiam eſt ſimplex uſufructuarius propriorum: ſed eſt ſicut adminiſtrator legitimus in rem ſuam: ſicut in terminis juris habetur de patre in adventitiis bonis filii, *facit l. fin. C. de bon. qua liberis.* Verùm quia quam plurimæ & arduæ quæſtiones hinc oriuntur, videlicet an ipſe maritus ſolus poſſit paſſivè ſubire fidem & homagium, ut tenet Joan. Faber. §. *fuerat. col.* 1. *verſ. ſed quid dices. inſtit. de actio.* & commiſſum ſive confiſcationem de feudo uxoris: an recipere fidem & jura activè ſolus, & repudiare vel acceptare ſolus invita uxore prærogativas feudales, puta feudum à propriis uxoris dependens venditum, retinere pro pretio, vel inveſtire emptorem, & an retentum feudum faciat uxori proprium, an communem jure conquæſtus, & plura alia, quæ non poſſunt commodè ab invicem ſeparari, plenè & ordinatè tradam *infra* §. 107. *&* 108.

* Maritus utrum poſſit prehenſione feudali uti in vaſallos uxoris?

Poſtremò de tutore * & curatore non ambigitur quin nomine tutorio vel curatorio poſſint prehenſione feudali uti, quum munere fungantur auctoritate publica, ad utilitatem pupillorum vel minorum & ſimilium, quorum commoda dum legaliter curant, pro dominis habentur. *l. qui fundum. §. ſi tutor. ff. pro empto.* Et quòd poſſint inveſtiri & inveſtire, patet per not. Joan. Fabri *in l. ſancimus. C. de admini. tuto.* Et maximè in tutore qui habet plenitudinem poteſtatis, ut not. *in l. cùm in una §. tutor. ff. de appella. in l. curatorem ff. de auctor. tutor.* Idem tamen in quovis alio univerſali adminiſtratore, ut poſſit etiam, quod plus eſt, homagia ſeu fidelitatem recipere, & inveſtituras renovare, & ita expreſſim conſuluit. Baldus *in conſilio 376. ex his, libro quinto.* In domina Bona de Borbonio vidua comitis Sabaudiæ, qui in ſuo teſtamento reliquerat eam dominam adminiſtratricem ac uſufructuariam Comitatus Subaudiæ, ut poſſet homagia recipere tanquam adminiſtrans, non autem nomine ſuo tanquam uſufructuaria. Tempore Alberic. & Baldi Sabaudia, regio Allobrogum, non erat niſi Comitatus, ſed poſtea per Federicum tertium fuit erecta in ducatum, in perſona Amedei primi Sabaudiæ ducis viri, optimi, timorem & reverentiam Dei habentis, qui relicto ducatu, faſtu & deliciis, ſecedens apud Ripaliam, anachoretæ vitam duxit:

* Tutor & curator utrū poſſint prehenſione feudali uti?

Digitized by Google

duxit: donec inſcius in Concilio Baſileenſi in ſummú pontificem, depoſito Eugenio quarto, electus fuit.

* Cuſtos nobilis & civilis poteſt feudali prehenſione uti.

Idem dico de cuſtode * nobili, & civili, de quo *infra eod.* §.32. *& in tit.* 8. ubi plenè dicetur. Circa iſtos adminiſtratores plures decidentur quotidianæ quæſtiones infrà in locis opportunis.

* Poſſeſſor & putativus hæres feudi dominantis utrum poſſit prehendere ſubfeuda aperta & fructus ſuos facere, & cætera feudalia jura exigere.

74 Decimo quæro. Quid de poſſeſſore * feudi dominantis?

Et videtur quod abſque dubio poſſit efficaciter uti prehenſione feudali in ſubfeuda aperta, & fructus ſuos facere, & cætera feudalia jura exigere. Tum quia hujuſmodi non ſunt actus alienationis, ſed adminiſtrationis, & conſervationis feudi & jurium ejus, & hi actus nedum fieri poſſunt, ſed fieri debent per poſſeſſorem, *ut & infra* §. 12. *num.* 24. Tum quia ſunt fructus juris patronatus quod eſt jus incorporale, annexum feudo dominanti: poſſeſſor * autem cujuſcunque juris incorporalis, ſive juriſdictionis, ſive juris præſentandi, ſive eligendi, debet hæc jura exercere. Idque ad eum ſpectat, & non ad proprietarium, ut not. *per Innoc. gloſſ. & doctores in cap. nihil. cap. querelam de elect. cap. in literis, de reſtit. ſpoliat. in cap. conſultationibus de jur. patro. not. Bald. in l. certum. C. de rei. vend. in l. ultim. C. de ſervit. & aqua.* Tum ſi is qui eſt in poſſeſſione beneficii vel prælaturæ poteſt efficaciter agere pro juribus illius, nec poſſunt debitores refricare defectum tituli, ſaltem ſi poſſeſſio non ſit recens, ut decidit Oldrad. *quæſt.* 312. Bald. *in capit.* 5. *crucis in princ. extra de reſcrip.* Panorm. *in cap. nihil col. fin. de election.* Joan. Imo. *Clement.* 1. *ut lite penden.* facit quod not. Federi. Sene. *in conſil.* 13. *parochianus, & conſ.* 237. *col.* 2. & quod not. Joan. Andr. poſt Vincent. *in cap. per venerabilem qui fil. ſunt legiti.* Ubi decidit, quòd ſi Papa committat cauſam plebano ſancti Stephani, & unus eſt verus prælatus, qui tamen non poſſidet, & alius eſt intruſus, ſed communi opinione reputatur plebanus, quod intruſus & putativus plebanus, & non verus, cognoſcet de cauſa, & ejus proceſſus tenebit, & non proceſſus veri plebani. Refert & ſequitur. Lap. de Caſtelho. *in allegat.* 89. *verſic. Et quod omnia.* Idem Anto. Butrig. *in d. c. per venerabilem, qui filii ſunt legit.* loquens de cauſa commiſſa tali Epiſcopo, ut pendente lite Epiſcopatus ei intelligatur commiſſus qui eſt in poſſeſſione dicti Epiſcopatus, pariter onus decimæ ei qui poſſidet videtur impoſitū. Ludovic. Roma. *l. inter quos* §. *ſi dominus. ff. de damn. infect.* Hinc in Gallia ab officialibus regiis obſervatur, ut ſucceſſor in beneficio non teneatur reliqua decimarum deceſſoris vel pręcedentis poſſeſſoris ſolvere: ſed contra eum vel ejus hæredes agendum ſit, *ut infra* §. 55. *gloſſ.* 5. *in fin.* niſi fructus & prædia fuiſſent ob id prehenſa & commiſſariis ſuppoſita ſuper illo poſſeſſore, quia tunc ſucceſſori non fiet donatio manus niſi omnia ſolvendo. Idem in juribus prophanis, quia ſi poſſeſſor feudi agat confeſſoria pro ſervitutibus debitis illi fundo, non tenetur probare ſe eſſe dominum fundi, ex quo eſt poſſeſſor, ſed ſatis eſt quòd probet ſe poſſeſſorem, & haberi pro domino, quamvis hujuſmodi actio ſit talis, ut de ſe non competat, niſi vero domino. *l.* 2. §. *hæc autem. ff. ſi ſervit. vendicet.* & ita decidit *gloſſ. quam Bart. & ibi omnes ſeq. in l. ſicuti* §. *ſed ſi quæratur. in verbo quis poſſeſſoris, in fin. eod. tit.* Idem tenent Bald. Alexand. in *l. ſi prius.* & ibi Jaſon *col.* 8. *ff. de operis novi nuntiat.* Igitur non videtur dubium quin poſſeſſor feudi dominantis poſſit in judicium & extra uti ſervitutibus & juribus feudalibus, & aliis debitis fundo à ſe poſſeſſo.

* Ad poſſeſſorem, & non ad proprietarium ſpectat quoſcunque fructus percipere.

* Statutum loquens in domino, verificatur in poſſeſſore.

75 Quinetiam in ſtatutis hæc habent locum: unde decidit Speculator, *in tit. de probat. num.* 11. *verſ. ſed pone ſtatutum*, quod ſi ſtatuto * cavetur, quòd de damno in vineis, prædiis vel arboribus credatur juramento domini: quòd credendum eſt juramento poſſeſſoris, etiam ſi non ſit dominus, & ſequitur Alberic. *in* 2. *part. ſtatut quæſt.* 74. Et per prędicta, videtur quod licet verba hujus conſuetudinis loquantur in domino: quòd tamen verificentur etiam in nudo poſſeſſore, ex quo non agitur de dominio, nec deducitur niſi incidenter, ſaltem quòd ſufficiat eum poſſidere, & pro domino feudali reputari. *Facit not. infrà* §. 3. *quæſt.* 4. Confirmatur in fortiori, quia etiam in concernentibus alienationem proprietatis (earum ſcilicet rerum quas & ut rectè adminiſtrando alienari decebat) valet & ratum eſt geſtum cum putativo hærede & poſſeſſore, *text. in l. ſi Titius ff. pro ſocio.* quæ generaliter loquitur ſimplicìter, ſive cum clauſula quiſque inſolidum, res cum alio communes cum putativo hærede & poſſeſſore vendiderim, etiam ſi apocha incerti pretii non ſimpliciter, & ſeorſum, ſed cum clauſula quiſque in ſolidum contempta ſit, ut latius in *novis intellect. ſuper d. l. ſi Titius*, dixi: ad quos, ne in parergis nimium remorer, remitto.

In contrarium videtur inconveniens, vaſallum teneri per obliquum agnoſcere alium quàm verum patronum.

76 Et licèt non videatur ſua intereſſe, quando non agitur niſi de ſimplici fidelitatis exhibitione, per *not. infra* §. 60. tamen ſatis eſt quòd non tenetur homagium facere ei qui non eſt verus & naturalis patronus: ſed merus incubator feudi dominantis. Et quod fortius eſt, non poteſt etiam à volente vero domino invitus alii delegari, *ut infra eod. gloſſ.* 3. *quæſt.* 3. ſi autem etiam debeatur & petatur relevium, certum eſt quòd verus debitor non tenetur ſolvere niſi vero creditori. Ita etiam quòd poſſeſſori hæreditatis defuncti creditoris non tenetur ſolvere, *l.* 1. §. *apud Iulianum, & ibi Paul. in l. ſi quis inficiatus. ff. depoſit. l. ſi debitor. ff. de petit. hæred. l. quandiu ff. de bon. libertor. l.* 3. §. *cum extaret ff. de carbo. edict. not. Salic. in l. fin. col.* 2. & ibi Paul. *quæſt.* 4. *C. de petit. hæredit.* Plura alia hinc inde latè diſputando adduci poſſent.

77 Sed pro brevi reſolutione dicendum, quòd quicunque feudi dominantis poſſeſſor, ſcilicet nomine proprio poſſidens, poteſt manum injicere, & fructus ſuos facere, ſecundum formam hujus §. omnia alia dominicalia jura exercere in ſubfeuda, ſicut verus dominus. Et valet ejus inveſtitura etiam reſpectu tertii, putà ad hoc, ut incipiat currere annus in retractu proximitatis, ut dixi infrà §. 173. Et quamvis in alia materia ſimplex poſſeſſor hæreditatis, non ſemper habeat ex hoc ſolo fundatam intentionem contra debitores hæreditarios negantes, vel etiam tantùm ignorantes actorem eſſe hæredem, per jura prædallegata, quòd latius examinabimus infrà §. 146. ubi tractavi de intellectu *d. l. fin. C. de peti. hæred.* & an & quatenus apud nos practicetur: Tamen in materia feudali, hoc eſt conſuetæ & ordinariæ juriſdictionis, quod alio non concurrente qui patronatum prætendat, non eſt vaſallus levationem manus, vel mancipationem feudi aut inveſtituram petens admiſſibilis ad ignorandum patronum, ſive ad dubitandum an prehenſor ſit patronus vel non, ut ab eo primitus exigatur probatio: ſed tenetur vel expreſſe agnoſcere patronum, vel expreſsè denegare patronum eſſe, ſub periculo commiſſi, ſi per exitum litis actor inveniatur fuiſſe patronus, *ut infrà* §. 43. Et hoc eſt quod per manus in foro traditur, *qu'il faut advoüer où deſavoüer*, hoc * eſt, quod oportet vaſallum agnoſcere, vel abnegare actorem eſſe patronum, de quo pleniùs tractabimus infrà §. 45. §. 60. quò remitto. Et ſi agnoverit, erit extra periculum, quia fidem & jura ei præſtando recuperabit feudum, & liberatur etiam à juribus utilibus ei ſolutis, erga verum dominum, & patronum, dummodo ſolvat poſſeſſori pacifico, & pro tali reputato, ſecundum notat. infrà §. 55. *gloſſ.* 5. Si verò negaverit, recuperabit quidem feudum cum fructibus per modum proviſionis, damnis & impenſis reſervatis in fine litis. Et tunc, & non prius aſtringitur actor ad probandum ſe dominum feudi dominantis, & verum patronum, quod ſi præſtiterit, feudum jure commiſſi ob-

* Advoüer ou deſadvoüer, *quid ſit.*



Digitized by

tinebit cum fructibus à tempore prehenſionis & impenſis litis, *ut infra* §. 45. Si verò non probaverit, prehenſio declarabitur nulla, & condemnabitur actor in damna, intereſſe, & impenſas rei, qui etiam à concluſionibus actoris abſolvetur.

78. Et adverte, quòd quamvis poſſeſſori feudi dominantis mota ſit ab alio proprietatis quæſtio, tamen tutò poteſt vaſallus eidem poſſeſſori jura præſtare & ſolvere & liberatur, etiam ſi prætendens proprietatem verus ſit patronus, & evincat poſſeſſorem, nec tenebitur vaſallus iterum jura præterita præſtare vel ſolvere, ſed præteritis fructibus imputantur per prædicta, & ea debet victor recuperare à poſſeſſore victo quatenus ad reſtitutionem fructuum condemnatur, & non aliter. Ad quod optimè facit text. *in l. ſtatu liberi in cæteris, in fin. ff. de ſtatul.* ubi ſervus liber eſſe juſſus, ſi hæredi decem dederit, conſequitur libertatem ſolvendo poſſeſſori hęreditatis, etiamſi poſteà poſſeſſor ſuccumbat, & vincatur à vero & legitimo hærede, nec tenebitur iterum ſolvere, ſed victus eam quoque pecuniam cum cæteris victori reſtituere debet. Bene verum eſt, quòd tenetur vaſallus victori tanquam novo domino advenienti fidelitatem renovare, juxta formam §. 65. infrà eod. Et ſic tanquam ex nova apertura feudi per mutationem ex parte patroni contingentem facta, non autem tanquam ex antiqua apertura, nec propter jura præterita, ſi vaſallus illa ſolverit poſſeſſori, & ab eo inveſtitus fuerit. Si vero poſſeſſori feudi dominantis etiam poſſeſſionis intentaretur quæſtio, tunc propter incertitudinem poſſeſſionis recurrendum eſſet ad not. infrà §. 60. Sin verò maluerit vaſallus abrogare prehenſionem feudi in patronum, recuperabit quidem fruitionem feudi cum fructibus ſub onere commiſſi, *ut infra* §. 45. & nuper diximus.

79 Sed quid ſi prehenſor non poſſideat, vel is qui nullo modo locum dominantem poſſidet, manum feudo injiciat ut dominus feudalis? Hæc quæſtio non tam ad hunc, quàm ad §. 60. ſpectat. Dic breviter, quòd in materia prehenſionis feudalis ad finem prehenſionē ſive diſtinctivè, ſive proviſionaliter, tollendi, nihil conſultiùs quàm poſſeſſorem loci dominantis vocare, ſi quis ſit. Aliàs ſi ſolus vaſallus conqueratur, non curatur an prehenſor ſit poſſeſſor, vel non: imò nec curatur, an ſit verus patronus, vel non, niſi caſu quo vaſallus hoc expreſsè denegaverit, ut dictum eſt. Sed ſi ſuperveniat tertius, dicens ſe verum patronum, tunc ſi contendat ſe etiam in poſſeſſione patronatus eſſe, poterit intentare vel ſuſcipere interdictum *uti poſſidetis*, contra prehenſorem, & tunc inter eos tantùm de poſſeſſione, vel quaſi juriſpatronatu inquiretur: & vaſallus interim levationem manus obtinebit, vel etiam ſi velit, inveſtietur per manum ſupremam, ſecundum *not. infra* §. 60. Si verò tertius ille non differatur prehenſorem eſſe in poſſeſſione, & declaret ſe nolle poſſeſſorem impedire, nec manum injiciat feudo, ſed tantùm controverſiam dominii & juris inferat in petitorio, tenebitur interim vaſallus poſſeſſorem agnoſcere, niſi malit adhærens vendicanti denegare poſſeſſorem in patronum: quod poterit facere ſub periculo commiſſi, ut dictum eſt, & latiùs in d. §. 45. Ratio manifeſta | eſt quia nullo modo intereſt vaſalli, qui agnoſcendo verum poſſeſſorem loci dominantis, conſervat veram feudalitatem, & ſemper eſt, & erit verus antiquus vaſallus reſpectu cujuſcunque novi poſſeſſoris, vel novi domini ſupervenientis, *ut infrà* §. 65. Semper enim manet feudalitas, quando remanet eadem res & dependentia, quia feuda in Gallia magis reſpiciunt rem quàm perſonas, ut dicam *infrà eod. gloſſ.* 5. *num.* 2. ſecùs ſi tertius ille prætenderet feudalitatem ratione alterius loci à ſe poſſeſſi, quem verum locum dominantem prætendit. Tunc enim jam alia eſſet feudalitas, tunc demùm propriè controvertitur, & tunc vaſallus, etiam ſi tertius ille tantum petitorii controverſiam inferat, poteſt ſibi conſulere remedio de quo infrà §. 60. ut ibi dicam, *nu.* 54. 55. 57. Imo eo caſu, quo non eſt tam perſonarum quàm rerum, & radicalis ipſius fidelitatis, incertitudo, poteſt vaſallus etiam litem prævenire, ut ibi diximus nu. 17. Et ſic eſt finis gloſſ. 1.

## SVMMARIA GLOSS. II.

1. *Non fit prehenſio feudi pro juribus pecuniariis tantum.*
2. *Admiſſio in fidem ſub conditione reſolutiva, vel ad certam cauſam limitata.*
3. *Prehenſio feudalis aliis prædominatur.*
4. *Propter ſolam* abſentiam *non fit prehenſio.*
5. *Sed bene ſuper tertium poſſeſſorem vel occupatorem.*
6. *Nec patronus reſtituet fructus ſi fuerit in bona fide.*

## GLOSS. II. IN VERBO

*Par faute d'homme, droicts & devoirs*

* Defectus hominis, jurium & debitorum, quando fieri intelligatur.

IN verbo *ex defectu hominis & jurium*, 1 Id * eſt, quando patronus caret vaſallo, qui ſit in fide ſua: quod accidit qualitercunque mutetur perſona vaſalli, ſeu deſinat eſſe vaſallus, ſive morte naturali, vel civili, ſive alienatione feudi non retenta fide, ut dicemus, infrà §. 51. ſive habendo pro derelicto, exeundo de feudo animo derelinquendi: hoc enim caſu amittitur dominium & poſſeſſio, etſi alii nondum acquiratur, *l. 1. & per tot ff. pro derelict. not. in l. ſi qui vir. §. differentia. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* & quovis modo accidat dominum carere vaſallo qui ſit in fide ſua, feudum dicitur eſſe apertum domino, quantum ad effectum hujus §. donec novus vaſallus in fidem domini ſe contulerit, ſeu fidem & homagium fecerit. Item ſi mutatio contingat ex parte domini præmiſſa forma. §. 65. *infrà eodem.*

Et nota quod ſatis eſt vaſallum dejicere, ſeu fidem non præſtare novo domino ad effectum hujus §. licet nulla alia jura debeantur quam fidelitatis recognitio. Sed ſi vaſallus jam eſſet in fidem admiſſus, non ſufficeceret jura quædam alia deberi, ut relevamenta vel quintum pretii, nec tunc poſſet dominus procedere per viam prehenſionis, ſed haberet petere reſidua jura via actionis: & talis eſt communis obſervantia valde æqua non mutanda *l. minime ff. de legib.*

2. Quod limito, niſi admiſſio in fidem eſſet facta ſub conditione reſolutiva, ſi infrà tale tempus non ſolverentur reliqua jura, quoniam admiſſio in fidem juribus nondum ſolutis, eſt gratioſa & liberalis, & ſic poteſt tunc dominus apponere conditionem & modum quem vult, utpote cui liceret vaſallum rejicere, & feudo frui & hoc vide pleniùs declaratum *infrà eod. gloſſ. fin. in princ.* ubi etiam habes, an patronus poſſit prehenſum feudum retinere pro illis antiquis juribus. Quæ autem ſint hujuſmodi jura, & an pro illis etiam hypothecaria actio competat, & quis ſit effectus, dicetur infrà §. 47. Adde multò fortiùs: ſi receptio in fidem ſit limitata ad certam cauſam, & feudum ſit apertum ex alia, tunc in nihilo prodeſt. Sed feudum iterum

Digitized

libere prehendi poteſt, puta ſi vaſallus fuerit inveſtitus tanquam ex permutatione, ſed in veritate emerat: non enim clauditur apertura per inveſtituram erroneam, & ad aliam cauſam relatum, *ut infrà eod. gloſſ. fin.* & tactum eſt *infrà* §. 26. de filio admiſſo in fidem ex cauſa donationis in anticipationem ſucceſſionis, quæ poſteà detegitur, vel incipit eſſe donatio ſimplex.

*De vaſallo deportato & bannito.

Ex prædictis infertur, quod ſi vaſallus eſt deportatus * vel bannitus (ut vulgò dicunt) fuerit, & ſic amiſſis bonis, & civitate relicta, nudus exulavit. *l. 2. l. tutelas in fin. ff. de capite minut.* ſtatim, lapſis tamen quadraginta dierum induciis: Cornæus *conſ.* 340. *col.* 2. *lib.* 1. *conſ.* 181. *littera quaſt. lib.* 2. *conſ.* 204. *conſ.* 108. *litera cap. lib.* 3. Avi. *conſ.* 1. *num.* 42. (ubi in annotat. dixi *lib.* 5. Andr. Alciat. *tract. de præſumpt. reg.* 1. *præſumpt.* 44. poteſt dominus manum feudo injicere: dummodò ea ſententia non ſit appellatione ſuſpenſa, ſive ſit in præſentem, ſive in abſentem, ut frequenter ſit propter contumaciam, lata, etiam ſi ad alium ſpectet confiſcatio: quia prehenſio & injectio manus domini feudalis, tanquam ex cauſa primordiali & antiquiori procedens, debet manere & præferri omnibus aliis, ut dicetur infrà §. 169.

*De vaſallo profeſſo vel ingreſſo monaſterium.

Idem dicendum ſi vaſallus fuerit nedum ingreſſus, * ſed etiam profeſſus, ſive expreſsè ſive tacite, aliquem ex ordinibus ſive regulis monaſticis ſive bona temporalia in communi capientibus, ſive non.

An autem obſervetur *Authent. ingreſſi. C. de ſacroſanct. eccleſ.* & bonorum dedicatio ipſo facto fiat, dicetur infra §. 152.

*De vaſallo diu abſente, qui ignoratur mortuus ſit an vivus.

4 Quæro, vaſallus diu eſt abſens, & ignoratur ubi ſit, & an vivus vel mortuus, utrum dominus poſſit feudum tanquam deficiente vaſallo prehendere? Similem quæſt. latè & doctè tractat Ant. Corſet. *in ſuo repertorio in verbo emphyteuta eccleſia*, ubi utrinque arguit, & ſolvit, & iterum reciprocata hinc inde argumentatione, tandem concludit pro parte negativa, videlicet quòd dominus directus emphyteuſeos, (etiamſi ſit Eccleſia) non poteſt vendicare, nec ad menſam ſuam reducere prædium emphyteuticarium, prætextu diutinæ abſentiæ & incertitudinis vitæ vel mortis emphyteutæ: & poterunt procuratores ſeu negotiorum geſtores emphyteutæ remanere in poſſeſſione, canonem annuum ſolvendo; niſi dominus mortem emphyteutæ, & conſequenter finitam emphyteuſin probet: quod eſt juri & æquitati conſonum, quia ex quo mors eſt fundamentum intentionis domini, debet eam probare, ut expreſſim notant Bart. & alii in *l. ſi quidem. ff. ſolut. matrim. in l. 2. §. ſi dubitetur. ff. quemadmo. teſtam. aperiant. text. in l. nec nos. C. de capti. & poſtli. rever.* cum concordantiis cumulatis per Corſet. apud quem videas, non transferibam, ſed addam quòd Jaſon tenet hanc partem, *in l. 2. col. 24. quæſt. 24. C. de jur. emphit.* licet Corſet. allegat eum pro parte affirmativa. Idem tenet Phil. Deci. *in l. 1. col. 5. num. 18. C. de pact. & conſil.* 575. *facit* quod vult Phil. Cornæus *in conſil.* 251. *in litera 1. col. 2. vol. 1.* allegantem mortem debere eam probare, ſi non ſunt elapſi centum anni à die nativitatis, *per l. fin. C. de ſacroſanct. eccleſ. l. an uſusfruct. ff. de uſufruct. legat.* vel illis non expectatis ſtatim quod alius non tanquam hæres defuncti, nec ejus nomine ſeſe intrudit, ut dicam infrà §. 7. Ex quibus infertur, quòd dominus non poteſt feudum hoc caſu prehendere, niſi probet mortem vel mutationem vaſalli, intelligo (ne fortè quis cavilletur) non poſſe prehendere, ſcilicet cum effectu lucrando fructus abſque periculo reſtituendi cum expenſis, damnis & intereſſe. [Remedium * eſt.]

*Deeſt aliquid in hoc exemplari.

5 Limito, ſi vivente vero vaſallo, qui in fidem fuit admiſſus, feudum inciperet poſſideri per tertium, dicentem ſe hæredem, vel cauſam habentem ab aliquo vaſallo, vel etiamſi nullam prætenderet ab eo cauſam, modò jure & nomine ſuo poſſideret, & non nomine antiqui vaſalli, quia contra iſtum novum occupatorem, putativum vaſallum, & feudalia obſequia, & jura non præſtantem, & in ejus præjudicium, poſſet dominus prehenſione feudali uti, per *text. in l. fin. verſic. ſin autem ex contractibus. C. de petit. hæred.* Sed ipſo vero vaſallo, qui inveſtitus fuerat, quandocunque apparente, ceſſabit, quoad eum, effectus manus dominicæ. Et debebunt ſibi etiam fructus relaxari per dominum, niſi in caſu quo ille tertius occupator ſuos aliàs feciſſet, puta ratione bonæ fidei & culturæ, quia quicquid iſte occupator abſtuliſſet à vero vaſallo & utili domino, aufert dominus directus ab hujuſmodi occupatore pro tempore ſuæ manus injectionis, quæ tenebit ipſe in præjudicium occupatoris, & non in præjudicium vaſalli, cujus reſpectu & in veritate feudum non eſt apertum domino, licèt vaſallus fortè expulſus, aut aliàs quovis modo poſſidere deſierit, modò non deſierit eſſe utilis dominus & vaſallus, ad hoc quæ dicam infrà §. 33. *num.* 2.

6 Quòd autem dixi, patronum teneri reſtituere fructus quos percepit feudo prehenſo ſuper malæ fidei poſſeſſore feudi, debet ſublimitari, niſi patronus fuiſſet in bona fide: puta quia abeſt antiquus & verus vaſallus, & apparet novus & incognitus poſſeſſor non poſſidens nomine antiqui vaſalli, tunc enim patronus habet juſtam cauſam putandi vaſallum eſſe mutatum, & ſi hoc errore ductus feudum prehendat, jure ſuo legitimè & bona fide utitur. Itaque fructus à ſe perceptos & conſumptos durante eadem bona fide, id eſt, donec appareat antiquus vaſallus, non tenebitur reſtituere, quum nedum ſit bonæ fidei poſſeſſor, ſed etiam habens titulum juſtum, imò plus quàm titulum, nempe directum dominium: extantes autem vel collectos, poſtquam probabiliter certior factus fuit, antiquum vaſallum ſupereſſe, tenebitur ei reſtituere, & pro conſumptis à domino, malæ fidei invaſor, qui cauſam damni dedit, tenebitur vero vaſallo ad fructuum æſtimationem, & damna & intereſſe, *l. ſi poſſeſſor. §. fin. l. illud. ff. de petit. heredit. l. præterea ff. de rei vendic. faciunt not. in l. reſtituere. ff. de verbor. ſignificat. in c. pro poſſeſſore. de regul. jur. in 6. cum vulg.* Quid autem juris ſit, quando putativa mutatio feudi contingit ex facto vaſalli, vel fortè tutoris ſui, qui vendidit feudum minùs ſolemniter, vel alienare ſimulavit, aptiùs dicemus infrà §. 33.

## SUMMARIA GLO. III.

1. 2. 3. *Nova theoria ſuper verbo* poteſt.
4. *Iura ad praxim expendenda ante judicium.*
5. *An verbum*, poteſt, *ſit extenſivum.*
6. *Clauſula codicillaris per verba præſentis temporis, non extenditur ad futuros caſus, niſi ex vi verbi*, poteſt.
7. 8. *Contra communem, quòd non eſt magis extenſivum quàm alia verba.*
9. Futurum *ſubjunctivi ad omne tempus verſatile.*
10. *Prehenſio eſt jus reſidens in mera facultate patroni.*
11. *Q. 1. Fructuarius feudi dominantis quemadmodum agere poſſit, negligente proprietario.*
*Iura feudalia ſunt veluti quadam ſervitutes reales.*
12. 13. *Negligens jus acquirendum radicatum de præſenti certa ſpe & probabili, renuntiare ei, idque donare intelligitur.*



Digitized by Google

14. 15. *Qualiter intelligendum ex non facto debitoris creditorem fraudari.*
*Edictum*, quæ in fraudem creditorum, *& lex* ſi unquam, *non habent locum in renuntiatione hæreditatis.*
16. *Reprobatur opinio Ripenſis.*
17. *Dominus feudi poteſt gratiam facere vaſallis ſuis invito fructuario in illis commodis, quæ nondum ſunt quæſita.*
18. *Fructuarius non habet verum uſumfructum in ſubfeudis prehenſis.*
19. 20. *Quomodo intelligendum non poſſe proprietarium facere conditionem uſusfructus deteriorem.*
21. *Q.* 2. *Vſusfructus non impedit quin patronus prehendat.*
22. *Pariter mora domini non impedit fructuarium, nec cenſetur revocatum mandatum.*
23. *Patronus fructuarium prohibere poteſt ab actibus dominicalibus.*
24. *An fructuarius habeat recurſum ad dominum inveſtientem.*
25. Patronus *inveſtiens tenetur hoc denunciare fructuario, non è contrà.*
26. *Q.* 3. *An jus prehendendi poſſit cedi, vel jus ingrediendi in feudum alienum.*
27. *Vaſallus invitus non poteſt* delegari *etiam per regem, etiam cauſa pacis.*
*Artus Britanniæ minoris dux.*
28. *Vaſalli non poſſunt* alienari *in inferiorem. Iura pecuniaria, & operæ mechanicæ poſſunt cedi & delegari.*
29. 30. 31. 32. *Vaſalli poſſunt alienari cum univerſitate.*
33. 34. *Jus dependentiæ feudalis non poteſt emi, & eius verus retractus acquiri.*
*Jus retractus non poteſt emi.*
35. 36. 37. 38. 39. 40. *Dominus non poteſt mutare locum feudi dominantis, etiam de conſenſu Regis, invito vaſallo.*

## GLOSS. III. IN VERBO

*Peut.*

* *Poteſt, verbum* quam vim habeat

ID eſt, *poteſt*, quod verbum * quandoque ponitur diſpoſitivè, principaliter & abſolutè, ut hîc, & tunc aut ponitur negativè, aut affirmativè.

Si negativè, importat neceſſitatem, ſeu aptiùs loquendo, vim præciſam, quia omnino excludit potentiam & juris & facti, ut not. *gloſſ.* 1. *in cap.* 1. *de regul. jur. in* 6. cum concord. Ant. Corſ. *in ſing. in verbo poteſt*. & Hippol. Marſil. in ſua pract. crim. §. *ſequitur. num.* 15. Ampliatur etiamſi præponatur verbo *poteſt* in tempore præſenti, quamvis aliter ſentiat Bart. *in l. cùm lex. col.* 2. *verſic. ſed juxta ff. de fidejuſſ.*

Limitatur primò, quando apparet aliter eſſe diſpoſitum. Jaſon *l. ſtipulatio iſta habere licere.* §. *alteri, col.* 6. *ff. de verb. obligat.* Limitatur ſecundò, quando materia non eſt de ſe prohibitiva, ſecundum Phil. Deci. *in l. pacta quæ contra. col.* 2. *Cod. de pact.* Sed hoc non ſufficit, niſi addatur quòd etiam aliud exigit ratio materiæ ſubjectæ, ſecundum quàm debent verba modificari, imò etiam impropriari & reſtringi contra propriam ſignificationem, per *l. ſi uno, in princ. ff. loca.* cum ſimilibus: quod ſemper debet intelligi expenſis omnibus circumſtantiis, ut reſultet tacitam mentem eſſe pro natura actus contra propriam verbi ſignificationem. Limitatur tertiò (& iſtud dependet à prædictis) quando reſultaret abſonus intellectus. Panorm. in *cap. quanto. not.* 1. *de præſumptio.*

2. Aut verò ponitur affirmativè, & tunc ſive profeтatur à lege, ſive ab homine, regulariter nullam importat neceſſitatem, ſed ſolum jus ſeu meram facultatem in perſona ad quam hoc verbum dirigitur, *l.* 1. *Cod. quomodo & quando judex. l. non quicquid. ff. de judic.* Limita primò ſecundum materiam ſubjectam, ut quando dirigitur ad judicem à lege, vel ab eo qui poteſt imperare in his quæ ſunt juſtitiæ, non gratiæ, ſed jure communi debita, quia importat neceſſitatem, ſaltem petente parte: non tamen vi hujus verbi, ſed vi juris communis, & ita poteſt ſalvari limitatio, quam ponunt Angel. & Raph. Fulgoſi. *in l.* 1. *per illum text. cum gloſſ. in verbo poteſt ff. de juriſdict. omni. judic.* quamvis Jaſon eum ſimpliciter reprobet, *in l. Gallus, in princ. in utraque lectur. ff. de lib. & poſthum.* ex quo etiam infertur, quod ſi datur epiſcopo poteſtas diſpenſandi contra jus per verbum, *poſſit*, tamen ſi diſpenſatio ſit neceſſaria Eccleſiæ, & ſic debita, ut not. 1. *quæſt.* 7. *cap. exigunt*, tenetur Epiſcopus diſpenſare, & ad hoc poterit præcisè cogi per ſuperiorem. Ita tenet Archid. *in cap. cùm ex eo & ibi ſequit.* Jo. And. *in Novel de elect. in* 6. Aret. & Jaſ. *in d. l. Gallus. in princ. ita utraque lect.* Limitant ſecundò in ultimis voluntatibus, quando dirigitur ad eum qui gravari poteſt à proferente: quia quælibet verba enunciativa ſeu præpoſitiva futuræ præſtationis ad hæredem vel onerandum à teſtatore directa inducunt legatum ſeu fideicommiſſum, *text. in l. unum ex familia.* §. *fin. ff. de legat.* 2. *in l. fideicommiſſa*, §. *hæc verba in l. Pamphilo liberto, in princip. ff. de legat.* 3. ſecùs ſi eſſent directa ad honorandum, ſeu ad eum, cujus commodum concernunt, quia nullam obligationem, nullam neceſſitatem inducerent. *text. in l. generali in princip. ff. de uſufruct. legat.* & notat. per gloſſ. ac doctores *in l. peto, in princ. ff. de legat.* 2. Ita poſt Bart. limitant & decidunt omnes ſcribentes *in d. l. Gallus in princip.*

3 Sed quicquid omnes dixerint, ego reprobo, & falſam dico hanc limitationem, quia ejus ſenſus & effectus eſt, ſi dicat teſtator: hæres tu potes vel poteris dare centum Titio, quòd iſtud ſit legatum, ſitque hæres aſtrictus ad dandum centum, quod falſum eſt: nec ullo jure probatur. Ideo ſtandum regulæ & propriæ ſignificationi hujus verbi, quæ eſt meram facultatem deſignare, & non compulſionem, *l. non aliter in princ. ff. de legat.* 3. Non obſtant dictæ tres leges pro fallentia allegatæ, quia loquuntur in verbis importantibus voluntatem tacitam ſeu deſiderium & confidentiam teſtatoris, de futuro implemento: ut hæc verba ad hæredem directa, non dubito te reſtituturum, ſcio ad talem perventurum, *d. l. unum, & d. l. Pamphilo*, vel curaturum ut ad talem perveniat, *d.* §. *hæc verba.*

4. Secus ſi tantùm eſſent verba deſignantia meram voluntatem vel facultatem hæredis, ut do vel lego ſi vis, vel dare potes, quia ipſo jure non valet tale relictum, *text. eſt in l. Senatus.* §. *legatum. ff. de legat.* 1. *in l. ſi ſic. in fin. princ. eod. tit.* & ſic paralogiſati ſunt doctores, theoricas * ſuas non reſolventes ad praxim, quod frequenter nimis ex negligentia vel inexperientia eis accidere compertiſſimum eſt: nec mirum, quoniam, ut inquit, Joan. Faber *inſtit. de legatis* §. *ſed nec uſque, in fin.* hæc juris ſcientia parum proficit, niſi bene & frequenter negotiis applicetur, quod intelligo etiam de profectu ſcientiæ. Hinc dicebat Bald *in repet. l. Æmilius col.* 9. *ff. de minoribus*, quod leges in ſcholis deglutiuntur, ſed in palatiis digeruntur: quaſi dicat, quòd

* Juris theoremata ad praxim reſolvenda.

Digitized by Google

earum & effectum & praxim exactè, & undique perpendendo, tum demum perfectè intelliguntur. Igitur in hoc verbo, *poteſt*, non eſt aliter dicendum in teſtamentis, quàm in alia materia, niſi addantur verba illa prægnantia, aut ſimilia quæ in d. ll. *vel in d. l. ſi ſic, in pri. & in d. l. fidei commiſſa. §. quanquam*, aut ſimilibus habentur.

5. Quando autem iſtud verbum ponitur acceſſoriè vel ſubjunctivè ad aliud verbum principale: tunc non importat neceſſitatem, imo nec actum, ſed ſimplicem poſſibilitatem ſeu potentiam. *text. in l. 1. juncta l. 3. ver. ſed ſi ſtante. ff. de injuſto rupto & irrito teſta.* Fallit primò, adjecta dictione, *poſtquam:* hæc enim dictio habet emphaſim, & facit verba uberiùs & pleniùs accipienda, & non ex ſola prima poſſibilitate, *text. in l. inter illam ff. de verborum ſignificatio.* Fallit ſecundò, quando is quem concernit poſſibilitas, vult ex illa diſpoſitione agere, vel aliquem novum effectum conſequi: quia tunc non ſufficit ſimplex poſſibilitas, ſed requiritur quòd realiter exeat ad actum, & efficaciter impleatur etiam in diſpoſitione quantumcunque favorabili, ut ſi ſit relicta libertas ſervo cùm decem dare potuerit, non erit liber cùm primùm dare poterit: ſed tùm demúm, poſtquam realiter dederit, *text. in l. 3. §. ſi quis ſi acceperit. ff. de fideicomm. liberta.* & tradit Bart. *in d. l. 1. de injuſt. rup. & irri. teſt.*

Circa hæc not. quòd quamvis regulariter extra diſpoſitionem legis quæ ſemper loquitur, *l. Ariani. C. de hæretic.* verba præſentis temporis non extendantur

*De Extenſivis in futurum verbis.

* ad futura. *l. ſi ita ſtipulatus fuerim illud aut illud. §. 1.* & ibi latè Iaſon. *de verbor. obligatio. l. ſi ita ſcripſiſſet. ff. de legat. 1. l. ſi ita. ff. de auro & argento legat.* ſed bene verba futuri temporis cujuſcunque modi quæ de ſui natura ſunt extenſiva. *tex. in l. filii mater. ff. ad Tertullianum. in l. 1. §. ſi quis adita. ff. eod. tit.* & idem in futuro ſubjunctivi, quod eſt etiam præteriti temporis, ut pulchrè notat. Innocent, & inferens ad plures deciſiones Felin *in c. ſignificaverunt. col. ſi. de teſtib.* & latè Iaſon. *in l. 3. §. ex pluribus col. 4. nu. 23. cum ſequent. ff. de acquiren. vel amitt. poſſeſſ.* Tamen verbum *poteſt* etiam præſentis temporis & indicativi modi acceſſoriè & ordinaté poſitum, eſt extenſivum

* Poteſt verbum an ſit extenſivum.

* in futurum, & facit quòd diſpoſitio non conſumitur in primo actu vel defectu, ſed quod ſortitur effectum, quandocunque poſteà etiam ex intervallo accidit poſſibilitas. *text. in l. ſi ita quis. ff. de legat. 2.* quod non eſſet deficiente verbo *poteſt*, & ita per illum text. tenet Bart. *in l. ita. col. 1. ff. de auro & argento lega.*

6 Hinc eſt, quòd licèt clauſula codicillaris concepta per verba præſentis temporis, non operetur converſionem inſtitutionis directæ in fidei commiſſum, rupto poſtea teſtamento nativitate poſthumi quia ſemel valuit: ſed ſolùm hoc caſu aut aliàs pro tempore futuro poſt teſtamentum, hoc operatur, quando eſt etiam concepta per verba futuri temporis: ut cùm dicitur, ſi non valet vel non va'ebit jure teſtamenti, valeat jure codicillorum, ut not. Dyn. *in d. l. ſi ita quis*, & omnes doctores. *in Auth. ex cauſa. C. de l. præte. vel exhære.* Auffrer. in addit. *ad q. Thom. 455.* Alexan. *in conſil. 30. ponderatis his. & in conſ. ſeq. lib. 3.* Phil. Franc. *in c. 1. col. 39. q. 5. de teſtam.* Salvo tamen, quod quando agnatione poſthumi rumpitur teſtamentum, neque legata, neque fideicommiſſa conſervantur, per *d. auth. ex cauſa*, neque inſtitutio mutatur in fideicommiſſum per dictam clauſulam codicillarem, quatenus excederent virilem portionẽ filii poſthumi. Bald. in l. *Salvius per illum tex. ff. de lega. præſtan. ſeq.* Iaſ. in dict. *auth. ex cauſa, col. 10. ver. quinto limitat.* Benedic. in rep. c. *Raynutius. in ver. in eod. teſtam. relinq. 1. numero 241. verſic. ſexto. de teſtam.* Et hoc puto verum & d. l. *Salvius* non eſſe correctam, ut etiam tenet do. Io. Igneus *in repet. d. auth. ex cauſa col. 90.* quamvis Bald. Ang. Alexan. & Phil. Corn. *col. 12.* ibi teneant contrarium, & in totum legata ſuſtineri & malè, ut dixi in annot. ad Alexand. *conſil. 41. lib. 1. conſil. 26. lib. 5. conſil. 50. lib. 7.* & ad Phil. Dec. *conſ. 86. conſ. 242. conſ. 369. conſ. 490.*

7. Tamen præfata opinio de clauſula codicillari eſſet limitanda, niſi verbum ( poteſt ) adjectum foret illi clauſulæ: quia quum ſit extenſivum faciet hanc clauſulam codicillarem indiſtinctè operari, & teſtamentum per viam fideicommiſſi conſervari, quandocunque ante mortem teſtatoris irritabitur. ut ſing. not. Bald. *in d. l. ſi ita quis. per illum text.* quamvis Bart. *in d. l. ſi ita. col. fin.* conetur iſtud reſtringere. Salvo tamen & excepto quòd nuper dixi in agnatione poſthumi propter veriſimilem defectum voluntatis, ut nuper dixi in intellect. quinque legum Dolæ & Veſuntii anno 1556.

8. Sed adverte, quod licèt hæc ſit communis opinio, & omnium quotquot legi, de verbo, *poteſt*, quod ſit extenſivum etiam quando eſt præſentis: Tamen noviſſimè ſolus dom. Fortun. Gar. Hiſpanus, ſubtilis vir ingenii & excuſſi judicii, tenuit contrariũ, *in d. l. Gallus in princip. col. 17. 18.* & habet intentionem fundatam in communi regula, & ſignificatione verborum, & ſolùm obſtare videtur *d. l. ſi ita quis.* ad quam reſpondet, quod ibi verbum, *poteſt*, non ex propria vi, ſed ex re nata, ſeu materia ſubjecta extenditur in futurum: Ratio, quia legatum non poteſt tempore teſtamenti ſortiri effectum, ſed neceſſariò habet eſſe in ſuſpenſo & pendenti, ſaltem uſque poſt mortem teſtatoris, *l. fina. in fin. ff. cõmunia prædio. l. quarta, ff. de adimend. legat. l. ſi quis. in princip. ff. de legat. 3.* & ſic ex conditione rei ſubjectæ, verbum *capere poteſt*, intelligitur de eo quod legatarius poſt mortem teſtatoris quandocunque capere poterit: & huic ſuæ opinioni ſubſcribo, & veritatem eſſe puto. Tum quia præfata communis eorum opinio irrationabilis eſt, tum quia nullum habet aliud fundamentum quàm meram decipulam & aucupium verborum, ſumptum ex dicta *lege ſi ita quis*, quod non eſt admittendum, ſed ſummoperè vitandum Iureconſultis: non enim alteratio nativæ & germanæ proprietatis verbi ſemel in quadam lege admiſſa, debet extendi extra limites rationis & ſubjectæ materiæ illius legis, *argum. l. ſcire leges. ff. de legibus*, & ut inquit gloſſ. not. *in capit. præterea, in fine de verborum ſignificatio.* improprietates non ſunt trahendæ ad conſequentiam, ſed excuſandæ. Quod autem ſit illa hucuſque communis opinio irrationabilis, imò falſa, clarè oſtendo: ſi enim vera eſſet, ſequeretur, quod ſi ſtipulatus eſſem centum *ſi Titius poteſt legere legem Gallus*, quod ſi non poſſit, nunc tamen non eſſet defecta conditio, ſed extenſiva, ut quandocunque poſtea legere poſſet, committeretur ſtipulatio: quod nemo ( opinor ) ſanæ mentis diceret.

* Futurum ſubjunctivi.

9. Et ſic rejecta communi opinione, dico, quòd verbum, *poteſt*, non eſt magis extenſivum quàm alia verba, quæ non ſunt de ſe extenſiva, niſi quando ſunt futuri temporis, cujuſcunque etiam indicativi modi, ut in dicta *l. filii mater.* & præcipuè futurum * ſubjunctivi modi quod eſt de ſe ad omne tempus verſatile, ſi aliud non impedit, ut dixi. Et quod verbum, quod poteſt poni in præterito & futuro, in dubio utrumque tempus complectatur, decidit Ludovic. Rom. *in conſil. 333. quoad primum.* Alexand. Iaſ. in *l. cum ſtipulamur ff. de verborum obligati.* Iaſ. *in l. 1. §. hæc verba. columna prima ff. quod quiſque jur.* Felyn. *in capit. ad hæc de reſcript.* & exemplificant per multos caſus quos ibi videas, quia tranſcribere nolo.

* Poteſtas prehendendi eſt jus in mera facultate patroni reſidens.

10. Ex prædictis ſatis liquet, poteſtatem * prehendendi eſſe in mera facultate patroni, & jus in eo reſidens, & illi competens jure proprio, & non judicis officio vel miniſterio, quum verba legis hujus §. ad eum, & non ad judicem dirigantur, *ut not. per Bart. in l. 1. col. lat. 3. verſ. ſecundo principaliter. ff. de condict. ex lege Silicet. in rub. in fin C. eod. fac. not. per gloſſam, & omnes Doctores ſcrib. in l. ſi ſoror. Cod. de collatio. Felin. in capite, exceptionem. collat. tertia, de exceptio.*



Digitized by Google

* Fructuarius feudi dominantis quemadmodum agere poſſit, negligente proprietario.

11 Quæro quodam habente uſumfructum * fundi dominantis, feudum inde dependens aperitur forte morte vaſalli, cujus hæres negligit debita facere obſequia: dominus quoque feudalis videns quòd non ad ſe, ſed ad fructuarium devolveretur commodum, non vult feudum poni ad manum ſuam: fructuarius conqueritur hoc fieri in fraudem ſui, & agit contra dominum, ut vel aperta feuda prehendat, vel ſuo nomine prehendi patiatur, & non revocet mandatum nec directo, nec per indirectum, vel ſolvat intereſſe: an rectè videtur quòd ſic: quia dominus qui non facit ut fructuarius fruatur commodis jurium dependentium à feudo, videtur facere quominus poſſit uti frui, ipſum enim non facere pro facto habetur, *text. in l. 2. §. item ſi in facto, juncta gloſſ. & ibi per omnes ſcribentes ff. de verbor. obligat. text. in l. qui non facit. ff. de regul. jur. & in l. inde. quæ in fraud. credit.* Tum videtur eſſe caſus in *d. l. in fraudem.* ubi Juriſconſult. exemplificat fraudem in non faciendo, in eo qui non utitur ſervitutibus. Sed jura feudalia, * inter quæ eſt jus prehendendi, ſunt veluti quædam ſervitutes reales, in prędio clientelario, ut probavimus *in eod. glo. 5. in princ.* Igitur ſi dominus nõ utatur illis cùm poſſit, dicitur facere in fraudem fructuarii, qui eſt creditor de præſenti, *ut in l. corruptionem. C. de uſufructu.* & hoc videtur clariſſimum, quum omittendo pergat perdere lucrum certum, ex jure formato ſibi de præſenti actualiter competenti proventurum: quin etiamſi eſſet debitum non præſens, ſed in diem vel ſub conditione. & creditor, idemque debitor in fraudem creditorum futurorum remitteret, locus eſſet edicto *de his quæ in fraud. cred. revoc. l. ait prætor. §. ſi conditionalis. ff. de his quæ in fraud. credi.*

* Jura feudalia ſunt veluti quędam ſervitutes reales.

12. Confirmatur per ea, quæ longe fortioribus terminis decidit dom. Franc Naza. Ripa. in *l. ſi unquam. q. 11. C. de revoca. dona.* ubi dicit, quod quando jus acquirendum eſt radicatum *, de præſenti, ſpe certa & probabili, renuntiatio talis juris eſt donatio: ita quod ex ſupervenientia liberorum, ipſo jure revocatur: & exemplificat, quando quis renuntiat hæreditati ſibi delatæ nondum aditæ, vel quando alter ex donatariis renunciat donationi nondum à ſe acceptatæ, in favorem alterius, talis enim renunciatio ſecundum eum eſt donatio. & habet locum *d. l. ſi unquam*, ſicut quando renunciatur hæreditati patris vel matris viventis. Sed iſtud lucrum fructuum ex prehenſione ſeu ſi proventuri non ſolum eſt radicatum in certa & probabili ſpe de præſenti, (patet, quum feudum ſit purè & liberè apertum) ſed etiam in jure actualiter competenti, & jam dudum acquiſito dominio, quod eſt ipſum jus feudale, & ſervitus prædio clientelario inexiſtens, & realiter competens domino. Igitur ſi nolit eo jure uti, cenſetur remittere & donare lucrum, nedum certæ ſpei de præſenti, ſed etiam juris jam dudum ſibi competentis. Igitur etiam ipſe vaſallus tenetur, etiam ſi non fuerit in aliqua fraude, ad omne illud lucrum reſtituendum fructuario, quia cùm illud habeat ex cauſa lucrativa, ſcilicet ex gratioſa remiſſione domini non attenditur, ut ſciverit vel ignoraverit alium habere uſumfructum iſtorum commodorum, & an habuerit animum fraudandi vel non *text. in l. qui autem. §. ſimilique modo. ff. quæ in fraud. cred. l. pen. C. de revocan. his quæ in fraud. credi. l. prima. §. dolum. ff. ſi quid in fraud. patro. not. gloſſ.* 2. Joan. Faber Pla. Ang. Jaſon. *col. 5. in §. Item ſi quis in fraudem. inſtit. de action.*

* Negligẽs jus adquirendum radicatum de præſenti certa ſpe & probabili, renuntiare ei utique intelligitur.

13 Contra dicendum eſt, quia jus prehendendi eſt in mera facultate. & ſic dominus nullo modo poteſt ad hoc cogi, lucrum autem fructuum inde proveniens ante prehenſionem, nullo modo eſt debitum ſed eſt quid merè caſuale, dependens primò ab injectione manus dominicæ. Secundò à perſeverantia ceſſationis & negligentiæ vaſalli, & ſic ante horum implementum, non eſt in rerum natura: & ſic hujus rei nomine nihil debetur fructuario, nec per dominum, nec per vaſallum: nec poteſt dici quod dominus faciat in fraudem tanquam futuri creditoris, quia omittendo uti prehenſione nil perdit, nil alienat, nil de ſuo diminuit ſed, tantùm non acquirit, & ſic non poteſt dici fieri fraus etiam creditori præſenti, multò minus futuro, *text. in l. qui autem in princ. & per tot. ff. quæ in fraud. credit.* ubi ſi debitor non paret conditioni etiam merè poteſtativæ, ad hoc, ut ſtipulatio non committatur, non dicitur creditorem fraudare: idem ſi hæreditatem vel legatum (etiam poſtquam ceſſit ſibi dies) repudiaverit: quia non dicitur aliquid de ſuo diminuere, ſed duntaxat non acquirere, & vaſallus quem dominus ſuffert, nihil acquirit de novo nec cenſetur aliquod lucrum, etiam à cauſa lucrativa conſequi à domino ceſſante, ſed retinere jus ſuum antiquum in ſtatu ſuo. Tum licet domino dormire & vaſallo vigilare, authoritate hujus conſuetudinis §. 61. Utque tunc dominus nihil dicitur perdere nec alienare: ita vaſallus nihil dicitur acquirere, ſed conſervare. Tum inſtitutum eſt pœnale, ſed remittere pœnam non eſt donare, ſed nolle uti lege pœnali, *l. peculium. §. ſi eos. ff. de pecul. l. Divus. ff. de Senatuſconſult. Sillan. l. metum. §. ex hoc, ubi gloſſ* & Alexand. in *additio. ad Bart. ff. quod metus cauſa.* Quanto magis in pœna nondum quæſita, ſed quærenda, *ut & infra §. 43. quæſtione 6. quæſtione* 28.

14 Non * obſtat *d. l. in fraudem*, quia reſpondetur quòd illa lex & omnes leges illius tit. & ſimiles intelliguntur, quando ex facto vel non facto debitoris deſinit aliquid ipſe habere, ita quòd ſibi incipit aliquid de novo abeſſe, quod alteri acquiritur, & incipit illi de novo adeſſe, ut pulchrè declarat Bart. *in d. l. qui autem in princ.* In univerſum enim tota hujus edicti ratio eò reducitur: an debitor qui creditores vult fraudare, patrimonium ſuum diminuat: & an is, à quo creditores fraudati volunt revocare, aliquid acquiſiverit. ut patet per totum illum tit. Itaque ſi debitor in fraudem creditorum non utendo amittat ſervitutem uſusfructus, diminuitur jus ſuum. & acquiritur plenius jus alteri: vel ſi non utendo amittat fructus, quos permittit colligi à proprietario uſufructu jam conſtituto, perdit illam commoditatem quam habebat, & adquiritur proprietario ad quem non ſpectabat. Ex his caſibus habet locum illud edictum, & ita intelligitur, *d. l. in fraudem.* Sed hîc utrúmque extremorum deficit, quia neque dominus nolens prehendere perdit ſervitutem ſuam, ſeu jus feudale, quum ſibi ſemper æquè perfectum maneat, nec ſibi quicquam de eo quod habeat incipit abeſſe, neque vaſallo acquiritur, aut incipit adeſſe quod priùs non habebat. Et ſic nulla materia fraudis conſiſtit: ſed ſolùm tunc demùm diceretur dominus facere vel omittere in fraudem fructuarii, quando alteri mandaret jus nomine domini prehendendi: ut mandatarius ſuos faceret fructus & commoda inde procedentia: vel quando dominus acciperet pecuniam à vaſallo, ut eum expectaret, & feudum non prehenderet: quia utroque caſu dominus qui per alium percipit, vel qui pretium accipit, videtur ipſe uti jure & ſervitute ſibi competenti, *text. in l. non utitur. in l. quia qui pretio. ff. de uſuf. facit l. ſi & rem ff. de pet. hæred.* quare tenetur omne illud commodum fructuario reſtituere.

* Debitor non adquirens, quando id intelligatur facere in fraudem creditorum ſuorum.

15 Et ſi fortè dominus pro modico maximum emolumentum, puta reditus omnes feudi omiſerit: & conſtet eum ita feciſſe, ut fraudaretur fructuarius toto commodo illorum fructuum, nihil tamen poterit conſequi fructuarius, niſi illud modicum preciolum domino datum: quia in illo ſolo dicitur fraudatus, non autem eſt fraudatus in fructibus & reditibus feudi, quia licuit domino etiam pro nihilo in totum liberè dimittere vaſallum, *argument. dicta l. qui autem, §. ſi ſervum ibi, quia licuit ei etiam repudiare*, ex quo infero, quòd ſi debitor in odium creditorum aliquid modicum acceperit, ut ſimpliciter renunciaret opulentæ hęreditati, non ut eam alii cederet, creditores non poſſunt illam renunciationem ullo modo revocare, ſed ſolùm illud modicum debitori promiſſum,

ſi forte

Digitized by Google

ſi forte poſteà illud remiſerit, vel alii ceſſerit. Et quod dixi de renunciante hæreditati ut aliis cederet, ſanè intellige, id eſt, ut loco cederet, ſive obſtaculum aut impedimentum non faceret, ſed eum cujus favore renunciat, relinqueret in jure communi, cui jus defert, *ut in l. fuit quæſtio. ff. de acquir. vel amitt. hæredi.* Secùs ſi renunciaret in favorem ejus, qui alias non vocatur jure communi vel ſtatuto loci, niſi renuncians acceptet & transferat in eum aliàs non habiturum: quia iſta non eſt renunciatio, ſed additio, negotium juſtum & alienatio, de quo *in l. ſi actionem*, per Paul. Caſtren. *Cod. de pactis*, & tangam infra § 9. *gloſſ.* 4. *num.* 7. *& infra.* §. 55. & in annot. ad Alexand. *conſ.* 149. *numer.* 5. *lib.* 7. & ad prædicta facit quod in fortioribus terminis conſuluit Decius *in conſ.* 261. remiſſionem lucri dotis, quod per ſtatutum defertur ſuperſtiti marito, hæredi uxoris factam, non eſſe revocabilem per creditores mariti, qui effectus eſt non ſolvendo, quia ſecundum eum non cenſetur patrimonium ſuum diminuiſſe, ſed noluiſſe acquirere. Cum quo tranſire videtur Andr. Tiraquell. *in repet. l. ſi unquam. in ver. donatione largitus, numer.* 216. *num.* 219. *cum ſequ. l. de revocand. donat.* cujus dicti veritas latius & magis opportunè tractabitur *infrà titul.* 12. *in rub.* Vbi & in annotation. ad Philip. Deci. *conſ.* 260. dixi diſtinguendum, an ſtatutum illud poſt matrimonium contractum superveniſſet, & propter ſtatutum illud quoad jam contracta extenderetur, ita quod non competeret niſi conditio ex ſtatuto, quod magis ultimæ voluntati quàm contractui æquiparatur, *ut dixi infra* §. 3. *gloſſ.* 2. *quæſt.* 4. *num.* 11. *& in addition. ad Philip. Decium conſil.* 9. *col.* 2. *& quæ à jure per Anton. Rub. in l. non ſolum, in repet.* §. *morte nu.* 830. *ff. de operis novi nunti.* ut tunc procedat opinio Philippi Decij, ut in repudiatione legati non repudiati acti. Secus ſi ſtatutum præcedit, quia tunc contractui, qui ad mores & ſtatuta loci refertur, ineſt. Ita quòd ad tale lucrum competat actio ex contractu, quo caſu remiſſio donatio eſt. Et ſic eo caſu malè conſuluit Philip. Deci. *ut ibi dixi*, loquitur enim in matrimonio contracto ſponte & ſub tali ſtatuto.

16 Ex quibus falſa & erronea * eſſe quæ voluit Ripenſis *in d. l. ſi unquam. quæſt.* 11. quia ſi creditores, quibus eſt verè, & ex veteri etiam onerosa cauſa debitum, non poſſunt revocare renunciationem hæreditatis delatæ non aditæ, vel donationis non acceptatæ, *ut clarè probatum eſt*: multo minus filii renuntiantes qui non poſſunt prætendere, niſi quaſi debitum, etiam in eo ſolo quod ſupereſt creditoribus, *l. cum furioſus.* §. 1. *ibi quaſi debita. C. de curat. furio. glo. & doctores in l. ſi emancipata. Cod. de iur. & fact. igno.* Quod ſi dicatur, ſi renuncians ſperaſſet ſibi futuros liberos, non renunciaſſet: hoc planè fateor. Sed dico quòd *d. l. ſi unquam*, non emanavit ad revocanda ea quæ quis deſperatione filiorum omiſit acquirere, ſed quæ jam acquiſita à ſe & à patrimonio ſuo alienando in alios tranſtulit. Et idem in oppoſitū ejus quod dixit Ripa decidunt Socin. in *l.* 1. *ad fin. & ibi Deci. col.* 3. *Cod. de pact. Soci. in conſ.* 53. *viſo inſtrumento donationis, col. penult. lib.* 4. *Iaſ. conſ.* 154. *col. antepenult. verſic.* 9. *principaliter, lib.* 2. Rationes autem dom. Ripenſis, quòd portio renunciata dicatur donatio, quod quis renunciando hæreditati delatæ videtur adire, quod aliud ſit renunciare, aliud repudiare, ſunt magis erubeſcendæ in tanto viro, alioquin adprimè docto (cui hoc accidiſſe miror) quàm ſpeciatim confutandæ, nec Paul. Caſt. quem advocat in *l. ſi actionem C. de pact.* facit differentiam inter renunciationem & repudiationem, prout nulla eſt: ſed ſolum an repudiatio ſive renunciatio fiat ante aditam hæreditatem delatam, vel aditione implicando, an poſt eam aditam, quod directò militat contra opinionem Ripenſis. Et valdè mirandū eſt dom. Andr. Tiraq. qui in *d. repet. legis ſi unquam*, tam multa etiam longè accerſita congeſſit, & nominatim quæſtiones & deciſiones Franciſci Rip. in *d. l. ſi unquam* diſpunxit, in verbo *donatione largitus*, tamen hanc quæſtion. diſſimulaſſe & clauſis oculis præteriiſſe non ſolum in prima, ſed etiam in ſecunda & ultima editione facta plus quatuor & viginti annis poſt priorem.

* Confutatur opinio Fran. Rip.

17 Ex his concludo, dominum * poſſe vaſallis ſuis, emphyteutis & ſimilibus gratiam facere invito fructuario: In illis videlicet commodis quæ nondum ſunt acquiſita, licèt de præſenti poſſent acquiri, ſi dominus vellet uti jure ſuo, ut de manus injectione dictum eſt. Item ſi feudum vel emphyteuſis ceciderit in commiſſum, fortè ob defectum ſolutionis canonis per triennium continuum, vel aliam cauſam, quia non committitur niſi domino volente, *ut decidit Bart. in l.* 1. *ff. ſi ager vectig. vel emphi. & omnes ſcribentes in l.* 2. *per illum text. in ver. volent.* C. *de jure emphy.* quod procedit etiamſi in conceſſione feudi vel emphyteuſis fuiſſet expreſsè pactum, quòd talibus caſibus res ipſo facto cadat in commiſſum, *ut tenet Capol. conſil.* 25. *ex quæſtione prædict. col.* 2. *& latius dicetur infra* §. 47. *q.* 6 *&* 28. Itaque poterit dominus liberè gratiam commiſſi facere, nec poterit conqueri fructuarius: ſed neceſſe habebit contentari penſionibus & commodis actualiter cedentibus tempore ſui uſufructus: nec cenſetur iſta facere dominus in fraudem fructuarii, ſed potius in gratiam vaſalli, ſibi grati, vel quem more boni & liberalis patroni fovere vult, & non rigidè tractare: & merito poſſet fructuario conquerenti objici illud Evangelicum, * An oculus tuus nequam eſt, quia ego bonus ſum? Similiter prehenſo feudo non poſſet dominus manum ſuam levando relaxare fructus jam collectos, quum ſint quæſiti fructuario; ſed bene poteſt invito fructuario feudum reſtituere vaſallo, etiam nondum juſta facienti in præjudicium fructuarii, quoad fructus ejuſdem feudi pendentes & maturos totius ſequentis temporis: & inducias fidei voluntarias & conventionales dare majori urgente anno dummodo gratis det abſque ulla compenſatione. Aliàs dicendum eſſet *ut nuper num.* 15. *diximus*, & aliàs non, nec poteſt fructuarius intercedere nec impedire relaxationem feudi, quia non habet jus in illis fructibus niſi acceſſoriè, & in conſequentiam juris uſusfructus quem habet in fundo dominanti & ſuis juribus.

* Dominus feudi poteſt vaſallis & ſimilibus ſuis gratiā facere invito fructuario in illis commodis quæ nondum ſunt quæſita.

*Matth. 20.

18 Non enim propriè habet uſumfructum feudi prehenſi, etiam quandiu prehenſum manet, ſicut nec propriè patronus habet ejus utile dominium, *ut dicemus infra eod. gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. Sed habet uſumfructum in fundo dominanti, ratione cujus conſequenter & acceſſoriè habet uſumfructum jurium ab eodem fundo dependentium, puta jurium feudalium & dominicalium, ſecundum naturam & conditionem eorum, quorum ratione habet fructus & commoda feudi prehenſi, quæ ſunt acceſſorium acceſſorii. *Bene facit. l. in ædibus.* §. *ex rebus. ibi, in ratione donationis non computantur. ff. de donation.* & ſic non poterit hujuſmodi ſubacceſſoria commoda capere, niſi quandiu & quatenus eſt de natura & conditione jurium feudalium: non enim poteſt uſusfructus ad illa extendi niſi cum eorum qualitatibus & modis, *argum. l. lecta. verſ. ſed cum fortis, & ibi Iaſon col.* 5. *Decius col.* 3. *in* 6. *not. ff. ſi certum peta. Iaſon in l.* 1. *in fin. Cod. de judi. & omnes poſt Bart. in l.* 1. §. *& poſt operis. ff. de oper. nov. nunc.* Prehenſio autem feudalis ſui natura ſemper pendet à mera facultate patroni, & ſemper habet implicitum ſtatum reſolubilitatis, nedum vaſallo juſta faciente, ſed etiam volente domino remittere: & ſic uſusfructus in quantum ad iſta extenditur, eidem reſolubilitati ſubjacebit, *arg. l. fina. & not. ibi per Alex. & Iaſ. ff. ſi ex noxali. cauſa agatur. facit l. in fraudem.* §. *à debitore. ff. de jure fiſci.*

19 Nec obſtat quòd ſemel conſtituto uſufructu, non * poteſt proprietarius facere conſtitutionem ejus deteriorem, *l. ſed ſi quid.* §. *proprietatis dominus ff. de uſufructu*, quia verum eſt in eo quod principaliter & ſimpliciter ſuppoſitum eſt uſufructui: ſecus in eo quod non

* Proprietarius quādo poſſit deteriorem facere conditionem uſusfructus vel non.

Digitized by Google

cadit in uſumfructum, niſi in conſequentiam, & maximè in conſequentiam conſequentiæ, *ut hic,* & ſub modis & conditionibus ſuis priſtinis: quia tunc proprietarius utendo jure ſuo ſecundum naturam & conditionem illius juris, poteſt præjudicare uſufructuario, nec dicitur conditionem uſusfructus deteriorem facere, ex quo ſemper res principalis remanet in ſua integritate & ſtatu priſtino. *facit l. ſi unus. §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Secus ſi commiſſa etiam pendente uſufructu obventa ſemel fuiſſent à domino recepta, & ſic principali fundo in unitatem ejuſdem rei incorporata vel ſimpliciter acceptata, quia tunc æquè principaliter ſubjacerent uſufructui, *ut ſupra eod. diximus in gloſſ.* 1. & ſic amplius non poſſet dominus de illis diſponere in præjudicium fructuarij ſine illius conſenſu.

20. Amplia præfatam concluſionem, etiamſi dominus tali uſufructuario mandaſſet jura & actiones ſuas, faciens eum procuratorem in rem ſuam, ut poſſet ad ſui commodum, quando caſus accideret, feuda à fundo dependentia prehendere. Et idem puto in vidua jure doarii fruente, niſi caſu quo tempore ſuo eſſet facta domina: quod quando ſit, *dicemus infra.* §. 137. Idem ſi dominus cuicunque donaverit, vendiderit, aut locaverit etiam ad longum tempus commoda & reditus jurium ſuorum dominicorum & feudalium, cum mandato vel etiam ceſſione jurium & actionum: faciendo eum procuratorem in rem ſuam, *juxta præmiſſa ſupra eod. glo.* 1. Niſi forſan expreſſim cautum fuerit, quòd hæc non poſſet facere, nec aliquid adminiſtrare. Quo caſu idem eſſet dicendum, ac ſi domino prodigo datus eſſet curator, tamen hæ pactiones valdè eſſent inhoneſtæ & dedecentes jus & honorem dominicum, & illis non obſtantibus, ſi vaſallus eas ignorans habuerit breves, nec inſolenter inducias à domino, quibus viſis abiit ad ſua negotia, & tempore meſſium emptor uſusfructus vel conductor manum injecit, non valet prehenſio, ſed ipſo jure tutus eſt vaſallus contra talem redemptorem cui tantum competit actio recurſus contra dominum, *l. ult. & ibi Bart. in l. ſi cum emptore. ff. de pact.* hujuſmodi enim gratia magis eſt indulgentia inſueta quàm donatio, imo nullo modo donatio eſt, *ut rectè tradit Bald. in l. ſi mulier, in fin. ff. de conditione cau. a data. Mart. Laud. ex præpoſitus. Mediol. in c. 1. coll. 1. quid juris, ſi poſt alienationem feud. in libr. de uſib. feudor. facit l. Modeſtinus. & ibi Bart. ff. de donatio.*

* Proprietarius feudi dominantis utrum poſſit exercere jura dominicalia invito fructuario vel colono conductore ad longum tempus.

* Conſtitutio uſusfr. non impedit dominum jura dominicalia exercere.

21 QVÆRO ſecundò, utrum * patronus poſſit uti prehenſione feudali in ſubfeuda, alio habente uſumfructum feudi dominantis? Et breuiter dicendum eſt, quod * conſtitutio uſusfructus, vel locatio etiam ad longum tempus, non impedit dominum iura dominicalia per ſe exercere poſſe: ſicut procuratoris conſtitutio non privat dominum poteſtate & exercitio. Et ſi dominus manum ſuam injecerit, non poſſunt amplius fructuarius, vel colonus prehendere ex eadem cauſa: ſed prehenſio domini eis prodeſt, non enim abdicat, nec abdicare potuit à ſe hæc jura, vel eorum exercitium, ſed eorum commoda duntaxat, *per notat. ſuprà. eo. gloſſ. 1. q. 1. & infrà eo. gloſſ. q. ſeq.* 22.

22. Poſſunt etiam manum per ipſummet dominũ appoſitam levare inveſtiendo, vel inducias dando, etiam domino inconſulto, qui non cenſetur quoad reliquos actus revocaſſe mandatum, per appoſitionem manus ſuæ, cùm ſit mandatum dependens à conceſſione non revocabili & hoc niſi interſit ipſius patroni, puta ſi prætenderet feudum eſſe commiſſum, vel jure retractus feudalis ſibi adjudicandum, tunc enim fructuarius & ſimiles nihil poſſent facere in præjudicium patroni, & ſi facerent, ipſo jure non valeret, tanquam excedens limites poteſtatis mandati, quòd non extenditur contra patronum, in his quæ ad eum pertinent.

* Proprietarius feudi utrum fructuarium & colonum ad longum tempus prohibere poſſit ab actis dominicalibus.

23. Sed an * dominus poſt uſumfructum conſtiturum, vel locationem ad longum tempus factam, prohibere poſſit fructuarium, vel colonum, ab exercitio horum jurium? videtur quòd ſic: quia nullo modo poſſunt hæc facere nomine proprio, ſed nomine procuratorio domini duntaxat, *ut plenè dictum eſt ſup. eod. glo. prima quæſtione prima.* Et ſic ſunt quantum ad hæc veri procuratores domini: ergo liberè prohiberi & revocari poſſunt: nec valeret pactum contrarium, *l. cum precario ff. de precar.* Contra facit, quod hujuſmodi mandatum eſt acceſſorium conceſſionis irrevocabilis, & quæ tranſivit in contractum, & ideo videtur irrevocabile *per ea quæ in notabili q. dicam infra* §. 161. *& in annotatio. ad Philip. Dec. conſil.* 521. *num.* 15. *& in l. prima. §. ſed ſi niſi. numer.* 87. *in lectura Dolana. ff. de verborum obligationibus,* Solve, videndum eſt quid actum ſit.

24. Simplex enim conſtitutio, uſusfructus, venditio vel locatio fructuum, jurium & emolumentorum non privat dominum juribus honorificis, nec facultate gratiam faciendi vaſallo & emphyt. in juribus & commodis in pœnam vel contumaciam quærendis, *ut in quæſtione præcedenti num.* 13. 14. 17. & 19. Hoc etiã congruit naturæ jurium dominicalium quæ de ſe non ſunt ceſſibilia in extraneum, *ut in quæſtione ſeq.* & ſic invito & irrequiſito fructuario vel colono, etiam ad longum tempus, cui etiam jura, & commoda feudalia locata ſunt, liberum eſt patrono vaſallum inveſtire, inducias ſeu dilationes quantumvis longas præſtandæ fidelitatis dare, nedum præveniendo fructuarium vel colonum: ſed etiam poſtquam prævenerunt, poteſt manum levare, & feuda mancipare etiam fidelitate non recepta, & hoc etiam in præjudicium fructuarii, vel coloni, reſpectu fructuum futurorum feudi mancipati. Qui fructus non rei perſecutionem, ſed ſolum duritiem reſpiciunt, ut pote indignationem pœnæ non irrogatæ, & ſic non cadunt in probabile intereſſe, *l. Servus. ead. l. in fin. ff. de ſer. export.* Et omnino ſi vaſallus patroni ſui conſenſum habeat, ut fruatur feudo ſuo, poterit liberè frui: quoniam hoc dato, liberas ædes habet reſpectu fructuarii, vel coloni fundi dominantis. Unde liberè poteſt dominus vaſallos in fidem admittere & inveſtire, nedum cùm nulla jura utilia debentur: ut in mutatione in linea directa: ſed etiam cùm relevia, vel quintum pretii debentur, dummodo prius videat de his ſatisfactum eſſe fructuario, putà per inſtrumentum apochæ, vel conſenſus & permiſſionis fructuarii, vel dummodo ſub conditione ſuſpenſiva, vel reſolutiva, niſi pro dictis juribus dicto fructuario ſatisfactum fuerit, concedat inveſtituram, *ut infra eod. gloſſ. fin. q.* 1. *numer.* 9. vel aliàs provideat ſecuritati fructuarii, pro prompta & facili exactione jurium ſibi acquiſitorum. Alioquin cauſari poſſet fructuarius, ſe turbatum & impeditum eſſe in liberè fruendo. Et tam confeſſoria quàm utili *uti poſſidetis,* agere poſſet contra dominum, & eum cogere ad deſiſtendum & permittendum liberum uſum, & ad damna & intereſſe: ſed ſi conſtet ultra proceſſum eſſe ita, quod dominus omnem adminiſtrationem à ſe abdicaverit; tunc dicendum eſt, ut in fine *quæſt. præcedentis, numer.* 20. quod nihilominus jura honorifica & etiam gratias conſuetas poteſt dominus exercere, & quale fecerit, valet & tenet ſalvo ipſi fructuario vel redemptori recurſu contra dominum, niſi fructuarius vel conductor prævenerit, aut debitè denuntiaverit vaſallo, juxta not. *in l* 3. *C. de novation & per gloſſ. & doctores. in l. ult. ff. de tranſact.* Tunc enim non tenetur geſtum per dominum in præjudicium fructuarii, vel redemptoris vel eo nolente, ſed tunc vaſallus recurſum habebit contra dominum, niſi ſecus ſeipſum deceperit, *l. nam ſi actor. ff. de rei vendicat. l.* 1. *§. ult. l. quæritur. § primo. ff. de ædilit. edicto l. Imo de liberali cauſa.*

* Proprietarius feudi vaſallum inveſtiens, tenetur hoc denunciare fructuario.

25. Circa primum membrum hujus diſtinctionis *num.* 24. *in princ.* adverte, quòd ſi * patronus ſolus, ex cauſa juſta & debita, vel ex honeſtate civili, ad preces vaſalli, dederit ei certas inducias fidei præſtandæ, vel eum ad ſe accedentem in fidem admiſerit: tenetur denunciare, vel notificare fructuario: ad hoc ut ſciat

ſe præventum

Digitized by Google

ſe præventum, & non procedat ad temerariam prehenſionem. Alioquin teneretur fructuario, ad ſumptus damna & intereſſe, quæ fructuarius non admonitus ſolveret propter hujuſmodi prehenſionem. Abſtineat igitur patronus, & venientes ad ſe remittat ad fructuarium, vel alium ſi quem ad hæc conſtituit, vel eis tempeſtivè notificet. *Argum. l. item quæritur §. exercitu. ff. locati l. ſi quis vina ad fin. ff. de peric. & comm. rei vendit. l. ſi fidejuſſor. in princ. & §. 1. ff. mand.* Franciſc. Curt. junior. in *l. ſi quis nec cauſam. in fin. ff. ſi cert. petat.* & noviſſimè And. Alcia. in *l. quod te. ad fin. eod. tit.* Si tamen patronus oneravit vaſallum, ut hoc notificet fructuario, ſecutus erit, quia niſi vaſallus ipſe notificaverit, erit in culpa, & ſic tenebitur dominum indemnem reddere & conſequenter nihil nomine damnorum petere poterit à fructuario, qui non certificatus prehendit.

* Fructuarius inveſtiens vaſallum non tenetur id denunciare proprietario.

Sed nunquid* è converſo fructuarius tenetur denunciare patrono quod ejus nomine inveſtivit vaſallum, vel inducias dedit ne fortè patronus incautè prehendens incidat in damna & intereſſe? Videretur quod ſic, per not. *infra eod. gloſſ. 8. ad fin.* ubi fructuarius tenetur ad denunciationem, & non patronus. Contrarium puto quia hoc caſu patronus non habet regulariter adminiſtrationem, cuſtodiam, curam, & ſolicitudinem rei fructuariæ & jurium ab ea dependentium: ſed hæc omnia ſunt penes fructuarium. Unde fructuarius non debet præſumere nec divinare quòd patronus de aliquo ſe immiſceat, ſed quod omnia remittat ad fructuarium, tanquam generalem procuratorem ſuum, cujus oppoſitum eſt è converſo.

*Feudi dominus utrum poſſit alii cedere jus ſaltem utile feudi prehendendi.

26 Tertio quæro, utrum* dominus poſſit alicui cedere, vel in rem ſuam mandare jus prehendendi, & commoda inde provenientia recipiendi: ita quòd non poſſit in præjudicium ceſſionarii, diſponere, nec gratiam facere? Videtur prima facie quod ſic, *per l. in re mandata. C. mandati.* quum feuda apud nos regulentur ut patrimonialia, & maximè quoad contractus, & ſucceſſiones, ut diximus *ſupra in rub.* Tum quia mandatum directarum actionum, vel jurium, factum alicui in rem ſuam cum ceſſione utilium, ſicut non finitur morte domini, *l. illam C. de donat.* ita nec præſentia, nec revocatione domini: ſed eſt irrevocabile, *ut infra* loco opportuno deducam. Et quod iſtud jus cedi poſſit, videtur in ſimili decidere Bart. in *l. 1. §. fin. col. 1. ff. de operis nov. nunt.* ubi vult creditorem cedere poſſe jus ingrediendi in fundum debitoris propria authoritate, quum tale jus extra judicium exerceatur, & ibi ſequuntur Ang. Imm. Roma. Paul. & Jaſon *col. 2.* Ang. in *l. quod in diem §. Julianus de pet. hæred.* Franc. Aret. *in l. ſi ita ſtipul. ibi, de verbor. obligatio.* Quibus non obſtantibus dicendum* eſt quod licet patronus poſſit conſtituere ſimplicem procuratorem ad prehendendum, & alia jura feudalia exequenda nomine patroni, ut diximus *ſupra in gloſſ. 1.* & licet etiam poſſit iſti cedere commoda ipſa inde provenientia, ſicut illa in uſumfructuarium poteſt transferre: tamen non poteſt alicui cedere ipſum jus prehendendi etiam utile tantum, hoc eſt quod ille ceſſionarius poſſit nomine ſuo tanquam jure ſibi competente ratione ceſſionis, prehendere feudum. Ratio, quia jus ipſum prehendendi, & ipſa proprietas, ſive dominium illius juris, ſive directum, ut eſt reſpectu vaſalli, ſive utile reſpectu ſuperioris, ſi quis ſit a quo teneatur in feudum, eſt inſeparabile à fundo vel feudo dominanti cui adhæret, & ab ipſo integro & totali jure patronatus: ita quod dominus retento feudo ſive fundo & re dominanti, à qua movetur feudum vel ſubfeudum, non poteſt transferre in alium jus quod habet in vaſallum, ſive (ut vulgari ſermone utar) vaſallagium* invito vaſallo: & ita debet intelligi quod not. Faber in *§. unico. poſt med. Inſtit. de aſſignat. libert.* Stephan. Aufre. *in addit. ad quæſt. Tho.* 485. quod procedit etiam ſi patronus eſſet Francorum rex, ut tenet Petr. Jacob. *in tit. de cauſ. ex quib. dom. deb. amitt. prop. in fin. 1. col. verſic. Item dominus.* etiam quod fortius eſt, ſi illa ceſſio & tranſlatio fieret ratione pacis obtinendæ: ut etiam decidit Joan. Igne. in *repet. l. donationes quæſt. 1. C. de don. inter virum & uxorem.* Facit Bald. *l. ult. C. de condictione ob turpem cauſam*, dicens quòd per capitula pacis per ſe non poteſt ordinari.

* Patronus non poteſt alii cedere jus prehendendi etiã utile tantũ.

* Vaſallagium invito ſuo vaſallo etiam rex Franciæ transferre in alium minorem vel majorem non poteſt, quantumvis ratione pacis obtinendæ: & cur?

Vaſallus invitus non poteſt alii delegari etiam per regem vel favore pacis.

27. Hinc cùm poſt multa bella inter Reges Franciæ & Angliæ, tandem pace compoſita, & Iſabella Philippi pulchri Francorum Regis filia nuptui data Eduardo regi Angliæ, inter cætera actum fuiſſet, quod rex Franciç omne jus patronatus, ſuperioritatis & vaſallagii quod habebat in ducem & ducatum Britanniæ, ſcilicet minoris, quæ quondam Armorica nominabatur, cederet, & delegaret regi Angliæ: quod & facere voluit: ſed non potuit, & infectum remanſit, quoniam Arturus Britanniæ dux, cum proceribus & nobilibus ſuis contradixit: allegans hoc non poſſe nec debere fieri, & quod ſaltem domino minus digno non poterat invitus delegari. Conſultus dom. Azo, fons legum, determinavit illam ceſſionem & delegationem non valere, & fieri non poſſe, ut patet in ſua diſput. quæ incipit *an dominus rex.* Et movetur principaliter ex obligatione mutua, quæ eſt inter patronum & clientem. Refert & ſeq. Cyn. in *l. 6. C. de novat. & delegat.* ubi in fin. concludit poſt Pet. non poſſe invitum vaſallum delegari indiſtinctè, nec in majorem nec in minorem dominum. Ita etiam tenet Bald. *in conſil. incipit. pridie. num. 4. 8.* quod eſt ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ *conſil. 277. lib. 3.* & ſecundum novam impreſſionem *conſil. 327. lib. 1* Ægid. Bella. *cap. 2. num. 44. qu. 19. in fin. ext. de alie. iud. mut. cau. fact.* Patronus enim & cliens ſunt duo correlativa: & non poteſt alter ſubſiſtere ſine alio, nec ab invicē poſſunt ſeparari. *l. fin. ff. de acceptil.* prout contingeret, ſi verus eſſet patronus, & alius poſſet ſuo nomine prehendere, vel quovis alio jure patronatus uti: ex quo inconvenienti plura alia ſequerentur: primum quod patronus poſſet vaſallum alteri extraneo delegare, etiam quantum ad obſequia. Secundum, quod vaſallus poſſet & teneretur facere & offerre fidem & homagium alteri quam patrono: alioquin non poſſet extraneus nomine proprio feudum prehendere, niſi vaſallus ei teneretur, & eſſet in mora fidei præſtandæ. Tertium, quòd feudum poſſet prehendi prehenſione feudali, & tamen non poneretur ad manum domini, ſed ad manum extraneam: quæ quàm ſint repugnantia & incompatibilia, nulli non liquet.

28 Et hæc tanto fortius procedunt quanto patronus eſt major & dignior, quia intereſt ſubditorum non mutare dominum. Unde non poſſunt alienari in inferiorem, ut not. per Hoſt. Joan. Andr. Felin. & omnes *in cap. dilecti filii de majorit. & obed.* Philp. Cornæus *conſ* 131. *in hac vol.* 4. Jaſ. Philip. Decius Andr. Alcia. in *l. debitorum. col. 3. C. de pact.* Philip. Decius *cap. 1. num. 4. extra de probatio.* & maximè per ſupremum regem: qui etiam non poteſt in aliquo alienare aut diminuere ſupremam ſuam juriſdictionem & recognitionem ſeu vaſallagia regni ſui, ut alibi latè dixi, *ſuprà in proœm. in gloſſ. 5.* Et ſic concludo, quod propriè & categoricè loquendo, patronus non poteſt alii delegare clientem, quamvis* poſſit alii cedere jura pecuniaria à cliente debita, vel etiam delegare cui voluerit operas, ſi quæ fortè debeantur à cliente, non perſonam patroni & officium clientelæ: (qualis eſſet aſſociatio domini, ſive in foro ad honorem, ſive in bello ad defenſionem) concernentes. Sed merum factum indifferens commodum pecuniarium afferens, quod ſecundum naturam feudi nunquam debetur, ut opinor, nullibi tale onus uſitatur, poſſent tamen hujuſmodi mechanicæ operæ deberi ex ſpeciali pacto, contra feudi naturam, cui derogat tenor inveſtituræ, *cap. 1. ibi, propter tenorem inveſtituræ,* ubi not. Bald. *de duobus fratribus à cap. 1. §. præterea,* & ibi Bald. *quid ſit inveſtitura in uſibus feud.* Franc. Curtius ſenior pulchrè in *conſi. 48. col. 7.* Franciſc. *in 2. part. numero 57. & 58.* & ne in concordantiis remo-

* Jura pecuniaria & operę mechanicæ alii cedi vel delegari vaſallo non poſſunt.



Digitized by Google

rer, vide effuſiſſimè & fideliter per dom. Andr. Tiraq. *in repet. l. ſi unquam. verſic. liberis. num. 8. & num. 9. cum ſeq. C. de revocan. donat.* Simile tradit Juriſconſul. in liberto *in l. fin. non ſortem. §. libertus. verbo ſed & ſi delegatus. ff. de cond. indebi.* ubi patronus, nedum obſequia, ſed nec officiales operas liberti poteſt alii delegare, & ſi delegavarit, non tenetur libertus obedire: ſed tamen poteſt fabriles ſive artificiales operas liberti, etiam eo invito delegare. *Et per illum text.* tenent omnes doctores

* Vaſalli poſſunt alienari cū univerſitate.

29 *Ibi*, vaſallos non poſſe alienari & delegari alii, niſi * alienarentur cum univerſitate territorii: hoc eſt cum ipſa curia, ſeu una cum re à qua feuda dependent. Et ita tenet Bald. in *l. plures coll. 1. C. de condit. inſert. & in col. 2. C. communia. de legat.* ubi poſt Jacob. Aret. dicit, quòd ſi dominus vendat vaſallum tantum, non tenetur vaſallus jurare fidelitatem emptori, nec eum recognoſcere: ſed bene ſi dominus vendat totam rem, & omnia jura feudalia. Bald. *in cap. fin. col. 2. de Offic. de leg. in l. imperialem §. præterea ducatus, coll. fin. de probib. feud. alien. per Fede.* Panorm. in *cap. audiτis col. 6. num. 21. de præſcript. & in conſ. 3. vitar. in præſenti cauſa col. 15. in quæſt. 22. libro 2.* Ludov. Roma. ejus ſynchronos conſ. 26. *propoſita col. ult.* Alexand. *in l. 2. in fin. princ. ff. ſoluto matrim. in conſ. 25. attentis narratis. col. fin. libro* 5. & eſt opinio Oberti in *cap. 1. §. ex eadem lege de lege.* Corrad. *in uſibus feud.* quæ uſu approbatur & plenius dicam infrà §. 35. His ſcriptis reperi dom. Zaſi *in ſua epit. feud. part. 7. ad fin.* in eandem quam ſcripſi ſententiam concurrere ſuper delegatione & alienatione vaſalli & feudi. Et quatuor annis poſt primam horum editionem Franc. Tiraq. *in conſuet. Pictav. tit. de retract. 9. 26. gloſſ. 1. nu. 75.* ubi idem concludit. Ex quibus patet ſolutio ad illud dictum Bart. allegatum, *ſuprà num. 22.* quia intelligitur quando creditor totum debitum vel quotam partem ipſius debiti principalis cedit, ita quod ceſſionarius efficitur creditor, & ſic poteſt uti jure ingrediendi nomine ſuo, non alias. Itaque concludo, quòd quicquid cum extraneo faciat aut paciſcatur patronus, non poteſt facere quin vaſallus ipſi patrono juſta offerendo, vel ab eo inducias fidei ſeu homagii obtinendo, vel ei ad ejus perſonam vel loco dominanti more conſueto juſta offerendo, debeat ab omni impedimento liberari, feudo & fructibus liberè potiri & frui, ſaltem per ſententiam judicis competentis, *ut infrà* §. 60. dicemus de vaſallo juſta offerente, ſed domino detrectante.

An autem dominus faciens gratiam obſequiorum & conſequenter futurorum fructuum teneatur ad intereſſe illi tertio, debet attendi qualitas, natura & tenor initæ cum eo conventionis, ut patet ex his quæ dico in dicto §. 51. & quæ nuper diximus *numero* 24.

* Quid in vidua doaria.

Ex his liquet, An vidua * jure doarii fruens media prædiorum prædefuncti viri, poſſit uti prehenſione feudali, & aliis juribus dominicis, in feuda indè dependentia, de quo *ſuprà gloſſ. 1. quæſt. 1. in fin.* Et an poſſit impedire ne hæredes viri, gratiam obſequiorum & futurorum fructuum faciant vaſallis: & loquor in ſimplici doaria vel fructuaria, *ut ſuprà gloſſ. 1. quæſt. 2. ad fin.* non ſi etiam eſſet facta effecta domina illorum prædiorum, quod quando ſit, dicam *infra* §. 137.

* Legendum videtur curiæ dominorum.

30 Concluſionem hujus quæſt. 3. limito. Primò, inter cohæredes & conſortes: quamvis enim vaſalli curiæ * communis ſint etiam communes, tamen unus poteſt alteri omnes vaſallos cedere, quia non cenſetur alienare in extraneum, ſed eos relinquere in eadem curia, & dominio ejuſdem curiæ ſeu loci dominantis, tametſi cedens partem in curia vel loco dominanti retineat, & eadem ratione poſſunt mutos quoſdam vaſallos cedere, id eſt, homagia & jura vaſallorum inter ſe diſtribuere, ut factum eſt in antiquiſſima caſtellania, Allodæ in Blæſia ad vetus iter ab Aureliis Carnotum, ad quatuor leucas Carnotum, ubi lapides à tempore Romanorum milliaria diſtinguentes erecti viſuntur. Cùm filiorum meorum proavia materna, ejus loci domina, duas filias reliquiſſet, diviſerunt æqualiter. Et quamvis manſio principalis manſerit in parte ſocrus meæ filiæ primogenitæ, tamen ejus ſoror quia partem quoque in curia habet, capax fuit vaſallorum, qui diſtributi ſunt, ſex nobiles ſocrui meæ, ſex nobiles ejus ſorori. Vaſalli verò ignobiles ſeu roturarii pariter diviſi. Iſta ceſſio magis eſt diſtributio, quàm alienatio, & ſic valet & tenet, quoniam jus ipſum caſtellaniæ merique imperii & juriſdictionis non fuit diviſum, ſed ſemper indiviſum & commune manſit. Quo reſpectu vaſalli dicuntur adhuc communes, quanquam verè ſint diſtributi & ita diviſi, ut ſolidum jus inveſtituræ, homagii, prehenſionis, releviorum & retractus feudalis ad illos ſpectet cui diſtributi ſunt privativè, & ad alios donec contingat eandem caſtellaniam, quæ vetuſtiſſima eſt totius Blæſiæ, reuniri, & ad unum dominum reduci.

31 Secus ſi uni hæredum tota caſtellania obveniret, quia nullus vaſallorum poſſet alteri cedi nec relinqui, etiamſi hoc fieret per modum retentionis, imò etiam ſi fieret per modum ſupplementi portionis, ut quia alteri hæredum cui alia prædia obveniunt, relinquitur in ſupplementum jus vaſſalitium unius vaſallorum Caſtellaniæ, quæ alteri hæredum obvenit, hoc enim fieri nequit, quia eſſet diſmembrare feuda & ea ſeparare à capite ſuo, conturbare & mutare dependentias feudorum. Quod fieri nequit præſertim in Gallia, ubi magis res quàm perſonas reſpiciunt, ut dicemus *infrà eod. gloſſ. 5. num. 2.*

Amplio, etiam ſi diſtribueretur æquali vel digniori Caſtellaniæ diverſæ, & diſcrepanti, quia non poteſt feudum mutari, nec in alium transferri ſine conſenſu vaſalli, cujus intereſt veteres dependentias & titulos in antiquo ſuo ſtatu manere. Plus dico, quòd etiamſi cohæredi vel conſorti aſſignaretur ex diviſione pars domanii loci dominantis; ſi tamen, non eſſet pars curiæ, nec arcis, nec manſionis à qua feuda dependent, non poſſent ei vaſalli aſſignari vel relinqui prætextu alicujus prati vel aliquot jugerum terræ, vel etiam alicujus cauſæ vel manſionis loci dominantis quæ tamen non eſt principalis manſio à qua feuda dependent ſed debet cohæres aliter recompenſari quam in aliquo vel in aliquibus vaſallis, ſi non retinet partem in curia vel loco principali. Supplementum ergo diviſionis bene poteſt fieri in diſtributione vaſalli vel vaſallorum, quando fit ei qui habet partem in curia & loco dominanti, & non alias. Et ita debent intelligi conſuetudines Turoniæ, Andium, Lodunenſes & Cenomanenſes, quæ diſtributionem vel ſupplementum in vaſallis admittunt, quod etiam fieri poteſt non ſolùm in continenti tempore diviſionis, ſed etiam ex intervallo ſupplementi in æqualitatem detectā.

32 Hic ſeſe offert pulchra quæſtio quam vidi in facto. Quædam Caſtellania Pictavienſis ante ducentos annos diviſa fuit in duas: in caſtrum *de Magnac*, & caſtrum *de Riz-chanveron* diſtincta & diſtantia, & cuique merum imperium cum omni juriſdictione & territorio diviſo ſeorſum aſſignata, vaſalli quoque diſtributi & de juriſdictione quidem propter antiquitatem manet, ſed an initio fieri potuit? dixi *infrà* §. 16. *numero* 25. Contigit autem quod tres fuerunt vaſalli ſub juriſdictione & territorio *de Riz*, tamen per dictam diviſionem aſſignati caſtro de *Magnac*, à quo ſemper exinde dependerunt, quoad omne jus feudale, quod nihil habet commune cum juriſdictione forenſi, ut dicam *infra eod. gloſſ. 2. n. 22.* tandem anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo quarto lite ſuborta inter præfatos dominos: inter capitula tranſactionis hi tres vaſalli ceduntur domino *de Riz.* Poſtea dominus *de Magnac* caſtrum ſuum cum omnibus antiquis ſuis juribus & pertinentiis vendit, exceptis

Digitized by Google

dictis tribus vaſallis nuper per dictam tranſactionem domino *de Riz* relictis, quos dominus *de Riz* interpellat ut ſe cognoſcant: recuſant quod inviti delegari non potuerunt, breviter reſpondit, attento quòd conſtat olim fuiſſe eandem Caſtellaniam, & quòd hi tres vaſalli ſunt in eodem territorio *de Riz*, & ejuſdem juriſdictioni ſubſunt: eos non poſſe recuſare nec impedire, quandoquidem unaquæque res de facili ad priorem ſtatum revertitur, *l. ſi unus §. pactus ne peteret. ff. de pact.* & ſic non eſt verum quòd ſint delegati extraneo, ſed relicti antiquo domino: & alioquin heredes vel conſortes etiam curiam ipſam dividentes non poſſent ſeſe accommodare. Tum hoc caſu caſtrum *de Riz*, non ſolùm eſt ejuſdem dignitatis & qualitatis, ſed etiam originis, & ipſa primativa curia ſeu pars æquè principalis curiæ, à qua eadem feuda dependent, & alioquin vaſalli non ſolùm indebitè provocarent in libertatem, ſed æquales ſeſe facerent dominis ſuis. Emptor enim caſtri *de Magnac* nihil ab eis petit nec petere poteſt: ergo manere debent ſub caſtro *de Riz*, ut olim fuerunt, nec veteris dependentiæ veſtigia exoleta ſunt.

33 Anno vero ſequenti primam horum editionem ſeſquimilleſimo trigeſimo nono contigit celebris magniſque hinc inde moliminibus agitata cauſa hujuſmodi, quæ ſecundum prædicta deciſa fuit: Auguſtinus *de Thou*, in hoc Senatu Advocatus, emit feudum in agro Stampenſi, ſed dominus *de ſainct Cyr* potens vicinus dedignans habere vicinum talem Advocatum, ex humili plebe ortum, nec inveniens cognatum venditoris per quem retrahere poſſet, recurrit ad dominum feudi, & ab eo * emit *la tenuë feodale*, id eſt, jus dependentiæ feudalis, ſeu directum dominium dicti feudi; & conſequenter jus homagii, inveſtituræ, quinti pretii vel retractus feudalis, & reliqua a vaſallagio ſeu lege feudi dependentia. Deinde ex defectu hominis & jurium prehendi fecit nomine ſuo ceſſo dictum feudum: emptor exhibet literas acquiſitionis, & offert fidem & quintum pretii, At ille retractum feudalem eligit. Tunc expergiſcitur emptor revocans oblationem ſuam ut erroneam, ſalvo quinto pretii tantum, & appellat à commiſſione prehendendi Balivi Stampenſis & ejus executione, ne coram ſuſpecto judice litigaret, utpote vicino & forſan conductitio (penſionarium vocant) potentis adverſarii, ſed in Senatu fundabat appellationem: in hoc quod in cognitione erat clauſula conſueta, *la main tenante*, id eſt, ut non obſtante oppoſitione perſeveraret effectus & executio prehenſionis realis. De qua clauſula dicam *infra* §. 74. *gloſſ.* 2. *num.* 117. quia hæc clauſula eſt contra jus commune, quo non licet ab executione incipere, *ut infrà eod. gloſſ.* 4. *quaeſt.* 1. Porro quamvis conſuetudo & lex feudi hoc concedat domino feudali, tamen non dat ſimplici ceſſionario, qui debet venire via actionis in terminis, dicens appellantem inadmiſſibilem, niſi prius cognoſceret vel abnegaret, quod Pragmatici dicunt, *qu'il faut advoüer ou deſavoüer*, *ſuprà eod. gloſſ.* 77. appellans dicit *qu'il advoüe*, id eſt cognoſcit verum dominum feudi, ſed non intimatum, utpote ſimplicem ceſſionarium, cui tamen offert jura pecuniaria quintæ partis pretii quæ cedi poſſunt. Intimatus ſeu appellatus ponit in facto, quod de conſuetudine Stampenſi etiam jus * retractus feudalis cedi poteſt. Et quòd ibi valida eſt & uſitata hæc ceſſio, & hujuſmodi commiſſio judicis & executio: per arreſtum interlocutorium dictum fuit, quod partes confuſis teſtimoniis (turbas vocant) [illegible]irent de dicta conſuetudine, modoque utendi. Et [illegible] erim feudum mancipatum ſeu levatio manus facta appellanti, tanquam in jure communi fundato: neutra pars me conſuluit. Ceſſionarius enim ſciebat me contra ſe ſentire, nec vænalem habere linguam aut calamum. Emptor etiam hoc ſciebat, & inſuper non ſolùm opinionem meam, ſed etiam rationes meas elaboratas & exaratas gratis habebat, nec ipſe nec filius, qui per eas vicerunt gratiam habuerunt. Hic eſt mos.

*An emi poſſit jus dependentiæ feudalis & ejus verus retractus adquiri.

* Jus retractus utrum cedi poſſit.

34 Ceſſionarius potens in aula, multoſque faventes habens (etiam Cancellarium, qui lectis ſcriptis meis quæ mirabatur, eum deſeruit) omnem movebat lapidem, cauſificans in Galliis feuda jure patrimonialium cenſeri, niſi quatenus conſuetudo cujuſdam loci aliter diſponit, & quod liberè vendi poſſunt & alienari in totum vel in parte, & quod omne jus, omnis actio cedi poteſt, *l. ult. C. de hereditat. vel actione vendita* & ratio quòd jus retractus feudalis per ſe cedi non poſſet; tamen cedi poterat cum univerſitate vaſſalagii, quando univerſum jus certi feudi ſervientis ceditur ſaltem vicino & æquè digno & potenti domino, ita quòd non intereſt vaſalli novum æqualem habere dominum. Sed non obſtantibus allegationibus & favoribus ſuis, viſis ſcriptis meis quæ protulit emptor in Senatum, abſolutus eſt excluſo ceſſionario: reſponderunt amici, quod ſi vellet emptorem excludere, vel eum in vaſallum habere, debuerat locum ipſum dominantem, ſaltem coram & æquè principalem partem emere, quia vaſalli non poſſunt alienari ſine cauſa per prædicta.

35 His accedit pulchra quæſtio, quam vidi in facto multùm controverſam. Anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo dominus *de Leſigny* habens in Andegavia duo feuda diſtincta, quamvis moventia ab eodem domino & caſtro *de Baugé*, & ſubvaſallos in utroque feudo: vendit feudum *de Leſigny*, retentis * cenſibus & vaſallis ab eodem feudo dependentibus: quorum tamen prædia ſita ſunt juxta territorium *de la Bernardiere*: quod eſt alterum feudum, quod retinet. Volebat enim feudum retentum ampliare de parte cenſuum & vaſallorum feudi quod vendebat: ſed dominus Criſpinus unus vaſallorum retentorum, diſſentit & vult ſequi emptorem & feudum *de Leſigny* venditum, quod eſt verum immediatè dominans feudum, venditor autem volens retinere, hoc eſt, adjungere, & transferre feudo retento, tria facit. Primò offert ei, quòd pro oblationibus feudalibus non teneatur adire locum *de la Bernardiere*, ſed poſſit adire caſtrum venditum, ut eum reddat indemnem: ſed quod jura perpetuò ſibi & dominis *de la Bernardiere* ſolventur. Secundò, facit conſentire emptorem dominii veteris loci dominantis, qui etiam ad hoc onus emerit. Tertiò facit conſentire, non ſolùm uſufructuarium baroniæ *de Baugé*, ſed etiam regem ipſum, proprietarium ultimum & ſupremum dominum loci dominantis utriuſque feudi & vaſallorum ab utroque feudo dependentium. Quæſtio fuit, an iſta ſufficerent ut ſubvaſallus non poſſet conqueri: ſed teneretur obedire.

* Locum dominantis feudi utrû dominus poſſit mutare vaſallo invito, de conſenſu etiam Regis.

36 Multi etiam ex primoribus togati noſtri ordinis cenſebant quod ſic: in queis Matthæus Quadrigarius, qui etiam dicebat non eſſe inconveniens locum dominantem mutari, proferens exemplum de feudo Scaturiginis: Gallicè, *de la Source*, ſic denominato in agro Aurelianenſi ab hoc eventu, quod anteceſſores domini omne domanium feudi dominantis particulatim alienaverant, excepto fonte ad quem ſubvaſalli, qui non fuerunt alienati, accedunt pro homagio præſtando vel juribus offerendis, eo quòd nil aliud reſidui ſit ex feudo dominanti, & ita de facto judicarunt Præfecti libellorum ſupplicum palatii Pariſienſis, & damnarunt vaſallum fidelitatem facere venditori, & ei jura præſtare & continuare, ratione tamen veteris caſtri dominantis alienati. Ita tamen ut poſſet vaſallus adire caſtrum alienatum, ſed non perſonam, nec dominum caſtri alienati.

37 Breviter ex prædictis, & his quæ dicam *infrà* §. 51. apparet, malè judicatum: venditor in ſententiam defendebat per hæc potiſſimum quæ ſequuntur: videlicet quod certum eſt jura dominicalia eſſe patrimonialia. jura enim vaſallorum & vaſalli ipſi ſunt in bonis noſtris, imo reliquiæ priſtini dominii in feudum conceſſi,

ut inquit Bald. in *l. talem, in fine, per illum text. ff. de hered. inſtitut. text. cap. authoritate, ibi, aut ſuorum hominum liberorum de privil. in* 6. unde appellatione rerum noſtrarum veniunt etiam vaſalli. Guill. de Cuneo. Cyn. Bald. in *l.* 1. *ff. de ſtat homin.* Bald. in *l. omnia.* §. *ultim. per illum text. ff. de legat.* 2. Bald. in *cap. quanto, extra de judic. & in capit. ſignificat. extra de teſtibus.* Sed regula juris eſt quod in re ſua quilibet eſt moderator & arbiter. Igitur dominus poteſt jura vaſallorum cedere, & ſic multo magis retinere vel aliter diſponere, *l. in re mandata. C. mandati.* Præterea omne jus & omnis actio cedi poteſt, *text. in l. ultim. C. de hered. vel actione vendit.* igitur multo fortius retineri.

38 Nec obſtat quod non poteſt dominus transferre vaſallagium invito vaſallo, ut notat Joan. Faber in §. *unico inſtit. de aſſign. libert.* Quia hoc eſt vel propter repugnantiam vel propter intereſſe vaſalli, quorum utrumque hic ceſſat, videlicet primum, quia dominus non ſeparat jus vaſallitium à vaſallo, ſed utrumque retinet, prout poteſt in re ſua. Secundum verò, quia dominus ſatisfecit offerendo, & conſentiendo quod vaſallus liberetur faciendo fidem in loco conſueto, & modo ſolito, & ſic non plus gravatur. Et conſequenter ſua non intereſt. Cùm igitur non interſit, nec ratione rei ut dictum eſt, nec ratione dominii: tum quia dominus non mutatur ſed idem remanet: tum quia dominus retinet eandem, imò majorem in feudo ſuo vicino, ejuſdem qualitatis, & ab eodem Barone moventis, authoritatem & ſplendorem, ut priùs. Cùm igitur ſua non intereſt, non poteſt conqueri, nec impedire dominum diſponere de re ſua. Tum & tertiò, quia venditor fecit conſentire non ſolùm emptorem* noſtralem dominum vaſalli, ſed etiam ſuperiores dominos utriuſque feudi dominantis, & regem ipſum: quorſum ergo pervicacia aut ſuperbia ſolius infimi vaſalli, ut regalem ſenſum contemnat? *l. ultim. poſt princip. C. de legibus.*

*Lege emptorem futurum dominum vaſalli.

39 Nec obſtat Areſtum latum ſuper dependentia feudali acquiſita per dominum *de ſainct Cyr, ſuprà eod. num.* 30. Tum quia ibi aliæ erant circumſtantiæ & probationes, ſimulationes vel procuratæ ceſſiones in fraudem: tum ibi ſiebat ceſſio extraneo. Sed hic dominus antiquus non cedit, ſed retinet, quod facilius & favorabilius eſt, propter reliquias priſtini dominii: tum cedendo non transfertur niſi utilis, & ceſſionarius non habet directas. Sed retinendo ut hic, ipſi retinenti, ſeu rei donanti remanent tam directæ quàm utiles actiones, *l. ſi heres. ff. ad Trebell. l. ratio. C. de hered. vel act. vend.* & ſic non eſt ſimile. Ceterùm omnes rationes & regulæ juris militant pro domino, ſeu venditore, igitur cùm reus non doceat de exceptione, judicandum eſt pro domino, qui habet jus clarum, ut pote fundatum in regula. Imò in multis reg. juris. Bald. *in l. ſi tutor. in fin. C. de ſervo. pign. dato manumiſſo. in l. omnes populi, col.* 10. *ff. de juſt. & jur.* Petr. Anchar. in *rub. de reg. juris in 6. col.* 2. Jaſon *in l. 2. col. 6. ff. ſi quis in jus vocat. non ierit.*

40 Sed ad hæc omnia reſpondetur dupliciter. Primò, quod ſine conſenſu vaſalli reciprocam inter eum & dominum obligationem & fidem, ſolus dominus non poteſt infringere, cujus obligationis inter præcipua capita, hoc eſt, nec diſmembrari poſſit (ut verbis conſuetudinis utar) nec feudum à capite ſeparari, ſed novatione & alia de integro infeudatione opus eſſe: cujus enim inveſtitura habet duo extrema correlativa, videlicet locum dominantem, à quo decerpitur locus ſerviturus, & locum ſervitutum inde deciſum & conceſſum, ut teneatur in feudum ratione talis certi loci dominantis: hæc ſunt duo extrema, principalia & eſſentialia fundamenta omnium infeudationum realium, quæ in hoc regno reales ſunt. Sed non poteſt unum extremorum correlativorum deſtrui, quin aliud deſtruatur. *l. ultima ff. de acceptilation.* Bald. in *l. conventiculum C. de Epiſc. & cleric.* Bart. Ang. Jaſon & omnes *in l. ult. C. de indicta viduit. tollend.* & ut inquit Bald. *in l. cùm te in Gallia, C. ſi cert. pet.* regula correlativorum eſt regula parium. Ad quod citat *l. Iulianus* §. *ſi procurator, in fin. ibi, & per contrarium, ff. de actio. empt.* Bapt. de ſancto Blaſio, *in tractat. correlativorum.* Secundò principaliter reſpondeo, quod omnia argumenta venditoris tendunt expreſſe contra conſuetudinem loci, quæ *part.* 5. *in princ.* vult dominum eiſdem caſibus & modis amittere directum dominum, & illud acquiri vaſallo, quibus utile per vaſallum amittitur & conſolidatur patrono, nunc & in perpetuum in feudo ligio (id eſt, ſtrictius aſtringente) nunc ad tempus in feudo non ligio, ut patet *in conſuet. Andegavenſi* §. 187. Quemadmodum ergo vaſallus non poteſt diminuere feudum in præjudicium domini & futuræ commiſſionis feudi ex lege feudali, ita nec dominus locum dominantem diminuere poteſt in præjudicium vaſalli, vel ſingulorum vaſallorum. Ex quibus concludo, malè fuiſſe judicatum, & quod vaſallus debebat abſolvi. Et hoc ſit finis hujus gloſſæ.

---

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. 2. De manus injectione *ſeu prebenſione. Praxis manus injectionis feudalis, quæ congruè debet notificari.* 3.
4. *Intellectus novus* l. de pupillo §. nunciationem, & l. operis novi. ff. de operis novi nunciat.
5. *Habetur manus pro injecta quando vaſallus doloſe impedit acceſſum.*
6. *Quid requiratur in proteſtatione prohibitoria.*
7. *An debeat ſervari forma* Clementinæ cauſam. de elect.
8. *Actiones reſident in perſona creditoris. Nec reditus circumſcribitur loco,* 9.
10. *Quæſtio* 1. Via facti *prohibita.*
11. *Solutio quòd poteſt patronus feudum apertum prehendere propria authoritate.*
12. *Verbis legis vel conſuetudinis nihil addendum.*
13. *Quando intelligitur viam facti eſſe prohibitam.*
14. *Quæ jure familiaritatis fiunt, non præiudicant etiam in poſſeſſione.*
15. *Quando uſus dicatur implicare contrarium uſum.*
16. *Pactum de ingrediendo propria authoritate, intelligitur ſine violentia vel reſiſtentia facti.*
17. *Litera confortationis manus.* 18. 19.
20. *Emendatio praxis.*
21. *Q.* 2. Sequeſtratio *prætoria vel judicialis poſſeſſionem non tollit.*
22. *Patronus manu injecta poſſeſſor feudi efficitur.*
23. *Feudum pendente manus iniectione cenſetur quaſi conſolidatum.*
24. *Prebenſio feudalis eſt actus patrimonialis ſeu domanialis.*

*Error imperitorum non inducit uſum conſuetudinarium.*

Digitized by Google

25. *Verba ſecundum ſubjectam materiam intelligenda ſunt.*
26. *Relatum eſt in referente cum omnibus ſuis qualitatibus.*
27. *Quod dictum eſt patronum eſſe poſſeſſorem feudi, verum eſt reſpectu qualitatis domini feudalis.*
28. *Feudum interim non eſt ſuſpenſum, niſi reſpectu dominicalium actionum.*
29. *Patronus feudum prehenſum tractare non poteſt, niſi ſub qualitate domini feudalis.*
30. *Q.* 3. *Prehenſio* ex cauſa falſa vel injuſta *facta, nulla eſt.*
31. *Decretum obreptitium nullum eſt.*
32. 33. 34. *Confirmatio non valet, ſi non ſit confirmabile.*
35. *Q.* 4. *Non licet judici* via facti *reſiſtere, rejecta diſtinctione doctorum.*
36. *Nec patrono manu feudali utenti.*
37. 38. 39. 40. *Secus ſi more depopulatoris procederet.*
41. 42. 43. *Fallentia in quibus lite pendente patronus non fruitur feudo prehenſo.*
44. *Q.* 5. *Contra actum judicis vel patroni non datur* interdictum.
45. *In parentes vel patronos non datur ulla perſecutio famoſa.*
46. *Cliens vel non petita venia patronum in jus vocare poteſt.*
47. *Non valet argumentum de libertis ad patronos aut vaſallos.*
48. *Non juſtus vaſallus antequam in fidem patroni admiſſus fuerit.*
*Nec eſt ſaiſitus contra dominum.*
49. *Contra actum judicis nunquam competit interdictum* uti poſſidetis, *nec* unde vi.
50. *Spoliatus à judice ordine juris non ſervato, ante omnia debet reſtitui.*
51. 52. 53. 54. 55. *Nova diſtinctio & reſolutio quaſtionis.*
56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. *Si patronus tanquam proprietarius pleno jure feudum occupat, contra eum habet locum interdictum* uti poſſidetis.
66. *Q.* 6. *A prehenſione feudali non poteſt* appellari.
67. *Prehenſio feudalis non eſt publici, ſed privati juris.*
68. *Commiſſiones generales reprobantur.*
69. 70. 71. 72. 73. 74. *Solennitas non neceſſaria vitioſè adpoſita non vitiat.*
75. *Verbum* manus.

## GLOSS. IV. IN VER.

### *Mettre en ſa main.*

*Saiſire & ſaiſina quid Gallis.*

HOc eſt, prehendere: Galli, *ſaiſire* * dicunt, ſicut & poſſeſſionem *ſaiſinam* vocant, quod nec Cynus ignoravit, *in l. ea lege. C. de condit. ob cauſam.* Refert Paul. Caſtrenſ. in *l. qui univerſas §. 1. in fin de acquiren. vel amitten. poſſeſſio.* Et communis modus utendi eſt, quòd domini * merum vel mixtum Imperium habentes, prehendunt feuda eis aperta, per officiales proprios juriſdictionis ſuæ, & in vim commiſſionis ſeu mandati dati per eorum judicem, ſeu balivum, aut alium juriſdictionem eorum exercentem. Idem ſi tantùm infimam habent juriſdictionem: hi enim etiam in poſſeſſionem mittere poſſunt, ut & de petitorio prædiorum ſuæ juriſdictionis cognoſcere, judicare, & ſententias exequi. Non enim in hoc à quo accepta eſt *l. jubere cavere, ff. de juriſdictio. omn judic.* nec leges ſimiles: longè aliuſmodi juriſdictionem & graduum diſtinctionem habemus, de quo ſuo loco dixi. Sin autem nullam habent juriſdictionem, ſolent prehendere authoritate judicis competentis, & in vim mandati ſeu commiſſionis à judice decretæ. Et ſic uſitatum eſt hujuſmodi prehenſiones feudales fieri non authoritate privata, ſed publica, nec per viam facti, ſed per viam juſtitiæ & juriſdictionis ordinariæ. Et hoc quidem civilius eſt, ut not. *in l. crediteres. C. de pignoribus.* Et maximè attento, quòd hujuſmodi * prehenſio, non eſt ſimplex ingreſſus feudi, nec ſimplex miſſio in poſſeſſionem, ſed injectio manus dominicæ. quæ rem ipſam in jus & poteſtatem domini directi reducit, & utile dominium vaſalli interim ſuſpendit, & quodammodo interrumpit, ut ſtatim dicam.

*Quòd domini ſaiſire poſſint, id eſt prehendere feuda vaſallorum.*

*Prehenſio quam vim & quem effectum habeat.*

2. Et notandum primò, quod * ad prehenſionem hanc faciendam, nullum requiritur fieri præceptum, ut in ſimili dicemus *infra* §. 52. *gloſſ.* 1. *num.* 73. nulla interpellatio vaſallo, aut exiſtentibus in feudo, ut fidelitas præſtetur, juraque ſolvantur: ſed feudo aperto, lapſo tempore, *infra* §. 7. ſtatim nullo alio præmiſſo poteſt dominus manum ſuam injicere feudo, debet tamen incontinenti quod factum eſt, notificare * vaſallo, non tamen præcisè requiritur, quòd ejus perſonæ notificet, maximè quærendo eum extra manſionem feudi: ſed ſufficit, quòd notificet vaſallo exiſtenti in feudo dominanti, vel ejus domicilio, vel ſi abſit, notificet ei ad perſonas domeſticorum, vel colonorum vaſalli manentium in fundo, vel alibi, ſi nulla ſit domus in fundo, ut in ſimili tradit Ulpian. Iuriſconſ. in *l. aut qui aliter.* §. 1. *&* 2. *ff. quod vi aut clam.* vel ad ultimum proximo vicino. *ut in caſu converſo inquit text. infra eodem titulo,* §. 63. ubi tractabitur de oblationibus clientum. Quamvis enim patronus non debeat adire nec rogare clientem, ſed adiri & rogari à cliente: tamen non debet aliquid clandeſtinè nec fraudulenter agere ad circumventionem clientis, quod ſi faceret, doli exceptio vel replicatio pattono obſtaret, quominus fructus lucraretur.

*Forma prehenſionis faciendæ.*

*Denunciari vaſallo prehenſio quemadmodum debeat.*

3. Et quod dixi ſufficere notificare perſonæ vaſalli, intelligendum, ſi eſt capax & idonea. Ideo ſi habet curatorem, debet ei notificari, vel bona fide his qui curatorem monere poſſunt & debent. Quod ſi curatore caret, & tamen eo indigeat, ſi quidem eſt vaſallus minor vigintiquinque annis, vel vaſalla minor quindecim annis, aut alia ætate requiſita per conſuetudinem loci, & dominus nihil agit, quod teneatur inducias dare, & dictam ætatem expectare, *ut infra,* §. 41. ſi verò vaſallus ſuperior ſit ea ætate, ſed minor vel imbecillis; ad hoc non ſufficit ſolũ tali perſonæ notificare. Sed oportet conſanguineis & amicis & his qui defendere & providere poſſunt & debent, juxta *l. his autem* §. *non defendi ff. ex quib. cauſ. in poſſeſſion. eatur.* niſi malit dominus facere curatorem cæci: aliàs prehenſio (ut indebitè notificata) non eſt efficax. faciunt quæ dicam *infra* §. 59. *gloſſ.* 1. *num.* 62.

4. Non obſtat *l. de pupillo.* §. *nuntiare ff. de operis novi nunciat. & l. operis novi. eod. tit.* Quia ut dixi in novis intellectibus loquuntur, & intelliguntur quan-



Digitized by Google

opus eſt accedere ad certum locum. Tum ſi hæc jura alicubi eſſe cenſerentur, non reputarentur eſſe in re pro illis hypothecata, nec in debitoris perſona, ſed magis in perſona creditoris in quo activè reſident, & ejus oſſibus inhærent. *l. quis ergo caſus.* & ibi gloſſ. *ff. de Decur. l. licet. ff. pro ſocio.* & ita decidit Salyc. in pulchro caſu. *in l. 1 coll. 7. verſic. ſi autem eſſent jura & actiones. C. de ſum. Trinit. & fin. capit.* Alexand. in *conſil. 31. viſo tit. collat. 5. volum. 1.* Jacob de ſancto Georg. *in tract. de homagi. collat. 5.* & ſic eſſet ſolum ad perſonam vaſalli accedendum, tamen non eſt neceſſarium, prout dixi.

Prehenſio feudi utrum debeat fieri via judiciaria authoritate & commiſſione judicis, an non? de quo vide concluſionem infrà numero 16. in fin.

10. QUÆRO primo, an * hæc prehenſio poſſit fieri per ipſummet dominum vel ſuum procuratorem aut geſtorem authoritate ipſius domini tantum: ſive privata authoritate domini, & via facti, an verò neceſſe ſit etiam fieri via judiciaria per miniſtrum juſtitiæ, ſive apparitorem, ex mandato & authoritate judicis competentis. Ut nova eſt hæc quæſtio & à nemine tractata, ita abſurdum nimis & inſolens videtur dubitare, quin neceſſe ſit domino via juris procedere, & non via facti, * quæ eſt omnibus & omni jure prohibita *l. 1. in princip. ff. quod vi aut clam. l. 1. in princ. verſic. ne quid autem ff. de vi & vi armata. l. credit. ff. ad legem Iuliam de vi priva. l. quemadmodũ. §. 1. ff. ad leg. Aquil. l. extat. ff. de eo quod met. cauſa. l. ſi ex ſtipulatione. ff. de acquiren. vel amitten. poſſeſſ. lege. unica. in fine. Cod. de ſuffra. & bene facit l. dotis. C. ſolut. matrim.* ubi quamvis dominium rerum dotalium ſoluto matrimonio morte viri ſit ipſo jure reverſum ad mulierem, *l. in rebus. Cod. de jure dot.* tamen non poteſt mulier earum poſſeſſionem ingredi, ſine authoritate judicis competentis. Igitur nec dominus ſoluta fide morte vaſalli, aut aliàs, etiamſi ipſo jure dominium utile eſſet ad eum reverſum, poteſt ingredi poſſeſſionem feudi authoritate ſua propria & privata, ſed ſolum judicis competentis authoritate. Tum etiam domino rei cujuſlibet eſt prohibitum, ne ſit judex in cauſa propria, & ne jus ſibi dicat. *lege unica. C. ne quis in ſua. in l. lege in princip. ff. quorum lega. cum ſimilibus.* Et hæc uſque adeo nota & trita ſunt, ut vel in proverbium vulgi abierint. Tum ſemper fuit uſitatum, & à tempore immemorabili obſervatum, hujuſmodi prehenſiones fieri authoritate & mandato judicis competentis: igitur non eſt aliter faciendum, *lege minimè. ff. de legibus. l. ſi de interpretatione. ff. eod. cap. cum dilectus. de conſuet.* nec debet facilè recedi ab eo quod diu æquum viſum eſt. *l. in rebus. ff. de conſtit. princip.* Faciunt quæ ſuprà de effectu communis obſervantiæ & praxis dixi, *in proœm. gloſſ. 1.* Tum regula juris eſt, non eſſe ſingulis ſeu privatæ ſingulorum poteſtati concedendum, quod per magiſtratum publicè, hoc eſt, judicis authoritate fieri poteſt. *l. non eſt ſingulis. ff. de regul. jur.* & reddit rationem text. ne occaſio ſit tumultus faciendi. Sed ſi dominus omiſſa via judiciaria, quæ facilis eſt & prompta, ſua tantùm privata authoritate & via facti utatur, erit occaſio ut viæ facti reſiſtatur uſque ad arma & pericula perſonarum. Et maximè cùm hæc via ſit novitas inaudita & inuſitata, quæ ſuapte natura diſcordiam generat. *capit. cum conſuetudinis de conſuet.* Tum videtur de hoc caſus in rubri. & in *lege prima & 2. Cod. ut ſine judicis authoritate nemini ſign. impr. liceat.* ubi prohibetur in rebus ab alio detentis, vel in fructibus ſigna imprimere: etiamſi quis ſuas, vel ſibi obligatas affirmet, & permittitur detentori illa licitè detrahere. Igitur ſi dominus feudum ſine judicis authoritate prehenderit, & ſigna ſua vel alia, ut moris eſt, appoſuerit, quod fecerit nullius erit momenti: & licebit hæredibus vaſalli aut aliis in feudo clientelario exiſtentibus impunè contemnere, & adpoſita ſigna amovere.

* Via facti prohibita.

11. His tamen non obſtantibus audacter dico dominum ſua tantum, vel privata authoritate manum ſuam injicere poſſe feudo aperto, ſive per ſe, ſive per familiam ſuam privatam, & ex tunc facere fructus ſuos, ſicut habetur in hoc §. licèt nec judicis nec apparitorum ſuorum authoritas, vel miniſterium intervenerint. Probatur primò; Creditor ex ſimplici pacto de accipiendo & poſſidendo pignus vel rem hypothecatam, ſi ad diem ſolutum non fuerit, poteſt vel invito debitore ſua propria & privata authoritate ſine judice nedum ingredi, ſed apprehendere & nanciſci poſſeſſionem pignoris vel hypothecæ. *text. in l. penultim. C. de pignor. actio. & in l. creditores. Cod. de pignorib. cum concord. ibi per gloſſ.* & omnes doctores qui ita tenent. Si hoc poteſt ſimplex pactum in creditore ſimplicem hypothecam habente, multò fortius hoc poteſt lex appoſita in conceſſione feudi facta à domino retinente directum dominium & poſſeſſionem civilem rei beneficiariæ. Secundò & fortius, pactum manus injectionis in venditione appoſitum afficit rem ipſam: ita quòd venditor vel ejus hæres poteſt ſuo privato jure tantum utendo, ſine aliqua judicis authoritate manum ſuam injicere, & poſſeſſionem & dominium rei acquirere, ſua ſola authoritate contra tertium emptorem vel detentorem. *text. in l. ſi quis ſub hoc pacto. & ibi gloſſ. de contra. emptione, in l. Titius. ff. de ſervis export. in l. 1. & 2. C. de fin. ſerv. expor. vend.* per quotcunque manus res ambulaverit, *l. 1. Cod. ſi mancip. ita veneat ne proſtituat.* Cyn. Ang. in d. *l. 1. Cod. ſi ſerv. export. venier.* ubi Angel. malè limitat, in pacto ne proſtituatur, ut tunc (quia hoc occultè fuit) opus fuit permiſſione judicis, per *d. l. C. ſi mancip. ita vaneat. ne proſti.* quòd l. 1. non excludit quin venditor poſſit propria authoritate manum injicere. Ex qua hoc pactum retinuit quod eſt juris realis executivi, nec opus eſt judice, niſi quatenus deeſt poteſtas, vel reſiſtentia timetur. Et ita tenent Panorm. Felin. *in cap. verùm col. penult. ex. de for. compet.* Joan. Regneri. *de mota in rep. l. traditionibus. num. 64. Cod. de tranſact.* Et tamen venditor omnem poſſeſſionem & omne dominium tranſtulerat: Igitur multò fortiùs idem pactum operatur in domino directo feudi, ut ſua privata authoritate poſſit manum ſuam injicere, quia virtus directi dominii retenti, ſemper eſt in actu permanenti ex vi attractiva, ut pulchrè ait Baldus *conſi. 9. factum tale lib. 1. col. 1.* ſecundum novam impreſſionem, *& lib. 3.* ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ. Tertiò, quia iſta prehenſio in ſe eſt actus dominicalis & extrajudicialis. Sed quoties lex concedit aliquid explicandum actu extrajudiciali, non requiritur adiri judicem pro actus executione. Ita Rapha. Cuman. in *lege de pupillo. §. ſi is cui in fin. de operis novi nuntiat.* Quartò, & fortiſſimè probatur per text. *hujus §.* cujus verba diriguntur ad dominum feudi, & ad merum ejus factum referuntur, ut diximus in *gloſſ. præcedent. num. 8.* & ſimilis tex. *infrà eod. titul. §. 54. 55. 56. & 60.* & quoties conſuetudo noſtra de hoc loquitur, ſemper refert verba ſua directò ad dominum, & ad ejus facultatem, & factum duntaxat: nec aliud quicquam addit vel requirit. Igitur per ſeipſum vel miniſterium ſuum privatum poteſt dominus prehendere.

12. Et ubi verba * conſuetudinis clara ſunt, ut hic, nihil aliud eſt ſubaudiendum nec addendum. *l. ille aut ille. §. cum in verbis l. non aliter. in princip. ff. de lega. 3. l. 1. §. ſi is qui navem. ff. de exercit. actio. l. quod conſtitutum, ibi, quantum ad verba ejus,* & ibi Bartol. *ff. de teſta. milit.* nec debemus addere ad text. nec requirere plus quàm litera requirat. *text. in lege Gallus. §. videndum eſt. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in *5. notab. ff. de lib. & poſthu.* & ibi ſeq. Angel. uterque Imo. & Bald. in *l. 1. in fin ff. de curat. furio. in l. omnes populi. collat. 1. & coll. 7. verſicul. dico ergo. ff. de juſti & jure.* & hoc maximè peculiare eſt in conſuetudinibus & conſtitutis, quòd eorum verbis tenaciter eſt inhærendum, nec licet illis addere, nec aliter interpretari, quàm loquantur. Pulchrè Bald. in *lege maximum vitium. coll. penultim. verſic. in contrarium. C. de lib. pre-*

* Verbis conſuetudinis nihil addendum.

Digitized by Google

*terit. vel exhære. in capit. ſignificante. extra. de appella. in cap. 1. in fin de alien. feud. & in tractatu ſtatut. in verſic. citatio in fin.* Alberic. in *prima part. ſtatut. quæſt.* 1. & alibi tam frequenter, ut magis tædioſum quam utile videatur accumulare. Plura videre potes ad hoc per dom. Andr. Tiraq. *in repet. legis ſi unquã in verſic. libertus. num. 4. cum ſequent. numer.* 12. *C. de revocan. dona. Hic adde quæ dixi infra. §. 13. gloſſ. 1. num. 25. & in tractat. regul. Cancellar. in regula de publicandis. num.* 340. *& in rebus de verborum obligat. num. 36. in lect. Tubingenſi. & in not. intellect. in intellect. 4. legum num.* 23. Et licet ubi habemus text. conſuetudinis vel ſtatuti, non ſit inquirenda ratio, ut inquit Bald. in *l. 1. coll. 4. C. de jure delib. in l. executorem coll. 3. C. de execu. rei judi.* tamen de rationabilitate hujus conſuetudinis ſic ſimpliciter ut ſtat, intellectæ, conſtat primò per conformitatem juris communis, ut patet ex præcedentibus. Secundò per virtutem & efficaciam directi dominii retenti, ut dicetur in ſequentibus. Confirmatur, quia vaſallus contra dominum non poteſt præſcribere, ut eſt text. *infra §. 12. & 69.* ubi dicemus. Igitur non poſſet præſcripſiſſe contra dominum ut ei non liceat ſine judicis authoritate feudum prehendere: quum in hoc habeat dominus intentionem apertiſſimè fundatam tam de conſuetudine per hunc text. quàm de jure communi, & per legem & pactum conceſſionis feudi, ut dictum eſt, & per iſta ſatis apaparet reſponſio ad omnia contraria, tamen, ut clarius liqueat.

* Quomodo intelligendum viam facti eſſe prohibitam.

13. Non * obſtat primum de via facti prohibita, quia prout diſtinguitur à via jure conceſſa & approbata, procedit contrarium, & jura in eo allegata: ſecus prout diſtinguitur à via judiciali vel juriſdictionis: quia via facti, id eſt extrajudicialis ſæpiſſimè in jure eſt approbata, & conceſſa utenti jure ſuo, ut probatum eſt maximè in caſu præſenti. Et etiam per hoc patet ſolutio ad ſecundum, quia dominus prehendens nullum judicium exercet, ſed jure ſuo utitur, ut inquit text. *in d. l. 2. C. ſi ſerv. expor. veneat.* Non obſtat tertium, quia illa uſitata obſervantia fuit ex mera civilitate, & ſic in nullo derogavit juri dominico.

* Quæ ex urbanitate fiunt non præjudicant.

14. Hoc enim eſt exploratiſſimũ, ea quæ * ex civilitate, vel urbanitate fiunt, quantocunque tempore non præjudicare juri nec publico nec privato, nec in petitorio, nec in poſſeſſorio. *l. qui jure familiaritatis*, & ibi per Bartol. Joan. Imol. Paul. Alexan. *ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ. l. & habet §. hoſpites. ff. de precar. l. ſi mulier. ff. quibus modis uſufruct. amit.* Not. Inno. Panorm. in *cap. cum eccleſia Sutrina. de cauſa poſſeſſ. & propriet. & in cap. abbate ſancti Sylvani, de verb. ſignificat.* Ancha. *in repet. cap. ſine poſſeſſione. coll. 21. de regul. jur. in* 6. Paul. *in conſil.* 179. *in cauſa. coll. 3. verſ. Item non conſtat. volum.* 1. ubi etiam dicit non præſumi derogatum juri ſemel quæſito, ſed ex gratia & civilitate factum, niſi probetur tanquam ex neceſſitate vel debito eſſe factum, per text. *in l. fin. ff. quemad. ſervit. amitt. in l. 1. §.* Julianus *rectè ait. & l. final. ff. de itine. actuque priva. l. 1. §. Ariſto. ff. de aqua quotidia. & æſti.* Imo probandum eſſet dominos volentes propria authoritate prehendere prohibitos fuiſſe & acquieviſſe, per not. *gloſſ.* Bartol. Ang. Flor. & omnium in *l. qui luminibus. ff. de ſervitut. prædio. urba.* Igitur nullomodo fuit derogatum juri privato cujuſque domini ſibi competenti ex pacto in conceſſione feudi appoſito vel ſubintellecto: & multominus derogatum eſt juri publico hujus conſuetudinis, quæ per ſimplicem non uſum nullo tempore tollitur, ut not. Petr. Cyn. *l. 2. Cod. quæ ſit longa conſuet.* Alberi. *in rubr. C. eod.* Bald. Ang. in *l. hac autem jura, per illum text. ff. de ſervit. urban. prædio.* Joan. And. Anton. But. Imol. Panorm. in *capit. Joannes. de clericis conjuga.*

15. Nec obeſt ſi dicatur illam obſervantiam habere implicitum contrarium uſum: quia falſum eſt, attento quòd iſtud jus prehendendi eſt in mera facultate & voluntate ſolius domini: qui poteſt pro libito uti vel non uti: & nunc per unum modum civiliorem ſcilicet judicialem: nunc per alium modum, videlicet authoritate ſua privata, & ſic etiam ſi mille annis non fuiſſet uſus, vel fuiſſet uſus tantum per alterum modum, non tamen præſcriptum eſt, quin & uti, vel per alterum modum uti poſſit quando voluerit, quemadmodum in canonicis qui habent plures vias eligendi, (videlicet inſpirationis, ſcrutinii & compromiſſi: & ut poſſint eligere de eorum gremio, vel alieno:) ſi per tempus immemoriale elegerint tantum per unam viam, vel de eorum gremio, vel certo alio collegio tantùm: non tamen eſt præſcriptum, quin poſſint liberè per aliam viam, vel aliunde eligere, quoniam * in actibus qui dependent à libera facultate unius, (qui poteſt facere, vel non, & certum modum ſervare, vel non) abſtinentia vel obſervantia certi & determinati modi, quantumcunque diuturna, nõ cenſetur implicare contrarium uſum: nec inducit deſuetudinem, nec præſcriptionem, ad alium modum utendi. Ita tenet Calderi. in *conſil. 1. & conſil. 3. in fin. ſub tit. de conſuet. & in conſil. 19. de preben. & ſeq.* Rochus Curt. in *repet. cap. fin. collat. 66. verſic. redeundo ad primum. in fin. de conſenſu. bene facit text. in l. 2. ubi per occaſionem. ff. de rivis.* Amplia, ſive ab expreſſa, ſive à tacita voluntate, ut ſentit. Phil. Decius in *cap. cum acceſſiſſent. col. 9. num. 14. ext. de conſtitutio.* Idem in his quæ fiunt ad majorem cautelam vel per errorem aſſuetudinis tantum, ut dum ſolent inſinuare teſtamenta, codicillos & ſimilia, metu conſtitutionis Regiæ, quæ tamen de illis non loquitur. idem tenent Cyn. in *l. 2. C. quæ ſit long. conſuet.* Panorm. in *cap. ex parte.* Eſtenſis *de conceſſi. præben. in cap. Abbate Socin. collat. 2. de verbor. ſignific.* Luc. de Pen. *l. 1. C. ne ruſticani ad ull. obſeq. de vocent. lib.* 1. Matth. de Affl. *in deci. Neap. vol.* 388. *num.* 3. Secus in actibus neceſſariis, & dependentibus à voluntate duarum, vel plurium partium, intervenientium pro conſervatione privati & ſeparati ſui cujuſque juris, ut in diviſione hæreditatis inter primogenitum & ſecundogenitos, inter agnatos, & cognatos, vel inter maſculos & fœminas, ut declarant Joan. Fab. Angel. Aretin. in *§. ex non ſcripto. Inſtit. de jure nat. gen. & civil.* Joan. And. Geminian. Philipp. in *cap. fin. de conſuetud. in* 6. quia uſus talium actuum ſub certo & determinato modo, implicat & eo ipſo per ſe, tacitum contrarium uſum, admodum diverſum vel oppoſitum. Itaque ex actu de quo agimus, à mera facultate & facto ſolius patroni dependente, non poteſt contrarius aliquis uſus, nec aliud derogatiuum elici, niſi præcisè probaretur patronos volentes ſine judicis authoritate prehendere, prohibitos fuiſſe per judicem, aut aliàs, & acquieviſſe: alioquin ſuccedit, quod dicit *gloſſ.* 1. quam ibi commendat Bald. in *cap. 1. §. 1. per quos fiat inveſti.* conſuetudinem perpetuò vigere, ſi non reperitur correcta. Et hodie conſuetudine noſtra in publico civium conſeſſu approbata regio edicto, ſupremi Senatus areſto ſacroſancta & inviolabilis facta, non foret admiſſibilis cujuſvis contrarii uſus allegatio aut probatio, per ea quæ latè dicam in fine & concluſione harum conſuetudinum.

* Nota hanc theoriam non vulgarem, ad diſcernendum quando certus uſus, implicet contrarium uſum.

16. Non obſtat quartum, quia ut volunt Bart. Bald. Angel. Salyc. & omnes. in *dict. l. creditores. C. de pignorib.* creditor, ex pacto poſſeſſionem pignoris apprehendendi, poteſt jure ſuo uti per ſe, ſine judicis authoritate, etiam debitore & domino invito, imò etiam reſiſtente, modò, verbaliter tantum reſiſtat: ſecus ſi per violentiam facti, quia tunc procedit *d. l. non eſt ſingulis*, ut teneatur adire judicem, qui eum immittat ac tueatur, & vigore publicæ poteſtatis ceſſet omnis violentia & tumultus. Itaque concludo, * quòd dominus feudi, in vim legis publicæ hujus conſuetudinis & legis privatæ conceſſionis feudi, poteſt per ſe vel ſuos, ſine judice manum ſuam injicere feudo aperto, & ejus poſſeſſionem nanciſci, & fructus percipere, & ſuos facere ſine violentia reali: Secus imminente

* Concluſio ſuperioris quæſtionis.

Digitized by Google

nente reſiſtentia & vi majore vaſalli, vel aliorum in fundo exiſtentium, quia tunc dominus, ad vitandam occaſionem majoris tumultus, debet alterum duorum facere.

17. Primum eſt, officium judicis ordinarii implorare, ut ejus authoritate, & mandato feudum ad manum domini ponatur, ſi dominus nondum prehenderit: vel ſi jam prehenderit, ut poſſeſſionem tueatur: & utroque caſu interdicatur, ne dominus aut commiſſarii ab eo vel miniſtro judicis ad utilitatem domini deputati turbentur, ac impedientibus vel opponentibus dies dicatur, ad allegandum cauſas impedimenti vel oppoſitionis: interim manu domini in ſuo vigore & effectu illibata manente: utque per judicem declaretur injectionem manus dominicæ ad juſtam cauſam factam, & validam eſſe, & plenum effectum ſortiri debere. Poteritque ipſe dominus, brevius & celerius agendo, dum ſua authoritate manum feudo injicit, paratum habere apparitorem cum judicis mandato, cujus vi & tenore interdicatur impedientibus, & opponentibus, eiſque dies dicatur, ut dictum eſt. Alterum eſt, ſi dominus manu ſua injecta videat ſe minus potentem, ac manum ſuam contemni, aut in futurum contemptam iri, ut præſidem ſeu provinciæ præfectum adeat, à quo, etiam abſente & non vocato vaſallo, mandatum ſeu commiſſionem obtinebit, vel à regia cancellaria literas ſigillo regio munitas, in forma, ut gallicè dicunt, *de conforte main*, quarum tenore mandabitur regio apparitori, ut conſtito de injectione manus domini feudalis, manum regiam adponat feudo ad utilitatem & corroborationem, ſeu, ut vulgo dicunt, ad confortationem manus dominicæ, prioréſque vel alios idoneos feudi & fructuum ejus commiſſarios regia authoritate ſtatuat, interdicendo, diémque dicendo, ſi opus ſit, ad judicem competentem illis, & ad quæ dictum eſt, ut plenè norunt pragmatici omnes qui forenſia negotia inſignium præfecturarum hujus regni tractant: quorum ſtylum texere non eſt hujus inſtituti, ſed ſolum quæ inde ad quæſtionum occurrentium deciſionem neceſſaria ſunt, obiter tangere.

18. Ex his liquet, non obſtare quintum, quia procedit ubi ſigna alienæ rei imprimens, non habet aliàs à jure communi, conſuetudine, vel pacto jus manus injectionis & prehenſionis, ut hic: non tamen nego, quin dominus nedum civilius, ſed etiam prudentius, & utilius faciat prehendendo publica judicis (ut rectè eſt uſitatum) quàm ſua tantùm privata authoritate: nec uſum illum hactenus obſervatum amoliri nitor, ſed oſtendo quid de conſuetudine & veteri more non exoleto liceat, qui uno reſpectu civilior eſt, & vaſallis utilior, quia tanto minores erunt ſumptus ſi judex non adeatur, nec mandata ſigillata impetrentur. Ita * etiam expreſsè tradit conſuetudo *de Lorris feod. tit.* §. 89. Et idem de conſuetudine Aurelianenſi, quæ ſymbolizat cum conſuetudine *de Lorris*, & initio fuit eadem. Patet etiam quia conſuetudo Aurelia. §. 105. dat domino cenſuali (ut etiam conſuet. *de Lorris. tit.* 2. §. 2.) poteſtatem manum injiciendi propria authoritate. Igitur fortius idem intelligit in domino feudali. Idem de conſuetudine Rhemenſi. §. 111. & ſimilibus. Idem diſertè Conſuet. Carnoten. §. 111. Et expreſſius conſuet. Biturigum vetus *hoc tit.* §. 13. idem de nova quæ modum prehendendi non ſpecificat. Et generaliter omnes conſuetudines regni ita intelliguntur, niſi ſi quæ ſpecialiter requirant commiſſionem & authoritatem judicis, ut conſuet. Bleſ. §. 38. quæ tamen in hoc nova eſt, quia ut patet in proceſſu verbali, dominus directus poterat per ſeipſum prehendere, nulla alterius judicis vel ſuperioris commiſſione requiſita, hoc autem fuit innovatum & additum à quibuſdam fiſcalibus, cupientibus augere capturas & pretia actuariorum & redemptorum regiorum. Sed vetus mos Francorum eſt, ut dominus directus ſua ſola authoritate prehendat, prout

* Jus prehendendi propria authoritate variis conſuetudinibus eſt receptum.

executio eſt patrimonialis (quanquam à fundiaria quadam juſtitia) & non juriſdictionalis, ut etiam ſentit Ioan. Fab. *inſt. de actio. §. præjudiciales collat. 9. verſic. Quid dices de vaſallo*, ubi dicit, quod deficiente recognitione vel homagio, remedium domini directi eſt, ut capiat feudum ſuum, nec aliud requirit? & verum dicit, ut erat callentiſſimus conſuetudinum Franciæ. Iſtud etiam ſanè intelligitur ut non fiat defunctoriè, ſed ſeriò & tutò, prout actus privatorum ſerii & extra judiciales fieri debent teſtato. ut indicat textus *gloſſ.* & Doctores *in l. qui Romæ §. cohæredes. ff. de verb. oblig.* id eſt, idoneis teſtibus * adhibitis. Dominus ergo directus manum injiciens ſua authoritate ut poteſt, debet teſtes idoneos adhibere tam in prehenſione, quàm in congrua notificatione. Et conſequenter inſtrumentum hujus actus dare, quod plenam fidem faciat contra ſe ſicut pro ſe ipſo. Atque ita tabellione adhibito, ut indicat dicta conſuetudo *de Lorris*, quæ omnia brevius, minoríque ſumptu expediuntur per ſervientem commiſſionem vel infimi judicis habentem, ut dicam *infrà* §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 78.

* Teſtes idoneos advocare debet dominus propria authoritate prehenſionem faciendo, ut & tabellionem.

19. Ex quibus detegitur ſuperſtitioſa vanitas eorum, qui putarunt, & de facto judicarunt, non valere prehentionem factam authoritate ſuperioris in vim ſuarum literarum in forma confortationis manus, niſi appareat de ſpeciali inſtrumento ex commiſſione prehenſionis manus primitivi domini quæ confortatur. Ego enim dico, & veritas eſt, quod eò ipſo, quod apparet de inſtrumento authentico confortationis manus dominicæ factæ ad requiſitionem domini, eo præſente vel minimo ejus famulo, ſatis vel eo inſtanti implicitè eſt manus injectio domini, quia tunc potuit fieri. Igitur enunciativa fidem faciunt, ut per Bartol. Paul. Alexand. in *l. prædia. ff. de acquiren. vel amitt. poſſeſſ.* Alex. *conſil.* 98. *lib.* 1. *conſil.* 191. *num.* 2. *lib.* 6. Tum per hoc inſtrumentum ſatis tuto cautum eſt de fide actus, ipſi proprietario quem vocant, & omnibus quorum intereſt. Tametſi Petr. Liſetus in hoc ſenatu, hos actus ut commiſſiones hujuſmodi generales perperam infringeret, verùm Areſti nomen non merentur judicia, quæ juſtum Senatus conſilium non habent. Adde quæ dicam *infra* §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 63. *cum ſequent. num.* 101. *& num.* 104. *cum ſequent.* Et quæ dicta ſunt, & quæ ſequuntur ad hoc deduxi, ut appareat quæ & quanta ſit patronorum poteſtas, & authoritas in prædia clientelaria. Non enim habent jus in perſonas, ut poſt Iacob. Ravennatem, & Petrum Perticum doctores Gallos decidit Ioan. Faber. *in loco præallegato*, etiam ſecundum uſus Inſubriæ, cùm invito domino poſſit libere feudum refutare *cap. unico. in fin. de vaſall. qui contra conſtitut. Lothar. in uſib. feudor.* & multo minus ſecundum uſus Francorum, quibus libere poteſt cuivis vendere vel alienare. Porro quamvis actio perſonalis ex contractu vel conſuetudine feudali ſit in rem ſcripta, tamen via ſimplicis actionis dominus nullam præ aliis prærogativam haberet nec fructus ſuos faceret. Sed manu feudo injecta coget vaſallum vel novum poſſeſſorem, ut ſe recognoſcat ſeu *l'advoüe*, (verbum Gallicum * eſt quo utitur Ioan. Fab.) vel ut ſinat dominum frui & fructus ſuos facere per manus ſuas, vel ut ſi velit fruitionem feudi comparare abnegando, dominus petere poſſet commiſſum feudi. Hæc eſt mens Ioan. Fab. *in loco præallegato*, & ipſa veritas in jure noſtro conſuetudinatio & in praxi.

* Ab *adeptando* deductum vel *advocando*, id eſt adhærendo.

20. Admonendum * tamen cenſeo errorem quendam irrepſiſſe in illo civili & laudabili uſu: dum videlicet dominus non habet juriſdictionem ſuper feudo: volens tamen judicis authoritate illud prehendere, accipit literas à judice ordinario loci, in quo feudum eſt ſitum, per quas mandatur officiali judicis capere feudum cum pertinentiis ſuis, & ponere ad manum juſtitiæ, ſive ad manum judicis, aut domini illius judicis & juriſdictionis, & non ad manum domini feudi. Et hic eſt error contra formam conſuetudi-

* Emendatur error praxis de feudo ponendo in manu judicis non domini.

nis, naturam & conceſſionem feudi: quia inſequendo tenorem conſuetudinis, & naturam feudi, deberet & debet mandari, feudum ob defectum vaſalli & jurium prehenſum, poni in manus domini, ab illo fruendum ſecundum naturam manus injectionis feudalis, quamvis enim dominus ad judicis authoritatem recurrat (quod non eſt neceſſitatis ſed urbanitatis, ut diximus) non propterea debet minus authoritate ſua propria & jure ſuo uti: nec eſſe in aliquo deterioris conditionis, nec minus obtinere, quàm ſibi jure ſuo ſine judice liceat, *l. non ſolet. l. nemo enim proſequendo. ff. de reg. jur.* Itaque deberet judex reſcribere feudum ponendum ad manum domini juxta conſuetudinem & legem feudi, & non ad manum ipſiuſmet judicis aut alterius, huncque errorem non ab advocatis forenſibus cæteriſque conſuetudinum & praxis peritis proceſſiſſe puto: ſed ab ambitione officialium, qui plerumque quaſi varii ſunt (ut Gallicam juriſdictionem meritò traducit Alberic. in *l. ult. C. de juriſdict. omn. jud.*) verùm ab ignorantia quorundam circumforaneorum, qui ſcripturas actorum, & mandatorum judicialium, quandoque regiorum reſcriptorum præparant, & uſque ad ſignum & ſigillum conficiunt inconſultis advocatis & peritis: unde ſæpe vidi errores emergere, & litigatores damna incurrere. Et quamvis ille error non videatur præjudicialis domino, ut certè non præjudicat, quin fructus lucretur: tamen in multis aliis nocere poteſt, ut ſatis patebit ex ſequentibus, & poſſem latè exemplificare per plura, quæ brevitatis cauſa omitto.

* Prehenſione feudi utrum dominus efficiatur poſſeſſor.

21 Quæro ſecundo, an * per hanc manus injectionem dominus efficiatur feudi poſſeſſor? Videtur quòd non, quia ſi miſſio in poſſeſſionem authoritate judicis non privet regulariter poſſeſſione rei prehenſæ poſſeſſorē, etiam contra quem res prehenditur, ut ſunt text. in *l. 3. § fin. in l. ſi quis ante. ver. denique. ff. de acqui. vel amitt. poſſeſſione. l. cum legato. ff. ex quibus cau. in poſſeſſ. eat. l. miſſio ff. pro empto. l. 2. in princ. ff. pro hæred. l. is cui. in princ. ff. ut in poſſeſſion. lega. l. 1. §. quæſitum. ff. quorum legato. l. ſi duo §. creditores. ff. uti poſſid.* ita quòd ſequeſter * neceſſarius rei contentioſæ per judicem appoſitus, nō poſſideat nec civiliter nec naturaliter, ſed nihilominus prior poſſeſſor poſſidet. per text. ubi Bart. & omnes ſcribentes hoc tenent in *l. intereſſe ff. de acqui. vel amit. poſſeſſ.* quòd procedit nedum in ſequeſtro prætorio, de quo omnes conveniunt, ſed etiam in judiciali miſſo irrevocabiliter ex cauſa judicati, ſecundum receptiorem opinionem per text. in *l. 3. Cod. qui potio. in pignor. habeant* & ita Raphael. Curt Alex. Jaſon. & ferè omnes tenent in *l. à Divo Pio. §. ſi ſuper rebus. ff. de re judicata.* contra Bartol. Paul. & Petr. de Bexu. ibi Franciſ. Aretin. in *l. unica collat. ſeptima, quæſtione ſecunda, in fin. Cod. de prohibit. ſequeſtra. pecun. idem cum communi.* Alexand. *conſil. in fin. libro ſexto*, hinc vulgarum illud dictum Cyn. (poſt Jacob. Raven. & Petrum à Bell. Perti. *in d. l. unica in fin. ſecunda quæſtione*) ab omnibus celebratum & approbatum: quod manus * regis vel judicis non privat aliquem poſſeſſione ſua: Quanto fortius videtur, quòd manus domini feudalis, ſive ſua privata authoritate tantum injecta ſit, ſive etiam judicis authoritate ſit feudum ad utilitatem domini ſequeſtratum, ut ſolent facere, non privabit vaſallum, vel alium quemcunque poſſeſſorem feudi, ſua poſſeſſione, & maximè quum hæc prehenſio ſit revocabilis, & debeat relaxari fidelitate & juſtis factis vel oblatis?

* Sequeſtratio prætoria vel judicialis poſſeſſionem non tollit.

* Manus Regis vel judicis non privat aliquem poſſeſſione.

22. Sed his non obſtantibus, dico vaſallum poſſeſſione ſua naturali privari & dominum directum poſſeſſorem cenſeri feudi aperti, & prehenſi, quamdiu manet ſub manu ſua. Probo, quia manus injectio retenta à venditore, facit quod ipſo facto evellatur omnis poſſeſſio, & etiam dominium ab emptore, vel etiam à quovis tertio & extraneo poſſeſſore, *text. cum gloſſ. in l. ſi ſub hoc pacto. ff. de contrahēd. emptione.* & vero cū aliis, in præceden. quæſtion. *numer.* 11. ad hoc allegatis: ergo multo fortius operatur reverſionem ſimplicis poſſeſſionis naturalis ad dominum directum & civilem poſſeſſorem feudi. Verùm illa manus injectio venditoris, quæ eſt perpetua & revocabilis, non eſt ſimilis iſti quæ eſt revocabilis à vaſallo quandoque juſta faciente. Ideo aptius probatur per *d. l. penult. Cod. de pign. actione & l. creditores. C. de pignorib.* ubi creditor ex pacto rem accipiendi apprehendens verus poſſeſſor efficitur: at longè plus juris habet dominus directus feudi, ut per ſe patet. & per vim attractivam de qua *ſuprà ea. gloſſ. num.* 11. Fab. Jaſon *l. clam poſſidere §. qui ad nundinas. in fin. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.*

23. Tum feudum * apertum & prehenſum à domino directo cenſetur quodammodo ſaltem in effectu omnis commodi & emolumenti medii temporis reunitum, & quaſi conſolidatum dominio directo, & ad ſuam & primordialem cauſam reverſum, quale exivit & emanavit, per regulam quam elicit Bald. ex text. §. *ſed ut manifeſtetur. in l. unic. C. de caduc. tol.* Hinc eſt quòd dominus nullam interim ſervitutem, nullam penſitationem, nec aliud quodcunque onus à vaſallo impoſitum tenetur recognoſcere. *infrà* §. 28. ubi dicemus: ſed pleno, & ſuo primitivo jure liberè fruitur: & ad eum ſpectat exercere omnia jura dominicalia, in ſubfeudis dependentibus à feudo prehenſo, *ut infra* §. 54. quæ tamen non poſſunt exerceri, niſi per verum dominum & proprietarium, ut diximus *ſuprà eodem. in gloſſ. 1. circa fin. 1. quæſtione.* Et ſic videtur etiam utile dominium feudi, interim reverſum & reunitum directo. Ex quibus patet reſponſum ad contraria. Hæc enim prehenſio * non eſt miſſio in poſſeſſionem rei ſervandæ cauſa, *ut ibi*: ſed manus injectio domini directi: quæ vel ex diametro differt à manu regis, vel judicis, quæ movetur & agit virtute publicæ juriſdictionis. Hæc autem movetur virtute dominii directi, quod eſt in patrimonio privato domini. Et quàm latè differant dicā *infrà* §. 74. *gloſſ. 1. q. 2. nu. 12. cum ſeq.*

* Quandiu feudum eſt prehenſum, cenſetur quaſi conſolidatum.

* Prehenſio feudi quæ fit per dominum directum, differt à miſſione in poſſeſſionem rei ſervandæ cauſa, & à manu Regis vel judicis.

24. Et ſic iſta prehenſio * dominicalis eſt juris privati, & patrimonialis, ſive (ut ita loquar) domanialis, & non juriſdictionalis, ſed extrajudicialis: ut in ſimili ait Alex. *conſil. 105. collat. ult. num. 30. lib. 3.* & non mittitur in rē alienam cuſtodiæ cauſa, vel cauſa pignorandi ut illa, ſed velut in rem propriā cauſa fruendi, ut ſua & propria, & ad primordialem cauſam reverſa. Et hac ratione Canoniſtæ juſtificāt text. *capitulo primo extra de feudis*, de quo dicemus infra *eod. in gloſſ. fin.* Nec dicitur hoc caſu res eſſe ſequeſtrata, tū quia non eſt litigioſa nec controverſa de ſe, ut ſæpe nulla eſt oppoſitio: tum quia etiamſi ſit oppoſitio, res non ponitur ad manum ſequeſtri, ſed ad manum domini, quæ debet interim tenere & ſine ejus præjudicio in calculo ſententiæ diffinitivæ: & licèt deputentur aliqui cōmiſſarii vel cuſtodes, & miniſtri, ad commodum & ultilitatem domini. Et hoc vult apertè Joan. Fab. *Inſtit. de interdic. §. retinendæ, col. 4. ver. præterea ſuppoſita*, Quòd ſi juſtitiarius, hoc eſt, habens juriſdictionem, poſuerit ad manum ſuam aliquam rem ſibi ſubjectam ratione juſtitiæ, hoc eſt, juriſdictionis ſuæ tanquam judex, & ipſe ſic tenens turbaretur in poſſeſſione rei prehenſæ, ſed ad manum juſtititiæ poſitæ per aliquem, non poſſet contra turbantem agere interdicto *uti poſſidetis*, quia non detinet pro ſuo, ſed tanquam juſtitiarius cauſa cuſtodiæ. *per l. ſi duo. §. creditur. ff. uti poſſidetis*, civiliter & poſtquam realiter poſuit ad manum ſuam rem quæ ab eo tenetur, abſque dubio tanquam verus poſſeſſor, poteſt agere *uti poſſidetis*, contra quemcunque turbatorem in poſſeſſione illius rei vel jurium ejus. Hæc ferè ad verbum & omnino ex mente Ioan. Fabri.

* Prehenſio feudalis eſt actus patrimonialis ſeu domanialis.

Nec obſtat quòd ſecundum erroneum quemdam uſum in fin. quæſt. præcedentis confutatum, ſolet feudum prehendi per publicum apparitorem, & non per dominum, & poni ad manum judicis, & non ad manum domini: quia ille error quum ſit imperitorum, ut diximus, non facit jus *per l. 1. in fin. arg. à contrario & oppo-*

Digitized by Google

*ſuo caſu, de ſupellec. legat.* & quæ notat. Fab. *lib.* 1. *Inſtit. orator. c.* 12. Bald. in *c.* 1. *col.* 5. *de ſucceſſ. feud. in uſib. feud. & in l.* 1. *ad fin. ff. de ſucceſſor. edic.*

25. Sed debent verba illa impropriari ſecundum naturam actus & materiæ ſubjectæ, videlicet quòd apparitor prehendit, id eſt dominus per miniſterium ſervientis prehendit: & quòd ponit ad manum judicis id eſt: ad manum domini, authorante & approbante judice: & quòd ita * intelligi debeat, probatur primò per reg. *l. ſi uno, in princ. ff. locati l. inſulam. ff. de præſcrip. verb. q. ſtipulatus de uſuris. l. damni infecti, l. ult. in princip.* & ibi Ang. *ff. de damn. infecto.* hinc dicit Bald. in *cap. ad hæc. col. fi. de poſtul. prælat.* & ſi materia dictat unum expreſſum, & verbo contrarium, non credam ſimplici verbo. & Joan. Fab. *Inſtit. de interdict. §. retinendæ. collat.* 3. *verſic. quid ſi materia,* quòd materia plus inſpicitur quam verbum, per *l. Mævia. ff. de manum. teſtamiſſ. in* quia nolo occupari in concordantiis vide latiſſimè per dom. Nicolaum Everar. juriſperitiſſimum virum in *locis legalib. in loco* 46. *à ſubjecta materia.*

* Accipienda ſunt verba pro ratione materiæ ſubjectæ.

Secundò, ultra alleg. per Everar. *ibi*, quòd illa regula habeat locum etiam in ſententiis, & verbis judicum, quæ debent impropriari, ut reducantur ad intellectum juris, tenent Bald. *in l.* 1. *in* 1. *oppo.* & ibi Paul. *C. de negotiis geſt.* Bald. in *l. fin. in fin. C. de fruct. & liti. expenſ. in leg.* 3. *coll.* 2. *C. ſi penden. appell. mors inter. Ludovic. Roman. conſil.* 320. *hæc iſtorum. collat. ſecunda.* Henric. Bohic. *cap. ex literis, de conſtit.* Per Ancha. *conſil.* 6. *collat. fin.*

26. Tertiò virtute relationis: quia tenor commiſſionis judicis, & verba relationis apparitoris, expreſsè referuntur ad jus conſuetudinis, & ad legem & naturam feudi, quæ eſt ut feudum ponatur ad manum domini: ergo hoc cenſetur expreſſum in ipſa commiſſione, & ejus executione, quia relatum * virtualiter & efficaciter ineſt referenti, cum omnibus ſuis qualitatibus, *l. inſtitutio talis. ff. de condi. inſtit. l. aſſe toto. ff. de hæredib. inſtit. lege ſi ita ſcripſero. ff. de cond. & demon.* Decius in *l. certum. ff. ſi cert. peta, & in conſil.* 47. uti in annotat. dixi & *infra.* §. 63. *num.* 18.

* Relatum eſt in referente cum omnibus qualitatibus.

Quarto authoritas judicis ſolum ad commodum domini interponitur, & ad augendum vires & efficaciam prehenſionis. Igitur non debet operari in præjudicium domini, ut minus juris habeat in poſſeſſione & fruitione rei, per text. in *lege nulla juris ratio. ff. de legibus. in lege quod favore. Cod. eod. titulo. l.* 3. § *duæ autem. in fin. Cod. de Carbo. edic.* nec debent operari diminutionem, *l. legata inutiliter. ff. de legat.* 1. *cum vulg.* & quòd recurſus ad judicem, conſervet poſſeſſionem. text. eſt in *l. de pupillo. §. meminiſſe. ff. de oper. novi nunt.* per quē decidit Bald. in *l.* 2. *collat.* 2. *verſic. ſed an proprietarius. Cod. de jure emphyt.* quod dominus directus qui poteſt propria authoritate ingredi, ſi metuens potentiam emphytheutæ adeat judicem, non perdit poſſeſſionem ſuam. *l. non ſolet deterior, cum ſeq. ff. de reg. jur.*

27. Et ſic concludo, * quòd ſive per ſe, ſive per prætorem prehenderit, poſſeſſor efficitur: & vaſallus vel alius etiam tertius poſſeſſor feudi poſſeſſione privatur, reſpectu eorum quæ ſtatim dicam, quia hæc manus injectio afficit rem ad quemcunque pervenerit, ut ſuprà probatum eſt. Hanc concluſionem declaro & limito, ut procedat reſpectu juris dominicalis, & feudalis, & eorum quæ ad dominum ſpectant ex conſuetudine vel lege feudi, durante manus injectione, de quibus *infra eod. in gloſſ.* 8. *& in* §. 54. Secus quoad alia, in quibus vaſallus, ejus hæres, aut quiſquis erat poſſeſſor feudi, remanet dominus utilis & poſſeſſor, ut prius, maximè contra tertios & extraneos, ut & *infra* §. *ſecundo numero* 106.

* Prehenſio feudalis avocat poſſeſſionem, & etiam transfert in patronum reſpectu eorum quæ ad eum ſpectant ex lege & conditione feudi.

28. Non * enim dominium utile vaſalli vel poſſeſſoris feudi eſt interim extinctum, nec reverſum ad dominum, nec conſolidatum directo, ſed eſt velut offuſcatum, & quoad jura dominicalia & feudalia, habetur pro ſuſpenſo à vaſallo, & reverſo ad dominum: quoad reliqua omnia non eſt in ſuſpenſo, ſed in viridi ſubſiſtentia, quia vaſallus poteſt ut prius vendere, donare & aliter diſponere feudum, & ejus poſſeſſionem, qualem habet transferre, ſine præjudicio domini: quod non poſſet facere dominus, quoniam hoc non ſpectat ad eum jure feudi.

* Per prehenſionem feudalem non fit conſolidatio, nec feudum interim definit reſpectu patroni & jurium ſuorum ſuſpenſa ſunt velut organa vaſalli.

29. Sed bene poſſet dominus agere contra antiquos emphyteutas, & cenſuales & alios debentes jura incluſa in inveſtitura, vel dinumeramento feudi prehenſi, ad ſolutionem eorum quæ ceſſerunt à tempore manus injectæ, quia hæc ſunt in fructu, qui ſpectat ad dominum jure feudali: & intelligo quòd poſſet agere tam actione perſonali, quàm (ſi opus ſit) interdicto *uti poſſidetis*, etiam contra vaſallum, ſi fortè ab eo turbaretur: dummodo quacumque actione agat, ſub denominatione & qualitate expreſſa domini feudalis experiatur, & ad cauſam feudi prehenſi, & in ſua manu exiſtentis, jure & poteſtate feudali: quia ſolùm * reſpectu hujus qualitatis poſſidet & fruitur: & in hac ſola qualitate poteſt & debet exercere quæcunque ſpectant ad eum, tam in judicio, quam extra judicium. Si autem quæſtio proprietatis alicujus rei, vel juris dependentis à feudo principaliter revocaretur in dubium, tunc non poſſet dominus agere, quia verè utile dominium feudi non eſt ad eum reverſum. Sed poteſt & debet ſolus vaſallus actionibus realibus agere: quin etiam poſſeſſoriis poteſt agere contra tertios extraneos, quia remanet fundi poſſeſſor, exceptis fruitione feudi & actibus dominicalibus, ut ſunt prehendere ex defectu fidelitatis, vel ſolutionis cenſus, & in fidem admittere & inveſtituras renovare ſubvaſallorum, aut cenſuariorum feudi, dominus autem non poſſidet, niſi in qualitate domini feudalis, qui manum dominicam injecit, & poſſeſſio ſua eſt limitata ad jura, commoda & effectus, quos conſuetudo & lex feudi tribuunt hoc caſu tali domino. Simile in pignore * tradito creditori, vel per eum ex conventione occupato: quia creditor illud poſſidet, & deſinit debitor poſſidere, quod eſt verum quoad jura, & effectus hypothecæ: ſecus quoad alia, quorum reſpectu debitor cenſetur remanere poſſeſſor. text. in *l. qui pignoris cauſa. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſs. in l. ſciendum. §. creditor, ff. qui ſatiſda. cogan. in l. cum notiſſimi. § ſed cum illud. Cod. de præſcrip.* 30. *vel* 40. ann. & ita expreſſim concludit Joan. Ana. *in cap.* 1. *col.* 1. *ver. & ſolet communiter concludi. de uſur.* Hinc dicit Juriſconſul. in *l. pignori. in princ. & l. ſervi nomine. ff. de uſurp. & uſucapionib.* quod uſucapio, vel præſcriptio pignoris contra tertium, non propter hoc interrumpitur, ſed continuatur ad commodum debitoris: & ita dicendum eſt in vaſallo. Hæc ad plura alia poterit ſtudioſior extendere: non enim intendo ſingula perſequi, hoc enim infiniti eſſet negotii & ſupra modum prolixum: mihi ſat eſt principalia puncta explicare, ex quibus liquet quàm latè patet effectus & utilitas hujus inquiſitionis.

* Patronus feudum prehenſum & jura ejus tractare non poteſt, ſive in judicio, ſive extra, niſi ſub qualitate domini feudalis.

* Pignus quemadmodum poſſideatur à creditore & debitore.

30. QVÆRO tertio, quid ſi dominus prehenderit ex cauſa hujus §. ſed falſa, * quum jam vaſallus eſſet in fidem admiſſus, vel aliàs indebitè & injuſtè, puta ante lapſum 40. dierum, vel poſt oblationes ritè & debitè factas, vel pendentibus induciis, de quibus infra. §. 41. an efficiatur poſſeſſor, & conſequatur effectus memoratos in præcedentibus quæſtionibus? Breviter dicendum quod non, quia ſive cauſa prehenſionis ſit falſa, ſive injuſta, eſt ipſo jure (quoad juris & conſuetudinis effectum) nulla: cùm non concedatur à conſuetudine, nec à conventione feudi, niſi in caſu vero & juſto: & ſic hoc caſu dominus non efficitur naturalis poſſeſſor, quod procedit nedum ſi per ſe & ſua ſola authoritate prehenderit, ſed etiam ſi judice authore & mandante manum injecerit: imo etiam ſi manui ſuæ, regiam manum, Præſidis provinciæ mandato, vel Regii diplomatis virtute ſuperinduxerit, indiſtinctè prehenſio nulla eſt ipſo jure.

* Prehenſio feudi ex falſa vel injuſta cauſa facta, nulla eſt, & ideo prehendentem non facit poſſeſſorem.

31. De privata domini non dubitatur. De judiciali patet, quia etiam decretum * judicis ex falſa cauſa, pu-

* Decretum

obreptitium ipſo jure nullum eſt.

ta per obreptionem latum, nullum eſt ipſo jure. text. in *l. cum vero. §. ſubventū verſic. proinde. ff. de fideicom. lib.* & appoſitiſſimus text. in *l. 1. §. hac verba. ff. ne vis fiat ei qui in poſſeſ. miſſus eſt*, ubi denegatur edictum Prætoris & omnis utilitas, ei qui ob falſam, vel nullam cauſam, vel quæ exceptione ſubmoveri poterat, in poſſeſſionem miſſus fuit, *l. Seſe egreſſe* & ibi Bart. *ff. de tut. & cura. dat. ab his.* Bart. & omnes in *l. juſte poſſidet. ff. de acqui. vel amitt. poſſeſ.* Ang. in *l. cum fideicommiſſum. in fin. ff. de confeſſ.* Panor. in *c. 1. col. 6. & ſeq. de re judi.* Bart. Jaſon in *l. divus. col. 1. ff. de re judi.* Alex. in *conſ. 69. in cauſa & lite. col. 1. lib. 3. & conſil. 63. ſtantibus his. col. 6. verſic. item non obſtat. l. 4.* Phil. Cor. *conſ. 281. col. 2. l. 1.* ſed cauſa exiſtente falſa, vel injuſta clarum eſt dominum obrepſiſſe prætori.

Confirmatio non tollit, ſed incurrit nullitatem confirmati

32. De regia manu probatur, quia præſupponitur & ſubintelligitur injunctione manus dominicæ præceſſiſſe, & validam eſſe tanquam pro fundamento & pro confirmabili: ſed ſi confirmabile ſit * nullum, pariter vel ſupremi principis confirmatio eſt nulla. text. in *l. & quia in fin.* ubi latè per omnes doctores. *ff. de juriſdict. omn. judic. in cap. examinata. extra de confirm. util. vel inutil.* ut in annotat. ad Phil. Decium tetigi. & *infra 5. num. 88.* Oldr. in *conſil. 164. viſo privilegio. in fin.* Alberic. in *prima par. ſtatut. quæſt. 21.* Bald. in *ſtatut. in verſic. Apoſtoli.* Paul. in *conſil. 162. viſis & ponderatis. vol. 2.* tum deficiente fundamento, fruſtrà ſuperædificatur. *l. ego tecum. in princip. ff. de except. rei judic. c. 1. q. 1. cap. cùm Paulus*, & de utraque videtur caſus in *l. 2. Cod. ſi per vim aut alio modo. l. meminerint. Cod. unde vi.* non tamen intelligas quòd prehenſio etiam injuſta ſit nulla de facto, quia tenet & aſtringit donec aliter ſit diſpoſitum, *ut in quæſt. ſeq.* & hoc reſpectu venit per judicem cauſa cognita annullanda, & revocanda, cū expenſis, damnis & intereſſe.

33. Amplio etiam ſi eſſet facta ſub finem dictarum induciarum, & de feudo verè aperto, & dominus declaraverit quòd non vult illam habere vim, niſi poſt tempus induciarium lapſum, & quòd tempore præcedenti non vult habere effectum, niſi ſimplicis admonitionis: quia ſi hoc initio declaravit, hoc prodeſt ad vitanda damna & intereſſe duntaxat, ſed non ut feudum remaneat prehenſum poſt tempus lapſum: ſed nova de integro prehenſione opus eſt, alioquin daretur occaſio cupidis, præſertim officialibus involandi præveniendo, ut ſemper in momento induciarum lapſarum, vel aperturæ feuda invenirentur aperta, & abſentes & impediti illaquearentur, forſan etiam daretur occaſio aliud genus ſordidæ καπηλείας exercendi, prehendendo ſimul omnia feuda ſub dicta proteſtatione, qua omiſſa, ſemper locus eſt damnis & intereſſe, etiam ex ſimplici acceleratione, feudo quantumvis aperto, ſed nondum prehenſibili.

34. Quod dixi de confirmatione, limito, ſi fiat tempore habili, quia valet ut ex tunc. Non obſtat quòd ſi confirmatio non valet ut ex tunc, nec valet ut ex nunc, per jura præallegata, quia verum eſt, quando non eſt aliud confirmabile, quàm illud præteritum nullum, ſicut eſt hîc: quia tempore dictæ confirmationis ſubeſt & ineſt novum confirmabile, videlicet nova prehenſio de præſenti, quæ nunc poteſt de novo fieri per dominum vel ejus famulum, ut diximus ſupra *ead. gloſſ. quæſt. 1. num. 19. & infra § 74. collat. 1. gloſſ. 1. num. 78.* cum ſequentibus. Nec neceſſe eſt probare, quòd dominus prætendebat de novo prehendere vel prehendi facere, ſatis eſt quòd alleget talem fuiſſe ſuam intentionem. Sufficit enim quantum ad hoc tacita & inquiſita voluntas, quæ ſatis reſultat ex novo mandato expreſſo, vel nova ſolemni prehenſione expreſſa: nec cenſetur dominus voluntatem ſuam limitaſſe & allegaſſe ad præteritam illam & ſolam expreſſam prehenſionem duntaxat, *l. 3. ff. de milita. teſtam.* Alexand. *conſil. 53. num. 5. num. 8. lib. 7.* Nec in dubio præſumitur voluntas limitata, ſed ut valeat omni modo, quo magis valere poteſt, ut dixi in *l. 1. §. ſi quis ita. num. 2. ff. de ver. oblig. in lectione Tubingenſi.* Cùm ergo concurrant ex nunc poteſtas & voluntas, valet actus ex nunc.

35. QUARTO quæro, an in caſibus præcedentis quæſtionis, liceat vaſallo de facto & privata authoritate reſiſtere? Et ut breviter expediam, clarum eſt quòd * non, quando judicis vel principis auctoritate & mandato res prehenditur, quia tunc via juris duntaxat eſt permiſſa: videlicet appellatio, vel interceſſio, & nullo caſu licet de facto reſiſtere, quum factum ſit reparabile, & ita videtur tenere Bartol. *in l. ut vim. in 1. & 2. appoſitione ff. de juſtitia & jure.* & ibi Angel. quamvis alii ibi, & *in l. prohibitum. Cod. de jure fiſci. l. 1. & in l. devotum. de metatis & epidemetic. l. 12. & omnes Canon. in cap. ſi quando. de officio delegat. & in cap. dilecto, de ſent. excommunicat. in 6.* diſtinguant inter actum dubium, & manifeſtè injuſtum, & cauſam cognitam & non cognitam, & ordinem ſervatum vel non: quorum ſcrupuloſa diſtinctio non placet, ſaltem in hoc florentiſſimo regno, in quo (& hæc ſcribo anno ſeſquimilleſimo trigeſimo nono, quo tempore magnæ pacis cœpi calamum his mihi infeliciſſimis commentariis apponere, nondum ſummis & mediis tribunalibus tam fœda nundinatione & multiplicatione quæſtuariorum corruptis) omnibus judiciorum, & ſuperiorum, promptus & facilis ſemper eſt aditus: Sed quando dominus ſua tantum privata auctoritate manum injicit, ex cauſa (fortè notoriè) falſa vel injuſta, videretur licitum vaſallo ſimiliter de facto reſiſtere: tum quia dominus nulla publica poteſtate nititur, tum quia nec jure conſuetudinario nec aliquo jure privato ſibi competenti videtur uti, quum non habeat ullum jus hoc caſu feudum fortè non apertum injuſtè prehendendi, nec conſuetudo permittit, ſed potius prohibet his caſibus prehendere: igitur dominus non dicitur niſi violentiam facere, & vim publicam vel privatam, ſicut in ſimili dicit text. in *l. creditores. ff. ad l. Jul. de vi priva.* de creditore pignus capiente ſine conventione, vel extra caſus conventos, & extra terminos pacti, & videtur ſuccedere diſpoſitio, *l. 1. & 2. Cod. ut ne liceat ſine judicis auctoritate ſigna imponere* ut liceat vaſallo amovere ſua auctoritate ſigna & impedimenta appoſita indebitè, & privatim per dominum. Et ex quo ſumus extra terminos & caſus prehenſionis à conſuetudine permiſſos, videtur eſſe locus omnibus aliis juribus & rationibus juris communis ſupra allegatis, *in ead. gloſſ. in princip. 1. quæſt.*

* Non licet vaſallo via facti reſiſtere, rejecta doctorum diſtinctione.

36. In contrarium arguitur, non licere vaſallo ſua auctoritate reſiſtere, nec ſigna aut impedimenta domini amovere: nec ejus procuratores aut commiſſarios expellere, nec fructus à fundo ſeparare, nec à domino vel ſuis ſeparatos tollere. Patet quia ſi attentaverit, poterit dominus eum compellere ad reparandum omnia in priſtino ſtatu, ſtatim & antequam in cauſis ſuæ oppoſitionis, vel appellationis aliquatenus audiatur. Secundò, quando ut dominus feudalis, & ſecundum formam conſuetudinis ingrediatur rem feudalem, non dicitur accedere ad rem alienam, ſed potius ad rem ſuam, cujus dominus eſt directus & poſſeſſor civilis. Facit not. per doctores. in *cap. 1. extra de feud.* Et ſic non dicitur committere vim ullam, nec publicam nec privatam: nec eſt ſimile de creditore, qui nullum habet jus pignus occupandi, niſi ex pacto, & ſic tantum ad limites pacti: nec habet ullum dominium, nec aliquam poſſeſſionem rei, at dominus nedum ex lege privata feudi, ſed ex lege publica conſuetudinis habet iſtud jus, & etiam quaſi poſſeſſionem hujus juris.

37. Breviter dicendum, quòd cùm hæc prehenſio * domini non ſolùm ſit injuſta, ſed etiam nulla, poteſt vaſallus eam ſpernere, & jure ſuo & poſſeſſione ſua uti, quam habet ex lege inveſtituræ & conſuetudine: ſed abſque vi, atrocitate verbi vel facti. Probo per text. in fortioribus terminis, in *l. 1. § proinde. ff. ne vis fiat ei qui in poſſeſſionem miſſus eſt.* ubi quamvis quis ſit per judicem auctoritate judiciali & publicæ juriſdictionis,

* Injuſtæ prehenſioni domini quatenus poſſit vaſallus reſiſtere.

Digitized by Google

etiam cum cauſæ cognitione, ſed ſummaria, in poſſeſſionem bonorum alterius miſſus, tamen ſi ex falſa vel indebita cauſa miſſus eſt, puta ob falſum creditum vel falſam petitionem, prohiberi poteſt, & prohibens vel impediens non incidit in edictum, nec in pœnam. Fortiùs addit text. ſi miſſio facta eſt ob verum creditum, & veram petitionem, ſed inefficacem: quia ei contra quem facta eſt miſſio, competebat exceptio, tamen miſſo nihil prodeſſe debet edictum prætoris, nec protrahitur per illam publicam auctoritatem qua abuſus eſt, quia propter defectum juſtæ cauſæ miſſio non valet. Ad hoc etiam textus in *l. cùm verò §. ſubventum, verſic. proinde. ff. de fideicommiſſ. libert.* Bart. Paul. Alexand. in *l. juſte poſſidet ff. de acquirenda vel amittend. poſſeſſ.* Ampliatur etiam, ſi exceptio illa competens miſſionem paſſo non eſſet favorabilis, ſed odioſa, ut ex cauſa ex qua ſolutum repeti non poteſt: quamvis gloſſa teneat contrarium, in d. *l.* 1. §. *proinde in verbo exceptione*, quæ reprehenditur per Bartol. & bene, quia textus loquitur indiſtinctè in omni exceptione legitima. Porrò aliud miſſio in poſſeſſionem, aliud debiti exactio: aliud pati miſſionem, aliud ſolvere. Et ſic ratio in qua fundatur dicta gloſſa, falſa eſt, & ejus limitatio, quanto fortius in præſenti, quamvis dominus feudi miſſus ſit auctoritate conſuetudinis, tamen non eſt miſſus mandato etiam judicis ordinarii vel regii, non eſt miſſus auctoritate judiciali, ut in *d. §. proinde.* ſed extra judiciali, & abſque ulla cauſæ cognitione, ſive ordinaria, ſive ſummaria. Nec parte quidem vocata, & ſic talis miſſio impunè ſperni poteſt, præſertim cùm deſit auctoritas conſuetudinis, quæ refragatur, cùm non ſubſit, ſed deficiat cauſa à conſuetudine requiſita.

38 Nec obſtat quod dominus poteſt petere manum ſuam redintegrari: quia verum eſt niſi, in continenti appareat de defectu, vel falſitate cauſæ, & ſic nullitate prehenſionis, ut mox dicam. Intellige tamen hæc omnia ſine violentia & atrocitate facti. Præſertim quando facta eſt miſſio vel prehenſio auctoritate judicis vel ſuperioris: non enim licet injuria afficere miniſtros judicis, nec eorum commiſſarios, nec illis de facto reſiſtere, cùm habeant prætextum conſuetudinis. Quo caſu ceſſant jura allegata in principio hujus quæſtionis, ſed via oppoſitionis, vel appellationis providere ſibi debet in totum ad finem, definitivam relaxationem cum damnis & impenſis recuperandi: & nihilominus interim ſi ſpreverit, & ſine violentia fruſtraverit dictam prehenſionem impunis erit, mox ut apparebit eam eſſe ex falſa vel nulla cauſa factam.

39 Nec patronus poteſt conqueri de infractione manus ſuæ, quam apparet injuſtam, ſed potius gratam habere debet: quia tanto minora erunt damna & impenſa, in quibus condemnarentur. *Fac. l. 3. C. de poſt. l. qui foveas, in fin. ff. ad legem Aquil.* ubi faciens foſſas, neque denuncians, tenetur de damno, ſed non denunciatus, ſi potuit evitare periculum exceptione repellitur, quamvis culpa adverſarii præceſſerit caſum. Ad hoc etiam *l. ſed & de damno, ibi, ſive cuſtodire potuit ne damnum daretur, ff. locati.* ubi imputatur ei qui damnum vitare poteſt facto culpabili ab alio illatum. Facit *l. 6. metum autem, ff. de eo quod met. cauſa.* ubi metum patiens non excuſatur, ſi non cadit in conſtantem & providum. *l. 2. in fin. cum l. ſeq. ff. ex quibus cauſis majores* Tetigi remiſſivè in extricatione primi Labyrinthi. *de eo quod intereſt, num.* 213. *in fin.* Nec obſtat ſi dicatur, quòd dominus debet habere plus juris, quàm ſimplex creditor habens pactum injectionis manus, ut in *d. l. creditores.* Quia primò ille habet dominium directum. Secundò, legem inveſtituræ. Tertiò, publicam auctoritatem conſuetudinis; quia vaſallus habet utile dominium, quod excludit directum, & legem inveſtituræ pro ſe ex hypotheſi & caſu individuo. Cæterùm auctoritas conſuetudinis eſt limitata ad caſus tacitè vel expreſſè comprehenſos in inveſtitura, extra quos conſuetudo nullam dat auctoritatem, nullam permiſſionem.

40 Quod autem dixi, non licere de facto reſiſtere, intelligo, dummodo patronus aliàs civiliter agat: non excedendo modum, naturam, & terminos ſimplices prehenſionis feudalis: abſtinendo * ab injuria perſonali vaſalli, & ſuorum, & à mobilibus ad eos pertinentibus, & in brevi ut jure ſuo utens, & non ut vaſallo, & rebus ſuis intempeſtivè inſidians, alioquin * non video quin vaſallo & ſuis liceat reſiſtere adverſus dominum, latronis & depopulatoris, magis quàm patroni more ſe gerentem: per ea quæ dicam circa finem ſequentis quæſtionis. Facit textus in *l. prima. §. interdictum hoc, verſ. aliter atque. ff. de vi & vi armata.* ubi dicitur, quod ſi patronus adverſus libertum vi armata, & ſic via inſolenti uſus ſit, poteſt libertus adverſus eum directum interdictum *unde vi*, intentare, & ſe gerere, ſicut erga quemvis extraneum. Idem eſſet dicendum, ſicubi non pateret via juſtitiæ, nec aliter poſſet eſſe proviſum clienti injuſtè oppreſſo, quàm via facti: quia tunc etiam eſſet locus dicto Innocentis quem canon. ſequuntur in *cap. olim primò. in fin. de reſtit. ſpoliat.* quod aliàs latè examinabo, & textui in *cap. unico. de milit. vaſall. qui contumax ex eſt, in uſib. feudo.* quibus nullus poteſt eſſe locus in hoc regno, Deo dante ſub hac ſaluberrima Francorum Regum monarchia, quadraginta annos, quæſtui magis ac magis habita eſt juſtitiæ adminiſtratio concentricis & excentricis, tandem furiis latus campus apertus eſt.

* Modum excedere in prehenſione feudali, quando dominus cenſeatur.

*Armis reſiſtere patrono quãdo liceat.

41 Quod autem dixi * pendente lite ſuper nullitate, vel injuſtitia prehenſionis feudalis, dominum debere manere in poſſeſſione,

* Prehenſio feudalis etiam pendente lite ſortitur effectum *falſit ut ſeq. & inf. mt. gloſſ. fin. num.* 1.

Limito primò, niſi cliens in continenti * doceret de ejus nullitate & injuſtitia, puta producto ſuæ in fidem receptionis inſtrumento. Si enim dominus de falſo argueret, puto quòd interim per modum proviſionis deberet levari manus domini, ſaltem fruitio & poſſeſſio feudi vaſallo concedi ſub manu juſtitiæ, donec in diffinitiva aliter ordinaretur, per textum optimum in *l. ſatis apertè. C. ad legem Cornel. de falſis & bene fac. l. 3. §. ibidem. ibi, ſi qua tam evidens ſit exceptio, ut facilè repellat agentem. ff. ad exhibend.* & quæ notat. per Canon. in cap. *ſuſcitata. de reſtitutione in integr.* per Legiſt. in *l. ſi cauſa cognita. C. de tranſact.* Idem ſi promptè doceat de induciis, ut etiam vult Conſuetudo Aurelianenſis, §. 79. quæ generaliter obſervatur: quia in quantumcunque ſummariis & executivis ſemper admittatur exceptio, cujus probatio in continenti offertur, *l. ille a quo, §. ſi de teſtamento*, Et ibi Angel. uterque Imol. *ff. ad Trebellianum*, & quæ impediunt litis ingreſſum, impediunt etiam progreſſum ſi incontinenti probentur, Ludovic. Roman. *conſil.* 144. *collat.* 23. Jaſon *l. 3. in fin. ff. de acquirenda vel amittenda poſſeſſione.* Philip. Decius, *cap. cum ſit* (ubi in annotat. tetigi) *extra de appellat. & conſil.* 163. *num.* 6.

* In continenti probanda exceptio magis quam rejici debet.

42 Limito ſecundò. * ſi reditus feudi eſſent ampli, & patronus non eſſet ſolvendo ad illorum reſtitutionem in fine cauſæ, quia attento quòd fructus ſervando non ſervantur, ſed diſſipantur & conſumuntur, poterunt juſtè & rationabiliter ſequeſtrari extra manum domini, vel ſub illius manu rei ejuſque fructibus adhiberi idonei curatores obligati ad reddendum rationem victori: vel ſaltem dominus per manus ſuas vel domeſticos ſuos fructus colligens (prout de jure poteſt, ut diximus) tenetur ſufficientem & idoneam cautionem dare de illis reſtituendis in caſum quo ita judicabitur, per text. in *l. Imperatores ff. ad Trebellianum* & ibi Bartol. Paul. Alexand. & omnes, ubi fideicommiſſum etiam ante tempus & conditionem eſt reſtituendum, ſaltem fideicommiſſarius aſſecurandus, propter diſſipationem & ſuſpicionem gravati. Ita hîc cùm feudum ſit ſubjectum reſtitutioni, & ipſi etiam præſentes fructus ſint controverſi, per text. in *l. Imperatores, in fin. ff. de appellat. in cap. fin. de ſequeſtrat. poſſeſſ. & fruct.* ubi pen-

* Propter ſuſpicionẽ fructus ſequeſtrantur, vel aliàs ut in tuto ſit reſtitutio providetur.



Digitized by Google

dente appellatione, ſi appellans diſſipat fructus, ſequeſtrantur, & quamvis Joan. Andr. ibi in novell. dicat, illos textus non habere locum in prima ſententia, ſive in cauſa principali, & ſequentes deciſion. Tholoſ. 477.

43 Tamen verior eſt opinio Steph. Auffrer. ibi in addit. & Panorm. in d. cap. fin. idem eſſe in cauſa principali, quando fructus diſſipans non eſt ſolvendo, & ita expreſſe tenet Angl. in l. Divus. in fin. per illum text. ff. de petit. hered. & in l. ſi ſervum, §. ait prætor, ff. de hæred. ubi fortius dicit, iſtud nedum habere locum quando fructus actualiter diſſipantur, vel quando ſubeſt juſtus timor dilapidationis, ſed etiam cùm ſubeſt timor, ne poſſidens convertat fructus in alimoniam ſuam, vel ſuæ familiæ, & bene probatur, in d. l. Divus, ibi, ſed & propter familiæ cibaria. quod dictum intelligendum cenſeo in eo, qui non eſt aliàs ſolvendo, ſecundum prædicta. Itaque concludo, quod controverſia ſuper juſtitia & effectu prehenſionis mota, ſi fortè patronus non eſt ſolvendo, vel aliàs non eſt, aut veriſimiliter non erit idoneus ad conveniendum, vel exigendum medii temporis fructus, quòd illi debent ſequeſtrari, vel idoneis & non ſuſpectis commiſſariis committi, qui tenebuntur victori ad redditionem rationis, & reliquorum, vel ad bonam & idoneam cautionem aſtringetur dominus, aut aliàs cauſa cognita per judicis prudentiam debet provideri ſecuritati & futuræ indemnitati vaſalli. Ad hæc, l. ſi cum dotem. §. ſi autem. ff. ſolut. matrim. & quod not. Bart. in l. ſi conſtante, in princ. in 8. quæſt. 2. part. & ibi Imol. & Jaſon col. 28. nu. 196. ff. ſoluto matrim. Bart. Bald. Philip. Cornæus in l. cùm oportet, §. non autem. C. de bon. quæ lib. Philip. Decius in cap. cùm teneamur, in 4. notab. extra de appellat.

An autem debitores, ut cenſuarii, qui ſolverunt domino, vel ſubvaſalli qui ab eo renovationem inveſtituræ acceperunt, pendente ejus manus injectione, quæ fuit poſtea declarata irrationabilis & reuocata, ſint liberati à vaſallo eorum vero & immediato domino, ne hîc ſim prolixior, latè examinabo infrà §. 55.

* Interdictum unde vi, utrum poſſit vaſallus experiri adverſus dominum.

44 Quinto quæro, utrum in caſibus præcedentis quæſtionis, vaſallus poſſit contra dominum intentare* interdictum unde vi, ſi de facto expulſum ſe queratur?

Videtur quòd ſic, & maximè prehenſione facta ſine judice: quia etiamſi ſit facta judiciaria authoritate, adhuc, ut dictum eſt, in his caſibus nullitati ſubjacet, nec dominus aliquam poſſeſſionem acquirit, ſed vaſallus verè poſſeſſor remanet, & in ſua poſſeſſione impeditur indebitè à domino: igitur ut per totum. ff. & Cod. uti poſſidetis: tum ut diximus ſuprà circa finem rubri. feuda noſtra patrimoniorum jure cenſentur, & in eis ſervandum eſt jus commune, ubi conſuetudo noſtra aliter non diſponit: ſed non apparet aliter diſponere. Tum multæ conſuetudines hujus regni videntur hoc expreſsè permittere, & conformari juri communi, ut Aurelianenſis, eod. titul. §. 61. ubi dom. Pyrrhus ad hoc allegat duos textus in uſibus feud. in cap. 1. ſi de feud. fue. contro. inter dom. & agna. in cap. 1. ſi de inveſt. inter dom. & vaſallum lis oriatur. ſed illi textus non loquuntur de aliquo interdicto, aut actione poſſeſſoria, & ſic nihil ad rem faciunt: verùm etiam de interdicto unde vi, ita tenet Bald. in conſ. 323. proponitur vol. 2. in nouiter excuſis, tamen ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ eſt in ordine 190. in 1. vol. ita etiam concludit Jacobus de S. Georg. in ſua inveſt. feud. verſ. & dicti vaſalli pro dictis reb. feud. col. 5. verſ. advertite, quia licèt hic paucis perſolvere poſſem, brevitatem à me docti flagitant: ſed quia tyronibus quoque conſulere volo, priùs quæ in contrariam partem faciunt adducam.

* In parentes vel patronos non datur ulla perſecutio famoſa.

45 Et primò, contra* parentem vel patronum non poteſt intentari actio de dolo nec in factum, ex hoc edicto de calumniatoribus, nec alia actio infamans, text. in l. non debet ff. de dolo. in l. parens ff. de obſequiis à lib. & libertis. & nedum actiones famoſæ adverſus eos non dantur, ſed nec hæ quidem quæ doli vel fraudis habent mentionem, vt inquit Ulpianus in d. l. parens in fin. imo nec officium judicis, aut reſtitutio in integrum, ut ſanxit Juſtinianus in l. fin. C. qui & adverſus quos. Hinc eſt quod interdicta unde vi, & quod vi aut clam, licèt infamiam juris non inurant, l. ceſſat. ff. de actionib. & obligatio. tamen quia facti atrocitatem, aut fraudem arguunt, & opinionem re ipſa ſuggillant, prohibentur contra eos inſtitui. Textus in l. 2. & l. licet. ff. de obſequiis à lib. & libert. in l. 1. §. interdictum hoc. ff. de vi & vi armata l. ſed ſi hac. §. penult. ff. de in jus vocando l. 2. C. de obſequi. & quod fortius eſt, etiam exceptio doli, aut alia, æſtimationem apud bonos gravans, prohibetur objici, nedum contra parentem vel patronum, ſed etiam contra hæredes eorum, ex illo facto, quia ſemper reverentia & honor tam vivo quam mortuo patrono debet exhiberi, ut inquit pulcherrime textus in l. apud Celſum. §. adverſ. de doli mali & met. exceptione. Sed certum eſt, & judiciorũ praxis docet; quòd non ſolum interdictum unde vi, ſed etiam interdictum uti poſſidetis, notat vim expulſivam vel turbativam, dolum, malitiam & fraudem ejus contra quem intentatur. Tum ſecundò videtur de hoc caſus in cap. unico. §. ſi verò vaſſallus, de milite vaſallo qui contum. ubi dicitur, vaſallum injuſtè & præter ordinem feudo ſpoliatum per dominum, debere curiam vocare, curiæque dominum adire, cúmque ſalva reverentia competentur cogere, ut vel poſſeſſionem reſtituat, vel judicio curiæ ſe committat, & ibi notant Doctores

46. Vaſallum non audiri contra dominum, niſi ſalva reverentia. Idem de liberto dicit textus in l. cùm affirmes. C. de liberali cauſa. Tum tertiò ita tenet Innoc. in cap. cæterum in princip. & ibi Panorm. col. 5. in fin. Felin. col. 4. Philip. Decius. col. 8. extra de judic. Bald. in cap. Imperialem. §. fin. col. 3. verſic. dubitatur tandem, de probib. feud. alien. per Federic. & Alvarot. ibi, & in d. §. ſi verò vaſallus, col. final. verbo oppoſit. ab extra. Matth. de Afflict. deciſ. Neap. 265. col. 4. fall. 10. Udal. Zaſi. in epitom. feud. part. 7. verſic. hoc tamen conſtat. & part. 11. verſi. quid ergo. Tum quartò facit quod Speculat. tit. de feud. §. quoniam. quæſt. 17. Matth. de Afflict. in d. deciſ. col. 5. fall. 14. Jaſon. in l. ſi non ſortem. §. libertas. col. 8. ff. de condict. indebi. & ibi dom. Zaſ. col. 4. tenent, vaſallum non poſſe* vocare dominum in jus, niſi petita & impetrata venia.

* Diem in jus dicere non poteſt cliens patrono, non petita venia.

Sed iſta opinio eſt falſa, & contrarium tenent Gloſſat. in d. §. ſi verò vaſallus in verbo ſalva reverentia, & ibi Jacob. Bellovi. Nicol. de Neapol. Alvar. & alii. Joan. Faber in §. & in eum, in princ. Inſtit. de actio. Joan. Pla. in l. 1. C. de colonis Thrac. lib. 11. Alexand. in l. generaliter. collat. 2. verſic. quid in vaſallo ff. de in jus vocan. Jacob. de S. Georg. in ſua inveſtit. feud. in verbo dictique vaſalli promiſc. non commit. felo. col. 11. in 24. cauſa. & in tract. de homagi. col. 6. in 6. quæſt. princip.

47. Et licèt communiter Doctores teneant regulariter valere argumentum de libertis ad vaſallos, & contrà, ut latè per Nicol. Everard. in locis legal. in loco 59. tamen non* placet, nec eſt verum, niſi in caſibus à jure expreſſis, ut etiam tenet Jacob. de S. Georg. in d. inveſt. feud. verbo & dicti vaſalli pro dictis rebus feud. col. 5. & Franciſc. Curt. in tract. feud. in 2. part. 3. partis princip. num. 4. & ſentit Zaſ. ſuper intellect. d. §. libertus. col. fin. verſic. quapropter. Tum quintò Barthol. in l. 1. §. hujus autem interdicti. col. 1. expreſſim tenet interdictum uti poſſidetis nunquam habere locum, quando ſubditus contradicit ſuperiori: & idem dicit de adſcriptitio, & vaſallo, ut contra eos non competat, ſed bene contra tertiũ contendentem, adſcriptitium vel vaſallum ſuum eſſe: ex quo ſequeretur, idem dicendum è converſo: ut nec vaſallo competeret contra dominum, ſed aliter non probat. Et iſta pars negativa videtur tenenda, ſaltem duobus ſimul concurrentibus.

* Argumentum non valet de libertis ad vaſallos vel contra.

48 Primum, quando vaſallus* nondum fuiſſet per dominum in fidem admiſſus, & inveſtitus, quoniam talis non eſt integrè & abſolutè vaſallus: mutatione enim

* Non eſt juſtus vaſallus antequam in fidem admiſſus ſit & inveſtitus.

Digitized by Google

enim prioris vaſalli, ſoluta fidelitate, in qua feudum conſiſtit: interim non videtur eſſe feudum, ut inquit gloſſ. not. *in cap. 1. hic finit lex. in 1. gloſſ.* circa medium, *verſ. Item tunc non dicitur in uſibus feud.* ſed cenſetur tunc quaſi reverſum ad ſuam cauſam & originem, ut diximus ſupra *eadem gloſſ. quæſt. 2.* & hoc ſaltem domino vigilante (ut noſtræ conſuetudinis verbis utar) & feudum ad manum ſuam revocante: nec * tunc poteſt novus vaſallus dicere, ſe poſſeſſorem feudi, ſeu ſaiſitum (ut dicunt) contra dominum, maximè attento, quòd, ut teſtatur Joan. Faber. *Inſtit. de interdict. col. 4. verſic. præterea.* ſuppoſita tam conſuetudine regni Franciæ, quàm de jure, vaſallus non debet intrare, nec conſequi poſſeſſionem feudi, niſi de manu domini, & de ejus voluntate. Et quædam conſuetudines hujus regni, hæredem vel quemvis ſucceſſorem vaſalli (niſi ſit filius, vel deſcendens in linea directa) poſſeſſionem feudi ingredientem, non obtenta inveſtitura vel licentia patroni, perpetuo commiſſo & amiſſione feudi damnant, ut conſuetudo Calvimontis §. 56. quod eſt nimis auſterum & rigidum. Ad hoc vide quæ dicam *infrà §. 56. nu. 8. cum ſequentibus.* Redeundo ad materiam noſtram, idem tenet Bald. *in cap. 1. §. ſi facta col. 1. ſi de feud. defunct. content. ſit inter dom. & agnat.* ubi dicit, vaſallum non poſſe tradere poſſeſſionem feudi alii, putà emptori, & futuro novo vaſallo, quia hoc ſpectat ad dominum. Facit quod inquit Bald. in *l. ſi poſtquam. C. ut in poſſeſſ. legat.* quod nulla realitas poteſt acquiri in feudo, ſine corporali inveſtitura domini, per notat. in *cap. 1. in princip. quid ſit inveſtitura.* refert & ſequitur Alexand. in *conſil. 2. ex narratis. col. 4. vol. 4.* Sed certè iſtæ rationes non concludunt, vaſallo juſta ritè offerente, & dominum in mora conſtituente per ea quæ diximus *ſupra ead. gloſſ.* in duabus quæſtionibus præcedentibus, & per conſuetudines Biturigum, Montis Argici, & Aurelian. de quibus *ſuprà numero 41.*

* Non eſt ſaiſitus cōtra dominum vaſallus.

49 Secundum ad partem negativam tenendam requiſitum, *ut ſuprà num. 48. in princip.* eſt, quando dominus judicis authoritate feudum prehendit, quia * contra actum judicis procedentis (ut judex) via juriſdictionis nunquam competit interdictum *uti poſſidetis*, nec *unde vi*, nec aliud poſſeſſorium interdictum, etiam ſi nulliter vel injuſtè procedat. per textum *in cap. præſentium*, & ibi gloſſ. *fin. in fin. 7. quæſt. num. 1. ſequent.* ibi per Archid. *in cap. præſulatus. 1. quæſt. num. 1. in cap. hoc quippe. 3. quæſt. 6. in cap. quorumdam. 74. diſtinct.* Panorm. in *cap. dilectus 1. in 4. notab. extra de reſcript. & conſuluit* Decius. *conſil. 125. & in conſil. 439. col. 3. num. 16. 17. & col. 4. num. 30.* Jaſon. *conſ. 158. vol. 2. & conſil. 9. vol. 3. apud quos plenè videas, non transcribo.* Secus ſi judex non tanquam judex, ſed tanquam privatus procederet ut not. Joan. de Pla. *l. ſi coloni. Cod. de agri. & cenſi. lib. 11.* Panormit. & omnes in cap. *conquerente, de reſtit. ſpoliat.* Panorm. Felin. Philip. Decius *in cap. cum cauſa, de offic. delegat.* Felin. in *d. cap. dilectus. 1. col. 1. de reſcript.* Philip. Decius, *in cap. referente in 12. notab. de præbend.* Gemin. *in conſil. 5. quia ſupra.* Et quamvis præfati Doctores idem dicant, quando judex etiam tanquam judex, ſed notoriè injuſtè vel nulliter, vel non ritè, juris ordine non ſervato, procedit. per *l. meminerint. Cod. unde vi. cap. notum ſit. 2. quæſt. 2. cap. ex inſinuatione, de procurat. d. cap. conquerente, & d. cap. referente.* Tamen ſicut judici via juriſdictionis procedenti etiam injuſtè, nulliter, & ordine juris non ſervato, non licet de facto reſiſtere, ut ſalubriter obſervamus in hoc regno, in quo facilis eſt, & quamdiu durat ad ſuperiorem recurſus, & dixi ſupra *ead. gloſſ. quæſt. 3. num. 28.* ita contra eum vel ejus factum nullus auditur per viam alicujus interdicti poſſeſſorii: ſed * nec eſſe habet indebitè gravatus vel ſpoliatus ſibi providere per viam oppoſitionis, vel appellationis pro qualitate materiæ ſubjectæ: & ita videtur clarè probari de jure Canonico, per omnes textus canonum *ſuprà*, & per præfatos doctores allegatos: ubi nunquam reperitur expulſum vel ſpoliatum de facto extra judicium ordine non ſervato per ſuum judicem & ſuperiorem, fuiſſe auditum per viam interdicti recuperandæ, aut aliud remedium poſſeſſorium, ſed ſemper & ſolum via appellationis, vel recurſus ad ſuperiorem judicis ſpoliantis.

*Interdictum *uti poſſidetis*, vel *unde vi*, non datur contra judicē qui ut judex via juriſdictionis utitur: ſed tum demū tantum, cū ut privatus procedit.

* Interdictis poſſeſſoriis in Gallia non utimur adverſus judicem injuſtè notoriè procedentem, ſed via tantum oppoſitionis vel appellationis.

50 Verum eſt tamen, quòd medio dictæ oppoſitionis vel appellationis, æquè promptè debet * ante omnia reſtitutio fieri hoc caſu: ſicut in interdicto *unde vi*, ut patet in illis textibus, & hoc eſt rationabilius & expedientius in regimine politico, quàm facultatem de facto reſiſtendi, vel interdicta poſſeſſoria intentandi concedere, quoniam acta publicæ juriſdictionis non debent privatorum actibus conferri, *fac. l. penult. ff. de juſtit. & jure l. ſervo invito. §. cum prætor. ff. ad Trebell.* Sed certè factum judicis poſſet ſeparari & diſtingui à facto & turbatione privata domini, ut dicam infra loco opportuno. Prout quotidie factum partis ſeparatur à facto proceſſu vel ordinatione judicis, etiam judicialiter procedentis, ut contra agentem familiæ erciſcundæ reus negans illum cohæredem, *capiet interdictum: uti poſſidetis*, & ſuſpendit judicium inchoatum, *ut infrà titu. 3. in rub.* Et ſic neutra dictarum rationum, nec per ſe nec ſimul junctæ concludunt, quantumvis prima facie plauſibiles videantur.

* Spoliatus à judice ordine iuris non ſervato, ante omnia debet reſtitui.

51 Quid anno dicendum ſeſquimilleſimo vigeſimoſexto, juvenis admodum * diſtinctionem quandam ſuper hac quæſtione compoſui, quæ talis eſt.

* Nova diſtinctio & ſolutio quæſtionis.

Aut patronus procedit tanquam dominus feudalis, & in illa qualitate, & facit actum qui ſpectat ad dominum feudalē, ex diſpoſitione conſuetudinis, jure & poteſtate dominica & feudali: ut ſi prehendat feudum ex defectu hominis & jurium, ut in hoc §. vel propter dinumeramentum non factum, ut infrà §. 9. Et tunc vaſallus indiſtinctè non poteſt aliquod interdictum poſſeſſorium intentare contra dominum: ſed ſi ſe juſta præſtitiſſe, vel obtuliſſe, & prehenſionem nullam vel injuſtam eſſe queratur, habet neceſſe venire via oppoſitionis, petendo retractari & manum levari, domino interim poſſidente, & fruente.

52 Ratio, quia eo ipſo quòd quis eſt dominus, & poſſeſſor feudi dominantis, eſt in iſta quaſi poſſeſſione prehendendi, & ſic dicitur ſua poſſeſſione uti, etiam ſi injuſtè prehendat: quoniam in ſubſtantia & exercitio poſſeſſionis non conſideratur juſtum an injuſtum ſit: ſed hoc ſolum, an & quis poſſideat, textus in *l. 2. ff. uti poſſidetis.* At vaſallus in nulla eſt poſſeſſione, vel quaſi, ne indebitè feudum prehendatur. Sed omnino quantum ad hos dominicales actus, feudum ipſum ſerviens poſſidetur à domino feudali, & non à vaſallo: ergo vaſallus adverſus hos actus nullo interdicto poſſeſſorio uti poteſt: & ſive juſtā cauſam ſe opponendi habeat, ſive non: nihil debet, nec vi nec clam facere in præjudicium domini: ſed jus ſuum per prætorem tueri, *l. 1. in princ. ff. quòd vi aut clam.* Hæc tamen noſtra concluſio non procederet in locis, in quibus conſuetudo expreſsè concedit clienti agere hoc interdicto *uti poſſidetis* contra patronum, prehenſione feudali certo indebito caſu utentem, ut puta poſt admiſſionem clientis in fidem, ut expreſsè diſponit, conſuetudo montis Argici: ſeu *de Lorris* in *tit. des fiefs. art. 52.* & licet idem videatur ſentire conſuetudo Aurelianenſis, *art. 91.* tamen quia non expreſsè declarat hoc licere, etiam inc[illegible] quo patronus ſola via prehenſionis feudalis procedit; & ſimiliter conſuetudo Turonenſis. *art. 49.* ubi circa hunc caſum eſt magis interminata; tutius eſſet apud Aurelianos & Turonenſes inquirere de modo utendi & intelligendi. Quamvis judicio meo ſatis apparet de mente dictæ conſuetudinis etiam in hunc caſum & alioqui ſuperfluerent, & nihil de novo operarentur in dictis articulis 91. & 49.

53 Aut verò patronus apprehendit vel ingreditur feudum, vel aliquam ejus partem, non tanquam domi-

Digitized by Google

nus feudalis, & actus dominicales exercens: ſed aliàs, puta quia prætendit ſe hæredem ultimi vaſalli, vel feudum ſibi donatum & traditum, vel feudum extinctum, & ad ſe perpetuo reverſum: vel aliter dicit non eſſe feudum, ſed rem ſuam propriam, aut alias quovis modo, & quacunque occaſione vera vel falſa, non curo, extra qualitates & actus feudales, turbat, vel impedit vaſallum in poſſeſſione, vel fruitione feudi, vel alicujus partis, ſive arando, ſive metendo, ſive arbores præſcindendo, jura à feudo dependentia recipiendo, vel exercendo nomine ſuo ſimplici, non in qualitate domini feudalis, nec permiſſa prehenſione feudi in forma conſuetudinis. Et tunc vaſallus poteſt contra dominum agere *unde vi*, ſi expulſum ſe, vel *uti poſſidetis*, ſi turbatum ſe queratur: & alio quovis interdicto pro ſubjecti caſus natura uti: idque indiſtinctè, nedum ſi jam ſit in fidem admiſſus & inveſtitus per eundem dominum: ſed etiamſi nondum ſit admiſſus, imò nec etiam oblationes debitas fecerit: quum liceat ei vigilare, hoc eſt, liberè frui, quamdiu dominus dormit, id eſt ceſſat feudum tanquam apertum prehendere, *ut infra eod.* §. 61. Interim enim vaſallus nedum habetur pro inveſtito, ſed etiam eſt verus dominus & poſſeſſor feudi, adminiſtrator & arbiter tanquam rei ſuæ patrimonialis, etiam privativè ad dominum feudi, ut in *l. in re mandata*, *C. mandati.*

54 Ratio deciſiva hujus membri, quia hoc caſu nulla poſſeſſio effectualis aut diſpoſitoria feudi eſt penes patronum, ſed omnino penes vaſallum: nec dominus agit ut patronus, ſed ut extraneus: nec tractat feudum tanquam prædium clientelarium, ſed tanquam heterogeneum: nec habet vaſallum pro cliente, ſed pro extraneo: & in totum non utitur jure dominicali patronatus, ſed more extranei invaſoris, & in his terminis proprie loquitur Bald. in *dicto conſil. proponitur.* Jacob. de S. Georg. in *d. verbo & dicti vaſalli pro dict. rub. feud. col.* 5. dum contra opinionem Innoc. & communem in *dicto cap. ceterum*, decidit vaſallum poſſe agere contra ſuum proprium dominum interdicto *unde vi*, pro ſpoliatione feudi, & movetur, quia ſi dominus non habet vaſallum ut vaſallum, vaſallus non debet habere ipſum dominum, ut dominum, per textum notabilem, *in cap. eſto ſubjectus. 95. diſtinct.* ubi dicitur, ſcitum eſt illud oratoris Domitii, Cur ego (inquit) te habeam ut principem, cum tu me non habeas ut ſenatorem? & vox illa honeſtiſſimæ libertatis Lucii Craſſi ad Philippum, quam refert Fabl. Quintius *inſtit. orato. lib. 8. tit. de ornatu. ad fin. & lib.* 11. *cap.* 1. Ego te (inquit) conſulem putem, cùm tu me non putes Senatorem? quod etiam ſcriptum reliquit Valerius Maximus *lib. 6. cap.* 2. §. 3. & Cicero *libro.* 3. *dialog. de Orato. circa princip.*

*Interdicti loco poteſt vaſallus agere actione in factum verbis temperatis & honeſtis adverſus patronum & dominū: niſi ſceleratа via patronus uſus ſit, tunc enim verbis temperatis uti non cogitur.

55 Hanc noſtram concluſionem modificabam, ut * vaſallus deberet agere in factum actione, loco horum interdictorum, ſive verbis quantum fieri poteſt temperatis, & honeſtis, ſalvo jure vaſalli, & reverentia domini, per text. *in l.* 1. §. *interdictum hoc. ff. de vi & vi armata in l. non debet in fin. ff. de dolo in l. ſi manumiſſor. in fin. C. de obſequent. in d. §. ſi verò vaſſallus, de milite vaſal. qui contum. eſt.* ubi ita tenent omnes doctores & Jacob. in *tractatu de homag. coll. 6. in fin. 6. quæſt. princip.* Sublimitando tamen, niſi patronus uſus eſſet vi armata, aut alia via adeo ſcelerata aut impia, ut meritò eſſet omni reverentia indignus, & pœnæ obnoxius: quia nec tunc quidem putabam eſſe temperanda verba, per *d. l.* 1. §. *interdictum hoc. ibi, aliter atque. cap. unico. in fin. de for. fidel. in uſibus feud.*

* Splendidiſſimæ actiones cauſæ Alençonii & Pertici.

56 Huic juvenili meæ diſtinctioni cauſam dederant ſplendidiſſimæ * illæ, quæ in maximo à magnis pretio habebantur cauſarum actiones, habitæ in hoc ampliſſimo Pariſiorum Senatu, anno domini 1526. quo generoſiſſimæ illæ heroides Franciſca & Anna Alençonienſes ſorores, & heredes defuncti ultimi Caroli Alençonii Ducis, & Pertici Comitis admiſſæ fuerunt agendo, & conquerendo in interdicto *uti poſſidetis*, ſive in caſu ſaiſinæ & novitatis (ut noſtri vocant) ratione poſſeſſionis dictorum ducatus & comitatus: contra ſereniſſimum dominum noſtrum Regem, ſeu ejus Procuratorem generalem, verbis tamen temperatiſſimis, & ad regiæ majeſtatis reverentiam & fidelitatem aptiſſimis, ut videretur magis in factum actione agi: cauſam earum arduo & eleganti ſtylo orante, diſertiſſimo quondam ejuſdem ſupremæ curię Advocato dom. Oliverio * Aligreto, qui triennio poſt in regium fiſci patronum aſſumptus fuit. Quamvis ampliſſimus ille pragmaticorum princeps Petrus Liſetus * poſtea in eodem Senatu præſes, (ſed tunc fiſcali patronatu in eodem Senatu fungens,) quàm pluribus & mihi tum (poſt multos qui columnæ videbantur) prævalidis rationibus, pro debito officii contenderet, dictas actrices non eſſe admittendas, nec audiendas, per viam interdicti *uti poſſidetis*, ſeu ſaiſinæ & novitatis, & neque ſubditum contra Regem, neque vaſallum contra dominum, poſſe talibus actionibus formaliter uti, nec aliis ordinariis actionibus juris communis, ſed ſolum officio judicis: neque vaſallum poſſe dici poſſeſſorem adverſus dominum: fuerunt tamen, ut dixi & vidi, admiſſæ.

*Oliverius Aligret.
*Dom. Petrus Liſetus.

57 Ratio in promptu eſt, quia dominus noſter Rex, ſeu ejus generalis procurator, dictum ducatum & comitatum cum eorum pertinentiis prehenderat, & ad manum ſuam poſuerat, non per modum prehenſionis feudalis, propter defectum fidelitatis renovandę, nec tanquam dominus feudi adhuc manentis: ſed tanquam plenè dominus, & proprietarius, re ad ſe perpetuo reverſa per obitum ultimi maſculi Alençoniæ domus, & ſic feudo regali & appanagio (quod nunquam ex diſpoſitione legis Salicæ, tranſit ad fœminas) dictorum ducatus & comitatus finito prorſus, reſoluto & extincto, & ad coronam regiam reverſo. In qua tamen reverſione & conſolidatione, ſemper exiſtimavi particulares acquiſitiones, poſt conceſſionem appanagii & regii feudi factas, per plures ſucceſſivè Duces Alençonii, & Comites Pertici, & per eoſdem annexas ſive unitas ducatui & comitatui prædictis, non eſſe comprehenſas, nec debere contineri, ut ſatis liquet per ea quæ latè deduxi *infrà eodem gloſſ. ſequent.* 20. Quorum ducatus & comitatus uſumfructum per modum doairii (ut Galli vocant) idem Rex noſter ſub manu ſua conceſſit, & reliquit inclytiſſimæ illi heroidi ſorori ſuæ Chriſtianiſſimæ, Margaritæ Reginæ Navarræ, tunc præfati ultimi Alençonii Ducis viduæ, cui in eadem cauſa & Senatu patronus adfuit clariſſimus virtute & doctrina dom. Franſciſcus * *de Montholon* nunc in eodē Senatu præſidens meritiſſimus, tunc autem nobiliſſimi togatorum ejuſdem curiæ ordinis Advocatus conſultiſſimus ſimul ac diſertiſſimus, de quo vide quæ ſcripſi in epiſtola liminari ad *conſ. Alexand. lib. 3. & Labyrinthum juris extricatum.* Itaque cùm dominus noſter Rex non ſe dominum feudi, ſed ſolidè & plene dominum, nec feudum adhuc durare, ſed extinctum eſſe aſſereret: meritò dictæ actrices auditę ſunt, in hac formula agendi *uti poſſidetis*, temperatis tamen verbis, & velut in actionem in factum inflexis: de admiſſibilitate tamen juſtitiæ & meritis cauſæ principalis hic non loquor, quia non eſt de hoc diſſerendi locus. Et hæc eſt vera ratio, quamvis non fuerit hactenus apertè declarata, nec eam tangit dom. Franciſc. Ripa. Juriſconſultus doctiſſimus, nunc Papienſis gymnaſii inſtaurator, in ſuo conſilio quod pro dictis actricibus edidit in *lib.* 1. *reſponſ.* 1. *de legibus.*

* Dom. Franciſcus de Montholon.

58 Verum ad ampulloſas illas & phaleratas actiones, quantumvis ſummis à multis laudibus eveherentur, mihi non quieſcebat animus, & quum juvenis non auderem à ſummatibus illis diſſentire, diſtinctionem illam conſignavi de qua *ſuprà num.* 51. quam per amanuenſes meos initio inſertam huic operi, in animo erat cum aliis id genus recoquere. Sed tunc adverſa valetudine

Digitized by Google

valetudine correptus, non potui, ut conqueſtus & proteſtatus ſum in fine primæ præcipitatæ horum editionis,* anno 1539. Quibus autem cladibus deinde preſſus, & ſurſum verſum jactatus fuero, nimis notum eſt. Recuperato tandem Dei gratia quodam ſucceſſivo otio, reſervando concludo, veram eſſe partem affirmativam, de qua *ſuprà num.* 44. Sed aliud quid liceat, aliud quid expediat, & utrumque confundere, nihil aliud eſt quam doctrinam conturbare. Stare quidem expedit vaſallo vel cenſuario, contra dominum directum jure dominicali utentem, & manum fundo juxta formam conſuetudinis, (ſed ex cauſa in ſpecie falſa vel indebita, *ut ſuprà quæſt.* 3. *in princip.*) injicientem, capere interdictum *uti poſſidetis*, quod hîc vocant caſum novitatis, cùm brevius & commodius, ut plurimum ſubveniatur per viam ſimplicis oppoſitionis: ſed tamen quandoque expediat. Ut enim quandoque via patet appellationis, quam contingit expeditiorem & commodiorem eſſe via ſimplices oppoſitionis: *ut ſuprà eod. gloſſ.* 2. *num.* 4. ita contingere poteſt aliquo caſu commodiorem eſſe viam interdicti poſſeſſorii ſive retinendæ, ſive redintegrandæ. Omnino igitur neceſſe eſt ad complementum doctrinæ, ſcire an & quatenus ea quoque via pateat.

* Vel 1538. ut infrà. num. 48.

59 Ut autem mutua & correlativa eſt obligatio, *cap.* 1. *de nova form. fidelit. in uſibus feudorum infrà* §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. *num.* 10. §. 55. *gloſſ.* 7. *in princip.* Ita mutua poſſeſſio vel quaſi: ut enim dominus eſt in poſſeſſione loci dominantis, ita vaſallus in poſſeſſione feudi ſervientis. Ut is in quaſi poſſeſſione manum injiciendi in caſibus conſuetudinis: ita iſte in quaſi poſſeſſione libere fruendi. Et ne inquietetur à domino nec turbetur extra caſus conſuetudinis & legis inveſtituræ, vaſalli *& cenſuarii non ſunt adſcriptitii glebæ, & multò minus ſervi, ſunt enim liberi. Ideo non eſt judicandum ut de ſervis, qui nihil & nullo modo poſſident, ſed poſſidentur, & omnino ſunt in ære dominorum: at judicandum ut de liberis. Et in fortioribus terminis verè ſubditi ratione juriſdictionis, ſive regiæ ſive ariſtocraticæ, vel alterius cujuſvis ſpeciei, non tantùm poſſidentur, ſed etiam poſſident, & ſunt in quaſi poſſeſſione contra ſuperiores proprios, ne metæ imperii excedantur, vel perperam adminiſtrentur: ſed ut jura ſua, & libertates ſibi conſerventur, quemadmodum inter principem & rempublicam ut inter politicos conjuges pulchrè deſcribit Luc. à Penn. *l. in lege.* 2. De vero Rege & ſubditis dicitur 2. *Reg.* 19. *verſ.* 12. *Fratres mei eſtis, os meum & caro mea eſtis.* Et rurſus: *Nunquid non os meum & caro mea eſtis?* Quanto fortius vaſalli & cenſuarii, qui, ut teſtatur Joann. Faber *inſtit. de action.* §. *præjudiciales. col.* 9. non ſunt ſubditi, ſed tantum tenentur ad quædam jura ratione fundi, ut in *l. & ſi fortè.* §. *etiam. verbo Labeo. ff. ſi ſervit. vend.* & dicemus in *gloſſ. ſequent. in princ.* Mutuæ quoque ſervitutis realis exempla ſunt in jure. *in l. jus qui & Bart. l. ſi duo, ff. de ſervit. ruſtic. prædior.* ubi prædium inferius debet ſervitutem aquæ excipiendæ ſuperiori: & viciſſim fundus ſuperior debet ſervitutem ejuſdem aquæ ducendæ & transferendæ ad utilitatem fundi inferioris, & ſic ratione ejuſdem aquæ, iidem fundi mutuò dominantur, & mutuò ſerviunt, ut patet per dictas duas leges ſimul junctas.

* Vaſalli & cenſuarii conditio non eſt adſcriptitia, aut ſervilis, ſed libera.

60 Et ſic non obſtant quæ adducebam *ſuprà nu.* 49. Quanquam ergo in ſubſtantia & exercitio poſſeſſionis non conſideretur, juſtum an injuſtum ſit: tamen omnino & ante omnia conſideratur an poſſideat. Atqui extra caſus à conſuetudine permiſſos, non ſolùm eſt defectus juſtitiæ, ſed etiam defectus poſſeſſionis, utpote ad caſus conſuetudinis limitatæ. Quòd ſi dicas, dominus feudalis, eo ipſo quod talis, eſt in quaſi poſſeſſione prehendendi feudum totiens quotiens ex defectu hominis & dinumeramenti, ſecundum formam conſuetudinis. Reſpondeo primò, non eſſe verum, niſi in caſibus conceſſis lege inveſtituræ vel conſuetudinis. Secundò, vaſallum quoque eſſe in quaſi poſſeſſione & fruitione fundi, utriuſque enim poſſeſſio refertur ad titulum, & ſecundum illum ampliatur & reſtringitur. *l. jus cui ff. quemadmodum ſervit. amitt. gloſſ.* Angel. Peruſ. *l. quædam mulier. ff. de rei vendic. gloſſ.* Bart. Salic. *l.* 2. *C. de acquir. & retin. poſſeſſ. l. cùm ſolus, in fin. ff. de uſucapio.* Angel. *conſil.* 161. *viſo puncto.* Socin. *conſil.* 15. *lib.* 4. Decius *conſ.* 297. *nu.* 2. Boër. *deciſ. Burdega.* 77.

61 Dices, quorſum ergo ad poſſeſſionem, vel quaſi non inſpici juſtitiam vel injuſtitiam? Reſpondeo, latiſſimè hoc patere, ut quando quis non eſt dominus feudi dominantis, ſed illum de facto poſſidet: ſive enim juſtè, ſive injuſtè poſſideat, tamen poteſt prehendere ſubfeuda in caſibus conceſſis, & omnia adminiſtrationem concernentia facere, quæ verus dominus & poſſeſſor: ſic ſi quis eſt in quaſi poſſeſſione juris feudalis in fundum alaudialem, interim non curatur, juſtè vel injuſtè ſit in ea poſſeſſione, ſed ea uti dicitur, vel uti poteſt, donec evincatur, ſcilicet utendo in caſibus conceſſis, ſive ad limites dictę quaſi poſſeſſionis, quos excedendo jam non dicitur uti poſſeſſione, ſed vel errare vel uſurpare velle poſſeſſionem: quod non habet, & non ſolùm injuſte, ſed etiam nulliter facere, & alienam poſſeſſionem vel libertatem turbare, etiamſi bona fide faciat, ut ſive facti, ſive juris errore contingere poteſt, *ut infra* §. 35. doaria ſecundò nubit: dominus feudi manum injicit, putans ſibi licere in doariam, ſicut in proprietariam, quod eſt falſum, ut ibi dicemus, & ſic errore juris turbat eam, ejúſque maritum, cui doarium illud dos eſt apud nos: quod ſi putabat eam eſſe veram dominam & proprietariam, tunc non errore juris, ſed facti, turbat poſſeſſionem doariæ & ejus viri.

Rurſus exemplifica ſuper hoc §. Tutor in fidem recepit vaſallum, vel ex tranſactione conventas inducias ei dedit, vel tutore vocato receptus eſt vaſallus in fidem, per manum ſupremam, *ut infrà* §. 56. dominus major factus, putans hoc non tenere niſi ad tempus tutoris, non reſcindendo prius dictam tranſactionem, fortè acquirendo novum, vel pacificando controverſum vaſallum, factam: nec appellando à dicta ſententia receptionis, per manum ſupremam & ejus executionem, manum injicit feudo ex defectu hominis, errat in jure. Sed ſi ea ignoret, errat in facto, & nihilominus turbat vaſallum, nec dicitur ſua poſſeſſione uti vel abuti, ſed eam excedere, & vaſalli poſſeſſionem vel quaſi turbare.

62 Summa, ut non eſt contractus nec obligatio injuſtitiæ. *l. generaliter l. ſi plagio. de verborum obligat. l. quod autem. ff. pro ſocio. l. ſi quis à nobis* §. *ult. ff. de fidejuſſoribus*, ita nec poſſeſſio vel quaſi. Verior eſt vel proverbialis ſermo, quod ajunt, quoſdam eſſe in quaſi poſſeſſione maleficiendi: dicendum erat, in aſſuetudine fraudem aut vim inferendi. Juſtitia ergo vel injuſtitia poſſeſſionis non refertur ad ſubſtantiam ipſam vel ſubjectum, ſeu rem poſſeſſam, ſed ad qualitatem vel cauſam. Ut autem poteſt quis eſſe verus poſſeſſor, ſed injuſtè: ita (licèt rariùs contingat) verus dominus, ſed injuſtè, ut qui recepto jam pretio, non vult dominium transferre, nec nummos quos debet, ſolvere.

63 Quòd ſi vaſallus per manum ſupremam à judice vel ſuperiore (*ut infrà* §. 60.) receptus, contra patronum rurſus manum injicientem, poteſt etiam caſum novitatis intentare, ut etiam quædam conſuetudines exprimunt, & in quibus non exprimitur, ſatis tacitè intelligitur. Sat eſt, non negari: quando fortius idem eſt, quando patronus ipſe jam in fidé receperat vel inducias dederat, quum tunc veniat contra proprium factum. Idem ſi tutoris ſui vel procuratoris factum: & quamvis crebrius ſit breviorem & commodiorem eſſe viam* ſimplicis oppoſitionis vel appellationis, tamen quandoque uſuvenire poteſt, utiliorem eſſe viam novitatis, videlicet ut perveniatur ad ſequeſtrum: quo commiſſa-

* Interdicto experiri an ſit utilius, quàm via oppoſitionis vel appellationis.

riis potentis & ſuſpecti domini remotis, alii non ſuſpecti per judicem deputentur.

64 Ut autem via novitatis ſæpiùs voluntariè omittitur, alia commodiore ſuppetente : ita quandoque cogitur quis etiam invitus illam omittere.

Incipiam ab exemplo extrario, plenioris, per collationem ſimilium, lucis gratiâ. Cohæres agit familiæ erciſcundæ, in cujus proſecutione incidit quæſtio certi fundi, quem primogenitus ait feudalem eſſe, ut inæqualiter; alter cenſualem, ut æqualiter dividatur : vel in collaterali ſucceſſione, maſculus ait eſſe feudum, ut fœminam excludat : illa contendit eſſe cenſualem, ut concurrat. Certum eſt hîc non ſolùm jus, ſed etiam poſſeſſionem controverti : quoniam eo ipſo dicit ille, ſe poſſeſſorem vel majoris partis : alter verò contrariam adſtruit poſſeſſionem : an verò alteruter poſſit intentare caſum novitatis, vel *uti poſſidetis*? Reſpondeo : mero quidem jure poteſt, ſed admitti non debet altero impediente, & offerente in lite cœpta ſine fruſtratione procedere, hancque incidentem quæſtionem eodem tramite diſcutere. Cùm ergo hoc non ſolùm æquè commodè, ſed commodiùs ſic fieri poſſit, quàm per ſuſpenſionem vel interruptionem cœpti judicii, inchoando novum judicium poſſeſſorium, præſertim ob incidentem quæſtionem rei particularis ad interrumpendum judicium majus jam cœptum. Certans enim de via utrique parti commodiore præferendus eſt. *l.* 1. ubi Paul. *ff. ſi quis caution. in judic.* Fortiùs ergo de jam cœpta commodiore ſuo marte peragenda : & ſic non eſt admittendus contrarium ingerens, quia non certaret de explicando, ſed de intricando negotio.

65 Facit in prædictis exemplis feudalis prehenſionis, *ſuprà num.* 2. ſi ad oppoſitionem doariæ dominus perſiſtit, contendens ſe eſſe in quaſi poſſeſſione prehendendi & relevium exigendi, ſive mulier nubens ſit proprietaria, vel ſimplex doaria : hîc eſt duplex turbatio, non ſolùm poſſeſſionis, ſed etiam novæ uſurpandæ ſervitutis. Si ergo doaria ob hanc geminam turbationem intentet caſum novitatis, mero quidem jure poteſt : ſed dominus allegans hanc quæſtionem decidi poſſe eadem jam cœpta oppoſitionis inſtantia, in qua procedere offert, audiendus eſt, prout is qui prior caſum novitatis intentavit, impedire poteſt, ne reus eadem re conveniat, ſed conſueto modo ſe opponat, cùm judicium ſit commune, & ipſa vi ſeu potentia duplex, ſeu reciprocum. *l. in tribus. ff. de judicus* §. *penul. inſt. de interd.* Et hoc eſt quod pragmatici dicunt : *Que complainte ſur complainte ne vaut.* Id eſt, non admittitur, ne inſtantiæ de eadem re conturbentur, ſed eodem filo meliùs expediantur, *ut infrà tit. 3. in rubr.*

66 Sexto quæro, ( ne videar viam interceſſionis ſeu oppoſitionis & appellationis ſæpius à me conjunctim expreſſas, in hac materia uniformiter admittere. )

*Appellare à prehenſione utrû poſſit vaſallus.

An * à prehenſione feudali poſſit vaſallus vel alius appellare ? Paucis reſpondeo, quòd non : Aut enim prehenſio facta eſt ſine judice, & tunc quum ſit actus privati hominis, clarum eſt, deficere materiam, & ſubjectum appellationis, quæ non interponitur niſi à judice, vel ab actu juriſdictionali, facto mandato judicis, & virtute juriſdictionis. *l.* 1. *ff. de appella.* Aut prehenſio eſt facta judicis auctoritate, & adhuc multo minus debet appellari, quàm ab executione facta judicis mandato in bonis debitoris ad inſtantiam creditoris, *ut tractabimus infrà* §. 162. à qua executione fruſtrà appellatur : & ſi de facto appellatum ſit, in oppoſitionem appellatio convertitur, appellante in cauſæ appellationis expenſis condemnato, & quandoque pro ratione circumſtantiarum & materiæ ſubjectæ illis reſervatis in diffinitiva principalis cauſæ : quoniam judex juxta formulam garentigiæ mandatum decernens, nullum gravamen facit debitori : qui ſi gravetur, id à creditore parte privata procedit.

67 Ita hoc caſu judex juxta legem feudi mandatum decernens, neminem gravat : & quod fortius eſt, prehenſio * feudalis etiam judicis authoritate facta, eſt plus factum patroni quàm judicis, quum non ad manum judicis, ſed ad manum patroni feudum ponatur, vel poni intelligatur, ut *ſupra ead. gloſſ. queſt.* 2. Et iſte actus ſemper eſt magis actus dominicalis, ſeu (ut ita loquar) dominialis, & patrimonialis, quàm juriſdictionalis : non enim fundatur nec juſtificatur in juriſdictione judicis, ſed in virtute directi dominii, & poſſeſſionis civilis domini, & in lege conceſſionis feudi. Et ita in effectu reſolvit Bald. *in l. nec quicquam.* §. *ubi decretum. col.* 4. *verſ. ſed dubitatur ſi poſſum. ff. de Officio proconſ. & legat.* ubi decidit, quòd hujuſmodi prehenſio poſſeſſionis non eſt prætoria, quia non fit in forma prætoriæ, ſed conventionalis aut contractualis : & quòd judex non propriè procedit ut judex, ſed magis ut merus executor contractus. Hinc vult idem Bald. *in addit. Specul. tit. de appellation.* quòd à præcepto garentigiæ non appellatur, quia inhæret contractui, & pars ejus ejus eſt. Et tamen executio garentigiæ eſt magis juriſdictionalis, ut dicam *infra* §. 162. Igitur multò minus appellandum à prehenſione feudi.

*Prehenſio feudalis nō eſt publici, ſed privati juris.

68 Limito tripliciter. Primò, niſi commiſſio judicis ſit generalis, * & abſque ſpecificatione feudorum prehendendorum, quia hoc eſt contra quædam areſta curiæ. Secundò, ſi emanavit à judice incompetenti. Tertiò, ſi aliud vitium aut gravamen per ſe inferat. Circa primam limitationem fuit error temporarius, qui cum auctore evanuit, ut dicam *infrà* §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 71. & *num.* 109. Sed quia error ille fervebat tempore primæ horum editionis, anno ſeſquimilleſimo trigeſimooctavo, coactus fui hoc exprimere, ad cavendum, ne conſultores prætextu ſcriptorum meorum in captionem inciderent, & quamvis aliud ſentirem, tamen quia juvenis eram, nondum audebam receptum in ſupremo tribunali errorem convellere ; reſtrinxi tamen illum quatenus potui, addens in prima illa editione facta anno * 1538. verba modificativa ſequentia. Et adhuc iſta appellatio hoc caſu modici erit effectus, quia non proderit niſi ad obtinendum expenſas cauſæ appellationis contra dominum, callato ſimplici judicis, & ſui apparitoris facto, non tamen propter hoc caſſabitur, nec revocabitur manus injectio domini, ſed manebit inconcuſſa, niſi etiam de iniuſtitia ipſius domini, & defectu cauſæ prehenſionis, conqueratur vaſallus : quo caſu ad oppoſitionem recipietur, & ad iudicem ordinarium remittetur, die certa dicturus cauſas oppoſitionis contra dictam manus iniectionem : quòd autem annulletur, nec levetur manus dominica prætextu victoriæ appellantis à ſtulta & vitioſa commiſſione iudicis, probo * per hanc maximam iuris, Quando aliquid non requiritur de neceſſitate in aliquo actu, ſi illud interveniat etiam ineptè vel nulliter, non habet vitiare actum, *text. in l.* 1. *in princ. C. de rei uxor. action.*

* Judicum inferiorum mandata ſpecialia non generalia eſſe debent.

* Vel 1539. ut num. 58.

*Solemnitas non neceſſaria vitioſè appoſita non vitiat.

69 Et in terminis noſtris, actus qui poteſt fieri ſine prætore, ſi fiat cum auctoritate prætoris, ſed minus ſolemniter, puta in tranſitu, theatro, vel balneo, non vitiatur, ſed remanet validus. *text. eſt juncta gloſſ. ſing. in* §. *ſervi vero. in verſ. tranſitu. Inſtit. de libertinis ſeq.* Bald. in *c.* 1. §. *ſi quis verò, verſ. quæritur ſi quis, de pace juram. firm. in uſibus feud.* hinc decidit Bald. *in d. l. nec quicquam.* §. *ubi decretum. col.* 4. *in verſ. ſed dubitatur ſi poſſum.* Quod ſi ex pacto habeo poteſtatem ingrediendi poſſeſſionem propria auctoritate, & tamen recurro ad auctoritatem & licentiam iudicis, quæ indebitè ſine ordine, & non vocata parte interponitur, nihilominus valet actus, & apprehenſio poſſeſſionis, non tanquam prætoria, cùm non ſit in forma debitè prætoriæ, ſed tanquam conventionalis. Igitur in propoſito, ſi injectio manus domini in feudum non valet tanquam prætoria. ( quia perperam & nulliter intervenit auctoritas prætoris ) tamen valet tanquam ſimplex feudalis prehenſio, ex lege & conſuetudine feudi : & multa ad hoc axiomata accumulant Alex. Jaſon & Franciſcus Curtius iunior *in l. vinum. in fin. ff. ſi cert. petat.* Plura tamen in

Digitized by Google

*Philip. Decius Jaſonis antagoniſta.

diverſum adducit ibi Philip. Decius * ſtudio (quod ſæpe ſolet) contradicendi Jaſoni. Sed non obſtant, & facile & prompte ad ea ſingulatim reſponderem, niſi prolixior eſſem in re, quæ non eſt hujus inſtituti.

70 Circa ſecundam limitationem idem dicendum, ſi commiſſio, medio cujus facta eſt prehenſio, tantum laboret incompetentia judicis, ut etiam plenius dicam *infra* §. 74. *gloſſ. 1. num.* 106. *& ſequent.* non tranſcribam, ſed tantum addam quæſtionem, quam dum hæc recognoſcerem vidi in publicis cauſarum actionibus hujus Senatus agitari die Martis mane 18. Januar. ann. 1563. more gallico computando. Domina *de Resbes*, in parte tenens feudum movens à loco *de Resbes*, negligens juſta facere condomino, prehenſionem paſſa eſt ejus nomine per commiſſionem judicis loci, appellavit à commiſſione & executione, omnia funditùs nulla cauſificans. Primò, quia cùm ſit æque domina loci dominantis, non debet compelli, cùm in re communi melior ſit conditio prohibentis. *l. Sabinus. ff. communi divid. l. parietem ff. de ſervit. urban. prædior. Oldrad. quæſt.* 34. Secundò, quia par in parem non habet imperium. *l. nam magiſtratus. ff. de arbitr. l. ille à quo §. tempeſtivum ff. ad Trebellianum.* Curia noluit dicere, ſed remiſit articulum appellationis ad Conſiliarium ejuſdem Curiæ, inter eaſdem partes ſuper quibuſdam incidentibus commiſſum, quod erat recte remittere ad conſilium. Sed ex his quæ ſuprà & *in gloſſ. ſequente* ante edidi, facile judicari poterat, appellationem frivolam.

71 Poteſt enim condominus prehendere feuda ſocii à loco communi moventia, ſaltem pro parte ſua. Et ſic impertinens eſt dicere potiorem cauſam prohibentis: tum quia non agitur de parte prohibentis, tum quia ſi fieret de toto, fit ad uſum deſtinatum. *l. ædes. ff. communi divid. Socin. l.* 5. §. 1. & ibi Jaſon. *col.* 3. *ff. communis divid.* Minus obſtat, quòd par in parem, quandoquidem judex deputatus à domino loci, poteſt contra ipſum in ſolidum dominum jus reddere: & ſic multo fortius contra unum ex dominis: & illa jura quod par in parem, loquuntur in diſpartis diverſas habentibus poteſtates, vel pro diviſo.

72 Præterea non opus erat commiſſione alicujus judicis, & ſic etiamſi nulliter vel incompetenter adhibita fuiſſet, non vitiat prehenſionem, quę eſt actus domanialis. Tum ut dicemus in *gloſſ. ſequenti nu.* 44. *& ſequen.* juriſdictio nihil habet commune cum feudalitate. Ex quibus apparet quod dicendum erat, male & abſque gravamine appellatum, & quod prehenſio ſortiretur effectum cum perditione fructuum, donec juſta feciſſet appellans, quæ in expenſis cauſæ appellationis damnari debebat. Nec etiam hujuſmodi prehenſio domanialis ſuſpenditur per appellationem, etiamſi prehenſor authoritate judicis proceſſerit, ex quo poterat actus jure privato fieri & ſuſtineri, ut dixi *in annot. ad Philip. Decium l.* 1. *C. de bonor. poſſ. ſecund. tabulas.*

73 Adverte, quia per prædicta videtur hæc ſecunda limitatio reprobari, ut & prima, ſed non eſt ita: quamvis enim incompetentia judicis vel executoris non vitiet hanc prehenſionem, ut potiùs videretur hæc ſecunda limitatio vertenda in ampliationem: tamen propriè procedit limitatio, quando per illum actum prehendens novam poſſeſſionem uſurpat, ut eodem themate retento, ſi vaſalla eſſet exempta à domini juriſdictione, qui non ſolum feudalitatem, quæ in confeſſo eſt, ſed etiam ſi juriſdictionem quæ negatur prehenderet. Tunc enim juſte appellaretur à decreto, commiſſione & executione talis judicis: imò neceſſaria eſſet appellatio, ne coram incompetenti litigaretur, vel ſaltem quaſi poſſeſſio juriſdictionis alienæ ſubiretur, quod per appellationem evitatur, & periculum fructuum evitaret, licet juſta offerendo in loco dominanti, *ut infra* §. 63.

74 Circa tertiam limitationem utilitas apparet in exemplo gloſſæ præcedentis, ad vitandum judicium ſuſpectum, vel ad evitandas remoras, ut in exemplo ſequenti. Jacobus *de Montgommery*, dominus *de Lorges* in agro Bleſenſi prehendit feudum *de Fontanailles* ex defectu hominis, jurium & catalogi. Deinde vaſallus ab eo in fidem recipitur cum mancipatione feudi & apocha jurium utilium ſolutorum, & tradit catalogum, ſuper quo nihil per decem annos reſpondetur, ſed iterum ut prius prehenditur, ſi ſe tantùm oppoſuiſſet, fruſtrà. Quia diu pertractus fuiſſet coram judicibus domini, qui ſemper fructus percepiſſet, vaſſallo ſemper exuto. Ideo ut celeriorem expeditionem haberet, appellavit à decreto, commiſſione & executione judicis *de Lorges*, ad præfectum Bleſenſem: ubi mox viſa inveſtitura & apocha, dictum fuit, male executum, & bene appellatum, quamvis enim commiſſio non gravaret in forma, ſatis eſt quod gravat in materia, & re * ipſa meritò eligenda eſt appellatio, quando clarius vel pinguius ſubvenit. Et tertiò vel quartò, multo fortius locus eſt appellationi, quando ipſa manus, & ipſa manus injectio domini per ſe vitio aperto laboraret, ut quia inciviliter & malo more, coactis hominibus, cum vi armata & tumultu (citra neceſſitatem) eſſet ingreſſus magis more hoſtili & prædonis, quam patroni jus ſuum conſervantis, tunc enim deberet revocari, & vaſallus reſtitui, ſalvo jure domino, civili & rationali modo procedendi per prædicta.

* Apellatio quando eligenda ſit, & præferenda oppoſitioni ſimplici.

75 Multa alia prætereo, ne ſingula perſequens, finem omittam. Ultimo not. quod iſtud verbum, * *manus*, metaphorice ſignificat poteſtatem, & quandoque regiam. text. in *l.* 2. *in princ. juncta gloſ. ff. de orig. jur.* quandoque paternam. *in l. fin. juncta gloſſ. C. de emancipat. liberor.* quandoque poſſeſſionem &* dominium. *l. manumiſſiones.* ubi late Jaſon. *ff. de juſtit. & jur. l. Titius. ff. de ſervis export.* quandoque poſſeſſionem & occupationē rei, ut hic, & pro ratione ſubjectæ materiæ varie accipitur, & in variis quæſtionibus infrà in locis opportunis tractabitur. Quantum autem ad materiam criminalē, in qua proprie & naturaliter ſtat pro principaliori membrorum officialium, ut per ſcribentes in *l.* 2 *ff. de publ. jud. in authent. ſed novo jure*, & ibi Cæpol. *in repet. C. de ſervis fugitiv.* per Angel. Aretin. *in tract. de malefic. in verbo membrum*, ubi multa cumulavi, quorum inſigniora tradam infrà §. 197.

* Manus verbo quid intelligatur.

* Ut ſi quis quid alteri dederit ea lege, ne extra manum ſuam ponat, vel dimittat, intelligitur, id ea mente dediſſe, ut ne donatarius de dominio ſuo, aut ſaltem de uſu ſuo dimitteret Bald. *l. ſancimus. C. de reb. alienis non alienandis, & in cap. cum acceſſiſſent de conſtitution.* & ideo ſi rem eam locaverit, non videbitur donatarius adverſus pactū feciſſe. Bart. *in l. manumiſſiones. ff de juſtitia.* ex jure quia locatio dominiū non mutat, & eiuſdem Bald. *in conſil.* 335 valdè notandum hoc: cum qui nullo inſtituto hærede, Titio dixerit: Pono omnia mea bona in manibus tuis, intelligi his verbis Titium hæredem ſibi inſtituiſſe. His adde quæ de ſignificatione hujus verbi traduntur infrà §. 30. num. 2.

## SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Nulla manus injectio poteſt fieri in perſonam vaſalli, nec in ejus bona mobilia, etiam in feudo aperto inventa.*
   *Feudum eſt quædam ſervitus.*
2. *Servitus feudi realis eſt, & non perſonalis.*
3. *An cliens poſſit renunciare invito patrono.*
4. *Homagia ſunt realia, & feudum magis patrimonio quàm perſonæ cohæret.*
5. *Feuda ligia magis ſunt perſonalia quàm realia.*
   *Duo ſubſtantialia feudi ligii.*
6. 7. *Non poteſt quis eſſe ligius duorum, etiam ratione diverſorum, niſi ex poſtfacto.*
8. 9. *Vaſallus ligius principaliter ſubjicit perſonam,*



Digitized by Google

*& non competit niſi ſupremo principi non recognoſcenti ſuperiorem.*

10. *Vaſallus ligius non poteſt invito domino renuntiare.*

11. *In regno Franciæ nulla propriè feuda ligia poſſunt eſſe, niſi quæ dependent à Rege.*

12. *Quid ſit* homagium.

13. *Mobilia non poſſunt prehendi à domino, quia non ſunt pars feudi.*

14. *Feudo ſaiſito veniunt omnes* pertinentiæ, *& appellatione rei pertinentiæ veniunt.*

15. 16. *Quomodo fiat fundus deſtinatione patrisfamilias.*

17. *In legato poderis inſpiciendum tempus mortis.*

18. *Pronomen* ( meum ) *non facit limitationem, ſed demonſtrationem contra communem.*

19. *Intellectus* l. ſi ita ff. de aur. & arg. lega.

20. *Unita per vaſallum fundo feudali, fiunt idem, ſed non recipiunt qualitatem feudalem.*

21. *Quomodo alaudium tranſeat in feudum.*

22. Erronea recognitio rei propriæ non valet, *nec immutat qualitatem rei.*

23. *Scienter conducens vel in feudum recipiens rem propriam ut alienam nullum perdit dominium.*

24. *Error nocet quatenus tollit conſenſum.*

25. 26. *An recognoſcens amittat poſſeſſionem, & quid ſi ab Eccleſia?*

27. 28. *Improbatur opinio ſubtilis Aretini.*

29. *Facta verbis potentiora.*

30. *Enunciativa non diſponunt.*

31. *Si non valet principale, non valent clauſulæ accedentes.*

32. 33. *Confeſſio in realibus non diſponit, ſed probat.*

34. *Conducens vel recognoſcens rem ſuam tanquam ſuam, amittit ejus dominium & poſſeſſionem.*

35. *Quando dicatur res tanquam ſua vel tanquam aliena recognoſci.*

36. 37. 38. 39. *Non eſt dabilis in jure* fictus titulus *contra omnium adhucuſque ſcribentium ſententiam.*

40. 41. *Quamvis in jure ſit ficta traditio, tamen nullus eſt fictus titulus.*
*Fictio tantum à lege induci poteſt.*

42. *Ad conſtitutionem feudi de novo non requiritur inveſtitura, ſed ſufficit æquipollens.*

43. *Ampliatio ad l. quiſquis de donat.*

44. *Q.* 1. Juriſdictio *per ſe ſubſiſtit.*

45. *Juriſdictio tranſit cum univerſitate caſtri.*
*Et nihil habet commune cum proprietate prædiorum.*

46. *Juriſdictio adhæret caſtro velut capiti.*

47. *Conceſſo caſtro tranſeunt territorium & juriſdictio, quatenus ſunt de pertinentiis caſtri.*

48. *Conceſſio juriſdictionis intelligitur de ſimplici.*

49. *Suprema poteſtas & appellationum cognitio cenſentur retenta.*
*Theſaurus dignitatum penes principem.*

50. *In dubio non tranſit juriſdictio ſuprema, niſi pro prima inſtantia.*

51. *Caſtellani ſunt fundati in duobus gradibus juriſdictionis.*

52. *Delegando non acquiritur novus gradus juriſdictionis.*

53. *Regalia non tranſeunt in univerſali.*

54. *Regalia non ſunt alienabilia per principem.*

55. *Specialis & expreſſa mentio requiritur in regalibus.*

56. *Improbatur quoddam conſilium Baldi pro Epiſcopo & Comite Belvacenſi.*

57. *Magiſtratus conſtitutio in ſe non eſt de regalibus.*

58. *Ad uſufructuarium non ſpectat deputare magiſtratum.*

59. *Magiſtratus non habent niſi uſum, & non poſſunt intentare interdictum* uti poſſidetis.

60. *Quid de clauſula generali.*

61. *An in ſimplici recognitione caſtri veniant territorium & juriſdictio.*

62. *Qualiter juriſdictio patrimonialis eſſe intelligitur.*

63. *Joan. Faber Alberic. Henric. Bohic. contemporanei.*

64. *Qualis juriſdictio in nativa ſui puritate.*
*Principes debitores juſtitiæ.*

65. *Quomodo omnia principis eſſe, intelligendum.*
*Pro regi ſubeſſe, ſumma libertas eſt.*

66. *Vera regis jura.*

67. *Quæ ſint* augmenta *intrinſeca feudi.*

68. *Ædificia an cedant feudo.*

69, 70, 71, 72, 73, 74, 75. *Servitutes redemptæ an cedant feudo.*

76. 77. *An meliorationes & augmenta conſolidentur, & cedant lucro domini directi.*

78. *An procedat argumentum de feudo ad* emphyteuſim, *vel contra.*

79. *In dubiis feudalibus non eſt recurrendum ad jus canonicum.*

80. *Etymon emphyteuſeos.*

81. *Emphyteuta culpa ſua ejectus non perdit impenſas excedentes rationem emponematon.*

82. *An ſcienter ædificans in ſolo alieno perdat* impenſas.

83. *Novus intellectus* §. emptor. in l. fin. C. communia de legat.

84, 85, 86, 87, 88, 89. *Regula:* Ædificium ſolo cedit, *limitatur.*

90. *Sumptus quomodo retineat vaſallus & emphyteuta.*

91. *Cujus jure proprio ſunt fructus, non tenetur eos compenſare cum impenſis.*

92. 93. *Impenſæ gratia fructuum, ſemper eos minuunt.*

94. *Tertius poſſeſſor ſumptus deducit hypothecario creditori.*

95. *Dominium utile ſubſidiarium æquipollet hypothecæ.*

96, 97, 98. *Quid de melioratione caſu vel fortuna contingente.*

99. *An debeant compenſari fructus procedentes ex melioratione & induſtria.*

100. *Labor & opera ſunt ſpecies ſumptus.*

101. 102. *Etiam verus malæ fidei poſſeſſor impenſas repetit.*

103. 104. *Nova concordia plurium jurium.*

105. 106. *Novus intellectus* ad l. ſi in arca. ff. de condict. indeb.

Digitized by Google

107.108. *Specialia remedia non cenſentur excludi.*
109. *Intellectus* l. hæreditat. in fin. ff. de pet. hæredit.
110.111. *Intellectus* l. in hoc judicium §. diverſum. ff. communi divid.
112. *Non repetuntur ſumptus quos quis tenebatur facere.*
113. *Sumptuum ratio habenda eſt inſpecto præſenti ſtatu rei.*
114. *Rejicitur opinio Baldi & feudiſtarum.*
115. *Quid de* alluvione?
116. *Alluvio auget territorium & imperium.*
117. *Auget etiam emphyteuſim, ſed non canonem emphyteuticum.*
118. 119. *Quid de adjectis vi fluminis?*
120. *Quid juris in prædictis, quando flumen alveum mutat.*
121. *Quæ ſunt prædia limitata.*
122. *In prædiis limitatis ceſſat jus accreſcendi.*
123.124. *Epilogus totius gloſſæ 5.*

## GLOSS. V. IN VER.

### *Le Fief.*

HOc eſt, ipſam rem beneficiariam quæ tenetur in feudum, ſive ſit prædium ruſticum vel urbanum, ſive res incorporalis, quæ pro re immobili habeatur, ut reditus annuus, vectigal, cenſus, aut aliud jus incorporale ſui natura perpetuum: quoniam in * mobilibus, vel nominibus debitorum ad mobilia vel temporalia jura competentium, non poteſt feudum conſiſtere, ut patet per definitionem feudi, *ſupra in fin. rub.* & eſt text. *in cap. unico, in fin. de feudi cognit.*

[* Feudum in mobilibus vel nominibus non conſiſtit.]

1 Circa hunc textum nota. Primò, quòd nulla * manus injectio poteſt fieri in perſonam vaſalli, ſed ſolum in feudum ipſum, ut inquit textus, & in rem beneficiariam.

[* Manus injectionem in perſonã vaſalli utrum habeat dominus feudi, an verò in res ſolas feudi.]

Ex quo infero, quòd dominus nullum jus reale, nullam ſervitutem habet in vaſallum, ſed tantum in rem quę ab eo tenetur in feudum. Et licet feudum * ſit quaſi ſervitus quædam, ut inquit Gloſſ. *in l. ſi uſuſfructus legatus. in princ. in verbo oportet. ff. de uſufruct.* Bald. in *cap. 1. §. inter filiam. ſi de feud. defunct. content. ſit inter dom. & agnat. in uſibus feud. in l. libertas in princ. ff. de ſtatu. hominum in l. ſi uxore ad fin. C. de condit. inſerta legat. in l. fin. col. 1. C. de ſuis & legit. in cap. 1. in lect. 2. col. 4. de judic. & in conſil. 51. in bonis feudalibus. num. 7. conſ.* 466. Andreas Feudatarius *ad fin. vol.* 1. Luc. Pen. in *l. coloni. col. 1. in quibus cauſis coloni cenſiti dominos accuſare poſſint. lib.* 11. *& in l. decretum in princ. de metatis & epidemetic. lib.* 12. C. Anton. Panorm. *in cap. veniens in 2. notab. de accuſa.* per illum textum.

[* Feudum eſt quaſi ſervitus, aut ſervitutis ſpecies.]

2 Corſeus in *tract. de poteſtate regia. quæſt.* 53. Franc. Curtius ſentior. *conſil. 49. memoria recolenda. collat.* 53. *num.* 54. Tamen hujuſmodi ſervitus eſt realis, * ratione ſcilicet utilis dominii rei ſervientis directo: non autem perſonalis, quia vaſallus apud nos eſt merè libera perſona, licèt ſit perſonaliter obligatus domino ad jura feudalia, ratione feudi quamdiu illud poſſidet, & ita decidit Andr. Iſern. *quæ ſit prima cauſa beneficii amitt. §. ſed nec eſt alia col. 2. in uſibus feud.* ubi concludit obligationem, qua tenetur vaſallus ſervire, eſſe realem, nõ perſonalem; idem Iſern. *in ſua epigraphe ſuper conſtit. Neapo. incip. ſive reali*, dicit quod ſervitus feudi debetur ex re, & ſequitur poſſeſſorem, ſicut in *l. 1. & 2. Cod. ſine cenſu vel reliq. fund.* quod ipſa prædia, ſeu ipſum feudum dicitur conveniri, non in perſona. text. in *l. Imper. ff. de publican. & vectigal. l. & ſi fortè. §. etiam. verſic. Labeo. ff. ſi ſervit. vendic. l. qui alienа. §. ulti. ff. de negot. geſt. & in l. denique. ff. de jure fiſci.* Idem tenet Joan. Faber in §. *præjudiciales. col. 9. verſ. quid dices inſtit. de actionib.* ubi decidit poſt Jacob. & Pet. *ibi*, quod actio confeſſoria, aut quæcunque actio præjudicialis, aut interdictum non competit contra vaſallum, etiam ſi nolit ſe recognoſcere in vaſallum, ſed inficietur: quia non vendicatur jus in perſona. Et appoſitiſſimè facit quod inquit Bald. in *cap. admonet de renunc.* dominus oculos ſuos magis habet ad feudum, quàm ad vaſallum. Unde pro realibus ſervitiis poteſt compellere quemlibet poſſeſſorem: & licèt non ſit obligatio perſonalis niſi inter dominum & vaſallum immediatum, tamen eſt obligatio realis, id eſt in rem ipſam. Hæc ibi Bald. Idem decidit Luc. de Penna. *l. 2. ad fin. Cod. de fund. reipub. lib.* 11. Et appoſitiſſimè inquit Matth. de Afflict. *ſuper conſtit. Neap. incip. conſuetudinem ſub tit. de præſcrip.* quòd feudum eſt obligatum ad ſervitium militare, & non perſona.

[* Servitus feudi realis eſt, nõ perſonalis, & cur.]

3 Et hinc eſt quod in hac quæſtione, utrum * vaſallus poſſit invito domino renunciare feudo, an non? quamvis gloſſa & doctores communiter diſtinguant inter feudum conceſſum ad certum & determinatum ſervitium; ut non poſſit: & conceſſum ſimpliciter ad ſervitium incertum, ut liberè poſſit renunciare, ut tenet. gloſſ. ordin. *de capitan. qui curiam vendidit in gloſſ. fin.* & ibi ſequunt. Andr. Iſern. Bald. Card. Alexand. & omnes. Andr. Iſern. *de his qui feud. dare poſſunt. §. fin. ad fin. & in cap. unico col. 1. de vaſallis qui contra conſtitut. Lothar. in uſibus feud.* Joan. Andr. *in add. ſpeculat. titu. loca. §. nunc aliqua verſic.* 128. *in add. fin.* Alberic. in *l. cum fructuarius. ff. de uſufruct.* Baldus. *cap. quæ in Eccleſiarum, col. 6. verſic. revertitur. Igitur de conſtit. & in cap. cæterum col. 4. verſic. ſed ſtatim quæritur, de judic.* Alexand. in *l. ſi quis ut, in fin. ff. de acquir. vel. amitt. poſſ.* Iacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. in verſic. in feudum in 4. diviſione in fin. & verbo. qui quidem inveſtit. præſtit. jura fidel. col. 7. ibi: nam ſi quæratur & in verbo & unus ex dict. vaſall. refut. feud. in princ. decis. Thol.* 404. & ibi late Auff. in *add.* poſt Felin. in *d. cap. quæ in eccleſiarum. col.* 30. Tamen apud nos indiſtinctè licet vaſallo renunciare feudo, etiam domino invito, & textus in *d. cap. unico in fin. de vaſallo, qui contra conſtit. Lotharii.*

[* Renunciare feudo ſuo ſimplici (aliud enim in ligio num. 9. infrà) vaſallus poteſt invito domino & cur.]

4 Et eſt ratio, quia apud nos * homagia (ut dicunt) non ſunt perſonalia, ſed realia: nec præſtantur ſimpliciter, nec ratione perſonæ, ſed ratione & contemplatione feudi conceſſi: & ſic libere poteſt vaſallus renunciando illi feudo ſe liberare ab omni jugo homagii, & ab omni obligatione & nexu feudali, ut expreſſim determinat Ioann. Raynal. in *repet. cap. Imperialem. §. fin. in antepen. Authar. de prohib. feud. alien.* per Feder. refert, & ſeq. Iacob. de S. Georg. in *tract. de operis col. 12. verſic. nunc eſt.* Facit Bald. in *l. creditor. 2. ff. ſi cert. petat.* & hanc opinionem firmat, & de conſuetudine Germaniæ ſervari dicit Udal. Zaſi in *ultim. part. feud. conclu.* 2. idem generaliter firmat. Ioann. Faber *inſtit. de donationibus. §. ultim.* Unde apud nos non procedit quod dicit Bald. in *authent. ſi quis ruinas col. 3. verſ.* 5. Probatur quod feudum * magis cohæret perſonæ quàm patrimonio, quia cauſa feudi radicata eſt in perſona, id eſt in ſervitio perſonali. Sed * habet locum totum oppoſitum, quòd feudum magis cohæret patrimonio quàm perſonæ: & ejus cauſa eſt radicata in re conceſſa in feudum, qua derelicta vel alienata, vaſallus ipſo jure deſinit eſſe vaſallus & obligatus domino, ut patet per prædicta. Et hæc vera in feudis privatorum, vel inferiorum à principe: in quibus aliquis poteſt eſſe vaſallus diverſorum

[* Homagia apud Gallos realia ſunt, non perſonalia.]

[* Feuda quæ realia dicantur & perſonalia.]

[* Feudum in Gallia magis cohæret patrimonio quam perſonæ.]



Digitized by Google

dominorum, reſpectu diverſorum feudorum, & illis fidelitatem facere ſalvâ fidelitate ſuperioris & ſupremi principis. §. *fin. de probib. feud. alien. per Feder.*

*Feuda ligia magis cohærent perſonæ quam patrimonio.

5 Secus in feudis * ligiis, quæ à ſolo ſupremo principe recognoſcuntur in feuda ligia: quia in iſtis propriè procedit illud dictum Baldi quòd cohæreat magis perſonæ quàm patrimonio: unde iſte non poteſt eſſe vaſallus alterius, nec poteſt quis propriè eſſe ligius duorum. Non tamen intelligas, quòd iſta qualitas ligia ſolam perſonam vaſalli reſpiciat & afficiat, & non feudum ipſum, prout ſenſit inſignis ille Zaſius in ſua eleganti *epit. feud. part.* 2. *ad fin.* quia imò etiam concernit & afficit rem ipſam, ſemel in feudum ligium conceſſam, adeo ut neceſſe ſit eam in feudum ligium teneri & recognoſci, tanquam ſub qualitate feudo ipſi à ſui origine impreſſa. Itaque hæc qualitas ligia afficit rem, & diverſam feudi ſpeciem (civili modò loquendo) conſtituit, & meritò à doctoribus adducitur ad unam ex potioribus diviſionibus feudorum. Amplius tamen & evidentius afficit perſonam: quod patet ex natura & effectu feudi ligii, ad cujus conſtitutionem duo * de neceſſitate requiruntur, ut per ea quæ tradit Iaſon in *præud. feud. in* 7. *divis. col.* 30. 31. & 32. Franciſc. Curtius in 1. *part. feud. quæſt.* 8. *collat.* 5. *n.* 22. *& ſequentib.* quorum utiliora dicta perſtringam nonnullis additis.

*Ligii feudi duo ſubſtantialia.

6 Primum eſt quòd vaſallus jurat fidelitatem, nullius alterius fidelitate ſalva vel excepta, ut eſt textus in *Clem. paſtoralis.* §. *rurſus. juncta gloſſ. ſingul. in verſiculo homòque ligius. de rejudic.* Specul. in *titul. de feud.* §. 1. *col.* 1. & notat. Bald. in *præud. feud. in* 7. *diviſione & ibi Alvarot. in* 13. *diviſione* 6. & ideò non * poteſt quis vaſallus eſſe & homo ligius duorum pluriumque dominorum, ſed unius tantum, ut tenet *d. gloſſ.* & Speculat. in *d.* §. 1. *quæſt.* 10. Bald. & Alvarot. in locis allegatis & Bald. in *l. unica.* §. 1. *col. fin. C. de cad. e tollend. & in cap. inter dilectos. col.* 3. *verſ. Item ſcias quòd in feud. de fide inſtrum.* Iacobus de S. Georg. in *inveſtit. feudor. in verbo in feudum. col.* 3. *in* 7. *diviſ. & in tract. de homagi. col.* 1. quod ampliatur etiam ratione diverſorum feudorum, ut tenent præfati doctores & Guid. Pap. *deci. Delph.* 310. ubi refert. Petr. Iacob. *circa fin.* 9. *diſtinct. feud.* dicere ſe vidiſſe vaſallos facere homagium ligium diverſis dominis, pro diverſis caſtris: ſed malè refert, quia dum Petr. Iacob. dicit, quòd vidit fieri homagium diverſis dominis, & pro diverſis caſtris, non loquitur de homagio ligio, ſed de homagio ſimpliciter: imo etiam dicit Petr. Iacob. ibi, quòd ligius homo non poteſt dici, ſi ſit homo alicujus alterius. Et dum ſubdit Guido, quòd quicquid ſit de jure, conſuetudo Delphinatus & locorum circumvicinorum ſervat, quòd quis ſit vaſallus ligius diverſorum dominorum, pro diverſis caſtris: dico quòd illa conſuetudo loquitur de quibuſdam feudis non ligiis, quæ propter aliquam differentiam ab aliis per Catachreſin, id eſt, abuſionem corrupti vulgarium ſermonis, vocantur ligia: quum verè & propriè non ſint talia. Similis abuſus ſermonis reperitur apud Cenomanos & Andegavos, ubi feuda ligia privatorum dicuntur, quibus vaſalli ſtrictius alligantur, & eſt mutua totius confiſcatio in caſum noxiæ. Et ſic vocantur ad differentiam ſimplicium ſeu communium. Talia autem impropria feuda ligia plura teneri poſſunt ab eodem à pluribus. Quod ſi talis * conſuetudo intelligatur loqui, & diſponere ipſa de feudis ligiis, fidelitate regia, eſſet nulla & abuſiva, tanquam impoſſibilis, & repugnans veritati & ſubſtantiæ actus & rei, quæ eſt immutabilis, *l.* 2. §. 1. *ff. de uſufruct. ea re. quæ uſu conſumuntur text. in cap.* 2. & ibi gloſſa in *verbo officialis. verbo patet ergo. de conſuetudinibus in* 6. ubi notant doctores non valere conſuetudinem contra ſubſtantiam actus quantocunque tempore de facto obſervatam.

*Ligius nō poteſt quis eſſe vaſallus pluriū, etiam ratione diverſorum feudorum. Vide tamē num. 7. infrà.

* Conſuetudo non valet contra ſubſtantiam actus & rei.

* Ligius plurium eſſe quemadmodum quis poſſit.

7 Concluſio ſic ampliata limitatur * niſi ex poſt facto hoc contingat, ut ratione ſucceſſionis, nam vaſallus poteſt habere duos ligios dominos ex eodem ſtipite natos, ut inquit Bald. in cap. *cæterum. col.* 3. *verſic. ſed è contra de judic.* & latiſſimè in *conſil.* 291 *ad evidentiam. vol.* 2. in noviter impreſſis, quia ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ incipit, *quæritur primò, quid eſt propriè in jure ligium*, & eſt in ordine 159. *volum.* 1.

8 Secundum requiſitum eſt, quòd nominatim & expreſsè dicatur in ejus conceſſione, ſeu inveſtitura quòd ſit feudum ligium, ut probat Bald. in *d. cap. inter dilectos. collat.* 3. *verſic. Item ſcias quòd non eſt, de fide inſtrumentum.* Quod autem Franciſc. Curtius *ubi ſuprà* ponit pro tertio requiſito, quòd vaſallus ligius principaliter perſonam ſuam, & in conſequentiam etiam bona non feudalia ſubjiciat poteſtati domini: iſtud non eſt de forma, nec de conſtitutione feudi ligii, ſed de ejus effectu. Ideò non debet connumerari inter requiſita ſubſtantialia feudi ligii, ſed inter effectus ejus, quoniam ut inquit Speculat. in *d.* §. 1. *verſ.* 17. *& ſequent.* Mart. Laud. in *cap.* 1. *col.* 9. *qui feud. dare poteſt. Jacob. in d. inveſtit. feud. in* 7. *diviſ.* quamvis vaſallus non ligius non obliget perſonam niſi ratione feudi, & in conſequentiam rei: tamen * vaſallus ligius principaliter & abſolutè obligat & ſubjicit perſonam domino, & in conſequentiam perſonæ omnia bona.

* Vaſallus ligius principaliter ſubjicit perſonam ſuam domino, & conſequenter bona.

9 Unde non poteſt feudum ligium concedi, niſi à non recognoſcente ſuperiorem, nec recipi, niſi à non recognoſcente alium ſuperiorem domino, cujus efficitur homo ligius, ut tenet Bald. Alvar. Iaſon *ubi ſuprà* quamvis contrarium velit Franciſcus in loco præallegato, *num.* 23. *& malè.*

10 Et hinc eſt quòd in iſtis feudis non licet vaſallo renunciare, * nec ſe liberare ſine voluntate domini: tum quia perſona principaliter eſt obligata, tum quia * graviſſimum eſt ſupremo principi fidem fallere. Ita Bald. *in d. cap. cæterum. col.* 4. *verſ. ſimiliter de judic.* Mart. Laud. *in d. cap.* 1. *col.* 7. *qui feud. dare poſſunt.* Iacobus in *d. verſ. in feudum col.* 3. *& in d. tract. de homagi. col.* 1. *in fin.* ſed in aliis feudis non ligiis habet locum. *d. cap. unicum. de vaſall. qui contra. conſtitut. Lothar. in fin.* quia in illis militat ratio, quæ tangitur in *l. cum fructuarius. ff. de uſufruct.* videlicèt quòd deficiente re, deficit onus rei, ſecundum Bald. *in d. conſil. ad evidentiam. collat. fin. num.* 13. *in fin.*

* Renunciari feudo ligio non poteſt ſine domini voluntate & cur.

* Fidem ſupremo principi fallere graviſſimum eſt.

11 Ex quibus patet quòd * in toto hoc regno Franciæ nulla ſunt feuda ligia, niſi quæ immediatè recognoſcuntur à Chriſtianiſſimo Rege noſtro: ut ſolent eſſe feuda magnarum & regalium dignitatum, ſecundum Bald. in dicta *l.* 1. §. 1. *col. fin. de catol.* Et ſic infero, quòd fidelitates illæ ligiæ, & feuda ligia inferiorum dominorum, quorum fit mentio in conſuetudine Comitatus Cenomanenſis & Andegavenſis circa finem 3. *partis & in conſuetud. Pictav.* §. 89. non ſic dicuntur, nec ſunt vere, ſed improprie, & ut verbis Iuriſconſ. Caii utar, in *l. licèt ff. de verbor. ſignific.* Catachriſticos, id eſt, abuſive, imò ut pulchre inquit Pap. in *l. inter litteras.* §. 1. *ff. ad l. Iuliam de adult.* Catachriſticoterôs, id eſt abuſivius & magis quàm improprie. Solus * enim Rex noſter habet vaſallos ligios, & illi ſoli debetur fidelitas ligia in ſuo regno.

*Ligia feuda quæ ſint apud Gallos.

* Ligia fidelitas ſoli Regi debetur.

12 Et quia neceſſe habui loqui de * *homagio*, iſtud verbum eſt barbarius feudo, ac tempore libri feudorum adhuc erat incognitum: fuit autem poſtea inductum moribus quorundam, & ex quadam conſuetudine faciendi ſe hominem alterius, ut late per Specul. in **d.* §. 1. Iacob. *in tractatu de homagi. in princ.* Iaſon *l.* in *præud. feud. col.* 3. hodie illa conſuetudo fere exolevit, retento tamen nomine (quo jus canonicum frequenter utitur) & pro fidelitate accipitur, & ita iſtud verbum homagium exponunt gloſſa & doctores ubique, *ut gloſſa in cap. fin. in verbo homagium de regul. jur.* Bald. in *cap. veritatis, de jurejuram.* non enim de natura & ratione feudi eſt, quòd vaſallus præſtet homagium domino, ſecundum quod verbum ſonat: nec quòd fiat ejus homo, ſed ſolum quòd promittat

* Homagium unde dictum & quid *V. cap. veritatis de jurejurando:* & Chaſſaneum *in conſuetudines Burgundiæ, Tit. des fiefs* §. 3. *in verbis, en hommage.* Butelerium *in ſumma Rurali.* facit aliud ho-

& exhibeat

magium obſequiale, feudale, ſociale, *de ſervice de Fief ſimple, & de paix.*

& exhibeat fidelitatem, ſecundum naturam & conditionem feudi. Fab. Alexand. *conſil.* 136. *numero quarto lib.* 1.

Quidam adjiciunt Vadicum *de plegeure* cum quis pro capto patrono cogitur ſe dare obſidem: de quibus vide Hotomanum. *c.* 24. *diſputationum feudalium.*

* Ubi facit aliud Homagium edictale, aliud decretale.

* Manum injicere mobilibus vaſalli, feudi dominus non poteſt, & cur.

13. Redeundo ad text. Nota ſecundo quòd dominus ipſum ſolum feudum poteſt prehendere, nec poteſt mittere manum *ad mobilia in prædio clientelario exiſtentia, quia non ſunt pars fundi, vel feudi, nec cedunt in venditione, vel legato fundi vel feudi. *l. Julianus.* § *fin. cum quinque ll. ſeq. ff. de action. emp. l. cum fundus. ff. de fund. inſtruct. & inſtrument. lega.* Hinc appoſitiſſimè dixit Bald. in *conſ. incipiente caſus talis eſt. in fin. lib.* 1. ſecundum veterem & *conſ.* 22. *lib.* 3. ſecundum novam impreſſionem, quòd extrinſecus acquiſita, item boves & & ſimilia non ſunt feudalia, ſed propria. *ff. de act. emp. l. fundi nihil eſt* 17. Itaque licet domino domos feudales mero jure occupare, & illis uti, & frui, etiamexpulſo vaſallo & ſuis, idque propter defectum hominis & contumaciam vaſalli: ſcilicet quando de pervicacia & contumacia apparet, quia ſi de ſimplici mera dubitatione vel negligentia appareat, non debet expelli, ſatis eſt quod dominus feudi per ſe vel ſuos commiſſarios civiliter & moderatè utendo, fructus & reditus percipiat, in quo colonos vaſalli & ipſum vaſallum, ſi conducere vel operas præſtare velint, exteris præferre debet, non enim licèt infeſtè procedere & ad vivum reſecare, niſi contra manifeſtè infeſtum. Et adhuc civilius & mitius procedere debet, ſi agatur de exactione relevii adverſus vaſallum, qui juſta fecit, ut dicemus. *infrà* §. 34. *ad fin.* non tamen licèt mobilia eorum capere, nec illis uti, ſed debet ea fideliter cuſtodire, aut vaſallo & ſuis auferenda & diſponenda permittere, non tamen intelligo quòd ſtatim ingreſſus dominus poſſit illico vaſallum & ſuos cum eorum bonis * expellere: hoc enim barbari, vel hoſtilis invaſionis magis eſſet quàm patroni, ſed cum competenti moderamine, & opportuno temporis ſpatio conceſſo, ut ſibi & reliquis rebus ſuis poſſit vaſallus relicto feudo conſulere, ſi nolit aut differat juſta facere vel offerre: nobiliores tamen, cordati, & æquiores domini, non ſolent ita præfractè jure ſuo uti, nec tam rigidè & ſeverè, cum clientulis ceſſantibus, etiam contumacibus agere. Sed ſufficit eis potiores fructus, & reditus feudi prehenſi percipere, relictis vaſallis eorúmque familia & bonis in fundis & domibus feudi. Et (quod frequenter pro nativa ſua humanitate, & omnium civitatum & gentium civiliori comitate noſtrates faciunt) ipſorummet clientum colonos, aut inquilinos cuſtodes & curatores feudi & fructuum, ſub manu & authoritate ſua committere, ut minori quàm fieri poſſit jactura clientulus vel indevotus afficiatur.

* Manum injiciendo non poteſt dominus vaſallum & ejus famulos cum bonis illicò expellere.

14. Ex his infertur, quòd in fructibus jam ſeparatis à ſolo tempore prehenſionis, patronus nihil habet juris: idem de obvenientibus & fructibus civilibus rei feudalis, quorum dies jam ceſſit, quia ſunt proprietas ſeparata, ut dixi *ſupra eod. gloſſ.* 1. *num.* 53.

* Prehenſo feudo quæ intelligantur prehenſa, & de pertinentiis.

Nota tertiò, quòd feudo * prehenſo veniunt omnia accedentia feudo, ſive corporalia, ſive incorporalia, videlicet omnes pertinentiæ annexæ & dependentes, quæ ſunt de proprietate vel juribus feudi, quia non ſeparantur à ſuo principali, ſed cum illo unum integrale conſtituunt, ut not. Petr. Anchar. in *repet. cap. acceſſorium. de reg. jur. in* 6. ita quòd feudo ſimpliciter prehenſo, omnia illius acceſſoria & pertinentiæ includuntur, etiam ſi non ſit dictum, & cenſentur unà cum principali eſſe ſub manu & poteſtate patroni: quoniam * appellatione rei ſimpliciter, etiam alio non expreſſo, venit res cum omnibus ſuis acceſſoriis juribus & pertinentiis & è contrario in omni diſpoſitione, ſive in contractibus, ut eſt text. in *l. ſi venditor. in fin. ibi, quid ergo ſi nihil de ea re. cum l. ſeq. in l. Julianus. in fin. cum quinque ll. ſeq. in l. creditor in princ. & §. fin ff. de actionib. empt. in l. aquaductus. ibi, etiam ſi nihil dictũ ſit. cum duabus ll. ſeq. in l. fiſtulas. in princ. ibi, ut id quoque accederet,* licèt ſcriptura non contineretur, *in l. Julian. in princ. in l. qui fundum.* §. 1. *ff. de contrahend. exempt. & vendi. l. etiam. ff. de ſolution.* ſive in ultimis voluntatibus, text. in *l. teſtatrix.* §. *fin. ff. ſi ſervi. in l. uxorem.* §. *legaverat. in l. prædiis.* §. *Titio.* §. *balneas.* § *fin. ff. de lega.* 3. *l. Seia.* §. *tyranna ff. de fund. inſtruc. & inſtrumẽto. legat.* ſive in conceſſionibus, & beneficiis principum, text. in *l. ſi quando. primo ibi, continebitur cum adjacentibus & omni jure ſuo. Cod. de bon. vacan. lib.* 10. ſive in uſucapione aut præſcriptione. *l. ſi aliena* §. *hoc jure. ff. de uſucapion.* & etiam in legibus & ſtatutis, ut notant Inno. Panorm. & omnes in *cap. cum ad ſedem. de reſtit. ſpoliat.* Bald. in *cap.* 1. *collat.* 1 *& ſeq. de capit. qui curi. vend. in uſibus feud. pract.* Papi. in *for. l. in actic. real. verſi. cum pertinentiis.* Soci. in *l.* 1. *collat.* 2. *not.* 3. *ff. de reb. dub.* Et ita * intelligo, *l. rei appellatione. ff. de verbo. ſignifi.* Ex quibus infero, quod etiam in judiciis ſive in libello, ſiue in ſententia rei appellatione, & cauſæ & jura, hoc eſt, omnia pertinentia continentur, & conſequenter etiam ſervitutes, ſive perſonali, ſive reali actione agatur, quod Dyn. & Alberio ibi placuit, quamvis dom. * Alciat. in gloſſemate, *d. l.* contrarium velit, ſi actione perſonali agatur, perquam inutili ratione nixus, quia ſicut rem meam mihi reſtitui, vel alienam mihi dari perſonali actione experiri poſſum: ita & ſervitutem, ſive meam, ſive alienam eidem rei debitam. Et procedit iſtud notabile in pertinentiis originariis feudi, & quæ accedunt feudo tanquam feudo, in eadem qualitate feudali ejuſdem feudi, & ſimul cum feudo tenentur & recognoſcuntur à domino, ut ſunt ſubfeuda, cenſus, emphyteuſes, & reliqua jura à feudo dependentia, in conceſſione, inveſtitura & dinumeramentis feudi comprehenſa: hinc poteſt dominus feudi prehenſi, ſubfeuda prehendere, & eorum fructus ſuos facere, ſimiliter ſubvaſallos in fidem admittere & inveſtire, ut patet. *infrà eod.* §. 54.

* Pertinentiæ includuntur ſuo principali.

V. plura apud Socinum *Regula pertinentiarum.* 296. Ranchinum 2. *concluſione* 23. Bald. in *l. a procuratore,* Alex. *l.* 5. *conſil.* 13. & in *l.* 3. *ff. de adqu. poſſeſſ.* Iaſonem in *l. beneficium. ff. de conſtitut. principum.*

* Intellectus *l. rei appellatione. ff. de verb. ſignifi.*

* Lege dominus Accurſius.

15. Secus de pertinentiis quæ accedunt feudo, non ut feudo, nec in eadem qualitate ejuſdem feudi: ſed uniuntur ut fundo patrimoniali, ex deſtinatione patrisfam. non ex conceſſione, nec ex inveſtitura feudali, puta ſi habens unum feudum conſiſtens in domo & centum jugeris terræ arabilis: quia carebat vineis, pratis, & horto, emit jugerum vineæ, hortum, & quædam jugera prati ſita juxta domum ſuam, & univit dicto feudo fortè ſub eadem clauſura, reditibus & rationibus confuſis, ſub denominatione unius & ejuſdem feudi, ex quo patet unum & eundem ex pluribus partibus fundum eſſe factum, per text. in *d. l. prædiis.* §. *Titio. de legat.* 2. quum * deſtinatione patrisfam. fundum conſtituatur, dilatetur & limitetur. *l. quod in rerum natura.* §. *ſi quis poſt. l. planè* 1. § *fin. ff. de legat.* 1. *l. ſi quis duas.* §. *ſi quis partem. verſic. planè ſi diviſit. ff. communia præd. l. cõmuni dividundõ.* §. 1. *ff. communi. divid. l. dotale prædium.* §. 1. *ff. de fund. dota. l. locus ff. de verbor. ſignifica.* & utra res cedat alteri, & ejus ſit acceſſio, ex viſu, atque uſu rei, & conſuetudine patrisfamilias etiam ſi aliter non expreſſerit, æſtimandum eſt, ut inquit text. in *l. ſi quando. ff. de aur. & arg. lega.* Hinc conſuluit Alexand. in *conſil.* 171. *accuratè perſpectis. l.* 5. quod hujuſmodi adjectio vel detractio facta per teſtatorem, auget & minuit legatum fundi, ſive fiat ante teſtamentum, ſive poſt, nec propter hoc cenſetur fundus mutari in ſe, nec eſſe in alio ſtatu, ut ibi dicit in fin. dicit etiam in verſicul. *non ob.* Igitur primum: quòd in dubio ſola partis detractione vel adjectione, vel deſtinatione, augetur, vel minuitur fundus, per *d.* §. *ſi quis poſt.* fallit ubi appareret detractum, vel additum cauſa commodioris culturæ.

* Deſtinatione patrisfamilias fundi conſtituuntur, & quomodo.

16. Sed iſtud dictum intellige prout dixi per *d.* §.

Digitized by Google

*Titio*, ubi Juriſcon. Papin. optimè declarat, quia non ſufficit ſola acquiſitio vel locatio eidem colono, hoc enim poſſet eſſe gratia commodioris culturæ ad tempus, unius locationis tantùm, & non ad perpetuam neceſſitatem, ſuppletionem & perfectionem veteris fundi. *arg. l. Cajus. §. 1. ff. de legat.* 1. non etiam ſufficit ſimplex ſimultanea poſſeſſio, ut eſt text. formalis in *d. l. Seia. §. tyranna. ff. de fund. inſtruc. & inſtrum. legat.* ubi dicit Juriſconſul. Scævola, quod fundo legato, cum omni inſtrumento ruſtico, ita demum veniunt & cedunt legato poſtea ſimul cum fundo poſſeſſa, ſi teſtator ea ita conjunxiſſet, ut ſub una appellatione feudi haberentur. Requiritur ergo aliquis actus facti, per quem appareat quod fundus noviter acquiſitus unitur veteri, jure perpetuæ acceſſionis & pertinentiæ, ex quo colligitur animus eundem fundum conſtituendi: ut expreſſè tenet Raph. Curt. in *l. ſervi electione. §. fin. ff. de legat. 1. & ſeq.* idem Alexand. in *conſil.* 169. *viſo themate. col.* 3. *vol.* 5. Socin. in *l. 1. col. 2. verſ. primus eſt. & in col.* 3. *verſic. 4. & ult. caſus. ff. de reb. dub.* alioquin noviter acquiſitum, & ſimul informiter poſſeſſum, non venit nec includitur in legato, vel alia diſpoſitione rei, etiam ſi conferatur in conjunctas perſonas, vel in Eccleſiam, quicquid dicat Socin. in *l. 1. in ſecundo & tertio caſibus*, non enim eſt recedendum à regula & jure communi, niſi clarè appareat & probetur de exceptione, ut latè per ſcribentes *in regul. jur. ff. & in* 6. & aliquid dixi ſuprà.

17. Ex his infertur ad quæſt. de legato poderis, quod eſt vulgare Thuſcorum, ut inquit Bald. in *l. legatis. C. de legat.* veteres Romani latinè & eleganter dicebant Syntheſin ſcilicet feudorum ſeu prædiorum: & extat relatum apud Serbidium Scævolam in *l. Alumnæ. §. Titia teſtamento. ff. de adimen. legat.* in qua quæſtion. Bart. in *l. ſi ita in fin. ff. de auro & argen. leg.* tenet, quòd illud quod poſt teſtamentum eſt additum, ut ſit unum cum eo quod prius erat, venit in legatum. Idem ſentit. in *l. 1. in fin. ff. de reb. dub.* dum dicit eſſe idem quod in legato certi fundi, & benè: ſed inquantum ſubdit inſpiciendum tempus præſens, ſcilicet teſtamenti, errat, & ſibimetipſi repugnat, per inadvertentiam (ut puto) quia ex prædictis patet inſpiciendum tempus mortis teſtatoris, ut per *d. §. ſi quis poſt. & §. tyranna.* & ultra per text. in *l. ſi ex toto in princ. de legat.* 1. *in l. cum fundus nominatim. de legat. 2. ff. & per not. apud Alber. Bru. in tract. de Augmento in* 15. *concluſione.*

* Poderis legatum quid contineat, contra Bart. Porro de Poderis verbo vide Baldum in Rubr. C. de verborum ſignificatione, & in *l. legat. C. de legatis.* & in *l. ſi plures. C. de conditionibus inſertis.* Nattam conſilio 456. adde Bartolum in *l. certarum in fin. ff. de teſtament. tutela.*

18. Et hoc procedit etiam ſi in legato vel ſimili diſpoſitione fundi eſſet appoſitum * pronomen (*meum*) quia non cenſetur appoſitum ad limitationē, ſed ad demonſtrationem: ſecundum Paul. Caſtro *in d. l. ſi ex toto in princ.* niſi quando teſtator haberet ſolum partem fundi legati, quia tunc ſecundum Pau. ibi ſi pronomen (*meum*) apponatur, operatur limitationem legati, & illud reſtringit ad partem quæ tempore teſtamenti competebat teſtatori: ita quod augmentum reliquæ partis poſtea accedens non auget, nec cedit legato, & ita tenet Gloſſ. *fin. in princ. in l. ſervi electione. §. fin ff. de lega. 1. & ibi.* Bart. & ferè omnes doctores *ſeq.* tamen dom. Jaſ. *ibi in col. 2. num.* 10. tenet contrarium, quod indiſtinctè pronomen (*meum*) non operatur hanc limitationem in re ſpecifica, vel univerſali legata: ſed quod acceſſio quæ fit in unitatem ejuſdem rei legatæ, ſemper auget legatum, & cedit legatario: Solus Jaſ. verum dicit in legato univerſali, ſed in legato particulari vera eſt opinio Bart. *ff. & communibus in dubio. l. 5. in fin. de legat.* ſecus ſi apparet etiam in legato particulari voluntatem fuiſſe totum comprehendere. *l. 2. ff. condit. inſtit. l. Julianus, §. ſervos communes. in fin. de legat.* 3. & per jura prællegata: inquantum tamen Jaſ. dixit ſe ita (ut eum fideliter recitem) tenere contra omnes, non advertit, quòd Alex. ibi idem tenet, & ita reſidet contra communem in *d. l. 5. ſtat ſuper d. gloſ. fin. non obſtat l. ſi ita. & l. fin. in princip. ff. de auro & argen. legat.* ubi legatum reſtringitur ad res & jura exiſtentia in dominio teſtatoris, tempore teſtamenti, quia loquuntur in legato generali rerum, & dicunt quòd res ſupervenientes, per ſe & æquè principaliter ſubſiſtentes, non cedunt legato, ut declarat Alber. Bru. in *d. tract. de augmento concluſione* 15. Secus ſi accederent acceſſorie ad res tempore teſtamenti exiſtentes, & unum & idem fierent cum illis, ut nos loquimur, quia tunc cederent rebus legatis, & per conſequens includerentur in legato. *l. & ſi non ſunt. §. fin. l. ſi quando. eod. tit. de auro & argen. leg.* & ſic data paritate terminorum illa jura non diſcordant, ſed concordant: & idem juris eſt utrobique.

* Pronomen *meum* non facit limitationem & reſtrictionem ad tempus præſens: ſed demonſtrationem contra communem.

19. Nec eſt verū quòd putant doctores in * *d. l. ſi ita*, reſtrictionem fieri ad tempus præſens cōfectionis teſtamenti, ex vi & natura illius ſolius pronominis meum, ut etiam cum communi volunt, Bald. *l. 1. col. 3. C. de alien. jud. mut. cau. fac. conſ.* 151. *lib.* 2. Phil. Cornæus *conſ.* 14. *col. ult. lib.* 1. Bart. Jaſ. *l. ult.* & ibi Hier. Cagn. *in l.* 11. *C. de pact.* Jaſ. *l. ſi pater. col. 2. C. de inoff. teſtam. deciſ. Tholoſa.* 190. quinimò hoc fit ex vi & natura diſpoſitionis, quæ eſt præſentis temporis, & regulæ communis: Quòd non fit extenſio ad futura, Patet etiam per text. in *l. fin. §. 1. ff. de legat. 2. & in l. nomen. §. 1. ff. de legat. 3. in l. Aurelius. §. 1. 2. & l. fin. in fin. ff. de lib. lega.* ubi non eſt pronomen *meum*, & tamen intelligitur & reſtringitur diſpoſitio ad exiſtentia tempore præſenti: ad hoc etiam *l. ſi ita ſcripſiſſet de legat. 2. l. nuper. ff. de legat.* 3. agitur enim de interpretatione voluntatis, an hoc vel illud voluerit includere. Et ſic neceſſario tempus diſpoſitionis vel teſtamenti inſpicitur, ut novè dixi in *l. Lucius num. 22. de vulg. & pupill. ſubſtit. in 3. lect. Dolona. tetigi etiam in annot. ad Alex. conſil.* 171. *col.* 1. *lib.* 6. & hanc veritatem eſſe arbitror, quamvis Alber. Bru. in *d. tract. de augmen. in 6. limitat.* 15. *conclu.* ſequatur communem ſententiam, quam etiam limitant Iaſ. in *l. placet col. ult. ff. de lib. & poſthu.* Caro. Ruin. *conſil.* 30. *lib.* 2. Ioan. Amicius *conſ.* 59.

* Intellectus l. ſi ita. ff. de aur. & arg. lega.

20. Tamen ut ad rem revertamur, hujuſmodi res ſic * additæ & unitæ prædio feudali, licèt cum eo fiant unus fundus, in quantum illud feudum eſt una quædam res patrimonialis, & hæredum poſſeſſoris, ita quod diſpoſitio per eum facta de illo prædio vel fundo ſimpliciter, ſive per venditionem, dationem in dotem, legatum, aut aliàs, complectitur & includit omnes illas res unitas, non tamen uniuntur feudo, inquantum eſt feudum: quia non uniuntur in qualitate feudali ejuſdem feudi. Imò quantum ad ipſam qualitatem feudalem, nihil habent commune cum feudo, ſed ſunt prorſus ſeparatæ & diſtinctæ, nec tenentur, nec recognoſcuntur à domino illius feudi, nec veniunt in quacumque diſpoſitione facta limitatim, de feudo ſuo non ſimpliciter, ſed ſub dominatione qualitatis feudalis illius feudi. Itaque feudo aperto non aperiuntur domino, nec poteſt dominus prehendens feudum, mittere manus ad illas res, nec quicquam de eis attingere. Ita etiam expreſſim tenet Bald. in *l. 1. q. 6. ff. de rer. diviſ.* ubi hanc vocat acceſſionem diſcretam. Iſta enim quæ facto * hominis feudo adjiciuntur, propriam & ſeparatam conditionem habent: & egent ſeparata poſſeſſionis apprehenſione, & ſeparata præſcriptione, ut appoſitiſſime inquit text. optimus in *l. qui fundum. §. 1. ff. pro emptore* licet ſecus eſſet in adjectis per alluvionem. ut ibi per *gloſſ. in ver. conditionem*, & dicemus *infrà in ult. q. hujus gloſſ.*

* Unita per vaſallum fundo feudali, fiunt idem fundus, ſed non idem feudum, nec qualitatem feudalem recipiunt, & ideo feudo aperto, res hujuſmodi non aperiuntur domino, nec prehendi poſſunt, nec unà cum feudo præſcribuntur.

* Differentia eorum quæ facto hominis & naturæ uniuntur.

21. Itaque iſta noviter acquiſita & adjecta, de quibus loquimur, nova indigent inveſtitura, nova & ſeparata infeudatione (ut aiunt) antequam feudum efficiatur. Hinc memini me conſuluiſſe, cùm Amedeus 1. Sabaudiæ dux (de quo *ſuprà eod. gloſſ. 1. num.* 73. inſtituto hærede univerſali, inſtituiſſet Philippum unum è ſecundo genitis hæredem particularem in Comitatu Gebenenſi, & Baronia Foucigniaci, cum onere ut ea & omnia per eundem Philippum & ſuos acquirenda infra duodecim leucas à finibus Sabaudiæ quæ eſſent * alaudalia, vel non aliàs aſtricta ad feudalitatem

* Alaudium quomodo fieri

Digitized by Google

poſſit feudum & res feudalis.

litatem vel dominium directum alterius domini quam imperii, recognoſceret ab hærede univerſali & ſucceſſoribus ejus Duce Sabaudiæ in feudum ligium & nobile. Reſpondi tamen, quod quæcunque poſtea ibi quæſita per dictum Philippum vel ſucceſſores ſuos, non ſunt effecta feuda Sabaudiæ, niſi fuerint de facto ſcienter recognita. Succedit igitur concluſionis noſtræ optima limitatio: ſi hæc noviter addita per vaſallum fuiſſent prædia merè libera, & vera alaudia, quæ vaſallus ſciens eſſe talia, & volens ſubjicere domino, recognoviſſet ab illo acceptante, & ab eodem concedente in feudum recepiſſet, ſub denominatione ejuſdem veteris feudi, & in illius augmentum. Hoc enim modo prædia libera & vera alaudia, poſſunt effici feudalia: ut ſentit Speculat. in *tit. de locat.* §. *nunc aliqua*. & expreſſe tenent Joann. Andr. in *addit. verſicul.* 60. *in fin.* Paul. Caſtro in *l. cum falſa. verbo breviter iſtud. C. de juris & fact. ignorant. & in conſil.* 11. *ſuper* 1. *quæſ. vol.* 2. Jacob. de S. Georg. *in inveſtitur. feud. in verbo ſubſequenter. col.* 7. & 8. Plurima etiam ſunt feuda in Germania, necnon in Gallia, quæ non ſunt facta feuda per conceſſionem in feudum vel originalem infeudationem: ſed per ſubjectiones & recognitiones, ut dum eſſem in Germania vidi inſtrumentum authenticum factum in præſentia Epiſcopi Anicienſis die Veneris 15. Auguſti, anno 1292. quod quidam affectans vicinum alaudiale Caſtrum ſibi ſubjici, legavit ejus domino mediam cujuſdam villæ ad hoc onus. Quod cùm ille nollet facere, hæres defuncti dedit ei totam villam, ut totum cum dicto caſtro in feudum recognoſceret. Germani vocant hoc ſimplex & voluntarium feudum. Sed quando dominus dat de ſuo proprio in feudum, vocant illud feudum ligium.

*De Recognitione rei propriæ & quòd erronea recognitio rei propriæ in feudum, cenſum, emphyteuſim ipſo jure non valeat, nec quidquam detrahat recognoſcenti.

22 Redeundo ad rem. Notanter dixi *ſciens eſſe talia*, quia ſi vaſallus * ignoranter (ſive per errorem juris vel facti, non refert in damnis amittendæ rei, inquit Papin. in *l. error in fin. ff. de ris. & fact. ignorant.*) feciſſet talem recognitionem, ipſo jure non valeret, & indiſtinctè non præjudicaret, nec in proprietate, nec in poſſeſſione, ut tenent præfati doctores per textus in *l. qui rem l. ad probationem. C. de loca. & cond. in d. l. cum falſa. in l. ſi aliquam. in l. ſi me in vacuam. in fin. princip. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. l. neque pignus ff. de Reg. jur.* & hæc eſt concors omnium gloſſarum & doctorum ſententia in dictis locis & ubique, tenentiũ, quòd error domini conducentis, vel precario, aut in feudum, cenſum, vel emphyteuſim, recipientis rem ſuam, quam putat alienam, facit actum ipſo jure nullum, & nullum dominium, nullam poſſeſſionem perdit: & ita ex conſuetudine Rapha. Cun. in *conſil.* 165. *Gaſpar.* & quia quantum ad terminos materiæ, quam obiter ingredior, receptio in feudum, cenſum vel emphyteuſim, conductioni æquiparatur, ut omnes doctores conveniunt, & eſt in hoc eadem ratio: utar in ſequentibus, verbo conductionis tanquam apud doctores frequentiori, gratia brevioris & clarioris ſermonis. Idem ſentiens de feudo, emphyteuſi, & ſimilibus.

* Scienter conducens vel in feudum recipiens rem propriam ſimpliciter, ſive ut alienam, nullum perdit dominium vel quaſi dominium.

23 Notanter etiam dixi, *volens ſubjicere domino, &c.* quia quamvis * dominus conducens rem ſuam ab alio ſciat ſe dominum & poſſeſſorem rei ſuæ, tamen præter id quod non valet conductio, non privatur in aliquo dominio rei ſuæ, ſi illam conducat vel in feudum recipiat ſimpliciter, ſeu tanquam pertinentem ad locatorem. Et ita quantum ad dominum, tenent etiam omnes Gloſſæ & doct. & probatur in *d. l. ſi aliquam circa princ. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſ.* ubi textus facit differentiam: utrũ ſcienter conducens rem ſuam, conducat quaſi alienam an quaſi ſuam. Probatur etiam per textum *in l.* 3. §. *ſubtilius. ff. de condict. cauſa dat.* ubi ſi verè & realiter trado tibi rem meam tanquam tuam, nullum dominium transfero. Igitur multò minus ſi fictè trado, ut hic, in tantum, quod nec uſucapiendi conditio in te transfertur, & tenet Gloſſa magna Bart. & Joann. Imol. *in l. non ſolum* §. *ſi mihi. ff. de uſucapio.* & eſt textus in *l. cum ſolus. ff. eod.* quamvis contradicat Gloſſa *in d. l. ſubtilius. in verbo, non facio tuos*, quæ reprobatur per Jacob. Butr. Alexand. & Jaſon. ibi, & per bonæ memoriæ dom. Petr. * Stellam, quondam in legibus præceptorem meum, nuper ſupremi hujus Senatus conſiliarium meritiſſimum, in ſua docta repetit. *l. repetitio, verſ.* 4. *ff. de condict. indeb.* Et quod dixi, non præjudicare in dominio, idem in quaſi dominio, ut tenent præfati doctores & expreſſim Joannes Imol. *in conſil.* 57. *viſo quodam inſtrumento locationis.*

* Dom. Petrus Stella.

24 Nec obſtat quòd Bart. videtur velle contrarium in *l.* 1. *col.* 2. *verſic. tertio caſu. ff. d. offic. procur. Cæſar.* ubi dicit, quòd ſi tradens rem ſuam ſcit eam eſſe ſuam, ſed tradit tanquam alienam, nihilominus transfert dominium: ut *l. Julianus.* §. *final. ff. de curat. furio.* quia illud dictum Bart. debet reſtringi, & intelligi ſecundum textum quem allegat, ſcilicet quando dominus ſcienter tradit, non tamen tanquam ejus cui tradit, ſed tanquam rem alterius tertii ſeu potius nomine alterius tertii, cujus negotium ſcienter de ſuo proprio gerit: ut curator furioſi, ſolvens ejus debita de ſuis nummis vel de proprio fundo *d. l. Julianus.* §. *Curator in* 1. *reſponſo.* & ſic habet animum transferendi dominium in recipientem, & recipiens habet animum acquirendi dominium de novo. Igitur ſequitur effectus: & eadem ratione multo fortius dicendum eſt quòd hoc caſu poſſeſſio à tradente, ſi eam habeat, transferatur in recipientem. Nec obeſt * error recipientis, putantis acquirere dominium alterius quàm tradentis, ſicut quantum ad acquiſitionem dominii & poſſeſſionis; non obeſt error putantis eſſe debitum quum ſit indebitum *l.* 1. *& per totum ff. de condictione indebiti.* Sed ſatis eſt quòd in ipſa tranſlatione dominii non ſit error, nec diſſenſus, ſed conſenſus transferendi in tradente, & acquirendi in recipiente.

*Error nocet quatenus tollit conſenſum.

25 Et ita illud dictum Bart. rectè declarat Aretin. licet non ita clarè *in d. l. ſi aliquam rem col.* 2. *in princ.* quod notat quia Jaſon *in d. l.* ubi multa effundit, hoc non declarat.

An autem iſte ſcienter conducens, * vel recognoſcens ſibi præjudicet in poſſeſſione, doctores variant. Bart. enim & Angel. *in d. l. ſi aliquam col.* 1. tenent quòd non: & hanc opinionem firmat Alex. in *l.* 1. §. *ſi vir uxori. col.* 2. *verſic. fin. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. & conſil.* 69. *n.* 13. *cum ſeq. lib.* 2. Carol. Ruin. *col.* 6. *lib.* 1. Verum idem Alexand. contra morem ſuum ſui memor & plenius examinans *in d. l. ſi aliquam col.* 5. *&* 6. tenet contrarium, videlicet quòd poſſeſſionem perdit: & ita tenet Gloſſa, *ibi in verbo, quaſi non meam in fin. & in l. qui rem C. de locat.* & eſt communis opinio omnium Gloſſarum & doctorum ubique quæ an ſit vera, latè aliàs examinavi in collectaneis meis ſuper *d. l. ſi aliquam rem in formam repetitionis*, & pro nunc omitto, ne nimis extra hujus Gloſſæ materiam efferar.

* Poſſeſſionem utrum amittat qui ſciens rem ſuam, conducit vel recognoſcit ab alio.

26 Ex prædictis concluditur, quòd dominus & poſſeſſor, rem ſuam etiam ſcienter recipiens, vel recognoſcens, in feudum, cenſum, vel emphyteuſim, ſimpliciter vel ut rem concedentis, non perdit aliquod dominium: ſed conceſſio & recognitio, & contractus non valet ipſo jure, nec concedenti vel recognito, etiam ſi eſſet Eccleſia, acquiritur aliquis verus titulus, nec aliquod jus, & ita punctualiter & expreſſim determinat Bart. *in d. l. ſi aliquam col.* 2. *in quæſt. incipient. quidam nobilis*, uti fortius junctis his quæ ibidem dixit in *col.* 1. *num.* 3. *&* 5. tenet, quòd per talem actum nec amittitur, nec transfertur ulla poſſeſſio: & opinio Bart. (excepto eo, quod dixit poſſeſſionem non amitti, etiam à ſciente) ſequuntur omnes doctores ubique, ut patet per Ang. Joan. Imol. Paul. Alexand. *col.* 11. Aret. *col.* 1. & alios *in d. l.* & per Baldum Ang. Salic. *in d.* §. *qui rem.* Angel. in §. *emphyteuſim. col.* 2. *verbo ſed quærens, in authent. de non alien. collat.* 2. Antho. Bur. *in cap.* 2. *col.* 7. *de confeſſi.* Joann. Imol. *in cap. ſi cautio.* & ibi Feli. Sand. *col.* 21. *de fid. inſtrum.* Rapha. Cur.



Digitized by Google

*in d. conſil.* 165. Gaſpar Fulgo. *in conſil.* 5. *quidam Guillelmus* Paul. *conſil.* 11. *ſuper primo quæſito. vol.* 2. Alexand. *conſil.* 9. *ponderatis his. col.* 3. *conſil.* 69. *circa primum vol.* 3. *vol.* 5. Aretin. *conſil.* 14. *viſo & diligenter*, *col.* 5. Philip. Com. in *conſ.* 301. *circa primum vol.* 1.

* Id eſt nec ad actum aliquem decurrunt.

Et quod dixi de poſſeſſione, ſanè intellige, quamdiu partes remanent in terminis verbi dicti * actus nulli: ſi procedant ad actus facti, puta præſtationem fidelitatis, vel ſolutionem cenſus, aut canonis.

27. Advertendum tamen quòd ſubtilis Franc. Aretin. *in d. l. ſi aliquam col.* 4. *in princ. verſic. adverte etiam diligenter.* dicit, quod iſta concluſio videtur poſſe limitari, niſi ille à quo recognoſcitur res tanquam aliena, id eſt (tanquam recognita:) ſciat etiam quod res non eſt ſua ſed conductoris: tunc enim poteſt reſultare tacita donatio, quia licet locator locet rem ut ſuam, quia tamen ſcit eam eſſe conductoris, videtur tacitè conſentire in donatione, quam videtur facere conductor, ſcienter conducens rem ſuam tanquam ſit res locatoris, & allegat in ſimili, quod quando quis ſcienter ſolvit indebitum, ſi etiam ille cui ſolvitur ſcit eſſe indebitum, propriè contrahitur donatio tacita: & tamen ille qui recipiebat, recipiebat ut debitum quantum ad verba, quia indebitum ſolvebatur ut debitum: ſed quia ſciebat indebitum, quoad mentem & intentionem præſumitur recipere ut donatum, ut diſtinguit Bart. in *l.* 1. *in princ. ff. de donat.* per text. *in l.* 1. *ff. de condict. indeb. in l. cujus per errorem. ff. de reg. jur.* Hæc Aret. quod multum urget ad dicendum, quod conducens ſcienter rem ſuam tanquam ſit locantis, videatur rem illi donare, & locans ſcienter videatur ipſo facto donationem acceptare, ſic quòd hoc caſu hinc inde ſit celebrata & perfecta donatio, & per conſequens dominii & poſſeſſionis tranſlatio, & quòd cõt. actus locationis valeat.

* Improbatur opinio ſubtilis Aret.

28. Et iſta eſt magna, & multum colorata limitatio, tamen * non puto eam ſimpliciter veram pluribus rationibus. Tum prima, quia eſt maxima, & fere diametralis diverſitas inter iſtos duos caſus. Is enim qui ſolvit indebitum, intendit expreſſe, & eo ipſo ex natura actus ſolutionis rem ſolutam à ſe transferre, & alienare in eum cui ſolvit, & ille qui recipit, intendit de novo acquirere ſibi à ſolvente, rem ſolutam, & ſic ſi ſolvatur indebitum utroque ſciente, facilè actus tranſit in donationem, quia nulla ſit mentio finalis & expreſſæ intentionis, quæ eſt hanc rem de iſto transferre ad illum: ſed ſolùm alteratur modus & qualitas tituli transferendi: & propter utriuſque ſcientiam, res quæ utroque agente omnino transferebatur, transfertur titulo donationis. Sed in caſu noſtro, ille qui rem ſuam à ſe poſſeſſam ſcienter conducit, non intendit expreſſe, & eo ipſo ex natura contractus, rem aliquo modo transferre, nec aliquid alienare in locatorem, nec per hoc ex vi & natura actus intendit locator aliquid de novo in re acquirere: imò è converſo potius conducens intendit acquirere detentionem rei, & locans intendit illam concedere. Et ſic quantumcunque prima facie iſti caſus videantur ſimiles, tamen in veritate nedum ſunt diverſi, ſed prorſus oppoſiti: ut etiam ſentit Aret. *in d. l. ſi aliquam. col.* 2. *in princ. verſic. ſed in caſu noſtro.* Tum ſecunda, quia in ſolutione indebiti partes procedunt ad actum facti, puta realiter ſovendo, realiter recipiendo, & ſic impoſſibile eſt dubitare de animo transferendæ & alienandæ rei. Sed in caſu noſtro partes remanſerunt in ſimplicibus terminis verbi, nec fecerunt aliquam traditionem actualem: quia non exceſſerunt limites ſimplicis contractus. & ſic quamvis uterque fuerit ſciens, non tamen ſatis ſaltem æquè poteſt conſtare de animo alienandi rem, & maximè eam gratis donandi quum * multo ſint potentiora facta ad declarandam voluntatem, & aliquem effectum inducendum quàm verba, ut teſtatur Pompo. *in l. ſic tamen §. ei qui. ibi*, multò enim amplius eſt id facere quàm pronunciare. *ff. de ædili. edict. text. in c. dilecti extra de appellat. in 6. l. noſtram. C. de teſtã.* & facta vero pro-

* Facta verbis potentiora.

ximiora ſunt quàm nuda vocabula, inquit Bald. *in l. non ignorat. collat.* 1. *C. qui accuſare non poſſunt.* Igitur non valet illatio de actu facti, ad actum verbi: & maxime in caſu in quo repugnat præſumptio juris communis, quæ eſt quòd nemo præſumitur donare nec jactare ſuum. *l. cum de indebito. ff. de proba. cum vulg.*

29. Sed ego non facio vim in hac ſecunda ratione, quia in collectaneis meis tenui, in deductione meæ novæ diſtinctionis, quòd *l.* 1. *in fin. ff. de condic. indebit. & d. l. cujus per errorem.* æquè habent locum quando intervenit ſolum ficta & verbalis traditio, ſicut quando vera & realis traditio intercedit. Tum tertio, quia in caſu noſtro non ſolùm ipſe actus & verba nihil omnino diſponunt de alienando vel transferendo quovis modo, ſed potius de ſe repugnant alienationi, imò etiam verba illa quæ præſupponunt locantem eſſe dominum & ſuper quibus maxime poſſet fundari actus donationis ſi quis eſſet, non ſunt ullo modo diſpoſitivæ ſed merè enunciativa & præſuppoſitiva, ut patet ad ſenſum in caſu quo loquor: in quo aliquis ſimpliciter rem conduxit, vel expreſſe tanquam alienam, ſcilicet tanquam locantis.

30. Certum eſt autem quòd verba * præſuppoſitiva & enuntiativa non diſponunt, etiam in teſtamentis vulg. *l. ex facto.* 1. *ff. hered. inſtit.* & maximè in contractibus, *leg. publia. in fin. ff. depoſit.* ſed ſolùm faciunt probationem inter eaſdem partes, ad validitatem actus qui principaliter geritur duntaxat, ut *in l. optimam. C. de contrah. & commit. ſtipul. & in §. illud quoque.* qui ita debet intelligi & reſtringi in *auth. ut fratrum filii ſucced. collat.* 9. non autem ſi de ipſo enunciato principaliter movetur quæſtio: quia tunc non probant, etiam inter eaſdem partes, licet quandam præſumptionem faciant, per text. *d. c. illud de præſumptio.* ubi ita not. Hoſt. Anton. But. Panorm. Felin. Bald. in *l. ad probationem. C. de loca.* Ludovic. Roman. *in ſing.* 446. *nunquid per inſtrumentum matheſi. in ſing.* 80. *nota. quod quotieſcunque.* Alex. in *conſil.* 21. ubi in annotation. dixi *lib.* 1. *conſil.* 132. *col.* 5. *lib.* 5. Felyn. in *c. per tuas col.* 3. & ibi Phil. Dec. *col.* 4. ubi in annotat. tetigi *de probat.* Phil. Dec. *in c. cum cauſam. col.* 3. *de probat. c. cum venerabilis. col.* 13. *de exceptio. & in conſil.* 436. *in fin. adde infra §.* 5. *num.* 20. Et ſic hujuſmodi verba in veritate nihil inducunt, ſed ſolum opinione, quæ prorſus ceſſat probata in contrarium *veritate & publica. in d. l. optimam.*

* Enuntiativa non diſponunt.

31. Nec obſtat quod ex hypotheſi hujuſmodi verba ſunt prolata à ſciente. Tum primo, quia ſunt acceſſoria contractus locationis qui eſt nullus ipſo jure per *l. neq; pignus ff. de reg. jur.* cum cæteris ſupra allegatis, & ſic eidem nullitati ſubjacent: quoniam * principali actu nullo exiſtente non valent quæcunque clauſulæ etiam confeſſiones in eo appoſitæ, ut expreſſe notat. Bald. *in l. ſi abſentis ad fin. C. ſi cert. peta. in l. non dubium in* 10. *oppoſi. C. de legib.* per illum text. & per *l. cum principalis ff. de reg. jur. l. Aurelius. §. legatum. ff. de liberat. lega. l. fin. ff. de conſtit. pecunia. l. ſi patronus, §. patronum,* & ibi gloſ. *in verb. Faviana. ff. ſi quid in fraud. patron.* Bald. Jaſon. in *l. ex teſtamento. C. de fideicomm.* Bald. in *l. unica. C. de ſuffrag.* Paul. Alexand. in *l.* 1. *§. ſi vir uxori col. pen.* & ibi Jaſon. *col.* 3. *ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Alex. *in conſil.* 8. *collat. pen. ff. ſoluto matrim. & in conſil.* 3. *libro* 1. Tum ſecundo, & fortius eſt quod hæc verba poſſint per ſe ſubſiſtere, & valere, non poſſunt ad ſummum plus eſſe nec plus efficere, quam confeſſio ex certa ſcientia facta, per quam iſte conductor confeſſus fuiſſet explicitè, hanc rem non eſſe ſuam, ſed locantis.

* Principalis actus ſi nõ valet, nec clauſulæ & confeſſiones accedentes

32. Sed * ſic eſt quòd ubi de dominio, vel alio jure reali agitur, confeſſio etiam à ſciente facta, nullam inducit immutationem dominii, nec aliam diſpoſitionem, & nihil aliud operatur quam ſimplicem probationem, donec contra probetur, *text. eſt in l. interrogatum. C. de liberali cauſ. & in l. cum falſa. C. de jur. & fact. ignorãt.* ubi Bart. Bald. Salyc. Paul. Jaſ. & omnes

* Confeſſio etiam à ſciente facta ſuper jure reali non diſponit: ſed tantum probat.

Digitized by Google

ita reſolvunt, & eſt apud omnes in confeſſo. Carol. Ruin. Pret. *conſil.* 16. *col. pen. l.* 1. Imò plus vult. Sali. in *d. l. cum falſa ad fin.* non eſſe verũ quod per hæc verba etiam ſimplex poſſeſſio amittatur, vel transferatur: nec quod confitens habeat animum aliquid transferendi quum non ſint verba diſpoſitiva, ſed tantum enuntiativa. Nec obſtat quod ibi Salyc. notat aliud eſſe ſi confeſſioni additum eſſet conſtitutum, quia tunc confitens non remanſiſſet in terminis ſimplicis enunciationis: ſed proceſſiſſet ad diſpoſitionem, & in caſu noſtro videtur quod ſaltem locatio tantum valeat quantum conſtitutum: quia reſpondeo, quod licet verba locationis ſint de ſe diſpoſitiva, tamen nullius ſunt valoris, & non diſponunt, cùm dominus rem ſuam conducit, ut dictum eſt, & tunc locatio non adducitur ad fulciendam confeſſionem, ſed potius è converſo.

33. Tum quod eſt peremptorium, hoc caſu nulla eſt confeſſio explicita, ſeu per ſe ſubſiſtens, ſed tantum illa quæ tacite elicitur ex locatione: & ſic non poteſt ab actu locationis ſeparari, nec diſtingui. Igitur nihil diſponit, cum principalis actus à quo elicitur, non diſponat, ſed ſit nullus. Et ſic concludo quod ad validitatem hujus conductionis, vel recognitionis in feudum, rei ſuæ, aut ſimilis actus, non ſufficeret probare utramque partem fuiſſe ſcientem, niſi etiam probaretur quod diſpoſuerunt, & intenderunt agere & diſponere quod res alienaretur, & transiret in dominium locatoris vel concedentis. Et maxime attento quod eo ipſo quòd iſte conductor probabit ſe tempore contractus fuiſſe dominum, & ſic contrarium eorum quæ ſupponuntur verbis enuntiationis contractus, habet intentionem fundatam, quòd adhuc ſit dominus, & quòd contractus ſit nullus; locator autem replicans & probans de utriuſque ſcientia, non ſatisfacit, niſi etiam probet deventum eſſe ad diſpoſitionem donationis, & alienationis: tum quia inſtrumentum contractus, ſeu ejus forma, in ſe repugnat tali alienationi, & ſic non præſumitur facta: tum quia in dubio facienda interpretatio contra actorem, & maximè ſe fundantem ad acquirendum in verbis enunciationis, quæ falſa oſtenſa ſunt *l. veteribus. ff. de pact. l. ſtipulatio iſta habere licere.* §. *in ſtipulationibus ff. de verborum obligat.* Bartol. in *l. ſæpè ff. de verb. ſignif. cum ſimil.* facile enim fuerat apertius exprimere in inſtrumento, talis locator ſciens rem non eſſe ſuam, ſed conducentis, volentis amodò locatorem eſſe dominum, & eum recognoſcere &c. vel probare ultra inſtrumentum ita fuiſſe actum & dictum.

34. Sed hoc nihil aliud eſſet, quam clarè probare quòd dominus non conduxit rem ſuam ſimpliciter, ſeu tanquam alienam, ſed expreſſe tanquam ſuam, quo caſu militat concluſio oppoſita: quòd * qui rem ſuam ſcienter conducit, vel in feudum, cenſum aut emphyteuſim accipit, non ſimpliciter, vel ut alienam, ſed expreſſe tanquam ſuam: & non obſtante quod ſit ſua, ſtatim illius dominium, & poſſeſſionem transfert, & validus eſt contractus, ut ſtatim probabimus. Dixi autem expreſſe, quia in dubio etiam ſi ſciret rem eſſe ſuam, cenſetur non tanquam ſuam, ſed tanquam alienam, ſive concedentis conduxiſſe, vel recognoviſſe, ut eſt natura, & conditio actus & materiæ ſubjectæ, niſi expreſſe appareat de contrario, ut nominatim tenent Joan. Imo. in d. l. *ſi aliquam col.* 2. & ibi Aret. *col.* 1. *verſic. primo quidem.*

* Conducens vel alias recognoſcens rem ſuam tanquam ſuam, amittit dominium & poſſeſſionem.

35. Tunc autem dicitur conducere vel recipere tanquam alienam: quando dicitur talis dominus conceſſit talem rem ſuam, in locationem, feudum vel alias: vel quando dicitur, Titius accepit in locationem vel feudum, aut alias talem rem à tali domino concedente. Et dicitur accipere ut ſuam propriam, & à ſe poſſeſſam, quando dicitur. Titius ſciens talem fundum eſſe ſuum, & à ſe libere poſſideri, hoc non obſtante volens transferre illum in Sempronium, & ab illo recipere in locationem, vel feudum, conduxit, vel recepit in feudum, à Sempronio concedente. Vel Sempronius Titio ſcienti feudum tale eſſe ſuum, & volenti illud recognoſcere à Sempronio, eidem Titio locavit, vel aliàs conceſſit. Ita declaravit Bartolus in dicta *l. ſi aliquam. col.* 1. *verſic. ulterius quæro.* dicens non referre ſi hæc verba contineantur in inſtrumento an non: dummodo ita actum ſit, & probetur; & ibi Alexan. *collat.* 1. *verſicul.* 4. *præmitte.*

* Quando dicatur res tanquam ſua vel tanquam aliena conduci vel recipi.

36. Et tunc in hoc ultimo caſu, ego teneo valere contractum, & quod ſeparatur dominium & poſſeſſio à recognoſcente & recipiente: & transfertur in recognitum & concedentem. Ratio quia iſte effectus de transferendo dominio & poſſeſſione, non ſimpliciter enunciatur, ut in primo caſu: ſed expreſſe agitur, intenditur, & diſponitur. & ita tenet gloſſa in dicta *l. ſi aliquam. in verſic. an quaſi meam.* Idem ſentit & tenet Angel. ibi *in collat. ſecunda, verb. credo totum oppoſitum.* Idem ſentit ibi Joan. Imol. *col.* 2. licet non audeat diſcedere à communi opinione. Ita concludit & decidet *Aretin.* ibi. *collat.* 5. *ad fin.* Antequam recitem & confutem adverſas opiniones: hunc probo, quia ex omnium vel adverſariorum ſententia * quando intervenit verus titulus, & ficta traditio, transfertur dominium & poſſeſſio. *l. quedam mulier. ff. de rei vend. l. quiſquis. C. de donationib.*

* Dominium & poſſeſſio transfertur interveniente vero titulo & ficta traditione.

37. Sed utrumque hic intervenit. Primò, verus titulus quoniam ſcienter rem ſuam, ut ſuam conducens, habet animum illam transferendi in locatorem, & locator animum illam acquirendi: & uterque contrahentium hoc intendit, & diſponit. Conſtat perpendendo, quid ſit rem ſuam, ut ſuam ſcienter ab alio conducere. Igitur adeſt verus titulus, ſpecificus, intentus, & diſpoſitus: ſive enim iſte conductor intendat transferre liberaliter, eſt donatio: & eſt caſus rotũdus de validitate contractus, tam in capite donationis, quam locationis, & de tranſlatione dominii & poſſeſſionis *in d. l. quedam mulier* ſive intendat transferre mediante certo pretio, eſt venditio: ſive pro alia mercede, aut ob aliam cauſam transferat, eſt alius quivis contractus: & ſemper verus & legitimus titulus habilis ad tranſlationem dominii, eo ipſo quod dominus eam tradit animo transferendi dominii. Textus in §. *per traditionem. inſtit. de rer. diviſ. l. qua ratione.* §. *hæ quoque res. ff. de acquir. rerum. dom.*

38. Secundo intervenit * ficta traditio à jure approbata, videlicet ejuſdem rei conductio, per quam res ipſa, velut per columnam videtur tradi, ut inquit text. *in d. l. quedam mulier.* & contractus totus perfici, & conſummari per dominii & poſſeſſionis tranſlationem, & detentationis ex capite conductionis retentionem. Caſus eſt *in d. l. quedam mulier.* ſimilis caſus eſt in *l. quiſquis in l. ſi quis argentum.* §. *ſi quidem. C. de donat.* ubi ſi quis donet, vel in dotem det, aut vendat, aut alia quavis cauſa transferat rem ſuam, * retento uſufructu, illa retentio uſusfructus facit, quod ſtatim fingitur res vere tradita, ita quòd ſtatim conſummatus & perfectus eſt totus contractus, tam in capite donationis, venditionis, aut alterius tituli (quum acquirens ſtatim effectus verus ſit dominus & poſſeſſor) quam in capite uſusfructus retenti: quia ſtatim alienator eſt factus verus uſufructuarius rei quæ erat ſua, & quaſi poſſeſſor civilis & naturalis ſui uſusfructus, & poſſeſſor rei naturalis tantum ſecundum communem opinionem, de qua in *l. naturaliter.* §. *nihil commune. ff. de acquir. vel amit. poſſeſſione:* nec opus eſt alia traditione, vel quaſi traditione uſusfructus, de qua in l. 3. *ff. de uſufruct.* ſed ſtatim habetur pro conſtituto & tradito.

* Ficta traditio.

* Retentione uſufructus fingitur res vere tradita.

39. Et quamvis iſta omnia ſimul & eodem temporis momento fiant, ut patet in *d. l. quedam mulier, & l. quiſquis:* Tamen * ordine naturæ, & intellectus, cenſetur donatio, venditio, & alia tranſlationis cauſa, & ejus executio, prius fieri; deinde locationis aut uſusfructus conſtitutio ſubſequi. ut etiam vult Aret. in *d.*

* Ordo intellectus.



Digitized by Google

*l. ſi aliquam col. 4. ad fin.* Ecquis igitur dubitaverit, quin hoc ſecundo & ultimo caſu valeat contractus, & dominium & poſſeſſio tranſeat, quum ſint caſus dictarum *ll. quadam mulier. & quiſquis.* & ubi caſus legis nulla eſt dubitatio. *lege illam, ibi minime dubitatur. C. de coll. l. quod Labeo. ff. de Carbon. edict.* nulla quæſtio. *l. ancilla. C. de furt. & in auth. de non eligendo ſecundo. nub. mulier. in princ. juncta gloſſ. in verſic. nulla quæſt. col. 1.*

* Error Bart. Alex. & ſeq. in *l. ſi aliquam rem ff. de adquirenda poſſeſſione.*

40. Attamen palam videre eſt * Bartol. in *collat. 2.* & Alexan. *collat. 7. 8.* in dicta l. *ſi aliquam.* in hoc eodem ult. caſu, quo quis conduxit rem ſuam, poſtquam declaraverunt quid ſit conducere rem ut ſuam, ut ſuprà diximus, tenere & concludere contra gloſſ. ibi quòd non perditur, nec transfertur dominium, & ſic quòd non valet contractus, & quod non transfertur poſſeſſio in locatorem, licet perdatur per conductorem ſcienter: & etiam non valere contractum, & nullum transferri dominium, concludit Raphael. Fulgoſ. in *conſilio 5.* quidam Guillelmus, *collat. tertia, verſic. verum præmiſſis.* limitat tamen Bartol. in conducente ſcienter ut ſuam ab Eccleſia, quia illi ex donatione dominium acquiritur ſine traditione. *l. fin. C. de ſacroſanct. Eccleſ.* & cum ſeq. Alexan. ibi, *collat. 10. 11. 40.* & eorum principale fundamentum eſt * famigerata iſta theoria, à Dion. Jacob. Raven. primum inventa, quod quandoque intervenit verus titulus & vera traditio & transfertur dominium, & poſſeſſio: quandoque fictus titulus & vera traditio, & idem *l. prima. ff. de condict. indebit. l. cujus per errorem ff. de regulis juris.* quandoque verus titulus & ficta traditio & idem dict. *l. quadam, & d. l. quiſquis.* quandoque fictus titulus & ficta traditio, & tunc non transfertur dominium: de poſſeſſione variant, ut diximus. Et iſtud quartum & ultimum membrum exemplificant & intelligunt in conducente rem ſuam etiam ſcienter, & quod plus eſt etiam ſi conducat expreſſe ut ſuam. Sed iſta theoria eſt erronea in ſecundo & quarto membro & totus error conſiſtit & fluit ab iſto erroneo termino (*fictus titulus*) & hujus termini error facit eos inſigniter paralogizare etiam in ſententia, & in apertos errores incidere, ut patet in quarto membro, & in quæſtionibus inde pendentibus. Quamvis enim ſint plures * fictæ traditiones à jure approbatæ, ut conductio *d. l. quadam mulier. l. qui bona fide in princ. ff. de acquirenda vel amittenda poſſeſſione.* retentio uſusfruct. *l. quiſquis. C. de donatio.* Tamen nullus eſt * fictus titulus, & nuſquam in jure reperitur, quòd lex fingat aliquem donare, vendere, aut alio quovis titulo transferre, ubi conſtat, quòd hoc non facit, niſi ſicubi (quod tamen veriſſimum eſt) materia ſubjecta, & utilitate publica exigente, lex fingat interpoſitam ſtipulationem ubi conſtat eam omiſſam, ut in leg. *his verbis. ff. de adoptio. lege prima, in principio. C. de rei uxor. action.* Igitur male & temere illi antiqui doctores poſuerunt fictum titulum: quia non eſt hominis, ſed * ſolius legis fictionem introducere, ut decidit Bart. quem omnes ſequent. in *repet. l. ſi is qui pro emptore. ff. de uſucapio. col. 7. in fin. num. 13.* plures ex illis doctores, etiam aſſumunt fictum titulum pro præſumpto, ut latè tradit dom. Andr. Tiraq. *in tract. de conſtitut. poſſeſſ. part. 3. limita. 5.*

* Famoſus error adhucuſque pro jure uſurpatus.

* Fictæ traditiones quædam à jure probatæ.

* Fictus titulus nullus eſt in jure ſententia Molinæi.

* Fictio à lege tantum induci poteſt.

41. Sed omnis titulus neceſſario aut eſt verus & validus, aut nullus. Verum eſt quòd titulus verus & validus, aut eſt expreſſus, aut tacitus, ſub quo dativum illud à lege quem ſtrictum vocant comprehendo. Aut præſumptus, ſufficienti præſumptione: & talis eſt is quem male vocant fictum in ſecundo membro, ut quando quis indebitum ſcienter ſolvit ſcienti, tunc enim non impropria, nec ficta, ſed vera, licet tacita, celebratur donatio. Text. eſt in dicta *l. cujus per errorem ibi donatio eſt.* ergo verè & propriè eſt donatio. & ita tenet Bartol. in *l. 1. col. 1. ff. de donat.* dicens inſinuationem requiri, ſicut ſi expreſſum eſſet verbum, *dono*, & alii ibi ſeq. At in quarto membro gravius erraverunt exemplificando tam in conductione facta ab ignorante, quàm à ſciente: tam in facta tanquam de re ſua, quam ut de re aliena, inter quæ eſt diametralis differentia. Quia in ignoranter conducente, vel etiam ſcienter tanquam rem locatoris, & generaliter ubicumque locatio vel in feudum conceſſio, eſt nulla, non eſt aliquis nec præſumptus, nec fictus, nec putativus titulus, ſed nullus & funditus defectus tituli, ut declarat Bald. *in d. l. cum falſa ad fin. & in d. l. qui rem.* Sed in ſcienter conducente ut ſuam, non obſtante quòd ſit ſua, non eſt fictus titulus, ſed verus, licet tacitus vel præſumptus, ſicut ſuprà oſtendimus. Et expreſſè tenet Aret. *d. l. ſi aliquam col. 4.* dicens quòd ille qui conducit ſcienter ſimulatè temporis facit utrumque ſimul, quia donat & tradit. Et licet traditio ſit ficta, tamen donatio eſt vera & præſumpta: & ſicut ex titulo expreſſo & ficta traditione tranſit dominium de jure communi, ut *d. l. quadam mulier. & d. l. quiſquis.* ita ex titulo tantum præſumpto & ficta traditione. Et ſic non concurrit vere niſi una ſpecialitas. ita ad literam Aret. in *d. l. ſi aliquam in fin. col. 5.* Poſt Lud. Roma. ibi, & dato quòd eſſent duæ ſpecialitates, tamen una venit in conſequentiam alterius, ut tradit Andr. Tiraq. in *tract. de conſtit. poſſeſſ. par. 3. limit. 5. in fin.* reprobando opinionem Joan. de Monte Specillo in *l. certi condictio §. depoſiti. ff. ſi cert. pet.* Aliam autem diſtinctionem in dictis collectaneis meis concinnam, inter titulum verum, præſumptum vel putativum, cum traditione vera, vel ficta, & inter traditionem veram, vel fictam, omni ſpecie tituli denudatam: quam cum multis aliis prolixitatem & evagationem veritus pro nunc omitto.

42. Ex his patet quod * dominus recognoſcens, vel recipiens in feudum rem ſuam liberam, ſcienter ut ſuam, hoc eſt non obſtante quòd ſit ſua, ſive expreſſe, ſive tacite hoc agatur, & de hoc conſtet, ut diximus efficit illam feudalem. Nec obſtat quòd non intervenit inveſtitura, ut objicit Oldra. *q. 133. factum tale eſt*, & refert Bald. de *cap. qui curi. jam vendi. in princip. col. 6.* quòd certus eſt modus conſtituendi feudum, puta per inveſtituram, ut *cap. unico. quib. mod. feud. conſtit. poteſt* non autem hoc fit per ſimplicem recognitionem. ut *C. de liberali cauſa l. liberis. l. parentes. l. inter rogatam*, quia reſpondeo, quod etiam ad conſtitutionem feudi de * novo non requiritur præciſa vera inveſtitura, ſed ſufficit actus æquipollens, qui pro inveſtitura reputatur, ut ſi dominus alicui coram paribus curiæ dixerit. Vade in poſſeſſionem illius fundi, & teneas illum pro feudo: licet enim non interceſſerit inveſtitura, tamen perinde feudum verum & rectum conſtituitur, ac ſi interveniſſet. text. eſt in *cap. 1. in princ. de conſuetud. recti. feudi. & ita* not. Bald. Alvarot. & alii in dicto *cap. unico quibus mod. feud. conſtitui poteſt in uſibus feud.*

* Feudalis res efficitur, quam (licet ſuam & liberam) dominus feudalem ſcienter recognoſcit & recipit.

* Inveſtitura in novo feudo non requiritur, ſed ſufficit in ea æquipollens inveſtitura.

43. Apud nos autem nulla requiritur præſentia curiæ vel parium, nec alia forma inveſtituræ, ſed ſufficit ſimplex conceſſio, & receptio in feudum, quæ vere fit, & geritur in iſto caſu. Nec eſt facienda differentia utrum iſto modo recognoſcatur Eccleſia, vel privatus, in quo fere omnes doctores erraverunt: quia hic adeſt verus titulus, & ſic nulla eſt ſpecialitas niſi unica; videlicet quòd traditio eſt ficta: ſed non eſt minus efficax, ut patet in * *d. l. quiſquis*, quæ ſolum habet locum ut ficta traditio intercedat, quando retinetur uſusfructus ſed etiam quando utile dominium retinetur in feudum, vel emphyteuſim, animo transferendi directum in recognitum: quia hoc pro vera traditione habetur: & directum dominium cum civili poſſeſſione transfertur. Ratio, quia id vere & ex certa ſcientia agitur, ut recognoſcens remaneat in poſſeſſione, tanquam verus vaſallus, vel emphyteuta quæ eſt ficta traditio poſſeſſionis tranſlationem operans, & per con-

* Ampliatio *ad l. quiſquis C. de dona.*

Digitized by Google

ſequens dominii etiam in privato. Ita decidit Bald. *in c. cum veniſſent, in verbo fin. idem ergo. de reſtitut. ſpoliat. & in rubr. extra de præſcript. col. 2. in fine verſicul. quid ſi confiteor.* Ex his habes clare & reſolutivè declaratam materiam recognitionis rei propriæ, in qua confuſe & prolixe nimium locuti ſunt ſcribentes in dicta *l. ſi aliquam & l. cum falſa. C. de juris & fact. ignorant.* quarum legum non poteſt una bene intelligi ſine alia, ut patet per prædicta: quicquid dicat Paul. *in d. l. cum falſa.* & expeditam difficilem illam quæſtionem quam in multis locis movit Jaſon, videlicet in *l. 1. col. 3. nu. 15. ff. de offic. procurat. Cæſar. & in d. l. cum falſa. & in l. 2. col. 57. quæſt. 16. C. de jure emphyt.* & tamen ſemper indiſcuſſam & indeciſam reliquit. Ut ad id unde digreſſi ſumus revertamur,

* Juriſdictio adquiſita per vaſallum & adjecta feudo non cedit feudo, nec poteſt in eam dominus manum injicere: nec tranſit ea alienato feudo.

44 Quæro, vaſallus habens caſtrum vel amplam domum cum certis adjacentibus prædiis in feudum, acquirit * juriſdictionem in caſtro, vel domo & prædiis feudi, An cedat feudo? Videtur quòd ſic: quum videatur eſſe incrementum intrinſecum, & poſſit vaſallus facere conditionem feudi, & domini meliorem, inquit text. *de inveſtit. de re alien. fac. §. è contrario, in fine, ibi num.* 2. ita firmat præpoſitus Mediolanenſis. Veritas eſt in contrarium, quia juriſdictio poteſt per ſe ſubſiſtere, & ſeparari, ſalva ſui ſubſtantia à caſtro, prædiis & rebus feudalibus, quæ poterunt eſſe unius & juriſdictio alterius, ut originaliter decidit Bald. in *§. è contrario de inveſtit. de re alien. fact.* & ibi Jacob. Alvarot. Et bene licet Præpoſitus ibi contrarium teneat: & opinionem Baldi ſequitur Carol. Ruin. *conſ.* 14. *lib.* 1. & not. Paul. in *conſil. 56. videtur dicendum vol.* 2. Alexand in *conſil. 76. in caſu & lite col. 2. vol. 2.*

* Juriſdictio poteſt eſſe ſine territorio & è contra.

Imo poſſet * territorium eſſe ſine juriſdictione & juriſdictio ſine territorio, ut declarat Bart. in *l. 1. col. fin. ff. de juriſdict. omnium judic.* Philip. Decius in *conſ. 483. col. 2. conſ. 528. col. ultim.* Nicol. Boer. *deciſ. Burdegal.* 227. & dicit Baldus in *l. data opera. collat.* 10. *ſuper prædicamento ſitus ad fin. C. qui accuſare non poſſunt,* quòd eſt quædam qualitas territorii, ab illo ſeparabilis: & ſic licet ſit addita feudo, tamen dicitur augmentum extrinſecum: imo omnino alterius naturæ & qualitatis. Igitur non cedit feudo, per textum in dicto *§. è contrario*: ubi ita tenent Bald. Alvarot. *in fine.* plus dicit ibi Baldus, quòd juriſdictio nedum eſt ſeparabilis, ſed ſeparata: quod non eſt verum, diu conſiderando juriſdictionem in ſe ipſa ſola, & in abſtracto, & prout eſt quid incorporale, diſtinctum à proprietate feudi, cum qua nihil habet commune, ut pulchrè not. Baldus in *l. à procuratore C. mandat.* Alioquin quandiu eſt annexa ipſi caſtro, non dicitur jus ſeparatum, ſed cenſetur de jure & pertinentiis caſtri, & in dubio dicitur adhærere caſtro & territorio, ut tenet Bartolus in *l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi.* Petr. Anchar. *in repet. cap. acceſſorium. collat. 32. de regul. jur. in ſexto*, ſaltem materialiter & paſſive, ut inquit Alexand. *in conſil. 35. viſo proceſſu col. 2. vol. 4. & in dicta l. 1. col. fin. de juriſdict. omnium judic. ubi vide concord.*

* Juriſdictio tranſit cum univerſitate caſtri.

45 Et in alienatione * & diſpoſitione caſtri tranſit cum ejus univerſitate, per not. Innoc. *in cap. cum ad ſedem col. 1. extra de reſtitut. ſpoliat. in cap. ex literis de jure patron.* ubi per Hoſti. Joann. Andr. & cæteros canon. quod eſt verum quando diſponitur de ipſo caſtro in ſe, vel de ejus parte ſub nomine quotæ. Secus ſi diſponeretur de prædiis particularibus caſtri, etiam adjecta clauſula univerſali, cum omni jure: quia per eorum venditionem aut alienationem, nulla transfertur juriſdictio ſecundum Bartolum in dicta *l. prima in fine. C. de juriſdict. omnium judicum, & omnes ſequen.* ſed remanent prædia ſub juriſdictione caſtri, ut prius *: nihil enim habet commune proprietas prædiorum cum juriſdictione, ut not. declaratio Oldrad. *in conſilio.* 176. *factum tale eſt*, Baldus in dicta *l. à procuratore, & ff. de rerum diviſione in rubr. collat. 3. verſic. ſed nonne alveus.* & pulchrè in *conſil. 138. conſiderandum eſt, in conſil. 293.*

* Juriſdictio nihil habet commune cum prædiorum proprietate.

*Thema integrale & in conſilio 322. in primis, vol. 4. in capite unico. §. finali* per illum textum, *quibus modis feudum amitt.* & ibi ſequitur Alvarot. *collat. fin. num.* 4. Ludov. Rom. *conſil. 444. An dictum caſtrum.* Jacob. de S. Georg. *in ſua inveſtit. feud. in verſ. de caſtro rubri montis, collat. 1. & 2.* Bertha. fir. *in tract. Gabell. part. 1. quæſt.* 13. Andr. Barba. *in addit. ad Bald. de cap. qui curiam vendidit in fin. princ. in uſibus feud.* Dom. Franciſcus Curtius *in l. prima, collat. finali. ff. de juriſdictione omnium judicum.* Philipp. Decius, *conſil. 483. num.* 9. Et ſic juriſdictio acquiſita & unita feudo per vaſallum, efficitur ſicut unum corpus cum caſtro, * velut capite rei feudalis, cui caſtro & capiti, cenſetur adhærere tanquam digniori, & ſicut acceſſorio principali, ut inquit Baldus *in cap. ad hoc. col. 2. de Allod.* poſt Joann. Blan. in *ſumm. feud.* ſicut deſtinatione patrisfamilias prædium acquiſitum efficitur unus fundus cum feudo, in quantum feudum eſt res patrimonialis, ut ſuprà declaravimus; non tamen juriſdictio vel prædia addita efficiuntur feudum, nec cedunt feudo ut feudo, quia non uniuntur ei in eadem qualitate feudali ejuſdem feudi.

* Juriſdictio adhæret caſtro velut capiti territorii.

46 Igitur non ſubſunt manui domini prehenſo feudo, imò nec includerentur in diſpoſitione facta per vaſallum de ſuo feudo in qualitate feudali talis feudi, nec etiam ubi alias ex circunſtantiis appareret de intentione diſponentis, quod non intendit comprehendere quaſdam pertinentias vel annexa, ut notabiliter tradit Aretin. in *conſil. 148. paucis eſt agendum,* Ludov. Rom. in *conſ. 166, viſâ diligenter. col. 2. verſic. quo ad ſecundum, quem ſeq.* Sozi. in *l. ſi is qui ducenta. §. utrum. collat. 3. num. 3. ff. de rebus dub.* & Felin. in *cap. 2. col. 9. notab. 6. verſic. & prius nota. extra de reſcript.* Plus dico, quòd in dubio * juriſdictio non præſumitur eſſe feudalis, nec de pertinentiis caſtri in quantum eſt feudum: & ſic * dominus feudalis (excepto rege) non habet intentionem fundatam in juriſdictione feudi, ut feudalis ſit & à ſe moveatur, niſi probet, ut in ſimili notat Alexand. *conſil. 55. num. 18. num. 19. lib.* 4. & not. ſuprà *ead. gloſſ. num. 20. & infra §. 46. num.* 7. facit quod not. Alexand. *conſil. 94. num. 11. lib.* 5. quod juriſdictio in dubio intelligitur conceſſa perſonæ & non territorio. Et ſic Cardin. Alexand. valde erravit in dicto §.

* Juriſdictio non præſumitur eſſe feudalis nec de pertinentiis caſtri.

* In juriſdictione feudi nemo (præter Regem) ſuam intentionē fundatam habet niſi probet.

47 Ex his patet deciſio illius quæſtionis, an * conceſſo caſtro ſit conceſſum territorium & juriſdictio? In quo dicendum eſt, quòd ſic, de territorio & juriſdictione quæ erant annexa caſtro tempore conceſſionis, non aliàs. Idem dicendum eſt de molendinis & aliis pertinentiis, quæ erant annexæ caſtro, & in dominio diſponentis tempore conceſſionis: ſecus de his quæ erant de dominio privatorum, vel aliorum, vel etiam ipſius concedentis, ſed ratione perſonæ, vel ex privilegio, aut alias, & non ratione caſtri, nec de pertinentiis caſtri. Bartol. dicta *l. inter eos. ff. de acquirend. rerum dom.* Et ita determinat Bald. poſt longam diſputationem in *cap. de cap. qui curiam vend. in princ. col. 5. verſic. ſolvendo dixit.* Jacob. But. & *in collat. fin.* ibi, alia quæſtio formatur à domino Dy. Idem Bald. *in l. monumenta. C. de legat. in l. cum multa ad finem Codic. de bon. quæ lib. & in l. 1. §. in initio. col. 1. verſic. ſed quid in donatione. ff. de Officio. præfect. urb.* & ibi Bartol. *§. cum urbem & ſequen.* Petr. Anchar. *in d. repetit. cap. acceſſorium col. 34. in fine 3. quæſt. principa.* Paul. Caſt. *in conſil. 406. ſatisfaciendo. collat. 2. verſicul. 4. quæritur volum. 2. & conſil. 187. notandum eſt collat. 2. volum.* 2. Anto. Cor. *in tractat. de poteſtat. & excell. reg. quæſt.* 5. & ſcite tradit Fabius de monte ſancti Savi. *infra de empt. & vendit. in quæſt. 6. princip. verſicul. circa tertium membrum.* Franc. Purpura. *l. 1. collat. penult. ff. de juriſdict. omnium judicum.* Andr. Alciat. *cap. quod ſedem num.* 89. *extra de Offic. ordin.* Philipp. Decius, *conſil. 483. n.* 19. Et ita limitanda & intelligenda ſunt quæ late diſcutit Oldrad. *quæſt. 251. ad quæſtionem*, & Bartol. *in l. 1. §. ultim. & omnes poſt eum ff. de juriſdict. omnium judicum.* Jacob. de S. Georg. *in inveſt. feud. verſic. de*

* Caſtro conceſſo videtur cōcedi territorium & juriſdictio, ut & molendina & pertinentiæ omnes annexæ caſtro tempore conceſſionis.



Digitized by Google

*caſtro rubri montis, cum concord. per eos allegata.*

* Caſtro conceſſo transfertur etiam merū & mixtum imperium adhærens caſtro, maxime ſi caſtri conceſſio fiat à principe.

48 Declaro primo, ut * nedum transferatur ſimplex juriſdictio, ſed etiam merum & mixtum imperium: & maxime ſi conceſſio fiat à principe, ut not. per Bart. in *d. §. cum urbem.* Et doctores in *l. fin. ff. de conſtit. princip. in l. ſi quando* 1. *C. de bon. vacan. lib.* 10. quod intellige, ut dixi, quando merum & mixtum imperium adhærent caſtro vel rei conceſſæ, aliàs nulla transfertur juriſdictio, etiam ſi conceder s alias habeat ibi omnem juriſdictionem, niſi expreſsè dicatur, quo caſu ſi fiat mentio * juriſdictionis ſimpliciter intelligitur de ſimplici juriſdictione tantum, non autem de mero, nec de mixto imperio: ut rectè ſentit Baldus in cap. *quanto col.* 2. *extra de judic.* Panorm. *in cap. quod ſedem de Offic. ordin.* quamvis pract. Pap. *in lib. action. confeſſo. pro ſervit. in gloſſ. plenam & omnimodam verſicul. per hoc autem*, tenuerit contrarium, & etiam Philipp. Decius in *cap. licet cauſam. col.* 1. *de probat.* Andr. Alciat. *in dicto capite quod ſedem num.* 41. ſed malè) quoniam in generali mandato & multo fortius, in nova & perpetua conceſſione in proprietatem non venit imperium merum vel mixtum, niſi expreſſim & ſpecialiter dicatur. textus in *l.* 1. *in princ. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict.* etiam ſi conceſſio fieret à ſupremo principe Francorum Rege, ut in terminis decidit Speculat. *in tit. de juriſdict. omnium judicum §.* 2. *num.* 16. *verſic. verumtamen.* & ibi Joann. Andr. *in addit.* Jaſon *in l. imperium. collat.* 5. *num.* 14. *ff. de juriſdict. omnium judicum*, quorum dicta debent intelligi & limitari ex conditione & qualitate rei conceſſæ, ut dixi, vel ex verbis conceſſionis, ut * ſi diceretur cum omnimoda juriſdictione vel cum pleniſſima juriſdictione, juxta gloſſam & doctores in *clem.* 1. *verſic. omnimodam de for. compet.* ut tenet Bald. *in l. placet collat. penult. C. de pedan. judic.* Panorm. in *cap. conqueſtus. collat.* 2. *extra de judicus.* Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. in verbo cum mero mixto imperio col.* 3. *verſicul. ſed quid ſi habens.* Et quod dixi in conceſſione juriſdictionis venire tantum ſimplicem, maxime procedit quando non ratione loci, nec in proprietatem donatur juriſdictio, ſed quando ſolum committitur ſeu mandatur in exercitium & adminiſtrationem, ut in conceſſione officii tenet Felin in *cap. quod ſedem. col. fin. de Offic. ordin. verſ. cogitabant.* ubi primus caſus Felin. debet reſtringi ſecundum prædicta cum concord. quas Felin. Decius & alii præallegati adducunt, quia nolo in illis minutatim congerendis occupari.

Juriſdictionis verbo intelligitur ſimplex juriſdictio, non merum aut mixtum imperium.

Juriſdictione omnimoda & plena conceſſa intelligitur quoque merū & mixtum conceſſum.

* Imperio omni & poteſtate conceſſis ſuprema poteſtas & appellationum cognitio nō cenſentur conceſſa, & ideo jus ſuperioritatis remanet penes concedentem.

* Juriſdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari & in eum, eodē modo refluunt.

49. Declaro ſecundo, ut ſi conceſſio, vel nova infeudatio caſtri, ſeu alicujus ducatus, aut comitatus, fiat à ſupremo rege noſtro, cum * tranſlatione omnis imperii, & poteſtatis, etiam ſi expreſſe dicat ſe donare & cedere omne jus quod in eo habet: nihilominus jus ſuperioritatis, & ſupremæ poteſtatis imperii & juriſdictionis remaneat penes concedentem: ad quem poterit appellari à ſententiis latis per donatarium vel ſuos judices. Et de cauſis appellationum poterit concedens libere cognoſcere ut dominus ſupremus, vel is cui commiſerit. Ita decidit Joann. Andr. in *addit. Speculat. de juriſdict. omnium judicum in addit. incip. vidiſti dnus. collat. fin.* Angel. in *l. prima §. qui mandatum. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. fac. qua dicam infrà §. ſequ. gloſſa* 4. *numer.* 18. quia * à ſupremo principe (in quo ſunt omnes theſauri dignitatum reconditi, Baldus in *cap.* 1. *in princ. quis dicat. dux.*) velut à mari fluunt omnes juriſdictiones, & ad eum refluunt ſicut flumina, inquit Azo. in *ſumm. de juriſdict. omnium judic.* Baldus in *§. ad hoc. de Allod. collat.* 3. *verſicul. ex præmiſſis in uſibus feudorum* Angel. in *l.* 1. *in princip. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. & rub. ff. de juriſdict. omn. judic.* Carol. *in conſil.* 22. *n.* 7. *lib.* 1. non quod ſint manuales ſeu revocabiles ad nutum, (ut adulatores aulici & forenſes quæſtuarii blaterant) ſed quod ut membra dependent à capite quod non poteſt ſine illis ſubſiſtere, nec membra ſupprimere, nec * poteſt ſummus princeps in totum alienare, & abdicare, ſeu ut dicunt, expropriationem facere, territorii, dignitatis vel juriſdictionis, licet commoda, & utile dominium concedere poſſit: ſalva ſuperioritate, recognitione & fide. ut notat. ait Baldus *in proœm. feud. collat.* 8. *verſicul. expedita & in proœm. C. col.* 3. *ibi, tertio per modum expropriationis*, alias eſſet homicida ſuę dignitatis, ut inquit idem Baldus *in cap. licet cauſam collat. tertia extra de proba.*

* Imperiū omnimodum alienans princeps, eſt homicida ſuæ dignitatis.

50 Adverte tamen quod quantumcunque conceſſum ſit merum & miſtum imperium, cum omnimoda juriſdictione, etiam in proprietatem & ratione territorii * intelligitur in prima inſtantia, non autem de cauſis appellationum in ſecunda inſtantia, ita quod is cui facta eſt conceſſio non poterit deputare unum judicem pro prima inſtantia, & alium pro ſecunda; nec aliter per ſe vel alium cognoſcere de cauſis appellationum à ſententiis ſuorum judicum, quia iſtud jus cognoſcendi de cauſis appellationum (quod Gallici reſſortum vocant) ut patet per Joan. Fabrum *inſtit. de Attilia tuto. in princip. col.* 4. & declarat Guid. Pap. *in deci. Delphin.* 518. non cenſetur in dubio conceſſum, ſed reſervatum. Ita tenet Ang. in dicto *§. qui mandatum*, Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. verbo cum mero mixto imperio. col.* 2. *verſ. ſed an ille, & ſub verſ. & dicam vaſalls pro dict. reb. feud. col.* 13. *verſ. unum ſemper noteris*, & hoc niſi expreſſim concedatur, vel ſit de natura & conditione rei conceſſæ, ut quando conceditur caſtrum in caſtellaniam, vel cum jure caſtellaniæ, quod ſecundum communem uſum & conſuetudinem hujus regni, importat plenam juriſdictionem in prima inſtantia, & unum reſſortum tantum, id eſt jus primarum appellationum à ſententiis primæ inſtantiæ:

* Juriſdictione conceſſa etiam in proprietatem, unicus tantum gradus juriſdictionis intelligitur conceſſus, hoc eſt primæ in ſtantiæ, at non appellationum, niſi aliud natura rei conceſſæ ſuadeat.

51. Si ita quòd * Caſtellani hujus regni ſolent habere unū judicem pro primo tribunali, quem præpoſitum vocant, qui omnem juriſdictionem exercet in prima inſtantia: & alium judicem pro ſecundo tribunali, quem Ballivum vocant, qui cognoſcit in ſecunda inſtantia de cauſis appellationum à ſententiis primi judicis domini caſtri & Caſtellani, quamvis è re publica eſſet, quod unicum tantum juriſdictionis gradum, eumque probè adminiſtratum haberent, ut not. infrà §. 2. *gloſſ.* 3. Nec obſtat quod Franciſcus Curtius *in* 7. *& ultim. par. feud. quæſt.* 12. videatur tenere contra dictam opinionem Ang. per doctores Bart. in *l.* 1. *ad fin. ff. quis & à quo appell.* Panorm. *in cap. relatum ad fin. extra de Officio delegat.* dicentium quòd à ſententia vicarii non generalis vel foranei appellatur ad eum qui commiſit, & non ad ſuperiorem committentis: quia loquuntur in meris terminis juris communis diſponentis, quòd à ſententia delegati appellatur ad immediatum delegantem: non autem decidunt quod inferior

* Caſtellani hujus regni duos habent gradus juriſdictionis.

52 * habens juriſdictionē limitatā, non poteſt delegare ſemel vel pluries, ut cognoſcat de una vel pluribus cauſis appellationis, fruſtrando ſuperiorē jure ſuo, quia hoc eſſet in fraudem appellationis ad ſuperiorem devolvendæ, & non valeret etiam ſi fieret per viam ſtatuti ab habente poteſtatem ſtatuendi. per textum & notata *in cap. venientes de jurejurando* ſive directo, ſive per indirectum, ut notat Ludov. Rom. in *conſil.* 2. *viſis. collat.* 2. & ſic vera eſt opinio Ang. & quotidie notorie practicatur. Quinetiam in meris terminis pontificii juris, Si Epiſcopus certam cauſam ſpeciali vicario, & non generali delegaret, ad hoc ut ad ſe, & non ad ſuperiorem appelletur, non proderit ſibi hujuſmodi fraus, & cautela: ſed poterit ad ſuperiorem omiſſo delegante appellari. Et poteſt ſuperior cenſura Eccleſiaſtica coërcere committentes tales fraudes, etiam per viam conſtitutionis, & canonis generalis latæ ſententiæ, ut expreſſim tenet Speculat. in *tit. de appellatione §. nunc tractemus. verbo ſed ſecundum præmiſſa. num.* 6. referunt & ſequunt. Joann. Imo. Joann. Andr. Cap. Gemi. Philip. Franc. *in cap. Romana in princ. de appellatio. in* 6. & late Firmia. in *tract. de Epiſcopis lib.* 4. *part.*

* Juriſdictionis habens certos gradus, non poteſt eos multiplicare delegando vel ſubdelegando.

Digitized by Google

*part. quæſt.* 26. Et generaliter & abſolutè quòd hoc non poſſit fieri, etiam de jure civili, tenet & probat ſingulariter Joann. Faber *inſtit. de vulg. ſubſtit. in princ. ad fin.*

* Regalia non tranſeunt etiam ſub univerſali clauſula.

53 Declaro tertio ut* in conceſſione caſtri, vel ducatus, aut comitatus, facta per ſupremum principem cum omni imperio, etiam cum hac clauſula, *omni jure* quod habet nullo reſervato, non veniant nec tranſeant regalia, & alia reſervata regiæ majeſtati in ſignum ſupremæ poteſtatis: ſed ſolum ea quæ poſſunt convenire illi, cui fit conceſſio, ſeu cuilibet inferiori, & domino particulari caſtri. Nam duplex jus habet Rex in caſtro, vel re conceſſa, unum tanquam dominus ſpecialis & utilis ipſius caſtri, quod forte emerat, & illud cenſetur transferre: aliud tanquam Rex, quia habet dominium directum & jus regium univerſaliter in toto regno, & de iſto jure regio nihil transfertur, ita punctualiter decidit Alberic. in *l. 1. in fin. ff. de officio ejus cui manda. eſt juriſdict. & in l. fin. in fin. C. de juriſdict. omnium judic.* Luc. Penn. *in l. 1. col. 7. verſ. vel dicas plenius, de privileg. ſchola. & l. 1. col. 2. verbo ſed pone rex. de veteranis lib. 12. C. Laurent. Calca. in conſil.* 102. Ratio eſt duplex, prima, quia hujuſmodi regalia ſunt de juribus coronæ, & illi annexa, & inſeparabilia: nec ſunt in commercio. *l. apud Iulianum §. conſtat ff. de legat. 1. l. fin. ff. ut in poſſeſſ. legat.*

*Regalia non ſunt alienabilia per principem.

54 Ita quod non ſunt alienabilia etiã per ipsũ principem ex certa ſcientia vel motu proprio, ut decidit Andr. Iſern. *in cap. 1. §. ſimiliter poteſt col. 2. verbo in his functionibus de capitan. qui curiam vendidit & latius* Luc. Penn. *in l. 2. C. de jure reipub. ad fin. lib. 1. l. contra publicam col. 5. de reari milit. lib.* 12. & copioſiſſime *in l. quicunque 2. per tot. col. 4. de omni agro deſer. libro* 11. Joan. Plat. in *l. prædia C. de diverſ. prædiis urban. libro* 11. Omphalius *lib. 1. diſtinct. princ.* & de facto alienata debent ſine ullius aſſertionis obſtaculo, ad jus priſtinum revocari, ita ut nulli penitus audiantur, qui aut reſcripto, aut annotatione dominium, vel emphyteuſim, vel conductionem, quolibet genere largitatis ſe meruiſſe cauſentur. per textum *in l. omnes fundi de fund. patrimon. lib.* 11. & ibi Luc. per argumentum à fortiori, quia ſi revocatur alienatio patrimonialium, multo magis fiſcalium, quæ ſunt in dominio coronæ, ſit quod manubia nupta conquerente alia ſibi detrahi *l. 2. C. de apparito. Proconſul. & legat. lib.* 12. Fortius probat Luc. *in l. 2. in verbo quiſpiam de fundum limitro. eod. libro*, quod nec à privatis poſſideri, nec præſcribi poſſunt.

*In regalibus ſpecialis conceſſio requiritur.

55 Secunda ratio, quia etiamſi aliquo modo poſſent concedi, tamen non veniunt ſub quibuſcunque verbis generalibus, ſed demum ſi* ſpecialiter & expreſſe concedantur, ut notant omnes doctores in *cap. unico quæ ſint regal.* per illum textum in verſiculo *niſi quæ ſpecialiter*, qui tamen textus non hoc, ſed aliud intendit, ſed ſatis clarè probatur per *cap. quod tranſlationem de officio delegat. & quæ gloſſ.* & doctores notant ibi, & *in l. in princip. ff. de Officio ejus cui mandata eſt juriſdict.* ubi vide, ne immorer in concordantiis non neceſſariis ad reſolutionem. Itaque in prædicta conceſſione cum omni imperio & pleniſſimo jure, ſive concedatur in proprietatem, ut in themate, ſive in officium & adminiſtrationem, ut dignitas proconſulatus, velut hi quos noſtrates vocant locum tenentes regios & gubernatores provinciarum, non venit poteſtas legitimandi, aut reſtituendi famæ, & cætera reſervata, ut criminis, & damnationis capitalis gratiam facere ſecundum Baldum in *d. l. placet. 1. col. fin. verbo ſecundo quæro. Cod. de pedan. judic. & cautum conſtitut. regis Ludovic. 12. anno* 1499. *artic.* 70. nec poteſtas creandi notarios publicos: ut notant Innoc. & alii in *cap. cum P. tabellio de fide inſtrum. & conſtit. regis Philippi Pulchri, anno* 1130. *artic.* 20. & Baldus enumerat 16. reſervata in *l. imperium, collat. 2. ff. de juriſdict. omnium judic.* Et prædicta procedunt quantumcunque verba ſint prægnantia, etiam ſi ſit facta mentio quorundam regalium, & ſubjecta clauſula generalis, quicquid dicant Andr. de Iſern. in *rubr. quæ ſint regalia, collat. 2. in verſic. feud.* & Paulus *conſilio 63. quod dicti reditus lib. 1.* quos refert & ſequitur Andreas Alciat. in *capite quod ſedem, numero 43. extra de Officio ordin.* & malè: ſemper etiam excepti cenſentur caſus quos Regios vocant, Regiis judicibus reſervatos, puta falſæ monetæ vel violentiæ cum armis. Nunquam enim horum cognitio tranſit, niſi filiis Regum fieret conceſſio, & hinc eſt quòd in ducatibus & comitatibus, quinetiam in appanagium, ut vocant, dentur & deputentur judices Regii qui de his caſibus reſervatis cognoſcunt.

Lege, quod in appanagium ut vocant, dantur, deputentur judices Regii.

*Contra Baldum.

56 Ideo puto Baldum malè* conſuluiſſe in conſilio *incip. Caſus eſt talis:* in ordin. 64. *vol. 1.* ſecundum veterem impreſſionem, & in ordin. 201. *vol. 2.* ſecundum novam, ubi conſuluit pro Epiſcopo & Comite Belvacenſi Pari Franciæ, quod per tempus immemoriale potuit in ſuo territorio præſcribere poteſtatem, creandi notarios publicos, contra Regem privativè ad ipſum Regem: & malè, quum hęc jura regia non ſint præſcriptibilia per inferiorem, nec etiam tranſibit poteſtas condendi leges, vel ſtatuta, ut tenet Angelus in dicta *l. imperium col. 2. verſicul. ex prædictis etiam,* quamvis Jacob. de S. Georg. in *inveſtit. feud. in verſ. cum mero & mixto imperio, col. 2. verſ. an nobilis contrarium teneat:* quia condere leges eſt ita arduum, quod etiam quibuſdam ſpeciatim regalibus conceſſis, ſub generali clauſula, non veniret; licet contrarium aſſerat Andr. Iſern. in *rub. quæ ſint regalia, in col. 2. verſicul. concedendo generaliter*, & magis eſt erroneum quod idem Iſern. *ibidem*, dixit conſtituere magiſtratus, non eſſe minus quam condere leges: & ad hunc errorem videtur impegiſſe Lucas Penn. in *dicta l. 1. col. 7. de privil. ſchola.* dum inter poteſtatem leges condendi, notarios creandi, monetam cudendi, & cætera regalia, enumerat magiſtratuum conſtitutionem.

*Magiſtratus conſtitutio in genere ſuo nõ eſt de regalibus.

57 Verum magiſtratum conſtituere, non* eſt in ſe de regalibus: ſed eſt effectus dominii juriſdictionis vel imperii, & ſic eſt multo minus quam ſuo jure habere juriſdictionem vel imperium. Et eo ipſo quod juriſdictio in aliquem ſuo nomine transfertur, ſtatim in neceſſariam conſequentiam, venit poteſtas conſtituendi magiſtratus idoneos, ad illius adminiſtrationem & exercitium. Nec obſtat quod in dicto §. *ad hoc*, inter regalia enumeratur poteſtas conſtituendorum magiſtratuum ad juſtitiam expediendam, quia ille textus loquitur de magiſtratibus regiis vel imperialibus, ad regiam vel imperatoriam juriſdictionem exercendam, non autem de aliis: ſinguli enim magiſtratus, nomine & vice domini juriſdictionis committuntur* nec poſſent committi ab uſufructuario niſi prout diſtinximus, infrà §. 108. hæc enim de ſe ſpectant ad proprietarium:* Nec magiſtratus habent aliquod jus aut dominium in juriſdictione, cujus omne jus, dominium & poſſeſſio, reſidet penes principem, vel alium dominum: ſed habent exercitium & adminiſtrationem tantum. Et vera eſt maximè in hoc regno opinio illa Lotharii, quam ſcite & eleganter refert & ſequitur Andreas Alcia. *lib. Parado. 2. cap. 6. contra Azon.*

* Uſufructuarius non poteſt committere & conſtituere magiſtratum.

*Magiſtratus nudum uſum & exercitium juriſdictionis habet nomine domini.

58 Et hinc eſt ratio, quod magiſtratus (ut hodie uſitatur, olim ſi quidem aliter obſervatum fuit, ex tolerantia Regum, ut patet *in conſtitut. Caroli ſeptimi, artic. 105. & Caroli octavi artic. 73.*) non poſſunt ſibi conſtituere vicarios, vel locum tenentes, ſed hoc ſpectat ad dominum: quoniam uſuarius alium uſuarium nequit conſtituere, ut inquit Alciat. & ultra eum, quod etiam ipſi judices ordinarii non ſint domini juriſdictionis, ſed ſimplices adminiſtrantes tenet Baldus in *cap. cum viceſimum in fine col. 1. verſic. quæro, quæ ætas, de Offic. de legat.*

*Interdictis *uti poſſidetis* cur nõ utantur Magiſtratus pro ſuis officiis tuendis.

59 Et* hinc eſt ratio quod in hoc regno, non poſſunt pro titulo ſuorum officiorum experiri interdicto *uti poſſidetis* adverſus prætendentem idem officium:

Digitized by Google

quamvis ferè in effectu ſimili utantur formula, coram certis judicibus, q tos Magiſtros Requeſtarum hoſpitii vocant, qui cognoſcunt non de creatione officiorum regiorum, ſed inter plures de officio regio litigantes, & eadem inſtantia tam quaſi poſſeſſorium quàm petitorium decidunt: quidam enim arbitrantur eſſe rationem, quia domini concedentes officia, ſolent apponere hanc clauſulam, *quamdiu nobis placebit*: quod non infert, quia habens precario vel ad nutum poteſt uti interdicto *uti poſſidetis* adverſus omnes præter dominum, textus in *l. qui precario ff. de precario.* Vera igitur ratio eſt, ut dixi, quod habens hujuſmodi officium, nullum habet jus in juriſdictione, nullam poſſeſſionem, ſed nudum exercitium & adminiſtrationem nomine domini: ut in ſimili de officio judicis delegati, & procuratoris dicit Baldus in *l. 2. col. 1. verſic. adverte quia nunquam juvenes. C. de ſentent. & interlocut. omnium judicum.* Amplio etiam in officiariis dominorum locorum, quos ſubalternos vocant. Amplio 2. etiam in dependentibus ab officio ut ſi de priori poſſeſſione litigent, *ut dixi infra tit.* 3. Amplio etiam ſi promoti ſint cauſa remunerationis vel aliàs, ut non poſſint ad libitum revocari.

* Hereditaria officia ad ſucceſſores tranſeunt & pro fundis, & patrimoniis cēſentur.

Limito in officiis * hæreditariis, quia cum ad ſucceſſores tranſeunt jure patrimoniali, pro fundis vel prædiis habentur.

* Regalia quæ & quando veniant & transferantur.

60 Ut redeam ad concluſionem hujus tertiæ declarationis, hanc limitant Ludov. Rom. *in conſil.* 271. *vis tota & Paulus in conſilio 6. quod dicti reditus ſatis, vol.* 1. quando* in conceſſione eſſent ſpecificata quædam regalia, deinde ſubjecta clauſula generalis, quia tunc veniunt reliqua regalia æqualia vel minora, ſed non majora expreſſim per textus *in cap. ſedes Apoſtolica, de reſcript. cap. qui ad agendum, de procurat. in 6. clem. non poteſt eod. l. fin. §. cui dulcia. ff. & de oleo vitri. legat.* quamvis aliter etiam citra aliquorum ſpecificationem niſus ſit conſulere Jaſon per novem fundamenta colorata in *conſilio 45. in ſecundo dubio, volum.* 1. & adhuc iſta limitatio eſt intelligenda in conceſſione temporali, quæ non inducit alienationem, alias fruſtra laboraretur, quia prorſus non poſſunt alienari, niſi in filios maſculos Regum, per modum & formam appanagii, ut eſt lex, & modus utendi & loquendi τῆς βασιλείας Franciæ, & latè deduxi in quodam meo conſilio, Anno 1530. ſuper quibuſdam pertinentiis comitatus Claromontenſis, Ludovicæ à Sabaudia matris Regis Franciſci primi.

* Caſtrum ab alio recognoſcēs, videtur recognoſcere hoc ipſo juriſdictionem & territorium.

61 Ex prædictis etiam patet deciſio alterius quæſtionis,* an miles recognoſcens caſtrum in feudum, videatur hoc ipſo recognoſcere juriſdictionem & territorium? quam quæſtionem format Oldrad. in *conſilio 121. ad primum, in princip.* ubi utrimque arguit, & tandem concludit quòd non ſimpliciter nulla facta diſtinctione caſuum, eum ſequitur Albericus in *l. fin. col. ultima. C. de juriſdict. omnium judicum & in l. imperium, col. 15. ff. eodem.* Certè primò eſſet recurrendum ad tenorem primæ conceſſionis & inveſtituræ: ſecundò ad dinumeramenta, quòd ſi de nullo appareat, niſi de hac ſola recognitione, de cujus errore, aut invaliditate non ſit controverſum, nec an ſit tanquam de novo an tanquam de veteri feudo facta, an tanquam de re ſua, an tanquam de aliena, ſed ſolum de ejus effectu, debet tertiò, & ultimò attendi, an territorium & juriſdictio ſint de pertinentiis caſtri, & eodem jure & titulo teneantur ſimul, tanquam una res, & tunc cenſetur tota recognita, cum territorio, juriſdictione, & appendentiis: alioquin ſolum caſtrum muris clauſum cenſetur recognitum, & ita decidit Baldus in *capite primo, in princip. col. 5. de capitan. qui curiam vendidit.* Ex quo conſequitur ſimpliciter loquendo, & in dubio, ſi non appareat de titulis nec de pertinentiis caſtri, veram eſſe opinionem Oldradi, quamvis eam reprehendat Petrus Anchar. in *repet. cap. acceſſor. col. 30. in 3. quæſt. princip.* ubi tamen inclinat in dictam opinionem Baldi & opinionem Oldradi & Alberici, ſequitur Jacobus de ſancto Georg. in *inveſtit. feudor. in verſicul. de caſtro rubei montis collat. 1. verſicul. ſed quid ſi recognoſcat, & latè in verbo dictique vaſalli promiſerunt recognoſcere dictum feudum, in col. 1. & 2.* limitans, niſi recognoſcens apponeret aliquod verbum ampliativum, puta pleno ſtatu vel cum omni jure per *l. ſi quando 1. Cod. de bon. vacant. lib.* 10. quod nihil eſt, nec prodeſt, niſi probetur juriſdictionem & territorium eſſe de jure & pertinentiis caſtri. Facit quod vult Andr. Iſern. in dicto *cap. 1. in princ. de capitan. qui curiam vendidit*, quòd * ſi Baro vendit baroniam, quicquid pertinet ad eam videtur vendere: & ſi quis vendit feudum, omnia ad feudum pertinentia vendit.

*Pertinentiæ Baroniæ & feudi cedunt Baroniæ & feudi emptori.

* Juriſdictio quemadmodum ſit patrimonialis: & in dominio noſtro.

62 Et hæc de * juriſdictione dicta ſunt prout conſideratur eſſe in patrimonio & dominio noſtro: & iſto reſpectu poteſt infeudari, & ſubfeudari, & cadere ſub dominio directo vel utili, ut notat Baldus in *cap. uno delegatorum col. fin. verſic. Item non eſt inconveniens de officio delegat.* & iſto reſpectu dicuntur potius quoddam hæreditarium, ſeu annexum & dependens à patrimonio, quàm dignitas publica, per ſe, ideo hujuſmodi dignitas, & juriſdictio non amittitur per eum, qui non amittit patrimonium, quantumcunque efficiatur ipſo jure infamis, ut tenet Baldus in *l. 1. col. 1. verſicul. pone ergo*, & ibi Alexand. in *addit. Cod. de ſecund. nup. fac. not. in c. dilect. de arbitr.* & per Decium, in *l. 2. numero 3. ff. de regul. jur.* & iſto reſpectu procedit quod Joann. Faber. *inſtitut. de action. in §. item Serviana. col. 12. verſicul. quid de juriſdictione* dicit ſe * non videre cur juriſdictiones non poſſint pignorari ſicut nomina,

* Juriſdictiones poſſunt, in Gallia pignorari, vendi, dividi.

* Joannes Faber & Albr. Roſatus, contemporanei.

63 Similiter etiam quod Albericus ſuus * contemporaneus in *l. 1. §. fin. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict. & in l. fin. Cod. de juriſdict. omnium judicum*, dixit hodie maximè in regno Franciæ, juriſdictionem eſſe in bonis cujuſlibet, & quod venditur, dividitur & aliter ſicut quælibet res corporalis & patrimonialis diſponitur. Quod autem dixi Alberic fuiſſe contemporaneum Joann. Fabri, conſtat, quoniam ille dominus Joannes Faber, Faber inquam, dictus non ab opere ferrario, ut ipſemet teſtatur in *§. ex diverſo, inſtit. de rer. diviſione* ſed propter ingenuarum artium φιλοκαλίαν, Angoliſmenſis diœceſis, Burdegalenſis provinciæ, ut idem ait in *proœm. inſtit. in verbo Flavius.* (poſt * Petr. à Bella. reſtic. Jacob. Raven. Guill. Cunium doctiſſimos utriuſque juris profeſſores Galliæ Belgicæ) ſubtiliſſimus & conſummatiſſimus juris doctor, Gallus Aquitanus, quem nonnulli. Cancellarium Franciæ fuiſſe autumant: floruit ante Bartol. & Baldum circa annum domini 1340. tempore Philippi ſexti Valeſii Francorum Regis, & Ludovici quarti Bavari, imperatoris, ut patet ex ſcriptis ſuis ſuper *proœm. Inſtit. in verbo imperatoriam, collat.* 2. ubi tum cum ſcriberet, regnare dixit præfatum Philippum comitis Valeſii filium, qui Flamingos devicit apud Caſellum: ibi etiam meminit Joannem natione Caturcenſem fuiſſe Papam ſcilicet Joann. 22. & Benedictum ſcilicet 12. poſt eum, quo tempore florebat inſignis ille Alberic. Roſatus, juris utriuſque necnon & Theologiæ pro ſui temporis captu, doctiſſimus, apud Parmam Advocatus, & cauſarum Patronus celeberrimus: qui etiam ſcribendo pervenit uſque ad tempora Bartoli Piceni ſub Carolo quarto Imperatore, ut patet in ſuo tract. *ſtatu. part. 1. q. 53. in princip.* & in fin. *lectura ſua ſuper. Codic.* quem pro ultimo operum ſuorum in favorem & gratiam Advocatorum complevit in feſto Joann. Baptiſtæ anno domini 1364. ut ipſemet teſtatur in fine Cod. Adde quòd tempore Joan. Fabri, legebat & ſcribebat in alma hujus urbis Academia, optimus ille Brito * Henricus Bohic Leonenſis diœceſis, in Britannia minore, decretorum ordinarius: quem Felin. in *cap. cum quidem. in princip. de jurejurand.* celeberrimum & antiquum canoniſtam Gallum honoris gratia nuncupat:

*Petr. Perticus, Jacobus Ravennas, Guilelmus Cunius doct. Galli.

*Henricus Bohic.

Digitized by Google

cupat, patet ex ſcriptis dom. Henrici in *cap. ad audientiam.* in fine 1. *col.* & in *cap. in præſentia. col.* 2. *de ſponſalib. & matrim.* & fine operis ſui quod complevit anno domini 1349. Utque è ſemita in viam redeamus eodem reſpectu quo diximus accipitur, quod poſt præfatos Fabrum & Albericum inquit Baldus in *cap.* 1. *col.* 1. *de feudo marchi. duc. & comi.* hodie uſurpatum in multis locis quòd dignitates & jurisdictiones venduntur tanquam hæreditarium pecus & ovile, *& in capite primo*, §. *ex eadem lege col.* 1. *de lege Corrad.* quod ruſticus poteſt emere dignitates, & juriſdictiones quæ ſunt proprium patrimonium venditoris, & quòd quotidie videmus caſtra & villas emi & vendi: cum mero & mixto imperio, & omnimoda juriſdictione, quæ conſuetudo vincit legem.

* Iuriſdictio in nativa ſui puritate qualis ſit.

64 Sed * prout juriſdictio conſideratur per ſe in ſeipſa, in ſui origine & effectu: non eſt in patrimonio, nec in commercio, nec poteſt vendi, nec tractari, ſicut bona patrimonialia: à quibus in tantum diſtat quantum ſacra à prophanis, publica à privatis; quum ſit publici juris, textus. *l. in* 1. §. 1. *in fine*, ubi jus publicum in ſacris ſacerdotibus & magiſtratibus; & ſic non poteſt propriè eſſe in alicujus bonis, *l.* 1. §. *hæ autem res. ff. de rerum diviſ.* & nedum abſurdiſſimum, ſed & perniciofiſſimum eſt, eam eſſe venalem tanquam vile aliquod mancipium, ut per multa clarè oſtendit ſanctiſſimus & veriſſimus textus in *auth. ut judices ſine quoquo ſuffragio, ſive in nonnullis, ut præſid. abſque ulla dation. pecuniæ ad offic. mitt. col.* 2. *conſtit.* 8. & * quicunque regno, vel alio principatu funguntur, eo ipſo debitores ſunt juſtitiæ: nec debent difficilem facere ejus aſſecutionem, ait Andreas Iſern. *de prohib. feud. alien. per Lothar. cap. quoniam. collat.* 2. *& quæ ſint regal. in verſicul. ad juſtitiam expediendam in princ.* Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 265. *numero* 79. nec debent privatæ utilitati negotiari, ſed ſe gerere tanquam res publica. Baldus *de feud. march. duc. & comi. col.* 1. *verſic. unde imperator.* 65. & inter dominum ſuperiorem, & ſubditos, eſt mutua & correlativa obligatio, ut tradit Bart. in *tract. de alluvio. ſuper verb. acquiritur verſ.* 2. *videndum* & veridicus doctor Joan. Gerſ. in *remed. contra adulat. conſiderat.* 7. *in* 4. *part. operum.* latè Gabr. Biel. in 4. *ſentent. diſt.* 15. *quæſt.* 5. At ſæpius ita ſe gerunt, ut inter alia locum faciant veteri Græcorum proverbio, quod refert Dion, Rex indigens magnus calumniator, ut omittam plures valdè laborare, ut cognomina moveantur: quibus notantur per Prophetas; *Eſaie.* 1. & per Chriſtum, *Luc.* 13. *verſ.* 32. *& in Apocalypſi.* Nec obſtat quod habetur 1. *Reg.* 8. *cap.* ibi, *hoc erit jus regis, & filios veſtros tollet, filiaſque veſtras faciet ſibi unguentarias & focarias, & agros quoque veſtros*, &c. *Sed & ſegetes veſtras & vinearum reditus addecimabit*, &c. quia ſecundum Thomas Aquinatem in *l.* 3. *cap.* 11. *de regis princip.* Propheta Samuel ibi * non deſcripſit leges regias, ſed deſpoticas: quod patet, dum concludit, voſque eritis ei ſervi: quod eſt contrarium regali regimini: quia vivere * ſub unico & ſupremo rege eſt ſumma libertas: in *authent. de hæred. & falc. in princip. ibi antiquam recipientes libertatem. coll.* 1. Luc. Penn. in *l. unica col.* 2. *&* 3. *Cod. de capit. civium cenſibus ex menda. lib.* 11. Hinc eleganter ait Claudia. in 3. *Nuſquam libertas gratior ulla eſt quam ſub rege Pio.* Ad hoc Plin. Secundus in *Panegyrico Trajani imperatoris*, cui optimi cognomen à S. P. Q. R. inditum eſt *char.* 3. & tali regi ſervire regnare eſt, ut de Franciſco primo initio ſui principatus & Mediolanenſis ſubacti dicebat Joann. Neviſa. ita *jus conſil.* 12. *inter conſilia* Alberic Bruni. Sed ſobriè & abſque adulatione ſcripſerat Seneca frænis Juſtitiæ regi, eique obtemperare ſummam eſſe libertatem. Et Propert. Libertas nulla melior, majorve poteſtas quàm ſervire Deo. Itaque Samuel in dicto cap. 8. loquutus eſt ad terrorem & demerita populi, ut declarant Theologi, ibi & ſanctus Thomas Aquin. in loco præallegato: & latius in *prima ſecunda quæſt.* 105. *artic.* 1. *in fin.* & admirabilis ille Theologus, univerſalis ſcientiæ Oceanus * Alphonſus Toſtatus Abulenſis Epiſcopus, in *d. cap.* 8. *circa princip.* Et noviſſimè magnus Eraſmus *inſtitut. principis Chriſtiani*, & ſic verbum jus ibi ſtat pro injuria & violentia ſecundum præfatos & Joann. Ger. in *d. tract. contra adulat. conſid.* 8.

* Principes debitores juſtitiæ.

Obligatio mutua inter ſuperiores & ſubditos.

* Expoſitio text. 1. Reg. 8. cap.

* Regi ſubeſſe libertas eſt.

* Alphonſus Toſtatus.

Regis jura vera & propria quæ ſint.

65 Veræ autem leges, & jura Regis serioſè traduntur in *Deuter. cap.* 17. ubi tria ſunt præcepta negativa, & unum affirmativum. Primum ibi, Non multiplicabit ſibi equos, & conſequenter nec multos aulicos graves populo, Secundum ibi, Non habebit uxores plurimas: ergo multo minus ſcorta, ut curia ejus, nec facultatibus, nec minoribus & pudicitiæ ſubditorum inſidietur. Tertium ibi, Neque argenti & auri immenſa pondera, nempe ut opes populi foveat, magis quam ſui fiſci, quem Trajanus princeps ethnicus lieni ſcitè comparabat. Quartum ibi, deſcribat ſibi Deuteronomium legis hujus, id eſt ipſius Dei, & non inventiones hominum, ut puram legem Dei ſervet & ſervari faciat in toto regno, nec in dexteram nec in ſiniſtram declinando. Quòd etiam ex noſtris pulchrè & doctè declarat. Bart. *in tractatu de regi. civitat. col.* 2. *num.* 4. *&* 5. idem vult Andr. Iſern. in *cap.* 1. *de capitan. qui curiam vendidit* §. *fin. in uſibus feud. & in proœm. conſtitut. Neapolit.* in 3. *part. num.* 10. *&* 11. non tamen negatur quin ea quæ exprimuntur in *dicto cap.* 8. *primi Regum* legitimè competant vero Regi, * quando commune bonum, & reipublicæ neceſſitas, hoc expoſceret; tunc enim ad hunc duntaxat finem, omnia ſunt Regis, ut per Sanctum Thom. Gerſ. & Andr. Iſern. in locis allegatis, & latiùs diximus. *ſuprà in proœm. in gloſſ.* 1.

* Regis omnia eſſe, quo ſenſu intelligendum ſit.

66 Pro complemento hujus gloſſę & materię vidimus ſupra de augmento extrinſeco, quod eſt ſeparabile à feudo, & poteſt per ſe ſubſiſtere, & diximus quod nullo modo accreſcit nec cedit feudo, nec cohæret prædio clientelario in quantum tali.

* Augmentum intrinſecum inſeparabile feudo accreſcit.

67 Quæritur nunc quid juris de augmento intrinſeco * inſeparabili, & per ſe non ſubſiſtenti, quod Baldus *l.* 1. *quæſt.* 8. *ff. de rerum diviſ.* vocat emiſſionem contractam, quæ poteſt eſſe tam corporalis quàm incorporalis. Puta ſi vaſallus acquiſivit ſervitutem prædio clientelario, vel in eo amplum & utile ſtruxit ædificium: quum enim iſta non poſſint per ſe ſubſiſtere, videntur haud dubiè feudo accreſcere, & eſt caſus in dicto §. *è contrario de inveſtit. de re alien. fac.* Quantum ad ſervitutem ſcilicet * realem, ſive prædialem, probatur: quia ſine prædio conſtitui aut ſubſiſtere nequit, textus in *l.* 1. *ff. communia prædior. inſtit. de ſervitutibus* §. *ideo autem. & prædio accedunt. l. ſervitutes.* 3. *in princip. ff. de ſervitut.* & eſt jus in fundo: non in fundo ſerviente, cui tantum paſſivè & detractivè adhæret: ſed in fundo dominante, cui activè adhæret velut jus poſitivum, & formatum, ut declarat Bartol. *l. Mævius.* §. *fundo. in fin. ff. de legat.* 2. & eſt textus in *l. arbor.* §. *fin. verſicul. nam aut ipſius fundi eſt, juncta gloſſa in verbo à fundo. ff. communi divid.* & ipſi prædio non ſervienti, ſed dominanti debetur, textus in *l. unus ex ſociis, in fin. princ. ff. de ſervitut. ruſtic. præd. l.* 2. §. 1. *in fin. ff. ſi ſervit. vendicetur* & ſententia dicitur prædio dari. *l. qui in aliena.* §. *final. ff. de acquir. vel omitt. hæred.* patet etiam per diffinitionem ſervitutis apud Bart. & ſcribentes in *l.* 1. *ff. de ſervitut.* Et non dicitur eſſe in * bonis nec extra bona. *l.* 1. *ff. de uſu & uſufructu legat.* ſcilicet principaliter & per ſe, quia per ſe ſubſiſtit: ſed eſt qualitas fundi, illi accedens, *l. quid aliud. ff. de verborum ſignific.* notat Bartolus in dicta *l.* 1. *in fin. de uſufr. legat.* dixi in *tractatu dividui & individui per l.* 3. *numero* 83. *ubi numero* 320. novum & verum intellectum decidi ad *d. l.* 1. & ratione fundi, dicitur acceſſoriè eſſe in bonis domini fundi dominantis, ut notat gloſſa & doctores. in *l. rem in bonis. ff. de*

* Servitus prædialis an feudo cedat, vide infrà num. 69.

* Servitutes principaliter & per ſe non ſunt in bonis nec extra bona, acceſſoriè.



Digitized by Google

*acquir. rer. domi.* ex quo conſequitur dominium directum ſervitutis, eſſe penes dominum directum fundi dominantis, ſcilicet feudi, cui eſt acquiſita illa ſervitus, & dominium ejus utile eſſe penes vaſallum: igitur neceſſario accreſcit feudo, ut feudo.

* Ædificia an cedant feudo. v. num. 69. infrà.

68 Quantum autem ad * ædificium & ſimilem meliorationem exploratiſſimum eſt fundo, & ſolo cedere. *l. 2. l. ſi quis ſcienſ. C. de rei. vendic. cum vulg. & latè dicemus infra* §. 81. & ſtatim neceſſario acquiritur domino directo quoad directum, & vaſallo quoad utile dominium. Baldus in §. *ſi quis de manſo. col. 4. verſic. pone quod vaſallus facit clauſam de controverſ. inveſtit.* Albert. Brutus in *tractatu de augment. col. 60. concluſ.* 20. Et ſic concludendum videtur hujuſmodi augmenta accreſcere & cedere fundo feudali ut feudo: & quod illo aperto, ut in caſu noſtri §. & à domino prehenſo includuntur ſervitutes à vaſallo, vel ſuis predeceſſoribus acquiſitæ, ædificia & cætera quæcunque melioramenta in eo facta, & quod illis fruetur dominus, nec quicquam reſtituet inita fide quum id culpa vel mora ceſſantis vaſalli contingat.

* Servitutes redemptæ an cedant feudo. V. num. 69. infrà.

Et multo fortius includentur ſervitutes * redemptæ, quia eſt commodum libertatis acquiſitæ feudo, cujus veterem ſervitutem redemit vaſallus.

69 Sed his non obſtantibus dicendum, quod in dubio & in effectu non cedunt feudo ut feudo. Sat eſt enim dominum directum uti feudo quale dedit illud, vel quale ab initio recognitum eſt & ei ſubjectum, nihil ad eum de augmentis poſtea ſequutis præſertim ſumptu & pecunia vaſalli, & poteſt domino feudali dici, ut in ſimili ait textus in *l. ex aſſe. ff. ad Trebellia.* ſufficit tibi jus tuum integrum ſervari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, *facit l. in agris. ff. de acquir. rerum domin.* Inveſtitura enim implicat * limitationem, textus in *cap. ſi quis de manſo.* & ibi Baldus *de contro. inveſtit. in uſibus feudorum*, ut & conſtitutio ſervitutis. Baldus *l. nec modus. C. de ſervitut. & aqua.* & in ſpecie fac vaſallum emiſſe, vel ei legatam eſſe ſervitutem viæ, per fundum vicinum ad flumen, vel in ſylvam, aut viam publicam: An dominus feudi durante hac prehenſione poſſit hac ſervitute uti? Videtur quod ſic per prædicta. Tum quia ſervitus eſt acquiſita ipſi prædio. *l. qui in aliena. in fin. ff. de acq. vel omittit. hared. l. ſed & loci. §. ſi aliter. ff. fin. regundor.* & non perſonæ: nec curatur quis ſit verus dominus feudi. Competit enim vel ſimplici fructuario, imo etiam ſimplici poſſeſſori fundi dominantis, per notata *ſuprà eodem gloſſ. 1. & ult.* Quanto fortius domino directo, qui etiam hoc caſu factus eſt verus poſſeſſor, ut *ſupra gloſſ. 4. quæſt. 2.* & longe plus juris habet quàm uſufructuarius? Contrarium dicendum eſt, quia dominus non eſt factus poſſeſſor ſimpliciter, ſed limitatim reſpectu jurium & commodorum feudalium ſibi per conſuetudinem debitorum, tanquam dominus feudalis, ſed non quoad reliqua omnia, in quibus vaſallus remanet utilis dominus & poſſeſſor, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ. 4. num. 27. & infrà* §. 8. *num.* 106.

*Limitatũ eſt jus feudi dominantis.

70 Non ergo poſſidet feudum ut fundum, ſed duntaxat ut feudum, & in qualitate feudi à ſe moventis, & ad limites inveſtituræ extra quos eſt extraneus. Et conſequenter dominus vicini & ſervientis fundi, quoad quemvis extraneum liberas ædes habet, *l. loci corpus competit. in fin. ſi ſervit. vendicet.* cúmque prohibere poteſt, niſi dominus feudi vel ſuus commiſſarius dicat ſe ea uti non jure feudali, nec ut dominus feudalis, ſed ad utilitatem fundi ut fundi, & ad conſervationem juris ipſius fundi, & quaſi poſſeſſionis domini fundi, qui etiam conſentiat vel ſaltem non diſſentiat, quod ſufficit, quia ſua intereſt, ſuam quaſi poſſeſſionem per quemcumque conſervari: ſed ſi velit, poteſt ſervitutem illam in totum vel uſum ejus ad tempus remittere invito domino feudi, qui ex tunc nullo modo poterit uti, nec nomine proprio ſcilicet ſimplicis domini feudalis, quod nunquam potuit nec nomine fundi ſeu domini utilis propter ejus diſſenſum. Nec obſtat *d. §. è contrario de inveſtit. de re alien. fact. in uſibus feud.* quia de localibus illis conſuetudinibus Inſubriæ nihil ad nos, ut dictum eſt *ſupra in rub. num.* 2. Idem dico de jure patronatus eccleſiaſtici per vaſallum acquiſiti non de feudo ſed aliunde nec ut feudi, ſed ut fundi, ut dixi, *infrà* §. 55. *gloſſ.* 10. *num.* 4. Idem ſi ratione ejuſdem fundi (ut fundi) acquiſivit juriſdictionem in habitantes ejuſdem fundi: quia non eſt dubium ſi in habitantes extra fundum quod tenet à domino qui in eo non habet juriſdictionem, ut *ſuprà eadem gloſſ. num.* 45. *cum ſeq.* Non eſt ergo dubium, quin pendente hac prehenſione poſſit vaſallus ea ſervitute ad commodum fundi ſui uti, etiamſi maneat in fundo ut commiſſarius domini, vel ſuus colonus, quia non habet eam ſervitutem ut vaſallus, ſed ut ipſe & in ea nullum jus habet à domino feudi, ſed à ſe ipſo & ab eo à quo acquiſivit. Et pariter ipſe & non dominus feudalis utetur eo jure patronatus, & dicta juriſdictione etiam intra & ſuper idem fundum à domino prehenſum.

71 Quòd autem dixi dominum non poſſe uti, fallit primò, ſi vaſallus acquiſivit eam ut vaſallus, vel ſi legata ſit ei tanquam vaſallo, etiam ſi partim contemplatione domini directi facta ſit acquiſitio, quia tunc feudo ut feudo; unde ſi vicinus promiſit Titio vendere hujuſmodi ſervitutem, deinde Titius infeudavit feudum, cedendo jus dictæ promiſſionis, vi cujus vaſallus emit, acquiretur feudo ut feudo. Nec obſtat quòd Albericus poſt Oldrad. in *l. Rutilia Polla ff. de contrahen. empti.* dicit de augmento facto cum impenſa acquirentis, quia loquitur in acquiſitione ex nova cauſa, ſed hic fit ex veteri inexiſtente infeudatione.

72 Fallit ſecundo, ſi vaſallus redimat veterem feudi ſervitutem (hoc eſt ante originalem inveſtituram impoſitam) aliàs non eſſet dubium, quia tunc dominus feudalis utetur ea libertate tempore hujus prehenſionis, nihil refundendo vaſallo qui moræ ſuæ imputare debet quod non facit juſta domino, unde non videtur damnum ſentire, quod culpa ſua ſentit, *l. damnum. ff. de regul. jur.* Non obſtat quod Alberic. poſt Oldrad. in dicta *l. Rutilia.* vult de augmento facto cum impenſa, & quod hic facta eſt ex nova cauſa & mera induſtria redimentis. Quia multum refert inter acquiſitionem novi juris in re aliena, quòd in dubio non prodeſt domino feudali: & inter extinctionem ſervitutis & liberationem feudi, quæ neceſſario etiam directum ipſum dominium & jus domini feudalis liberat & eximit, nedum utile dominium vaſalli. Non enim poteſt redimens hujuſmodi ſervitutem recipere poſſeſſionem actionum expreſſam vel tacitam contra ſeipſum, vel contra dominum, nec contra quemvis alium etiam jus vel partem habentem in fundo ſerviente, quia hujuſmodi ſervitus prædialis non poteſt cedi, nec in alium transferri, niſi cum fundo dominante, à quo eſt inſeparabilis, *l. ergo. in fin. l. & meo. l. cum eſſent. §. plurium de ſervit. ruſtic. prædior.* eſſet enim alia nova ſervitus, ut latè dixi in *extricat. Labyrinthi dividui & individui, parte tertia, nu.* 310. *& nu.* 318. Sed tantum poſſunt in totum extendi & non pro parte, *lege pro parte*, ut ibi dixi in novis intellectibus *in extricat. 3. Labyrinth. ff. de ſervitut.*

73 Secus ſi feudum ab antiquo ex tempore infeodationis deberet reditum aliis ſolvendum, quia vaſallus poteſt ut ipſe redimere, ut in dubio cenſetur facere, & ceſſionem jurium accipere; ideo etiam pendente hujuſmodi prehenſione dominus non faceret fructus ſuos, niſi cum onere hujuſmodi reditus, ut ante redemptionem ejus facturus erat. Amplio etiam ſi dominus directus nullo modo erat alias obligatus nec perſonaliter, nec hypothecariè ad hujuſmodi reditum, ut in reditu limitato ad fundum ſubjectum & ejus fructus, ut in *d.* & dixi *infrà* §.

33. Et etiam propriè hujuſmodi reditus facit partem

Digitized by Google

ſundi infeudati. *l. fundi partem. ff. de contrahenda emptione & venditione. l. ſi ſterilis. §. ſi tibi. ff. de action. empti.* dixi *infrà* §. 33. *quæſt.* 9. *num.* 90. & §. 33. *in principio*, & §. 76. *num.* 24.

74 Et hæc ſit prima ſublimitatio fallentiæ ſecundæ, quam ſublimito ſecundo, ut procedat in ſervitute itineris vel aquæ hauſtæ debita vicino tempore infeudationis quæ non eſt magni valoris: nec abſorbet ſextam partem utilitatis fundi ſervientis, vel circiter. argumento notat. per Bart. in *l. ſocietatem. §. arbitrorum. ff. pro ſocio.* Secus ſi eſſet talis ſervitus quæ abſorberet majorem fere partem utilitatis fundi ſervientis, quia tunc non eſſet æquum dominum feudalem frui omnibus fructibus non deducta magna illa diminutione quam faciebat ſervitus: quia tunc non ſolum cenſeretur frui fructibus fundi à ſe infeudati, ſed etiam pecunia ipſiuſmet vaſalli, qui quamvis ſit in culpa non faciendo fidem vel detrectando jura debita, tamen non debet inde patronus ſuperlucrari, ſatis eſt quod faciat fructus ſuos rei, quatenus ſua erat, & poteſt ei dici: ſufficit tibi jus tuum integrum ſervari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, *l. ex aſſe. ff. ad Trebellianum.* Et quod hoc eſſet iniquiſſimum, ait textus in *l. Marcellus. §. quod ſi ſuſpecta. eodem titulo:* patet quia non ſolùm frueretur re à ſe infeudata, ſed etiam pretio per vaſallũ numerato, *l. ff. de uſufr. & quia qui pretio. ff. de uſufruct. l. ſi uſusfructus legatus:* ad hoc quæ dicemus *infra eadem gloſſ. quæſt.* 5. *n.* 28. & *infrà.* §. 22. *quemadm.*

75 Quantum autem ad ædificium de quo infra *numero* 84. dicendum quod cedit feudo ut feudo: quia ſit in fundo ſpectante ad directum dominum reſpectu directi dominii: & ad ædificantem reſpectu utilis. Et ſic utrique domino reſpective cedit, ut & redemptio ſervitutis quæ non eſt ceſſibilis ſed extinguibilis. Nec eſt ſimile de acquiſitione ſervitutis in alienum fundum, quia illa poteſt acquiri ſoli domino utili non tangendo directum, id eſt nihil acquirendo nec imprimendo reſpectu directi domini. Idque tam paſſivè, quàm activè: patet, quia poteſt vaſallus imponere ſervitutem prædialem reſpectu juris ſui, reſoluto jure ſuo reſolvendam, *cap.* 1. §. *rurſus, quemadmodum feudum amitt. in uſibus feudorum.* Idem de quocunque domino utili reſpectu juris ſui, ut dixi in *tractatu dividui & individui.* Et eſt textus *in l.* 1. *in princip. verſic. Item in fundo vectigali ff. quibus modis uſusfruct. amitt.* & expreſsè textus in *l.* 1. *in fin. ff. de ſuperficieb.* & pariter poteſt acquirere reſpectu juris ſui, tantum ad utilitatem fundi ſui, & quatenus ſuum eſt & quatenus jus ſuum durabit, ut etiam poteſt facere pleno jure dominus timens rem ſubjectam reſtitutioni fideicommiſſi, quo non obſtante interim pleno jure dominus eſt, ait textus in *l. generaliter. ff. qui, & à quibus manumiſſ. liberent. in fin. l.* 1. §. *ſervi appellatione ad Syllani, l. non ideò minus. ff. de re judicata*, Alexand. *conſil.* 162. *num.* 5. *lib.* 6. quum etiam propter hoc minori pretio vel leviori conditione acquirere poterit.

* An augmenta intrinſeca cõſolidentur lucro domini. Reſolutio hujus q. infrà. *eodem num. ſeq.*

76 Sed quid ſi feudum in totum & perpetuo revertatur & conſolidetur domino directo, * an debeat lucrari hujuſmodi augmenta? breviter diſtinguendum videtur, an propter culpã vaſalli, aut citra ejus culpam. Primo caſu puta ob ingratitudinem quam feloniam vocant, & tunc augmenta incorporata vel inſeparabilia niſi per ſui peremptionem cedunt lucro domini, ut expreſsè tenet Bald. *in cap.* 2. §. *ſi vaſallus hic fin. lex.* & ibi Jacob. Alvarot. in *col.* 2. *verſic. quæro ab extra.* Bald. in *l. fin. in fin. C. cõmunia de legatis.* Baldus Angel. Joann. Imol. Alexand. in *l. Senatus.* §. *Marcellus. ff. de legat.* 1. moventur per *l.* 2. *verſic. nulla. C. de jure emphyteutic.* ubi emphyteuta cadens emphyteuſi propter canonem non ſolutum, aut aliam culpam, perdit omnia emponemata. & textus in *authent. qui rem. in fin. C. de ſacroſanct. Eccleſ. & in authent. de alien. & emphyteut.* §. *ſi verò quis locator collat.* 9. nec hoc eſt iniquum, cum ex ſuo vitio hoc incommodo afficiatur, ut inquit text. in *l. nec iniquum. ff. ſi quis omiſſ. cauſa teſt.* facit lex, *quod quis ex culpa. ff. de regul. jur. cap. damnum de regul. jur. in* 6. *cum ibi not.* ſecus tamen eſſet in colono, qui etiam propter culpam ejectus, neceſſarias vel utiles impenſas repetit. text. in *colonus in princ. ff. locati.*

77 Secundo caſu quando citra culpam, puta propter defectum lineæ maſculinæ, vel temporis lapſum, ſi ita limitatum erat feudum conceſſum, aut aliàs ſine culpa vaſalli feudum committitur & finitur, & tunc ne ea quidem etiam incorporata augmenta cedunt lucro domini: quia tenebitur vaſallo vel hæredibus ejus pretium illius meliorationis ſolvere, vel pati illam auferri, ut expreſsè deciditur in dicto §. *ſi vaſallus.* quod enim ille textus refert quoſdam alios dicere, omnino ad dominum pertinere, eorum dictum non approbatur, ſed velut ineptum rejicitur à gloſſ. Andr. Iſer. Bald. & cæteris omnibus ibi ſcribentibus, Raph. Cuma. Alex. in *l. domos de legatis* 1. Carol. Ruin. *conſil.* 14. *in* 2. *dubio. conſ.* 24. *num.* 10. *lib.* 1. & idem dicunt Baldus, Alvar. & alii ibi. in *emphyteuta*, argumento ſumpto à feudo ad emphyteuſim, & è converſo.

78. Quod argumentum ſit * validũ, latè diſcutiunt Jaſon in *l.* 1. *collat.* 10. & 11. *C. de jure emphyteut.* Nicol. Everaldus, vir doctiſſimus in *locis legal. loco.* 12. ubi concludunt argumentum ab emphyteuſi ad feudum procedere, quando non ſubeſt ratio diverſitatis, nec reperitur aliter expreſsè deciſum in feudis, argumentum vero à feudo ad emphyteuſim procedere, quando jus feudorũ eſt fundatum in ratione naturali, & juſta, & non reperitur aliter deciſum à jure communi, nec ſubeſt diverſitatis ratio, alioquin non poſſe argui. Sed nec hoc quidem ſufficit, niſi adſit eadem ratio, ut dicam *infra* §. 13. *gloſſ.* 1. *num.* 49. dixit etiam Alex. *in l. divortio.* §. *fundum. collat.* 2. *ff. ſol. matrim. & in conſil.* 106. *viſo themate. coll. penul. vol.* 4. quòd valet argumentum de feudo ad emphyteuſim: quando diſpoſitio feudalis non eſt contra regulas juris communis, & ſeq. Philip. Decius in *cap. cæterũ. collat.* 6. *de judic.* adde quòd Joan. Bap. Caccialup. in *repetit. cap* 1. *de feud. cogn. part.* 5. *reg.* 32. tradit pro regula, quod ubi capitulum vel textus loquens de feudo continet jus commune, extenditur ad emphyteuſim, & hanc regulam infallibilem eſſe aſſerit Philip. Cornæus *in conſil.* 67. dom. Joan. Bapt. *collat.* 2. *verſic.* 4. *præmitto. vol.* 2. Sed certè inquantum concedunt argumentum ab emphyteuſi ad feudum, eſt potius argumentum à diſpoſitione juris conmmunis, quæ habet locum in feudo in caſu conſuetudine feudali non comprehenſo, ut inquit textus d. *cap. unici. de feud. cognit.* & ubi deficit ſimile conſuetudinis vel aliud argumentum emanans propriè ab ejus mente, & ratione: quia demum tertio loco recurritur ad legem ſcriptam, ut tenet Jacob Bell. Alvaro. in d. *cap. unico. collat.* 3. & ibi Caccialup. in *repetit. ſuper gloſſ.* 2. *ad fin.* quamvis in hoc Jaſon in d. *l. collat.* 11. in quadam ſua ſecunda illatione dicat contrarium, & malè faciunt quæ dixi ſupra in *proœm. gloſſ.* 1.

* An procedat argumentum à feudis, ad emphyteuſim vel cõtra.

* 79 Et ſic de ſe non valet argumentum de feudo ad emphyteuſim vel contra, ut tenet Alexand. *conſil.* 5. *n.* 5. *n.* 12. *lib.* 5. & dixi infrà §. 56. *n.* 7. non autem eſt recurrendum ad jus canonicum, licet Alexand. *conſil.* 5. *n.* 10. *lib.* 5. & Franc. Cur. in 2. *part.* 2. *partis feudor. quæſt.* 2. *n.* 60. imperite nimis dixerit, ubicunque in materia feudali diſcrepant jus canonicum & civile in feudis, debere obſervari jus canonicum, & Curtius quidem allegat Bald. in *cap. imperialem.* §. *præterea ſi inter. col.* 2. *de probib. feud. alienat.* per Fede. & quoſdam ſequaces: ex quo ſequeretur in defectum conſuetudinis feudalis eſſe immediatè recurrendum ad jus canonicũ, quod eſt falſum & contra text. dicti *cap. unic.* ubi cavetur immediatè recurrendum ad jus civile Romanum. Bald. autem & ſequaces ſolum ſe fundant in juramento, quæ eſt frivola ratio: quia (niſi fortè in terris Papalibus) juramentum non debet actum ſubjicere alii legi vel foro, ut dicemus *infra* §. 166. in quantum vero præfati doctores concedunt argumentum, à feudo ad emphyteuſim, eſt magis argumentum à * ratione, & naturali

* In dubiis feudalibus non eſt recurrendum ad jus canonicum.

*Argum. à ratione & naturali juſtitia.



Digitized by Google

*l. ſi aliquam col. 4. ad fin.* Ecquis igitur dubitaverit, quin hoc ſecundo & ultimo caſu valeat contractus, & dominium & poſſeſſio tranſeat, quum ſint caſus dictarum *ll. quadam mulier. & quiſquis.* & ubi caſus legis nulla eſt dubitatio. *lege illam, ibi minime dubitatur. C. de coll. l. quod Labeo. ff. de Carbon. edict.* nulla quæſtio. *l. ancilla. C. de furt. & in auth. de non eligendo ſecundo. nub. mulier. in princ. juncta gloſſ. in verſic. nulla quæſt. col. 1.*

* Error Bart. Alex. & ſeq. in *l. ſi aliquam rem ff. de adquirenda poſſeſſione.*

40. Attamen palam videre eſt * Bartol. in *collat. 2.* & Alexan. *collat. 7. 8.* in dicta l. *ſi aliquam.* in hoc eodem ult. caſu, quo quis conduxit rem ſuam, poſtquam declaraverunt quid ſit conducere rem ut ſuam, ut ſuprà diximus, tenere & concludere contra gloſſ. ibi quòd non perditur, nec transfertur dominium, & ſic quòd non valet contractus, & quod non transfertur poſſeſſio in locatorem, licet perdatur per conductorem ſcienter: & etiam non valere contractum, & nullum transferri dominium, concludit Raphael. Fulgoſ. in *conſilio 5.* quidam Guillelmus, *collat. tertia, verſic. verum præmiſſis.* limitat tamen Bartol. in conducente ſcienter ut ſuam ab Eccleſia, quia illi ex donatione dominium acquiritur ſine traditione. *l. fin. C. de ſacroſanct. Eccleſ.* & cum ſeq. Alexan. ibi, *collat. 10. 11.*

* Famoſus error adhucuſque pro jure uſurpatus.

40. & eorum principale fundamentum eſt * famigerata iſta theoria, à Dion. Jacob. Raven. primum inventa, quod quandoque intervenit verus titulus & vera traditio & transfertur dominium, & poſſeſſio: quandoque fictus titulus & vera traditio, & idem *l. prima. ff. de condict. indebit. l. cujus per errorem ff. de regulis juris.* quandoque verus titulus & ficta traditio & idem dict. *l. quadam, & d. l. quiſquis.* quandoque fictus titulus & ficta traditio, & tunc non transfertur dominium: de poſſeſſione variant, ut diximus. Et iſtud quartum & ultimum membrum exemplificant & intelligunt in conducente rem ſuam etiam ſcienter, & quod plus eſt etiam ſi conducat expreſſe ut ſuam. Sed iſta theoria eſt erronea in ſecundo & quarto membro & totus error conſiſtit & fluit ab iſto erroneo termino (*fictus titulus*) & hujus termini error facit eos inſigniter paralogizare etiam in ſententia, & in apertos errores incidere, ut patet in quarto membro, & in quæſtionibus inde pendentibus. Quamvis enim ſint plures * fictæ traditiones à jure approbatæ, ut conductio *d. l. quadam mulier. l. qui bona fide in princ. ff. de acquirenda vel amittenda poſſeſſione.* retentio uſusfruct. *l. quiſquis. C. de donatio.* Tamen nullus eſt * fictus titulus, & nuſquam in jure reperitur, quòd lex fingat aliquem donare, vendere, aut alio quovis titulo transferre, ubi conſtat, quòd hoc non facit, niſi ſicubi (quod tamen veriſſimum eſt) materia ſubjecta, & utilitate publica exigente, lex fingat interpoſitam ſtipulationem ubi conſtat eam omiſſam, ut in leg. *his verbis. ff. de adoptio. lege prima, in principio. C. de rei uxor. action.* Igitur male & temere illi antiqui doctores poſuerunt fictum titulum: quia non eſt hominis, ſed * ſolius legis fictionem introducere, ut decidit Bart. quem omnes ſequent. in *repet. l. ſi is qui pro emptore. ff. de uſucapio. col. 7. in fin. num. 13.* plures ex illis doctores, etiam aſſumunt fictum titulum pro præſumpto, ut latè tradit dom. Andr. Tiraq. *in tract. de conſtitut. poſſeſſ. part. 3. limita. 5.*

* Fictæ traditiones quædam à jure probatæ.

* Fictus titulus nullus eſt in jure ſententia Molinæi.

* Fictio à lege tantum induci poteſt.

41. Sed omnis titulus neceſſario aut eſt verus & validus, aut nullus. Verum eſt quòd titulus verus & validus, aut eſt expreſſus, aut tacitus, ſub quo dativum illud à lege quem ſtrictum vocant comprehendo. Aut præſumptus, ſufficienti præſumptione: & talis eſt is quem male vocant fictum in ſecundo membro, ut quando quis indebitum ſcienter ſolvit ſcienti, tunc enim non impropria, nec ficta, ſed vera, licet tacita, celebratur donatio. Text. eſt in dicta *l. cujus per errorem ibi donatio eſt.* ergo verè & propriè eſt donatio. & ita tenet Bartol. in *l. 1. col. 1. ff. de donat.* dicens inſinuationem requiri, ſicut ſi expreſſum eſſet verbum, *dono*, & alii ibi ſeq. At in quarto membro gravius erraverunt exemplificando tam in conductione facta ab ignorante, quàm à ſciente: tam in facta tanquam de re ſua, quam ut de re aliena, inter quæ eſt diametralis differentia. Quia in ignoranter conducente, vel etiam ſcienter tanquam rem locatoris, & generaliter ubicumque locatio vel in feudum conceſſio, eſt nulla, non eſt aliquis nec præſumptus, nec fictus, nec putativus titulus, ſed nullus & funditus defectus tituli, ut declarat Bald. *in d. l. cum falſa ad fin. & in d. l. qui rem.* Sed in ſcienter conducente ut ſuam, non obſtante quòd ſit ſua, non eſt fictus titulus, ſed verus, licet tacitus vel præſumptus, ſicut ſuprà oſtendimus. Et expreſſè tenet Aret. *d. l. ſi aliquam col. 4.* dicens quòd ille qui conducit ſcienter ſimulatè temporis facit utrumque ſimul, quia donat & tradit. Et licet traditio ſit ficta, tamen donatio eſt vera & præſumpta: & ſicut ex titulo expreſſo & ficta traditione tranſit dominium de jure communi, ut *d. l. quadam mulier. & d. l. quiſquis.* ita ex titulo tantum præſumpto & ficta traditione. Et ſic non concurrit vere niſi una ſpecialitas. ita ad literam Aret. in *d. l. ſi aliquam in fin. col. 5.* Poſt Lud. Roma. ibi, & dato quòd eſſent duæ ſpecialitates, tamen una venit in conſequentiam alterius, ut tradit Andr. Tiraq. in *tract. de conſtit. poſſeſſ. par. 3. limit. 5. in fin.* reprobando opinionem Joan. de Monte Speciilo in *l. certi condictio 5. depoſiti. ff. ſi cert. pet.* Aliam autem diſtinctionem in dictis collectaneis meis concinnam, inter titulum verum, præſumptum vel putativum, cum traditione vera, vel ficta, & inter traditionem veram, vel fictam, omni ſpecie tituli denudatam: quam cum multis aliis prolixitatem & evagationem veritus pro nunc omitto.

* Feudalis res efficitur, quam (licet ſuam & liberam) dominus feudalem ſcienter recognoſcit & recipit.

42. Ex his patet quod * dominus recognoſcens, vel recipiens in feudum rem ſuam liberam, ſcienter ut ſuam, hoc eſt non obſtante quòd ſit ſua, ſive expreſſe, ſive tacite hoc agatur, & de hoc conſtet, ut diximus efficit illam feudalem. Nec obſtat quòd non intervenit inveſtitura, ut objicit Oldra. *q. 133. factum tale eſt*, & refert Bald. de *cap. qui curi, jam vendi. in princip. col. 6.* quòd certus eſt modus conſtituendi feudum, puta per inveſtituram, ut *cap. unico. quib. mod. feud. conſtit. poteſt* non autem hoc fit per ſimplicem recognitionem. ut *C. de liberali cauſa l. liberis. l. parentes. l. inter rogatam*, quia reſpondeo, quod etiam ad conſtitutionem feudi de * novo non requiritur præciſa vera inveſtitura, ſed ſufficit actus æquipollens, qui pro inveſtitura reputatur, ut ſi dominus alicui coram paribus curiæ dixerit. Vade in poſſeſſionem illius fundi, & teneas illum pro feudo: licet enim non interceſſerit inveſtitura, tamen perinde feudum verum & rectum conſtituitur, ac ſi interveniſſet. text. eſt in *cap. 1. in princ. de conſuetud. recti. feudi. & ita* not. Bald. Alvarot. & alii in dicto *cap. unico quib. mod. feud. conſtitui poteſt in uſibus feud.*

* Inveſtitura in novo feudo non requiritur, ſed ſufficit in ea æquipollens inveſtitura.

43. Apud nos autem nulla requiritur præſentia curiæ vel parium, nec alia forma inveſtituræ, ſed ſufficit ſimplex conceſſio, & receptio in feudum, quæ vere fit, & geritur in iſto caſu. Nec eſt facienda differentia utrum iſto modo recognoſcatur Eccleſia, vel privatus, in quo fere omnes doctores erraverunt: quia hic adeſt verus titulus, & ſic nulla eſt ſpecialitas niſi unica; videlicet quòd traditio eſt ficta: ſed non eſt minus efficax, ut patet in * *d. l. quiſquis*, quæ ſolum habet locum ut ficta traditio intercedat, quando retinetur uſusfructus ſed etiam quando utile dominium retinetur in feudum, vel emphyteuſim, animo transferendi directum in recognitum: quia hoc pro vera traditione habetur: & directum dominium cum civili poſſeſſione transfertur. Ratio, quia id vere & ex certa ſcientia agitur, ut recognoſcens remaneat in poſſeſſione, tanquam verus vaſallus, vel emphyteuta quæ eſt fictæ traditio poſſeſſionis tranſlationem operans, & per con-

* Ampliatio *ad l. quiſquis C. de dona.*

Digitized by Google

ſequens dominii etiam in privato. Ita decidit Bald. *in c. cum veniſſent, in verbo ſin. idem ergo. de reſtitut. ſpoliat. & in rubr. extra de præſcript. col. 2. in fine verſicul. quid ſi confiteor.* Ex his habes clare & reſolutivè declaratam materiam recognitionis rei propriæ, in qua confuſe & prolixe nimium locuti ſunt ſcribentes in dicta l. *ſi aliquam & l. cum falſa. C. de juris & fact. ignorant.* quarum legum non poteſt una bene intelligi ſine alia, ut patet per prædicta: quicquid dicat Paul. *in d. l. cum falſa.* & expeditam difficilem illam quæſtionem quam in multis locis movit Jaſon, videlicet in *l. 1. col. 3. nu. 15. ff. de offic. procurat. Cæſar. & in d. l. cum falſa. & in l. 2. col. 57. quæſt. 16. C. de jure emphyt.* & tamen ſemper indiſcuſſam & indeciſam reliquit. Ut ad id unde digreſſi ſumus revertamur,

44 Quæro, vaſallus habens caſtrum vel amplam domum cum certis adjacentibus prædiis in feudum, acquirit* juriſdictionem in caſtro, vel domo & prædiis feudi, An cedat feudo? Videtur quòd ſic: quum videatur eſſe incrementum intrinſecum, & poſſit vaſallus facere conditionem feudi, & domini meliorem, inquit text. *de inveſtit. de re alien. fac. §. è contrario, in fine, ibi num.* 2. ita firmat præpoſitus Mediolanenſis. Veritas eſt in contrarium, quia juriſdictio poteſt per ſe ſubſiſtere, & ſeparari, ſalva ſui ſubſtantia à caſtro, prædiis & rebus feudalibus, quæ poterunt eſſe unius & juriſdictio alterius, ut originaliter decidit Bald. in *§. è contrario de inveſtit. de re alien. fact.* & ibi Jacob. Alvarot. Et bene licet Præpoſitus ibi contrarium teneat: & opinionem Baldi ſequitur Carol. Ruin. *conſ.* 14. *lib.* 1. & not. Paul. in *conſil. 56. videtur dicendum vol.* 2. Alexand in *conſil. 76. in caſu & lite col. 2. vol.* 1. Imo poſſet* territorium eſſe ſine juriſdictione & juriſdictio ſine territorio, ut declarat Bart. in *l. 1. col. fin. ff. de juriſdict. omnium judic*, Philip. Decius in *conſ. 483. col. 2. conſ. 528. col. ultim.* Nicol. Boer. *deciſ. Burdegal.* 227. & dicit Baldus in *l. data opera. collat*, 10. *ſuper prædicamento ſitus ad fin. C. qui accenſare non poſſunt*, quòd eſt quædam qualitas territorii, ab illo ſeparabilis: & ſic licet ſit addita feudo, tamen dicitur augmentum extrinſecum: imo omnino alterius naturæ & qualitatis. Igitur non cedit feudo, per textum in dicto §. *è contrario*: ubi ita tenent Bald. Alvarot. *in fine.* plus dicit ibi Baldus, quòd juriſdictio nedum eſt ſeparabilis, ſed ſeparata: quod non eſt verum, diu conſiderando juriſdictionem in ſe ipſa ſola, & in abſtracto, & prout eſt quid incorporale, diſtinctum à proprietate feudi, cum qua nihil habet commune, ut pulchrè not. Baldus in *l. à procuratore C. mandat.* Alioquin quandiu eſt annexa ipſi caſtro, non dicitur jus ſeparatum, ſed cenſetur de jure & pertinentiis caſtri, & in dubio dicitur adhærere caſtro & territorio, ut tenet Bartolus in *l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi.* Petr. Anchar. *in repet. cap. acceſſorium. collat. 32. de regul. jur. in ſexto*, ſaltem materialiter & paſſive, ut inquit Alexand. *in conſil. 35. viſo proceſſu col. 2. vol. 4. & in dicta l. 1. col. fin. de juriſdict. omnium judic. ubi vide concord.*

* Juriſdictio adquiſita per vaſallum & adjecta feudo non cedit feudo, nec poteſt in eam dominus manum injicere: nec tranſit ea alienato feudo.

* Juriſdictio poteſt eſſe ſine territorio & è contra.

45 Et in alienatione* & diſpoſitione caſtri tranſit cum ejus univerſitate, per not. Innoc. *in cap. cum ad ſedem col. 1. extra de reſtitut. ſpoliat. in cap. ex literis de jure patron.* ubi per Hoſti. Joann. Andr. & cæteros canon. quod eſt verum quando diſponitur de ipſo caſtro in ſe, vel de ejus parte ſub nomine quotæ. Secus ſi diſponeretur de prædiis particularibus caſtri, etiam adjecta clauſula univerſali, cum omni jure: quia per eorum venditionem aut alienationem, nulla transfertur juriſdictio ſecundum Bartolum in dicta *l. prima in fine. C. de juriſdict. omnium judicum, & omnes ſequen.* ſed remanent prædia ſub juriſdictione caſtri, ut prius*: nihil enim habet commune proprietas prædiorum cum juriſdictione, ut not. declaratio Oldrad. *in conſilio. 176. factum tale eſt*, Baldus in dicta *l. à procuratore, & ff. de rerum diviſione in rubr. collat. 3. verſic. ſed nonne alveus.* & pulchrè in *conſil. 138. conſiderandum eſt, in conſil. 293. Thema integrale & in conſilio 322. in primis, vol. 4. in capite unico. §. finali* per illum textum, *quibus modis feudum amitt.* & ibi ſequitur Alvarot. *collat. fin. num.* 4. Ludov. Rom. *conſil. 444. An dictum caſtrum.* Jacob. de S. Georg. *in ſua inveſtit. feud. in verſ. de caſtro rubri montis, collat. 1. & 2.* Bertha. fir. *in tract. Gabell part. 1. quæſt.* 13. Andr. Barba. *in addit. ad Bald. de cap. qui curiam vendidit in fin. princ. in uſibus feud.* Dom. Franciſcus Curtius *in l. prima, collat. finali. ff. de juriſdictione omnium judicum.* Philipp. Decius, *conſil. 483. num.* 9. Et ſic juriſdictio acquiſita & unita feudo per vaſallum, efficitur ſicut unum corpus cum caſtro,* velut capite rei feudalis, cui caſtro & capiti, cenſetur adhærere tanquam digniori, & ſicut acceſſorio principali, ut inquit Baldus *in cap. ad hoc. col. 2. de Allod.* poſt Joann. Blan. in *ſumm. feud.* ſicut deſtinatione patrisfamilias prædium acquiſitum efficitur unus fundus cum feudo, in quantum feudum eſt res patrimonialis, ut ſuprà declaravimus; non tamen juriſdictio vel prædia addita efficiuntur feudum, nec cedunt feudo ut feudo, quia non uniuntur ei in eadem qualitate feudali ejuſdem feudi.

* Juriſdictio tranſit cum univerſitate caſtri.

* Iuriſdictio nihil habet commune cum prædiorum proprietate.

* Juriſdictio adhæret caſtro velut capiti territorii.

46 Igitur non ſubſunt manui domini prehenſo feudo, imò nec includerentur in diſpoſitione facta per vaſallum de ſuo feudo in qualitate feudali talis feudi, nec etiam ubi alias ex circunſtantiis appareret de intentione diſponentis, quod non intendit comprehendere quaſdam pertinentias vel annexa, ut notabiliter tradit Aretin. in *conſil. 148. paucis eſt agendum*, Ludov. Rom. in *conſ. 166, viſa diligenter. col. 2. verſic. quo ad ſecundum, quem ſeq.* Sozi. in *l. ſi is qui ducenta. §. utrum. collat. 3. num. 3. ff. de rebus dub.* & Felin. in *cap. 1. col. 9. notab. 6. verſic. & prius nota. extra de reſcript.* Plus dico, quòd in dubio* juriſdictio non præſumitur eſſe feudalis, nec de pertinentiis caſtri in quantum eſt feudum: & ſic* dominus feudalis (excepto rege) non habet intentionem fundatam in juriſdictione feudi, ut feudalis ſit & à ſe moveatur, niſi probet, ut in ſimili notat Alexand. *conſil. 55. num. 18. num. 19. lib.* 4. & not. ſuprà *ead. gloſſ. num. 20. & infra §. 46. num.* 7. facit quod not. Alexand. *conſil. 94. num. 11. lib.* 5. quod juriſdictio in dubio intelligitur conceſſa perſonæ & non territorio. Et ſic Cardin. Alexand. valde erravit in dicto §.

* Juriſdictio non præſumitur eſſe feudalis nec de pertinentiis caſtri.

* In juriſdictione feudi nemo (præter Regem) ſuam intentionẽ fundatam habet niſi probet.

47 Ex his patet deciſio illius quæſtionis, an* conceſſo caſtro ſit conceſſum territorium & juriſdictio? In quo dicendum eſt, quòd ſic, de territorio & juriſdictione quæ erant annexa caſtro tempore conceſſionis, non aliàs. Idem dicendum eſt de molendinis & aliis pertinentiis, quæ erant annexæ caſtro, & in dominio diſponentis tempore conceſſionis: ſecus de his quæ erant de dominio privatorum, vel aliorum, vel etiam ipſius concedentis, ſed ratione perſonæ, vel ex privilegio, aut alias, & non ratione caſtri, nec de pertinentiis caſtri. Bartol. dicta *l. inter eos. ff. de acquirend. rerum dom.* Et ita determinat Bald. poſt longam diſputationem in *cap. de cap. qui curiam vend. in princ. col. 3. verſic. ſolvendo dixit.* Jacob. But. & *in collat. fin.* ibi, alia quæſtio formatur à domino Dy. Idem Bald. *in l. monumenta. C. de legat. in l. cum multa ad finem Codic. de bon. quæ lib. & in l. 1. §. in initio. col. 1. verſic. ſed quid in donatione. ff. de Officio. præfect. urb.* & ibi Bartol. *§. cum urbem & ſequen.* Petr. Anchar. *in d. repetit. cap. acceſſorium col. 34. in fine 3. quæſt. principa.* Paul. Caſt. *in conſil. 406. ſatisfaciendo. collat. 2. verſicul. 4. quæritur volum. 2. & conſil. 187. notandum eſt collat. 2. volum.* 2. Anto. Cor. *in tractat. de poteſtat. & excell. reg. quæſt.* 5. & ſcite tradit Fabius de monte ſancti Savi. *infra de empt. & vendit. in quæſt. 6. princip. verſicul. circa tertium membrum.* Franc. Purpura. *l. 1. collat. penult. ff. de juriſdict. omnium judicum.* Andr. Alciat. *cap. quod ſedem num.* 89. *extra de Offic. ordin.* Philipp. Decius, *conſil. 483. n.* 19. Et ita limitanda & intelligenda ſunt quæ late diſcutit Oldrad. *quæſt. 251. ad quæſtionem*, & Bartol. *in l. 1. §. ultim. & omnes poſt eum ff. de juriſdict. omnium judicum.* Jacob. de S. Georg. *in inveſt. feud. verſic. de*

* Caſtro conceſſo videtur cõcedi territorium & juriſdictio, ut & molendina & pertinentiæ omnes annexæ caſtro tempore conceſſionis.



Digitized by Google

*caſtro rubri montis, cum concord. per eos allegata.*

* Caſtro conceſſo transfertur etiam merũ & mixtum, imperium adhærens caſtro, maxime ſi caſtri conceſſio fiat à principe.

48 Declaro primo, ut * nedum transferatur ſimplex juriſdictio, ſed etiam merum & mixtum imperium: & maxime ſi conceſſio fiat à principe, ut not. per Bart. in *d. §. cum urbem.* Et doctores in *l. fin. ff. de conſtit. princip. in l. ſi quando 1. C. de bon. vacan. lib.* 10. quod intellige, ut dixi, quando merum & mixtum imperium adhærent caſtro vel rei conceſſæ, aliàs nulla transfertur juriſdictio, etiam ſi conceder s alias habeat ibi omnem juriſdictionem, niſi expreſsè dicatur, quo caſu ſi fiat mentio * juriſdictionis ſimpliciter intelligitur de ſimplici juriſdictione tantum, non autem de mero, nec de mixto imperio: ut rectè ſentit Baldus in cap. *quanto col. 2. extra de judic.* Panorm. *in cap. quod ſedem de Offic. ordin.* quamvis pract. Pap. *in lib. action. confeſſo. pro ſervit. in gloſſ. plenam & omnimodam verſicul. per hoc autem*, tenuerit contrarium, & etiam Philipp. Decius in *cap. licet cauſam. col. 1. de probat.* Andr. Alciat. *in dicto capite quod ſedem num.* 41. ſed malè) quoniam in generali mandato & multo fortius, in nova & perpetua conceſſione in proprietatem non venit imperium merum vel mixtum, niſi expreſſim & ſpecialiter dicatur. textus in *l. 1. in princ. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict.* etiam ſi conceſſio fieret à ſupremo principe Francorum Rege, ut in terminis decidit Speculat. *in tit. de juriſdict. omnium judicum §. 2. num.* 16. *verſic. verumtamen.* & ibi Joann. Andr. *in addit.* Jaſon *in l. imperium. collat. 5. num.* 14. *ff. de juriſdict. omnium judicum*, quorum dicta debent intelligi & limitari ex conditione & qualitate rei conceſſæ, ut dixi, vel ex verbis conceſſionis, ut * ſi diceretur cum omnimoda juriſdictione vel cum pleniſſima juriſdictione, juxta gloſſam & doctores in *clem. 1. verſic. omnimodam de for. compet.* ut tenet Bald. *in l. placet collat. penult. C. de pedan. judic.* Panorm. in *cap. conqueſtus. collat. 2. extra de judiciis.* Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. in verbo cum mero mixto imperio col. 3. verſicul. ſed quid ſi habens.* Et quod dixi in conceſſione juriſdictionis venire tantum ſimplicem, maxime procedit quando non ratione loci, nec in proprietatem donatur juriſdictio, ſed quando ſolum committitur ſeu mandatur in exercitium & adminiſtrationem, ut in conceſſione officii tenet Felin in *cap. quod ſedem. col. fin. de Offic. ordin. verſ. cogitabant.* ubi primus caſus Felin. debet reſtringi ſecundum prædicta cum concord. quas Felin. Decius & alii præallegati adducunt, quia nolo in illis minutatim congerendis occupari.

* Juriſdictionis verbo intelligitur ſimplex juriſdictio, non merum aut mixtum imperium.

Juriſdictione omnimoda & plena conceſſa intelligitur quoque merũ & mixtum conceſſum.

49. Declaro ſecundo, ut ſi conceſſio, vel nova infeudatio caſtri, ſeu alicujus ducatus, aut comitatus, fiat à ſupremo rege noſtro, cum * tranſlatione omnis imperii, & poteſtatis, etiam ſi expreſſe dicat ſe donare & cedere omne jus quod in eo habet: nihilominus jus ſuperioritatis, & ſupremæ poteſtatis imperii & juriſdictionis remaneat penes concedentem: ad quem poterit appellari à ſententiis latis per donatarium vel ſuos judices. Et de cauſis appellationum poterit concedens libere cognoſcere ut dominus ſupremus, vel is cui commiſerit. Ita decidit Joann. Andr. in *addit. Speculat. de juriſdict. omnium judicum in addit. incip. viſiſti dum. collat. fin.* Angel. in *l. prima §. qui mandatum. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. fac. quæ dicam infra §. ſequ. gloſſa* 4. *numer.* 18. quia * à ſupremo principe (in quo ſunt omnes theſauri dignitatum reconditi, Baldus in *cap. 1. in princ. quis dicat. dux.*) velut à mari fluunt omnes juriſdictiones, & ad eum refluunt ſicut flumina, inquit Azo. in *ſumm. de juriſdict. omnium judic.* Baldus in *§. ad hoc. de Allod. collat. 3. verſicul. ex præmiſſis in uſibus feudorum* Angel. in *l. 1. in princip. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. & rub. ff. de juriſdict. omn. judic.* Carol. *in conſil. 22. n. 7. lib.* 1. non quod ſint manuales ſeu revocabiles ad nutum, (ut adulatores aulici & forenſes quæſtuarii blaterant) ſed quod ut membra dependent à capite quod non poteſt ſine illis ſubſiſtere, nec membra ſupprimere, nec * poteſt ſummus princeps in totum alienare, & abdicare, ſeu ut dicunt, expropriationem facere, territorii, dignitatis vel juriſdictionis, licet commoda, & utile dominium concedere poſſit: ſalva ſuperioritate, recognitione & fide. ut notat. ait Baldus *in proœm. feud. collat. 8. verſicul. expedita & in proœm. C. col. 3. ibi, tertio per modum expropriationis*, alias eſſet homicida ſuę dignitatis, ut inquit idem Baldus *in cap. licet cauſam collat. tertia extra de proba.*

* Imperio omni & poteſtate conceſſis ſuprema poteſtas & appellationum cognitio nõ cenſentur conceſſa, & ideo jus ſuperioritatis remanet penes concedentem.

* Juriſdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari & in eum, eodẽ modo refluunt.

* Imperiũ omnimodum alienans princeps, eſt homicida ſuæ dignitatis.

50 Adverte tamen quod quantumcunque conceſſum ſit merum & miſtum imperium, cum omnimoda juriſdictione, etiam in proprietatem & ratione territorii * intelligitur in prima inſtantia, non autem de cauſis appellationum in ſecunda inſtantia, ita quod is cui facta eſt conceſſio non poterit deputare unum judicem pro prima inſtantia, & alium pro ſecunda; nec aliter per ſe vel alium cognoſcere de cauſis appellationum à ſententiis ſuorum judicum, quia iſtud jus cognoſcendi de cauſis appellationum (quod Gallici reſſortum vocant) ut patet per Joan. Fabrum *inſtit. de Attilia tuto. in princip. col.* 4. & declarat Guid. Pap. *in deci. Delphin.* 518. non cenſetur in dubio conceſſum, ſed reſervatum. Ita tenet Ang. in dicto §. *qui mandatum*, Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. verbo cum mero mixto imperio. col. 2. verſ. ſed an ille, & ſub verſ. & dicam vaſalls pro dict. reb. feud. col. 13. verſ. unum ſemper notetis*, & hoc niſi expreſſim concedatur, vel ſit de natura & conditione rei conceſſæ, ut quando conceditur caſtrum in caſtellaniam, vel cum jure caſtellaniæ, quod ſecundum communem uſum & conſuetudinem hujus regni, importat plenam juriſdictionem in prima inſtantia, & unum reſſortum tantum, id eſt jus primarum appellationum à ſententiis primæ inſtantiæ:

* Juriſdictione conceſſa etiam in proprietatem, unicus tantum gradus juriſdictionis intelligitur conceſſus, hoc eſt primæ inſtantiæ, at non appellationum, niſi aliud natura rei conceſſæ ſuadeat.

51. Si ita quòd * Caſtellani hujus regni ſolent habere unũ judicem pro primo tribunali, quem præpoſitum vocant, qui omnem juriſdictionem exercet in prima inſtantia: & alium judicem pro ſecundo tribunali, quem Ballivum vocant, qui cognoſcit in ſecunda inſtantia de cauſis appellationum à ſententiis primi judicis domini caſtri & Caſtellani, quamvis è re publica eſſet, quod unicum tantum juriſdictionis gradum, eumque probè adminiſtratum haberent, ut not. infrà §. 2. *gloſſ.* 3. Nec obſtat quod Franciſcus Curtius *in 7. & ultim. par. feud. quæſt.* 12. videatur tenere contra dictam opinionem Ang. per doctores Bart. in *l. 1. ad fin. ff. quis & à quo appell.* Panorm. *in cap. relatum ad fin. extra de Officio delegat.* dicentium quòd à ſententia vicarii non generalis vel foranei appellatur ad eum qui commiſit, & non ad ſuperiorem committentis: quia loquuntur in meris terminis juris communis diſponentis, quòd à ſententia delegati appellatur ad immediatum delegantem: non autem decidunt quod inferior

* Caſtellani hujus regni duos habent gradus juriſdictionis.

52 * habens juriſdictionẽ limitatã, non poteſt delegare ſemel vel pluries, ut cognoſcat de una vel pluribus cauſis appellationis, fruſtrando ſuperiorẽ jure ſuo, quia hoc eſſet in fraudem appellationis ad ſuperiorem devolvendæ, & non valeret etiam ſi fieret per viam ſtatuti ab habente poteſtatem ſtatuendi. per textum & notata *in cap. venientes de jurejurando* ſive directo, ſive per indirectum, ut notat Ludov. Rom. in *conſil. 2. viſis. collat.* 2. & ſic vera eſt opinio Ang. & quotidie notorie practicatur. Quinetiam in meris terminis pontificii juris, Si Epiſcopus certam cauſam ſpeciali vicario, & non generali delegaret, ad hoc ut ad ſe, & non ad ſuperiorem appelletur, non proderit ſibi hujuſmodi fraus, & cautela: ſed poterit ad ſuperiorem omiſſo delegante appellari. Et poteſt ſuperior cenſura Eccleſiaſtica coërcere committentes tales fraudes, etiam per viam conſtitutionis, & canonis generalis latæ ſententiæ, ut expreſſim tenet Speculat. in *tit. de appellatione §. nunc tractemus. verbo ſed ſecundum præmiſſa. num.* 6. referunt & ſequunt. Joann. Imo. Joann. Andr. Lap. Gemi. Philip. Franc. *in cap. Romana in princ. de appellatio. in 6.* & late Firmia. in *tract. de Epiſcopis lib.* 4.

* Juriſdictionis habens certos gradus, non poteſt eos multiplicare delegando vel ſubdelegando.

*part.*

Digitized by Google

*part. quæſt.* 26. Et generaliter & abſolutè quòd hoc non poſſit fieri, etiam de jure civili, tenet & probat ſingulariter Joann. Faber *inſtit. de vulg. ſubſtit. in princ. ad fin.*

* Regalia non tranſeunt etiam ſub univerſali clauſula.

53 Declaro tertio ut* in conceſſione caſtri, vel ducatus, aut comitatus, facta per ſupremum principem cum omni imperio, etiam cum hac clauſula, *omni jure* quod habet nullo reſervato, non veniant nec tranſeant regalia, & alia reſervata regiæ majeſtati in ſignum ſupremæ poteſtatis: ſed ſolum ea quæ poſſunt convenire illi, cui ſit conceſſio, ſeu cuilibet inferiori, & domino particulari caſtri. Nam duplex jus habet Rex in caſtro, vel re conceſſa, unum tanquam dominus ſpecialis & utilis ipſius caſtri, quod forte emerat, & illud cenſetur transferre: aliud tanquam Rex, quia habet dominium directum & jus regium univerſaliter in toto regno, & de iſto jure regio nihil transfertur, ita punctualiter decidit Alberic. in *l.* 1. *in fin. ff. de officio ejus cui manda. eſt juriſdict. & in l. fin. in fin. C. de juriſdict. omnium judic.* Luc. Penn. *in l.* 1. *col.* 7. *verſ. vel dicas plenius, de privileg. ſchola. & l.* 1. *col.* 2. *verbo ſed pone rex. de veteranis lib.* 12. *C. Laurent. Calca. in conſil.* 102. Ratio eſt duplex, prima, quia hujuſmodi regalia ſunt de juribus coronæ, & illi annexa, & inſeparabilia: nec ſunt in commercio. *l. apud Iulianum* §. *conſtat ff. de legat.* 1. *l. fin. ff. ut in poſſeſſ. legat.*

*Regalia non ſunt alienabilia per principem.

54 Ita quod non ſunt alienabilia etiã per ipſũ principem ex certa ſcientia vel motu proprio, ut decidit Andr. Iſern. *in cap.* 1. §. *ſimiliter poteſt col.* 2. *verbo in his functionibus de capitan. qui curiam vendidit & latius* Luc. Penn. *in l.* 2. *C. de jure reipub. ad fin. lib.* 1. *l. contra publicam col.* 5. *de reari milit. lib.* 12. & copioſiſſime *in l. quicunque* 2. *per tot. col.* 4. *de omni agro deſer. libro* 11. Joan. Plat. in *l. prædia C. de diverſ. prædiis urban. libro* 11. Omphalius *lib.* 1. *diſtinct. princ.* & de facto alienata debent ſine ullius aſſertionis obſtaculo, ad jus priſtinum revocari, ita ut nulli penitus audiantur, qui aut reſcripto, aut annotatione dominium, vel emphyteuſim, vel conductionem, quolibet genere largitatis ſe meruiſſe cauſentur. per textum *in l. omnes fundi de fund. patrimon. lib.* 11. & ibi Luc. per argumentum à fortiori, quia ſi revocatur alienatio patrimonialium, multo magis fiſcalium, quæ ſunt in dominio coronæ, fit quod manubia nupta conquerente alia ſibi detrahi *l.* 2. *C. de apparito. Proconſul. & legat. lib.* 12. Fortius probat Luc. *in l.* 2. *in verbo quiſpiam de fundum limitro. eod. libro*, quod nec à privatis poſſideri, nec præſcribi poſſunt.

*In regalibus ſpecialis conceſſio requiritur.

55 Secunda ratio, quia etiamſi aliquo modo poſſent concedi, tamen non veniunt ſub quibuſcunque verbis generalibus, ſed demum ſi* ſpecialiter & expreſſe concedantur, ut notant omnes doctores in *cap. unico quæ ſint regal.* per illum textum in verſiculo *niſi quæ ſpecialiter*, qui tamen textus non hoc, ſed aliud intendit, ſed ſatis clarè probatur per *cap. quod tranſlationem de officio delegat. & quæ gloſſ.* & doctores notant ibi, & *in l. in princip. ff. de Officio ejus cui mandata eſt juriſdict.* ubi vide, ne immorer in concordantiis non neceſſariis ad reſolutionem. Itaque in prædicta conceſſione cum omni imperio & pleniſſimo jure, ſive concedatur in proprietatem, ut in themate, ſive in officium & adminiſtrationem, ut dignitas proconſulatus, velut hi quos noſtrates vocant locum tenentes regios & gubernatores provinciarum, non venit poteſtas legitimandi, aut reſtituendi famæ, & cætera reſervata, ut criminis, & damnationis capitalis gratiam facere ſecundum Baldum in *d. l. placet.* 1. *col. fin. verbo ſecundo quæro. Cod. de pedan. judic. & tantum conſtitut. regis Ludovic.* 12. *anno* 1499. *artic.* 70. nec poteſtas creandi notarios publicos: ut notant Innoc. & alii in *cap. cum P. tabellio de fide inſtrum. & conſtit. regis Philippi Pulchri, anno* 1130. *artic.* 20. & Baldus enumerat 16. reſervata in *l. imperium, collat.* 2. *ff. de juriſdict. omnium judic.* Et prædicta procedunt quantumcunque verba ſint prægnantia, etiam ſi ſit facta mentio quorundam regalium, & ſubjecta clauſula generalis, quicquid dicant Andr. de Iſern. in *rubr. quæ ſint regalia, collat.* 2. *in verſic. feud.* & Paulus *conſilio* 63. *quod dicti reditus lib.* 1. quos refert & ſequitur Andreas Alciat. in *capite quod ſedem, numero* 43. *extra de Officio ordin.* & malè: ſemper etiam excepti cenſentur caſus quos Regios vocant, Regiis judicibus reſervatos, puta falſæ monetæ vel violentiæ cum armis. Nunquam enim horum cognitio tranſit, niſi filiis Regum fieret conceſſio, & hinc eſt quòd in ducatibus & comitatibus, quinetiam in appanagium, ut vocant, dentur & deputentur judices Regii qui de his caſibus reſervatis cognoſcunt.

Lege, quod in appanagium ut vocant, dantur, deputentur judices Regii.

*Contra Baldum.

56 Ideo puto Baldum malè* conſuluiſſe in conſilio *incip. Caſus eſt talis:* in ordin. 64. *vol.* 1. ſecundum veterem impreſſionem, & in ordin. 201. *vol.* 2. ſecundum novam, ubi conſuluit pro Epiſcopo & Comite Belvacenſi Pari Franciæ, quod per tempus immemoriale potuit in ſuo territorio præſcribere poteſtatem, creandi notarios publicos, contra Regem privativè ad ipſum Regem: & malè, quum hęc jura regia non ſint præſcriptibilia per inferiorem, nec etiam tranſibit poteſtas condendi leges, vel ſtatuta, ut tenet Angelus in dicta *l. imperium col.* 2. *verſicul. ex prædictis etiam*, quamvis Jacob. de S. Georg. in *inveſtit. feud. in verſ. cum mero & mixto imperio, col.* 2. *verſ. an nobilis contrarium teneat:* quia condere leges eſt ita arduum, quod etiam quibuſdam ſpeciatim regalibus conceſſis, ſub generali clauſula, non veniret; licet contrarium aſſerat Andr. Iſern. in *rub. quæ ſint regalia, in col.* 2. *verſicul. concedendo generaliter*, & magis eſt erroneum quod idem Iſern. *ibidem*, dixit conſtituere magiſtratus, non eſſe minus quam condere leges: & ad hunc errorem videtur impegiſſe Lucas Penn. in *dicta l.* 1. *col.* 7. *de privil. ſchola.* dum inter poteſtatem leges condendi, notarios creandi, monetam cudendi, & cætera regalia, enumerat magiſtratuum conſtitutionem.

*Magiſtratus conſtitutio in genere ſuo nõ eſt de regalibus.

57 Verum magiſtratum conſtituere, non* eſt in ſe de regalibus: ſed eſt effectus dominii juriſdictionis vel imperii, & ſic eſt multo minus quam ſuo jure habere juriſdictionem vel imperium. Et eo ipſo quod juriſdictio in aliquem ſuo nomine transfertur, ſtatim in neceſſariam conſequentiam, venit poteſtas conſtituendi magiſtratus idoneos, ad illius adminiſtrationem & exercitium. Nec obſtat quod in dicto §. *ad hoc*, inter regalia enumeratur poteſtas conſtituendorum magiſtratuum ad juſtitiam expediendam, quia ille textus loquitur de magiſtratibus regiis vel imperialibus, ad regiam vel imperatoriam juriſdictionem exercendam, non autem de aliis: ſinguli enim magiſtratus, nomine & vice domini juriſdictionis committuntur* nec poſſent committi ab uſufructuario niſi prout diſtinximus, infrà §. 108. hæc enim de ſe ſpectant ad proprietarium:* Nec magiſtratus habent aliquod jus aut dominium in juriſdictione, cujus omne jus, dominium & poſſeſſio, reſidet penes principem, vel alium dominum: ſed habent exercitium & adminiſtrationem tantum. Et vera eſt maximè in hoc regno opinio illa Lotharii, quam ſcite & eleganter refert & ſequitur Andreas Alcia. *lib. Parado.* 2. *cap.* 6. *contra Azon.*

* Uſufructuarius non poteſt committere & conſtituere magiſtratum.

*Magiſtratus nudum uſum & exercitium juriſdictionis habent nomine domini.

58 Et hinc eſt ratio, quod magiſtratus (ut hodie uſitatur, olim ſi quidem aliter obſervatum fuit, ex tolerantia Regum, ut patet *in conſtitut. Caroli ſeptimi, artic.* 105. *& Caroli octavi artic.* 73.) non poſſunt ſibi conſtituere vicarios, vel locum tenentes, ſed hoc ſpectat ad dominum: quoniam uſuarius alium uſuarium nequit conſtituere, ut inquit Alciat. & ultra eum, quod etiam ipſi judices ordinarii non ſint domini juriſdictionis, ſed ſimplices adminiſtrantes tenet Baldus in *cap. cum viceſimum in fine col.* 1. *verſic. quæro, quæ ætas, de Offic. de legat.*

*Interdictis *uti poſſidetis* cur nõ utantur Magiſtratus pro ſuis officiis tuendis.

59 Et* hinc eſt ratio quod in hoc regno, non poſſunt pro titulo ſuorum officiorum experiri interdicto *uti poſſidetis* adverſus prætendentem idem officium:

quamvis ferè in effectu ſimili utantur formula, coram certis judicibus, quos Magiſtros Requeſtarum hoſpitii vocant, qui cognoſcunt non de creatione officiorum regiorum, ſed inter plures de officio regio litigantes, & eadem inſtantia tam quaſi poſſeſſorium quàm petitorium decidunt: quidam enim arbitrantur eſſe rationem, quia domini concedentes officia, ſolent apponere hanc clauſulam, *quamdiu nobis placebit*: quod non infert, quia habens precario vel ad nutum poteſt uti interdicto *uti poſſideris* adverſus omnes præter dominum. textus in *l. qui precario ff. de precario.* Vera igitur ratio eſt, ut dixi, quod habens hujuſmodi officium, nullum habet jus in juriſdictione, nullam poſſeſſionem, ſed nudum exercitium & adminiſtrationem nomine domini: ut in ſimili de officio judicis delegati, & procuratoris dicit Baldus in *l. 2. col. 1. verſic. adverte quia nunquam juvenes. C. de ſentent. & interlocut. omnium judicum.* Amplio etiam in officiariis dominorum locorum, quos ſubalternos vocant. Amplio 2. etiam in dependentibus ab officio ut ſi de priori poſſeſſione litigent, *ut dixi infra tit.* 3. Amplio etiam ſi promoti ſint cauſa remunerationis vel aliàs, ut non poſſint ad libitum revocari.

* Hereditaria officia ad ſucceſſores tranſeunt & pro fundis, & patrimoniis cēſentur.

Limito in officiis * hæreditariis, quia cum ad ſucceſſores tranſeunt jure patrimoniali, pro fundis vel prædiis habentur.

* Regalia quæ & quando veniant & transferantur.

60 Ut redeam ad concluſionem hujus tertiæ declarationis, hanc limitant Ludov. Rom. *in conſil.* 271. *vis tota* & Paulus in *conſilio 6. quod dicti redutus ſatis, vol.* 1. quando* in conceſſione eſſent ſpecificata quædam regalia, deinde ſubjecta clauſula generalis, quia tunc veniunt reliqua regalia æqualia vel minora, ſed non majora expreſſim per textus *in cap. ſedes Apoſtolica, de reſcript. cap. qui ad agendum, de procurat. in 6. clem. non poteſt eod. l. fin. §. cui dulcia. ff. & de oleo vitri. legat.* quamvis aliter etiam citra aliquorum ſpecificationem niſus ſit conſulere Jaſon per novem fundamenta colorata in *conſilio 45. in ſecundo dubio, volum.* 1. & adhuc iſta limitatio eſt intelligenda in conceſſione temporali, quæ non inducit alienationem, alias fruſtra laboraretur, quia prorſus non poſſunt alienari, niſi in filios maſculos Regum, per modum & formam appanagii, ut eſt lex, & modus utendi & loquendi τῆς βασιλείας Franciæ, & latè deduxi in quodam meo conſilio, Anno 1530. ſuper quibuſdam pertinentiis comitatus Claromontenſis, Ludovicæ à Sabaudia matris Regis Franciſci primi.

* Caſtrum ab alio recognoſcēs, videtur recognoſcere hoc ipſo juriſdictionem & territorium.

61 Ex prædictis etiam patet deciſio alterius quæſtionis,* an miles recognoſcens caſtrum in feudum, videatur hoc ipſo recognoſcere juriſdictionem & territorium? quam quæſtionem format Oldrad. in *conſilio 121. ad primum, in princip.* ubi utrimque arguit, & tandem concludit quòd non ſimpliciter nulla facta diſtinctione caſuum, cum ſequitur Albericus in *l. fin. col. ultima. C. de juriſdict. omnium judicum & in l. imperium, col. 15. ff. eodem.* Certè primò eſſet recurrendum ad tenorem primæ conceſſionis & inveſtituræ: ſecundò ad dinumeramenta, quòd ſi de nullo appareat, niſi de hac ſola recognitione, de cujus errore, aut invaliditate non ſit controverſum, nec an ſit tanquam de novo an tanquam de veteri feudo facta, an tanquam de re ſua, an tanquam de aliena, ſed ſolum de ejus effectu, debet tertiò, & ultimò attendi, an territorium & juriſdictio ſint de pertinentiis caſtri, & eodem jure & titulo teneantur ſimul, tanquam una res, & tunc cenſetur tota recognita, cum territorio, juriſdictione, & appendentiis: alioquin ſolum caſtrum muris clauſum cenſetur recognitum, & ita decidit Baldus in *capite primo, in princip. col. 5. de capitan. qui curiam vendidit.* Ex quo conſequitur ſimpliciter loquendo, & in dubio, ſi non appareat de titulis nec de pertinentiis caſtri, veram eſſe opinionem Oldradi, quamvis eam reprehendat Petrus Anchar. in *repet. cap. acceſſor. col. 30. in 3. quæſt. princip.* ubi tamen inclinat in dictam opinionem Baldi & opinionem Oldradi & Alberici, ſequitur Jacobus de ſancto Georg. in *inveſtit. feudor. in verſicul. de caſtro rubei montis collat.* 1. *verſicul. ſed quid ſi recognoſcat, & latè in verbo dictique vaſalli promiſerunt recognoſcere dictum feudum, in col. 1. & 2.* limitans, niſi recognoſcens apponeret aliquod verbum ampliativum, puta pleno ſtatu vel cum omni jure per *l. ſi quando* 1. *Cod. de bon. vocant. lib.* 10. quod nihil eſt, nec prodeſt, niſi probetur juriſdictionem & territorium eſſe de jure & pertinentiis caſtri. Facit quod vult Andr. Iſern. in dicto *cap. 1. in princ. de capitan. qui curiam vendidit*, quòd * ſi Baro vendit baroniam, quicquid pertinet ad eam videtur vendere: & ſi quis vendit feudum, omnia ad feudum pertinentia vendit.

*Pertinentiæ Baroniæ & feudi cedunt Baroniæ & feudi emptori.

* Juriſdictio quemadmodum ſit patrimonialis: & in dominio noſtro.

62 Et hæc de * juriſdictione dicta ſunt prout conſideratur eſſe in patrimonio & dominio noſtro: & iſto reſpectu poteſt infeudari, & ſubfeudari, & cadere ſub dominio directo vel utili, ut notat Baldus in *cap. uno delegatorum col. fin. verſic. Item non eſt inconveniens de officio delegat.* & iſto reſpectu dicuntur potius quoddam hæreditarium, ſeu annexum & dependens à patrimonio, quàm dignitas publica, per ſe, ideo hujuſmodi dignitas, & juriſdictio non amittitur per eum, qui non amittit patrimonium, quantumcunque efficiatur ipſo jure infamis, ut tenet Baldus in *l.* 1. *col.* 1. *verſicul. pone ergo*, & ibi Alexand. in *addit. Cod. de ſecund. nup. fac. not. in c. dilect. de arbitr.* & per Decium, in *l. 2. numero 3. ff. de regul. jur.* & iſto reſpectu procedit quod Joann. Faber. *inſtitut. de action. in §. item Serviena. col. 12. verſicul. quid de juriſdictione* dicit ſe * non videre cur juriſdictiones non poſſint pignorari ſicut nomina,

* Juriſdictiones poſſunt, in Gallia pignorari, vendi, dividi.

* Joannes Faber & Albr. Roſatus, contemporanei.

63 Similiter etiam quod Albericus ſuus * contemporaneus in *l. 1. §. fin. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict. & in l. fin. Cod. de juriſdict. omnium judicum*, dixit hodie maximè in regno Franciæ, juriſdictionem eſſe in bonis cujuſlibet, & quod venditur, dividitur & aliter ſicut qualibet res corporalis & patrimonialis diſponitur. Quod autem dixi Alberic fuiſſe contemporaneum Joann. Fabri, conſtat, quoniam ille dominus Joannes Faber, Faber inquam, dictus non ab opere ferrario, ut ipſemet teſtatur in *§. ex diverſo, inſtit. de rer. diviſione* ſed propter ingenuarum artium φιλοτιμίαν, Angoliſmenſis diœceſis, Burdegalenſis provinciæ, ut idem ait in *proœm. inſtit. in verbo Flavius.* (poſt * Petr. à Bella. reſtic. Jacob. Raven. Guill. Cunium doctiſſimos utriuſque juris profeſſores Galliæ Belgicæ) ſubtiliſſimus & conſummatiſſimus juris doctor, Gallus Aquitanus, quem nonnulli, Cancellarium Franciæ fuiſſe autumant: floruit ante Bartol. & Baldum circa annum domini 1340. tempore Philippi ſexti Valeſii Francorum Regis, & Ludovici quarti Bavari, imperatoris, ut patet ex ſcriptis ſuis ſuper *proœm. Inſtit. in verbo imperatoriam. collat.* 2. ubi tum cum ſcriberet, regnare dixit præfatum Philippum comitis Valeſii filium, qui Flamingos devicit apud Caſellum: ibi etiam meminit Joannem natione Caturcenſem fuiſſe Papam ſcilicet Joann. 22. & Benedictum ſcilicet 12. poſt eum, quo tempore florebat inſignis ille Alberic. Roſatus, juris utriuſque necnon & Theologiæ pro ſui temporis captu, doctiſſimus, apud Parmam Advocatus, & cauſarum Patronus celeberrimus: qui etiam ſcribendo pervenit uſque ad tempora Bartoli Piceni ſub Carolo quarto Imperatore, ut patet in ſuo tract. *ſtatu. part. 1. q. 53. in princip.* & in fin. *lecturæ ſuæ ſuper. Codic.* quem pro ultimo operum ſuorum in favorem & gratiam Advocatorum complevit in feſto Joann. Baptiſtæ anno domini 1364. ut ipſemet teſtatur in fine Cod. Adde quòd tempore Joan. Fabri, legebat & ſcribebat in alma hujus urbis Academia, optimus ille Brito * Henricus Bohic Leonenſis diœceſis, in Britannia minore, decretorum ordinarius: quem Felin. in *cap. cum quidem. in princip. de jurejurand.* celeberrimum & antiquum canoniſtam Gallum honoris gratia nuncupat:

*Petr. Perticus, Jacobus Ravennas, Guilielmus Cunius doct. Galli.

*Henricus Bohic.

Digitized by Google

cupat, patet ex ſcriptis dom. Henrici in *cap. ad audientiam.* in fine 1. col. & in *cap. in præſentia. col. 2. de ſponſalib. & matrim.* & fine operis ſui quod complevit anno domini 1349. Utque è ſemita in viam redeamus eodem reſpectu quo diximus accipitur, quod poſt præfatos Fabrum & Albericum inquit Baldus in *cap. 1. col. 1. de feudo marchi. duc. & comi.* hodie uſurpatum in multis locis quòd dignitates & juriſdictiones venduntur tanquam hæreditarium pecus & ovile, *& in capite primo, §. ex eadem lege col. 1. de lege Corrad.* quod ruſticus poteſt emere dignitates, & juriſdictiones quæ ſunt proprium patrimonium venditoris, & quòd quotidie videmus caſtra & villas emi & vendi: cum mero & mixto imperio, & omnimoda juriſdictione, quæ conſuetudo vincit legem.

*Iuriſdictio in nativa ſui puritate qualis ſit.*

64 Sed * prout juriſdictio conſideratur per ſe in ſeipſa, in ſui origine & effectu: non eſt in patrimonio, nec in commercio, nec poteſt vendi, nec tractari, ſicut bona patrimonialia: à quibus in tantum diſtat quantum ſacra à prophanis, publica à privatis; quum ſit publici juris, textus. *l. in 1. §. 1. in fine*, ubi jus publicum in ſacris ſacerdotibus & magiſtratibus; & ſic non poteſt propriè eſſe in alicujus bonis, *l. 1. § hæ autem res. ff. de rerum diviſ.* & nedum abſurdiſſimum, ſed & pernicioſiſſimum eſt, eam eſſe venalem tanquam vile aliquod mancipium, ut per multa clarè oſtendit ſanctiſſimus & veriſſimus textus in *auth. ut judices ſine quoquo ſuffragio, ſive in nonnullis, ut præſid. abſque ulla dation. pecuniæ ad offic. mitt. col. 2. conſtit.* 8. & * quicunque regno, vel alio principatu funguntur, eo ipſo debitores ſunt juſtitiæ: nec debent difficilem facere ejus aſſecutionem, ait Andreas Iſern. *de prohib. feud. alien. per Lothar. cap. quoniam. collat. 2. & quæ ſint regal. in verſicul. ad juſtitiam expediendam in princ.* Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapol. 265. numero 79.* nec debent privatæ utilitati negotiari, ſed ſe gerere tanquam res publica. Baldus *de feud. march. duc. & comi. col. 1. verſic. unde imperator.* 65. & inter dominum ſuperiorem, & ſubditos, eſt mutua & correlativa obligatio, ut tradit Bart. in *tract. de alluvio. ſuper verb. acquiritur verſ. 2. videndum* & veridicus doctor Joan. Gerſ. in *remed. contra adulat. conſiderat. 7. in 4. part. operum.* latè Gabr. Biel. in 4. *ſentent. diſt. 15. quæſt. 5.* At ſæpius ita ſe gerunt, ut inter alia locum faciant veteri Græcorum proverbio, quod refert Dion, Rex indigens magnus calumniator, ut omittam plures valdè laborare, ut cognomina moveantur: quibus notantur per Prophetas; *Eſaiæ. 1.* & per Chriſtum, *Luc. 13. verſ. 32. & in Apocalypſi.* Nec obſtat quod habetur 1. *Reg. 8. cap.* ibi, *hoc erit jus regis, & filios veſtros tollet, filiaſque veſtras faciet ſibi unguentarias & focarias, & agros quoque veſtros*, &c. *Sed & ſegetes veſtras & vinearum reditus addecimabit*, &c. quia ſecundum Thomas Aquinatem in *l. 3. cap. 11. de regis princip.* Propheta Samuel ibi * non deſcripſit leges regias, ſed deſpoticas: quod patet, dum concludit, voſque eritis ei ſervi: quod eſt contrarium regali regimini: quia vivere * ſub unico & ſupremo rege eſt ſumma libertas: in *authent. de hæred. & falc. in princip. ibi antiquam recipientes libertatem. coll. 1.* Luc. Penn. in *l. unica col. 2. & 3. Cod. de capit. civium cenſibus ex menda. lib. 11.* Hinc eleganter ait Claudia. in 3. *Nuſquam libertas gratior ulla eſt quam ſub rege Pio.* Ad hoc Plin. Secundus in *Panegyrico Trajani imperatoris*, cui optimi cognomen à S. P. Q. R. inditum eſt *char. 3.* & tali regi ſervire regnare eſt, ut de Franciſco primo initio ſui principatus & Mediolanenſis ſubacti dicebat Joann. Neviſa. ita *jus conſil. 12. inter conſilia* Alberic Bruni. Sed ſobriè & abſque adulatione ſcripſerat Seneca frænis Juſtitiæ regi, eique obtemperare ſummam eſſe libertatem. Ex Propert. Libertas nulla melior, majorve poteſtas quàm ſervire Deo. Itaque Samuel in dicto cap. 8. loquutus eſt ad terrorem & demerita populi, ut declarant Theologi, ibi & ſanctus Thomas Aquin. in loco præallegato: & latius in *prima ſecunda quæſt. 105. artic. 1. in fin.* & admirabilis ille Theologus, univerſalis ſcientiæ Oceanus * Alphonſus Toſtatus Abulenſis Epiſcopus, in *d. cap. 8. circa princip.* Et noviſſimè magnus Eraſmus *inſtitut. principis Chriſtiani*, & ſic verbum jus ibi ſtat pro injuria & violentia ſecundum præfatos & Joann. Ger. in *d. tract. contra adulat. conſid. 8.*

*Principes debitores juſtitiæ.*

*Obligatio mutua inter ſuperiores & ſubditos.*

*Expoſitio text. 1. Reg. 8. cap.*

*Regi ſubeſſe libertas eſt.*

*Alphonſus Toſtatus.*

*Regis jura vera & propria quæ ſint.*

65 Veræ autem leges, & jura Regis ſerioſè traduntur in *Deuter. cap. 17.* ubi tria ſunt præcepta negativa, & unum affirmatiuum. Primum ibi, Non multiplicabit ſibi equos, & conſequenter nec multos aulicos graves populo, Secundum ibi, Non habebit uxores plurimas: ergo multo minus ſcorta, ut curia ejus, nec facultatibus, nec minoribus & pudicitiæ ſubditorum inſidietur. Tertium ibi, Neque argenti & auri immenſa pondera, nempe ut opes populi foveat, magis quam ſui fiſci, quem Trajanus princeps ethnicus lieni ſcitè comparabat. Quartum ibi, deſcribat ſibi Deuteronomium legis hujus, id eſt ipſius Dei, & non inventiones hominum, ut puram legem Dei ſervet & ſervari faciat in toto regno, nec in dexteram nec in ſiniſtram declinando. Quòd etiam ex noſtris pulchrè & doctè declarat. Bart. *in tractatu de regi. civitat. col. 2. num. 4. & 5.* idem vult Andr. Iſern. in *cap. 1. de capitan. qui curiam vendidit §. fin. in uſibus feud. & in proœm. conſtitut. Neapolit. in 3. part. num. 10. & 11.* non tamen negatur quin ea quæ exprimuntur in *dicto cap. 8. primi Regum* legitimè competant vero Regi, * quando commune bonum, & reipublicæ neceſſitas, hoc expoſceret; tunc enim ad hunc duntaxat finem, omnia ſunt Regis, ut per Sanctum Thom. Gerſ. & Andr. Iſern. in locis allegatis, & latiùs diximus. *ſuprà in proœm. in gloſſ. 1.*

*Regis omnia eſſe, quo ſenſu intelligendum ſit.*

66 Pro complemento hujus gloſſę & materię vidimus ſupra de augmento extrinſeco, quod eſt ſeparabile à feudo, & poteſt per ſe ſubſiſtere, & diximus quod nullo modo accreſcit nec cedit feudo, nec cohæret prædio clientelario in quantum tali.

*Augmentum intrinſecum inſeparabile feudo accreſcit.*

67 Quæritur nunc quid juris de augmento intrinſeco * inſeparabili, & per ſe non ſubſiſtenti, quod Baldus *l. 1. quæſt. 8. ff. de rerum diviſ.* vocat emiſſionem contractam, quæ poteſt eſſe tam corporalis quàm incorporalis. Puta ſi vaſallus acquiſivit ſervitutem prædio clientelario, vel in eo amplum & utile ſtruxit ædificium: quum enim iſta non poſſint per ſe ſubſiſtere, videntur haud dubiè feudo accreſcere, & eſt caſus in dicto §. *è contrario de inveſtit. de re alien. fac.* Quantum ad ſervitutem ſcilicet * realem, ſive prædialem, probatur: quia ſine prædio conſtitui aut ſubſiſtere nequit, textus in *l. 1. ff. communia prædior. inſtit. de ſervitutibus §. ideo autem. & prædio accedunt. l. ſervitutes. 3. in princip. ff. de ſervitut.* & eſt jus in fundo: non in fundo ſerviente, cui tantum paſſivè & detractivè adhæret: ſed in fundo dominante, cui activè adhæret velut jus poſitivum, & formatum, ut declarat Bartol. *l. Mævius. §. fundo. in fin. ff. de legat. 2.* & eſt textus in *l. arbor. §. fin. verſicul. nam aut ipſius fundi eſt, juncta gloſſa in verbo à fundo. ff. communi divid.* & ipſi prædio non ſervienti, ſed dominanti debetur, textus in *l. unus ex ſociis, in fin. princ. ff. de ſervitut. ruſtic. præd. l. 2. §. 1. in fin. ff. ſi ſervit. vendicetur* & ſententia dicitur prædio dari. *l. qui in aliena. § final. ff. de acquir. vel omitt. hæred.* patet etiam per diffinitionem ſervitutis apud Bart. & ſcribentes in *l. 1. ff. de ſervitut.* Et non dicitur eſſe in * bonis nec extra bona. *l. 1. ff. de uſu & uſufructu legat.* ſcilicet principaliter & per ſe, quia per ſe ſubſiſtit: ſed eſt qualitas fundi, illi accedens, *l. quid aliud. ff. de verborum ſignific.* notat Bartolus in dicta *l. 1. in fin. de uſufr. legat.* dixi in *tractatu dividui & individui per l. 3. numero 83. ubi numero 320.* novum & verum intellectum decidi ad *d. l. 1.* & ratione fundi, dicitur acceſſoriè eſſe in bonis domini fundi dominantis, ut notat gloſſa & doctores. in *l. rem in bonis. ff. de*

*Servitus prædialis an feudo cedat, vide infrà num. 69.*

*Servitutes principaliter & per ſe non ſunt in bonis nec extra bona, acceſſoriè.*



Digitized by Google

*acquir. rer. domi.* ex quo conſequitur dominium directum ſervitutis, eſſe penes dominum directum fundi dominantis, ſcilicet feudi, cui eſt acquiſita illa ſervitus, & dominium ejus utile eſſe penes vaſallum: igitur neceſſario accreſcit feudo, ut feudo.

* Ædificia an cedant feudo. v. num. 69. infrà.

68 Quantum autem ad * ædificium & ſimilem meliorationem exploratiſſimum eſt fundo, & ſolo cedere. *l. 2. l. ſi quis ſcienſ. C. de rei. vendic. cum vulg. & latè dicemus infrà* §. 81. & ſtatim neceſſario acquiritur domino directo quoad directum, & vaſallo quoad utile dominium. Baldus in §. *ſi quis de manſo. col. 4. verſic. pone quod vaſallus facit cluſam de controverſ. inveſtit.* Albert. Brutus in *tractatu de augment. col. 60. concluſ.* 20. Et ſic concludendum videtur hujuſmodi augmenta accreſcere & cedere fundo feudali ut feudo: & quod illo aperto, ut in caſu noſtri §. & à domino prehenſo includuntur ſervitutes à vaſallo, vel ſuis predeceſſoribus acquiſitæ, ædificia & cætera quæcunque melioramenta in eo facta, & quod illis fructur dominus, nec quicquam reſtituet inita fide quum id culpa vel mora ceſſantis vaſalli contingat.

* Servitutes redemptæ an cedant feudo. V. num. 69. infrà.

Et multo fortius includentur ſervitutes * redemptæ, quia eſt commodum libertatis acquiſitæ feudo, cujus veterem ſervitutem redemit vaſallus.

69 Sed his non obſtantibus dicendum, quod in dubio & in effectu non cedunt feudo ut feudo. Sat eſt enim dominum directum uti feudo quale dedit illud, vel quale ab initio recognitum eſt & ei ſubjectum, nihil ad eum de augmentis poſtea ſequutis præſertim ſumptu & pecunia vaſalli, & poteſt domino feudali dici, ut in ſimili ait textus in *l. ex affe. ff. ad Trebellia.* ſufficit tibi jus tuum integrum ſervari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, *facit l. in agris. ff. de acquir. rerum domin.* Inveſtitura enim implicat * limitationem, textus in *cap. ſi quis de manſo.* & ibi Baldus *de contro. inveſtit. in uſibus feudorum*, ut & conſtitutio ſervitutis. Baldus *l. nec modus. C. de ſervitut. & aqua.* & in ſpecie fac vaſallum emiſſe, vel ei legatam eſſe ſervitutem viæ, per fundum vicinum ad flumen, vel in ſylvam, aut viam publicam: An dominus feudi durante hac prehenſione poſſit hac ſervitute uti? Videtur quod ſic per prædicta. Tum quia ſervitus eſt acquiſita ipſi prædio. *l. qui in aliena. in fin. ff. de acq. vel omittit. hered. l. ſed & loci.* §. *ſi aliter. ff. fin. regundor.* & non perſonæ: nec curatur quis ſit verus dominus feudi. Competit enim vel ſimplici fructuario, imo etiam ſimplici poſſeſſori fundi dominantis, per notata *ſupra eodem gloſſ.* 1. *& ult.* Quanto fortius domino directo, qui etiam hoc caſu factus eſt verus poſſeſſor, ut *ſupra gloſſ. 4. quæſt.* 2. & longe plus juris habet quàm uſufructuarius? Contrarium dicendum eſt, quia dominus non eſt factus poſſeſſor ſimpliciter, ſed limitatim reſpectu jurium & commodorum feudalium ſibi per conſuetudinem debitorum, tanquam dominus feudalis, ſed non quoad reliqua omnia, in quibus vaſallus remanet utilis dominus & poſſeſſor, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ. 4. num. 27. & infrà* §. 8. *num.* 106.

* Limitatū eſt jus feudi dominantis.

70 Non ergo poſſidet feudum ut fundum, ſed duntaxat ut feudum, & in qualitate feudi à ſe moventis, & ad limites inveſtituræ extra quos eſt extraneus. Et conſequenter dominus vicini & ſervientis fundi, quoad quemvis extraneum liberas ædes habet, *l. loci corpus competit. in fin. ſi ſervit. vendicet.* eumque prohibere poteſt, niſi dominus feudi vel ſuus commiſſarius dicat ſe ea uti non jure feudali, nec ut dominus feudalis, ſed ad utilitatem fundi ut fundi, & ad conſervationem juris ipſius fundi, & quaſi poſſeſſionis domini fundi, qui etiam conſentiat vel ſaltem non diſſentiat, quod ſufficit, quia ſua intereſt, ſuam quaſi poſſeſſionem per quemcumque conſervari: ſed ſi velit, poteſt ſervitutem illam in totum vel uſum ejus ad tempus remittere invito domino feudi, qui ex tunc nullo modo poterit uti, nec nomine proprio ſcilicet ſimplicis domini feudalis, quod nunquam potuit nec nomine fundi ſeu domini utilis propter ejus diſſenſum. Nec obſtat *d.* §. *è contrario de inveſtit. de re aliena. fact. in uſibus feud.* quia de localibus illis conſuetudinibus Inſubriæ nihil ad nos, ut dictum eſt *ſupra in rub. num.* 2. Idem dico de jure patronatus eccleſiaſtici per vaſallum acquiſiti non de feudo ſed aliunde nec ut feudi, ſed ut fundi, ut dixi, *infrà* §. 55. *gloſſ.* 10. *num.* 4. Idem ſi ratione ejuſdem fundi (ut fundi) acquiſivit juriſdictionem in habitantes ejuſdem fundi: quia non eſt dubium ſi in habitantes extra fundum quod tenet à domino qui in eo non habet juriſdictionem, ut *ſuprà eadem gloſſ. num.* 45. *cum ſeq.* Non eſt ergo dubium, quin pendente hac prehenſione poſſit vaſallus ea ſervitute ad commodum fundi ſui uti, etiamſi maneat in fundo ut commiſſarius domini, vel ſuus colonus, quia non habet eam ſervitutem ut vaſallus, ſed ut ipſe & in ea nullum jus habet à domino feudi, ſed à ſe ipſo & ab eo à quo acquiſivit. Et pariter ipſe & non dominus feudalis utetur eo jure patronatus, & dicta juriſdictione etiam intra & ſuper idem fundum à domino prehenſum.

71 Quòd autem dixi dominum non poſſe uti, fallit primò, ſi vaſallus acquiſivit eam ut vaſallus, vel ſi legata ſit ei tanquam vaſallo, etiam ſi partim contemplatione domini directi facta ſit acquiſitio, quia tunc feudo ut feudo; unde ſi vicinus promiſit Titio vendere hujuſmodi ſervitutem, deinde Titius infeudavit feudum, cedendo jus dictæ promiſſionis, vi cujus vaſallus emit, acquiretur feudo ut feudo. Nec obſtat quòd Albericus poſt Oldrad. in *l. Rutilia Polla ff. de contrahen. empti.* dicit de augmento facto cum impenſa acquirentis, quia loquitur in acquiſitione ex nova cauſa, ſed hic fit ex veteri inexiſtente infeudatione.

72 Fallit ſecundo, ſi vaſallus redimat veterem feudi ſervitutem (hoc eſt ante originalem inveſtituram impoſitam) aliàs non eſſet dubium, quia tunc dominus feudalis utetur ea libertate tempore hujus prehenſionis, nihil refundendo vaſallo qui moræ ſuæ imputare debet quod non facit juſta domino, unde non videtur damnum ſentire, quod culpa ſua ſentit, *l. damnum. ff. de regul. jur.* Non obſtat quod Alberic. poſt Oldrad. in dicta *l. Rutilia.* vult de augmento facto cum impenſa, & quod hic facta eſt ex nova cauſa & mera induſtria redimentis. Quia multum refert inter acquiſitionem novi juris in re aliena, quòd in dubio non prodeſt domino feudali: & inter extinctionem ſervitutis & liberationem feudi, quæ neceſſario etiam directum ipſum dominium & jus domini feudalis liberat & eximit, nedum utile dominium vaſalli. Non enim poteſt redimens hujuſmodi ſervitutem recipere poſſeſſionem actionum expreſſam vel tacitam contra ſeipſum, vel contra dominum, nec contra quemvis alium etiam jus vel partem habentem in fundo ſerviente, quia hujuſmodi ſervitus prædialis non poteſt cedi, nec in alium transferri, niſi cum fundo dominante, à quo eſt inſeparabilis, *l. ergo. in fin. l. & mea. l. cum eſſent.* §. *plurium de ſervit. ruſtic. prædior.* eſſet enim alia nova ſervitus, ut latè dixi in *extricat. Labyrinthi dividui & individui, parte tertia, nu.* 310. *& nu.* 318. Sed tantum poſſunt in totum extendi & non pro parte, *lege pro parte*, ut ibi dixi in novis intellectibus *in extricat. 3. Labyrinth. ff. de ſervitut.*

73 Secus ſi feudum ab antiquo ex tempore infeodationis deberet reditum aliis ſolvendum, quia vaſallus poteſt ut ipſe redimere, ut in dubio cenſetur facere, & ceſſionem jurium accipere; ideo etiam pendente hujuſmodi prehenſione dominus non faceret fructus ſuos, niſi cum onere hujuſmodi reditus, ut ante redemptionem ejus facturus erat. Amplio etiam ſi dominus directus nullo modo erat alias obligatus nec perſonaliter, nec hypothecariè ad hujuſmodi reditum, ut in reditu limitato ad fundum ſubjectum & ejus fructus, ut in *d.* & dixi *infrà* §.

33. Et etiam propriè hujuſmodi reditus facit partem

Digitized by Google

fundi infeudati. l. fundi partem. ff. de contrahenda emptione & vendition. l. ſi ſterilis. §. ſi tibi. ff. de action. empti. dixi infra §. 33. quæſt. 9. num. 90. & §. 33. in principio, & §. 76. num. 24.

74 Et hæc ſit prima ſublimitatio fallentiæ ſecundæ, quam ſublimito ſecundo, ut procedat in ſervitute itineris vel aquæ hauſtæ debita vicino tempore infeudationis quæ non eſt magni valoris: nec abſorbet ſextam partem utilitatis fundi ſervientis, vel circiter. argumento notat. per Bart. in l. ſocietatem. §. arbitrorum. ff. pro ſocio. Secus ſi eſſet talis ſervitus quæ abſorberet majorem fere partem utilitatis fundi ſervientis, quia tunc non eſſet æquum dominum feudalem frui omnibus fructibus non deducta magna illa diminutione quam faciebat ſervitus: quia tunc non ſolum cenſeretur frui fructibus fundi à ſe infeudati, ſed etiam pecunia ipſiuſmet vaſalli, qui quamvis ſit in culpa non faciendo fidem vel detrectando jura debita, tamen non debet inde patronus ſuperlucrari, ſatis eſt quod faciat fructus ſuos rei, quatenus ſua erat, & poteſt ei dici: ſufficit tibi jus tuum integrum ſervari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, l. ex aſſe. ff. ad Trebellianum. Et quod hoc eſſet iniquiſſimum, ait textus in l. Marcellus. §. quod ſi ſuſpecta. eodem titulo: patet quia non ſolùm frueretur re à ſe infeudata, ſed etiam pretio per vaſallũ numerato, l. ff. de uſufr. & quia qui pretio. ff. de uſufruct. l. ſi uſusfructus legatus: ad hoc quæ dicemus infra eadem gloſſ. quæſt. 5. n. 28. & infra. §. 22. quemadm.

75 Quantum autem ad ædificium de quo infra numero 84. dicendum quod cedit feudo ut feudo: quia ſit in fundo ſpectante ad directum dominum reſpectu directi dominii: & ad ædificantem reſpectu utilis. Et ſic utrique domino reſpective cedit, ut & redemptio ſervitutis quæ non eſt ceſſibilis ſed extinguibilis. Nec eſt ſimile de acquiſitione ſervitutis in alienum fundum, quia illa poteſt acquiri ſoli domino utili non tangendo directum, id eſt nihil acquirendo nec imprimendo reſpectu directi domini. Idque tam paſſivè, quàm activè: patet, quia poteſt vaſallus imponere ſervitutem prædialem reſpectu juris ſui, reſoluto jure ſuo reſolvendam, cap. 1. §. rurſus, quemadmodum feudum amitt. in uſibus feudorum. Idem de quocunque domino utili reſpectu juris ſui, ut dixi in tractatu dividui & individui. Et eſt textus in l. 1. in princip. verſic. Item in fundo vectigali ff. quibus modis uſusfruct. amitt. & expreſsè textus in l. 1. in fin. ff. de ſuperficieb. & pariter poteſt acquirere reſpectu juris ſui, tantum ad utilitatem fundi ſui, & quatenus ſuum eſt & quatenus jus ſuum durabit, ut etiam poteſt facere pleno jure dominus timens rem ſubjectam reſtitutioni fideicommiſſi, quo non obſtante interim pleno jure dominus eſt, ait textus in l. generaliter. ff. qui, & à quibus manumiſ. liberent. in fin. l. 1. §. ſervi appellatione ad Syllani, l. non ideò minus. ff. de re judicata, Alexand. conſil. 162. num. 5. lib. 6. quum etiam propter hoc minori pretio vel leviori conditione acquirere poterit.

* An augmenta intrinſeca cõſolidentur lucro domini. Reſolutio hujus q. infrà. eodem num. ſeq.

76 Sed quid ſi feudum in totum & perpetuo revertatur & conſolidetur domino directo, * an debeat lucrari hujuſmodi augmenta? breviter diſtinguendum videtur, an propter culpã vaſalli, aut citra ejus culpam. Primo caſu puta ob ingratitudinem quam feloniam vocant, & tunc augmenta incorporata vel inſeparabilia niſi per ſui peremptionem cedunt lucro domini, ut expreſsè tenet Bald. in cap. 2. §. ſi vaſallus hic fin. lex. & ibi Jacob. Alvarot. in col. 2. verſic. quæro ab extra. Bald. in l. fin. in fin. C. cõmunia de legatis. Baldus Angel. Joann. Imol. Alexand. in l. Senatus. §. Marcellus. ff. de legat. 1. moventur per l. 2. verſic. nulla. C. de jure emphyteutic. ubi emphyteuta cadens emphyteuſi propter canonem non ſolutum, aut aliam culpam, perdit omnia emponemata. & textus in authent. qui rem. in fin. C. de ſacroſanct. Eccleſ. & in authent. de alien. & emphyteut. §. ſi verò quis locator collat. 9. nec hoc eſt iniquum, cum ex ſuo vitio hoc incommodo afficiatur, ut inquit text. in l. nec iniquum ff. ſi quis omiſſ. cauſa ſeſt. facit lex, quod quis ex culpa. ff. de regul. jur. cap. damnum de regul. jur. in 6. cum ibi not. ſecus tamen eſſet in colono, qui etiam propter culpam ejectus, neceſſarias vel utiles impenſas repetit. text. in colonus in princ. ff. locati.

77 Secundo caſu quando citra culpam, puta propter defectum lineæ maſculinæ, vel temporis lapſum, ſi ita limitatum erat feudum conceſſum, aut aliàs ſine culpa vaſalli feudum committitur & finitur, & tunc ne ea quidem etiam incorporata augmenta cedunt lucro domini: quia tenebitur vaſallo vel hæredibus ejus pretium illius meliorationis ſolvere, vel pati illam auferri, ut expreſsè deciditur in dicto §. ſi vaſallus. quod enim ille textus refert quoſdam alios dicere, omnino ad dominum pertinere, eorum dictum non approbatur, ſed velut ineptum rejicitur a gloſſ. Andr. Iſer. Bald. & cæteris omnibus ibi ſcribentibus, Raph. Cuma. Alex. in l. domos de legatis 1. Carol. Ruin. conſil. 14. in 2. dubio. conſ. 24. num. 10. lib. 1. & idem dicunt Baldus, Alvar. & alii ibi. in emphyteuta, argumento ſumpto à feudo ad emphyteuſim, & è converſo.

* An procedat argumentum à feudis, ad emphyteuſim vel cõtra.

78. Quod argumentum ſit * validũ, latè diſcutiunt Jaſon in l. 1. collat. 10. & 11. C. de jure emphyteut. Nicol. Everaldus, vir doctiſſimus in locis legal. loco. 12. ubi concludunt argumentum ab emphyteuſi ad feudum procedere, quando non ſubeſt ratio diverſitatis, nec reperitur aliter expreſsè deciſum in feudis, argumentum vero à feudo ad emphyteuſim procedere, quando jus feudorũ eſt fundatum in ratione naturali, & juſta, & non reperitur aliter deciſum à jure communi, nec ſubeſt diverſitatis ratio, alioquin non poſſe argui. Sed nec hoc quidem ſufficit, niſi adſit eadem ratio, ut dicam infra §. 13. gloſſ. 1. num. 49. dixit etiam Alex. in l. divortio. §. fundum. collat. 2. ff. ſol. matrim. & in conſil. 106. viſo themate. coll. penul. vol. 4. quòd valet argumentum de feudo ad emphyteuſim: quando diſpoſitio feudalis non eſt contra regulas juris communis, & ſeq. Philip. Decius in cap. cæterũ. collat. 6. de judic. adde quòd Joan. Bap. Caccialup. in repetit. cap 1. de feud. cogn. part. 5. reg. 32. tradit pro regula, quod ubi capitulum vel textus loquens de feudo continet jus commune, extenditur ad emphyteuſim, & hanc regulam infallibilem eſſe aſſerit Philip. Cornæus in conſil. 67. dom. Joan. Bapt. collat. 2. verſic. 4. præmitto. vol. 2. Sed certè inquantum concedunt argumentum ab emphyteuſi ad feudum, eſt potius argumentum à diſpoſitione juris communis, quæ habet locum in feudo in caſu conſuetudine feudali non comprehenſo, ut inquit textus d. cap. unici. de feud. cognit. & ubi deficit ſimile conſuetudinis vel aliud argumentum emanans propriè ab ejus mente, & ratione: quia demum tertio loco recurritur ad legem ſcriptam, ut tenet Jacob Bell. Alvaro. in d. cap. unico. collat. 3. & ibi Caccialup. in repetit. ſuper gloſſ. 2. ad fin. quamvis in hoc Jaſon in d. l. collat. 11. in quadam ſua ſecunda illatione dicat contrarium, & malè faciunt quæ dixi ſupra in proœm. gloſſ. 1.

* In dubiis feudalibus non eſt recurrendum ad jus canonicum.

* 79 Et ſic de ſe non valet argumentum de feudo ad emphyteuſim vel contra, ut tenet Alexand. conſil. 5. n. 5. n. 12. lib. 5. & dixi infrà §. 56. n. 7. non autem eſt recurrendum ad jus canonicum, licet Alexand. conſil. 5. n. 10. lib. 5. & Franc. Cur. in 2. part. 2. partis feudor. quæſt. 2. n. 60. imperite nimis dixerit, ubicunque in materia feudali diſcrepant jus canonicum & civile in feudis, debere obſervari jus canonicum, & Curtius quidem allegat Bald. in cap. imperialem. §. præterea ſi inter. col. 2. de probib. feud. alienat. per Fede. & quoſdam ſequaces: ex quo ſequeretur in defectum conſuetudinis feudalis eſſe immediatè recurrendum ad jus canonicũ, quod eſt falſum & contra text. dicti cap. unic. ubi cavetur immediatè recurrendum ad jus civile Romanum. Bald. autem & ſequaces ſolum ſe fundant in juramento, quæ eſt frivola ratio: quia (niſi fortè in terris Papalibus) juramentum non debet actum ſubjicere alii legi vel foro, ut dicemus infra §. 166. in quantum vero præfati doctores concedunt argumentum, à feudo ad emphyteuſim, eſt magis argumentum à * ratione, & naturali

* Argum. à ratione & naturali juſtitia.



Digitized by Google

juſtitia,lege vel conſuetudine deficiente, quod eſt efficacius, ut diximus ſuprà in procemio quàm argumentum à feudo, vel jure feudorum, quorum conſuetudines ſunt locales, ut *ſuprà* probatum eſt in rubr. &receptior,veriórque eſt opinio, quòd jura * feudorum ſunt ſingularia,nec habent vim legis, niſi in materia feudali, necpoſſunt allegari deciſive in alia materia,ut tenent Jacob.Bell.in *tit.epiſc. vel abb.* Bald.Alvarot. & omnes in dicto *cap.1. de feud. cogni.*Bart. in *l. ut juſiurandi.* §. *ſi liberi in princ. & circa med. ff. de operis libert.*Salic.in *dicta. l.1. col. 4.Cod.de jure emphyteutico.* Petr.Anchar.in *l. 2.de jure patronat.*Jaſ. in *l.de quibus.collat. 7.n. 29.ff. de legi.Senatuſconſ.& longa conſuetudin.*quamvis ſuper hoc nimiũ ſe involvat Franc. *in 1.parte feud.quæſt.*3.& quicquid etiam dixerit Jaſon in *conſ.92.collat.5. in fin.vol.*1.

* Feudorũ jura ſingularia ſunt, nec habent locum niſi in materia feudali.

80 Obiter mentem ſubit unum,ad quod pauci advertunt incuria notitiæ vocabulorum, citra quam tamen ne literati quidem nomine quiſquam dignus eſt, nedũ juriſperiti omnes ſcribentes in *dicta l. 2. & in* §. *adeo. inſtit. de locat.*Lancelo.Decius in *l. Senatus.* §. *Marcellus.ff.de legat.* Alberic.Brut.inter *conſilia feudalia.conſil.* 105. *iſta prohibitio. in fin.* & cæteri quotquot legi ubique dicunt eum qui ſua culpa cadit feudo:vel emphyteuſi, perdere omnia melioramenta,* etiam ædificia, magnas meliorationes, acquiſitas ſervitutes, & indiſtinctè quicquid reparavit,cõſtruxit, aut alias utiliter in re impendit:tamẽ ubicunque textus codic. vel authent. de hoc loquuntur,ut in *l. 2. C.de jure emphyt.in auth.de alien.& emphyt.*§ *ſi vero quis, collat.9.*non dicunt amitti quicquid impenſum fuerit: ſed ſolum ipſas meliorationes, ſive quæ Græci dicunt *ἐμπονήματα*, quæ nihil aliud ſignificant,quàm rei ſterilis & incultæ redactionem ad culturam,ut ſatis apparet per textũ juris in dicta *l. 2. & in* §. *adeo Inſtit. de locat.* ex quo ſequitur, quòd appellatione meliorationum ſive emponematum veniunt illæ ſolum impenſæ, quę reſpiciunt debitam & conſuetam culturam agri,vel ſtructuram ædificii,ſecundum communem,& ordinariũ modum, & uſum regionis, quod etiam ſatis liquet ex etymo * hujus verbi Græci emphyteuſis, quod Latine ſecundum Nebriſſen. ſignificat inſitionem,& plantationem,ſive vinearum,ſive arborum aut hujuſmodi: derivatur enim ab hoc verbo Græco *ἐμφυτεύω*, id eſt inſero vel planto. Ex quibus ſequitur emphyteutam propter culpam,puta canonis non ſoluti ab emphyteuſi lapſum,non continuo indiſtinctè amittere quæcunque in re impendit, ſed ſolũ ea quæ concernunt ſolitam & conſuetam meliorationem prædii, & quę ex natura conceſſionis expreſsè vel tacitè erat obligatus impendere, & hæc merito perdit.

* Melioramenta & emponemata an & quando amittat emphyteuticarius.

* Emphyteuſeos etymon.

81 Secus * de his quæ nudam & ſimplicem debitæ meliorationis formam excedunt, & quæ ex natura & lege contractus,non tenebatur facere,ut ſi emphyteuta novas manſiones, urbanas & ruſticas magni ſumptus, & valoris addiderit: vel ſtagnum & molendinum ampli reditus, inter anfractus, vel conflictus emphyteuticorum prædiorum gravi ſumptu artificiosè conſtruxerit: non eſt nec fuit unquam de mente juris rectè perpendendo, quid ſignificat emphyteuſis, & quid ſunt emponemata, quòd emphyteuta hæc ob defectum canonis amitteret, nec etiam eſſet rationabile maximè per ea quæ latè deduxi *infrà eodem in 2.ampliatione:* itaque cenſeo illos textus juris & omnes ſimiles ad hunc novum, ſed verum & germanum ſenſum, exponendos, doctrinámque gloſſarum & doctorum omnium hactenus nimis indiſtinctam ad hunc velut gnomonem regulandam eſſe, & modificandam: dicam circa hæc plura latius. *infrà in rubrica ſeq.*

* Emphyteuta culpa ſua ejectus, non perdit impenſas excedentes rationem emponematon.

82 Ad id unde digreſſus ſum rediens concludo, quod etiam * in emphyteuſi ea finita tempore, aut aliàs, emphyteuta non perdit ſervitutes acquiſitas, nec ædificiorum ſtructuras aut hujuſmodi graves impenſas, meliorationes, ſed eas ſeu earum æſtimationem poteſt retinere, quod probatur primo naturali * ratione, quæ neminem patitur cum jactura aliena fieri locupletiorem, *l. nam hoc natura. ff. de condict. inde. cùm vulg.* & bon. textum *l. planè.* §. *ſed benignius. ff. de petitione hæredit.* Secundo per diſpoſitionem juris communis, quo cavetur eum qui bona fide in re aliena etiam ſcienter,( modo non adſit animus donandi,) vel in re ſua, ſed reſtitutioni ſubjecta, ædificavit: vel quid aliud ad perpetuam utilitatem fecit: poſſe ſumptus hujuſmodi utilium vel neceſſariarum impenſarum repetere. §. *certè illud inſtit. de rerum divi. l. qua ratione in princ.ff.de acquir. rerum dom. l. domos.ff. de legat. 1.l. ſi quis ſciens. l. ſi in area.C.de rei vendicat.* cum ſimilibus & ita in emphyteuta tenent præfati doctores in dicta §. *Marcellus. & §. ſi vaſallus*, & ultra eos idem vult Bald. in authen. *excipitur. C. de bonis quæ liber. in l. 2. ad fin. C. de rei vendic. l. in rem* §. *tignum ad fin.ff. de rei vendicat.* Paul. in authent. *qui rem. C. de ſacroſanct.eccleſ. & in conſil.*237.*primo videndum eſt ad fin. vol.*1.Rapha. Cu. latè in *conſil.* 57. *monaſterium.col.* 2.Guid. Pap. in *deci. Delph.* 169.& Decius *conſ.* 439. Jaſon in *d. l. 2. coll.6.not.7.C.de jure emphyteu.* Philip.Dec. *conſil.* 518. Alberic Bru. in *tract. de augment. concluſ.* 20. & hæc veritas quamvis Rapha. Fulgo. aliter conſulat *in conſil. 9. Abbas.*

* Impenſas graves non amittit emphyteuticarius; & ideo eas ſervare poteſt finita emphyteuſi.

* Natura abhorret quemquã locupletari jactura aliena.

Ædificans ſcienter in ſolo alieno utrum perdat impenſas.

Adverte tamen circa meliorationem * ædificiorum urbanorum, quòd non poteſt abradi, ſi inde ſequatur deformitas civitatis: ſed debet æſtimatio extantis meliorationis reddi vaſallo, emphyteutæ, aut ſimili, cui eo nomine retentio rei competit, ut notat Lancelot. *deci.in d.* §. *Marcellus.*

* Melioramenta ædificiorum quemadmodum ſibi ſervare poſſit emphyteuticarius.

83 Non obſtat §. * *emptor, in fine in l. final. C. communia de legat.* ubi dicitur emptorem qui fundum ſubjectum reſtitutioni vel fideicommiſſo ſcienter emit, & melioravit, illo evicto habere adverſus venditorem actionem tantummodo ad reſtitutionem pretii, neque dupli ſtipulatione, neque melioratione locum habente, quia ille §. loquitur inter emptorem & venditorem tantum, & vult emptorem nullum recurſum evictionis habere adverſus venditorem etiam meliorationum nomine,non autem loquitur inter evincentem & emptorem,nec excludit emptorem à recuperatione meliorationum reſpectu evincentis,ad quem perveniunt ſine cauſa illæ meliorationes præſentes, ſed de hoc nihil dicit, & ſic relinquit juri veteri & communi, quod eſt in *dicta lege domos*,& ſic dictus emptor habebit exceptionem,& etiam inſerti condictionem, adverſus legatarium vel fideicommiſſarium vendicantem, ratione hujuſmodi ſumptuum, & impenſarum inſpecto præſenti valore rei, ſicut haberet ipſe hæres & venditor per dictam legem *domos* & duas leges ſequentes *de leg.* 1. Et hoc notat ad ſanum intellectum *d.* §.*emptor*, quia nulli doctores ſcribentes ibi quotquot legi advertunt ſed ſimpliciter dicunt, illum emptorem ſuos perdere ſumptus,quod eſt falſum. Item * in §. *item quæritur ſi ſumptus in l. ſi quis domum ff. locat.* ubi ſi is qui à fructuario fundum conduxit in quinquennium, primo anno ſumptus fecerit,ad utilitatem totius temporis locationis: & primo anno moriatur locator, ait textus conductorem non recepturum ſumptus,quia hoc evenire debuit ipſe proſpicere. Quamvis enim gloſſa & doctores ibi,nec alibi advertant, debent intelligi inter conductorem & hæredes locatoris, ut patet per totam ſeriem dictæ legis quæ non loquitur niſi in actione ex locato & conducto,non autem inter conductorem & proprietarium: quia reſpectu proprietarii poteſt ſumptus vel eorum æſtimationem recipere: quatenus res eſt melior, & proprietarius locupletior, idque non modò via exceptionis, ſed etiam actionis in factum vel condictionis, *ex d. l. ſi & me & Titium, ſi cert. petat.* quemadmodum quilibet tertius etiam malæ fidei poſſeſſor: quamvis enim iſte conductor non poſſederit, & ſcientiam rei alienæ habuerit, tamen propter juſtam & licitam occaſionem, eadem ratio militat in eo, quæ & in bonæ fidei poſſeſſore.

* Intellectus §. emptor. in l. fin. C. Communia de legat.

* Intellectus l. *ſi quis domum* §. *item quæritur. ff. locati.*

84 Præfatam * concluſionem *ſuprà num.* 68. quòd ædificium cedit ſolo: Limita * dupliciter.Primò, ſi ex primitiva conceſſione apparet, ſolum ipſum tantum

* Regula, ædificium ſolo cedit, limitatur.

* Plures limitationes vide apud Socinum. Regula Ædificium. 3.

eſſe conceſſum jure feudali vel emphyteutico: ita ut recipiens poſſet (ſi ædificare volet) habere ædificium jure proprio, quia pactum valet, *per l. 2. C. de jur. emphyteut.* ut expreſſim decidit Bald. in *conſil. 69. ſuper ſolo lib. 2.* ſecundum veteré Brixiæ, quod eſt *conſil. 74. lib. 4.* ſecundum poſteriorem Lugduni impreſſionem, & *conſil. 134. quidam emit. lib. 3.* poſterioris editionis, idem tenet. Bald. in auth. *excipitur, col. 1.* ubi refert ita ſe conſuluiſſe. *Cod. de bon. quæ liber. & in l. 2. col. 1. C. de jure emphyteutic. in auth. qui rem, col. 2. de ſacroſanct. eccleſ.* & in *col. §. ſi quis de manſo. collat. 4. verſ. extra quem, de contro. inveſtit. in uſib. feud.* & eſt veritas. facit nota diviſio juris per partem inferiorem & ſuperiorem, ſecundum Petr. & Cyn. in *l. & ſi ſeverior. C. de his qui not. infam.* Alberic. *in tract. ſtatuto. part. 3. q. 46.* & quæ dixi in annotatio. ad Philippum Decium in *l. penult. §. ſi filius. ff. quod quiſque jur.* Non obſtat *l. obligationum ferè. §. placet. in fin. ff. de action. & obligation. ibi, nihil proficit quominus & ſuperficies tranſeat, quæ natura ſolo cohæret. & l. ult. ibi, quarum proprietas & civili & naturali jure ejus eſt, cujus & ſolum. ff. de ſuperficieb.* per quos text. multi tenuerunt, non valere pactum in contrarium, tanquam contra jus naturale, & nullo pacto fieri poſſe, quin ædificium cedat ſolo, & tranſeat in dominium ſaltem directum ejus cujus eſt ſolum, ut decidit Bart. in *l. prima. num. 1. & 2. ff. de ſuperficieb.* Ludovic. Roman. *ſingula.* Philip. Corn. *conſil. 74. ſit. libro 3.* Socin. *conſ. 138. lib. 2.* Paulus in *l. 3. ff. de ſervitut.* hinc decidit Bart. in dicta *l. prima, num. 2 de ſuperficieb.* quòd in conceſſionibus quæ fiunt ab Eccleſiaſticis hoc modo, videlicet ſolum emphyteutico, ſuperficiem verò jure proprio, quod nihilominus debet intelligi, ut nota domus ſit emphyteutica, non ſolum ſi daretur domus ædificata, ſed etiam nudum ſolum, in quo recipiens poſſet ædificare. Et ſequitur Paul. in dicta *l. 3. de ſervitut.*

85. Contrarium & melius voluit Baldus in conſiliis & locis præfatis, & ad *§. placet. & l. ult. ff. de ſuperficieb.* reſpondet Bald. in d. auth. *excipitur. col. 1.* quod loquitur de juris ſubtilitate Gloſſa verò in d. *§. placet verb. nihil proficit.* dicit quod de rigore, ſecus de æquitate, quæ ſolutio non valet, quia perinde eſt ac legem corrigere, ut etiam ſentit gloſſa in *l. cotem. in gloſſ. ult. ff. de publican.* dixi in novis intellect. in *l. commodiſſimè, numer. 1. ff. de liber. & poſthum.* Vera ſolutio eſt, quod inquantum dicta jura dicunt, quod ſuperficies naturâ ſolo cohæret, vel civili vel naturali jure ejus eſt, cujus & ſolum: intelligenda ſunt ſicut & illud jure naturali omnia eſſe communia & jure naturæ omnes homines naſci liberos, *l. manumiſſiones, ff. de juſtit. & jure,* id eſt, jus naturale non invenit nec introduxit dominiorum diſtinctionem, nec ſervitutem. Sed non proinde ſequitur eas eſſe nullas & reprobatas à jure naturali, ſicut nec obligationes & actiones civiles & prætorias, quas jus naturale nec novit, nec introduxit, ut plenius dixi in novis intellect. Regula eſt ergo, ſuperficiem & ædificium cedere ſolo, & dominium ſoli habere in hoc intentionem fundatam, *l. 2. C. de rei vend. l. adeo. §. cùm in ſuo. ff. de acquirend. rerum domin. ut in l. altius. C. de ſervitut. & aqua.* Niſi tamen de contrario appareat, ut *infra eadem gloſſ. num.* 88.

86. Limita ſecundo ex conſuetudine, nec enim dubium eſt quod poteſt fieri pacto, fortius effici poſſe conſuetudine vel ſtatuto, ut tenent gloſſ. & doct. in *rub. C. de decret. Decurio. lib. 10.* Valet enim argumentum de pacto ad ſtatutum affirmativè. Alex. *conſ. 120. in fin. lib. 6.* Philip. Dec. *l. nec ex prætorio, in fin. de regul. jur. & in cap. 1. lect. 2. num. 6. extra de conſtitutio.* And. Tiraq. in *tract. de jure primogenit. q. 9. num. 1.* & pro hac limitatione text. in *l. venditor, ad fin. ff. commun. præd.* quem Bald. citat in dicto *conſ. ſuper ſolo,* valde per exemplariorum traduces corrupto, ut omnia ferè Baldi conſilia, ut ſæpe mihi conqueri ſoleret doctiſſimus ille Senator, And. Tiraquell. qui quamprimum Pariſiis deſignatus Senator venit anno 154[illegible] bibliothecam meam ingreſſus, quum valde laudaſſet, quòd conſilia Alexandri Tartaginæ emendarem, quæ ſunt etiam conſilia Baldi: cui cùm duo exemplaria exhibuiſſem vetera & nova, quæſtus eſt, utraque nimis eſſe corrupta, & obnixè rogavit, ut manũ emendationi apponerem, quemadmodum faciebam in conſiliis Alexandri. Cõſilia quidem Alexandri, ut magis neceſſaria, expedivi. In conſiliis autem Baldi frequenti flagitatione præfati Tiraquelli impulſus, manum appoſui, ſed propter aliorum ſuper alia negotiorum incurrentium molem non abſolvi. Dynum itaque in regulas, & univerſum Philippum Decium (eo quod magis neceſſarii eſſent) recognovi.

87. Sed facile eſt ex his quæ nunc ſcribo prædicta duo Baldi conſilia ſuæ puritati reſtituere. In primo, incipiente *ſuper ſolo*, duplex erat quæſtio: Prima, an finita emphyteuſi ſive lapſu temporis, ſive commiſſo, puta ob canonem non ſolvendo per triennium, ædificium eſſet amiſſum? Altera quæſtio, an emphyteuta poſſet ædificium ſine domini conſenſu per ſe vendere? Et in utraque quæſtione primò Baldus arguit contra emphyteutam, ex *d. §. placet.* Secundò ex *l. 2. C. de jure emphyt.* Tertiò ex opinione Bal. *in l. 1. §. 1. de ſuperficieb.* contrarium decidit. Tum propter pactum, tum propter conſuetudinem, & inſuper addit, quod quamvis ex inſtrumento antiquo primitivæ conceſſionis non ſatis liqueat, an ſit limitata ad ſolum, ut aſſolet in Italia ſolum quidem concedi jure libellario, id eſt, emphyteutico (ut ait.) Ædificium autem jure proprio, ſcilicet recipientis, id eſt, quòd ſi emphyteuta ædificet, ædificium erit ſuum proprium & liberum. Tamen dicit hoc ſatis apparere ex inſtrumentis ſolutionum, ex quibus apparet ſolutionem eſſe factam, & contumaciam pro ſolo, & non pro ædificio. Quæ præſumptio adjuvatur conſuetudine utentium, qui ſolent concedere ſolum jure libellario: ædificium autem jure proprio, quæ aſſuetudo interpretationem facit *l. ſi ſervus plurium. in fin. ff. de legat. 1.* Bald. *l. contractus. C. de fid. inſtrum.*

88. In ſecundo verò Baldi conſilio, incipiente, quidam fundus a monaſterio datus fuerat ad libellum, ſeu in emphyteuſim temporalem Titio, qui in eo domum ædificavit, poſtea vendidit jure proprio, & in perpetuum dictam domum Caio, qui ipſum ſolum ſuſcepit ſeu recognovit in emphyteuſim ab eodem monaſterio, uſque ad reſiduum temporis, videlicet viginti novem annorum. Accidit quod Caius per quadriennium non ſolvit cenſum libellarium, & etiam lapſi ſunt viginti-novem anni: quæſtio fuit, an ædificium unà cum ſolo reverſum eſt ad monaſterium: an verò ſolum tantum? Ait Baldus, primò conſiderandum. an ſolum trahat de neceſſitate ſuperficiem ad ſe: in quo Bart. tenuit quod ſic, & conſequenter totum reverti. Contrarium decidit Bald. quod poſſunt eſſe duo domini & proprietarii, unus partis ſuperioris, alter inferioris, ut in turri ſic diviſa, vel arbore retenta, ſi hoc apparet actum, & ſic licèt ipſo jure (id eſt, ut ipſa & regulariter) ædificium cedat ſolo: ut *ſupra ead. gloſſ. num.* 85. tamen in effectum non cedit, ſi contrarium agitur inter partes, ut ſi dominus ſoli nolit requirere nec detinere dominium ſuperficiei. *l. ſi fundum. §. qui fundum, ff. de legat.* 1. ut omnino apparet actum ex hypotheſi, quia Caius non ſolùm habet ſolum & ſuperficiem diverſo jure, ſed etiam ex diverſis cauſis diverſis auctoribus, & ſic uno amiſſo, non tamen perditur alterum. Et Bald. poſtquam diſtinxit opinionem Bart. rejicit eam in totum, quia hæc ſunt pacto ſeparabilia, & tunc diverſo jure habentur, ut pulchrè inquit Bald. in *l. 3. ff. de ſervitut.* Et ſic concludit domum non eſſe reverſam ad monaſterium, quia in ea non habet cauſam à monaſterio: ſed idem ſi Bart. in utroque cauſam ab eo ſed [illegible] jure, *ut ſup. ead. gloſſa num.* 84.

89. Dicit tamen Bald. in fin. dicti conſilii, [illegible] quo non ſolum reverſum eſt ad dominum, [illegible] dominus ad aliud, niſi pati quod ille tollat [illegible]

*arg. l. quæ pendentem, ff. de act. emp. l. qui ſaxum, de donation.* Confirmo, quia etiam in terminis *q. ſup. eod. num.* 84. quamvis ſit actum, ut recipiens habeat ſuperficiem perpetuo & jure libero: non tamen actum videtur, quod in caſum reverſionis ſoli debeat ſolum remanere domino inutile. Addit Bald. quod iſte cogetur accipere æſtimationem ruderum & cæmentorum ex æquitate. *l. in fundo, ff. de rei vendic.* quod intellige quando iſte erat vendituras, ſecus ſi pro ſe uſurus, quia tunc vendere non tenetur, ut declarat Bald. in *d. §. ſi quibus de manſo. col. 4. in uſib. feudor.* Et nota quod his caſibus pacti vel conſuetudinis, etiam in caſum commiſſi, non ſit ædificium lucro domini directi, tenet Baldus in omnibus locis præfatis, & nunquam contrarium ſcripſit: idem tenet Paulus in d. *Authent. qui rem. C. de ſacroſ. Eccleſ. & in l. 3. ff. de ſervitutibus* quamvis videatur ſtare cum Bart. tamen in effectu relabitur in ſententiam Bald. quem etiam ſequitur Jaſon. in *l. provinciali. §. ſi ego ff. de oper. novi nunc. & in l. 1. q. 3. col. 8. num.* 45. 46. *&* 47. *C. de jure emphyt.*

* Sumptus quemadmodum retineat vaſallus & emphyteuta.

90. Hanc autem concluſionem de * vaſallo & emphyteuta, aut ſimili hujuſmodi ſumptus retinente, amplio primò etiam ſi per culpam vaſalli vel emphyteutæ finiatur: in quantum tamen concernit impenſas excedentes rationem meliorationis, & quas non tenebatur facere ex natura, vel lege contractus, per ea quæ ſupra dixi, hanc ampliationem intellige de culpa in omittendo non cadente in delictum punibile, ſecus in culpa cadente in delictum punibile, quia tunc totum amittitur, ut dicemus *infra* §. 30. *q.* 2. & ſi illud delictum eſt contra legem feudi vel emphyteuſeos ut *infra* §. 43. cedit domino directo, cui committitur & acquiritur. Sin verò ex delicto communi, ex quo ſequitur confiſcatio, tunc ſpectabit ad eum, ad quem ſpectat confiſcatio cum onere jurium feudalium, cenſualium vel emphyteuticorum, ut *infrà* §. 43. *quæſt. ult.*

* Cujus jure proprio ſunt fructus, non tenetur eos impenſis contribuere.

91. Amplio ſecundò, ut * non teneantur deducere ſuper fructibus, nec cum eis compenſare dictos ſumptus. Ratio, quia interim fuerunt domini ſaltem utiles rei beneficiariæ vel emphyteuticæ, & ſic omnes fructus ad eos pertinebant jure dominii ſive jure proprio, ita quod non potuiſſent illi fructus ab eis peti nec auferri: & ſic ſuccedit deciſio gloſſæ ſing. in *l. emptor. in princ. in verb. ſuperfluum, in fin. ff. de rei vendic.* dicentis, quòd hoc caſu fructus non debent in ſumptus imputari, & ſeq. Bart. Bald. Ang. ibi, idem Bald. Imol. Raph. Cum. Paul. Caſt. Alex. Jaſ. in *d. l. domos col.* 1. Bald. Ang. Imol. Alexand. in *l. inſulam, §. fructus,* ubi gloſſ. in ver. *compenſatis. ff. ſolut. matrim* idem ſentit Bald. in *c. gravis col. 2. verſic. 2. ſi autem ædificaſſem, extra de reſtit. ſpoliat.* Alexand. in *conſil.* 123. *diſcuſſis heſitationibus. in fin. vol.* 1. Franciſc. Cre. *ſing.* 105. Carol. Ruin. *conſil.* 132. *lib.* 1. & hoc nedum procedit in fructibus perceptis jure dominii, ſed etiam ex quavis alia juſta cauſa: alias quàm ex ſimplici & nuda bona fide, Alex. *conſil.* 154. *lib.* 6. quia ſi ſola bona fides, cultura & cura ſuffragetur percipienti fructus, tenebitur eos imputare in hujuſmodi ſumptus. *text. in l. quod ſi artificem, in inſumptus, ff. de rei vendic. l. ſuper. empt. C. de eviction.*

* Impenſæ gratia fructuum eos ipſo jure minuunt.

92. Et intellige ſemper de ſumptibus qui fiunt neceſſariò vel utiliter ad perpetuam rei utilitatem: non * autem de his qui fierent gratia quærendorum fructuum quia iſti primitùs & ante omnia imputantur fructibus, & illos minuunt: quia non dicuntur fructus, niſi deductis hujuſmodi impenſis, eorum gratia factis: tuncque procedit regula *l. fructus in princ. ff. ſolut. matrim. l. 1. C. de fructib. & lit. impen. & bon. text. in l. ſi à domino §. fin. ff. de petit. hæredit.* ubi dicitur, quòd etiam prædonibus deducuntur, quia nullus caſus intervenire poteſt; qui hoc genus deductionis impediat, inquit Ulp. in *l. fundus qui, in fin. princ. ff. famil. erciſ. & declar.* Bald. in *margine. in ver. fructus, & in conſ. 303. ad evidentiam vol.* 1.

* In maturis fructibus quemadmodum impenſæ deducendæ ſint.

93. Unde in caſu hujus §. prehenſione facta fructibus maturis, * debet dominus hos ſumptus deducere, non ſolum colono, ſed etiam ipſimet moroſo vaſallo per manus ſuas collocato, ut latè probabo *infrà eod. gloſſ. 8. q.* 3. Idem quando fructus capit in caſum relevii, ut *infrà* §. 56. ubi etiam dixi, ſed quid ſi feudo reſoluto, & penitus ad ſe reverſo, & idem ſive in emphyteuſi, vel libellario aut ſuperficiario contractu ad vitam vel certas generationes facto, quæ fructibus maturis finiuntur. Idem ſi uſusfructus maturis fructibus finitur, ſpectant enim ad proprietarium, ad quem ipſo jure fit reverſio ut dixi *infrà* §. 43. *queſt. ult.* ſed deduci debent vel reſtitui omnes ſumptus fructuum gratia facti, *not. l. 2. verſic. nulla C. de jure emphyt.* hoc tradit, nec hanc deductionem tenet, etiam ſi culpa ſua non ſolvendo canonem cedat emphyteutæ. ſecus ſi culpa cadente in delictum punibile, ut in felonia vaſalli: ut ſupra *num.* 90. Quo caſu adhuc duo hi ſumptus debent reddi vel deduci tertio, puta colono, qui non deliquit, ſed non ipſi delinquenti, qui ipſius dignus eſt, ut egeſtate laboret. *l. uſusfructus. ff. depoſiti.*

* Retentio & perſecutio impenſarum nomine etiam adverſus creditorem hypothecarium competit.

94. Tertio ut plenius habeas, amplia quod dixi de retentione melioramentorum, ut procedat etiam * adverſus creditorem hypothecarium, non tamen in ipſo debitore, ſed tertio poſſeſſore, qui emit vel aliàs acquiſivit prædium fortè producentis hypothecatum quamvis non valeret, niſi centum tempore quo acquiſivit, ſed poſtea ſumptibus ſuis, induſtria in tantum melioravit, quod nunc valet ducentum: & creditor vult ab eo evocare, & facere diſtrahi pro ſuo debito per hypothecariam: quia quamvis nedum prædium ipſum, ſed etiam omne melioramentum & augmentum intrinſecum illi unitum, ſit creditori mero jure hypothecatum. *l. ſi fundus, in princip.* & §. 2. *ff. de pignorib. l. ſi convenerit, §. ſi nuda ff. de pign. action.* Tamen ille tertius poſſeſſor poterit ante omnia deducere impenſas & meliorationes ſuas extantes, vel ei reddenti prædium, debent reſtitui. Textus eſt rotundus in *l. Paulus reſpondit §. domus in fin. ff. de pignoribus & hypothec.* Addo text. in *l. cum poſtulaſſem, §. damni infecti, ff. de damn. infecto.* per text. in *l. fin. de cenſibus & in l. qui agros, de omni agro deſerto. lib. 11. C.* Et quod fortius, tertius hic poſſeſſor nedum poteſt petere ſibi refundi dictas impenſas: ſed etiam ſi hoc allegare malit, poteſt excludere creditorem, offerendo ei æſtimationem rei, quæ erat tempore quo acquiſivit, & eam ſolvendo liberari ab omni hypotheca, & rem liberam ſibi retinere, quia reſpectu tertii poſſeſſoris, ad quem res pervenit, & ab eo meliorata fuit, non cenſetur res creditori obnoxia in effectu, niſi in quantum valebat eo tempore, quo ad tertium poſſeſſorem pervenit, per textum in *l. in his, C. de præd. & omnibus rebus manicul. lib.* 11. & ita decidit ibi Bart. & Alexand. in *addit.* Joan. Plat. in 5. *notab.* idem tenet Paul. in *l. ſi convenerit, §. ſi fundus. ff. de pignor. action.* Socin in *conſil.* 224. *eleganter collat. 2. lib.* 1. Anton. Corſ. *in ſing. in verſic. melioratio.* Iaſ. in *l. creditor, 1. ff. ſi cert. peta.* Alberic. Brun. in *tract. de augment. concluſ.* 14. *fallen.* 2. quod nota pro his, qui emunt domos ruinoſas, multis reditibus annuis hypothecatas: deinde poſtquam illas ſplendidè & utiliter reparaverunt, advolant undique creditores, & publicis haſtis diſtrahendas ſubjiciunt: quia poteſt emptor, & quivis tertius poſſeſſor, ſe opponere diſtractioni & adjudicationi decreti pro ſuis impenſis & meliorationibus, quæ debent ſibi refundi. An autem & quando pro his habeat tacitam hypothecam, & prælationem, remitto ad dicenda infra ad rubric. 17. *touchant les criées.* ubi latè trado materiam hypothecarum & prælationum tam in perſonalibus, quàm in hypothecariis actionibus. An autem etiam contra creditorem annui reditus habeat locum præfata theoria Bart. & ſeq. per d. *l. in his*, ne hîc ſim prolixior, quoniam diſtinctione opus eſt, dicam *infrà* §. 72.

95. Subamplia hanc ampliationem dupliciter. Primò

Digitized by Google

mò, ut nedum procedat contra ſimplicem creditorem, pignoratitium vel hypothecarium, ſed etiam contra eum qui haberet dominium utile * vel utilem rei vendicationem, in ſubſidium tamen, & de jure ſpeciali, ſicut in re empta per virum, nomine ſuo, ex pecunia dotali, vel ſibi donata ab uxore, conſtante matrimonio: quia eſt viri propria. text. in *l. ex pecunia, C. de jure dot.* Tamen ſi maritus non ſit ſolvendo, illa res empta in ſubſidium efficitur uxoris, quoad utile dominium, & utilem rei vendicationem. text. eſt, & ibi Bart. in *l. uxor marito. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Et nihilominus tertius poſſeſſor qui emit à marito, poterit uxori agenti utili rei vendicatione ſicut cuilibet hypothecario creditori objicere exceptionem diſcutionis, ut prius diſcutiatur maritus, vel hæredes, & bona: & eodem modo poterit ei facere oblationem æſtimationis valoris rei, quæ erat tempore ſuæ acquiſitionis: quamvis regulariter agenti rei vendicatione non poſſit aliqua oblatio fieri: ſed hoc eſt, quia uxor agens non habet plenum & proprium dominium de jure communi, ſed ſolum de jure ſpeciali, & in ſubſidium: & facta hujuſmodi oblatione, ceſſat cauſa illius ſubſidiarii utilis dominii & vendicationis, ſicut in ſimili eſt text. & ibi not. Bald. Raph. Cuma. Phil. Corn. in auth. *contra rogatus, C. ad Trebell.* & ita nobiliter decidit Socin. in *d. conſil.* 224. *lib.* 1. Secus ſi actor haberet directum dominium, vel etiam utile: tamen principaliter non in ſubſidium, ſed proprio & communi jure, quia nedum non poſſet ei fieri hæc oblatio: ſed etiam impenſarum retentio ceſſaret, vel modificaretur, ſi aliàs eſſet re ſua cariturus, ut ſtatim dicemus, per *l. in fundo ff. de rei vendic.* Subamplia ſecundò contra habentem etiam ex ſtatuto vel jure conſuetudinario, vel ex pacto matrimonii jus doarii: unde ſi hæres ita reficit, ut pluris locetur: deinde vidua vult capere jure doarii, capiet in ſtatu quo erat tempore obitus viri. Reliquum verò reditus proveniens ex melioramento hæredis, erit hæredis, per *l. cæterum in fin. ff. de rei vendic.* ad hoc *infrà eodem. num.* 99.

* Habens utile dominium ſubſidiarium, creditori hypothecario confertur.

96. Prædictam ampliationem *num.* 94. ſic ſubampliatam *num.* 95. limito ut procedat in melioratione facta ſumptu & induſtria poſſeſſoris ut in *d. l. in his:* Secus ſi eſſet facta fortuito vel ex ipſo lapſu temporis; puta per alluvionem, vel quia creverunt pretia prædiorum, quia tunc non haberet locum oblatio æſtimationis, quæ erat tempore acquiſitionis, ſed ſolum (ut dictum eſt) quando omne augmentum valoris proceſſit ex ſumptu & induſtria poſſeſſoris, non alias & ita etiam debet limitari, quod voluit Socin. in d. *conſil.* 224.

97. Ex quo infero, quòd ſi tempore hypothecati fundi uſusfructus erat alienus, deinde pervenit proprietas fundi ad tertium poſſeſſorem, qui uſumfructum redemit, & in continenti creditor intentat hypothecariam, poterit poſſeſſor illum uſumfructum deducere, vel veram & ultimam æſtimationem proprietatis acquiſitæ offerendo, rem liberam retinere: ſecus ſi morte naturali vel civili fructuarii eſſet uſusfructus finitus, & proprietati conſolidatus. Quid autem ſi renuntiatione fructuarii? Reſpondeo conſiderandum an favore & contemplatione proprietarii remiſerit uſumfructum, & an cauſa remunerationis, vel ſecus, ſecundum notata in ſimil. *infrà* §. 124. ad quæ remitto, ne prolixior ſim quàm par eſt. Adverte tamen, quia non poterit uſumfructum deducere, niſi quandiu vivet ille quondam fructuarius, vel quandiu alias duraſſet uſusfructus, ſi non redemiſſet: ratio, quia in tantum & eatenus extat, & remanet utilitas illius redemptionis & impenſæ: quod ſi jam finitus ſit uſusfructus, non eſt expedita, ut in *l. cum Titio. ff. ad legem Falcid.* Adverte etiam quòd iſta ampliatio, in quantum concernit facultatem offerendi æſtimationem rei quæ erat tempore acquiſitionis, & rem retinendi, non procedit apud nos de conſuetudine, quia poſſeſſor non habet hanc electionem, ſed ſi velit rem retinere, habet neceſſe totum & integrum debitum creditori offerre, ceſſis ſibi ſi opus ſit auctionibus: vel ſemper in auctionibus ultimum & carius pretium offerre, alioquin debet pati rem ſubhaſtari, & adjudicari plus offerenti, & ſe opponere pro retentione & refuſſione ſuorum ſumptuum & meliorationum, ut latè dicemus *infrà in dicta rubr.* 17. & hoc eſt æquum & rationabile, quia ultra refuſionem expenſarum extantium non debet deterior fieri hypothecæ conditio ex eo quòd res ad tertium poſſeſſorem pervenit.

98. In quantum autem dictum eſt eum qui non ratione dominii, ſed ex ſola bona fide pro cultura & cura fructus lucratur, teneri eos compenſare cum neceſſariis & utilibus impenſis: poteſt limitari quando per tales impenſas res nedum eſt facta majoris pretii, ſed majoris reditus, ita quòd ipſæ meliorationes novum reditum & fructus adferunt ultra antiquum reditum rei: ut eſſet ſatio arborum fructiferorum, vel ædificatio domus ad locandum, converſio deſertæ terræ in vineam. Certum eſt enim quòd ſumptus ad hoc facti, ſunt reſtituendi, cùm res evincitur.

99. Sed * non eſt modicum dubium an refuſio illorum ſumptuum minuatur ex fructibus quos poſſeſſor percepit, non ex reditu antiquo rei (de quo non eſt dubium, per notata in *d. l. ſumptus. ff. de rei vendic.*) ſed ex reditu percepto ex melioratione facta: ut ſi res prius afferebat in reditu ſingulis annis ducentos florenos, & poſt meliorationem attulit mille florenos, & ſic propter dictas impenſas & meliorationes fuerunt majores fructus, & valor illorum auctus eſt in florenis octingentis in ſingulos annos: An fiat compenſatio nedum uſque ad antiquum valorem ducentorum, ſed etiam uſque ad valorem mille florenorum pro quolibet anno. Hanc quæſtioné movet Stephan. Bertrandi in *conſil.* 15. *ex themate in fin. lib.* 1. & non ſolvit. * Ego tandem multorum doctorum libris revolutis, ſolum reperi Matthæ. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 87. *magnum eſt dubium. ad fin.* tenentem quòd non debent fructus meliorationis compenſari cum ſumptibus, etiam ab illo qui non fuit dominus rei. & allegat Ang. in *d. l. emptor. ff. de rei vendic.* ubi nil de hoc dicit: fortè voluit allegare Ang. in *l. cæterum. eod. tit.* ubi dicit quòd etiam verus malæ fidei poſſeſſor, non tenetur ad fructus qui percipi potuerunt ex re meliorata ſua induſtria & artificio, per illum text. inferens ad malæ fidei poſſeſſores, qui vineas plantaverunt ſuo ſumptu vel ædificia conſtruxerunt, ut non teneantur ad fructus qui ex eiſdem vineis & ædificiis uberiores percipi potuerunt: ſed tantum ad perceptos: & verum dicit quia propriè onus percipiendorum, vel qui percipi debuerunt fructuum, refertur ad fructus antiquæ & naturalis bonitatis, & ſtatus rei. Idem Ludov. Rom. *ſing.* 333. *incip. malæ fidei poſſeſſor*, unde unum ſingulare notatu tradit Lancelo. Decius in *l. apud Iulianum* §. *fructus in fin. ff. de legat.* 1. Quod in omnibus caſibus, in quibus malæ fidei poſſeſſor tenetur de fructibus quos potuiſſet percipere, nunquam tenetur de illis quos potuiſſet percipere ex augmento rei facto per ipſum. caſus eſt in *d. l. cæterum.* Sed ex hoc non ſequitur, ſi de facto multi fructus ex meliorationibus percepti ſint, quin debeant in totum computari & compenſari, cum eorum impenſis, ut eſt regulare, ergo ſervandum, ex quo non probatur de exceptione. Itaque hanc limitationem & opinionem Matth. non * puto veram in puncto juris: quia ſatis commodè actum videtur cum non domino, quamvis bonæ fidei poſſeſſore, quòd impenſas ſuas accipiat, tametſi nihil lucretur de alieno.

* Fructus uberiores provenientes ex re meliorata, utrum minuant impenſas factas per poſſeſſorem, vel poſſeſſor in ſumptus ita factos imputare debeat tales fructus, & ſic tanto minus petere ſumptuum nomine.

* Nota relationem non vulgarem fruct. percipiendorum.

* Refellitur opinio Matthæi de Afflict.

100. Nec obſtat quod verſabitur in damno, propter deperditam induſtriam, tempus & occupationem ſuam: quia dico quòd in iſtis ſumptibus, nedum debent æſtimari materia empta & appoſita, ſed * etiam

* Labor & opera ſunt ſpecies ſumptus.

Digitized by Google

labores & operæ artificum, & colonorum. Itaque ſi ipſe poſſeſſor, boni artificis, vel coloni munere functus ſit, puto ſuæ ipſius operæ & induſtriæ rationem habendam, & æſtimationem faciendam in quantitate ſumptuum: quòd expreſsè notat. Ang. in *l. ſi à non domino in fine. ff. de pet. hered.* Et ſic hoc modo recuperando ſumptus ſuos non videtur remanere in damno licèt perdat intereſſe lucri ceſſantis. Tamen hæc opinio dom. Matth. de Afflict. eſt multum æqua, in bonæ fidei poſſeſſore diligenti & induſtrio, qui conſumpſit tempus & induſtriam in illis meliorationibus: & hoc faciendo non potuit interim aliunde lucrari: tunc enim non eſt irrationabile, quòd ultra refuſionem ſumptuum, quatenus eorum utilitas manet ut ſtatim dicam, habeat omnes fructus & reditus meliorationis ſuæ uſque ad litem conteſtatam bona fide conſumptos: abſque eo quod eos computet in ſumptus: quam in hujuſmodi perſonis, qui non habent aliunde lucrum, ceſſans lucrum propemodum habetur pro damno, ut de juſtis mercatoribus dixi in *tractatu de commercio & uſura.* Et ſic relinquo iſtud in boni & prudentis judicis arbitrio circunſtantiis omnibus ἐν τοῖς [illegible] ſive in æqui boníque lance appenſis.

* Etiam verus malæ fidei poſſeſſor impenſas deducit, imò repetit.

101. Amplio quarto * etiam ſi hujuſmodi meliorationes & ædificia eſſent facta per amicum vaſalli vel emphyteutæ, (ut eſſet clarum per *l. idémque in fin. cum l. ſequent.* & quæ ibi notantur *ff. manda. & in l. ſed ſi plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil.*) vel per bonæ fidei poſſeſſorem (cui proculdubio teneatur vaſallus, vel emphyteuta reſtituere) ſed etiam ſi eſſent facta per malæ fidei poſſeſſorem, ſcientem rem alienam, & ſe nihil juris habere: quia vel malæ fidei poſſeſſor non continuo cenſetur hujuſmodi impenſas velle donare, niſi aliter probetur: imò conſtat de contrario quod non vult donare, ſed potius alienum uſurpare, & ſic non perdit, ſed debet recuparare, ſaltem quatenus dominus efficeretur locupletior, tempore recuperationis rei ſuæ: & hoc nedum per modum retentionis, ſed etiam via actionis, poſt ſimplicem reſtitutionem rei, quod probo primo per textum apertum in *l. ſi pupilli. § ſed & ſi quis negotia. ff. de neg. geſt.* ubi dicitur quod etiam prædo qui ſui lucri cauſa, & non contemplatione domini aliquid impendit, habet etiam actionem negotiorum geſtorum contra dominum, quatenus inde efficitur locupletior. nec valet expoſitio Joan. Bul. & gloſſa ibi, quamvis Bartolus, Baldus, Paulus, & omnes ſequantur, quòd ibi impenſam fecit nomine domini, & non nomine ſuo: quia iſtud nedum eſt divinare ad text. ſed expreſſam ejus literam & mentem deſtruere: quod eſt intolerabile. Loquitur enim expreſsè ille text. in eo, qui nomine ſuo, & ſui lucri cauſa, non domini contemplatione ſeu nomine geſſit, & impendit. Probo ſecundò per text. in *l. planè. ff. de petit. hæred.* ubi dicitur quòd etiam prædoni habetur ratio hujuſmodi impenſarum: & quòd ad hoc ſufficit ſolum officium judicis, etiam citra exceptionem, quia non debet dominus ex aliena jactura lucrum facere. Probo tertiò, per text. in *l. 2. in fin. Cod. de rei vendic.* ubi mala fide & ſcienter in alieno ædificanti, conceditur repetitio, & vendicatio materiæ diſſoluti ædificii, niſi donandi animo ædificaverit: ergo non poteſt dici, quod eo ipſo quòd eſt in vera mala fide cenſeatur donare, & non poſſit repetere, niſi aliunde probetur de animo donandi. Probo quartò, per text. in *l. 14. qui alienum. ff. de donation.* ponderando verba donationis cauſa, quæ gloſſa nimis extendit ad cauſam interpretativam, debebat dicere vel præſumptam excludendo fictam, quia textus clarè loquitur, in eo qui fundum quem ſcit alienum colit & tamen requirit quod donationis cauſa facit, ut perdat retentionem propter impenſas. Et ſic non eſt verum, quod eo ipſo præſumatur donare, niſi alia ſufficiens præſumptio accedat. & in text. *ibi domini efficit*, intelligitur quod hoc caſu, quando conſtat quòd cauſa donandi ſtatim facit rem dom[illegible] non ſolo actu, ſed perpetuo effectu, quia in [illegible]inctè cedit ſolo ſalva retentione vel repetitione *l. 2. C. de rei vendic. l. adeo. §. cum in ſuo. & §. ex diverſo. ff. de acquirend. rerum domin.*

* Opiniones Martini non tam inſulſæ, quam Accurſio viſum fuit. Opinio. Martini defenditur contra omnes: & ad uſque inveteratus error convellitur.

102. Et hæc erat opinio * Martin. antiqui gloſſatoris ut refert Accurſ. in quinque locis: & ubicumque de hoc tractatu eam reprobat: & ferè ſemper ſolitus eſt paſſim in toto jure opiniones Martini damnare, ſed cùm opportunum fuerit, oſtendemus, eas quandoque eſſe veriores: & in præſenti quæſtione opinionem Martini ſequimur, tanquam juri & æquitati conſonam, contra omnes. Bart. enim in *d. l. plane,* eam ſequitur quoad exceptionem duntaxat: cæteri omnes poſt Accurſ. in totum reprobant. Solum reſtat reſpondere ad quoſdam textus, quorum litera ad reliquos text. juris non diligenter expenſa, dedit omnibus gloſſatoribus & doctoribus à Martino huculque anſã errandi, videlicet ad text. in *§. ex diverſo. in fin. §. certè illud. in fin. Inſt. de rer. div. in l. adeo. §. ex diverſo. ff. de acquir. rer. dom.* Ego reſpondeo dupliciter. Primò cum ſubauditione & divinatione, non tamen cum deſtructione textus, ut ferè omnes faciunt dum reſpondent ad *d. §. ſed & ſi quis negotio*, quod illi text. intelliguntur dummodo etiam aliunde quam ex ſola ſcientia appareat illum malæ fidei poſſeſſorem ædificaſſe, vel impendiſſe animo donandi vero domino, vel perdendi: & * hæc erat ſolutio Martini, ut teſtatur gloſſa in d. *l. adeo. §. ex diverſo. in verbo petit. in fin. ſed quia vix. uſuveniret.*

* Solutio Martini teſte gloſſ. Accurſ.

* Nova & vera ſolutio, & plurium legum germanus intellectus.

103. Secundò & * melius reſpondeo abſque ſubauditione & divinatione, quòd illi text. intelliguntur & procedunt de mero rigore. Et alii text. pro opinione mea allegati loquuntur de benignitate & æquitate naturali: nec hoc eſt divinare, quia ſatis apparet, ita eſſe ex re ipſa ad ſenſum, & intellectum cujuſque bene organizati, & ſubtiliter intuentis, ſecundum quem jura ponderantur, ut verbis utar dom. Anton. Butr. in cap. *inter corporalia. col. 5. de translat. Epiſcop.* apparet etiam clariſſimè ex verbis text. dictæ *l. planè ibi, ſed benignius eſt.* ubi poſtquam dixit, prædoni non ſuccurrendum, ſed quòd de ſe queri debet qui ſciens in rem alienam impendit: diſcedit ab illa priore ſententia, non tanquam injuſta: ſed quia benignior, & æquior eſt ſequens contraria ſententia. Ecce quòd expreſſè ille text. diſcedit à ſententia priore propter rigorem, & accedit poſteriori & noſtræ propter æquitatem. Patet etiam in ratione in qua ſe fundat ille text. nempe in illa ſola æquitate naturali, ne quis aliena jactura locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de condict. indeb. l. jure natura. ff. de reg. jur.* Patet tertiò, dum ille text. in fine dicit idipſum officio judicis contineri. nec exceptionem deſiderari. quaſi dicat, & eſt veritas: quòd mero jure nullam habet iſte prædo actionem ad impenſarum repetitionem, nullam exceptionem. mero ſcilicet jure & de rigore: ſed ex ſola & mera æquitate.

104. Ex quibus habes verum intellectum ad *d. §. ſed & ſi quis negotia*, quia non eſt intelligendum quòd illi prædoni mero jure oriatur, & competat actio negotiorum geſtorum, quod eſſet impoſſibile, quum nullum negotium geſſerit, & quum etiam ex animo & ut alienum negotium bona fide adminiſtranti, non oriatur, nec competat contra eum ad quem ſpectat, niſi habeat animum & intentionem ejus negotium gerendi. text. eſt in *l. item ſi cum putavi, in fin. ff. de negot. geſt.* & quum nec exceptionẽ quidem haberet de rigore, ut eſt text. in *d. § ex diverſo & §. certè illud:* ergo multo minus actionem. per *l. creditores. C. de pact. l. 1. §. is autem. ff. de ſuperficiebus cum vulg.* Sed ſicut dicitur in *l. ait prætor. §. & ſi furioſi. ff. eod tit.* hanc actionem dari gerenti negotia furioſi contra ipſum furioſum, quamvis nullum negotium gerere poſſit, nec cum eo geri, *l. quod meo.*

*§. ſi*

Digitized by Google

§. *ſi furioſo. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. l. in negotiis ff. de reg. jur.* nec fingitur geri. *l. qui ad certum. ff. locat.* Atque adeo gloſſ. *d. §. & ſi furioſo in fin.* quam ſeq. ibi Bart. & alii, exponunt actionem negotiorum geſtorum, id eſt, actionem in factum ex negotio de facto geſto, in quantum furioſus eſt locupletior. ex æquitate *l. ſi me & Titium. ff. ſi cert. peta.* ita ego puto exponendum in *d. §. ſed & ſi quis negotia.* ut pro actione negotiorum geſtorum, intelligatur actio in factum dari prædoni contra dominum, inquantum ad eum pervenit & locupletior eſt factus, ex æquitate *d. l. ſi me & Titium.* quæ in ſpecie ſive individuo eſt illa eadem ipſiſſima æquitas naturalis, de qua in *d. l. nam hoc naturà & in d. l. planè. verſic. ſed benignius.* Et ſic notorium eſt pro opinione noſtra militare æquitatem, expreſſim ſcriptam in ſpecie. Igitur omnino præferri debet rigori quantumcumque in ſpecie ſcripto, ut in contrariis quæ per conſequens nullo modo obſtant, etiamſi eſſent poſteriora, quod non eſt propter ultimam & poſteriorem editionem *Codicis & d. l. 2. de rei vendic. ut per gloſſ. & doctores in l. placuit. C. de judic. l. 1. C. de legibus.*

* Recens æquiſque intellectus ad l. *ſi in area, ff. de condict. indebiti.*

105. Ex quibus do novum & æquiſſimum intellectum ad * *l. ſi in area. ff. de cond. indeb.* ubi dicitur quòd ſi quis etiam bona fide dominum ſe, vel hæredem exiſtimans, in aliena area ædificaverit, vel inſulam hæreditariam fulſerit, deinde cognita veritate, ex abundantia & promptitudine bonæ fidei, ſtatim domino rem ſuam reſtituerit, nulla mentione nec retentione facta expenſarum, fortè quia non fuit tunc recordatus, nec cogitavit, vel per errorem juris putabat ſe non poſſe, & ſibi non licere quacunque retentione uti: & poſtea agnoſcat ſe fuiſſe circumventum in expenſis: quòd tamen non poteſt, nec rem, nec expenſas condicere, nec ullo alio modo recuperare, quia dico quòd ille text. debet intelligi de mero jure, & rigore juris civilis vel poſitivi, quo nulla erat prodita actionis formula ædificanti in fundo alieno tanquam in ſuo, ad expenſas recuperandas: ſed ſolum erat permiſſa retentio, & doli mali exceptio ante poſſeſſionis reſtitutionem, ut inquit Julian. Juriſcon. in *d. l. ſi in area, & in l. Paulus reſpondit, ff. de doli mali except.* & adhuc illa retentio, & doli mali exceptio, ſoli bona fide poſſidenti, & impendenti, erat conceſſa, ut ſatis innuit Paulus juriſconſult. in *d. l. planè in fin. princ. ff. de petit. hered.* & ſunt text. aperti in *d. l. adeo. §. ex diverſo verſ. utique ſi neſciverit ff. de acquir. rer. dom. & inſtit. de rer. diviſ. in §. ex diverſo ver. ſed hoc caſu. & in §. certè illud. ver. utiq. ſi bonæ fidei poſſ.*

106. Verùm ut textus *d. l. ſi in area*, bona fide impendentem & rem reſtituentem omni actione & remedio privat, excepta ſola retentionis exceptione quandiu rem poſſidet, idque de rigore: ita non excludit illum à remedio æquitatis actionis negotiorum geſtorum, ſive in factum: quod probatur primò per dict. *l. ſi in area*, quæ in principio, medio, & fin. in totum & tantùm fundatur, ſuper hoc quòd inter bonæ fidei poſſeſſorem, qui extructas ædes reſtituit, & dominum, nullũ geſtum eſt negotium, id eſt nullus interceſſit contractus, nec quaſi contractus; & ſic nulla obligatio, nulla actio, poteſt oriri ex contractu vel quaſi: igitur illa lex non excludit, niſi condictiones quæ oriuntur ex illa juris formula contractus vel quaſi; non autem excludit actiones quæ aliundè ex variis cauſarum figuris, vel quæ ex ſpeciali æquitate producuntur, & habentur à lege. Legis enim diſpoſitio reſtringitur ad limites rationis, in qua fundatur. *l. adigere, §. quamvis ff. de jure patron. l. cum pater. §. dulciſſimis. ff. de legat. 2.*

* Specialis juris aut æquitatis remedium, generalibus verbis non præciditur.

107. Secundò, quia * etiam per verba quantumcunque generalia vel univerſalia non excluditur remedium competens ſpeciali jure & æquitate, text. cum gloſſ. 1. *in l. decurionibus de ſilentiariis. lib. 12.* Cod. not. Bald. in cap. 1. *in fin. quo tempor. mil. in uſib. feud.* late Jaſon in *l. poſtquam litis col. fin. poſt. gloſſ. fin. ibi. C. de pact.* imò rigori quantumcunque præciſè ſcripto derogat æquitas, etiam prius ſcripta, non autem ei derogatur per rigorem, etiam poſterius ſcriptum, ut dictum eſt, igitur illa clauſula nullo alio modo quam per retentionem in fin. d. l. non excludit actionẽ in factum ex dicta æquitate. Idem dico de *l. Paulus. ff. de doli exception.* Tertiò non eſt veriſimile Salvium Julianum qui fuit auctor *d. l. ſi in area*, & qui civilis ſapientiæ fuit ſtudioſiſſimus, aduſque ultimum vitæ ſpiritum vel ſepulchrum ipſum, ut teſtatur Pomponius in *l. apud Julianũ ff. de fideicom. libertit.* adeo boni & æqui (quæ eſt Juriſconſultorũ profeſſio *l. 1. in princ. ff. de juſti. & jur.*) oblitum fuiſſe in *d. l. ſi in area*, ut remedium dictæ æquitatis excludere intendiſſet. Quartò, multominus eſt veriſimile, imò incompatibile, Julianum tantum Juriſconſultum, nedum ſuæ profeſſionis, ſed etiam ſui ipſius fuiſſe diſſimilem, ſibique repugnantem: quoniam idem Julianus auctor eſt *d. l. ſi pupilli. & d. §. ſed & ſi quis negotia.* ubi in multo fortioribus terminis, actionem negotiorum geſtorum, vel in factum nominatim conceſſit, etiam malæfidei poſſeſſori, & prædoni, & non propter aliam rationem, quàm propter illam æquitatem naturalem, ne quis ex aliena jactura locupletetur, ut patet in *fin. d. §.* igitur multo magis fuiſſet conceſſurus in caſu *d. l. ſi in area*, bonæ fidei poſſeſſori, cujus cauſam & bona fides & ſimplicitas utraque legibus amica, adjuvant. *l. bona fides. ff. depoſiti c. veritatis. de jure jurand. cum vulg.* Qua æquitate indignus eſt is qui animo vult prehendendi alienum, & privandi dominum, in alieno, vel etiam in communi nomine proprio improbè ædificavit, *l. 5. ſi is contra. Cod de ædific. privat.* quæ non loquitur in ſimplici malæfidei poſſeſſore: *ut l. 2. & l. domos. C. de rei vendic.* ſed in eo qui animo totiùs loci dominium uſurpandi reficit, quo caſu ſpecialiter jura antiqua corriguntur. ut in text. *ibi, antiquato divi Adriani edicto.* Et ſic ibi ſenſus ſpecialis & pœnalis, qui non debet extendi, nec habet aliquid commune cum *d. §. ſed & ſi quis negotia. & cum d. l. ſi in area.*

108. Et ſic non obſtaret dicere, quòd in *d. l. ſi in area*, non ſit mentio nec reſervatur illud remedium æquitatis, tum per prædicta, tum quia in dict. l. de hoc non agebatur, ſed nec quærebatur, ſed ſolùm de condictione indebiti, aut alia ſimili actione oriente ex illa formula contractus vel quaſi, ut patet per totum diſcurſum illius legis, & per tit. ſub quo ſita eſt. Tum quia idem Julianus in libris & reſponſis ſuis, iſtud remedium expreſſit. patet in *d. §. ſed & ſi quis negotia*, nec fuerunt omnia ejus reſponſa ſuo ordine Pandectis noſtris inſerta, ſed fruſtulatim quædam in centones, pro ratione cujuſque tituli: & ſic unum debet ſuppleri per aliud, ut exploratiſſimum eſt in jure. Itaque firmiſſimè concludo in caſu *d. l. ſi in area*, competere actionem in factum ex illa æquitate, ne quis ex aliena jactura lucrum faciat: in qua eſt etiam fundata, *d. l. ſi me & Titiũ* in ſubſidium deficientis condictionis indebiti, & alterius remedii & formulæ ſtricti juris; quamvis Paul. Caſtr. *ibi ad fin.* dicat ſe ad hunc finem voluiſſe patrocinari cuidam Florentino, ſed nihil firmat, nec decidit. Reperio etiam quòd practic. Papiniens. in *for. reſpon. rei conventi. verſic. exceptionem expenſarũ, in fine*, concedit in caſu iſto, bonæfidei poſſeſſori qui ſimpliciter rem reſtituit, certi condictionem ad ipſam poſſeſſionem avocandam, quaſi indebitam per *l. quòd ſi nulla ff. de legat.* 1. Sed errat, tum quia deberet dicere incerti condictionem, tum quia in d. l. *ſi cum nulla*, eſt caſus longè diverſus, & ibi reſtituens rem, tanquam debitam ſolvebat, & ſi negotium geſſit, contracta fuit formula quaſi contractus, tanquam ex indebito vel plus debito ſoluto, ex qua formula oritur etiam de mero & ſtricto jure certi vel incerti condictio indebiti: ſecus in caſu noſtro, in quo reſtituens reſtituit, non ut rẽ ei debitam, ſed ut rem propriã ipſius cui fiebat reſtitutio. & ſic omne negotium, omnis ſtricti juris formula, & auxiliũ deficit, ut dicit text. in *d. l. ſi in area*, & utrobique de-

clarant doctores qui tamen prædictas leges non ita, ut dixi, ad boni & æqui normam interpretantur, ſed cum Accurſ. in variis & ineptis ſolutionibus ( quas referre non libet ) anxiè & miſerè torquentur.

* Intellectus l. *hæreditas ad fin. ff. de petit. hæred.*

109. Et ita per prædicta noviter expono * *l. hæreditas, ad fin. ff. de petit. hæredit.* ubi bonæ fidei poſſeſſori, qui monumentũ in teſtamento defuncti ordinatũ fecit, deinde retentione omiſſa, hæreditatem vero hæredi reſtituit, datur repetitio actione negotiorum, geſtorum, veluti hæreditario negotio geſto, id eſt (ut intelligo ) per actionem in factum, ex æquitate, propter negotium de facto geſtum: aut ſi mavis, utilem negotiorum geſtorum actionem, ſiquidem verè nullum fuit negotium geſtum à bonæ fidei poſſeſſore: quia non hæredis, ſed ſuo proprio nomine fecit monumentum. Et hoc etiam innuit ille text. in illo verbo *veluti*, quæ eſt nota fictionis & improprietatis: & fortius & clarius probat ille text. in verſic. immediatè ſequenti ibi, *quamuis enim ſtricto jure nulla teneantur actione hæredes, &c.* intelligendo continuativè ad præcedentia, prout aptè & rectè poteſt intelligi: quamuis gloſſa ibi aliter accipiat. Et ſic quamvis mero jure, & de rigore, nulla teneantur actione hæredes ad reſtitutionem hujus impenſæ: tamen ex æquitate etiam via actionis compelluntur. Ita etiam intelligo *l. at ſi quis, §. ſi quis & l. ſi poſſeſſor in principio. ff. de religioſ. & ſumpt. funerum.*

* Intellectus l. *in hoc judicium, §. diverſum ff. communi divid.*

110. Similiter in * *l. in hoc judicium §. diverſum, ff. communi dividundo*, ubi Paulus juriſconſultus ait, cùm in re aliena aut communi, quaſi in rem meam impendo, tantùm retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui: intelligo quòd illa taxativa *tantum*, excludat ſolum actiones quæ mero jure competunt, & oriuntur ex illa formula contractus vel quaſi: patet ultra prædicta per ipſam ſeriem text. & rationem, in qua ſe fundat in *d. §. diverſum cum verſic. ſeq.* quæ eſt in geſtione negotij alieni, & animo alienum ſibi obligandi, quæ quum deficiant in eo qui nomine ſuo; quaſi in rem ſuam impendit, ſequitur quòd impendiorum nomine nullam habet actionem, quæ ſcilicet ex contractu vel quaſi & mero jure oriatur. Et rationem reddit ibi tex. quia nullum negotium geſſit, neminem ſibi obligare voluit, quæ quidem ratio eſt optima & concludentiſſima, quamuis Accur. ibi in glo. verſic. *volui*, opponat, quod non ſit bona, per dict. *l. at ſi quis. & l ſi poſſeſſor.* in quibus leg. (non valens aliter ſolvere ) reſpondet eſſe ſpeciale. Sed errat, quia nulla eſt ſpecialitas, ſed idem jus utrobique, ut nulla ſit repetitio ſtricto jure & directa actione, ſed bene utiliter ex æquitate, prout diſſeruimus. Et ita in cæteris id genus ( ne in ſingulis enarrandis prolixior ſim ) dicendum puto. Ex his ſub paucis habens facilem, & ſanum multarum legum intellectum, in unam veritatis & æquitatis conſonantiam, quam cum multis aliis in decadibus meis fuſius explicandam reſervabam: ſed tum inter ſcribendum forte ſe obtulit cõmunis ille, & nimis inveteratus error, indignũ duxi, tamdiu non retegi & pro jure contra jus uſurpari; quare ne ęquitas interpellatore careret hæc obiter inſerui.

111. Ut autem ad quartam ampliationem *ſuprà num.* 101. redeam, hujuſmodi impenſæ in clientelario, aut vectigali prædio, à tertio quocunque factæ, aut ſunt domini utilis, gratia vel animo ei donandi factæ, & perinde habentur ac ſi ipſe feciſſet: aut ſunt factæ aliter quocunque modo, & adhuc idem eſt, ex quo tenetur eas ſaltem, quatenus locupletior eſt, reſtituere, ut dixi, excepto ſpeciali & pœnali caſu. *d. l. 5. C. de ædif. privat. ſup. num.* 107. *in fin.* unde infertur ſemper repetendas à domino directo, cui res ſine culpa domini utilis, vel etiam cum culpa ( in gravi impenſa & naturam conceſſionis excedente ) committitur.

112. Concluſionem ſic ampliatam limito primò ut procedat in ſumptibus perpetuæ utilitatis, qui non ſpectant ad vaſallum vel emphyteutam: ſecus * in illis quos tenebantur, etiam pro perpetua utilitate facere ex ſpeciali pacto, ut ſentit dom. Jaſon. in *l. 1. col. 5. num. 26. & l. 2. col. 7. num. 32. C. de jur. emphy.* quia ſi non eſſent facti, eſſent ultra reſtitutionem rei, ad hoc vel ad intereſſe compellendi.

* Sumptus ad perpetuam rei utilitatem facti vel ſpeciali pacto nõ repetuntur per vaſallum & emphyteutam.

* Sumptuũ ratio habenda inſpecto præſenti ſtatu, & quantum fundus plus valet

113. Limito ſecundò, ut * non poſſint ſolidam impenſarum quantitatem retinere vel repetere, ſed ſolum quantum propter antiquas reparationes & meliorationes fundus plus valet, eo tempore quo revertitur ad dominum, per text. in *d. l. domos. ibi, ædificiorum quantitatibus extantibus*, & ita tenent ibi Nicolaus Neapol. Jacob. de Aret. Barto. Bald. Ang. Paul. Imol. Alexan. Iaſ. *col.* 1. Idem Carol. Ruin. *conſil.* 165. *num.* 5. *lib.* 4. Hiero. Gratus *conſil.* 9. *num.* 15. *lib.* 2. facit l. *omnimodo. § imputari. verſ. ita tamen. C. de inoffic. teſta.* quod eſt æquiſſimum, quia ultra valorem tempore reſtitutionis extantem, nihil pervenit ad dominum de illis impenſis & meliorationibus: ſed perceptæ ſunt vel percipi debuerunt à vaſſallo vel emphyteuta, durante feudo vel emphyteuſi.

* Reiicitur opinio Bal. & feudiſtarum.

114. Ex his patet * nimis eſſe durũ quod dicit Bald. in *Authent. excipitur. Cod. de bon. quæ lib. & in dict. §. ſi vaſſalus*, ubi ſcribentes ſequuntur, præciſè ſtandum eſſe literæ *d. §. ſi vaſallus*, videlicet quod dominus ſolvat omnes impenſas factas in melioratione, vel quòd patiatur ædificium tolli, & quòd ita ſervat conſuetudo. & ſeq. Jaſ. in *d. l. 2. col. 7.* addens dominum poſſe prohibere demolitionem & ablationem ædificij, offerendo quantum vaſallus vel emphyteuta eſſet laturus ex * rebus ablatis: quod adhuc eſt durius, quia eſſet via prompta dominis ad excludendum in totum emphyteutas & vaſallos ferè pro nihilo, quia rudera & dejecta materia non valet decimam, imò nec quinquageſimam partem ſtantis ædificij: ideo puto non curandum de dicto §. *ſi vaſſallus*, à barbaris & imperitis quibuſdam compilato, ut ſatis patet in princ. ejuſdem capitis, *domino guerram*, *&c.* Sed puto omnino recurrendum ad ſanctiſſimum & æquiſſimum illud jus Romanorum, & doctrinam ſapientiſſimorum juriſconſultorum, Papiniani, in *d. l. domos*, & Celſi in *l. in fundo ff. de rei vendic.* ut dominus non poſſit dicere, diruite & auferte rudera, ne per hujuſmodi angariam magnam utilitatem rapiat, pro modico vel nihilo: nec etiam è converſo liceat vaſallo aut emphyteutæ dominum verentem deformitatem, & opprobrium demolitionis, ad ſolidam impenſam adigere. Sed ut teneatur dominus ſecundum quod diximus in ſecũda limitatione juxta dict. *l. domos.* juncta modificatione dict. *l. in fundo*, ſi fortè ſibi non expediret tantum ædificium, nec eſſet alias venditurus, & tamen invitus re ſua cariturus, reſtantem valorem refundendo: quia tunc ſatis eſſet illum offerre, quantum ex rebus ablatis haberi poſſet, ut dicitur in *d. l. in fundo*, niſi fortè major paupertas & gravius dãnum, veteribus colonis immineret, quæ omnia in boni innocentiſq; judicis arbitratu & officio conſiſtunt, ne qua nimia in alterutrum verſetur captio, ut in ſimili inquit Ulpian. in *l. cætera ff. famil. herciſc.* & aureus ille text. in *l. in ambiguis in fi. ff. de reg. juris.* quoties æquitatem deſiderii naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, juſtis decretis res temperanda eſt.

* Id eſt ex ruderibus.

115. Sed ( ut tandem finiam) Ultimo quæro quid de augmento extrinſeco, quod in unitatem ejuſdem rei, & ſub eadem cauſa, & qualitate unitur, ut de adjecto per * alluvionem, vel etiam ſubito fluminis impetu, poſtquã tamen coaluit: & dicitur in *§. præterea inſtitut. de rerum diviſ. & in l. adeo. §. 1. & 2. ff. de acqui. rer. domi.* Reſolutivè procedendo, dico accreſcere & cedere feudo. Conſtat primò quantum ad incrementũ latens alluvionis, quia nobis acquiritur eo jure quo ager augmentatus primùm ad nos pertinebat, nec iſtud incrementum novus ager, ſed pars primi. text. in *d. l. adeo §.* 1. ubi dicitur acquiri ipſi feudo, & omnino hujuſmodi incrementum efficitur ſimile ei cui accedit inquit Ul-

* Alluvione feudo adjecta cedunt Feudo.

Digitized by Google

pian. in l. ſi ego §. idem ait. verſic. quod tamen per alluvionem. ff. de publician. in rem actio. & ſic eodem jure, eadem cauſa & qualitate acquiritur & poſſidetur, ſicut ager cui adjectum eſt. Ita decidit Bart. in tract. de alluvio. in verſic. noſtro in prin. & in verb. acquiritur nobis in princ. unde habenti in prædio augmentato plenam proprietatem, iſtud incrementum acquiritur jure plenæ proprietatis. l. 12. C. de alluvionib. & habenti quaſi dominium, accreſcit jure quaſi dominii, d. l. ſi ego §. idem ait. & habenti poſſeſſionem, titulum & uſucapiendi conditionem, accedit in poſſeſſione, titulo & præſcriptione. Ita quod ſtatim poſſidetur eodem titulo & perfectè præſcribitur eadem præſcriptione, pro ſolo tempore reſtante in primo, & principali fundo, nec opus eſt aliqua nova apprehenſione, nec novo titulo, nec nova præſcriptione, licèt ſecus eſſet in adjectis facto & deſtinatione hominis per text. in l. qui fundum. §. 1. & ibi gloſſ. in verſ. conditionem, quam Ang. & omnes ibi ſeq. ff. de uſucapio. pro empto. & habenti jus uſusfructus, accreſcit jure uſusfructus. l. item ſi fundi. §. huic vicinus l. ſi Titio. in fin. ff. de uſufruct. & habenti jus pignoris accreſcit jure pignoris l. ſi convenerit, §. ſi nuda. ff. de pignor. action. l. ſi fundus. in princ. ff. de pignor.

* Alluvio territorium & imperium auget.

* Collegium Ticinenſe.

116. Et habenti * territorium, juriſdictionem, merum & mixtum imperium, accreſcit in eodem jure territorii, imperii & omnis juriſdictionis. Ita * conſuluerunt celeberrimi & doctiſſimi illi juriſconſulti collegii & univerſitatis Papienſis pro domino Lazariæ per copioſiſſimas, veras & irrefragabiles rationes, ut patet in eruditiſſimo eorum conſilio, quod eſt inter conſilia Franciſ. Curt. ſenior. in ordine 59. quamvis eodem tempore, & ſuper eodem themate in contrarium (ſed malè) conſuluerit Jaſ. in conſil. 146. lib. 1. Et in terminis noſtris habenti dominium utile ut vaſallo, accreſcit jure ejuſdem utilis dominii, & ſpectat ad vaſallum, vel etiam ad ſubvaſallum jure feudi, vel ſubfeudi, quandiu durat feudum: quo reſoluto ſtatim totum cum incremento revertitur ad dominum, & directo dominio conſolidatur text. in §. ſi quis de manſo. & §. rurſus. de controverſ. inveſtit. ubi per Bald. Alva. & omnes faciunt quæ dicam infrà §. 7. num. 32.

117. Et eodem modo accreſceret emphytuetæ, nec propter hoc debet augeri canon, vel aliud onus, aut ſervitium, ſicut nec è converſo diminueretur: etiamſi eſſet res conceſſa ab eccleſia, ut expreſſim conſul. Philip. Corn. in conſil. 15. licet clarum. lib. 4. & tenent gloſſ. fin. & omnes ſcribentes in l. 1. C. de jure emphyt. Quid autem ſit alluvio, & de ejus effectu: vide ultra locos communes uberrimo & facili ſtylo per dom. Jaſ. in conſil. 126. lib. 4.

* Vi fluminis adjecta feudo cui cedant.

118. Quantum autem ad incrementum apparens * ex fluminis impetu, poſtquam coaluit & unitum fuit ita ut diſcerni & ſeparari non poſſit, (non enim prius acquiritur deſinendo eſſe prioris domini, ut in dicta l. adeo §. ſecundo verſic. planè ſi longiore, nec in hoc requiritur aliquod longum temporis ſpatium, ſed ſatis eſt quòd unitatem cum terra mea fecerit. ut inquit text. in l. hoc amplius. §. Alphenus ff. de dam. infect. & declaravit Bartolus in tracta. de alluvio ubi gloſſ. dict. §. primum & §. ſecundum in d. ver. planè) conſtat quod cedit feudo per text. in d. §. ſi quis de manſo. & §. ſequ. ubi non diſtinguitur inter incrementum latens, vel apparens, prout non eſſe diſtinguendum tenet ibi Bald. in col. 1. quamvis Alvarot. ibi col. 2. contrarium velit, & malè, attento maximè quòd ille text. utitur ſigno univerſali, omne incrementum, & probatur, quia hujuſmodi incrementum fit ipſi fundo, text. in d. §. 2. in fin. & accedit de jure gentium ſine facto hominis in unitatem ejuſdem rei. text. in d. §. hactenus. unde eodem jure, titulo, cauſa, & qualitate, cenſetur acquiſitum & poſſeſſum: ut etiam tradit Bart. in d. tract. de alluv.

119. Vnde etiam emphyteutæ, aut alii cuicumque habenti dominium utile accreſcit jure ejuſdem utilis dominii, ut tenent Alberic. in l. 1. col. ult. C. de jure emphyt. & ibi Bart. Salic. col. 2. Jaſ. col. 16. num. 79. idem Jaſ. in l. de quibus col. 7. num. 26. ff. de legib. & long. conſu. Alberic. Brun. in tract. de augmen. col. 63. concl. 16. ampliat. 7. quamvis ſecus ſit in uſufructuario. l. item ſi fundi. §. ſi inſula. ff. de uſufruct. eodem modo acquiritur domino directo, reſpectu directi ſui dominii.

120. Et quæ dicta ſunt de incremento latenti vel apparenti, habent locum quando inducitur à flumine publico: ſecus ſi a privato fluvio, ut Bart. in d. tract. verb. flumen. Item quando incrementum fit alluvione, vel vi fluminis manentis in ſuo alveo: ſecus * ſi prorſus relicto proprio & naturali alveo, incipiat alibi fluere: quia tunc habet locum §. quòd ſi naturali Inſtit. de rerũ div. & §. quod toto in d. l. adeo, quòd alveus occupatus efficitur publicus ut flumen: alveus relictus, efficitur communis eorum qui prope ripam ejus prædia poſſident, pro modo latitudinis cujuſque agri: quæ latitudo prope ripam fit, * niſi illa prædia eſſent limitata, juxta l. in agris. ff. de acquir. rer. dom. quia tunc ille alveus relictus fieret ſuperioris domini, non autem tali caſu aliquid immutaretur in dominio prædiorum viciniorum illi alveo relicto: nec etiam quicquam immutaretur in jure territorii vel juriſdictionis, quæ remanet in priſtino ſtatu, ut per Phil. Corn. in conſil. 287. dominus Joachimus lib. 3. quòd conſilium debet ita intelligi & concordari cum præcedentibus conſiliis & deciſionibus in eodem lib.

* Alveus relictus à fluvio fit communis eorum qui prope ripam prædia poſſident: novus verò fit publicus niſi ager (qui in novum alveum eſt mutatus) eſſet limitatus.

* Limitatorum agrorum conditio quæ.

* Inſula in flumine nata cujus ſit.

Sed quid de * inſula in flumine nata, ut l. inter eos ergo. l. inſulam l. penult. §. Paul. ff. de acquir. rer. domini. Breviter dico idem eſſe, quia pro qua parte accreſcit fundo feudali vel emphyteutico ad commodum utilis dominii, eadem ratione & eodem jure, pro eadem parte neceſſario quæritur domino directo, reſpectu directi dominii. Accedit ergo feudo, ut feudo, quemadmodum fundo pluribus communi, ut communi. Eſt enim quædam ſubordinata communio inter dominum directum & utilem. Nuper his ſcriptis inveni quod ita punctualiter decidit Bald. in l. certa forma. in fine. C. de jure fiſci. lib. 10. ubi quærit nunquid * agri menſurati habeant jus alluvionis? Et reſpondet, quod ſi civiliter menſurantur ad perticam, non habent jus alluvionis, quia ſemper apparere poteſt quantum accreverit: ſed ſi deſtinatione ſola patris familias vel principis limites habent per terminos lapideos vel foſſata, ubi ſubmotis terminis quantum accreverit, difficile diſcerni poteſt, ideo locus eſt alluvioni, per d. l. in agris, quam ita ut diximus, vult intelligi. Ex his habes obiter verum & ſincerum * intellectum d. l. in agris, ut agri limitati ſint, qui ſub certa limitatione & taxatione menſuræ mancipati vel conceſſi ſunt. Nec me latet Alciat. in l. 1. prætermiſſo col. 5. aliter ex Aggenio Urbico, ut refert, interpretari, ſed ea interpretatio non quadrat menti, nec literæ dictæ legis, in qua manucaptus ager, idémque limitatim militibus aut veteranis emancipatus expreſſim diſtiguitur ab eo quod in publico relinquitur, & ſic non poteſt cenſeri publicus, atque ex eo quod publicus alluvione imminuibilis, prout, Alciat. æſtimavit: quoniam * alluvio quum ſit juris gentium, etiam in his quæ ſunt juris publici, & non in uſu publico; habet locum, ut tradit Bart. in tract. de alluvio. in ver. noſtro. & in ver. flumen. ad fin. per l. ſed Celſus in princip. ff. de contrah. empt. & eſt text. in l. ergo. §. alluvio. ver. flumina, ibi, ex privato in publicum adducat, & ex publico in privatum. ff. de acquir. rer. dom. non igitur agrum remanere publicum populi Romani, ſed agrum eſſe (ut ſupra expoſuimus) limitatum, impedit alluvionem. Quod etiam refert Alciat. nec apud Aggenium Urbicum, nec apud Julium Frontinum de controverſiis agrorum reperire potui.

* Alluvio utrum jus habeat in agris menſuratis.

* Intellectus l. in agris ff. de acquirend. rerum dominio.

* Alluvio locum habet etiam in his quæ ſunt juris publici, & non eodem modo in his quæ ſunt uſu publica.

121. Stat igitur concluſio, quòd hujuſmodi incrementum, ſive latens, ſive apparens, cedit feudo ut feudo, & tenebitur vaſallus ponere, & deſcribere in ſuo dinu-



Digitized by Google

meramento, de quo *infrà* §. 9. idem in emphyt. fallit in prædiis limitatis quibus non accreſcit augmentum latens, & multominus apparens, text. in *l. in agris. ff. de acquir. rer. dom.*

* Limitata prædia quæ.

Et adverte quòd * certum prædium in feudum vel emphyteuſim conceſſum, certis limitibus deſignatum, non dicitur eſſe limitatum: ut concludit Andr. Iſern. in *d. §. ſi quis de manſo. col.* 1. ibi Bald. *col.* 2. *ver. concludo.* Joan. Bap. Caccialup. in *repet. cap.* 1. *de feud. cogni. part.* 5. *Reg.* 22. Phil. Corn. in *d. conſil.* 13. *col. fin. verſic. nec obſtat ſextum. vol.* 4. quia ſequeretur quòd omnes agri poſſeſſi pro diviſo, & ſic cùm ſuis certis terminis appoſitis eſſent limitati, & non reciperent hujuſmodi augmenta quod eſt falſum: & ſatis patet in dict. *l. in agris. verſic. & Trebatius ait.* Et in diviſione agrorum quæ per triumviros fiebat in coloniis Romanorum, ut apud Livium 1. *Decad. lib.* 3. in princip. & ante eum apud Polybium. Sed tunc demum eſt limitatum, quando eſt certis finibus & menſura taxatum, ita ut appareat, quid & quantum ſit conceſſum, ut totum reſiduum ſit concedentis, tanquam à concedente reſervatum, ut declarat text. in *d. l. in agris. in fin.* ut ſic non ſimplex adpoſitio terminorum: ſed illa quæ fit expreſſe, & præcisè gratia taxationis, vel conceſſio incipiens non à corpore fundi, ſed à certa menſura, ut quando conceduntur centum jugera in feudum, facit limitationem: quæ non admittit jus accreſcendi per prædicta, quia tunc cenſetur omnis acceſſio prohibita & reſervata. Idem ſi conceſſio non incipiat à menſura, ſed à corpore, etiam abſque menſura, ſed appoſito * limite immutabili, puta uſque ad talem rupem vel montem, vel littoris metam, *l. locus. in princ. ff. de acquir. rer. dom.* cæterum de limite fixo immobili ſupra dixi.

* Limites immutabiles, rupes, mons, littus

* In Limitatis ceſſat jus accreſcendi.

122. Et hoc eſt generale, quòd * in omnibus diſpoſitionibus limitatis ceſſat & cenſetur prohibitum jus accreſcendi. Bald. in *l.* 1 *collat. ult. C. de ſecun. nup* per text. in *l. Lucius. §. quæ habebat ff. ad ſenatuſconſ. Trebell. & quod not. gloſſ fin. ibi alimenta taxationis loco.* & Bald. in *l. dominus. §.* 1. *De uſufruct.* Et ne ab inſtituto avocer, vide de hoc Felin. in *c. cum ordinem, col.* 4. *extra de reſcript.* Non tamen intelligas hujuſmodi, aut aliud incrementum hoc caſu eſſe nullius, & fieri occupantis, ut dicitur in *l.* 1. *§. ſi inſula. de ſtatu liberis.* quia ibi loquitur in agris limitatis, in quibus tamen concedens nihil juris retinet: hîc autem loquimur in feudo vel emphyteuſi, quæ licet aliquando concedatur limitatim ad menſuram, tamen concedens ſemper retinet directum dominium, & ſibi reſervat quicquid eſt extra menſuram taxatam, vel extra metas termino immobili taxatas, & ſic augmentum accedens accreſcit directo domino, eíque ſoli, & non domino utili, propter reſervationem & prohibitionem quæ ineſt limitatæ conceſſioni. & hoc aperte ſentit text. in d. §. *ſi quis de manſo.*

* Augmentum aliud intrinſecum & intenſivum: aliud corporale vel incorporale: aliud incorporatum ſi hoc actum ſit, aliud ſeparabile: & inſeparabile aliud paſſivum & non paſſivum: aliud adquirens & extinguens, aliud facto hominis accedens vel mixtim.

123. Ex his habes * in ſumma diviſionem, differentiam & effectum augmenti: inquantum concernit intellectum, & reſolutionem materiæ hujus conſuetudinis: quia augmentum quoddam intrinſecum ſive intenſivum: quoddam extrinſecum ſive extenſivum: quoddam corporale, quoddam incorporale. Tertiò, quoddam neceſſario incorporatum, quoddam non incorporatum, niſi hoc actum ſit. Hanc tertiam diviſionem non poſui, niſi cauſa facilioris intelligentiæ, quia ſubſervit, & communis eſt duabus primis diviſionibus, & eas exemplificat. Potuiſſem etiam addere quartam diviſionem augmenti ſeparabilis vel inſeparabilis, & quintam activi vel paſſivi, & ſextam augmenti quod fit acquirendo, vel augmenti quod fit in ſervitutem extinguendo, & ſeptimam ejus quod accedit facto hominis, vel ejus quod accedit mixtim ut præſcriptione. Sed quia hæc ſunt magis exempla vel accidentia membrorum dividentium, quàm diviſiones per ſe, conſulto prætermiſi, & ſub exemplis reliqui. Quia etiam non eſt bonæ methodi diviſiones multiplicare, ideo duas illas primas κατ' ἐξοχὴν tantum reliqui, & propoſui primum membrum primæ diviſionis, quandoque corporale, quandoque incorporale: De corporali intrinſeco exemplum eſt cavea, cellarium & omnis utilis conſtructio, ſive hypogæorum ſive ſuperficierum, ut domuum. De * corporali * intrinſeco exemplum eſt redemptio ſervitutis prædialis quæ debebatur à feudo.

* Augmentum intrinſecum corporale vel incorporale.

* *Videtur legendum* de incorporali.

* Augmentum intrinſecum quid.

124. Augmentum iſtud voco * intrinſecum, quia ſtatim neceſſario incorporatur & acquiritur toti fundo, & tam directo, quàm utili domino, & ideo voco intrinſecum, quia neceſſario incorporatur. Nec obſtat ſi quis dicat circa hoc exemplum intrinſeci incorporalis, quod vaſallus vel emphyteuta poteſt redimere ſervitutem reſpectu ſui duntaxat, & non reſpectu domini: & ſic minoris redimet, prout etiam poteſt novam ſervitutem prædialem acquirere ſibi & non domino, vel ſolus imponere ſuper ſuo utili dominio, & non ſuper directo, *ut ſuprà ead. gloſſ. num.* 69. *cum ſeq. quia fateor*, ſed dico non eſſe ſimile in hac redemptione, quia ſervitus ſemel conſtituta ſuper toto, debet redimi à toto, quoniam non poteſt redimi à parte indiviſa, ſive quota, ſive integrali, *l. pro parte* (ubi in novis intellect. dixi) *ff. de ſervitut.* Et ſic ſi dominus utilis redimat quoad ſe tantum, valet quidem actus ut valere poteſt, ſed non eſt vera redemptio, nec extinctio ipſius ſervitutis, ſed tantum redemptio uſus, vel ſuſpenſio effectus. Patet, quia quandocunque ſive fine temporis ſive commiſſo totali, vel alias jus utilis dominii reſolvitur, ſive perpetuò vel ad tempus, vel etiam ſimplex fruitio rei, ut in caſu hujus §. revertatur ad dominum directum, ſtatim reſurget & in actum exibit non ſervitus extincta, quia extincta non fuit, ſed uſus ejus & executio, quæ ad tempus interim vallata vel impedita fuit. Pariter augmentum * extrinſecum, quoddam corporale, ut unio fundi vel alluvio, quoddam incorporale, ut acquiſitio juriſdictionis vel ſervitutis prædialis in fundos vicinos, hæc augmenta prima facie videntur intrinſeca, ſed non eſt ita, quia non incorporantur, niſi hoc agatur, ut de juriſdictione latè diximus *ſuprà ead. gloſſ. num.* 44. uſque ad *num.* 67. Et de acquiſitione ſervitutis *ſuprà ead. gloſſ. num.* 69. cum ſeq. & propterea ſunt augmenta extrinſeca & extenſiva, ſive ſint corporalia, ſive incorporalia, quia etiamſi juriſdictio non acquiratur ultra, ſed tantum intra fines feudi, adhuc eſt extrinſeca: tum quia nihil habet commune cum feudo vel feudi domino, ut *ſuprà ead. gloſſ. num.* 45. tum quia non incorporatur, niſi hoc agatur. Servitus autem prædialis in fundum vicinum, manifeſtè eſt augmentum extrinſecum quantumvis incorporeum, quia agit in prædia extrinſeca quæ ſerviunt: & licèt activè adhæreat fundo dominanti, tamen non omninò incorporatur, quia niſi aliud agatur, acquiſita à domino utili ſibi tantum: & conſequenter non feudo ut feudo, nec directo dominio acquiritur, ut *ſuprà ead. gloſſ. num.* 70. & ſic ad duas illas diviſiones, imò ad primam ſubdividendo per ſecundam, omnia exempla reduci poſſunt.

* Augmentum extrinſecum corporale vel incorporale.

Quicquid autem cadit in augmentum intrinſecum, prodeſt domino directo, quia ei quoque quæritur ſalva recompenſatione in caſum reverſionis utilis dominii, ſecundum notata ſupra *eadem gloſſ. num* 2 Idem de extrinſeco, quando contingit illud incorporari, etiam reſpectu ſuperioris directi dominii, & ſic intrinſecum fieri: circa ſeptimam autem illam ſubdiviſionem ſatis ſuprà diximus de augmento facto hominis, & de eo quod fit diſpoſitione legis. At de eo quod fit mixtim, partim facto hominis, partim diſpoſitione legis, ut eſt per uſum & præſcriptionem temporis, ne hic ſim prolixior, dicam *infrà* §. 12. *num.* 32. *cum. ſeq.*

Digitized by Google

## SVMMARIA GLOSS. VI.

1. *Patronus nil poteſt in ſeudum mediatum, niſi immediato aperto & prehenſo.*
2. 3. *Vtrum vaſallus vaſalli mei, ſit vaſallus meus.*
4. *Subordinatè & diverſo reſpectu poſſunt plures eſſe domini ejuſdem rei, directò vel utiliter.*
5. *Dominium directum univerſale & peculiare.*
6. *An Rex Siciliæ ſit dominus directus vel utilis.*
7. *Vtile dominium non eſt ſervitus, ſed quædam inferior proprietas.*
8. *Poſſeſſiones quædam ſubordinatæ, quædam oppoſitæ.*
9. 10. *Nova ſententia.*
*Qualibet proprietas habet poſſeſſionem vel quaſi correſpondentem.*
11. *Solus dominus immediatus eſt requirendus.*
12. *Omnes vaſalli regni Franciæ magis ſubſunt Regi, quàm proprio & immediato patrono.*
13. *Armorum uſus penes ſolum Regem.*
14. *Cur in regno Franciæ ceſſant quæſtiones illæ, utrum vaſallus juvare debeat dominum ſuum contra patrem.*

## GLOSS. VI. IN VERBO

### *Mouvant de luy.*

* Immediata & mediata feuda quæ, & quæ poſſit dominus prehendere.

1. INtellige * immediatè, quia dominus non poteſt prehendere feudum ſui ſubvaſalli, quòd à ſe movetur ſeu dependet, mediante vaſallo ſuo: & vocatur ſubfeudum, ſive, ut vulgo dicunt, retrofeudum. Sed ſolum poteſt prehendere feudum immediatum, niſi poſtquam feudo immediato aperto & prehenſo, ſubfeuda aperiuntur, vel inveniuntur aperta: tunc enim poteſt etiam illa ad manum ſuam ponere, & omnia dominicalia jura in illis exequi, quæ vaſallus ſeu dominus immediatus poſſet, quoniam interim quoad exercitium & commoda horum jurium, feudum prehenſum habetur pro reverſo ad dominum, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ. 4. quæſt.* 2. & latius videbitur *infrà* §. 54. *&* 55. itaque non poteſt prehendere, niſi ſit patronus immediatus, vel habeat jura patroni immediati: quoniam * virtus per ſe non agit, niſi in ſuum proprium & immediatum objectum: & regulariter clientis mei cliens, clientulus *

*Immediatorum vis & poteſtas.
* Vaſallus vaſalli mei, non eſt meus vaſallus, quomodo intelligatur.

2 Mihi non eſt, quod eſt abſolutè & ſine exceptione verum in vaſallo vaſalli mei ratione alterius rei, quàm ejus, quæ à me recognoſcitur in feudum à vaſallo meo: quia ex quo ipſe meus cliens immediatus, non eſt meus vaſallus ratione talis rei, quàm à me in fidem non accepit, & quam à me nullo modo recognoſcit, neceſſariò ſequitur clientem, quem cliens meus ratione illius rei habet, nullo modo mihi eſſe vaſallum, nec ſubvaſallum: ſed prorſus extraneum. Illud enim feudum, nihil habet commune cum feudo, quod accepit vel recognovit à me vaſallus meus, nec à me, vel feudo meo dominanti derivatur, nec dependet, mediatè aut immediatè, & ita intelligitur & procedit illud vulgare dictum gloſſa in *l. de acceſſionibus, in verbo debet verſic. item ſi ego ff. de diverſ. & temporalib. praſcript. in l. Modeſtinus in fin. de verborum ſignific. cap. legitur,* 81. *diſtinct.*

Secus in vaſallo vaſalli mei ratione ejuſdem rei: puta, Titius feudi à me accepti partem ſubinfeudavit Caio, qui recognoſcit Titium pro illa parte, & Titius me recognoſcit pro toto, videlicet tam pro parte quam retinuit, quàm pro jure ſubvaſalli. Et ſic iſto modo, clientis mei cliens, clientulus meus eſt, & ita tenet & declarat Andr. Iſern. in *cap. imperialem*, §. *illud collat.* 1. *de prohib. feud. alien.* per Fed. Bartol. in *l. Claudius, ad fin. ff. qui potio. in pign. habent. & in d. l. de acceſſionibus.* idem ſentit Boniſa. de Vitali. *in Clem. unica.* §. *quia ergo. collat.* 1. *de jurejur.* Guido Pap. in deciſ. *Delph.* 551. *in* 2. *quæſito.* Philip. Decius in *l. conſilii* §. *ſocii. ff. de reg. jur.* ſeq. dom. Andr. Alciat. in *d. l. Modeſtinus*, dicens illud procedere [illegible], id eſt craſſius, & pingui minerva, ſive largo modo, quod Julianus dixit [illegible] in *l. ratum. ff. de ſolutio.* & rectè, quia vaſallus vaſalli mei etiam ratione ejuſdem rei, non abſolutè, nec propriè, & ſimpliciter eſt meus vaſallus: ſed ſolum mediatè, & propriè loquendo non debet dici meus vaſallus, ſed meus ſubvaſallus: nec propriè & ſimpliciter dicor ejus dominus, ſed dominus mediatus, ſeu dominus domini ſui, ut inquit textus in *d.* §. *illud.* ubi ſolus prior vaſallus, & non ſuperior dominus, vocatur dominus ſubvaſalli. idem textu in *cap. unico de allod. ad fin. ibi, aut ſub rege dominum ſuum.*

3 Itaque dico, quod dominus feudi, nedum dicitur dominus directus, ſeu patronus aut dominus feudalis, clientis ſui immediati, & hoc propriè & abſolutè: ſed etiam dicitur dominus directus omnium clientum & ſubvaſallorum ejuſdem feudi, & hoc mediatè, & ratione rei beneficiariæ à ſe profectæ, quæ implicitum habet ſtatum reverſionis, in caſum reverſionis aut prehenſionis feudi immediati. Quandoque tamen ſubfeudum revertitur pleno jure, ut quando ſubinfeudatio non fuit approbata à ſuperiore domino: quandoque non revertitur, niſi quo ad jura feudalia ſecundum ea quæ dicemus, *infra* §. 43. *in fin. &* §. 51. ubi videas. Interim autem ſuperior & mediatus dominus, non poteſt à mediatis vaſallis aliqua jura dominicalia exigere, ut per multa dicta Jacobi. de S. Georg. in *inveſtit. feud. in verſicul. ita etiam quod ipſi vaſalli. collat.* 2. *verſicul. item quæro. & in verſicul. qui quidem inveſtit. præſtit. jur. fideli. collat.* 3. *verſicul. moveo vobis, & omnes ſcribentes in cap. unico.* §. *fin. de allod. & in d.* §. *illud. ad quos remitto.* Et idem clarè ſentit Baldus in *l.* 1. *collat.* 2. *verbo quæro teſtator. C. communia de legat.* ubi dicit vaſallum vaſalli mei, non eſſe meum vaſallum, inſpecta obligatione perſonali: nec tenetur mihi ſervire, aut jurare fidelitatem, quod intellige quandiu ſtat medium, ſed bene dicitur meus inſpecta re, quæ ſemper eſt propriè in dominio meo directo, & in aptitudine, & potentia ſaltem remota, ad me redeundi, & tanto remotiora, quando plura intercedunt media. Rurſus adverte quòd etiam inter ſubvaſallos ratione ejuſdem rei reperitur difformitas & differentia: quia ſi Titius vaſallus meus ſubinfeudavit partem feudi ſui à me moventis Caio ſine conſenſu meo, Caius non eſt propriè ſubvaſallus meus, nec ego ſum illi propriè patronus mediatus: patet quia feudo Titii aperto, totum prehendere poſſum, etiam partem Caii, nec teneor Caium recognoſcere in vaſallum vel ſubvaſallum, ſed tanquam extraneum expellere poſſum, per notata *infra* §. 51. *&* 54.



Digitized by Google

4 Tamen quodammodo ſed impropriè & imperfectè dicitur ſubvaſallus, ratione videlicet utilis dominii ſubalterni, quod feudaliter habet in parte ejuſdem feudi. Sed ſi ego dictam ſubinfeudationem approbavero, tunc Caius verè, plenè & propriè ſubvaſallus meus eſt, ut pote vinculo & obligatione ſubclientelari cōcurrente, quæ in præcedenti caſu deficit.

* Quomodo intelligendum quod per manus traditur, non poſſe idem dominium eſſe inſolidum apud plures.

Sed ad majorem evidentiam quæro, quum idem * dominium non poſſit in ſolidum eſſe apud plures, *l. ſi ut certo. §. ſi duobus. ff. commodati. l. hæreditate. §. pater. ff. de caſtrenſi pecul.* qui fit ut ejuſdem feudi ſint duo vel plures domini directi, unus immediatus, alter & ſuperiores mediati, & pariter duo vel plures domini utiles, ſcilicet vaſallus primus, & omnes ſubvaſalli? Reſpondeo, quòd * plures poſſunt eſſe directi domini vel utiles: vel unus directus tantum, & utilis tantum ſimul ejuſdem rei, diverſis reſpectibus, unde primus auctor feudi, dicitur eſſe dominus directus, reſpectu primi vaſalli immediatè, & reſpectu ſubvaſallorū mediatè: idem dicendum de primo vaſallo, & reſpectu ſecundi vaſalli, & ulteriorum, & ſic de aliis, pariter primus aut alter medius vaſallus dicitur dominus utilis, reſpectu domini ſuperioris: & dominus directus, reſpectu inferioris vaſalli, nec eſt inconveniens, propter diverſas relationes: quia dicta regula loquitur nedum de dominio ejuſdem ſpeciei, ſed etiam ejuſdem relationis, & reſpectus, & ita in noſtris terminis tenet Joann. Faber *inſtit. de loca. §. adeo. collat.* 2. & ſic * reperitur directum dominium ſuperioris domini, & directum inferioris, & utile dominium ſuperioris domini, & utile inferioris, *ut in eiſdem terminis tradit Franciſ. Cur. in 4. part. in princ. feud. collat. 22. num.* 83.

* Per ſubordinationem & diverſitatem reſpectuū poſſunt plures eſſe ejuſdem rei domini, tam in eadem quā diverſa ſpecie dominii.

* Dominiū directum ſuperius, directum inferius, utile ſuperius, utile inferius.

5 Sicut alibi reperitur * dominium directum univerſale totius apud unum, & dominium directum particulare rerum illius univerſi apud plures alios, ut notant Bartol. Angel. & alii in *l. 1. §. fin.* per illum textum. *ff. de rei vendic.* Jaſon in *l. 3. §. ex contrario. collat.* 16. & 17. *ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Et apud eundem reperitur dominium utile in toto univerſo: & dominium directum in rebus ſingularibus ejuſdem univerſi, ut patet in * bonorum poſſeſſore, qui non eſt hæres, ſed loco hæredis de jure prætorio, quod non poteſt facere verum & directum hæredem, ſed utilem. *§. nos autem Inſtitut. de bon. poſſeſſ. l. 2. ff. eod.* unde non habet directum dominium hæreditatis, ſed tantum utile, & utilem hæreditatis petitionem, non directam, quæ competit ſoli hæredi de jure civili: ut notat. in *l. 1. & 2. ff. de poſſeſſoria hæred. petition. per gloſſ. in rub. C. quorum bonorum.* Et tamen habet directum dominium rerum particularium hæreditatis, ut tenent. Bart. & Alexand. in *l. ex aſſe. ff. ad ſenatuſc. Treb.* idem tenent gloſſ. Bald. Joann. Faber Alexand. Philip. Decius in *l. 1. Cod. unde legit. & unde cognat.* Et idem dicunt, de * fideicommiſſario univerſali, cui per hæredem directum, ſive inſtitutum, ſive ab inteſtato facta eſt hæreditatis reſtitutio ex Senatuſconſulto Trebelliano, quia ſolum utile dominium, & actiones utiles transferuntur, textus in *§. reſtituta.* cum ſeq. *Inſtitut. de fideicommiſſa. hæred. in l. penult. in fin. ibi, utiles actiones transferuntur. C. ad Senatuſconſul. Trebell.* quod eſt verum in univerſo: quia particularium rerum & actionum dominium directum tranſit in eum, ſecundum præfatos doctores & gloſſam & Bartol. in *l. 2. ff. de bon. poſſeſſ.* & idem Alexand. in *l. 1. in princip.* & ibi ſeq. Jaſon in *lect. 1. coll. 2. & in lect. 2. collat. 4. ad Trebell.* & eſt communis opinio.

* Dominiū directum univerſale, directum particulare

* Bonorum poſſeſſor rerum in univerſo utile dominiū habet: particularium verò directum.

* Fideicōmiſſarius univerſalis quale dominiū habeat.

6 Hic dicunt Baldus in *proœm. ff. collat.* 2. Baldus Phil. Decius in *d. l. 1. C. unde legitimi. & conſil.* 517. *in fin.* Alexand. in *conſil. 1. collat. 10. volum. 5.* quòd licet * directum dominium regni Siciliæ in univerſo, ſit penes Eccleſiam Romanam, & non penes Regem, qui illud tenet in feudum ab eadem Eccleſia: & ſic habet ſolum dominium utile, ſcilicet in univerſo: tamen in ſingulis feudis, caſtris, & rebus particularibus illius regni, habet directum dominium, & plenitudinem regiæ poteſtatis: & directè & nomine ſuo poſſidet, & exercet omnem juriſdictionem, & dominium in ſingulos, licèt habeat ſolum utile dominium, reſpectu univerſitatis regni, quod vice exempli ab aliis relati dictum ſit: quia dici poteſt etiam directum dominium dicti regni Siciliæ eſſe tranſlatum, ut actum eſt *ſuprà in Rubr. ad fin.*

* Rex Siciliæ eſt dominus utilis in univerſo, directus in particulari.

7 Ex quibus liquet, errare eos qui dicunt primum vaſallum infeudantem ſecundo transferre omne utile dominium & jus quod habet, & nihil penes eum remanere, ut tenuit Andr. Iſern. in *cap. 1. §. præterea. collat. 2. de cap. Corrad.* Baldus, *in cap. ſanè, collat. fin. verſicul. ſed mirum videtur. extra de renunc.* ubi etiam dicit quòd ſicut non invenitur ſervitus, *l. 1. ff. de ſervit. legata.* ita non invenitur utile dominium utilis domini: quibus non obſtantibus tenendum, ut dixi: nec eſt ſimile de ſervitute, quia * dominium utile non eſt ſervitus, ſed quædam inferior proprietas, ut melius inquit idem Baldus in *cap. uno delegatorum, collat. fin. verſicul. item non eſt inconveniens extra de officio de legati,* & idem Bald. expreſſius dixit, in *cap. cæterum col. fin. verſic. ſicut eſt ſi vaſallus, extra de judic.* reperiri utile dominium ſuperius, & utile dominium ſub illo, per *d. §. illud. & per gloſſ. ſubtilem in d. l. ex aſſe,* ubi etiam Alexand. in *collat. fin.* reſpondit, non eſſe inconveniens, quòd * duo ſint domini utiliter, diverſis reſpectibus: & eadem ratione dicendum, non eſſe inconveniens, quod duo vel plures ſint directi domini, diverſis reſpectibus, hinc etiam dicunt Baldus & Jacob. Alvarot. in *cap. 1. § fin. ad fin. de controv. inveſtit.* quòd penes primum vaſallum infeudantem ſecundum, remanent quædam reliquiæ & jura ſervitutum, unde quodam modo dominus dici poteſt, & dicit Baldus in *conſil. 16. facti evidentia. verſicul. porro. ad fin. lib. 1.* quòd magnæ ſunt illæ reliquiæ, & * quòd non deſinit eſſe vaſallus, ille, qui acquiſivit alium vaſallum, per *l. talem in fin. ff. de hæred. inſtitut.* & expreſſius vult Joann. Raynal. in dicto *§. illud* remanere quoddam quaſi utile dominium: & ſequitur Jacob. de S. Georg. in *inveſtit. feud. verbo ita etiam quòd ipſi vaſalli. collat. 2. verſicul. quæro an aliquid: & in verſicul. diſtique vaſalli primi non committ. col.* 2. ſed hæc non ſatisfaciunt: quare plenius dicendum eſt, ut ſupra poſt Joann. Fabrum in dicto *§. adeo,* nec poſſet melius aut aptius dici. Dicere enim quod medius vaſallus habeat directum dominium feudi ultimi vaſalli: & quòd ſuperior dominus habeat directum dominium feudi vaſalli ſui: in quo includatur quoddam directum dominium directi dominii quod habet medius vaſallus in ultimum: & ſic quòd primus dominus nullo modo habeat directum dominium feudi poſſeſſi per ultimum, non placet, nec eſt tolerabile; eſſet enim conſtituere proprietatem proprietatis, quod in toto jure eſt inauditum & nuſquam receptum, quare tanquam Saturninum φάσμα venit rejiciendum, *l. 1. ff. de ſenato.*

* Utile dominium nō eſt ſervitus, ſed quædā inferior proprietas.

* Domini duo eſſe poſſunt utiliter vel directo diverſis reſpectibus.

* Vaſallus ſubinfeudans remanet vaſallus.

8 Dicendum eſt ergo, ut dixi etiam, primum dominum vere habere directum dominium in ultimo ipſo feudo, ſed mediatum, & ligatum reſpectu ultimi vaſalli, donec ſublatis vel ceſſantibus mediis, fiat debita & tanta approximatio, ut poſſit exire in actum. Ex his apparet, an vera ſit Gloſſ. *fin. circa medium, ibi item cum feudatarius, in l. unica. C. uti poſſidetis,* quæ dicit quòd * primus dominus feudi poſſidet civiliter, ultimus naturaliter, medius nullo modo, quam ſequuntur ibi Bartol. & Salic. ad finem tamen Albericus & Baldus ibi tacitè eam reprobant, quantum ad dominum dominii medii. Albericus inquam *collat. 5. num.* 10. in quantum dicit quòd illud dictum gloſſæ intermedium nullam habere poſſeſſionem, debet intelligi diffenſivè non aſſenſivè: & paulò poſt dicit, primum, & ſecundum qui medius eſt, poſſidere civiliter. Sed quid Alberic. ſentiat per illa duo verba, *diffenſivè, aſſenſivè,* non intelligo, quia nec clarant

* Plures domini feudi gradatim quemadmodum poſſidere intelligendi ſint.

Digitized by Google

Græca nec Latina ſunt, nec Gallica, nec apud Logicos, aut Juriſperitos uſitata. Baldus autem in *collat. 2. in fin.* ſubtilius intuens dicit, quòd poſſeſſiones quædam ſunt * ſubordinatæ, quædam oppoſitæ: deinde ſubdit ſubordinatas eſſe in proprietario, fructuario, emphyteuta, feudatario, & uſuario, & ſimilibus reſpectivè: oppoſitas vero, quando duo aut plures ſimul poſſidere vellent in ſolidum eodem jure, & eodem reſpectu, ut duo proprietarii, vel duo fructuarii, quod eſt repugnans, & impoſſibile. Sed bene quòd plura jura, & plures poſſeſſiones ſubordinatæ poſſunt concurrere: nec eſt inconveniens, quum hoc diverſis juribus, & diverſis reſpectibus fiat. Hæc ferè ad verbum, ſed omnino ad mentem Baldi.

*Poſſeſſionum quædam ſubordinatæ: quædam oppoſitæ.

Opinio authoris.

9 Ego autem dico, quòd primus directus dominus poſſidet civiliter, vera & propria civili poſſeſſione: ſicut ſolus propriè ſive antonomaſticè, eſt dominus directus: Ultimus autem dominus, ſive ſit ultimus vaſallus, ſive ſit cenſuarius, aut emphyteuta ultimi vaſalli, non curo: dummodo ſit ultimus utilium dominorum: habens realem fruitionem, & verum & naturale commodum rei, poſſidet naturaliter, vera & propria perfecta naturali poſſeſſione, ſicut ipſe ſolus propriè & perfectè dicitur dominus utilis, quem Gallici vulgò proprietarium vocant, prout declaro, *infra* §. 55. *in gloſſ.* 1. ſuper verbo, *proprietaires.* * domini autem intermedii, habent ſua dominia ſubordinata, & reſpectiva, quæ ſunt directa reſpectu inferioris, non tamen ita directa ſicut primordiale illud, propriiſſimè directum primi domini: reſpectu autem ſuperioris ſunt utilia, non tamen ita utilia, ſicut illud propriiſſimè utile ultimi domini. Et quemadmodum, ut inquit Baldus in *d. l. unica. collat.* 2. * quælibet proprietas (largè ſumpto vocabulo) habet poſſeſſionem vel quaſi, ſibi correſpondentem: ita domini intermedii habent poſſeſſiones vel quaſi, juribus & dominiis ſuis correſpondentes: quia reſpectu inferioris dicuntur poſſidere vel quaſi civiliter, & reſpectu ſuperioris dicuntur poſſidere vel quaſi naturaliter.

* Medius dominus reſpectu inferioris eſt directus: ſuperioris, utilis dominus.

* Proprietas quælibet habet poſſeſſionē vel quaſi, ſibi correſpondentē.

10 Itaque in quantum dicta gloſſa dicit, primum dominum poſſidere civiliter & ultimum naturaliter, optimè & propriiſſimè loquitur: ſed in quantum vult quòd medii domini nullo modo poſſident (tametſi dom. Pyrrhus, *in conſuetudinem Aurelianenſem eodem titul.* §. 48. eam ſequatur) * diſplicet mihi illud verbum, *nullo modo*, niſi reſtringatur, ad propriam & ſtrictam poſſeſſionem ipſius rei, ut ſtatim dicam: quia domini medii ſubordinatè, & diverſo reſpectu pro ſui cujuſque juris, & dominii qualitate, & conditione poſſident, vel quaſi: & dico *quaſi*, propriè loquendo, * poſſeſſiones mediorum dominorum (in quantum medii) ſunt potius quaſi poſſeſſiones juris feudalis, quàm veræ poſſeſſiones fundi: ſicut eorum dominia ſunt potius ſubordinata quædam jura feudalia, quam vera dominia fundi: fundi inquam ab utili dominio primi domini deciſi, & per medios dominos derivati, uſque ad ultimum vaſallorum & poſſeſſorum, ſicut enim hic ſolus, & non ſuperiores domini, realiter tenet & fruitur: ita ſolus eum fundum, verè naturaliter poſſidet: & verus dominus utilis eſt: patronus autem immediatus hujus ultimi vaſalli, dicitur ejus reſpectu fundum civiliter poſſidere, ſed in veritate ſolum quaſi poſſidet jus ſuum feudale immediatum: quod habet ſimilitudinem quandam & virtutem directi dominii, & civilis poſſeſſionis, reſpectu hujus ultimi vaſalli: vera autem & propria civilis poſſeſſio hujus fundi, eſt penes primum dominum, ſicut penes eum ſolum eſt verum & proprium directum dominium fundi: domini autem mediati, ſicut verè & propriè habent dominia jurium ſuorum feudalium (quum etiam * ſimplex uſufructuarius verè habeat dominium juris ſui, textus in *l. qui uſumfructum, in fin. ff. ſi uſusfructus petat.*) ita verè & propriè quaſi poſſident eadem jura ſua Non poſſum melius nec clarius dependentiam & ſubordinationem dominiorum feudalium, quibus utimur, explicare, nec video quòd verius poſſint ad terminos, & veritatem juris reduci.

*Gloſſa reprobata, l. unica. Cod. uti poſſidetis

*Medii domini poſſeſſio eſt potius quaſi, quam vera poſſeſſio.

* Dominiū juris ſui, habet uſufructuarius

11 Ex prædictis infero, quòd ſuperior dominus, nullum jus, nullum commodum, poteſt percipere ex ſubfeudo vel ſubvaſallo, etiam ratione ejuſdem rei, quandiu ſtat jus feudi primi, & immediati vaſalli, ſed omnia ſpectant ad hunc primum vaſallum. Et ſic evacuantur omnes illæ ſinuoſæ, & intricatæ quæſtiones, an immediatus, an verò primus dominus ſit adeundus, pro authoramento alienationis, & laudimiis & utri eorum ſolvenda relevia, & cui cedat commiſſum feudi, quia hæc omnia pertinent ad immediatum dominum feudi, vel vaſalli, ex cujus facto vel caſu accidunt. Salvo quod dixi de alienatione, ſi fieret in potentiorem, vel Eccleſiam, ſeu ut vulgo dicunt, in manum mortuam, quia omnes domini uſque ad dominum noſtrum Regem incluſivè eſſent requirendi, & eis ſatisfaciendum, pro eorum intereſſe: de quo latè & deciſivè tractamus infrà §. 51. ubi etiam & in §. 51. planè videbitur an & quomodo liceat vaſallo ſine conſenſu domini ſubinfeudare, vel in cenſum, aut aliter concedere.

Quid autē ſit de cenſuariis & emphyteutis, an poſſint ſimiliter concedere, & quale jus retineant, & quis ſit effectus, tradetur *infra titul.* 1. *in rubricam &* §. 76.

12 Iſtud illatum limito in univerſali & ſupremo domino, qualis eſt ſereniſſimus noſter Francorum Rex, quia in toto regno ſuo, nedum ſui vaſalli immediati, ſed ſubvaſalli omnes, & eorum domini (nullo excepto) ſunt clientes, & ſubditi ſui, nedum primariò & prælativè, ſed etiam (ſi opus ſit) excluſivè, ad quemcunque alium dominum, quum in omni fidelitate & ſacramento ſemper nominatim excipiatur, vel excipi intelligatur fidelitas ſupremo Regi noſtro debita: non ſolum debita ut ſupremo domino feudali, ſed multò magis ut Regi. Multa enim ſunt feuda non dependentia à Rege, ſed ab Allaudiis quæ à nullo moventur, nec à Rege quidem, ſed nullus eſt locus in hoc regno, qui non ſubſit ſupremæ juriſdictioni & majeſtati regiæ, nec * ſacer quidem, ut dixi §. 51. *numero* 65. Aliud juriſdictio & majeſtas regia, aliud dominium directum feudale vel cenſuale & eorum recognitio, hæc enim nihil habent commune ut in gloſſa præcedenti, *num.* 45. ſed major pars feudorum in hoc regno à Rege dependet: multa quidem immediatè, ſed plura mediatè, quæ vocant retrofeuda, pauciora in gradu inferiori, quæ vocant ſubretrofeuda: Fidelitas autem ſupremi domini ſemper intelligitur excepta. Ad quod textus in *l. imperialem.* §. *ſi inter duos, in fin. de prohib. feud. alienatione, per Federicum.* Et tenentur Regi, tam vaſalli quam ſubvaſalli ſui, ſecundum conditionem feudi, auxilium præſtare contra omnes, * etiam contra eorum dominum immediatum, ſi illum infidelem aut perduellem eſſe contingat, pro defenſione regni, utilitate, & neceſſitate reipublicæ tunc enim nedum habentes feuda, ſed ſubditi omnes tenentur de jure naturali, & gentium, obedire & ſubvenire Regi non erranti, nec excedenti: ab omni enim poteſtate & auctoritate ſemper excipiuntur error & exceſſus, per notata in *l. veluti. ff. de juſtit. & jure.* Et fallit illa regula vulgata, quòd vaſallus vaſalli mei, vel homo hominis mei, non eſt vaſallus, nec homo meus, quia omnes ſubditi magis ſunt clientes & homines Regis, quàm cujuſvis alterius, etiam proprii domini. & ita concludit Specular. in *titul. de feud.* §. *quoniam. verſ.* 14. 15. *&* 16. Jacobus de ſancto Georg. in *inveſtitur. feudorum verbo & promiſit. eidem domino ſuo præſtare ſerm. collat.* 4. *&* 5. *quæſt.* 9. *&* 10. Guido Papa, in *deciſ.* 55. *in ſecundo quæſito.* Matth. de Afflic. in *deciſ. Neapoli.* 265. *verſ.* 30. Franciſcus Curtius

Regni Franciæ omnis clientela, primariò & immediatè ſubeſt Regi.

* Sacra etiam loca ſubſunt Regi Franciæ in ſuo regno.

* Regis Franciæ vaſalli tenentur Regi auxiliū præſtare etiam cōtra dominum ſuum immediatum ſi perduellis ſit.

Digitized by Google

Junior. in *conſil.* 137. *collat.* 2. *verſicul.* 3. *præmittendum.* ubi plura ad hanc rem effuſe videas, non tranſcribo.

13 Magis autem aſtringuntur nobiles & prædia beneficiaria poſſidentes, pro quorum reditibus tenentur ad ſubſidium quod vulgo vocant bannum & retrobannum, ut latè deduxi *ſuprà in proœm. in gloſſ.* 7. *verſicul. nobiles.* ubi remitto, hoc addens, quòd ſubſidia certorum armigerorum & equorum, ad uſum belli (quæ ſæpè multiſque locis debentur à ſubvaſallis, dominis ſuis immediatis) in hoc regno, intelliguntur more antiquo Francorum, qui non utebantur externo nec conductitio milite, nec exigebant tributa à provincialibus & incolis ſive urbanis, ſive ruſticis, quæ tempore Ludovici noni, circa annum domini milleſimum ducenteſimum quadrageſimum quintum inventa ſunt ad tempus: tamen & ſubfeudalibus conteſtationibus ſupprimendis, quæ nunquam finem ſed ſuppreſſum tantum augmentum invenerunt: A quo tempore domini locorum non protegentes ſubditos ab hujuſmodi novis tributis, & multo minus ab augmentatione & multiplicatione eorum, deſierunt ab illis more priſtino honorari. Jura quoque illa feudalia certorum militum & equorum, cœperunt in pecuniam converti ſoli ſupremo principi vel monarchæ, aut ducibus ſuis, armorum & bellorum uſum, congregatione ductuque militum reſervato, juxta *l. unicam, C. ut armorũ uſus*, ſe deberi dominis immediatis formaliter: ſed ſolum ad certam ſummam pecuniæ. * Soli enim ſupremo principi vel Monarchæ, tanquam rempublicam repræſentanti, pro ejus tuitione debetur omne auxilium belli. Unde in hoc regno ad ſolius Regis authoritatem & poteſtatem ſpectat * armorum uſus & congregatio militum, *dicta l. unica, & in rubr. ut armorum uſus lib.* 11. *C.* ubi illa verba, *Inſcio principe.* intelliguntur, id eſt, non mandante: non enim ſufficeret ſola ſcientia & patientia principis, ſed expreſſum & ſpeciale mandatum requiritur, ut determinat Andr. Iſern. in *titul. hic fin. l. in uſibus feud.* Luc. Pen. in *dicta l. unica. ſuper verbo inconſultis, collat.* 1. per textum in *l.* 3. *verſicul. eadem legem ff. ad legem Iuliam. majeſtatis.*

* Subſidia clientelaria ad uſum belli non debentur niſi Regi.
*Armorum uſus penes ſolum Regem.

14 Ceſſant igitur apud nos tam multæ & perplexæ quæſtiones, an clientulus debeat juvare dominum in armis contra fratrem, vel patrem proprium, an contra alium dominum, an contra ſuperiorem domini ſui patronum: in quibus quamplurimi celebres juris profeſſores Italici, ſummo quidem ingenio & labore, ſed majore patriæ calamitate, variè agitati ſunt. Sed has jurium & doctorum allegationes rident agentes in rebus, qui eas niſi in rem ſuam duntaxat, & ad pompam curant. Cæterùm hæc feudorum ſubordinatio fuit vetus quoddam Francorum πολίτευμα non parum utile ad ſtatum eorum retinendum & propagandum, ſed præcipuum πολίτευμα Francorum erat ſtatuum & ordinum regni decretum.

## SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Patronus non debet malè verſari in re beneficiaria.*
2. Tempus *petendæ inveſtituræ non currit, niſi à die ſcientiæ.*
3. 4. *Vaſallis non debet rigor ſervari.*
5. *Adverſus prehenſionem feudalem, non eſt locus* reſtitutioni in integrum *etiam ex capite minoris ætatis.*
6. *Generale ſtatutum non excludit reſtitutionem in integrum.*

## GLOSS. VII. IN VERBO

*Exploicter en pure perte.*

INQUIT textus, *& iceluy fief exploicter*, hoc eſt, *en vertu de l'exploict de ſaiſie & main miſe, jouyr dudit fief.* Sequitur in textu, *en pure perte*, hoc eſt in purum & merum damnum vaſalli, qui interim purè & irrevocabiliter perdit omnem feudi ſui commoditatem, quæ cedet lucro & commodo patroni, quandiu feudum erit ad manum ſuam ſine aliqua diminutione ſortis principalis, nec jurium debitorum patrono.

1 * Non autem intelligitur, quòd patronus poſſit demoliri aliquid in re beneficiaria, aut malè verſari, quia impiè & prædonis non patroni more ageret, & ad intereſſe teneretur. Sed intelligitur quod poteſt non abuti, ſed uti, ſicut dominus re ſua, & exequi omnia jura feudalia, ad ſui ſolius utilitatem: & interim vaſallus purè perdit omnem utilitatem, honorem, & adminiſtrationem feudi & jurium ejus. Iſta ſunt declarata ſupra, & latius in gloſſis ſequentibus.

* Verbo *exploicter*, quænam intelligantur.

Sed quæro an hic textus adeo præciſè procedat, ut ſit excluſum omne remedium, puta * reſtitutio in integrum ſive ratione minoris ætatis. *ff. de minoribus per totum*, ſive ex cauſis ſpecificatis in edicto prætoris, cujus verba ponuntur in *lege* 1. *ff. ex quibus cauſ. majores* ſive ex clauſula generali, quæ eſt in fine illius edicti, *ſi qua alia juſta cauſa*, &c. quam doctores ibi ex amplificant in juſta ignorantia hæredis, per *l. qui in alterius. ff. de regul. jur. cap. cum quis de regulis juris, in* 6.

* Reſtitut. in integrũ utrum concedatur vaſallo adverſus dominum.

2 Et * videtur reſtitutio in integrum ex dictis cauſis non excludi, primò, *per notata. in cap.* 1. §. *præterea ſi quis de prohib. feud. alien. per Feder.* ubi vult textus majorem quatuordecim annis, non petentem inveſtituram à domino per annum & diem, amittere feudum, & tamen gloſſa ibi in verbo *annis.* Andr. Iſern. Baldus, Nicol. de Neapoli. Alvarot. & omnes tenent, minorem viginti quinque annis adverſus hanc caducitatem negligentia ſua commiſſam poſſe reſtitui in integrum, ex capite minoris ætatis, & textus in *l. ex cauſa.* §. *fideicommiſſum. ff. de minoribus.* Imò nedum negligenti minori ſubvenitur, *l.* 1. *& penult. C. de in integrum reſtitut. minor.* ſed etiam contumaci, *l. minor viginti quinque annis verbo ſed etiam. ff. de minoribus.* imò etiam adverſus dolum ejus præſumptum de præterito, ut notatur per gloſſam 2. & doctores in *l. ubi exigitur. ff. de edendo.* per Bartol. in *l. auxilium ff. de minorib.* Idem tenet Joan. Andr. in *addit. Specul. de feud.* §. *quoniam, verſic.* 27. in gloſſa incipiente *ſi minor.*

* Pro vaſallo argumenta.

3. Fortius tenent doctores etiam majorẽ vigintiquinque annis eodem caſu reſtituendum ex dicta clauſula generali propter juſtam ignorantiam, ut quia hæres, ita Bald. in *conſil.* 429. *quidã nobilis, libro* 1. ubi etiam ſubdit, quòd * erga vaſallũ potius debet ſervari æquitas, quàm juris rigor: nec eſſe cum feudatariis, tanquam cum infeſtis agendum, ſed benignè: nam origo feudorum eſt quædam benignitas & gratioſitas, inquit Baldus & Paul. Caſtro. in *conſil.* 311. *circa fin. Idem volum.* 1. tenet hunc hæredem reſtituendum infrà quadriennium à tempore ſcientiæ: niſi appareat quòd penes eum fuerint inveſtituræ prædeceſſorum, vel aliter de

*Erga cliẽtes benignè non ſeverè agendum infrà gloſſ. ſeq. num. 15.

ſcientia

Digitized by Google

ſcientia probetur. Faciunt notata per ſcribentes in *l. ad diem de verborum obligat. gloſſ. fin. & omnes in l.* 1. *C. de jure emphyt.* imò fortius dixit Baldus in *l. fin. C. ſi pendent. appellat.* quòd æquitas conſuetudinis feudorum ipſo jure conſervat illæſum vaſalli hæredem, qui propter ignorantiam non petiit inveſtituram intra annum & diem, ſequitur Alvarot. in *cap.* 1. *in princ. collat. fin. num.* 12. *quæ fuit prima cauſ. benefic. amitt.* & eſt textus in *cap. fin. de probib. feud. alien. per Lothar.* ubi dicitur, quod nec ipſo jure amittit feudum, niſi fuerit in dolo: dolum autem abeſſe ſi juſta cauſa impediente ceſſaverit petere inveſtituram, idem textus in cap. 1. *quo tempore mil. inveſt. pet. debeat.* ubi inter juſtas cauſas, gratia exempli enumerat juſtam abſentiam, ex quo ſequitur idem dicendum in juſta ignorantia, & ſic hærede ignorante, ut ipſo jure abſque reſtitutione ſit tutus à pœna, *d. cap.* 1. *in princip. quæ fuit prima cauſa.*

* Ipſo jure non currit tempus petendæ inveſtituræ, niſi à tempore ſcientiæ.

4 Et eſt veritatis, quia * ipſo jure non incipit ei currere tempus petendæ inveſtituræ, niſi à die ſcientiæ probabilis, & aditæ hæreditatis, ut tenet gloſſa 2. in *d. cap.* 1. *quo tempore miles*, & ibi omnes ſequuntur, & expreſsè decidit Petr. Anchar. in *conſil.* 174. *dominus Lazarinus, collat.* 2. imò expreſſius dicit Baldus in cap. 1. *in fin. princip. de capitul. Corrad.* quòd dominus prætendens filium vaſalli privandum per lapſum anni & diei, tenetur primò probare immiſſionem hæreditatis paternæ præceſſiſſe, vel malitiosè dilatam eſſe, per *l.* 1. *Cod. ſi ut ſe ab hæredit. abſtineat. l. pen. ff. ad Syllan.* Et ſecundò tenetur probare ſcientiam feudi & ſequuntur Alexand. in *conſil.* 70. *circa primum, collat. fin. volum.* 1. *conſil.* 14. *collat.* 2. *lib.* 2. *conſil.* 92. *in fin. num.* 6. facit Philipp. Decius, *cap.* 2. *lect.* 2. *num.* 6. *de conſtitut. Carol. Ruin. conſil.* 1. *num.* 5. *lib.* 1.

* Reſolutio quæſtionis.

5. Et * hæc quando agitur de commiſſo perpetuo legali, de quo & quid juris ſit in commiſſo conventionali, latè dicemus infrà §. 43. Quando autem non agitur de amiſſione fructuum & commoditatum, donec juſta facta ſint, in §. *noſtro* ſic diſtinguo: Aut mutatio ſeu apertio feudi (ut dicunt) contingit ex parte domini, & dicam infrà §. 63. ne hic ſim prolixior. Aut mutatio contingit ex parte vaſalli, & ſubdiſtinguo, aut tempore prehenſionis novus vaſallus erat habilis ad fidelitatem præſtandam & adminiſtrationem feudi, & in ætate legitima, quæ quoad hoc, eſt viginti annorum in fœmina, ut infrà §. 32. & lapſum erat tempus legitimum 40. dierum, ut infrà §. 7. & tunc non reſtituetur in integrum, nec ullo modo recuperabit fructus, aut commoda feudi, nec ex capite minoris ætatis vigintiquinque annorum, nec ex capite juſtæ abſentiæ aut ignorantiæ, aut cujuſvis alterius cauſæ, dummodo non proceſſerit impedimentum ex facto vel culpa domini. Ratio, quia prehenſio eſt juſtè & debitè facta, & ſic debet ſortiri plenum effectum, idque præciſe per hunc §. & §. 61. *infrà eodem* qui non admittunt reſtitutionem in integrum.

* Generale ſtatutum non excludit reſtitutionem in integrum.

6 Nec * obſtat, quod expreſſe eam non excludunt, & quod quantumcunque lex vel ſtatutum generaliter loquatur, non cenſetur excludere beneficium reſtitutionis in integrum, quod competit de jure ſpeciali & judicis officio, per gloſſam finalem in *l. poſtquam lit.* ubi Salic. in *quæſt.* 13. Jaſon. Philipp. Decius ad finem firmant gloſſam finalem in *l. unica. C. ſi de moment. poſſeſſ. fuerit appellatum* Socin. in *l. qui duos, collat.* 6. *num.* 19. *ff. de juriſdict. omnium judicum & in l. ſi infanti, in fin. Cod. de jure deliber.* quia præter id, quòd dominus dicitur percipere ex re ſua, *cap.* 1. *de feud.* & dictum eſt *ſuprà eod. in gloſſ.* 4. & quòd vaſallus poteſt dici non lædi, ſed uti jure communi, *l. fin. Cod. de in integrum reſtitut.* & quòd iſtud eſt onus, natura & conditio rei. Reſpondeo, quòd dominus interim caruit vaſallo, & ſibi abfuit, & abeſt ſervitium, honos, reverentia, & fidelitas debita, quæ non poſſunt pro tempore præterito reſtitui, nec etiam eorum æſtimatio, quum non recipiant æſtimationem, *ut dicemus infrà* §. 67. & ſic non eſt æquum, vaſallum reſtitui ad fructus medii temporis, quia hoc non poſſet fieri abſque captione domini, qui non poſſet ex parte ſua in jure ſuo integrè reponi: ſed remaneret læſus & fruſtratus. Reſtitutio autem non debet concedi, niſi ut æquè ex utraque parte ceſſet omnis captio, & unuſquiſque integrum jus ſuum recipiat. *l. quod ſi minor.* §. *reſtitutio. ff. de minoribus, in l. unica, C. de reputationib. quæ fiunt. in judicio.* Aut verò tempore prehenſionis feudalis non erat lapſum tempus legitimum, & tunc eſt ipſo jure nulla, ſaltem annullanda, per §. 7. *infra eodem.* Aut erat lapſum, ſed novus vaſallus nondum erat in ætate habili: & tunc quamvis prehenſio hoc caſu non ſit ipſo jure nulla, tamen eſt revocanda, quia novo vaſallo competit quædam legitima exceptio dilatoria, videlicet induciarum, de quibus infrà §. 41. & ſic interim non poteſt dominus prehendere feudum, ſaltem in effectu. Igitur mero jure non debet dominus conſequi inde aliquod commodum, ut latius dicemus in *dicto* §. 41. ubi etiam tracto, quid juris, ſi novus vaſallus illam ætatem attigerit, tamen aliàs ſit inhabilis, puta furioſus & ſub curatore. Et iſtud intellige, dummodo iſte novus vaſallus nulla alia jura debeat domino, quàm fidelitatis exhibitionem: quia ſi alia jura, puta quæ vocantur relevia, eſſent debita, teneret prehenſio ſub moderatione, de qua in dicto §. 26. *quæſt.* 7.

## SUMMARIA GLOSS. VIII.

1. 2. Fructus *appellatione quid veniat.*
3. *Patronus æquatur fructuario, non è contra,*
4. *Axioma adæquationis.*
5. *Differentia fructuarii & patroni.*
6. *Patronus non poteſt deteriorare proprietatem.*
7. *Fructuarius etiam inſtrumentorum fundi uſum habet.*
8. 9. 10. *Appellatione fundi non venit niſi quod eſt incorporatum fundo.*
11. 12. *Q.* 2. *Attendi debet tempus collectionis fructuum.*
13. *Q.* 3. *Verbum* fructus, *prolatum à lege deductis impenſis accipitur.*
14. *Dies etiam legalis interpellat.*
15. *Patronus ſumptus deducit, & ei deducuntur.*
16. *Intellectus* l. 2. verbo nulla, Cod. de jure emphyteut.
17. *Interpretatio benignior præferenda.*
18. *Quæſt.* 4. *Piſces an ſint pars fundi, an verò quid immobile.*
19. *Corpora perpetuantur per ſubrogationem.*
20. 21. *Confirmatur opinio Guid. Pap.*
22. 23. *Quæſtio* 5.
24. 25. *Reſolutio, an, & quando in lucrandis fructibus debeat attendi momentum collectionis, vel rata temporis.*
26. *Moram ſuam vaſallus poteſt purgare in continenti, boni viri arbitrio.*
*Mora malitioſa punitur.*
27. *Sumptus facti per patronum pendente prehenſione feudi quomodo ei præſtandi.*

28. *Mulcta commiſſa vaſalli non debet excedere proventum unius anni.*
29. *Vaſallo deducendi ſunt ſumptus per dominum.*
30. 31. *Declaratio articuli* 127. *conſuetudinis Meldenſis.*
32. *Q.* 6. *Patronusnon debet abuti nec præcolligere fructus.*
33. *Qua actione tenetur præſecator fructuum.*
34. *Intellectus* l. ſi abſente §. finali ff. de uſufructu.
35. *Q.* 7. *Futuri hæredes ſub obitum parochi fructus immaturos ſecantes, tenentur reſtituere.*
36. *Maturitas accipitur ſecundum commodum & uſum regionis.*
37. 38. *Q.* 7. *de Columbario.*
39. *Pariſienſium patronorum benignitas.*
40. 41. *Q.* 8. *de Nemoribus.*
42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. *Fructus maturi & parati colligi, habentur pro collectis.*
49. *Q.* 9. *Finita prehenſione, non tenetur vaſallus ſtare colono qui conduxit à patrono.*
50. *An patronus teneatur de evictione colono expulſo.*
*Attendi debet qualitas in qua contrahitur.*
51. *An generalis clauſula evictionis ſufficiat.*
52. *Præciſio evictionis ex certa cauſa, etiam pretii repetitionem ex eadem cauſa excludit.*
53. 54. *Quis ſit debitus modus utendi fructibus.*
55. *Modus magis attenditur quàm quantitas.*
56. *Plenius quod principaliter, quàm quod acceſſoriè.*
57. 61. 69. *Q.* 10. *An patronus teneatur ad ſarta tecta.*
*Patronus ſuo primitivo jure fruitur.*
58. *Bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis non tenetur fulcire, nec colere.*
59. 60. *Idem in creditore miſſo in poſſeſſionem.*
61. *Patronus non tenetur ad ſarta tecta.*
*Fructuarius tenetur de omni culpa, etiam in omittendo, ſecus in patrono.*
62. *Lata culpa dolo æquiparatur.*
63 *Naturalis ratio lex eſt.*
64. *Quæ ſit ratio culpæ in legatis & fideicommiſſis.*
65. 66. 67. *Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.*
68. *Patronus an cedere debeat actiones pro deterioratione à ſuis facta.*
70. *Fructuarius tenetur periculum rei nuntiare, non patronus.*

## GLOSS. VIII. IN VERBO

*Faire les fruicts ſiens.*

* Fructus propriè & ſtrictè qui dicantur.

1. 2. FRuctus * propriè & ſtrictè ſunt qui ex re proveniunt, ut dixi *ſupra eodem gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Largè autem comprehenduntur etiã fructus civiles, & omnes reditus, proventus & obventiones, de quibus verbis latè videre potes per dom. Chaſſan. *in conſuetudine Burgundienſi titul.* 4. §. 17. *gloſſ.* 5. & omnis utilitas & commodas rei, quæ largo modo dicuntur fructus, ſecundum Baldum, in *l. ſi traditio, in fin. C. de action. empti.* & non ſtrictè ſecundum Alexand. *in l. divortio. in princip. collat. nona verſicul. puto tamen. ff. ſoluto matrim per l. cum autem. §. cum redhiberetur; ibi, fructus percepit mercedéſve. ff. de ædilect. edict. & l. mercedes. ibi, loco fructuum. ff. de petition. hæredit.* & ſimilis textus in *l. prædiorum. ff. de uſur.* quum aliud ſit eſſe tale, aliud haberi pro tali *l. mercis* 2. *de verborum ſignificationibus l. maritus. §. legis. ubi* Bartolus *ff. ad legem Juliam, de adulteriis.* Et dicit Alexander in loco allegato, hoc eſſe notatum pro ſtatutis & aliis diſpoſitionibus ſtrictè accipiendis: tamen hic capitur largè, Ratio, tum propter communem uſum loquendi, qui in omni diſpoſitione etiam ſtatutaria dominatur, ut plenè per ſcribentes in *proœm. Gregorii.* Tum civiliter accipiendo, & ut rectè ſcripſit Bartol. in *l. cum plures. in princip. ff. locati.* fructus fundi non dicuntur ſolum ea quæ ex fundo percipiuntur, ſed etiam ea quæ fundi occaſione recipiuntur, ut feræ, aves, & ſimilia. Et tunc diceretur fructus aucupationis & venationis *l. item ſi fundi. §. aucupiorum. ff. de uſufruct.* Sed & tunc licet etiam clericis in ſuo venari: *Hoſtienſ.* Henric. Boich. *capite. unico. collat.* 2. *extra de clericis venato.* Cardin. Florent. *Clem. in cap. Varron. de ſtatu Monach.* & extraneus ſi ſine juſſu domini, committeret furtum. Floria. de ſancto Petro, in *l. divus. ff. de ſervit. ruſtic. prædiorum.* Cæpol. in tract. *de ſervitut. ruſtic. prædior. cap.* 21. *de aucupio.* Tum & eſt potior ratio, quia dominus percipit hos fructus tanquam ex re ſua, quæ verè eſt ſua quantum ad directum dominium. Et quantum ad utile, habetur interim pro ſua, & velut pro conſolidata, ut diximus *ſuprà eodem. gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. meritò poteſt & debet generaliter omnes fructus, & reditus percipere, & lucrari, ſicut poteſt verus dominus. Quod eſt intelligendum primò de fructibus nondum lapſis, vel correptis, ut diximus *ſupra gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Et ita debet exponi conſuetudo Pictonum, §. 104. Secundò, de fructibus & utilitatibus quæ percipiuntur, adminiſtrando & utendo ſicut bonus paterfamilias, ſecus de commoditate proveniente ex actu inducente alienationem, vel tendente ad eam, quale eſt poſſe rem pignori vel hypothecæ ſubjicere, quod appellatione fructus, ſed craſſius & καταχρηστικῶς continetur. *l. fin. ff. de uſur. l. fructus rei ff. de regulis jur.* & idem puto de poteſtate vendendi ſub pacto redimendi. Hæc enim non ſpectant ad dominum feudalem, qui non poteſt alienare, nec pignorare, nec ſervitutem imponere, nec aliud quicquam facere in præjudicium utilis domini, ſeu (ut aiunt) proprietarii fundi, ſed benè poteſt locare quandiu manet ſub manu ſua, quia tandiu ad eum pertinet omnis utilitas, quæ de jure, & ſecundum communem uſum loquendi intelligitur eſſe in fructu, uſu, & adminiſtratione patrisfamilias.

3 Et ut paucis multa complectar, quæcunque ſpectant ad uſumfructuarium (de quibus in *l. uſufructu legato in l. item ſi fundi.* cum ſequentibus & per totum *ff. de uſufruct.* & alibi in toto jure) ſpectant ad dominum feudalem, & ultra ad eum ſpectat honor, & exercitium jure & nomine domini feudalis, omnium jurium feudalium, & dominicalium, quæ non habet fructuarius, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ.* 1. quæcunque autem concernunt proprietatem, ſeu dominium utile feudi, non ſpectant ad eum, ſed ad vaſallum, vel ejus hæredes, aut cauſam habentes. Et hæc ſufficerent pro hac gloſſa: ſed ut latius pareat, Nota * dominum feudalem exæquari fructuario: ſed non è converſo, quia fructuarius non habet omnia quæ ſpectant ad patronum feudi, ſeu dominum feudalem, & ſic non adæquatur illi.

* Patronus exæquatur fructuario, non è converſo.

4 Quoties enim unum * adæquatur alteri, tunc rei ad quam fit adæquatio nihil adjicitur: ſed bene è con-

* Adæquatorum natura.

Digitized by Google

tra, ipſi adæquato attribuitur, quicquid eſt plus juris in re ad quam ſit adæquatio per text. in *l. illud in princ. ff. de donation. cauſ. mortis. l. 1. §. 1. ff. ſi quid in fraud. patron.* Secus ſi duo adæquantur ad invicem: quia tunc hinc inde vires unius attribuuntur alteri. *l. 1. Cod. communia. de legat. Auth. in ſucceſſione. Cod. de ſuis & legitimis.* per gloſſ. & doctores in *cap. unico extr. ne ſede vacan. in can. & temporis qualitas.* 16. q. 1. ita decidit Bart. in *l. 1. col. 1. ff. de legat.* 1. & ibi Angel. Paul. *col.* 2. Alex. Jaſ. *col.* 5. & omnes ſeq. excepto Raphaël. Cu. cujus objecta pulchrè diluit Jaſon. ibi *num.* 37. Et idem cum Bart. tenet Carol. Ruin. *conſil.* 54. *lib.* 3. *conſil.* 43. *lib.* 5. Philip. Dec. *conſil.* 46. *in fin.* ubi in annot. tetigi.

* Differentia patroni, & fructuarii.

5. Differunt * igitur patronus, & fructuarius. Primò quia fructuarius fruitur re, ut prorſus & verè aliena. *l. 1. ff. de uſufruct. l. rectè dicimus. ff. de verbor. ſignific. cum ſimilib.* At dominus feudalis fruitur re ut ſua, & propria, & hæc eſt potiſſima differentia è qua cæteræ dependent. Secundo, uſufructuarius tenetur cavere, & ſatiſdare de duobus, videlicet de utendo & fruendo arbitrio boni viri, & de reſtituendo finito uſufructu, textus in *l. prima. in principio. ff. uſufructuar. quemadmodum caveat in l. prima & quarta. Cod. de uſufructu.* At dominus ad nullam cautionem tenetur: ſalvo caſu de quo ſupra. eodem *gloſſ.* 4 *quaſt.* 4. *ad fin.* Et infra §. 33. *quaſt.* 12. Tertiò fructuarius non facit fructus ſuos, niſi eos perceperit, vel a ſe, vel ſuo nomine, ab alio ſint ſeparati à ſolo, textus in *l. ſi uſufructuarius meſſem ff. quibus mod. uſufruct. amitt.* quod intellige eſſe verum in fructibus naturalibus, ſecus in civilibus, quia iſti indiſtinctè fiunt fructuarii ſtatim quod cedunt tempore uſusfructus, ut declaravi ſuprà *eodem gloſſ. 1. quaſt.* 3. At patronus indiſtinctè facit ſuos à quocunque ſeparentur: ſi enim bonæ fidei poſſeſſor à quocunque & quovis modo ſeparatos fructus, omnes ſtatim ſuos facit, ut in dicta *l. ſi uſufructuarius meſſem, in fin.* & expreſſius in *l. qui ſcit. §. præterea. ff. de uſur.* & hoc ideo, quia quoad fructus attinet, domini loco penè eſt, ut inquit text. in *l. bonæ fidei emptor. in princip. ff. de acquirendo rerum domin.* quanto fortius patronus qui verè eſt dominus? Quartò, fructuarius feudi, non poteſt ſaltem proprio nomine inveſtire ſubvaſallos, cenſuarios, aut emphyteutas feudi, nec ſubfeuda aperta prehendere, quæ omnia & ſimiles actus dominicales & omnia jura feudalia poteſt patronus exercere, & commoda inde provenientia lucri facere, ut diximus *ſupra ead. gloſſ.* 1. *quaſt.* 1. *etiam infrà* § 51. 55.

6. Tamen quia feudum prehenſum, quantocunque tempore ſub manu dominica poſſeſſum, eſt ſubjectum reſtitutioni, quandocunque vaſallus, ejus hæres, aut cauſam habens, fidelitatem, & juſta obtulerit. * Non poteſt patronus in aliquo diminuere, nec deteriorare utile dominium, ſeu (ut aiunt) proprietatem feudi, & jurium ejus, nec aliquem actum facere in ejus rei præjudicium. Solum enim tantiſper dum ad manum ſuam tenet, habet jurium feudalium honorem, & exercitium in qualitate domini feudalis, & lucrum omnium commoditatum inde procedentium, & cæterorum omnium fructuum & proventuum fundi clientelarii, ut §. *eod. gloſſ.* 4. *quaſt.* 2. *numer.* 27.

* Patronus nil facere poteſt in præjudicium utilis domini vaſalli.

7. Sed contra id quod dixi patronum fructuario exæquari, fortiter opponitur, quia uſufructu fundi legato, vel alias conſtituto, fructuarius nedum habebit uſum & commodum ipſius fundi, ſed etiam totius inſtrumenti fundi, puta equorum vel boum aratoriorum, fructuum paratorum ad ſeminandum, ligonum, aratrorum, & * omnium ruſticorum inſtrumentorum: quæ proprietarius habebat in fundo, ad exercitium, culturam, & inſtructionem ipſius fundi. text. eſt in *l. ſed & ſi quid. §. proprietatis dominus, in fin. ff. de uſufruct. & eodem titul. l. item, ſi fundi. §. inſtrumenti.* ubi Angel. exemplificat in bobus aratoriis. & eadem lege, §. *ſeminarios.* ſecundum gloſſ. Accurſ. & omnium doctorum * intellectum, quem Budæus noſter ibi in annotationib. doctè & eleganter more ſuo reprobat, probans illum §. intelligi de frumento ſeminario, ſeu ſerendi cauſa parato, quod verè eſt inſtrumentum fundi, ut inquit Ulpianus in l. *quaſitum. §. item nonnullis. ff. de fund. inſtruct. & inſtrum. legat.* ſed de ipſo fundo ſeminario, ubi plantulæ & vivæ radices ad tempus ſeruntur, ut cùm excreverint, in fundum principalem perpetuo transferantur: non tamen ipſum ſeminarium (quum ſit fundus per ſe, vel pars fundi eſt inſtrumentum fundi. per text. in dicta. *l. quaſitum. §. eadem vero quæ ſolo.* Sed ipſi fructus ſeminarii, ut ſunt vivæ radices, plantulæ, & id genus propagines, poſtquam cæſæ ſeu à ſolo ſeparatæ ſunt, ſunt inſtrumentum fundi, ſcilicet principalis. dicto §. *eadem vero.* & ſic hi fructus quamvis antequam uſusfructus ceſſerit & conſtitutus fuerit, ſint ſeparati à ſolo, & ad mobilia redacti, tamen fructuario cedunt tanquam inſtrumentum fundi, in quo habet uſumfructum, ut eſt caſus & verus & germanus ſenſus dicti §. *ſeminarios*, ſi autem intelligerentur de fructibus cæſis tempore conſtituti uſusfructus, nullam haberet dubitationem, quod eſſet abſurdum. Sed nos univerſaliter negavimus etiam inſtrumentorum fundi prehenſi uſum & commodum patrono competere, ſupra eadem *gloſſ. 1. & in gloſſ. 5. not. 2. num.* 13. diximus patronum non poſſe mittere manum niſi in feudum ipſum clientelarium clientelariæ conditioni obnoxium: & non poſſe ullo modo contingere quæcunque mobilia vaſalli, vel ejus hæredum, in fundo exiſtentia, puta ſupellectilia vel equos, aut boves aratorios. Sed vaſallo, aut ſuis, permittendum ea liberè referre.

* Fructuarius etiam inſtrumentorum feudi uſum habet.

* Intellectus § ſeminarios in l. item ſi fundi. ff. de uſufruct.

8. Ad hoc ego reſpondeo paulo latius declarando, ut omnes intelligant quòd regulariter quæcunque diſpoſitio de fundo, vel domo, ſive venditio, ſive donatio, ſive inter vivos, ſive in ultima voluntate, non comprehendit niſi illud tantum quòd verè eſt fundus vel pars fundi, vel domus, & ejus appellatione continetur, textus in lege *Julianus in fine*, cum legibus ſeſequentibus *l. fundi in princip. ff. de action. empt. l. cùm fundus. ff. de fundo inſtruct.* Ita quòd in venditione vel legato * fundi, vel domus, non veniunt inſtrumenta, neque rei, neque patrisfamilias niſi expreſsè dicatur, *lege finali. ff. de ſuppellect. legat.* ſicut nec comprehenduntur ruta & cæſa, niſi ſpecialiter venerint, vel legata ſint. text. in *d. l. fundi. §. ſi ruta.* Hæc autem regula fallit in uſufructu, in quo tacitè, etiam alio non expreſſo, venit inſtrumentum patrisfamilias, niſi hoc eſſet expreſſum, vel niſi eſſet conceſſus uſusfructus fundi inſtructi. *d. l. quaſitum. §. ſed ſi fundus. ff. de fund. inſtr. vel inſtrum. legat. l. 2.* ubi per gloſſ. & omnes. *C. de verb. ſignif.* quia tunc accederet utrumque inſtrumentum.

* Fundi appellatione quid veniat.

9. Eſt autem * inſtrumentum fundi quod nuper eſt declaratum in formatione contrarii: inſtrumentum domus declaratur in *d. l. quaſitum. §. ſi domus.* inſtrumentũ patrisfamilias habetur eadem *l. ſed ſi fundus.* Verum hæc fallentia fuit ex mera poſitiva juris civilis Romani diſpoſitione introducta, ideo in multis locis non ſervatur. Et apud nos non practicatur & meritò, quia ſub hoc prætextu poſſent homines decipere & decipi, dum vendentes, vel legantes uſumfructum, nihil minus adverterent, quam ſubtilitatem illius fallentiæ: confidentes in regula communi omnibus nota, & quæ ſolet omni caſu eſſe uniformis, & quæ regula apud nos æquè ſervatur in uſufructu, ſicut in cæteris diſpoſitionibus, & ſic ceſſat contrarium. Ex his ſatis liquet quæ ſit mens & effectus hujus conſuetudinis: operæpretium tamen viſum eſt præcipuas quaſdam quæſtiones breviter & reſolutivè diſcutere: ex quibus quid in cæteris quotidianam hanc materiam concernentibus dicendum ſit, facilius clareſcet.

* Inſtrumentum fundi quid.



Digitized by Google

10. Thema igitur plurium quæſt. tale ſit. Poſtridie calendas Octobris prehenſum fuit feudum quoddam apertum, conſiſtens in pluribus prædiis arabilibus, vineis, ſtagnis, & ſylvis, nec non cenſibus ſolvendis calendis Octobris, & aliis penſionibus ſolvendis calendis Novembris: & duravit prehenſio cum effectu, uſque ad diem ſecundam Novembris immediatè ſequentis: quia tunc demum vaſallus juſta debitè obtulit, interea dominus vindemiavit, & partem cenſuum, & dictorum redituum recepit, partem non: aliquot ex ſtagnis expiſcavit, ſylvarum cæduarum abſcindenda ligna vendidit, & jam aliquam partem abſciderant mercatores, reliqua ſtante, nunc quæritur primò quid * de penſionibus ſive mercedibus debitis à colonis, quæ ceſſerunt calendis Novembris, & ſic intra tempus manus dominicæ, ratione tamen frugum, meſſium, & aliorum fructuum collectorum ante prehenſionem?

* De penſionibus ſive mercedibus debitis à colonis quid fiat, prehenſo feudo.

11. Reſpondetur, exploratiſſimum eſſe quòd ſpectant ad vaſallum, & non ad dominum: & eſt caſus in *l. defuncta. ff. de uſufruc.* ubi præcisè attenditur * tempus collectionis & ſeparationis fructuum, inter fructuarium & proprietarium: & idem dicendum eſt indiſtinctè inter vaſallum & ejus hæredes, & dominum: etiam ſi feudum eſſet finitum, & perpetuo ad dominum reverſum, ut pulchrè conſuluit Petrus Ancharan. in *conſilio* 163. *ſubtiliter.* Nec obſtat §. *his conſequenter, in titul. hic fin. text. in uſibus feud.* ubi diſtinguitur an ſi vaſallus decedat, & feudum finiatur ante calendas Martii, ut tunc omnes fructus illius anni ſpectent ad dominum: ſi verò decedat poſt calendas Martii uſque ad Auguſtum, ſpectant ad hæredes vaſalli. Tum quia illa diſtinctio ibi non præcisè approbatur per compilatorem, ſed ponitur una alia ſubſequens opinio, *in verſic. quidam tamen dicunt,* quòd quandocúnque conſolidatur feudum, omnes fructus pendentes ſpectant ad dominum: & ſic innuunt fructus jam collectos ſtante adhuc feudo, pertinere ad vaſallum, vel ejus hæredes, ſicut de jure diſponitur. Hæc eſt vera & rationabilis opinio: præcedens autem diſtinctio eſt falſa in jure, & irrationabilis, ut ibi etiam expreſsè notat Andr. Iſer. *collat.* 2. & Baldus, nec poſſet obtinere, niſi ſicubi inoleverit talis conſuetudo localis, de qua in aliis locis minimè eſſet curandum, ut etiam decidit Alberic. in dicta *l. defuncta in fine princ.* & expreſſius Andr. Iſer. in *d.* §. *his conſequenter. col.* 2.

* Attendendum tempus collectionis fructuum.

Et idem dicendum * de cenſibus qui ceſſerunt pridie prehenſionis, quia ex quo cedente die cœperunt deberi, fuerunt fructus ſeparati, ut latè probavi ſupra *eod. in gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. non repeto, & ſic ea quæ recepit dominus de hujuſmodi penſionibus & cenſibus, debet reſtituere.

* De cenſibus quæſtio.

Et generaliter * omnia commoda quæ ſpectant ad fructuarium pro tempore uſusfructus, quorum aliqua ſpecificavi ſupra *ead. gloſſ.* 1. ſpectant ad dominum pro tempore prehenſionis.

* De omnibus aliis commodis feudi quæſtio.

12. Quæritur ſecundò, quid *de vindemiis*? & conſtat per prædicta omnino ſpectare ad dominum, nec obſtat ſi fortè feudum in ſola vinea conſiſtat, quòd totius anni fructum auferet dominus, vel in uno menſe ſi per unum menſem tantum plus vel minus duravit manus injectio, & celeri diligentia univerſos fructus, maturos tamen, à ſolo ſeparavit: quia non eſt inconveniens, quum liceat ei diligenter & opportunè uti jure ſuo, & vaſallus de ſe queri debet, quòd non adiit dominum, quum ad hoc competentes habeat inducias, ut dicemus *infrà* §. 4. Itaque non erit hoc caſu locus diſtinctioni *l. divortio. ff. ſolut. matrim.* nec fiet diviſio fructuum pro rata temporis: ſed ſolum attenditur tempus ſeparationis fructuum factæ tempore debito: ſicut in vero & ſimplici uſufructuario habetur.

13. Sed quæro tertiò, * nunquid unà cum fructibus, amittet vaſallus impenſas fructuum cauſa factas? videtur quòd non. Tum primò, quia dominus non facit hujuſmodi fructus ſuos, niſi vigore hujus conſuetudinis, quæ non loquitur niſi de fructibus ſimpliciter & indeterminatè: ſed in diſpoſitione legis vel ſtatuti verbum fructus ( etiamſi dicatur, integri fructus, vel alia pleniſſima verborum forma ) accipitur deductis impenſis fructuum gratia factis: licèt regulariter aliud ſit in diſpoſitionibus hominis: puta fructus pendentes vendentis vel donantis, ut notatur per Bartol. & alios in *l. fructus. ff. ſolut. matrim. in l.* 1. *C. de ſumpt. & lit. impenſ.* Tum ſecundò, quia etiam prædoni deducuntur, per eum qui ſolidè & integrè dominus eſt. *l. ſi à domino in fin. ff. de petit. hered. l. fundus qui. in fin. princ. ff. familiæ hercisc.* Andr. Tiraq. in tract. *de retract. proximitatis* §. 15. *gloſſ.* 1. *num.* 2. Tum tertiò per §. 38. *infra eod.* in contrarium videtur, quum id accidat culpa negligentis, & indevoti vaſalli, cujus culpa, ſi ſciat, non vacat dolo in omittendo, *per textum in l. procuratorem,* §. *dolo. in l. dolus. ff. mandati.*

* Verbum *fructus* prolatum à lege deductis impenſis recipitur.

14. Tum ſaltem abſque dubio eſt in mora ſaltem habituali, lapſis induciis quadraginta dierum, quæ * interpellant pro homine, juxta notata in *l. magnam. C. de contrahenda vel cõmit. ſtipul. in l. ſi in inſulam ff. de verb. oblig.* text. in *l. trajectitii.* §. *de illo. ff. de action. & obligat.* quod procedit etiam in die legali & tacita, ſecundum *gloſſ.* 1. Bartol. Joan. Imo. Paul. Jaſ. in *l. ſi mora. ff. ſolut. matrimo.* Bald. in *l. ſi pacto quo pœnam. C. de pact.* per text. in *l.* 2. *ad fin. C. de jure emphyt. in l. unica.* §. *ex actio. C. de rei uxor. act. in cap. licet canon. de elect. in* 6. Bart. in *l. ita ſtipulatus magna. in* 2. *q. princ. ff. de verborum oblig* Bald. in *l. quoties in diem.* per illum text. cum *l. ſeq. eod. tit.* & in *rub. C. de conſtit. pecunia in* 2. *qu.* Philip. Corn. *conſil.* 26. *in hac col. fin. lib.* 1. ubi hoc ampliat, etiamſi tacitum illud tempus ſit breve. Tum videtur, & legem, & dominum contemnere: igitur etiam hujuſmodi impenſas perdit, ut in emphyteuta cavetur, *l.* 2. §. *ſi autem. C. de jure emphyt.* & diximus ſupra *gloſſ.* 5. Tum quia conſuetudo non ſtat in ſimplici addictione fructuum: ſed adjicit illa verba, *exploicter en pure perte,* id eſt patronus poteſt in meram & puram perditionem, & detrimentum vaſalli, uti & frui: ut diximus in gloſſ. præcedenti quæ verba denotant enixam voluntatem, & emphaſim quandam. Igitur debent aliquid operari ultra id, quod operaretur ſimplex verbum fructus.

* Dies conventionalis & legalis etiam tacitè interpellat pro homine.

15. Primam partem teneo tanquam veram & æquam, per primam, & tertiam ejus rationem, non per ſecundam, quæ non militat inter eos qui habent cauſam ad invicem. Et ita expreſſim decidit conſuetudo Aurelianenſis §. 22. §. 69. §. 74. Idem generaliter de aliis conſuetudinibus etiam ſi non exprimant. Addo aliam rationem, quia ſi dominus prehenſum fundum colat ſuis ſumptibus, & paulò ante tempus colligendorum fructuum, vaſallus juſta offerat, & ſic debet relaxari manus dominica, ſaltem ex tunc in effectu ceſſit: & ſpectant fructus omnes ad vaſallum, tenebitur vaſallus reſtituere, aut * deducere patrono hujuſmodi impenſas: ergo è converſo patronus debet deducere vaſallo ſumptus hujuſmodi, ante prehenſionem factos: ut quod ipſe in clientis perſona æquum eſſe crediderit, id in ipſius quoque perſona valere patiatur. *l.* 1. *in fin. princ. ff. quod quiſque juris.* Sicut ergo vult deducere clienti, ita pati debet ab illo ſibi deduci, fac. *l. cum in eod. in fin. ff. de pact. l. cum hereditas. ff. de admini. tutor. l.* 1. *ff. de ſolut.* non enim debet petere, quod in caſu converſo non vellet præſtare. *l. pen. C. de ſolut.* cum ſimil. Imo æquiſſimum eſt, creditorem ita agere rem debitoris, ut ſuam ageret, *l.* 1. *ff. de ſolut.* fac. *l. frater à fratre. ff. de condi. indebi. l. ſi negotia mea. ff. mandati, l. quoties tutor.* §. *item ſi temporali ff. de adminiſtr. tutor.* Jaſ. d. *l. frater.* & bonus

* Patronus ſumptus deducit, & ei deducuntur.

text. in *cap. juſtum eſt. 1. diſtinctio.* quod ſupereſt, etiam principes non poſſunt in ſe damnare jura, quæ in ſubjectis conſtituunt. Et quod hujuſmodi ſumptus debeant reſtitui, vel deduci vaſallo, vel ejus vinitori, aut colono, eſt text. infra §. 86. ubi dicemus. Non obſtat quòd ob culpam & ceſſationem vaſalli, ſit prehenſio, quia contenti eſſe debemus pœna lege comprehenſa. *l. ſi ita ſtipulatus, ff. de verborum obligat.* Hæc autem conſuetudo non afficit vaſallum niſi damno fructuum, & commoditatum contingentium, durante manus injectione: nec intendit eum gravare pro tempore præterito, quo quievit dominus, & licuit vaſallo ſibi vigilare, & rem ſuam facere, ut *infrà* §. 61. At ſi perderet impendia gratia fructuum facta, retrotraheretur pœna ad tempus quo ſibi licuit frui, permittente domino, & conſuetudine: imò ſæpè etiam ad tempus quo feudum nullo modo erat apertum, & nulla ſubſiſtebat culpa vel mora vaſalli.

16. Nec obſtat. *d. l. 2. Cod. de jure emphyt. verſic. nulla,* quia non excludit horum ſumptuum deductionẽ: alioquin multæ captiones ſequi poſſent. Cùm enim ob non ſolutionem non ſit commiſſa emphyteuſis, niſi domino volente, & quando declarare voluerit, ſi differat uſque dum fructus ſunt maturi, lucraretur labores & impenſas interim factas per emphyteutam vel ejus hæredem, quod eſſet iniquum & præter mentem juris, niſi expreſſim hoc cautum fuerit in conceſſione privativa. Aliud eſt de meliorationibus conventis, quas etiamſi non feciſſet, teneretur facere non obſtante commiſſo. Et idem eſſet de ſumptibus temporariis fructuum ſi eſſet cautum: ſed in dubio non intelligitur quòd debeant amitti, niſi ex culpa cadente in delictum punibile, & ita ut pœna teneat auctorem ſuum, *l. ſancimus. C. de pœnis.* nec extendatur ad colonum, ut dixi *ſuprà eod. gloſſ. 5. num.* 93. quia loquitur in totali & perpetuo commiſſo rei, hîc autem in ſimplici manus injectione, quæ non extinguit feudum, nec jus vaſalli, imò illud in ſe conſervat, ut dicemus *infrà* §. 12. tum in dubio, non videtur eſſe in dolo, nec delinquere, quandiu dominus eũ patitur, quia hujus conſuetudinis auctoritate licet ſibi tandiu vigilare, id eſt, ad ſuum commodum uti feudo, non autem debet, decipi ſub auctoritate conſuetudinis. *l. 1. C. de his qui venata. impetr. Clem. unica de re permutis.* Tum in lege commiſſoria reſolvitur ipſo jure venditio, ex culpa & mora emptoris, quia ad diem præſtitutum pretium non exolvit: fructuſque omnes interim perceptos debet reſtituere, quia nihil penes eum reſidere oportet, ex re in qua fidem feſellit, inquit Neratius in *lege fundo. ff. de lege commiſſor.* & tamen nemo dixerit hujuſmodi ſumptus & cætera juſta impendia, non eſſe illi deducenda. *argum. l. imperator. ff. de in diem addictione.*

17. Nec obſtat quod hic text. dicit dominum in merum vaſalli damnum frui, quia ad majorem expreſſionem hoc adjicitur, & ad tollendam omnem occaſionem dubitandi de virtute & efficacia manus dominicæ, & ex hoc jus commune non læditur. *l. qui mutuam in fin. princ. ff. mandat.* 1. *l. qua dubitationis. ff. de regul. jur.* & iſta verba ſtant intenſivè, & non extenſivè: ut etiam dixi. *ſuprà eod. gloſſ. 7. in princip.* Tum * in ambigua voce legis accipienda eſt ſignificatio benignior. *l. benignius. ff. de legibus. l. proximè, verſic. ſed in re dubia. ff. de his quæ in teſt. delen. l. ſemper in dubiis. ff. de regul. juris* cum ſimilibus, & quæ vitio & captione caret. *l. in ambigua. ff. de leg. l. quoties nihil. ff. de reg. jur.* & quæ neutri partium eſt oneroſa: ſed per quam conſulitur utrique, *l. 1. in fin.* & ibi gloſſ. fin. & Paul. *ff. ſi quis cautionib. in judic.* Sed interpretatio noſtra, ſũptus utrinque eſſe deducendos, eſt hujuſmodi, alioquin aperta eſſet via alterutrum inſidiandi, & fruſtrandi laboribus & impenſis, puta differendi prehenſionem, vel juſtam oblationem uſque ad horam collectionis fructuum, quod quàm longiſſimè abeſſe oportet à patronis & clientibus, inter quos nulla fraus nec ullum

* In dubio benignior & æquior interpretatio vincit.

malum ingenium debet intervenire, inquit text. in *l. fin. de probib. feud. alien. per Lotharium.*

18. Quæro quarto, quid de ſtagnis expiſcatis? Et primo videndum eſt, an piſces * qui ſunt in ſtagnis noſtris, cenſeantur eſſe pars fundi, & quid immobile: an vero quid mobile, & aliud à fundo. Et reſolutivè dicendum eſt: ſi in ſtagno habeantur, ut multiplicentur & creſcant, cenſentur pars fundi, & quid immobile, & ſunt veri fructus pendentes illius ſtagni: ſi autem habeantur incluſi in certa parte ſtagni, vel ſeorſum in piſcina, non refert quo loco, modo ibi ſint tantum cauſa ſimplicis cuſtodiæ, non cenſentur pars fundi, ſed quid mobile. Ita concludit Guid. Pap. *Deciſ. Delphi.* 91. Bertrand. Capri. poſt Jacob. Albi. in *c. 1. §. ſciendum. de feud. cognit. in uſib. feud. in fin. ſeq.* Nicol. Boëri. in *conſuet. Biturig. de feud.* §. 5. & Chaſſan. in *conſuet. Burgund. tit.* 4. §. 2. *gloſſ. pen. col. fin.* Probari videtur in *l. limites. alias funes.* ſecundum dom. Bud. in annotat. *ff. de actionib. emp. cum l. ſeq.* ubi dicitur, piſces qui ſunt in piſcina, non eſſe ædium, nec fundi, ſicut nec pulli, aut cætera animalia, quæ in fundo ſunt: & ſic Ulpianus & Pomponius ſentiunt aliud eſſe, ſi non in piſcina, ſed in ſtagno aut vivario eſſent ad multiplicandum, & reddendum fructum fundi ad hoc deſtinati.

* Piſces, qui in ſtagnis, utrum ſint pars fundi.

19. Quæ enim ponuntur in fundo, ut ſint fructus ſeu reditus ipſius fundi, non habentis alium fructum, efficiuntur pars fundi, quum ſint ad perpetuam ejus utilitatem: perpetuam, inquam, non quoad ſingula corpora piſcium, aut aliarum rerum, quæ tempore ſuo expiſcantur vel colliguntur vice fructuum: ſed quoad ſpeciem rei immiſſæ, quæ per ſubrogationem corporum ejuſdem ſpeciei continuatur, & perpetuatur, nec aliter poſſet res conſervari, ut eſt elegans textus in *l. eum debere. ff. de ſervit. urban. prædior.* Et * licet ſpatio temporis ſingula corpora mutentur, tamen mediante ſubrogatione, ſemper dicitur eadem res, quia eadem colonia, *d. l. eum debere.* idem populus, *l. proponebatur. ff. de judic. l. ſicut. §. pen. ff. quod cujuſque univer. nom.* eadem navis, *l. quid tamen. §. in navis quoque. ff. quibus modis uſusfruct. amittat.* idem ædificiũ, *l. ſervitutes. §. ſi ſublatum. ff. de ſervit. urban. prædior. l. ſi ita legatum, §. fin. ff. de legat.* 1. idem grex, *l. ſi grege. ff. de legat.* 1. cum fin. & ſic idem vivarium, vel ſtagnum. Itaque doctrina quam tradit Bart. in *l. Julianus, in fin.* per illum text. cum l. ſeq. *ff. de actio. empti.* verificatur in piſcibus ſtagni vel vivarii, licèt de illis expreſſè non loquatur.

* Temperata corpora per ſubrogationem in eadem ſpecie perpetuantur, & idem corpus cenſentur.

20. Adverte * tamen, ut verum fatear, & ne decipiaris, quòd in terminis juris civilis Romani, iſta probatio eſt magis colorata, quàm neceſſaria, aut vera; quoniam præfata reſolutio non procedit de illo jure ſcripto, in quo licèt reperiatur, feras vivariis incluſas, & piſces in piſcina collectos, eſſe in dominio noſtro & poſſeſſione. *l. 3. §. item feras. ff. de acquir. rer. dom.* tamen nullum textum, nullam gloſſam nullum doctorem in aliqua lectura juris reperies, qui dicat vel ſentiat quòd ſint, vel cenſeantur pars fundi, & quid immobile, ſed benè quod ſint quid mobile, & à fundo ſeparatum. Nec obſtat quòd in *l. uſufructuarium. §. ſi in vivariis. ff. de uſufruct.* dicitur fructuarium fundi poſſe de feris vivario fundi incluſis capere, & ſuas facere, dummodo eundem numerum per ſingula quæque ferarum genera, finito uſufructu domino proprietatis aſſignet, qui fuit cœpti uſusfructus tempore. Et quòd tales feræ ſunt in dominio & poſſeſſione proprietarii, ut ibi clarè probatur. Et quòd id non facit fructuarius, ut quilibet primus occupator, de generali jure gentium, prout in alio caſu dicitur de venatione aprorum, & cervorum in ſaltibus vel montibus fundi *in prin. l. uſufructuarium,* ) ſed proprio jure uſusfructus: quia reſpondeo quòd ex hoc non ſequitur, quod in caſu *d. §. ſi in vivariis,* illæ feræ ſint, aut cenſeantur pars fundi, ſed benè quòd ſaltem ſunt inſtrumentum fundi, fructuarius enim nedum habet uſumfructum & com-

* Quod opinio Guid. Pap. (tametſi uſu noſtro approbata) de jure poſitivo non procedat.

moda fundi, ſed etiam in dubio, niſi contraria voluntas appareat, habet uſumfructum & commoditatem totius inſtrumenti fundi: ut ſupra diximus. patet in ſimili per text. *in l. de grege. in fin.* cum duabus ll. ſeq. *ff. de fund. inſtruct.* ubi dicitur quòd grex comparatus gratia ſaltus, ex quo aliter fructus percipi non poteſt: ſimiliter alvei, apéſque fundi, cujus reditus in melle conſiſtit: & aves quæ in inſulis maritimis aluntur, ſunt inſtrumentum fundi, & ſic eadem ratione feræ incluſæ in vivario gratia fundi, ut inde aliquis reditus percipiatur, ſunt inſtrumentum illius fundi. Igitur non ſunt, nec poſſunt cēſeri fundus, nec pars fundi per text. in *l. quæſitum. §. ea vero ff. de fund. inſtr. vel inſtrum. facit text. in §. ſi in agro ead. l.* Et ita in terminis juris ſcripti eſſet dicendum, piſces in fundo ſeu vivario poſitos & deſtinatos, ut inde reditus percipiatur, non cenſeri partem fundi, nec quid immobile, ſed eſſe & cenſeri inſtrumentum fundi, ex quo multæ deciſiones ſequerentur à noſtris moribus & conſuetudine abhorrentes.

21. Et quia conſuetudines tractamus, tenenda eſt pro conſtanti, præfata diſtinctio Guid. Pap. quæ nedum apud Pariſios, ſed per univerſum ferè regnum Franciæ tenetur & obſervatur, & etiam in ſe rationabiliſſima eſt, & æquiſſima. Memini tamen quod de conſuetudine Vitriaca. §. 114. iſtud limitatur & modificatur, niſi piſcationis ſolitum tempus advenerit, quia tunc naturam mobilium ſortiuntur, quod eſt rationabile in ſe, ſed locale. Cæterum apud nos tanquam fructus pendentes, & maturi, hoc caſu judicabuntur, ſecundum præfatam diſtinctionem, quæ procedit nedum in ſtagnis, ſed etiam in aviariis, leporariis, & aliis vivariis: quum ſit eadem ratio. itaque ſicut *d. §. ſi in vivariis*, practicatur apud nos in fructuario, ita etiam in domino feudali; non quia illæ feræ ſint inſtrumentum fundi, ſed quia cenſentur pars fundi, ſicut fructus fundi, ſecundum noſtrum rationabilem uſum, & his ſcriptis, noviſſimè reperi doctiſſimum illum Juriſconſultum dominum Zaſium idem in effectu tenere quod Guid. Pap. in ſua epit. *feud. part. 4. col. 1.* Sentio interim arduum eſſe contrarium inter *l. 3. §. item feras. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ. & d. §. ſi in vivariis*, quòd malè ſolvitur ab omnibus ſcribentibus in dict. *§. item feras.* ubi Jaſ. *in fin.* illud ſentit, ſed non ſolvit. in collectaneis meis novum intellectum dedi ad illum §. *item feras.* Sed quia hoc nimis excedit à propoſito, reſervo in decadibus, de diſtinctione autem, appellatione & effectu mobilium & immobilium rerum & jurium latius & plenè tracto *infra* §. 145. *in gloſſ.* 3. ſuper verb. *biens meubles, & conqueſts immeubles.* Nunc ad reſolutionem quæſtionis: omnium ſtagnorum ſeu vivariorum piſcationes cedunt lucro patroni, ſicut fructus fundi clientelarii: ſecus de piſcibus tempore prehenſionis feudi jam collectis, & in piſcina, vel in concavo cimbæ, aut alibi cauſa cuſtodiæ repoſitis: in quibus ſicut nec in cæteris mobilibus nihil juris patronus habet per prædicta. Et hæc ſimilia intellige ſub modificationibus ſequentibus. *infra eadem gloſſ. num.* 24.

22. Quinto ad uberiorem doctrinam quæro, conceſſum fuit in feudum quoddam prædium, tunc vile & inutile, fortè propter deſcenſus aquarum: vaſallus cœpit in continenti de eo facere grande & optimum * ſtagnum quod novis aggeribus munivit, & piſcibus replevit magnis ſumptibus: deinde in fine quinque annorum relicto filio moritur, quum nullum omnino fructum percepiſſet, ſed erat tempus piſcandi, & erat piſcatura maximi valoris, accidit fortè propter abſentiam, impedimenta vel inadvertentiam filii 40. dies elabi non adito patrono, qui ſtatim manum injicit feudo, & eadem die expiſcatur totum ſtagnum, die ſequenti ad eſt filius, fidem & obſequia debita offerens: eſt ne rationabile, & de mente conſuetudinis, patronum lucrari & retinere univerſos piſces? videtur quòd non, quia nedum in una die lucratur fructus totius anni, ut dictum eſt ſupra *eadem q.* 2. ſed etiam totorum quinque annorum, vel etiam plurium & totius præteriti quanticunque temporis. Tum dominus non conceſſit ſtagnum in feudum: ſed nudum & vile prædium, & ſic videtur quòd non deberet conſequi fructus ſtagni, ſaltem omnes, ſed ſolum pro rata prædii ſeu areæ in feudum conceſſæ, & quantum fructuum & commoditatum potuiſſet tempore prehenſionis habere ille ager ſi manſiſſet in forma agri, in qua erat tempore conceſſionis: alioquin non videretur capere fructus rei à ſe conceſſæ, ſed alterius rei. bene fac. not. *ſupra eod. §. gloſſ. 5. in 3. ampliat. num.* 38. Tum etiam ſi feudum fuiſſet tantum ad vitam conceſſum, & ſic nunc eſſet reverſum ad dominum, tamen ſtagnum non cederet ejus lucro: ſed omnes impenſæ eſſent reſtituendæ hæredi vaſalli, quantum nunc res plus valet & locupletatur dominus, ut fuit concluſum ſupra *eodem §. gloſſ. 5. verſic. limito. 2. num.* 93. Sed hæres vaſalli debet eſſe melioris conditionis, quando feudum eſt ſimpliciter apertum, quàm cum perpetuò eſt extinctum.

* Si in ſtagnum utile prædium mutaverit vaſallus, utiliter & id prehendat dominus circa tempus piſcationis, utrum dominus omnes ejus ſtagni piſces ſuos faciat.

23. In contrarium videtur dicendum, dominum univerſos hos piſces, & fructus omnes ſtagni lucraturum, vigore hujus conſuetudinis: quia ſunt fructus pendentes, & parati collectioni in die prehenſionis & ſic dominus eadem die colligendo ſuos facit: & ſolum jure ſuo utitur. Et ſicut non attenditur, an ſint fructus totius unius anni, ut dictum eſt *ſupra eadem gloſ. q. 2. num.* 12. Ita non eſt in conſideratione, an ſint fructus plurium præcedentium annorum.

Pro * generali reſolutione præmitte regulam & modificationem.

* Nota rationem deciſivam juncto *num. 25. infra ead. gloſſ.* ad ſciendum quando momentum & quando rata temporis debeat attendi.

24 Regula & maxima eſt, quandocunque patronus jure prehenſionis ſeu manus iniectionis, ex defectu clientis, fructus percipit, tunc indiſtinctè lucratur, quotcunque civiliter cedunt, vel à ſolo maturitatis tempore quomodocumque, & à quocunque ſeparentur, durante manus injectione: ſive longo, ſive brevi tempore duraverit. Ratio, quia iſti fructus non ſpectant ad dominum pro rata anni, menſis, hebdomadæ, vel diei, vel alterius certi temporis, nec pro rata ſeu portione certorum fructuum, aut pro rata oneris, vel culturæ, nec ſub alia quacunque limitatione, aut relatione reſtringente: ſed purè, ſimpliciter & abſolutè: ſolùm ideo quia dominus eſt; & cenſetur re propria frui, quæ ratio concludit ad omnes quotcunque fructus extantes, & qui extabunt, quandiu feudum in eodem ſtatu (videlicet ſub manu dominica) manebit.

25 Hæc eſt regula: * modificatio autem eſt triplex. Primò, quod non debet abuti, ſed uti ſecundum modum regionis, & boni patris familias, vnde cædendo ſylvam cæduam non poteſt cædere, nec vendere arbores quæ ſecundum numerum vel diſtantiam ſolent reſervari, Galli vocant, *Les balliveaux*, ſic nec terram cultam immutare aut deteriorare, nec columbarium evacuare, vt *infra ad gloſ. nu* 35. nec piſcando ſtagnum penitus exhaurire, non relinquendo ſolita relinqui vel apponi, ſed terram modo conſueto reficere, & ſeminarios iſtos relinquere, vt etiam in conſuetudine Cenomanenſi §. 131 & in ſumma, ſicut uſufructuario vti & frui liceret: & vt bonus pater familias, ut expreſsè volunt conſuetudo Pictonum antiqua §. 100. Cenomanenſis 117. Andegavenſ. §. 104. Et idem de cæteris, etiamſi non exprimantur, intelligendum.

* 1. Modificatio.

26 Secunda * eſt, quod ſi fructus tempore prehenſionis erant maturi, & apti collectioni, & novus vaſallus non fuerat interpellatus, nec alias in mora actuali præſtandæ fidei, tunc hujuſmodi fructus non ſpectant ad patronum, ſi vaſallus * in continenti, hoc eſt

* 2. Modificatio.

infra

* Moram

ſuam vaſallus poteſt purgare in continenti, id eſt intra triduum aut quatriduum boni viri arbitrio.

infra triduum aut quatriduum, boni viri arbitrio, & quàm cito potuit dominum adivit, & clientelaria jura & obſequia debitè obtulit. Et ad hanc modificationem ſumma moveor æquitate, & ut puto concludente, propter tria: primò quia quandiu patronus ceſſat, & nullo modo vaſallum interpellat, vaſallus non eſt in mora, & ei liberè frui licet auctoritate legis feudalis *infra* §. 61. Secundò, quia patronus non debet inſidiari vaſallo ſuo. Tertiò etiam citra inſidias non debet ei merum rigorem ſervare. Si igitur prehenſione facta nulla alia interpellatione, & actuali mora præcedente, ſtatim vaſallus obſequatur patrono, conſtat quòd non eſt, nec fuit in vera mora obſequendi, nec in mala fide. Et è diverſo attenta qualitate & brevitate temporis, videtur patronum vel officiales ejus inſidiatos eſſe vaſallo. Igitur non debet hoc caſu locus eſſe amiſſioni fructuum; & magis favendum eſt devoto & diligenti vaſallo certanti de damno vitando, quàm ſubdolo præſumptivéque inſidiatori patrono, certanti de lucro captando. Nec pœna caducitatis fructuum in hoc §. introducta eſt ad circunveniendum alterutrum, ſed potius ad contumaciam puniendam, quamvis non requiratur vera contumacia, nec negligentia, ut hæreditate jacente: tamen ex parte patroni debet abeſſe omnis ſpecies fraudis, & circunventionis, & ſic in propoſita quæſtione & omnibus ſimilibus concludo, diligenti vaſallo fructus reſtituendos, deductis ſumptibus à patrono, & ſuis factis tam in prehendendo feudo, quàm colligendo & cuſtodiendo fructus: ſecus ſi vaſallus fuerit in alia præcedenti actuali * mora vel malitia, puta ſi dudum interpellatus de fide præſtanda recuſavit: vel diu ſine juſta cauſa procraſtinavit, & fortè cum pro juribus utilibus, puta relevio compòſuiſſet cum patrono, ad certam minorem ſummam quam promiſit ſolvere certo termino, & non ſolvit, ideóque patronus videns vaſallum gratia ſua abuti, cœpit jure ſuo uti prehenſo feudo, tunc enim puto quòd omnes fructus etiam tunc maturos & illico collectos ſuos faciat: & nihilominus ſummam illam compoſitionis relevii exigere poſſit, antequam oblationes admittat, & pro rectè factis habeat: idem ſi vaſallus ſcienter alium in patronum recognoverit, vel aliter infideliter verſatus: quamvis enim non ſit cauſa ſufficiens ad commiſſum, & amiſſionem totius feudi, eſt tamen cauſa ſufficiens, ut doloſo & ingrato rigor ſervertur: & dignum eſt ut malè meritus egeſtate laboret. *l. bona fides. ff. depoſiti.*

* Mora actualis & malitioſa vaſalli punitur.

* Sumptus facti per patronum pendente prehenſione feudi, quemadmodum ei præſtandi.

27. Sed quid è converſo, * ſi patronus feudum prehenſum vacuum ſeminaverit, coluerit, & omnes ſumptus & laborem præſtiterit uſque ad tempus maturitatis, & collectionis fructuum, túnceque & non prius acceſſerit vaſallus ad obſequia, & jura præſtanda? & videtur quòd quia non tenebitur patronus levare manum, niſi fructibus illis collectis vel illis reſervatis, ut eos ſuos faciat: tum quia nedum fructus qui jam cœperunt colligi, de quibus non eſſet dubium, ſed etiam fructus maturi & parati ad colligendum, habentur pro collectis, ut not. Bart. Angel. Paul. Alex. in *l. divortio* §. *interdum* per gloſſ. & ibi latè Jaſ. *col.* 4. *ff. ſo lut. matr.* Tum ne patronus eludatur, & ne liceat vaſallo eum fruſtrari impunè, & non oportet fruſtrationem eſſe impunitam, inquit text. in *l. in fideicommiſſ.* §. *fin. ff. de uſur.* Si autem ante tempus maturitatis, & collectionis accedat, ſufficit ſumptus prehenſionis, & culturæ refundi patrono, ut dictum eſt *ſupra ead. gloſſ. num.* 15. Solve, etiam ſi non accedat niſi tempore maturitatis fructuum, adhuc item dicendum, & ita etiam plures conſuetudines ſpecialiter exprimunt: & ubi non exprimunt, idem intelligitur, nec eſt in hoc articulo paritas inter patronum & vaſallum, quia vaſallus certat de damno vitando, patronus autem de lucrando; & de pœna quæ potius reſtringenda, eſt & benignior ſententia eligenda. *l. pen. ff. de pœn. l. benignius, ff. de legibus.*

Quod autem nuper dicebatur de maturis & paratis colligi, non obſtat, tum quia ibi loquitur in caſu quo fructus dividendi ſunt pro rata temporis, in *d. l. divortio.* Tum quia ibi de rei perſecutione & recompenſatione certatur, hîc autem de pœna: & ſic non eſt ſimile, nec ad propoſitum. Fateor tamen quòd ſi patronus tùm meſſores, vel vindemiatores in meſſem aut vindemiam maturam immiſiſſet: tunc fructus loci ipſius duntaxat, in quo operarii de facto actualiter ſecabant, lucro domini cederent, qui etiam ſolveret ſumptus dictorum operariorum & culturæ pro rata, reliquos refunderet vaſallus: & ſic non eſſet impunita ejus negligentia. Et in iſta regula, & modificationibus puto verum conſuetudinis noſtræ ſenſum cum æquitatis temperamento conſiſtere. Si autem patronus tempore maturitatis fortè obſervato, manum injecerit, & ſtatim fructus collegerit, tamen vaſallus non feſtinaverit, ſed aliquandiu diſtulerit adire patronum, & ſic fuit in vera & actuali mora, hujuſmodi mora trahitur ad tempus prehenſionis, & ſic locus erit dictæ regulæ, & non modificationi noſtræ, & hæc noſtra modificatio non poteſt habere locum in locis ubi conſuetudo de alia modificatione providet, ut conſuetudo Aurelianenſis. §. 23. *de Lorriz. eod. tit.* Bituricenſis. *eod. tit.* Carnotenſis §. 136. & conſuetudo Vitriaca. §. 54. & multæ aliæ diſponunt quod patronus non faciat fructus ſuos ſtatim à prehenſione, congruè confiſcata, ſed demum poſt quadraginta dies: tunc enim ſi quadrageſimo primo die patronus univerſos maturos fructus collegerit, jure ſuo uſus eſt, & illos lucrifecit, nec aliquid, exceptis ſumptibus culturæ, recuparabitur à vaſallo, etiam eadem die ſerò accedenti.

28. Tertiam do * modificationem, ut ſi hujuſmodi prehenſio, diem unum aut alterum, hebdomadam unam vel alteram, aut menſes aliquot tantum infra annum duraverit, * non debet lucrum domini fructus & proventus unius anni excedere. Quid enim iniquius & abſurdius, quàm ut biduo vel triduo poſſit fructus plurium annorum abſorbere? ut in themate, de quo *ſuprà ead. gloſſ. numer.* 22. hoc enim eſt contra mentem hujus conſuetudinis in hoc §. *ibi, pendant ladite main-miſe.* Et ſic tacitè limitat lucrum fructuum ad tempus, ſeu durationem prehenſionis. Quædam etiam conſuetudines expreſſim limitant à die prehenſionis, adúſque congruas oblationes, ut conſuetudo Cenomanenſis §. 116. Veromanduenſis §. 184. Fateor quod iſti limites limitant ſpacium lucrandi, non autem quantitatem lucri, ſed dico quod lucrum non debet exorbitanter & abſque ullo fræno intelligi, & ſic non debet extendi ultra metas communi uſu receptas & approbatas. *l. ſi interpretatione. ff. de legibus.* Frequenter quidem uſitatum eſt, ut paucis diebus totius meſſis vel vindemiæ fructus lucretur patronus, ſed non eſt ſaltem frequenter uſitatum & receptum, ut paucis diebus hoc prætextu lucretur fructus multorum annorum. Cùm ergo hoc ſit exorbitans, nec jure nec conſuetudine fundatum, ſic rejiciendum. Non obſtat quod *ſuprà num.* 12. *& numer.* 24 diximus in hoc lucro fructuum ex defectu hominis non fieri diviſionem pro rata temporis, juxta *l. divortio. ff. ſolut. matrim.* ſed tantum in lucro relevii: quia vera eſt & uſitata hæc diſtinctio & differentia: quia lucrum prehenſionis ſemper eſt incertum. Si enim ſuperveniat vaſallus ante fructus collectos, nihil lucratur patronus, ſed tantùm ſumptus prehenſionis culturæ & cuſtodiæ, ſi qui ſint, recipit, & deinceps nihil pro illa vice; lucrum autem relevii ſemper habet limites certos ad ratam fructuum anni. Porrò quamvis prehenſio unius diei poſſit tantundem quandoque prehendere, nunquam tamen ultra, quandoquidem frequenti uſu receptum non eſt, ut minori ſpatio anni ultra annum lucretur: ſatis eſt pœnam

* Tertia modificatio.

* Mulcta commiſſa vaſalli non debet excedere proventum unius anni.

Digitized by Google

perditionis fructuum unius anni imminere brevi temporis ſpatio, quia ſæpè fuit uſitatum. Non ergo debet extendi ad proventus plurium annorum, quantumvis vulgò quidam ita opinentur, ſed opinio non facit conſuetudinem: nec error quidem unius aut alterius ſententiæ, ſed oportet eſſe frequenti diuturnòque uniformi uſu receptum, ut inducatur jus conſuetudinarium. *l. de quibus ff. de legibus.* Quod de illo caſu exorbitanti dici nequit.

* Quarta modificatio.

* Ex mulcta committenda adverſus vaſallum deducendi ei ſunt ſumptus per dominum.

29. Quartam * inſuper addo modificationem, ut de * lucro illo & commiſſo fructuum deduci debeant recentes & nondum repleti ſumptus utiles vaſalli, quibus fit ut antiquus reditus fuerit notabiliter, & majori ferè parte auctus, quia tunc diceretur aliàs patronus percipere fructus, non ſolum feudi à ſe conceſſi, ſed etiam pecuniæ vaſalli etiam nondum per eum recuperatæ, ut nuper tetigi *numer.* 2. & probavi *ſuprà gloſſ.* 5. *numer.* 74. Neceſſitas autem & utilitas prædictarum modificationum, præſertim illius tertiæ, liquet ex ſequentibus, præſertim ex *q.* 8. *infrà num.* 40.

30. Et præfata diſtinctio, ut regulariter non inſpiciatur rata temporis in patrono fruente, ex defectu hominis: ſed bene in fruente jure relevii, ſervatur in majori parte præfecturarum patriæ conſuetudinariæ hujus regni, quæ ferè omnes noſtræ conſuetudini (quæ eſt cæteris univerſalior & æquior, ut diximus, *ſuprà in proœm. in gloſſ.* 1.) quantum ad diſpoſitionem hujus §. conformantur, ut patet in conſuet. Meldenſi, *art.* 124. 125. 126. & 127. Adverte tamen ad *art.* 127. ubi litera in multis libris habetur malè & erroneè punctuata & tranſpoſita, & judicio meo verus ſenſus illius §. eſt, & eſſe debet, quòd vaſallus evacuando ſtagnum in tempore congruo, ante prehenſionem patroni, facit piſcationem ſuam, etiam poſt prehenſionem collectam, quia eo ipſo quòd ſtagnum cœpit evacuari, cenſentur piſces præoccupati, & effecti quid mobile, ut ibi dicitur in fin. Secus ſi inciperet evacuari poſt prehenſionem domini, ut latè probarem per inductionem illius §. præcedentium & ſequentium, ſed prolixitatem & inſtituti exceſſum vereor. Concordat enim conſuetudo Meldenſis, quando prehenſio fit ex defectu fidei & clientis, ut patet in *art.* 140. 145. 176. 210. Quando autem agitur ſolum de fructibus unius anni pro relevamento, idem expreſsè diſponit *art.* 172. ad probando diſtinctionem, quam *ſuprà num.* 24. & in *num. ſeq.* fecimus, ita etiam expreſsè diſtinguit conſuet. Senonenſis *art.* 166. juncto *art.* 18. & in veteri, in nova anno 1556. reformata, art. 180. juncto *art.* 194. & *conſuet. Calvimontis, apud Baſſimacum*, *art.* 26. Vitriaca. *art.* 37. 41. Aurelianenſis, *art.* 70. 71. 81. 82. 93. Montis Argici in *tit.* 1. *des fiefs. art.* 70. 71. 72. Ita etiam debent intelligi conſuetudines, Trecenſis *art.* 22. 26. Carnotenſis in tit. *quand le ſeigneur feodal peut ſaiſir & faire les fruits ſiens*, per tot. Turonenſis in *cap.* 1. *art.* 21. & in *cap. des rachapts & ventes*, per tot. Alvernenſis in *c.* 22. *art.* 3. 4. 31. Blæſenſis, *art.* 76. 77. 78. 160. & in ſua particulari conſuetudine Dunenſi, *art.* 71. Bituricenſis in *titul.* 4. *des fiefs.* §. 5. 13. & ibi. per dom. Boëri. conſuet. Marchiæ, *art.* 183. Nivernenſis, in *tit. des fiefs*, *art.* 57. & 58. Antiſſiodorenſis, *art.* 198. Sylvanectenſis in *tit. de ſaiſine*, *art.* 8. Veromanduenſis in 3. *part. art.* 46. & 62. Valeſienſis, *art.* 37. 38. & 40. Et idem ferè vult conſuetudo Pictavienſis, *art.* 73. 145. ſalvo quod in quibuſdam particularibus fructibus aliter diſponit, in *art.* 135. cum multis ſequentibus. Conſuetudo autem Borbonienſis, & ſimiliter Burgundiæ, non diſponunt niſi de fructibus ex capite deficientis fidei & clientis, in quo idem in effectu volunt quod conſuetudo noſtra & communis uſus regni, ut in *articul.* 373. & ſeq. alia autem onera, ut relevamenta, neſcit. Itidem conſuetudo Engoliſmenſis *articul.* 20. conſuetudo Rupellæ, *articul.* 7. Aliter tamen circa utrumque caput diſponunt conſuetudo Ambianenſis, ut in generalibus, *articul.* 18. 19. & in particularibus Belliqueſni, *articul.* 26. Diſcordant etiam à noſtra conſuetudine & communi uſu, quantum ad modum fructuum relevamentorum attinet, conſuetudo Cenomanenſis, *artic.* 124. & in ſeq. Andegavenſis *articul.* 113. & in ſeq. ubi videas, ne videar etiam cæteras conſuetudines commentari.

* Declaratio articul. 127. conſuetudinis Meldenſis.

31. Ex prædictis concludo in themate, de quo *ſuprà num.* 22. quod omnibus ſubductis, dominus feudalis nihil penitus lucratur, nec lucrari poteſt pro hac vice, ſed tantum recuperat ſumptus prehenſionis & piſcaturæ, fundus enim datus vel recognitus in feudum erat inutilis & ſterilis, & ſi talis manſiſſet, nihil laturus erat dominus per hanc prehenſionem. Non obſtat quod eſt augmentum intrinſecum & quòd poteſt vaſallus meliorem facere feudi & domini directi conditionem: hoc enim verum eſt, ſed etiam verum eſt, quod vaſallus non debet ſolum recipere, ſed etiam præcipere quod impendit, in quo omnem etiam priorem conventum & hypothecam antecedit. *l. interdum. ff. qui potiores in pig. hab.* Quandiu ergo aliquid ſupereſt de hac impenſa, & donec vaſallus illam recuperaverit, non poteſt nec dominus directus, nec antiquior creditor hypothecarius, vel alius aliquid percipere ex iſtis meliorationibus, & augmentis contra ipſum meliorantem, qui debet in hoc omnibus anteferri per ea quæ latè diximus *ſuprà gloſſ.* 5. *num.* 63. cum ſeq. Sed boni conſulere, imò etiam gratulari debet dominus directus, quòd in futurum poſtquam iſte meliorator vel ejus ſucceſſor impenſas recuperaverit: tunc deinceps poterit patronus habere caſu occurrente relevium anni feudi fructuoſiſſimi, juxta not. *infrà* §. *vigeſimo ſecundo, quæſtion.* 1. Et prehendendo ex defectu hominis lucrari uberes proventus, ſub tribus prædictis modificationibus, *ſuprà num.* 25. 26. 28. quarta modificatione ceſſante, utpote conſumpta per longam fruitionem vaſalli, qui ſumptus præteritos recuperavit.

Ex prædictis etiam apparet quid dicendum ſit, ſi dicta prehenſio unam hebdomadam, vel unum aut plures menſes duravit. Si enim tam vile erat prædium, ut ſine ulla melioratione nullum attuliſſet reditum, idem dicendum ut dictum eſt. Sufficiet ergo novo vaſallo innovationem inveſtituræ, & mancipationem feudi petenti offerre fructus, qui tempore quo prehenſio duravit, colligi potuiſſent, ſi fundus in priſtino ſtatu manſiſſet, & in caſum relevii offerre fructus unius anni, obolum, aut dictum prudentium habitâ ratione ad ſtatum feudi, qui erat & eſſet abſque dicta melioratione infructuoſus: cujus ſumptus nondum recuperati ſunt. Ex quibus patet ſolutio ad plurimas quæſtiones inde dependentes.

32. SEXTO quæro, quid ſi patronus * prævenit tempus meſſis, vindemiæ, piſcationis aut collectionis cæterorum quorumcumque fructuum? Diſtingue, aut accedit vaſallus juſta offerens infra tempus quo ſolent fructus eſſe maturi, ſeu parati collectioni, aut accedit lapſo illo tempore.

* Utrum dominus poſſit antevertere tẽpus meſſis, vindemiæ, piſcationis, & collectionis fructuum, & immaturos fructus, ita ſuos facere.

Primo caſu dico patronum non lucrari, nec ſuos facere fructus, quia * non debet abuti rebus clientelariis, ſed ſecundum earum conditionem uti. *l. ſed ſi quid.* §. *mancipiorum* & in §. *& generaliter.* Ibi dicendum eſt ita eum uti debere ne abutatur. *ff. de uſufructu.* & debet frui arbitrio boni viri, ut bonus & prudens paterfamilias, licet non teneatur de hoc cavere, ſeu ſatiſdare. ſicut fructuarius. *l.* 1. *ff. de uſufruct. & quemadm. quis utatur.* Sed hoc caſu abutitur fructibus, dum ante debitum tempus colligit, idque in fraudem vaſalli, & contra officium patroni, qui nulla fraude, nullo malo ingenio debet uti erga clientem & rem clientelariam. *cap. fin. de prohibita feud. alienat. per Lotha.* Igitur illa

* Patronus non debet abuti ſed ut bonus paterfamil.

Digitized by Google

illa accelerata collectio non debet prodeſſe patrono, nec nocere clienti, ſed habetur pro non facta, ad hoc ut fructus ac ſi eſſent pendentes cedant vaſallo. Et tenetur patronus illos reſtituere, cum intereſſe quantitatis & valoris ad quem veriſimiliter aſcenderent, ſi nondum fuiſſent collecti tempore quo acceſſit vaſallus, aut ſi fructus non extant, vel ſint inutiles, tenetur tantum præſtare vaſallo quantum veriſimiliter conſecuturus fuiſſet ex fructibus adſervatis, & debito tempore collectis, deductis (quod ſemper intelligo) ſumptibus quærendorum & colligendorum fructuum bonus text. eſt in *l. & hac diſtinctio. §. fin. ibi, præſtabitur à te mihi damnum. ff. locat.* per quem decidit gloſſ. 1. in fine, *l. penult. ff. de uſu & uſufruct. & red. legat.* quod ſi ille qui nummis colit, in ultimo menſe locationis colligit immaturos, ut dominus non habeat maturos, tenetur.

* Qua actione teneatur præmaturè ſecans fructus rei reſtitutioni ſubjectæ.

33. Non tamen intelligas * quod teneatur patronus actione legis Aquiliæ vel furti. ut in *l. ſi ſervus ſervum §. ſi olivam ff. ad legem Aquiliam*, quia quod fecit, non in re aliena, ſed in ſua fecit: nec dicitur etiam injuria damnum dediſſe, nec furtum feciſſe, nec alio nominato delicto deliquiſſe. Ceſſat etiam mero jure actio doli, quæ in ſua forma non debet intentari contra patronum. Sed competit condictio ex moribus, ſeu alia actio ex contractu & lege feudali, in qua actione venit quod dolo, fraude vel culpa domini admiſſum eſt. per notata in *l. & eleganter. §. non ſolum. ff. de dolo malo.* & in *l. etiam. ff. de ſolution.* ut in ſimili decidit Alberic. poſt Iacob. Ra. in *l. ſi uſuſfructus legatus. ff. de uſufruct.* quòd ſi hæres ante aditam hæreditatem decerpſit fructus immaturos, in fraudem eius cui legatus erat uſuſfructus, tenetur ei, non actione legis Aquiliæ, nec dolo, ſed ex teſtamento per text. apertum in dicta *l. & eleganter. §. item ſi ſervum.* Idem dicendum puto de hærede gravato reſtituere hæreditatem vel feudum in diem certam vel incertam, qui adventante die immaturos fructus ſecuit, deinde infra tempus maturitatis & collectionis ſolitæ, dies fideicommiſſi vel legati ceſſit, quia tenebitur excisos fructus reſtituere, cum omni damno & intereſſe, vel eorum æſtimationem, & hoc non actione legis Aquiliæ, quia prius quàm fierent legatarii vel fidei commiſſarii ſecti ſunt, & tunc cum pleno jure eſſent hæredis, ut eſt textus ſingularis in *l. generaliter. §. ſub conditione ff. qui & à quibus manumiſſi liberant.* nec etiam actione de dolo, ſed ex teſtamento dicto. §. *item ſi ſervum.* dicta lege *& eleganter.*

34. Secundò caſu quando accedit vaſallus elapſo toto tempore maturitatis, & collectionis fructuum: dico patronum non teneri, quia anticipando collectionem fructuum, nullum præjudicium fecit vaſallo, æquè fructus maturos perdituro, & qui ſaltem tempore maturitatis collecti fuiſſent à domino, qui maturè colligendo ſibi potius, quàm alii injuriam feciſſe videtur, ut eſt textus appoſitiſſimus in *l. legis Aquilia. in fi. ff. ad l. Aquil.* Itidem dicendum eſt in hærede gravato fideicommiſſo, & in omni alio ſimili caſu * text. eſt in *l. ſi abſente. §. fi. ff. de uſufruct.* ubi ſylva cædua intempeſtivè cæſa & fœnum immaturum cæſum à fructuario in fructu ſunt & ad eum ſpectant; & tamen conſtat quod plus habent valoris & reditus ſi maturè legantur. Itaque ille textus licet prima facie videatur obviare primo membro noſtræ diſtinctionis, non tamen ullo modo diſcrepat, ſed ſanè intelligitur, quando uſuſfructus erat duraturus & duravit uſque ad incluſionem temporis illorum fructuum, quia quum tunc non interſit proprietarii, poteſt fructuarius ante tempus vel immaturos fructus colligere, & pro libito diſponere: ſecus ſi in fraudem finituri uſuſfructus acceleraret, quia finito uſufructu ante lapſum juſtæ collectionis tempus, teneretur in quantitate & bonitate, quæ veriſimiliter futura fuiſſet, reſtituere, & ita illum textum *d. l. ſi abſente.* §. intelligunt. Iac. Ra. & Alberic. ibi Lancelot. Decius *l. pen. not. 1. ff. de uſufruct. legat.* inferentes ad q. ſeq.

* Intellectus §. *fin. in l. ſi abſente. ff. de uſufruct.*

35. Quidam parochus infirmabatur, ita quòd hæredes dubitantes de ejus morte, collegerunt * fructus immaturos eccleſiæ, & decidunt quod tenentur pretium fructuum reſtituere ſucceſſori in eccleſia, quia ille §. *fin.* loquitur quando certum erat fructus ſpectare ad fructuarium tunc enim poteſt de illis facere ad libitum. Secus quando certum eſt, vel poſtea apparet fructus non pertinere ad eum, puta ſi eſt ei legatus uſuſfructus vſque ad decem annos, & exeunte vltimo anno vult colligere fructus immaturos, non poteſt. *d. l. & hac diſtinctio §. ſi. fundum. ff. locat.* Quod autem nuper dictum eſt de hæredibus parochi, ſanè intellige, quando parochus ille præcedentis anni fructus perceperat: alioqui fructibus collectis curam ingreſſus per aliquot menſes adminiſtraſſet, & infra annum fructus ferè maturos obiiſſet, tunc hoc caſu debent ejus hæredes capere, de fructibus etiam nondum collectis pro rata temporis, quo defunctus miniſtravit juxta *l. divortio. in princ. ff. ſol. matrimonio.* Et alioquin eſſet iniquitas, quia fructus dantur propter officium & miniſterium: ſed quando aliquot annis fruitus eſt, tunc obſervatur *l. defuncta ff. de uſufructu.* nec initur calculus ab initio, quia receptum eſt, ut in iſtis ſacerdotiis titularii vel commendatarii æquiparentur uſufructuariis, ut dixi *infra.* §. 151. & in annotat. ad Alexand. *conſil.* 101. *num.* 1. *lib.* 7. & ſuper ſtilo Parlamenti Pariſienſ. *parte* 5. *q.* 46.

*Si fructus immaturos hæredes defuncti parochi collegerint, qua actione teneantur.

36. Et adverte * quod non attenditur ipſa maturitas præcisè naturalis, ſed tempus quo communiter magis expedit fructus colligere ad uſum & commoditatem hominum, quorum gratia fructus omnes à natura comparantur. * text. eſt in *l. penult. ff. de uſufruct. & uſufruct. legat.* exemplificans in olea ſeu oliva quæ immaturè collecta plus habet reditus & plus deſervit uſibus hominum, quàm ſi matura legatur. Itaque fructuarius poteſt ſecurè illam immaturam colligere, & ſuam facere, abſque metu finituri uſuſfructus maturitatis naturalis tempore. Itidem dicendum in patrono in ſimilibus caſibus. In quantum autem ille textus ſe refert ad id tempus quo magis colono dominóve eum fructum tollere expedit, intelligendum puto non de ſingulari intereſſe perſonæ coloni vel domini, ſed de intereſſe communi cujuſlibet boni patrisfamilias, ut ſic ſe referat textus ad id quod communiter cuilibet colono vel domino expedit. Patet quia immediatè textus exemplificat in reditu oleæ, vel alterius rei, niſi ex communi, & non ex ſingulari utilitate acciperetur. text. in *l. pretia rerum. in princip. ff. ad legem Falcid.* Et ſic maturitas & tempus collectionis quorumcunque fructuum accipitur ſecundum uſum regionis & commoditatem hominum, etiam accidentalem, ut ſi ſupervenientibus hoſtibus vel alia communi clade neceſſe ſit, vel utile fructus immaturos percipere. Tunc enim licet cuilibet cujus intereſt, vigilare, & hac occaſione uti, quæ habetur pro tempore maturitatis. Idem ſi aliàs in re particulari fructus erant caſu quodam fortuito perituri, & ubicunque alia juſta ratio præſumptionem fraudis excludit.

* Maturitatis tempus quemadmodum attendatur.

* Intellectus *l. pen. ff. de uſufruct. legat.*

37. Septimo quæro * de *columbario.* Dicendum quod ſi ſit à fundamentis extructum, perpetuo deſtinatum in fundo clientelario ad afferendum reditum columbarum, tunc cenſetur eſſe pars fundi, unà cum columbis in eo exiſtentibus ad creſcendum & multiplicandum, & hoc caſu columbæ, habentes conſuetudinem evolandi & revolandi, nedum ſunt in dominio noſtro. *l. naturalem §. pavonum quoque ff. de acquir. rer. dom.* & in poſſeſſione noſtra. *l. 3. §. item feras beſtias in fin. ff. de acq. vel amit. poſſeſſ.* ſed etiam cenſentur non inſtrumentum fundi: ſed pars fundi, & ha-

* De columbis & columbariis. v. Chaſſaneum in conſuetudines Burgundiæ Rubrica *des forests & paſturages.* §. ultimo.



Digitized by Google

bentur pro re immobili, ſicut fructus fundi, donec capiantur, prout ſuprà diximus de piſcibus ſtagni. ſecus ſi haberentur columbæ in quadam ſummitate tecti acceſſoriè, non in ædificio principaliter & perpetuo ad hoc deſtinato, quia etiam ſi evolarent & revolarent, & eſſent in dominio & poſſeſſione patrisfamilias non cenſerentur pars, nec reditus fundi, ſed puræ res mobiles. *l. limes in fin.* cum *l. ſeq. ff. de action. empti.* Intellige quando recens ibi poſitæ ſunt cauſa cuſtodiæ, ſecus ſi ad multiplicandum & continuandum reditum columbarum: quia tunc idem dicendum, ut de majore columbario, quia iſtud eſt diminutivum, ſeu parvum columbarium: & ita utimur in hoc regno, & eſt rationabile, ex quo ſequitur quod legatarius, vel hæres mobilium, non poterit petere, nec capere pullos columbarum exiſtentes in tali columbario, nec cæteras evolantes & revolantes ad illud, ſed ſpectant ad hæredem immobilium, & generaliter tranſeunt ad eum ad quem tranſit fundus & columbarium.

38. Æſtimantur enim & appretiantur columbaria hujuſmodi, & ſtagna, cum his quæ continent, in approbatione fundi, ſicut æſtimatur unus particularis ager, cum fructibus in eo pendentibus & contentis, & ſic patet quòd patronus poterit capere, & ſuas facere columbas columbarii feudi ad manum ſuam poſiti, tanquam fructum & reditum feudi, non tamen poterit unquam evacuare totum columbarium, nec etiam capere majores columbas, quæ fructificant: nec primos puta menſis Martii fœtus, qui ſolent relinqui ad multiplicandum, & reditum afferendum per totum annum: quoniam iſtud non eſſet fructus maturos durante manus appoſitione emergentes colligere, ſed fructus futuros funditus deſtruere, & ipſum fundum, & quaſi proprietatem deteriorare, & ſterilem reddere, quod eſt illicitum & nimis dedecens patrono. Et quod dixi de columbis, idem intelligendum de armento & pecuario, quando feudalis fundus eſt ad hoc deſtinatus, ut fructum & reditum afferat ex iſtis, puta ex equitio, vel etiam ex leporario aut venatione. In Neuſtria pars agrorum deſtinata eſt pecuariis, & in vicina Cenomania, ita etiam expreſſim cavetur conſuetudinis Cenomanenſ. §. 116. & Andegavenſ. §. 103. Debet ergo capere ſecundum modum regionis, & uſum boni patrisfamilias & non aliter uti, nec abuti: interim autem mero jure non liceret vaſallo illas contingere, ſicut nec piſces ſtagni, nec alios fructus pendentes feudi. Sed ut * civiles & benigni ſunt apud nos patroni, non ſolent hæc minuta perſequi, ſicut nec à laribus propriis vaſallos, vel eorum hæredes expellere, aut habitationis mercedes exigere, pro tempore quo duravit manus injectio.

* Pariſienſium patronorum benignitas & liberalitas.

39. Sed contenti majoribus & certioribus fructibus, vel eorum pretio, reliqua permittunt, vel moroſis clientibus, & rectè, & laudabiliter faciunt, nec aliter in cæteris provinciis fieri puto, à nobilioribus, & cordatis patronis, eorum enim gravitatem & officium decet, non ad vivum (quod aiunt) clientes exigere, & ſummo jure uti, ſed mitius & non acerbè, tanquam cum infeſtis agere, ut etiam ſupra dixi: non enim jura hæc dominicalia ſeu feudalia debent inter patronos & clientes exerceri amarè, tanquam inter infeſtos, ut in ſimili textus eſt in *l. ſi id quid. §. ſi quas.* ſeu quaſi inter malevolos, *l. ſed ſi vir. § quod legatarius. ff. de donat. inter vir. & uxor. facit.* quod nec vel ab extraneo venditore affirmatum, amarè ab eo exigendum eſt: ſed cum quodam temperamento, inquit text. in *l. ſi quid venditor. ff. de ædil. edict.* An autem in hoc regno, & maximè in præcellenti hujus urbis præfectura, liceat cuilibet de novo periſterotrophium, hoc eſt, columbarium ædificare, vel antiquum ampliare, quia altius extra materiam hujus §. excurrit inquiſitio hujus quæſtionis, & non poteſt commodè diſcuti ſeorſum à ſervitutibus & juribus curiarum dominicalium, de quibus latè tracto *infra §. 169.* & ita remitto ad ibi dicenda.

40. OCTAVO quæro de * *nemoribus*: & ſatis patet ex ſeptem quæſtionibus præcedentibus, & ex nona ſequenti quid ſit dicendum quo ad lucrum fructuum, commoditatem & uſum, tam in cæduis, quæ ſunt in fructu & ſpectant ad patronum ſecundum præfatam regulam & modificationem: præſertim *eod. §. ſuprà num.* 28. quàm in non cæduis, quæ non ſunt in fructu, & non poſſunt dejici à patrono, licèt ad eum ſpectent pro tempore fructus glandium, & hujuſmodi: quemadmodum non licet ei arbores proceras vel fructiferas feudi ſcindere, licèt earum fructus interim lucretur. *l. ex ſylva cædua. l. ſequent. ff. de uſufruct.*

* Adi Chaſſaneum in conſuet. Burgund. rubric. *des foreſts*, 2. num. 23. verſ. de uſagio vero nemoris videndum eſt.

Sed ad ampliorem doctrinam & utilitatis præcedentium examinationem quæro, quid * ſi dominus prehenſo feudo ſtatim vendidit ligna ſcindenda ſylvæ cæduæ, quæ erat in tempore ſcindendi, & recepit promptè quartam partem pretii, puta 300. libras: Emptor verò ſe obligavit ad ſolvendum aliam quartam pretii poſt tres menſes, & totum reſiduum poſt alios tres menſes, infra quos tenebitur omnia ligna ſcindere & exportare, ut ſylva ſine impedimento revireſcat: vel aliter fuit conventum, ut ſolent hujuſmodi contractus multifariam fieri. Et accidit quòd poſt tres menſes à prehenſione, quum emptor jam abſcidiſſet quartam partem lignorum, & erat paratus ad totum reſiduum ſcindendum, vaſallus (antiquus vel novus, non refert) acceſſit ad dominum, fidem & juſta debitè offerens, renovationem inveſtituræ, & levationem manus dominicæ poſtulans: quæritur cujus ſit hæc lignorum ſectio vel eorum pretium. Sed circumſcripta dicta noſtra modificatione, *ſuprà num.* 28. hæc quæ valdè eſſet ambagioſa, & inſuper in magnam duritiem & multa inconvenientia exiret & experiendi cauſa.

* Si prehenſo feudo vaſalli dominus ligna ſylvæ cæduæ ſtatim vendiderit, & partem pretii receperit, & poſt ſupervenerit vaſallus, juſta ei offerens, utrum venditioni illi factæ ſtare teneatur.

41. Primò, dicta modificatione ceſſante dicendum eſſet, quòd ligna jam ſciſſa & ad mobilia redacta per patronum vel ſuos, eſſent ei irrevocabiliter acquiſita, ſaltem attento, quòd vaſallus non purgavit moram in continenti, ſecundum not. *ſupra ead. gloſſ. num.* 24. Deinde ſupereſſet longa, triceps, perplexa & intricata quæſtio, de eo quod reſtat abſcindendum, an ſcindi poſſit ad commodum patroni, an verò debeat relinqui vaſallo. Et an teneatur ſtare venditioni factæ per patronum, ne patronus teneatur emptori de evictione. Quinetiam quæſtio communis eſt ad inchoatam piſcationem ſtagni, & ad multa alia ſimilia. Et arguitur quòd illud quod reſtat abſcindendum, debeat relinqui vaſallo, quia eſt pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. l. fin. §. fructus autem. ff. quæ in fraud. creditorum.* Et ritè factis oblationibus ſtatim ceſſare debet prehenſio feudalis, & omnis effectus pro tempore ſequenti, ut dicemus infrà in §. ſeq. & latius in §. 15. Et videtur caſus in *l. qui ſaxum. ff. de donation.* ubi ſi vendidero vel donavero ſaxum eximendum, vel actionem cædendam, quamvis poſt exemptionem vel ſciſſionem, non poſſim pœnitere, nec impedire evehi & adſportari: tamen antequam lapis exemptus ſit, vel arbor cæſa, poſſum pœnitendo impedire exemptionem & ſciſſionem: quia non obſtante deſtinatione ad eximendum vel cædendum etiam deducta in contractum, tamen antequam actualiter conſenſu meo ſcindatur, vel eximatur, res remanet mea, & pars fundi, & non habetur pro re ſeparata. Et hanc partem tenendo, inſurgit duplex quæſtio. Prima, an vaſallus teneatur ſtare venditioni factæ per patronum, & an in totum: An verò tantùm pro parte, ſylva jam ſciſſa, & ad mobile redacta. Secunda quæſtio, An & in quantum patronus tenea-

Digitized by Google

tur emptori de evictione, quatenus vaſallus non tenetur ei ſtare, nec ei ſtat. Utraque quæſtio hinc inde diſputari poteſt, ſed his poſterioribus capitibus omiſſis, quia etiam explorandi gratia formatur tota hæc quæſtio,

* Fructus maturi & colligi incœpti habentur pro collectis.

42. Redeo ad primum, & præcipuum ejus caput, in quo contrarium arguitur, quia* ex quo hujuſmodi ligna ſunt fructus nedum maturi & parati ad colligendum, ſed etiam incœpti colligi, habentur pro collectis, per not. *ſuprà ead. gloſſ. num.* 25. Et alioqui tam mercatores quàm patroni prætextu & auctoritate hujus §. poſſent decipi: quia patroni manu injecta, exiſtimarent jure ſuo facere, vendendo collectionem fructuum maturorum vineæ, vel meſſium, vel ſtagni, aut ſylvæ. Deinde in medio collectionis accederet vaſallus, & ſi poſſet impedire collectionem perfici, fraudarentur mercatores, qui bona fide contraxerunt cum patrono, & patronus teneretur eis de evictione, & fieret prehenſio juſta (quamvis ritè facta) damnoſa. Quare dicendum videtur, quòd fructus maturi & incœpti colligi habentur pro collectis, tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſalli. Unde ſi vaſallus poſtquam incœpit meſſem aut vindemiam facere, vel ſtagni clavem reſignare, ſi vendat vel donet feudum, non tranſeunt hujuſmodi fructus (etiam pro reſiduo adhuc ſtante) in emptorem ſcientem vel donatarium, ſed tanquam mobilia & fructus collecti judicantur, & ſic remanent vel donatori, ab eo tamen auferendi infra tempus competens, ne impedimentum faciant novo requiſitori, juxta *l. Proculus, in fin. ff. de uſufruct. l. prætor. §. fin. ff. de damn. infecto.*

43. Unde hoc ultimo cap. ſi patronus ſtatim manum injiciat feudo per venditionem vel donationem, ſub clauſula conſtituti factam aperto, non poteſt colligere reſiduum dictorum fructuum, ſed debet veteri vaſallo permittere collectionem cœptam, quia præventus eſt. Idem pariter videtur, ſi feudum prius erat apertum. Et dum vaſallus, qui nondum juſta fecerat, inſtaret collectioni fructuum, patronus manum injecit, & commiſſarios deputavit: quia patronus non debet impedire perfici collectionem cœptam, & in ea ſui commiſſarii nihil habent facere, ſed in aliis fructibus, ſi qui ſint in feudo non cœpti colligi. Idem etiam juris ſervandum videtur ex parte patroni, ut ſi dum ipſe aut ſui commiſſarii inſtant collectioni fructuum, vaſallus accedat juſta offerens, non debent dicti commiſſarii deſiſtere à perficienda collectione cœpta ad commodum patroni. Hinc eſt quod conſuetudo Meldenſis §. 127. & conſuetudo Aurelianenſis §. 81. expreſsè diſponunt, quòd piſcatura ſtagni clave reſignata, cenſetur quid mobile. Et quia iſtud eſt æquum & rationabile, & ad vitanda multa inconvenientia expediens, ſervandum videtur. Et ceſſabit illa quæſtio, an ſaltem vaſallus teneatur ſtare contractui bona fide facto per patronum, accipiendo pretium pro rata reſidui, per notata in *l. filio familias §. ſi vir in quinquennium. ff. ſolut. matrim.* & quod ibi ſingulariter not. Alexand. *collat.* 4. *verſic. item fallit, quando. & collat. penul. ver. limita etiam in venditore; in vim pacti, de retrovendendo redimente.* Item ceſſat alia difficultas; An patronus teneatur de evictione, juxta *l.* 1. & per tot. *C. de eviction.* at non juxta *l. ſi quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

44. Sed quorſum multas difficultates evitare, velut è Charybdi in Scyllam ut in majus iniquitatis præcipitium recidatur? Quid enim iniquius, quàm quòd infra trimeſtre dominus feudi lucretur, non modò unius integri anni, ſed novem vel duodecim annorum fructus diverſos, ſi ſylva hæc erat novem vel duodecim annorum, ſolita nono vel duodecimo quoque anno ſcindi? Ut omittam hujus partis argumenta, aliis argumentis everti poſſe, & priorem partem novis fulciri; reſolvendo dico, quòd in hac hypotheſi, *ſuprà num.* 40. nec illas quidem 300. libras lucrabitur dominus, & vix tertiam partem illius ſummæ, ſed tantùm lucrari debet pro rata unius anni, videlicet nonam partem pretii, ſi ſylva ſit novem annorum, vel duodecimam, ſi ſit duodecim. Et hoc per tertiam illam noſtram modificationem, *ſuprà num.* 28. quam utilem, æquam & neceſſariam oſtendit, non ſolûm viva ipſa ratio, quam ſupra tetigimus, ſed etiam ipſa rerum experientia. Qua noſtra moderatione contentari debet patronus, utpote capiens notabile lucrum, notabiliter excedens tempus prehenſionis ſuæ: nec vaſallus conqueri debet, quia non ſupra modum gravatur, & hoc eſt quod ait *l. in ambiguis, in fin.* quotiens æquitatem deſiderii, naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, juſtis decretis retemperanda eſt. *ff. de religioſ. & ſumpt. funer. l. non ſine. §. quamvis. C. de bon. quæ liberis.*

45. Sed quid ſi vaſallus cauſificetur, quòd nondum erat venditurus, ſed ſervaturus dictam ſylvam uſque ad viginti annos? Reſpondi, poſt factum non poteſt hoc cauſſificari in damnum patroni, qui fecit hoc ſecundum morem regionis, & conſuetudinem patrisfamilias, ut fieri ſolet in actu ſimili, & in re ad talem uſum deſtinata: ſed ante factum, id eſt ſtante ſylva, antequam ulla arbos ſecta ſit, poteſt impedire, refundendo ſumptus, ut dixi *ſupra eadem gloſſ. num.* 31. Nec eſt inconveniens quòd hoc caſu careat patronus omni lucro pœnali, ut quoties maturis fructibus, poſt prehenſionem ferè etiam annalem ſupervenit vaſallus, patronus etiam abit indemnis, nec tenetur de evictione ſuperveniente vaſallo, cùm tantum dominus feudalis ſub prehenſione taliter reſolubili, feudum tenens contraxerit, *d. l. ſi quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

46. Unde in præfata hypotheſi dico, quod vaſallus poteſt in nondum ſecto, emptorem impedire, & reſiduum ſectionis aliis vendere, vel differre ſectionem in annos ſequentes: & nihilominus exigere pretium pro rata ſectionis, relinquendo domino partem contingentem ratam unius anni tantùm. Nec habet emptor recurſum injectionis, per *d. l. ſi quis domum.* Nec obſtat quòd vaſallus non poteſt pro parte approbare, & pro parte improbare contractum, quia propriè non capit hanc partem pretii in vim contractus, ſed tanquam æſtimationem à ſecante factam lignorum ſuorum, quæ poterat auferre vel vendicare, ſicut fructus ſuos maturos ab aliis diſſectos. *l. ſi ſervus ſervum. §. ſi olivam. ff. ad legem Aquiliam*, videlicet quatenus patronus ultra debitum ſecuit, vel ſecare fecit. Quatenus enim ultra debitum ſecuit, vel ſecare fecit patronus (ut per adventum vaſalli apparet) non fecit fructus ſuos.

47. Quod ſi vaſallus juſta facere deſiviſſet per biennium, lucraretur dominus pro rata biennii per rationem ejuſdem modificationis noſtræ, nec tenebitur emptor facti, etiam ſi abſtulerit, ut in *d. §. ſi olivam.* cùm haberet juſtum titulum, quamvis reſolubilem. Quod ſi emptor vili pretio emerit, & dominum deceperit, poteſt vaſallus ligna ſecta (parte cedente domino omiſſa) vendicare, niſi reus juſtam æſtimationem dare malit, quam etiam tenetur vaſallus accipere pro lignis ſectis, cùm eſſent deſtinata ad vendendum, & venditio facta ſit per habentem poteſtatem: neſciebatur enim, an in fine anni, vel poſt plures annos venturus eſſet vaſallus.

* Secta ligna per vaſallum ante prehenſionem feudi jacentia tamen, utrum prehendi poſtea poſſint per dominum.

48. Sed quid ſi ante prehenſionem vaſallus ſectionem vendiderat? Reſpondeo, ſi * ſectio erat notabiliter inchoata, habetur pro perfecta, favore debitoris & pœnæ evitandæ. *l. Arrianus. ff. de action. & obligation.* quamvis non ex parte patroni odio pœnæ, ut *ſuprà eod. num.* Sed ſi nondum eſt inchoata. nihil ad patronum de hac venditione, ſicut nec de locatione, *ut infrà* §. 56. niſi in locis in quibus tenetur patronus ſtare colono, ut in conſuetud. Pictavienſ. §. 100. Cenoman. §.



Digitized by Google

bentur pro re immobili, ſicut fructus fundi, donec capiantur, prout ſuprà diximus de piſcibus ſtagni. ſecus ſi haberentur columbæ in quadam ſummitate tecti acceſſoriè, non in ædificio principaliter & perpetuo ad hoc deſtinato, quia etiam ſi evolarent & revolarent, & eſſent in dominio & poſſeſſione patrisfamilias non cenſerentur pars, nec reditus fundi, ſed puræ res mobiles. *l. limes in fin.* cum *l. ſeq. ff. de action. empti.* Intellige quando recens ibi poſitæ ſunt cauſa cuſtodiæ, ſecus ſi ad multiplicandum & continuandum reditum columbarum: quia tunc idem dicendum, ut de majore columbario, quia iſtud eſt diminutivum, ſeu parvum columbarium: & ita utimur in hoc regno, & eſt rationabile, ex quo ſequitur quod legatarius, vel hæres mobilium, non poterit petere, nec capere pullos columbarum exiſtentes in tali columbario, nec cæteras evolantes & revolantes ad illud, ſed ſpectant ad hæredem immobilium, & generaliter tranſeunt ad eum ad quem tranſit fundus & columbarium.

38. Æſtimantur enim & appretiantur columbaria hujuſmodi, & ſtagna, cum his quæ continent, in approbatione fundi, ſicut æſtimatur unus particularis ager, cum fructibus in eo pendentibus & contentis, & ſic patet quòd patronus poterit capere, & ſuas facere columbas columbarii feudi ad manum ſuam poſiti, tanquam fructum & reditum feudi, non tamen poterit unquam evacuare totum columbarium, nec etiam capere majores columbas, quæ fructificant: nec primos puta menſis Martii fœtus, qui ſolent relinqui ad multiplicandum, & reditum afferendum per totum annum: quoniam iſtud non eſſet fructus maturos durante manus appoſitione emergentes colligere, ſed fructus futuros funditus deſtruere, & ipſum fundum, & quaſi proprietatem deteriorare, & ſterilem reddere, quod eſt illicitum & nimis dedecens patrono. Et quod dixi de columbis, idem intelligendum de armento & pecuario, quando feudalis fundus eſt ad hoc deſtinatus, ut fructum & reditum afferat ex iſtis, puta ex equitio, vel etiam ex leporario aut venatione. In Neuſtria pars agrorum deſtinata eſt pecuariis, & in vicina Cenomania, ita etiam expreſſim cavetur conſuetudinis Cenomanenſ. §. 116. & Andegavenſ. §. 103. Debet ergo capere ſecundum modum regionis, & uſum boni patrisfamilias & non aliter uti, nec abuti: interim autem mero jure non liceret vaſallo illas contingere, ſicut nec piſces ſtagni, nec alios fructus pendentes feudi. Sed ut * civiles & benigni ſunt apud nos patroni, non ſolent hæc minuta perſequi, ſicut nec à laribus propriis vaſallos, vel eorum hæredes expellere, aut habitationis mercedes exigere, pro tempore quo duravit manus injectio.

* Pariſienſium patronorum benignitas & liberalitas.

39. Sed contenti majoribus & certioribus fructibus, vel eorum pretio, reliqua permittunt, vel moroſis clientibus, & rectè, & laudabiliter faciunt, nec aliter in cæteris provinciis fieri puto, à nobilioribus, & cordatis patronis, eorum enim gravitatem & officium decet, non ad vivum (quod aiunt) clientes exigere, & ſummo jure uti, ſed mitius & non acerbè, tanquam cum infeſtis agere, ut etiam ſupra dixi: non enim jura hæc dominicalia ſeu feudalia debent inter patronos & clientes exerceri amarè, tanquam inter infeſtos, ut in ſimili textus eſt in *l. ſi id quid. §. ſi quas.* ſeu quaſi inter malevolos, *l. ſedſi vir. §. quod legatarius. ff. de donat. inter vir. & uxor. facit,* quod nec vel ab extraneo venditore affirmatum, amarè ab eo exigendum eſt: ſed cum quodam temperamento, inquit text. in *l. ſi quid venditor. ff. de ædil. edict.* An autem in hoc regno, & maximè in præcellenti hujus urbis præfectura, liceat cuilibet de novo periſterotrophium, hoc eſt, columbarium ædificare, vel antiquum ampliare, quia altius extra materiam hujus §. excurrit inquiſitio hujus quæſtionis, & non poteſt commodè diſcuti ſeorſum à ſervitutibus & juribus curiarum dominicalium, de quibus latè tracto *infra* §. 169. & ita remitto ad ibi dicenda.

40. Octavo quæro de * *nemoribus*: & ſatis patet ex ſeptem quæſtionibus præcedentibus, & ex nona ſequenti quid ſit dicendum quo ad lucrum fructuum, commoditatem & uſum, tam in cæduis, quæ ſunt in fructu & ſpectant ad patronum ſecundum præfatam regulam & modificationem: præſertim *eod. §. ſuprà num.* 28. quàm in non cæduis, quæ non ſunt in fructu, & non poſſunt dejici à patrono, licèt ad eum ſpectent pro tempore fructus glandium, & hujuſmodi: quemadmodum non licet ei arbores proceras vel fructiferas feudi ſcindere, licèt earum fructus interim lucretur. *l. ex ſylva cædua. l. ſequent. ff. de uſufruct.*

* AdiChaſſaneum in conſuet. Burgund. rubric. *des foreſts*, 2. *num.* 23. verſ. de uſagio vero nemoris videndum eſt.

Sed ad ampliorem doctrinam & utilitatis præcedentium examinationem quæro, quid * ſi dominus prehenſo feudo ſtatim vendidit ligna ſcindenda ſylvæ cæduæ, quæ erat in tempore ſcindendi, & recepit promptè quartam partem pretii, puta 300. libras: Emptor verò ſe obligavit ad ſolvendum aliam quartam pretii poſt tres menſes, & totum reſiduum poſt alios tres menſes, infra quos tenebitur omnia ligna ſcindere & exportare, ut ſylva ſine impedimento revireſcat: vel aliter fuit conventum, ut ſolent hujuſmodi contractus multifariam fieri. Et accidit quòd poſt tres menſes à prehenſione, quum emptor jam abſcidiſſet quartam partem lignorum, & erat paratus ad totum reſiduum ſcindendum, vaſallus (antiquus vel novus, non refert) acceſſit ad dominum, fidem & juſta debitè offerens, renovationem inveſtituræ, & levationem manus dominicæ poſtulans: quæritur cujus ſit hæc lignorum ſectio vel eorum pretium. Sed circumſcripta dicta noſtra modificatione, *ſupra num.* 28. hæc quæ valdè eſſet ambagioſa, & inſuper in magnam duritiem & multa inconvenientia exiret & experiendi cauſa.

* Si prehenſo feudo vaſalli dominus ligna ſylvæ cæduæ ſtatim vendiderit, & partem pretii receperit, & poſt ſupervenerit vaſallus, juſta ei offerens, utrum venditioni illi factæ ſtare teneatur.

41. Primò, dicta modificatione ceſſante dicendum eſſet, quòd ligna jam ſciſſa & ad mobilia redacta per patronum vel ſuos, eſſent ei irrevocabiliter acquiſita, ſaltem attento, quòd vaſallus non purgavit moram in continenti, ſecundum not. *ſupra ead. gloſſ. num.* 24. Deinde ſupereſſet longa, triceps, perplexa & intricata quæſtio, de eo quod reſtat abſcindendum, an ſcindi poſſit ad commodum patroni, an verò debeat relinqui vaſallo. Et an teneatur ſtare venditioni factæ per patronum, ne patronus teneatur emptori de evictione. Quinetiam quæſtio communis eſt ad inchoatam piſcationem ſtagni, & ad multa alia ſimilia. Et arguitur quòd illud quod reſtat abſcindendum, debeat relinqui vaſallo, quia eſt pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. l. fin. §. fructus autem. ff. quæ in fraud. creditorum.* Et ritè factis oblationibus ſtatim ceſſare debet prehenſio feudalis, & omnis effectus pro tempore ſequenti, ut dicemus infrà in §. ſeq. & latius in §. 15. Et videtur caſus in *l. qui ſaxum. ff. de donation.* ubi ſi vendidero vel donavero ſaxum eximendum, vel actionem cædendam, quamvis poſt exemptionem vel ſciſſionem, non poſſim pœnitere, nec impedire evehi & adſportari: tamen antequam lapis exemptus ſit, vel arbor cæſa, poſſum pœnitendo impedire exemptionem & ſciſſionem; quia non obſtante deſtinatione ad eximendum vel cædendum etiam deducta in contractum, tamen antequam actualiter conſenſu meo ſcindatur, vel eximatur, res remanet mea, & pars fundi, & non habetur pro re ſeparata. Et hanc partem tenendo, inſurgit duplex quæſtio. Prima, an vaſallus teneatur ſtare venditioni factæ per patronum, & an in totum: An verò tantùm pro parte, ſylva jam ſciſſa, & ad mobile redacta. Secunda quæſtio, An & in quantum patronus tenea-

Digitized by Google

tur emptori de evictione, quatenus vaſallus non tenetur ei ſtare, nec ei ſtat. Utraque quæſtio hinc inde diſputari poteſt, ſed his poſterioribus capitibus omiſſis, quia etiam explorandi gratia formatur tota hæc quæſtio,

* Fructus maturi & colligi incœpti habentur pro collectis.

42. Redeo ad primum, & præcipuum ejus caput, in quo contrarium arguitur, quia* ex quo hujuſmodi ligna ſunt fructus nedum maturi & parati ad colligendum, ſed etiam incœpti colligi, habentur pro collectis, per not. *ſuprà ead. gloſſ. num.* 25. Et alioqui tam mercatores quàm patroni prætextu & auctoritate hujus §. poſſent decipi: quia patroni manu injecta, exiſtimarent jure ſuo facere, vendendo collectionem fructuum maturorum vineæ, vel meſſium, vel ſtagni, aut ſylvæ. Deinde in medio collectionis accederet vaſallus, & ſi poſſet impedire collectionem perfici, fraudarentur mercatores, qui bona fide contraxerunt cum patrono, & patronus teneretur eis de evictione, & fieret prehenſio juſta (quamvis ritè facta) damnoſa. Quare dicendum videtur, quòd fructus maturi & incœpti colligi habentur pro collectis, tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſalli. Unde ſi vaſallus poſtquam incœpit meſſem aut vindemiam facere, vel ſtagni clavem reſignare, ſi vendat vel donet feudum, non tranſeunt hujuſmodi fructus (etiam pro reſiduo adhuc ſtante) in emptorem ſcientem vel donatarium, ſed tanquam mobilia & fructus collecti judicantur, & ſic remanent vel donatori, ab eo tamen auferendi infra tempus competens, ne impedimentum faciant novo requiſitori, juxta *l. Proculus, in fin. ff. de uſufruct. l. prætor. §. fin. ff. de damn. infecto.*

43. Unde hoc ultimo cap. ſi patronus ſtatim manum injiciat feudo per venditionem vel donationem, ſub clauſula conſtituti factam aperto, non poteſt colligere reſiduum dictorum fructuum, ſed debet veteri vaſallo permittere collectionem cœptam, quia præventus eſt. Idem pariter videtur, ſi feudum prius erat apertum. Et dum vaſallus, qui nondum juſta fecerat, inſtaret collectioni fructuum, patronus manum injecit, & commiſſarios deputavit: quia patronus non debet impedire perfici collectionem cœptam, & in ea ſui commiſſarii nihil habent facere, ſed in aliis fructibus, ſi qui ſint in feudo non cœpti colligi. Idem etiam juris ſervandum videtur ex parte patroni, ut ſi dum ipſe aut ſui commiſſarii inſtant collectioni fructuum, vaſallus accedat juſta offerens, non debent dicti commiſſarii deſiſtere à perficienda collectione cœpta ad commodum patroni. Hinc eſt quod conſuetudo Meldenſis §. 127. & conſuetudo Aurelianenſis §. 81. expreſſè diſponunt, quòd piſcatura ſtagni clave reſignata, cenſetur quid mobile. Et quia iſtud eſt æquum & rationabile, & ad vitanda multa inconvenientia expediens, ſervandum videtur. Et ceſſabit illa quæſtio, an ſaltem vaſallus teneatur ſtare contractui bona fide facto per patronum, accipiendo pretium pro rata reſidui, per notata in *l. filio familias §. ſi vir in quinquennium. ff. ſolut. matrim.* & quod ibi ſingulariter not. Alexand. *collat.* 4. *verſic. item fallit, quando. & collat. penul. ver. limita etiam in venditore, in vim pacti, de retrovendendo redimente.* Item ceſſat alia difficultas; An patronus teneatur de evictione, juxta *l.* 1. & per tot. *C. de evict.* at non juxta *l. ſi quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

44. Sed quorſum multas difficultates evitare, velut è Charybdi in Scyllam ut in majus iniquitatis præcipitium recidatur? Quid enim iniquius, quàm quòd infra trimeſtre dominus feudi lucretur, non modò unius integri anni, ſed novem vel duodecim annorum fructus diverſos, ſi ſylva hæc erat novem vel duodecim annorum, ſolita nono vel duodecimo quoque anno ſcindi? Ut omittam hujus partis argumenta, aliis argumentis everti poſſe, & priorem partem novis fulciri; reſolvendo dico, quòd in hac hypotheſi, *ſuprà num.* 40. nec illas quidem 300. libras lucrabitur dominus, & vix tertiam partem illius ſummæ, ſed tantùm lucrari debet pro rata unius anni, videlicet nonam partem pretii, ſi ſylva ſit novem annorum, vel duodecimam, ſi ſit duodecim. Et hoc per tertiam illam noſtram modificationem, *ſuprà num.* 28. quam utilem, æquam & neceſſariam oſtendit, non ſolùm viva ipſa ratio, quam ſupra tetigimus, ſed etiam ipſa rerum experientia. Qua noſtra moderatione contentari debet patronus, utpote capiens notabile lucrum, notabiliter excedens tempus prehenſionis ſuæ: nec vaſallus conqueri debet, quia non ſupra modum gravatur, & hoc eſt quod ait *l. in ambiguis, in fin.* quotiens æquitatem deſiderii, naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, juſtis decretis retemperanda eſt. *ff. de religioſ. & ſumpt. funer. l. non ſine. §. quamvis. C. de bon. quæ liberis.*

45. Sed quid ſi vaſallus cauſificetur, quòd nondum erat venditurus, ſed ſervaturus dictam ſylvam uſque ad viginti annos? Reſpondi, poſt factum non poteſt hoc cauſſificari in damnum patroni, qui fecit hoc ſecundum morem regionis, & conſuetudinem patrisfamilias, ut fieri ſolet in actu ſimili, & in re ad talem uſum deſtinata: ſed ante factum, id eſt ſtante ſylva, antequam ulla arbos ſecta ſit, poteſt impedire, refundendo ſumptus, ut dixi *ſuprà eadem gloſſ. num.* 31. Nec eſt inconveniens quòd hoc caſu careat patronus omni lucro pœnali, ut quoties maturis fructibus, poſt prehenſionem ferè etiam annalem ſupervenit vaſallus, patronus etiam abit indemnis, nec tenetur de evictione ſuperveniente vaſallo, cùm tantum dominus feudalis ſub prehenſione taliter reſolubili, feudum tenens contraxerit, *d. l. ſi quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

46. Unde in præfata hypotheſi dico, quod vaſallus poteſt in nondum ſecto, emptorem impedire, & reſiduum ſectionis aliis vendere, vel differre ſectionem in annos ſequentes: & nihilominus exigere pretium pro rata ſectionis, relinquendo domino partem contingentem ratam unius anni tantùm. Nec habet emptor recurſum injectionis, per *d. l. ſi quis domum.* Nec obſtat quòd vaſallus non poteſt pro parte approbare, & pro parte improbare contractum, quia propriè non capit hanc partem pretii in vim contractus, ſed tanquam æſtimationem à ſecante factam lignorum ſuorum, quæ poterat auferre vel vendicare, ſicut fructus ſuos maturos ab aliis diſſectos. *l. ſi ſervus ſervum. §. ſi olivam. ff. ad legem Aquiliam*, videlicet quatenus patronus ultra debitum ſecuit, vel ſecare fecit. Quatenus enim ultra debitum ſecuit, vel ſecare fecit patronus (ut per adventum vaſalli apparet) non fecit fructus ſuos.

47. Quod ſi vaſallus juſta facere deſiviſſet per biennium, lucraretur dominus pro rata biennii per rationem ejuſdem modificationis noſtræ, nec tenebitur emptor facti, etiam ſi abſtulerit, ut in *d. §. ſi olivam.* cùm haberet juſtum titulum, quamvis reſolubilem. Quod ſi emptor vili pretio emerit, & dominum deceperit, poteſt vaſallus ligna ſecta (parte cedente domino omiſſa) vendicare, niſi reus juſtam æſtimationem dare malit, quam etiam tenetur vaſallus accipere pro lignis ſectis, cùm eſſent deſtinata ad vendendum, & venditio facta ſit per habentem poteſtatem: neſciebatur enim, an in fine anni, vel poſt plures annos venturus eſſet vaſallus.

* Secta ligna per vaſallum ante prehenſionem feudi jacentia tamen, utrum prehendi poſtea poſſint per dominum.

48. Sed quid ſi ante prehenſionem vaſallus ſectionem vendiderat? Reſpondeo, ſi * ſectio erat notabiliter inchoata, habetur pro perfecta, favore debitoris & pœnæ evitandæ. *l. Arrianus. ff. de action. & obligation.* quamvis non ex parte patroni odio pœnæ, ut *ſuprà eod. num.* Sed ſi nondum eſt inchoata, nihil ad patronum de hac venditione, ſicut nec de locatione, *ut infra* §. 56. niſi in locis in quibus tenetur patronus ſtare colono, ut in conſuetud. Pictavienſ. §. 100. Cenoman. §.

§. 117. Andegavenſ. §. 104. Senonenſ. §. 184. *in fin.* Tunc enim ſub illis & ſimilibus conſuetudinibus valdè æquis tenebitur patronus * ſtare contractui. Recipiet etiam pretium, ſed venienti vaſallo reſtituet, retinendo partem anni, vel pro rata biennii, ſi veniat paulò poſt annum: vel triennii, ſi paulò poſt biennium, & ſic de aliis. Idem de piſcaturis ſtagnorum, & ſic brevius multæ quæſtiones æquabiliter & dilucidè ſolvuntur: ſed quia de evictione tetigi, nec plenè reſolvi, quia non omnia ſimul poſſunt dici, & explicatione indiget, formo hypotheſim ſequentem.

* Contractui facto per vaſallum utrum patronus ſtare teneatur.

49. Nono juxta hæc quæro. Pone quod ſi patronus tenens feudum ex defectu hominis ad manum ſuam * locaverit colono uſque ad tres, vel quatuor annos: deinde in ſecundo vel tertio anno accedat vaſallus juſta offerens, & fecit ceſſare vim prehenſionis pro tempore futuro, Utrum vaſallus teneatur ad hoc, ut obtineat levationem manus, cavere de non expellendo dicto colono. Et ſi non teneatur & eum expellat, an patronus teneatur de evictione? Ad primum videretur quòd ſic, ſuppoſito quod locatio ſit alias ritè & utiliter facta, quum facta ſit à legitimo adminiſtratore, cui officium non debet eſſe damnoſum. *l. ſed ſi quis. ff. quemadmod. teſtam. aperiantur* Igitur per not. in ſimili, per text. & ibi Bart. Paul. Alexand. in *d. §. ſi vir in quinquennium*; contrarium eſt verum, quia patronus non habet jus nec adminiſtrationem niſi ad tempus, & non nomine vaſalli, ſed nomine ſuo proprio duntaxat. Et ſic non poteſt obligare vaſallum qui non tenetur de factis & geſtis à patrono, ſicut & patronus prehendens non tenetur de factis & contractibus vaſalli *infra* §. 18. Et ſicut poteſt expellere colonum vaſalli, ita & vaſallus ſublata prehenſione colonum patroni, & ei relinquere ſolum impenſas ſeminis & laboris, prout in ſimili habetur. *infra* §. 56.

* Locationi feudi factæ per dominum utrum vaſallus ſuperveniens & juſta ei offerens ſtare teneatur.

50. Ad ſecundum breviter reſpondeo, diſtinguendum in qua qualitate patronus contraxerit, quoniam non tenebitur, ſi locaverit tanquam dominus feudalis, prout * in illa qualitate feudum prehenſum exercere debet, ut diximus. *ſupra eo glo. 4. quæſt. 2. numer. 24. per text. in l. ſi quis domum §. 1. ff. locati.* ubi expreſsè notant Alber. Bald. in *lect. antiq. in fin.* Bartol. & Paul. differentiam eſſe, an quis vendat, vel locet rem ſimpliciter, ſeu tanquam proprietarius: an verò limitatim tanquam uſufructuarius, vel emphyteuta, quia hoc ultimo caſu ſecuta evictione, ſine ſua culpa ſecundum naturam, illius juris vel qualitatis in qua contraxit: non tenetur de evictione. Ita dicendum in patrono, quia ſive locaverit feudum prehenſum, ſive ejus fructus pendentes vendiderit, ſub qualitate domini feudalis, non tenetur ſecuta evictione per adventum vaſalli ſupervenientis antequam fructus inciperentur colligi, quia juxta hoc inerat ab initio contractus, & debuit prævideri à contrahente.

* Qualitas attenditur in qua actus geritur.

51. Secus ſi patronus ſimpliciter, ſeu tanquam proprietarius contraxerit, quia tunc ſecum contrahentem decepit: & teneri debet. Item ſecus ſi expreſsè ſe obligavit * de evictione: in quo nota quòd non ſufficeret generalis, & ſolita clauſula evictionis: quando contrahit, in qualitate expreſſa domini feudalis, quia illa generalis clauſula intelligitur ſecundum naturam actus per *l. fin.* & quæ ibi not. *Cod. de non numerat. pecun.* Sed tunc opus eſſet quòd ſpecialiter promitteret evictionem, etiamſi propter adventum vaſalli ſequeretur evictio. Tamen quo caſu dixi patronum non teneri de evictione, debet intelligi de damnis & intereſſe: quia ad reſtitutionem pretii tenetur ſecum contrahenti, pro rata ſcilicet, quia ille contrahens non potuit frui, per text. & not. in. *l. emptorem §. fin. ff. de act. empt.*

* An generalis ſponſio evictionis ſufficiat

52. Sed * quid ſi ſpecialiter eſſet conventum non præſtari evictionem propter adventum vaſalli? Tunc aliud prima facie videretur, ex quo ad certam & ſpecialem cauſam evictionis eſt deventum: & ſic quod excluditur etiam pretii repetitio, ſicut ſi de pretio non repetendo expreſsè eſſet conventum, per text. in *l. qui libertatis. in princip. ff. de eviction.* ubi ita tenent Bart. & Bal. Salic. *l. 1. Cod. de peri. & com. rei venditæ* Ludo. Roman. in *ſing. 382. ſi vendo.* Paul in *d. l. emptorem §. fin.* Angel. Aret. in §. *actionum. collat. 16. inſtitut. de action.* Hippolit. Marſil *in nota* 656. And. Tiraquel. in *conſuetud. Pictu.* §. 12. *gloſſ. 1. numer. 14. tit. de retract. proximitat.* Sed dico primo quòd etiamſi hoc commune dictum eſſet verum, adhuc intelligendum eſſet, & limitandum procedere in venditione fructuum pro certo pretio à principio ſemel ſolvendo. Secus in locatione, vel venditione fructuum, pretio per ſingulos annos pro rata diſtributo, quæ eſt vera locatio, ut tradit Bartol. in *diſpu. publicamus.* In locatione autem indiſtinctè fienda eſt remiſſio mercedis, pro annis quibus non licet frui, per jura vulgar. *l. qui inſulam. §. ædilis. l. ſi fundus. & per tot. ff. locati.*

* Promiſſio evictionis ex certa cauſa etiã pretii repetitionem excludit ex iiſdem cauſis.

53. Decimo quia ſæpè diximus patronum debere uti ad modum boni patris familias, & quis ſit ille modus, ſatis apparet ex prædictis in fructibus & reditibus, qui certo tempore totaliter colliguntur: ſed non quantum ad * illos qui certum collectionis tempus non habent: nec ſimul, ſed ſucceſſivè, & quotidie ſecundum exigentiam aut voluntatem patris familias colliguntur, putà in nemoribus, non deſtinatis ad ſcindendum, ſed ad uſum domini, pro miniſtrando igne neceſſario familiæ ex lignis ſuperfluis, fortè veterum aut demortuorum ramorum, vel arborum: in ſtagnis vel lacubus, qui non ſolent in totum evacuari, ſed quandocunque opus eſt cum ibi piſcatur: tum in columbariis, tum in vivariis ferarum, in his & omnibus ſimilibus, quæritur quis ſit modus utendi? Reſpondeo, ille eſt debitus * modus, qui ſit ſecundum conſuetudinem regionis, qualitatem & conditionem rei, & deſtinationem patris familias. Declaro primum, quia ſi conſuetudo & communis uſus certum tempus, & modum oſtendat, hoc deberet obſervari, & non eſt excedendum. Declaro ſecundum, quia non debent tali tempore, nec tam frequenter, nec in tanta quantitate, reditus colligi, quòd res unde colligitur, non poſſit ſuſtinere, ſed in ſe deterioretur, & areſcat, ſi àáque præjudicium notabile fructibus futuri temporis, aut proprietati vel ſubſtantiæ rei ipſius, quæ ſemper debet eſſe ſalva. Declaro tertium, quia ſi viridarium, ſalictum, ſylva, vel ſtagnum, ſunt deſtinata ad certum uſum vel modum, putà viridarium ad voluptatem * ſalictum ad uſum vinearum, & hortorum. eſt enim (ut frequentius uſurpatur) locus ſalicibus conſitus, & ita accipit Marcus Cato, *de re ruſt. cap.* 9. & Columel. *de re ruſt. lib. 4. c.* 30. Iuriſconſ. in *l. item ſi fundi §. nam & ſi fundi, ff. de uſufru.* in *l. quæſitum §. ea verò. ff. de fundo inſtruct. lega.* quandoque tamen pro ipſa arbore accipitur: ut in *l. vitem. ff. arbor. furt. cæſarum.* Sylva, ut decimo quoque anno, decima ejus pars cædatur: vel, ut non cædatur, ſed creſcat in nemus procerum, & ſolum pedalia & ſuperflua, pro igne familiæ evellantur. Idem de arundineto, oliveto & ſimilibus. Stagnum quoddam, non ut piſcatura vendatur, ſed ut in majoris ſtagni multiplicationem immittatur, non poteſt patronus ad alium uſum convertere, nec alio tempore, aut alio modo, quàm deſtinato uti; nec poteſt excedere aliquod horum trium, quin arbitrium boni viri excedat, quod conſiſtit in his tribus: hæc probantur in *l. item ſi fundi. l. æquiſſimum. l. ſed ſi quid. dict. l. uſufructuarium. ff. de uſufruct.*

* Fructibus certum collectionis tempus habentibus quemadmodum uti debeat dominus feudo vaſalli prehenſo.

* Modus utendi fructibus: debitus ex tribus circũſtantiis colligitur.

* Salictum quid.

54. Juxta hæc ad majorem declarationem quæro. Eſt in fundo lacus, in quo quandocunque libet domino patrifamilias piſcari: & ſylva non deputata ad cædendum, ſed ad ſuperflua ligna capiendum: vaſallus modicè & parcè ſolitus erat uti, * pro ſe & ſua familia tan-

* Uti ſylva;

Digitized by Google

& lacu vaſalli prehenſis ad eum modum quomodo utebatur vaſallus, utrum dominus teneatur.

tum, & non vendeſe: An patronus injecta manu ſua, habeat ſolum taliter uti? Reſpondeo quòd non: ſed poterit nedum pro ſe accipere, ſed de piſcaturis piſcium, & de mortuis & ſuperfluis lignis vendere, ſi lacus, & ſylva ad hoc ſufficiant: & in ſui ſubſtantia non deterriorentur, nec fiat notabile præjudicium futuri temporis reditibus, text. in *d. l. item ſi fundi, in fi. ib. & vendere licet.* paterfamilias non ſolebat vendere, ſed ipſe uti, ad modum enim referendum eſt, non ad qualitatem utendi, id eſt, non debet præciſè, & formaliter, ſeu in individuo attendi, qualiter & quatenus utebatur paterfamilias, ſed modus ipſe, deſtinatio, & conditio rei, in ſuo genere, quibus ſervatis dicitur patronus, vel uſufructuarius, aut ſimilis moderatè & rationabiliter uti: licet aliqualiter in ſimplici quantitate, vel qualitate, excedat ſpecificam formam & circumſtantias conſuetudinis ultimi patris familias & per illum text, infert Alberic. ibi, quod quoties in teſtamento, lege vel contractu dicitur, aliquem debere uti vel facere ſecundum conſuetudinem patrisfamilias.

* Modus magis attenditur quàm quantitas.

55. Iſta * verba non referuntur ad quantitatem, ſed ad modum, id eſt, qualitatem utendi, unde ſi paterfamilias utebatur nemore incidendo ſolum unum plauſtrum in anno: ego qui uti debeo, poſſum incidere decem, ſi ſunt mihi neceſſaria: ſed ſi conſueverat cædere de quinquennio in quinquennium, iſtud bene reſpicit modum, ideo debeo ſervare. Et adverte quod Alberic. videtur in pen. verbo text. legere quantitatem, & non qualitatem: prout habet communis litera quam recitavi, & eam ſeq. gloſſ. *fin. ibi*: & litera Norica, necnon Piſana, Riven. Florentina: & licet litera Alberic. videatur aptior, tamen utraque bene quadrat, & exponenda eſt, ut dixi.

* Principaliter veniens plenius eſt quàm acceſſoriè.

56. Quod autem dixi de ſalicto, arundineto, vel alio ſimili, limita ut procedat quando illud accedit fundo clientelario * principali, quia tunc ſi illud ſalictum vel arundinetum ſit deſtinatum ad commoditatem, & culturam fundi principalis tantum, non poteſt patronus, aut fructuarius, ad alium uſum uti: & ſic non poterit inde aliquid vendere. Secus ſi feudum conſiſtebat ſolum vel principaliter in illo ſalicto, vel arundineto, quod fortè vaſallus deſtinavit ad uſum & culturam alterius fundi ſui, qui non eſt de illo feudo, quia tunc poterit patronus uti, & frui illo ſalicto, & arundineto liberè, & non habita ratione illius extraneæ & impertinentis deſtinationis, reditus omnes debito tempore & modo collectos vendere. Idem de eo cui ſpecialiter ſeu per ſe principaliter, illius ſalicti aut arundineti uſusfructus eſſet legatus vel donatus. tex. eſt in *d. l. item ſi fundi. §. nam & ſi fundi. ver. niſi fortè*: ubi glo. & Ang. not. plenius eſſe legatum uſusfructus ſalicti, ſylvæ, vel arundineti, quantum ad hæc, & cum per ſe principaliter relinquitur, quam cum legatus eſt uſusfructus fundi, cui ſalictum, ſylva vel arundinetum accedunt. Nam primo caſu omnis fructus ſalicti. ſylvæ vel arundineti ad legatarium pertinet. Secundo id ſolum quod eſt neceſſarium ad culturam fundi, quia efficaciora ſunt quæ principaliter relinquuntur, quàm quæ in conſequentiam. Sublimito tamen niſi fructus ſalicti ſuperfluerent, quia puto id quod ſupereſt à cultura fundi, & uſu deſtinato, poſſe vendi, vel alias diſponi ad lucrum & commodum fructuarii, vel patroni, re poſita ad manum ſuam. Ex his ſatis apparet quantum & qualiter vivariis, leporariis, arundinetis, & ſimilibus, ne ſingula ſigillatim perſequar, poſſit & debeat patronus uti, & reditus ſuos facere, & idem dicendum de uſufructuario vel ſimili, puta de vidua habente ἀντίφερνον, quod vocant doarium in bonis propriis prædefuncti viri.

57. Abunde ſatis diximus de modo fructus colligendi ad commodum patroni: ut aliqua videamus de modo adminiſtrandi ad onus patroni.

Decimo quæritur, an quandiu re ad manum ſuam poſita fruitur, fortè tam urbanis quàm ruſticis prædiis feudi, teneatur * ad ſarta tecta ædificiorum, & rectam culturam agrorum? Videtur * quod non.

* An patronus teneatur ad ſarta tecta & idoneã culturam.

* Aliud poſtea concludit author num. 91 in fi.

Primò, quia patronus nullam habet cauſam à vaſallo, ſed à ſeipſo, & * re fruitur tanquam ſua, non per modum tranſlationis juris vaſalli in ſe, ſed per modum puræ extinctionis vel quaſi juris vaſalli. & hoc eſt quod vult Bald. in *l. & ſi dotis C. de iure dotium* rem emphyteuticam & clientelariam, ſubjectam eſſe amiſſioni, & non redditioni: utitur enim patronus non jure noviter quæſito, ſed antiquo ſuo & primordiali, quale erat ante conceſſionem feudi ut latius *ſupra*, eod *gloſſ*. 4. & ſic non eſt ſimilis fructuario, qui habet cauſam & jus à proprietario, imò verius aſſimilatur proprietario, ad quem velut uſufructu vaſalli finito, vel quaſi ut hic, fit conſolidatio. Igitur jura quæ fructuarium onerant ſartorum tectorum, & culturæ impenſa, non videntur poſſe adaptari patrono, nec ad illum extendi.

* Patronus fruitur non jure accepto à vaſallo, ſed ſuo primitivo.

58. Secundò * bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis, ſi hujuſmodi ſumptus omiſerit, nulli querelæ ſubjacet: ſed ſibi permittitur quaſi rem ſuam negligere. text. in *l. ſi quid poſſeſſor §. ſicut ff. de petit. hæredit.* unde ſi prædia urbana & ruſtica negligentia ſua pejora facta ſunt: veluti quod vineæ, pomaria, horti, extra conſuetudinem patris familias malè culta ſunt, non tenetur ad ullam æſtimationem deteriorationis. text. in *l. ei qui §. fi. juncta gloſſa. fin. ibi. eod. tit.* Imò poteſt velut re ſua abuti, nedum in omittendo, ſed etiam in committendo: ita quod quemcunque ſumptum ex hæreditate fecerit, ſi quid dilapidaverit vel perdiderit etiam, vel donaverit, nihil ex his præſtabit, nec reſtituet. text. *l. ſed & ſi lege. §. conſuluit. eo. tit.* ſi viliſſimo pretio res hæreditarias diſtraxerit, non tenebitur niſi ad pretiolum illud quod recepit: & adhuc ſi illud perdiderit, conſumpſerit vel donaverit, in nullo tenetur. text. in *l. utrum ff. eo. tit.* Sed patronus eſt multo plus quam bonæ fidei poſſeſſor, quia eſt verus dominus, non jure accepto à vaſallo, ſed ſuo & primitivo: igitur multo minus ſaltem non plus teneri debet de abuſu ſive in committendo, ſive in omittendo, quàm bonæ fidei poſſeſſor.

* Bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis non tenetur fulcire, nec colere.

Tertiò, nullum jus, nulla conſuetudo reperitur obligans patronum ad hujuſmodi curam & ſumptus, imò videtur conſuetudo noſtra ei expreſſè permittere abuti ſeu perdere, & adhuc non ſimplici, ſed mera perditione, ut in text. ibi, *& iceluy fief exploiter en pure perte*, quæ verba ſonant, quod poteſt patronus tractare prehenſum feudum nedum perdendo, ſed etiam merè & purè perdendo. poſtquam igitur lex ita ſcripta eſt, ſervanda eſt, etſi perquam dura, inquit Ulpianus in *l. proſpexit. in fi. princi. ff. qui & a quib. manumiſſi liber.*

Quartò, etſi videatur rationabile limitare dicta verba conſuetudinis, ut non procedant quantum ad deteriorationem & malam verſationem, quæ fieret committendo, ut diximus. *ſupra eod. gloſſ.* 7. in expoſitione dictorum verborum, tamen non videtur rationabile, adeo limitare & reſtringere, ut non liceat patrono in aliquo feudum negligere, & pati deteriorari ſimplici omiſſione, quia nedum eſſet obligare dominum vaſallo, à quo nihil juris accipit, quod eſt abſurdum: ſed etiam eſſet conſtituere ipſum velut procuratorem, aut negotiorum geſtorem vaſalli, quod eſt abſurdius, maximè cum tunc res non dicatur eſſe vaſalli, ſed patroni.

59. Quintò, caſus eſt legis in fortioribus terminis, puta in ſimplici creditore, qui judicis auctoritate miſſus in poſſeſſionem bonorum, vel certæ rei debitoris, vel quaſi debitoris, poteſt negligere curam &



Digitized by Google

refectionem rei, ita quòd ſi nullum ſumptum, nullam refectionem fecerit, & deteriora facta fuerint prædia vel jura eorum amiſſa, vel ædificia diruta, vel exuſta, & cæterorum acta cura non ſit, non tenetur in aliquo, dummodo non ſit in dolo malo. text. in *l. ſi finita. §. ſi quis damn. ff. de dam. infect.* in *l. prætor ait. §. eſt præterea. ff. de bon. auctor. jud. poſſid.* Igitur multominus debet teneri patronus, qui non tanquam creditor in rem alienam ſervandam, ſed tanquam dominus in rem propriam fruendam, eſt miſſus auctoritate conſuetudinis & legis feudalis, & fortè etiam ex ſuperabundanti auctoritate judicis, ut eſt uſitatum.

60. Sextò, qua fronte, qua ratione poterit negligens, & indevotus, & fortè malitioſus vaſallus exigere à patrono procurationem, & ſumptus ſartorum tectorum, & culturæ, pro tempore, quo à lege per lapſum temporis indicatum, & iterum à patrono per prehenſionem realem, ejúſque notificationem debitè interpellatus, noluit juſta ſubire obſequia, ſed in contemptu legis & domini permanſit & ſorduit. Si enim interim feudum, omiſſione domini ſit deterioratum, non videtur eſſe culpa, aut negligentia patroni ſed culpa & negligentia vaſalli: ſaltem conſtat culpam vaſalli longè præponderare, ut in ſimili Joan. Imol. *l. ex damni. §. 1. ff. de damn. infect. facit l. item ſi obſtetrix. in fin.* & ibi, *gloſſ. ff. ad legem Aquil.* Igitur de ſe tantum queri debet, imò videtur expreſſè noſtra conſuetudo hanc pœnam contumaciæ & indevotioni vaſalli infligere; & huic pœnæ contemnendo legem & dominum cenſetur ſe ſubdidiſſe. *l. imperatores. ff. de jure fiſci.* & maximè attento, quòd non erat in facultate domini feudum ad manum ſuam quamdiu vellet retinere: ſed ſemper erat incertus: ſciens quandocunque debitè accedenti vaſallo feudum reſtituendum, imò poterat veriſimiliter credere quotidie vaſallum adventurum, ne fructus & uſum rei perderet, & ſic quotidie juſtam habuit cauſam differendi ſumptus culturæ, per vaſallum arbitrio ſuo melius fiendæ: at è converſo ſemper erat in facultate vaſalli, juſta obſequia offerendi, & agnito domino inveſtituram feudi conſequendi, & quolibet momento ceſſationis ſuæ ſtetit in continua culpa, & mora. Igitur non videtur ullo modo audiendus procurationem, & ſumptus ſartorum tectorum, & culturæ à patrono repoſcens, quum illi & legi ſummè deberet gratulari, quòd feudum quale eſt ſibi reſtituitur, & renovatur, & commodè ſatis longéque mitius ſecum agitur, quàm pro vetuſto jure feudorum, quo in perpetuum feudum amittere merebatur, ut in *cap. 1. in princip. quæ fuit prima cauſ. benefic. amit. in uſib. feud.* Hæc poſſem multis legum & ſimilium inductionibus dilatare, ſed reſolutionis & brevitatis gratia ſatis habui potiora quædam dubitandi puncta tetigiſſe.

61. Iſtis tamen & aliis quantumcunque urgere videantur non obſtantibus, præponderante apud me æqui boníque lance, puto patronum * teneri ad curam, & impenſam ſartorum tectorum, & congruæ culturæ, & ut ſe gerat ad modum boni patrisfamilias nedum in colligendis fructibus & reditibus præſentibus rei, ut diximus, ſed etiam in re & ejus bonitate conſervanda ſub modificatione, ut infra dicam. Ad hoc autem probandum non adducam *l. hactenus l. item ſi fundi. l. ſed cum fructuarius.* & ſimilia jura. *ff. de uſufruct.* quæ loquuntur in fructuario, ad hoc plenè & aduſque ſatiſdationem obligato: quoniam * nimis lata eſt differentia inter patronum & fructuarium, tum quia fructuarius à proprietario capit cauſam & jus, quæ nullo modo accipit patronus à vaſallo: tum quia uſusfructus in totum eſt gratia ſolius fructuarii, qui ideo tenetur * de omni culpa, etiam leviſſima, etiam in omittendo, ut probatur per text. ſingularem in *l. ſi uſusfructus legatus. §. denique. ff. de uſufruct. juncta l. in l. Aquilia. & leviſſima. ff. ad legem Aquiliam.* & omiſſis argumentis, & inductionibus eſt text. apertus in *l. 1. in fin. ibi, omnem enim rei curam ſuſcepit,* & in *l. ſequen. juncta gloſſ. ff. uſusfruct. quemadmodum amitt.* & quod teneatur ad omnem cuſtodiam & defenſionem tradit Alberic. in *l. quamvis alienation. num. 2. ff. de damno. infect.* ſecus in patrono, ut ſtatim dicam.

* patronus prehenſo feudo vaſalli tenetur ad ſarta tecta & congruam culturam, & ut ſe gerat ad modum optimi patrisfamilias.

* Differentia patroni & fructuarii.

* Uſufructuarius tenetur de omni culpa, etiam in omittendo.

62. Probatur autem concluſio noſtra, primò, quia patronus nihil * doloſè admittere debet in clientem, vel rem clientelariam *cap. fin. de prohibit. feud. alien. per Loth.* Igitur nec per latam culpam, quæ in contractibus & negotiis, etiam qui fiunt gratia alterius tantum, dolo * æquiparatur. text. in *l. 1. ad fin. verſic. ſed ſi negligenter. ff. ſi menſor. falſ. modum dicat. l. 1. §. non autem. ff. ſi quis teſtam. lib. eſſe juſſ. fu. l. ſi fidejuſſor. in princip. ff. mandati l. magna negligentia. ff. de verb. ſignificat.* Hinc depoſitarius, quem de dolo tantũ teneri cum dictione taxativa, dicit regula juris in *l. contractus in princ. ff. de reg. jur.* tamen etiam de lata culpa tenetur, textus in *l. 1. C. depoſit.* quoniam magna negligentia in doli crimine cadit, inquit text. in *l. 1. §. is quoque in fin. de action. & obligatio.* & appellatione doli, venit etiam lata culpa. *l. is cui. §. dolum accipere. ff. ut in poſſeſſ. legat. ſeu fideicommiſſ.*

* De dolo & culpa patroni & quemadmodum ea ſit præſtanda.

* Lata culpa dolo æquiparatur.

63. Probatur ſecundò, quia etiamſi nulla eſſet lex ſcripta, * naturalis ratio & æquitas ſatis hoc indicat, & in defectum legis ſufficeret, per *l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnat. l. 3. §. ſi liberi. ibi, naturali æquitate motus. ff. de condic. cauſ. dat.* & ita decidit Gloſſ. in *cap. conſuetudo.* in *verſic. ratione. diſtinc. 1.* Gloſſ. in *cap. ex eod. in verſic. rationis. de elect. in 6.* Andr. Iſer. in *proœ. feud. collat. ulti. ad fin. verſic. nam rationabile dictum debet movere, ſicut lex, &c.* Jaſ. latè in *d. §. ſi liber.* & ultra eum Alberic. in *d. l. cum ratio. in princip.* Bald. in *cap. paſtoralis. in fin.* ſuper text. in *verſic. æquitate, de cauſa poſſeſſ. & propriet.* & in diſput. *incip. accuſatus de vi turbativa. collat. pen.* Car. Flor. Clem. in princ. 3. de *electio.* Panor in *cap. nulla ratio. in pr. notab. de præben. & in rep. c. Eccleſia ſanctæ Mariæ. collat. 4. num. 15. in fin. de conſtit.* Felin. in cap. *tua nos, collat. 1. in fin. de jurejurand.* Hipp. de Marſi. in *rep. rub. de probat. chart. 23.* Stephanus de Phedricis in *tract. de interpretatione juris.*

* Naturalis ratio, in defectum legis ſufficit. Adde l. 13. §. ſi enim ff. de excuſat. tutorum.

64. Probatur ulterius, *per l. mulier. §. ſed enim ff. ad Senatuſc. Trebellian.* ubi hæres gravatus fideicommiſſo univerſali, tenetur nedum de dolo, ſed etiam de culpa dolo proxima, quamvis interim ſit pleno jure & ſolidè dominus, ut ſupra dixi, & latius infra §. 92. & quamvis etiam nullum inde retineat commodum, ſed totum fideicommiſſum ſit gratia ſolius fideicommiſſarii, per quem textus, & *l. ſervus legatus. §. cum quidam ff. de legat. 1. l. ſi ut certo. §. nunc videndum. ff. commodati.* tenet Bart. in *l. quod Nerva. in fin. ff. depoſit.* Petr. à Bel. Pertica. Ray. Alber. Paul. Alex. in *l. cum res. §. culpa. ff. de legat. 1.* Bald. in *l. quæ fortuitis. collat. fin. verſic. ſequitur videre. C. de pignor. action.* Petr. Anchar. Joan. Imol. in *cap. bona fides. de poſſeſſ.* Ang. Aretin. in *§. ſi res legata. verſic. tu diſtingue. inſtit. de legat. dom.* Pyth. Ang. in *rep. l. contractus. in 11. parte gloſſ. verſic. item quid in legatis. ff. de reg. jur.* * quod ſi hæres majorem utilitatem ſit percepturus ex teſtamento, quàm fideicommiſſarius, vel legatarius, tenetur de culpa etiam leviſſima: ſi autem parem, de levi: ſi autem minorem, de lata tantum, ut in *d. §. ſed enim,* ubi gravatus erat de tota hæreditate reſtituenda. Ita dicendum in propoſito, quum feudum ſit principaliter datum, ad utilitatem vaſalli: patronus non tenetur niſi de lata culpa, etiam pro tempore quo tenens feudum ad manum, fecit omnes fructus ſuos: quia hoc non eſt, niſi ad tempus incertum, & finiturum volente vaſallo officio ſuo fungi, penes quem ſtatim revertetur in perpetuam utilitatem & dominium.

* Quæ ſit ratio culpæ in legatis fideicommiſſis.

65. Et

* Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.

65. Et ſic concludo quòd in themate noſtro patronus * tenetur res clientelarias tenere in eadem bonitate, & ſtatu: hactenus tamen, ut non niſi de dolo & lata culpa, tam in committendo quàm in omittendo teneatur: de levi autem vel leviſſima culpa, nullo modo teneatur. per text. in *d. §. ſed enim. Ibi, lata culpa non levi.* Et per textum optimum in *l. prætor ait. §. eſt præterea. & §. in eum quoque ad fin.* in ratione in text. expreſſa, *ibi, cum voluntarium, & ſuum potius negotium reditur gerat.* ubi loquitur text. de cerditore miſſo in poſſeſſionem bonorum debitoris ex cauſa judicati, qui non tenetur de negligentia, ſive de levi culpa: ſed ſolum de dolo, & lata: & hoc ideo quia ſuum & non debitoris negotium gerit, quæ ratio punctualiter quadrat in patrono, qui prehendendo feudum non venit ad negotium vaſalli gerendum, ſed ſuum proprium, unde negligentia ſeu levis culpa non debet ei imputari, ſi non diligenter fulcit domos, vel ſtagna & ſi non ſatis aptè coluit, aut curavit coli agros clientelarios, ut veriſimiliter feciſſet vaſallus, aut diligens paterfamilias, ob idque deteriores ſunt effecti, ſibi & ſuæ negligentiæ, & indevotioni debet vaſallus imputare, cujus negligentia longè præponderat negligentiæ patroni. Si autem patronus prorſus abſque ulla cultura agros deſeruiſſet, & domos abſque ulla cuſtodia vel fultura, lata & inexcuſabilis eſt culpa, & dolo proxima, tenebitur ad intereſſe talis deteriorationis. Et contrarium dicere eſſet iniquum, & occaſionem aperire malitiis, quibus eſt obviandum, *l. in fundo. ff. de rei vendic.*

Quæ autem ſit differentia culparum, & earum exempla, vide per Bart. in *l. quod Nerva. ff. depoſit.* Bald. in *l. quæ fortuitis. C. de pignor. action.* & effusè per Salycet. in *l. fin. nulla. C. eod. titul.* Hæc autem in facto conſiſtunt, ideo certis regulis, per ſingula determinari non poſſunt. *l. mora. verſic. divus quoque. ff. de uſur.* ſed relinquuntur arbitrio boni viri, ſeu judicis, qui ſummam æquitatem ante oculos habere debet, inquit Ulpianus in *l. quod ſi Epheſi. in fin. ff. de eo quòd certo loco dari oport.*

66. Ex his patet ſolutio ad primum, quia etiam in *d. §. ſed enim,* hæres nullam omnino cauſam habet à fideicommiſſario: non obſtat ſecundum, quia bonæfidei poſſeſſor hæreditatis alienæ quandiu nec lis, nec controverſia ſibi movetur, putat ſe dominum incommutabilem, & ſic abutendo rebus quas ſuas incommutabiliter putat, non eſt in mala fide, nec committit dolum, nec culpam, per *l. in re mandata. C. mand. l. etiam. §. 1. ſolut. matrim.* Atqui patronus licèt ſit dominus directus, & interim habeatur pro utili domino, tamen ſcit rem ſubjectam reſtitutioni, quandocunque debitè accedente vaſallo, & ſe nihil debere facere in præjudicium domini utilis, & futurorum fructuum. Itaque ſi prorſus, vel in caſu manifeſto omnibus ejus conditionibus, omittat curam & cuſtodiam rei, non poteſt excuſari à dolo vel culpa lata.

* *Exploicter en pure perte* quid.

67. Non obſtat tertium, quia ut declaravi. *ſuprà eodem gloſſ. 7. & in hac gloſſ. num. 26.* illud verbum * *exploicter en pure perte,* non refertur ad qualitatem exercendi rem beneficiariam, nec eſt ſenſus, quòd patrono liceat eam perdere, vel alias malè verſari, ad diminutionem perpetuæ utilitatis rei: ſed referuntur ad effectum manus injectionis, & eſt ſenſus, quòd illa durante vaſallus, purè & irrevocabiliter perdit omnem reditum, & omnem utilitatem, & honorem rei prehenſæ: & quod omnes fructus & reditus interim accedentes, cedunt in perpetuum lucro patroni. Non obſtat quintum, & primò *d. §. ſi quis damni,* quia loquitur in pignore prætorio ex cauſa damni infecti, in quo miſſus in poſſeſſionem domus ruinoſæ vicini, ad nullam ejus curam tenetur, ſed ipſe vicinus ſeu dominus, cui poſſeſſio & adminiſtratio rei per talem miſſionem non aufertur, ad hoc tenetur, & eſt in mora: unde improbè poſtularet, idem ipſum quod debet, ſibi præſtari à miſſo, ut inquit textus in *l. qui bona. §. ſi quis quia. ff. de damno. infect.* & ſic non eſt mirum, ſi tali miſſo nihil poſſit imputari, nec in aliquo teneatur, niſi ſi quid dolo malo commiſerit, ut per Bart. Paul. & omnes ibi. At hîc poſſeſſio, & adminiſtratio auferuntur vaſallo. Secundò, ad *§. eſt præterea,* qui loquitur in pignore judiciali, concordat, quia ſecundum gloſſ. & omnes ſcribentes ibi ſub dolo malo includitur lata culpa per prædicta: non obſtat quòd in dictis §§. dicitur creditorem pignus conventionale poſſidentem teneri etiam de levi culpa; & quod prehenſio dominica, de qua agitur, eſt magis conventionalis, ſeu patrimonialis quàm prætoria, aut Juriſdictionalis, ut diximus. *ſuprà eod. gloſſ. 4. num. 19. & num. 45.* quia verum eſt quoad originem. Sed quoad effectum prehenſio dominica eſt multo efficacior, quàm poſſeſſio ſimplicis pignoris conventionalis, vel miſſio & detentio pignoris prætorii, & habet multo plus commodi & honoris. Patét ex deductis ſuper hoc §. ex quibus abundè ſolutio colligitur ad reliqua.

68. Quod autem dixi vaſallum nullum habere recurſum contra patronum, nomine deteriorationum, quæ acciderunt citra dolum & culpam latam ipſius patroni, * limita, niſi earum nomine patronus ipſe haberet actionem contra procuratores, vel colonos ſuos, aut alios quos ad regimen rei prehenſæ deputavit, quia erga eum tenentur de dolo, lata culpa & levi, mandati, locati, vel negotiorum geſtorum actione *l. ait prætor. §. ſi executor, juncta gloſſ. fin. ibi. in ſolutione fin.* quam ſeq. Alberic. Bart. Bald. Ang. ibi *ff. de nego. geſt.* vaſallus autem contra tales procuratores vel geſtores nullam habet actionem, quia nihil ejus contemplatione geſſerunt, niſi quid injurioſè vel vero dolo commiſerint, quia tunc vaſallus poſſet ex perſona ſua, ſine aliqua ceſſione contra eos, actione legis Aquiliæ, vel de dolo, vel arborum furtim cæſarum, aut alia quavis competenti actione ex delicto experiri, ſicut contra quemlibet extraneum delinquentem, per text. in *l. pignora. in fin. ff. de evictionib.* Patronus igitur actionem quam habet contra geſtores ſuos, uſque ad levem culpam, vel etiam quandoque uſque ad leviſſimam, ſecundum circumſtantias negotii, inquantum concernit fructus & reditus qui acciderunt, vel accidere debuerunt tempore quo res ſtetit ad manum ſuam, non debebit cedere, ſed ad ſuum commodum exercere, & exigere. Sed inquantum concernit rei ipſius, & fructuum futurorum deteriorationem, aut diminutionem, tenebitur eam cedere clienti ſuo juſta præſtanti obſequia per text. in *l. huic ſcripturæ in princ. ff. ad l. Aquil. l. quod ſæpe, §. ſi res, ff. de contrah. empt. & vend. l. cumque ff. de peric. & commod. rei vendit. l. cum qui, in princ. ff. de furtis not.* per Bartol. & omnes in *l. ſi Stichus certo die, ff. de verb. obligat.* & plenè per Joan. Fabrum in *§. ſi res legata, Inſtit. de legat.*

* Quando patronus actiones ſuas cedere debeat clienti.

Idem cenſeo de actionibus quas habet patronus contra curatores rei ſeu commiſſarios (quos vocant) ad ejus inſtantiam à judice vel apparitore judiciaria auctoritate, ut (civilius agendo) fieri ſolet deputatos. An autem hi curatores teneantur de dolo & lata culpa tantum, an etiam de levi, dicam *infrà §. 6.* ne hîc ſim prolixior.

69. DUODECIMO ad complementum hujus quæſtionis quæro, * domus clientelaria vetuſtate, aut alio vitio ruinam minabatur: vel ſtagnum imminente majori aquarum inundatione, egebat novis, vel reparandis aggeribus; patronus appoſuit fulcimenta ſolita tantùm, cum modica & conſueta impenſa, quæ non ſuffecerunt, quia res graviore refectione & impenſa indigebat, concernente perpetuam utilitatem: ideo tandem concidit domus, vel ſtagnum vi aqua-

* Ad quæ ſarta tecta teneatur dominus, an ad conſueta, & modica tantum, an verò ad alia.

rum deſtructum eſt. An in aliquo teneatur patronus? Et ex prædictis apparet, quòd non: quia non tenetur niſi ad communia & ſolita fulcimenta, quæ ſartorum tectorum nomine comprehendi poſſunt, & ad modicam impenſam, & adhuc in his non tenetur niſi de dolo & lata culpa. Ad graviores autem impenſas, & reparationes majores non tenetur, quia nec fructuarius quidem ad hoc teneretur, *l. hactenus, ff. de uſufruct.* longè autem plus honoris, & minus oneris debetur patrono, qui venit ut ad rem ſuam: quàm fructuario, qui ad rem prorſus alienam. Ideo plus habet oneris, & minus honoris, ut ſatis patet ex prædictis.

* Fructuarius tenetur periculum rei denuntiare proprietario, ſed non patronus clienti.

70. Hinc etiam in hoc ultimo caſu, * ſi fructuarius non denuntiaverit cùm potuerit proprietario probabiliter ignoranti periculum ruinæ vel inundationis, aut aliud neceſſariò fiendum impenſa proprietarii, & damnum ſecutum fuerit; tenebitur ipſi proprietario ad intereſſe, argument. *l. ſi fidejuſſor, ff. mandati* eſt enim velut procurator proprietarii, *l. 1. in fin. ff. de operis novi nunciat.* & tenetur ei ad omnem curam & cuſtodiam, *l. 1. in fin. ff. de uſufruct. & quemadmod.* quam non præſtat, ſi ſaltem denuntiare hujuſmodi periculum neglexerit. fac. *l. item quæritur, §. exercitu, ff. locat. conducti* & ita decidit Paul. in *l. cum ad quem, C. de uſufruct.* Atqui patronus ad nullam hujuſmodi denuntiationem clienti ſuo tenebitur, nec ad aliquod intereſſe: quoniam cliens eſt in mora continua, & ſemper tenetur ad dominum obſequioſius accedere, & rebus & commodis ſuis providere, quod ſi non fecerit, ſuæ ipſius tantùm ignaviæ aut ſegnitiæ imputare debebit.

## SUMMARIUM GLOSS. IX.

1. *Patronus non litigat, niſi manu plena.*
2. *Proviſio fit neganti feudum, & non manus levata.*
3. *Manus levatur, quando plures contendunt de patronatu.*
4. 5. *Q.* 1. *Patronus pendente prehenſione poteſt exigere fidem.*
*Feudum contractus eſt nominatus.*
6. *Q.* 2. *Quot modis finitur prehenſio.*
7. *Poteſt fidelitas admitti ſub conditione reſolutiva.*
8. *Quando receptio in fidem eſt nulla.*
9. *Admiſſio in fidem quibus modis fiat.*
10. *Prehenſio merè conventionalis.*
11. *Q.* 3.
12. *Recommendatio quando fieri poſſit.*
13. *Fructus pignoris etiam percipiendi ſorti imputandi.*
14. *Vaſallo in fidem admiſſo, ipſo jure ad eum reverſa eſt poſſeſſio feudi.*
15. *Liberalitas actus non juſtificat uſuram.*
16. *Vſuræ licitæ veniunt propter moram re ipſa.*
17. *Valet pactum de lucrandis fructibus rei conceſſæ, donec pretium ſolvatur.*
18. *Omne lucrum appoſitum dationi quantitatis, eſt uſura.*
19. *Nil prodeſt auctoritas* Papæ *Judæis fænerantibus.*
20. *Vſura quædam lucrativa, & quædam compenſatoria.*
21. 22. *Vera lex contractuum.*
23. 24. *Confutantur intellectus canoniſtarum ſuper c. 1. de feud.*
*Obligatio antidotalis de ſe non obligat, nec poteſt in obligationem deduci in mutuo.*
25. 26. *Novus intellectus c. 1. de feudis &c. conqueſtus de uſuris.*
27. 28. *Q.* 4. *An feudum retineri poſſit pro antiquis juribus.*
29. *Cauſa productiva prehenſionis eſt interruptio fidei.*
30. 31. 32. *Prehenſio ſemel extincta nunquam reviviſcit.*
33. *Speciale eſt, quod non verificatur niſi in una ſpecie.*
34. *Miſſio in poſſeſſionem ceſſare debet ceſſante cauſa propter quam facta eſt.*
35. 36. *Retentio ex* l. 1. Cod. etiam ob chirographariam pecun. pignus teneri poſſe *eſt perſonalis.*
37. 38. *Ceſſante una ex pluribus cauſis integris, non ceſſat diſpoſitio.*
39. *Abſolutio vel relaxatio ex una cauſa, nil operatur quantum ad aliam.*
40. *Emancipatio feudi ex una cauſa, non liberat ab alia.*
41. 42. *Quando prehenſio feudi ipſo jure reſolvitur.*
*An reſtitutio principis, trahatur ad alienata.*
43. *Vtrum prehenſio partis feudi indiviſa, reſolvi poſſit per diviſionem ſequentem? & deciditur quod non.*
44. *Secus in jure retractus, ſive feudali, ſive proximitatis.*
45. *Hypotheca verò nequit per diviſionem ſequentem alterari.*
46. *Idem in uſufructu acquiſito in parte fundi indiviſa.*
47. *Prehenſio feudalis eſt realis, & inducit jus in re.*
48. 49. *Reſtitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem, per alienationem mero jure validam, interruptam.*

GLOSS.

Digitized by Google

## GLOSS. IX. IN VERBO

### *Pendant ladite main-miſe.*

HOc eſt, 1. pendente manus injectione, quæ * quandiu durat, adeo valida & efficax eſt, ut debeat de facto ſtare cum effectu, etiam pendente lite ſuper ejus nullitate vel iniquitate, per ea quæ diximus *ſupra eod. gloſſ. 4. quæſt. 3. in fin. & quæſt. 4. col. ult.* ita quod * ſi vaſallus infregerit manum domini, vel aliquid occupaverit, aut abſtulerit de re prehenſa, vel fructibus in ea pendentibus: non debebit audiri, nec admitti ad proponendum, nec proſequendum aliquas cauſas oppoſitionis vel appellationis, donec occupata & ablata reſtituerit, & redintegrata ſit, ſeu repleta manus domini. Et hoc eſt, quod pragmatici dicunt, * dominum feudalem *non teneri litigare manu vacua.* Fallit primò, quando cliens vel poſſeſſor denegat clientelarem conditionem, ſeu negat ſe vaſallum prehendentis, eumque eſſe patronum, ſeu dominum feudalem rei prehenſæ: quia tunc ſtatim conceditur uſus & fruitio rei negatori, pendente lite.

Manus injectionē infringentis vaſalli pœna.

* Patronus non tenetur cauſam dicere niſi manu repleta.

2. Non tamen intelligas, quod verè tollatur manus domini, quod Gallicè vocant, *bailler main-levée*, hoc enim reſervatur in fine litis, cum periculo damnorum & intereſſe contra dominum, ſi talem ſe eſſe non probet, vel commiſſi feudi, cum reſtitutione fructuum a die prehenſionis contra poſſeſſorem de mendacio convictum: ſed interim ſolùm per modum proviſionis (ut forenſi verbo utar) permittitur poſſeſſori per manus ſuas uti re, & frui, ſicut poterat ante prehenſionem, ut *infra* §. 25. Quanquam tamen & vulgò ſimpliciter vocatur *main-levée*, ſeu mancipatio feudi, quia fit realiter & de facto, ſed in veritate non eſt definitiva, ſed tantum proviſionalis, quia acta judicialia referuntur ad materiam ſubjectam, & ſecundum illam intelliguntur. Bal. in *l. 1. in 3. oppoſ.* & ibi Paul. *C. de neg. geſt.* Et adverte, quòd ut poſſeſſor poſſit iſtud obtinere requiritur expreſſa denegatio & judicialis, & per ipſummet poſſeſſorem, vel per procuratorem, habentem ad hoc mandatum expreſſum & ſpeciale, imò etiam in individuo, & alias per legitimam perſonam: ita quod ſit efficax ut ſufficiat ad commiſſum, & amiſſionem feudi, ſi per dominum convincatur de mendacio. alioquin ſi poſſeſſor dicat ſe neſcire, an actor ſit dominus feudi, etiamſi neget ſe ſcire non tam ſe contradictoriè opponendo, ut declaratur *infra* §. 9. *gloſſ. 2. num. 3.* nullus erit locus huic proviſioni: & hoc eſt quod pragmatici dicunt, *qu'il faut advoüer ou deſadvoüer*, id eſt agnoſcere dominum & juſta etiam præſtare: vel prorſus abnegare, ut rei prehenſæ fruitio recuperetur.

3. Fallit ſecundò, quando alius venit prætendens ſe patronum, ita quod plures de patronatu ejuſdem rei contendunt: quia tunc vaſallus offerendo ſe paratum fidem & obſequia præſtare illi qui verus patronus declarabitur, & deponendo in judicio jura pecuniaria, ſi qua debeat, debet à judice in fidem recipi, ſub manu juſtitiæ, quod dicunt *eſtre receu par main ſouveraine*, & obtinere nedum ſimplicem proviſionem, ſed etiam plenam ablationem, ſeu levationem manus dominicæ, ſive una, ſive plures ſint manus injectiones, ut latè declaro *infra eodem* §. 60. nec tunc tenetur cliens, *advoüer ou deſavoüer*, id eſt, agnoſcere vel abnegare aliquem ex contendentibus, nec ſe committere ancipiti periculo litis, cujus eventus eſt incertus. *l. quod debetur, ff. de pecul.*

Fallit tertiò, quando in continenti conſtaret de nullitate vel injuſtitia manus injectionis, ut dixi *ſuprà eodem gloſſ. 4. quæſt. 3. ad fin.*

Fallit, ſeu potiùs modificatur quartò, propter notabilem ſuſpicionem diſſipationis, ut ibidem dixi, non repeto.

4. QUÆRO primò, an * pendente hac prehenſione poſſit patronus, non obſtante quod interim feudum poſſideat, & faciat fructus ſuos, compellere vaſallum ad fidem exhibendam, & ad omne clientelare obſequium, & aliud ſervitium debitum? Videtur quod non, quia dominus non debet frui & uti re principali, & obſequio, & ſervitio: hoc enim eſſet iniquum, ut inquit Ulpian. in *l. apud Celſum, § Labeo ait. ff. de doli mali except. l. 2. in princ. l. ſi duo § 1. ff. ſi quis cautionib. in judic. ... § ſi pactum. ff. de pact. l. ſi quis a jure. ff. pro ſocio. l. pradium, ... de action. empt* Facit quæ de excuſatione clientis, emphyteutæ, aut cenſuarii non poſſidentis, latiſſimè dixi *ſupra* § 22 q 42.

* Pendente prehenſione utrum poſſit dominus compellere vaſallum ad fidem exhibendam?

Contra dicendum eſt, quia patronus habet actionem ex feudo, cùm * ſit contractus legitimus & nominatus a conſuetudine, ut expreſſè decidit Bartol. in *l. juriſgentium, §. quinimo col fin. num 17 ff. de pact.* Bald. in *l. legitima col. 1. & ibi Ang. col. 2. ff. eodem tit.* Baldus in *c. quæ in Eccleſiarum. col. 5. verſ. eſt ergo contractus nominatus*, & ibi Imol. *de conſtitut. Baptiſ. Caccialup. in rep. c. 1. extra in 5. part. reg 5. de feud. cognitio* & latè Jaſon in *prælud. feud. col.* 10. q. 4. Claud. de Seyſſel. in *ſpecul. feud. tit. de diffin. & invent. feud. collat. 9. quæſt. 4. Franciſc. Curt. junior. in tract. feud. part. 1. q. 9.* & nedum habet perſonalem ſed etiam hypotecariam, ut probavi *ſupra num. infra 47. & tit. 2. in rubric.* quibus poteſt compellere vaſallum ad fidem ſibi præſtandam, obſequia, ſervitia, & jura debita, vel ad purè & abſolutè ſeu definitivè renuntiandum feudo: ſecundum ea quæ diximus *ſupra eod. gloſſ. 5. num. 3* & etiam pendente lite ſuper illa actione, poteſt prehendere feudum & fructus lucrari, quandiu in mora eſt vaſallus.

* Feudum eſt contractus nominatus.

5. Et * nihilominus dictam actionem intentatam, vel intentandam proſequi cum effectu, offerendo mancipium dare, ſeu relaxare feudum vaſallo juſta facienti. Idem dico in cenſu, ſi poſſeſſor negligit permittens dominum fructus capere, quia domini intereſt jus ſuum liquidare, & per ſententiam definiri curare. Quod facere poteſt, ſemper tenendo rem ad manum ſuam, donec recognoſcatur, vel proviſio petatur, conſignando cenſum, ut *infra* §. 52. Idem ſi dominus feudi poſſideat feudum ex defectu catalogi: quia nihilominus poteſt compellere vaſallum ad illud præſtandum: quo ſequuto mancipabit feudum, & diſpunget catalogum. Idem dico ſi dominus velit ſolum agere ad ſolutionem releviorum, quia poteſt cum effectu, & compellere ad eorum ſolutionem, & nihilominus re beneficiaria ad manum ſuam redacta frui, ſine aliqua eorum diminutione, quandiu fidelitas non præſtatur, quamvis ratò uſuveniat, patronum feudo prehenſo fruentem, velle compellere clientem ad obſequiorum & jurium (ut poté cum interim non depereant, nec minuantur, nec præſcribantur) ſolutionem: poteſt tamen hoc facilè accidere, ut ſi feudum conſiſtat in ſola ſpecioſa domo, quæ magno pretio vendetur, & quintum pretii debitum patrono, aſcendat ad magnam quantitatem, quam patroni intereſt promptè habere, non autem frui tali domo, ex qua cultus & decus urbis potiùs, quàm fructus poſſeſſoris provenit, ut inquit text. ſing. in *l. in his circa medium de prædiis & omnibus rebus navicularior. lib* 11. C. De cumulatione autem plurium remediorum, inquantum praxim & quotidianum uſum concernit, dixi latè & deciſivè *infra* §. 166.

* Cumulatio, actionis & prehenſionis.

6. SECUNDO quæro, quibus * modis tollatur ſeu finiatur hæc manus injectio & ejus effectus? Reſpondeo, duobus modis

* Quibus modis tollitur prehenſio ſeu manus injectio.

Primò per fidelitatis exhibitionem, & receptionem clientis in fidem patroni: & qualiter fiat, tractabitur in §. *ſequenti*; & ſtatim quòd patronus habet vaſallum in fidem ſuam, deſinit poſſe prehendere feudum ex hoc capite, & ſi ſit prehenſum, deſinit ex tunc facere fructus ſuos, etiamſi nondum manus ſit levata, & nondum mancipaverit ſive reſtituerit feudum clienti.

7. Limita primo, niſi patronus in fidem admiſerit & inveſtierit clientem, ſub conditione reſolutiva, niſi reliqua debita jura, puta relevamenta non ſolvantur ad terminum, quem patronus gratiosè conceſſit: tunc enim extante conditione, poſſet iterum cum eſt ſtu lucri fructuum feudum prehendere, ex cauſa & capite hujus §. videlicet ex defectu clientis & jurium, quia prior receptio habetur pro non facta, ut diximus *ſupra eod. gloſſ.* 2. *num* 2. Et quod fortius eſt, virtute hujus reſolutionis, fructus retro percepti à cliente à tempore reſolubilis inveſtituræ, eſſent domino reſtituendi, & ejus lucro cederent, quia perinde habetur ac ſi res ſemper manſiſſet ad manum domini, & nulla in fidem receptio facta fuiſſet, per text. in *l. enim qui. l. item quod.* & per tot. *ff. de in diem addictione.*

8. Limita ſecundò, ſi receptio in fidem eſſet ipſo jure nulla, ut facta per procuratorem patroni juribus non receptis, vel alias ſine ſufficienti mandato, de quo tractatur *ſupra eod. gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. Et *infra* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. vel per patronam, ſine ſui mariti auctoritate, de quo *infrà* §. 105. & multis aliis modis qui habentur *infrà* locis opportunis, tunc prior prehenſio cum effectu manet, vel ex integro prehendere licet per reg. cap. *non præſtat impedimentum, de regul. jur. in* 6.

Quid autem juris ſit, cùm admiſſio in fidem eſt limitata ad certam cauſam falſam vel nullam, vel quando eſt facta prætextu acquiſitionis novi vaſalli, quæ eſt nulla, vel ſimulata, vel reſcindenda, an prehenſio & in fidem admiſſio ſit nulla vel annullanda: Et an patrono volenti de novo prehendere ex cauſa vera, ſit neceſſarium diploma regium reſtitutionis in integrum, vel reſciſſionis, prout in hoc regno eſt uſitatum, quandocunque aliquis facto proprio contravenit: quoniam multi caſus ſunt diſtinguendi, nec poteſt unus ſine alio diſcuti, reſervo dicendum infra, §. 67.

Secundo modo finitur prehenſio feudalis per aram & debitam juſtorum obligationem clientis, de qua latè dicemus infra §. 63. ubi eſt peculiaris locus.

9. Quid ſi admiſſio in fidem non ſit facta ſub conditione reſolutiva, ſed * tantum ſub reſervatione, & ſine præjudicio fructuum, & reliquorum jurium? Reſpondeo, hoc poteſt fieri dupliciter. Primo * modo, non reſtituendo, ſed retinendo feudum, ut cùm patronus recipit in fidem novum clientem puta emptorem feudi, ſed non relaxat feudum, ſed retinet ad manum ſuam, donec quintum pretii ſit perſolutum, quod abſque dubio poteſt facere. * Secundo modo levando purè manum dominicum, & mancipando feudum clienti inveſtito: ſub onere tamen, quòd niſi cliens infra terminum præfixum reliqua jura ſolverit, patronus poterit iterum feudum prehendere, & ad manum ſuam reducere. An autem pactio & reſervatio hoc ſecundo modo facta valeat, dicendum eſt quòd ſic. tamen quia nova prehenſione hoc caſu opus eſt, talis prehenſio non erit propriè feudalis, quia non fit aliquo modo virtute conſuetudinis, nec ſecundum naturam feudi.

* Admiſſio in fidem quibus modis fiat

1. Modus.

2. Modus.

10. Sed eſt * prehenſio merè conventionalis, ex mera proviſione hominis, præter naturam feudi: non enim fiet ex defectu hominis, ſeu fidelitatis clientelariæ, quum patronus habeat vaſallum, & non ſit prior inveſtitura reſoluta: ſed fiet ex defectu obſervantiæ pacti, & conditionis appoſitæ, & nihil aliud eſt quam pignoratio creditoris, quia non fit à patrono propriè inquantum patronus, ſed inquantum creditor pignoratitius, & eſt ſicut apprehenſio pignoris, quam quivis creditor ex pacto poteſt propria auctoritate facere, debitore volente, ſeu de facto non reſiſtente, quamvis melius & civilius facere poſſit cum judicis auctoritate, ut eſt text. in *d. l. creditores. & ibi latè per Bart. in repet. & alios poſt eum. C. de pignorib.* & ſic iſta prehenſio non egreditur vires & limites pacti, ideo diligenter eſt advertendum qualiter pacta ſint concepta, an quod poſſit dominus ingredi, an quòd poſſit etiam poſſidere, an quòd etiam fructus lucrari: quod tam ex vi expreſſionis, quam relationis verborum colligitur, ut notatur per Bartol. in *repet. d. l. creditores. col.* 2. *ver. hoc præmiſſo.* Sed conſuetudo localis comitatus Dunenſis, non vult valere pactum, niſi ad viam actionis. § 28.

* Prehenſio merè conventionalis ſeu pignoratitia.

11. Tertio quæritur, utrum quando admiſſio in fidem eſt facta primo modo quæſt. 2. videlicet feudo adhuc retento, perſeveret prior prehenſio cum effectu, ita quòd patronus faciat fructus ſuos, ſine diminutione ſortis principalis quintæ partis pretii, vel relevamenti; vel an hæc nova conventionalis prehenſio in ſecundo caſu d. quæſt. 2. habeat eundem effectum, poſito etiam quòd ita expreſſè vel tacitè actum & conventum fuerit tempore receptionis in fidem: alioquin non præſumitur de tanto præjudicio præter naturam actus cogitatum? Et videtur quòd non. Tum primò, quia patronus non poteſt feudum prehendere, niſi ſoluta & deficiente fidelitate, ita quòd illa præſtita non poteſt manum injicere prætextu jurium debitorum, *ut dictum eſt ſupra eodem gloſſ.* 2. *num.* 1. Igitur etiam prehenſum feudum non poterit fide inita retinere prætextu aliquorum jurium, quia hujuſmodi retentio eſt quædam executio, & non videtur poſſe fieri, niſi ex cauſa requiſita ad prehenſionem, & executionem feudi. ſicut in ſimili dicitur.

12. Recommendationem ad retinendum aliquem in carcere non poſſe fieri, niſi ex cauſa qua poſſet recommendatus de novo incarcerari, ut notatur per Bart. *diſput.* 6. *incip. Lapus.* Hinc dicit Bald. in *l. quique. in princip. ff. de in jus vocando.* quòd quicquid poteſt opponi carcerationi, poteſt opponi recommendationi, * quum ſit ſpecies incarcerationis, de quo latius tractabimus *infra* § 162. Tum ſecundò, quia conſtat quòd hoc caſu non poteſt prætendere fructus eſſe ſuos in vim conſuetudinis, & legis communis, & naturæ feudi: quum habeat clientem in fidem, ſed ſolum in vim pacti ſpecialis.

* Recommendatio, ſpecies incarcerationis

13. Sed iſtud pactum videtur illicitum, * & uſurarium: quia pro relevamentis vel ſimilibus pecuniariis debitis retinere feudum, nihil aliud eſt quàm retinere pignus vel hypothecam pro debito: quo caſu neceſſario fructus, * nedum percepti, ſed etiam percipiendi, ſunt imputandi in ſortem. text in *l.* 1. *&* 2. *C. de pignor. action.* ubi ſunt textus aperti de percipiendis, *quamvis* in his aliter ſenſerit Hoſtienſ. in *ſum. tit. de pignoribus.* §. *quando efficaciter, ver. ſed nunquid creditor. & malè text. in l.* 2. *C. de pact. pignor. cap.* 1. *&* 2. *de uſuris.* & quatenus ſunt conſumpti, vel functionem recipiunt, ipſo jure minuunt ſortem, textus in *l. fin. de pignoratitia action. in cap. cum contra, de pignorib.* nec valeret pactum etiam juratum in contrarium, ut pote uſurarium, *cap. ſignificante, in fin. de pignorib.* Contrarium tamen expreſsè reſcripſerunt Alexand. 3. in *cap. conqueſtus, in fin. de uſur.* & Innoc. 3. in *c.* 1. *de feud.* & quidem in fortioribus terminis, nempe in fundo clientelario, principaliter à cliente tradito in pignus formale patrono, pro certo debito, etiam ex mutuo, & aliunde quàm occaſione ipſius fundi debito, ut adhuc non teneatur patronus, idemque creditor, fructus imputare in ſortem, etiamſi

* De Uſurario pacto.

* Fructus pignoris etiam percipiendi ſorti imputandi.

hoc expreſsè non ſit conventum. Atqui in caſu noſtro hoc fuit expreſsè actum & conventum, nec feudum fuit formaliter in pignus conceſſum, ſed ex honeſta & licita cauſa & tanquam res propria prehendentis prehenſum retinetur, non pro mutuo vel alio extraneo debito, ſed pro eo quod ex natura feudi, atque ab ipſa re feudali debere cenſetur: igitur multis rationibus nempe tribus, ultra caſus dictatum decretalium ad juſtificationem hujus pacti in noſtram concurrentibus, videtur a fortiori dicendum, hanc reſervationem & pactionem valere.

14. Sed adhuc iſta non excludunt dubium, quia ſtatim quod patronus admittit clientem in fidem, omnino renovatum cenſetur feudum, quod fidelitate ſoluta fuerat quodammodo ceſſatum, & interruptum, ut diximus *ſupra eod. gloſſ. 4. q. 2. poſt gloſſ. ſing. in cap. primo circa med. hic fin. lex. in uſib. feudo.* & ſtatim cliens eſt verus dominus, & poſſeſſor feudi ſui etiam reſpectu domini, abſque alia inveſtitura vel reſtitutione, aut traditione facti, quæ non eſt neceſſaria hoc caſu, quum non ſit feudum novum, id eſt, de novo conceſſum, ſed antiquum, & cujus ipſe cliens erat verus dominus & poſſeſſor contra omnes ante prehenſionē, quinetiam ea durante, tam contra alios quam contra dominum, & extra actus dominicales, ut patet in *d. gloſſ* 4. *q.* 2. ita quod hoc caſu, etiamſi adhuc patronus vel officiales ſui de facto teneant feudum, tamen non ſpectat ad patronum, ſed ad clientem omnes actus dominicales, ſeu domini feudalis exercere, liberè nomine ſuo in ſubvaſſallos, & ſubfeuda feudi ſui, ut dicam *infra eod* §. 55. *gloſſ.* 3. *in fin.* Et ſic non poteſt negari, quin amodo patronus percipiat fructus non ex re ſua, ſed ex re verè aliena: idque non aliam ob cauſam, quàm ratione certæ quantitatis pecuniæ ſibi debitæ à clientulo: igitur punctualiter & adæquatè militant jura & rationes adductæ pro prima parte: nec prodeſt dicere, *prout Canoniſtæ in d. c. 1. de feud.* quod hoc ſit ratione directi dominii, quod ſemper habet patronus in re beneficiaria, & ſic quòd videtur percipere ex re ſua: quia hæc ratio non valet, ut ſtatim probabo: nec etiam videtur obſtare, quod hujuſmodi admiſſio in fidem eſt gratioſa & liberalis: & ſic poteſt patronus, quam vult legem & modum apponere, ut diximus *ſupra eod. gloſſ.* 2. *num.* 1. quia verum eſt de modo & pacto licito, non de illicito, ut uſurario: imò hoc eſſet abominabilius & nefandius inter patronum & clientem, quàm inter extraneos. *c. fin.* 14. *q.* 4. de cujus intellectu & an ſit textus divi Ambroſ. vide Conrad. Summenh. in tract. *de contract. q.* 42. Gabriel. Biel. in 4. *ſentent. diſtinct.* 15. *q.* 11. *ſub litera* ubi poſt Alex. Ales, *part.* 3. *q.* 66. dicunt illud cap. non eſſe beati Ambroſii, ſed Ambroſii Adoperti cujuſdam hæretici, qui ſub nomine beati Ambroſii multa falſa dixit: ſentientes quòd nec hoſtibus aut inimicis fœnerari licet.

* Uſuras non excuſat actus liberalitatis

15. Quod * autem exercita liberalitas, non purget nec excludat vitium uſuræ, dilucidius eſt quàm ut probatione egeat. Patet in mutuante, qui liberalitatem exercet, & tamen omni jure uſuram ſtipulari vel exigere prohibetur, ut Evangelica lex, *Luc.* 6. *Mutuum date, nihil inde ſperantes. & c.* 14. *q.* 3. *&* 4. *per tot.* non etiam videtur iſtud pactum poſſe juſtificari, ex eo quod patronus in fidem admittendo, implevit contractum ex parte ſua, cliens autem nondum perfectè implevit, non ſolutis juribus.

16. Et ſic uſura ſive lucrum horum fructuum, videretur licitum, tanquam intereſſe ejus qui implevit * contra moroſum, per text. gloſſ. & doctores in *l. curabit, C. de action. empt.* quia iſtud bene congrueret in feudo novo, quando aliquis concedit alaudium ſuum, vel aliud prædium, etiam clientelarium, ut dicemus *infra eod.* §. 51. in feudum vel ſubfeudum, mediante certa ſumma pecuniæ in præſenti ſemel ſolvenda, ut nonnulli faciunt, poſtquam enim implevit ex parte

* Uſuræ licitæ veniunt propter moram reipſa.

ſua, & cliens eſt in mora, ſaltem re ipſa ſolvendi dictam pecuniam, poterit patronus petere uſuras dictæ pecuniæ, quæ licitè poterunt aſcendere uſque ad quantitatem fructuum feudi conceſſi, quos cliens percepit, ut notabiliter tradunt Salic. in *l.* 2. *C. de uſur.* Paul. Caſtr. in *l. Julianus. §. ex vendito. ff. de action. empt.*

17. Et quòd valeat pactum * de lucrandis fructibus, vel penſione loco fructuum rei conceſſæ, ſine deductione ſortis principalis, & donec integraliter ſolvatur, eſt caſus in terminis, in *l. ſicut emptio in fin. cum l. ſeq. ff. beati.* quod procedit etiam de jure Canonico, & in foro conſcientiæ, ut pulchrè deducit Alexand. in *conſil.* 121. *viſis & ponderatis, lib.* 5. quamvis Barthol. Cæpol. aliter opinetur, & malè, in *cautela* 173. *incip. qui vult. vend.* plus dico, quod hoc nedum procedit, ſi dominium eſſet retentum, uti in *d. l. ſicut emptio*; ſed etiamſi eſſet tranſlatum, quia ſemper eſt eadem ratio & æquitas ex parte concedentis, cui res ſua, & ejus fructus, & pretium abeſt, & alteri adeſt, & tenent Salic. Paul. in locis præallegatis. Joan. Imol. in *cap. ſalubriter de uſur.* & ita expreſsè conſului anno 1531. in cauſa tunc pendente in Parlamento Aquenſi, quod conſilium incip. *Illuſtris utriuſque Siciliæ Rex Renatus Provinciæ Comes, &c.* & extat. in 1. Tomo conſiliorum meorum, *conſil.* 41. ubi multa ad hoc adduxi, quæ brevitatis cauſa omitto, quamvis in ſimili contrarium ſentiat Gabriel Biel. in 4. *ſentent. diſtinct.* 15. *q.* 11. *col.* 17. & quamvis contrarium *conſuluerit* Decius *conſ.* 119. *col.* 3. *num.* 2. *dubitat.* & malè judicio meo, prout ibi in annotat. meis eum reprobavi; & latius in *tract. commercior. & uſur. q.* 77. & contra Decium *conſil.* 3. in *d. meo tract. num.* 522.

* Pactum de lucrandis fructibus vel penſione loco fructuum rei conceſſæ ſine deductione ſortis valet.

18. Sed iſta non videntur quadrare in renovatione inveſtituræ feudi antiqui, de qua loquimur: quo caſu patronus propriè rem ſuam non transfert in clientem, ſed magis alienam rem domino reſtituit, ut patet per ea quæ diximus *ſupra eod. gloſſ.* 2. *quæſt.* 2. & alibi ſæpè & maximè in hoc regno: in quo feuda ſunt noſtra patrimonia, ut dictum eſt *ſupra in rubr. ad fin.* & ſic cùm non reſtet, niſi debitum in quantitate, non videtur quicquam quoquomodo poſſe exigi, quandiu differtur ſolutio: eſt enim maxima * in jure, quòd omne pactum de aliquo lucrando, vel percipiendo, appoſitum debito, vel dationi quantitatis, ſive per ſucceſſivam dinumerationem temporis, quandiu ſolutio differtur, ſive ſemel, ſi ad certum terminum non ſolvatur: eſt formaliter uſurarium, vel in fraudem uſurarum, & illicitum, ut tenent Joan. Andr. in *addi. ad Specul. de action. & oblig. in princ. num.* 4. *Bald.* Salic. & omnes, in *l. cum allegas. C. de uſur.* Ang. in *l. ſciendum, ff. de evictio.* Alexand. in *l.* 5. §. *fin. col.* 2. *in l. ſtipulatio iſta habere licere.* §. *alteri col.* 4. *ff. de verb. oblig.* & plenè in *conſil.* 46. *pancis utar. lib.* 4. & ita communiter & indiſtinctè tenent omnes doctores utriuſque juris, ut non remorer in eis citandis.

*Omne lucrum dationi quantitatis adpoſitum eſt uſurarium.

19. Quid dicendum ergo? dico hujuſmodi pactum & reſervationem eſſe validam, & licitam; non per dictas auctoritates *Alexandri* 3. *& Innoc.* 3. (quia etiam ſummi * Pontificis auctoritas non poteſt facere, quin uſura ſit uſura, nec illam ex quavis cauſa etiam Judæis permittere) ut eſt teſt. in *cap. ſuper eod. de uſur.* & latè Joan. Andr. in *cap. peccatum. de reg. jur. in* 6. *in mercuria.* Andr. Clavo, in *ver. uſura.* 2. §. 14. & latiſſimè dom. *Alex. de Nevo, divini & humani juris peritiſſimus in ſuo conſilio contra Judæos fœnerantes*, ubi confutat rationes dom. Ang. de Caſtro, & magiſtri Gualvani, qui conſuluerant poſſe per Papam diſpenſari, ut communitas concedat Judæis licentiam fœnerandi; & noviſſimè magiſter Conradus Theologiæ & juris civilis & canonici peritus *in ſuo ſeptempartito. de contract. tract.* 2. *qu.* 25. 26. 27. *&* 28. quamvis aliter (quod miror) conſuluerit Alex. in *conſil.* 1. 2. *& conſil.* 107. *lib.* 2.) ſed * in

* Auctoritate Papæ non poſſunt uſuræ etiam ex quavis cauſa ipſis etiam Judæis permitti.

* Vera &



Digitized by Google

Decisiva ratio.

hanc ſententiam adducor, quia res de qua patronus inveſtit clientem, affert fructum & reditum, & omnis ille reditus, jure optimo debetur, & ſpectat ad patronum, per hunc textũ quandiu jura debita ſibi non præſtantur: itaque ſi clientem admittit in fidem juribus non ſolutis, multum honoris & gratiæ ei facit: etiam fructus & commoda retinendo quouſque, quia interim poterit cliens ſe dicere plenè vaſallum, & dominum utilem, & omnia dominicalia jura exercere in ſubvaſallos, ac ſatis abundéque ſufficit, ſi cui vel in paucis amici labore vel gratia conſulatur, ut inquit text. in *l. tutori. C. de neg. geſt.* igitur ſicut dominus tempore receptionis vaſalli, poterat eum in totum repellere, & fructus jure ſuo lucrari uſque ad integram jurium ſolutionem, ſine ſortis diminutione: ita mitius agendo cum cliente, poteſt eum recipiendo in fidem, facere pactum quòd retineat feudum cum eodem lucro fructuum ut prius, donec jura ſolvantur: vel reſervationem cum pacto apponere, quòd ſibi liceat iterum cum eodem effectu prehendere, ſi ad terminum præfixum non ſolverit, vel aliquam penſionem, aut pœnam, vel quid aliud ſtipulari: ſive ſucceſſivè per dinumerationem temporis: ſive ſemel ſolvendam, ſi non ſolvatur aut quandiu differatur: dummodo illud non excedat quantitatem & valorem fructuum quos dominus fuiſſet percepturus, & lucraturus, quia quatenus excederet, eſſet illicitum & uſurarium: ſed quatenus concurrit, nihil aliud eſt quàm penſatio ejus quod domino abeſt, vel abfuturum eſſet, & clienti adeſt, vel adeſſet, ex gratia liberali patroni. Et totum iſtud fit in favorem clientis, qui in fidem admittitur, & non patroni, qui alioquin plenius erat fruiturus. Et ſic impoſſibile eſt dicere quòd ſit uſura, nec quòd aliud capiatur ultra ſortem, quia * ſors penſionis ſtipulatæ à domino, non eſt ipſa quantitas quinti pretii, vel relevamenti: ſed ipſi fructus & commoda medii temporis, quæ jure in actu exiſtente, & formato purè debentur domino: & ſunt una alia ſors per ſe, omnino diſtincta a relevamento vel alio jure, & ſic poteſt ſortem illorum fructuum retinere, vel juſtam eorum compenſationem accipere, quando gratioſè anticipat admiſſionem fidei: & hoc eſt quod Bald. Salic. Paul in *l. 2. C. de uſur.* Joan. Andr. in *cap. 1. collat. pen. verſic. 7. quando. de uſur.*

* Sortis diſcretio.

20. Volunt quaſdam eſſe uſuras * lucratorias, & omnino illicitas: & quaſdam compenſatorias, & omni jure licitas, quia non ſunt uſuræ, ſed penſatio ejus quod juſtè competebat, & debitum erat, & alias amitteretur. Et his caſibus & ſimilibus in quibus hujuſmodi uſuræ rei perſecutoriæ, id eſt propriæ & debitæ ſortis compenſatoriæ habent locum, valet pactum etiam in pignore, fructibus non computandis in ſortem principalem, ſed in tales uſuras permiſſas imputandis. Ita tenet Bald. in *l. 1. C. de diſtrac. pigno. poſt gloſ. fin ibi.* quæ ita debet intelligi, & iſta æquitare motus alias, ſuſtinui quendam contractum in forma expreſſa pignorationis cum clauſula de non imputandis fructibus in ſortem conceptum, ut fuſius habetur in d. conſilio meo: nec facio differentiam, an transferatur, an verò retineatur dominium, prout facit Cæpol. in *d. cautela* 173. Alexand. *conſil.* 119. *conſil.* 120. *conſil.* 121. *libr.* 4. *conſil.* 121. *libr.* 5. Socin. *conſil.* 174. *libr.* 2. quod repetitur *conſil.* 103. *libr.* 3. & plures alii, nec an detur dilatio ad ſolvendum, an verò debitor in mora detineatur, licet in hoc ſiſtat Socin. in *conſil.* 179. *lib.* 2. *& conſ.* 88. *lib.* 4. nec reliquas id genus purè poſitivas, & ad ſuperſtitionem uſque ſcrupuloſas quorundam diſtinctiones moror.

* Uſuræ quædam lucrativæ, quædam compenſatoriæ.

21. Sed * conſidero uter alterum in negotio ſupergrediatur, aut circũveniat. 1. ad Theſ. 4. *cap. verſ.* 6 ne uter alteri quod ſibi nolle deberet fieri faciat, aut è contra: Matthæi 7. & Lucæ 6. juxta ſacræ ſcripturæ gnomonem indeviabilem, naturalis rationis, & æquitatis dictamen. Specto etiam rei ipſius effectum, in cujus gratiam & commodum vertatur, & an cum alterius injuria & jactura, vel non. Hæc eſt mihi lex, in diſcernenda contractuum juſtitia vel injuſtitia, quam fuſius exagitavi in *tract. commer. & uſura. in princip. & quæſt.* 2. contra imperitos Eccleſiaſtas, ſuperſtitioſa hypocriii laqueum rectis conſcientiis injicientes.

* Vera & ſacroſancta lex juſtitiæ vel injuſtitiæ contractuum.

22. Ex prædictis patet, quòd poſtquam patronus ſimpliciter admiſit clientem in fidem, hoc eſt, ſine reſervatione lucri & commodi fructuum, qui ſibi debebantur, donec reliqua jura perſolverentur, ſed tantum reſervavit actionem ſuam, ( quæ etiam tam in perſonali, quàm in hypotheca ſatis tacitè reſervata intelligitur ) ad dicta jura, & ſic non poteſt amplius uti prehenſione feudali, de qua in hoc §. ut ſatis dictum eſt, nec habet amplius aliquod jus ad faciendum fructus ſuos, tunc ſi poſtea propter dicta jura non ſoluta nanciſcatur poſſeſſionem feudi, quod poteſt contingere, vel ex voluntate clientis debitoris, vel ex pacto ingrediendi & poſſeſſionem nanciſcendi ex intervallo appoſito vel permiſſionem in poſſeſſionem judicis auctoritate, ſive per executionem inſtrumenti garantigiati continentis obligationem ad dicta jura, ſive executionem rei judicatæ pignoribus captis: quia cliens ad ſolutionem dictorum jurium condemnatus non ſatisfecit. His omnibus & ſimilibus caſibus patronus non poterit facere fructus feudi ſuos: ſed neceſſario debent computari in ſortem dictorum jurium, vel alterius cujuſcunque debiti, ratione cujus feudum pignoratur.

23. Sed * reſpondendum eſt ad *cap. 1. de feud. & c. conqueſtus. in fin. de uſur.* quæ directo repugnare videntur huic ultimæ noſtræ concluſioni. Hoſti. Joan. And. Card. Florent. Panormit. in *d. cap.* 1. intelligunt illos text. procedere ex natura feudi, & virtute directi dominii retenti à patrono, ad quem utile dominium revertitur ex voluntate vaſalli pignorantis, & conſolidatur directo: unde patronus non dicitur percipere fructus ex re aliena, ſed ex re propria: ſuſpenſa interim obligatione feudali inter dominum & clientem contracta, quum interea non ſit vaſallus adſtrictus ad ſerviria feudi. & hic eſt receptior eorum intellectus ( reliquis brevitatis cauſa omiſſis ) ut non ſit ibi ſpeciale favore Eccleſiæ, ſed ſit jus commune in directo domino. Idque approbant quidam Legiſtæ, ut Marti. Laud. & Cardi. Alexand. in *cap. 1. §. item ſi delator. col.* 1. *quæ fuit prim. cau. beneſic. amitt.* & Jacob. in *feud. in ver. quiqui. inveſti. præſtit. jura fideli. col.* 4. *ver. quarta diſparitas. & in ver. & promiſ. eid. domi. præſta. ſervi quæſt.* 25. *verſic.* 4. *excuſatur.* Sed nõnulli etiam Theologi, quos Summiſtas vocant ſequuntur, ut Ang. Clau. in *ver. feudum. §. pen. & fin. Sum. Sylveſtri. in verb. feudum. ad fin.* quorum acerbitatem exaſperans Ludov. Rom. *in ſing.* 325. *incip. creditor.* extendit ad omnem dominium directum, reſpectu emphyteutæ: & idem vult. Imol. in *d. cap.* 1. *col.* 3. *verſic. an autem.* & quod gravius eſt Ang. Clau. in loco prææallegato, & in *ver. uſura.* 1. §. 11. *&* 12. extendit ad proprietarium, reſpectu uſufructuarii hypothecantis jus ſuum proprietario, ut ſic non teneatur dominus directus, qui mutuavit certam ſummam ſuo clienti, emphyteutæ, vel fructuario, à quo accipit in pignus fundum clientelarium, emphyteuticarium, vel fructilem, ejus fructus imputare in ſortem: quia ( inquiunt ) ex quo res pignoratur ipſimet domino directo, cenſetur fructus percipere, non ratione mutui, ſed ratione dominii, & ex re ſua interim ad ſe reverſa & conſolidata: ita ut hoc habeat locum etiam ſi feudum ſit francum ſeu liberum, ex quo nulla onera, nec ſervitia debeantur. Adde quòd Joan. Imol. in *d. cap.* 1. *col.* 2. *verſic. unde alii dixerunt num.* 8. ſequendo communem opinionem, ubi eam juſtificat ratione antidotalis obligationis,

* Intellectus Canoniſtarum.

quia tenetur cliens patrono, ultra onera, & communem legem & naturam feudi, *per l. ſed. & ſi lege §. conſuluit. ff. de petit. hered.* tanquam dominus juſtè lucretur illos fructus, in remunerationem illius obligationis antidotalis: & propterea non ſit uſura.

* Confutantur ſententiæ & rationes Canoniſtarum, & cõmunis ſcholæ poſt eos.

24. Atqui ſi verum amamus juxta Juriſconſ. in *l. cum. ita legatum. ff. de cond. & demon.* horum * interpretationes ſunt palliatæ excuſationes in peccatis, & nihil aliud agunt, quàm quod in ſimili ait Luc. Pen. in *l. 2. col. 5. verſic. parcant mihi. de tabulariis. lib.* 10. *Cod.* cauteriatis conſcientiis ex herbarum foliis texere perizomata, & non adhibere medicamen, ſed velamen. Prima enim eorum ratio eſt purè ſophiſtica, quoniam ex eo quòd cliens tradit patrono feudum in pignus, non perdit ſuum utile dominium, & quando perderet & conſolidaretur patrono obveniens, ratione mutui, vel alterius debiti, ultra debitum, & ſic ipſa conſolidatio cum lucro eam conſequente eſſet reſtitutioni ſubjecta: ſicut quælibet alia ſuperabundantia: non enim poteſt rationabiliter dici quòd illud inſit feudo ratione feudi, in quo Conradus (alioquin perſpicacis & acris ingenii) fuit deceptus, in *d. ſuo tractat. de contract.* ubi cum communi errore Canoniſtarum tranſit in *q.* 32. *conclu.* 3. ſed illud lucrum provenit ratione mutui vel extranei debiti ultra ſortem: ergo mera uſura. Secunda autem ratio Imol. eſt apertè frivola: quia obligatio * antidotalis non obligat, nec aſtringit, & ſic non concludit, nec facit quòd invito cliente debitore fructus non computentur in ſortem. Tum ſi illa ratio procederet, quum accipiens liberale mutuum naturaliter obligetur mutuanti ad antidota, ſequeretur quòd ab eo aliquid poſſet exigi, in remunerationem citra uſuram: quod eſt notoriè falſum, quia etiam illam obligationem antidotalem non liceret deducere in ſimplex pactum obligativum, ut expreſſe firmant *glo. 1. in fin. in cap. ſi fœneraveris. col prima. qu.* 3. Alberic. in *d. §. conſuluit.* Philip. Dec. in l. *rogaſti. §. 1. ad finem ff. ſi cert. pet.* Panor. & canoniſtæ & in *c. conſuluit. de uſur.* & Theologi. in 4. *ſentent. diſt.* 15. ut Gabriel. *ibi. q.* 11, *col.* 3. Summa Sylveſtri. in *ver. uſura.* 1. q. 2. & latius ſi opus ſit dicemus *infra* §. 94. Itaque dico, quod illi text. ſecundum quòd eos communiter interpretantur Canoniſtæ præfati, non poſſunt defendi ab uſuraria pravitate.

* Obligatio antidotalis de ſe non obligat, nec poteſt in obligationem deduci.

* Novus & ſanus intellectus, cap. 1. de feud. & cap. conqueſt in fi. de uſur.

25. Sed * debent ſanè intelligi, quando onus ſive ſervitium quod interim remittitur à patrono, æquipollet fructibus, vel quatenus cum illis concurrit. Patet quia text. *d. cap.* 1. ſe fundat in illa remiſſione, tanquam in ratione finali & expreſſa. Igitur quum illa ratio ſit juſta & rationabilis quatenus commenſuratur fructibus; non eſt alia phantaſtica ratio ultra textum, & contra jus naturale & divinum ſomnianda. Sed ad limites illius expreſſæ & juſtæ rationis debet reſcriptum ſummi Pontificis intelligi & determinari, per *l. cum pater. §. dulciſſimis. ff. de lega. 2. cum vulga.* & potiſſimum cum non poſſit aliter juſtè exponi: & ita nonnulli pridem interpretati ſunt, ut refert Ioan. Imol. pro tertia lect. & Panor. pro ſecunda lect. *d. cap.* 1. quod ſecundum hæc non eſt contra, ſed ſecundum regulas juris, quicquid ibi dicant Anton. Butrig. & Card. Flo. in *q. pen. in fin.* quos ſequitur Sum. Sylv. in *ver. feudum qu.* 30. quamvis modeſtius loquantur, quàm communiter cæteri. Ita etiam ſentit dom. meus Pyrrhus ſuper conſu. Aurelian. *eod. tit. cap.* 3. & ita rectè decidit Jacob. Almain. Senonenſis, hujus Academiæ Doctor Theologus Scholaſticus perquam doctus *ſuper 4. ſenten. diſt.* 15. *in ar. de uſura. col.* 9. ubi *q.* 2. multum deliravit, ut dixi *in tract. commercior. & uſurar. q. 74. num.* 524. Sed in art. de *uſur. col.* 9. communem ſententiam ſalvat, quando ab initio feudum eſſet conceſſum ſub tali onere: quòd quoties impignorabitur domino, ad eum redeat dominium utile, & non teneatur fructus imputare in ſortem, & tunc cenſet non eſſe uſuram, ſed eſſe licitum. quia non fit (inquit) vi mutui poſtea ſubſequuti: ſed ratione contractus præteritæ infeudationis. Et ſic iſtud pactum, in libera conceſſione rei ſuæ adpoſitum, facit ceſſare formalem rationem uſuræ.

26. Multum tamen illiberale & ſordidum eſſet tale pactum, & forſan in æquitatis conſiſtorio reprobaretur, non tam propter malum uſuræ, quàm propter ſpeciem mali, prout ferè in ſimili diſpoſitionem quandam teſtatoris reprobat Juriſconſult. in *l. 3. in fin. & ibi. Bart. & Lancelo. Deci. ff. de annuis legat.* Et hoc niſi illud pactum referatur & reſtringatur ad onera impoſita tempore conceſſionis feudi, ab ipſo feudo procedentia & delata: puta quod ſi non ſolvantur relevia, vel alia feudalia jura, patronus poſſit occupare vel retinere feudum, etiam fidelitate renovata, ejuſque fructus lucrari, non imputando in ſortem debitorum jurium feudalium. Id enim favorabiliter eſſet admittendum: ſed extendere tale pactum etiam ad mutuum vel aliud extraneum futurum poſtea debitum aliunde, quàm ex primitiva natura feudi emergens, nimis odioſum & pudendum videtur. Imò puto eſſe illicitum, & contra bonos mores. Ex his, etſi paulò materiam hujus §. excedentibus, tamen pro ubertate & utilitate rei brevibus, habes redivivum & excuſſum, verum & legitimum *d. c. 1. & c. conqueſtus*, intellectum, hactenus nimia poſitivorum & literæ mortificanti inſervientiũ cõmentariorum congerie ſepultum.

27. Quarto quæro, feudo prehenſo cliens offert domino fidem & jura debita, pro hac ultima mutatione ſeu apertura feudi, dominus petit etiam ſibi offerri & ſolvi quædam alia jura, ex præteritis mutationibus feudi reſtantia vel debita: nec aliter vult recipere clientem in fidem ſuam: Utrum dominus bene dicat, ita quòd ſemper perſeveret cum effectu prehenſio feudalis, & faciat fructus ſuos: & ſi non perſeveret prehenſio tanquam feudalis cum lucro fructuum, ex capite hujus §. An ſaltem poſſit dominus cliente in fidem admiſſo, vel non, feudum de facto retinere, tanquam pignus & hypothecam antiquorum jurium, non tamen faciendo fructus ſuos, ſed eos imputando in ſortem debiti, ſicut quivis creditor? Et primò videtur prehenſionem feudalem cum ſuo pleno effectu perſeverare, quia eſt debitè & ritè facta, cliens verò non offert plenè & integrè, quicquid domino debetur, ergo non debet admitti in fidem, quia non conſtituit dominum in mora per imperfectam oblationem, imò ſemper moroſus & culpabilis remanet. Et verum eſt ſemper, & clientem & jura deficere, igitur ſemper durat effectus hujus §. Tum verba hujus §. ſunt generalia & indefinita, ibi, *droicts & devoirs*, quæ non diſtinguunt inter jura nova ultimæ mutationis vaſſalli: & vetera præteritarum mutationum: ergo indiſtinctè debent intelligi *l. de pretio, ff. de publiciana in rem actione* & verbo generali omnia cõplectuntur *l. ſi ſervitus, ff. de ſervit. urban. prædiorum cum vulga.* & verba hujus conſuetudinis æquè conveniunt præteritis, ut novis debitis, & mens congruit & diſpoſitio *l. ab omnibus, in fin. princip. ff. de legat.* 1. not. Paul. in *l. 4. §. totiens. ff. de damn. infect.* & maximè cùm hic ſint duo verba copulativè * geminata, quæ tanto magis debent aliquid & plenius operari, per notata Bartol. & Alexand. in addit. per illum text. in *l. cum ſcimus, C. de agricol. & cenſit. & colon.* Bald. in *l. fructus, C. de action. empt.* & in *cap. eam te, col. 1. de reſcrip.* & plenè Anton. Corſ. in *tract. de excellen. & poteſt. regia. in q. de geminatis.*

* Geminata verba.

28. Et iſta pars abſque dubio videtur vera, tribus aut quatuor concurrentibus. Primùm, quòd manus injectio ſit ritè & debitè facta in forma hujus §. ex vero defectu clientis & jurium: alioquin ſi eſſet facta feudo non aperto, vel præter formam, aut indebitè, eſſet nulla, aut annullanda, & revocanda, nec poſſet dominus aliqua retentione uti prætextu præteritorum aut aliorum jurium: ſed cliens veniret ante omnia reſtituendus, tanquam indebitè ſpoliatus, per not. Bart. in *diſ-*



Google

*put.* 6. Lapus, Joan. Imol. in *l. qui à latronibus*, *in princi. ff. de teſta.* & pulchrè Petr. Anchar. in *conſil.* 292. *videretur.* plenius dicemus *infra* §. 65. & ſimiliter. ſecus in manus injectione facta ex cauſa de qua *infra eo.* §. 16. quia illa eſt limitata ad aliam cauſam, & non habet, uec poteſt extendi ad hunc effectum. Secundum requiſitum, quòd illa jura antiqua ſint efficaciter debita, & non ſint præſcripra triginta vel quadraginta annorum ſpatio, quo jura particularia feudi præſcribi poſſunt, ut dicam *infra eo.* §. 12. pro debito enim præſcripto non habet locum actio nec compenſatio, nec retentio, ſed benè ſoluti repetitio, ut per *gloſſ.* & Bartol. in *l. fin. in fin. ff. rem rat. haberi* & latè dicetur *infra* §. 68. an autem in effectu requirantur quadraginta anni ratione hypothecæ, dicam *infra* §. 68. *in gloſſ. 2. ſuper ver. heritage.* Tertium requiſitum dùmodo iſte novus cliens ſit debitor horum jurium, ut quia eſt hæres antiqui clientis ad illa obligati, vel eſt antiquus vaſallus qui fuerat in fidem admiſſus & inveſtitus ſalva actione jurium, deinde mutatio contigit ex parte domini, & novus dominus feudum prehendit, ſecundum formam §. 56. *infra eod.* quia ſi vaſallus nudam fidem offerat, videtur poſſe repelli, & feudum cum effectu retineri, niſi jura quæ debet, & quorum fuit ſibi hucuſque facta gratia, perſolvat: Secus in novo emptore, donatario, aut alio quovis particulari titulo ſuccedente, qui non eſt perſonaliter obligatus ad reliqua auctoris ſui: & ſic ſi offerat quod ex capite ſuo, & nova mutatione debet, videtur quòd teneatur dominus eum admittere & inveſtire, & quòd non poſſit feudum retinere, prætextu antiquorum jurium: ſaltem ad hoc, ut faciat fructus ſuos, nec imputet in ſortem, quum iſtud ſit odioſum, & reſtringendum. Quartum, dummodo conſtet, vel in continenti poſſit probari & liquidari: quæ & qualia ſunt illa jura, quorum novus vaſallus eſt debitor, ratione præteritarum mutationum. Secus ſi eſſent controverſa, & promptè non poſſent decidi: quia rationabile eſſet vaſallum interim admitti & dominicam manum levari, ſaltem data cautione antiquorum jurium, & hoc ut via præcludatur fraudibus & technis quorumdam ſemper aliquid veterum jurium ſupereſſe cauſantium, & litem diu protrahentium, ut interim fructus feudi prehenſi lucrifaciant, vel à novo vaſallo indebitum quid torqueant.

* Solutio 1. membr.

29. Pro * ſolutione ſic diſtinguo: Aut prior & immediatus vaſallus fuit aliàs in fidem admiſſus, & inveſtitus, ſalva actione jurium, ita quòd (ut pragmaticorum verbis utar) prior immediata apertura feudi, & conſequenter omnes præcedentes fuerunt clauſæ: nec eſt feudum ullo modo apertum, niſi ex hac ſola & ultima mutatione. Aut * vero feudum pluries fuit apertum, & nulla fuit renovata fidelitas, nec admiſſio in fidem facta pro illis antiquis mutationibus. Primo caſu cenſeo patronum nulla retentione feudi uti poſſe, prætextu antiquorum jurium: nec feudali retentione, de qua in hoc §. faciendo fructus ſuos: nec ſimplici pignoratitia retentione, tanquam ſimpliciter pignori incumbens. Probo, quia manus injectio, de qua in hoc §. eſt præciſe limitata ad cauſam in hac conſuetudine, & in forma actualis prehenſionis expreſſam: videlicet propter defectum clientis & jurium: & * cauſa principalis & productiva eſt ipſa interruptio fidelitatis, & vaſalli: defectus autem ſolutionis jurium, non eſt cauſa effectiva, nec productiva poteſtatis prehendendi, ſed ſolum acceſſoria & concomitans cauſam principalem, ut patet per deducta *ſupra eo. glo.* 2.

* 2. Membrum.

* Sola cauſa principalis & productiva prehenſionis utilis eſt interruptio fidei.

30. Et ſic, quamvis conſuetudo loquatur ſimpliciter de juribus, tamen non debet indiſtinctè intelligi de quibuſcunque juribus, ex quacumque antiqua mutatione feudi debitis, ſed ſolum de his quæ debentur ratione illius mutationis, ſive interruptionis, ex qua feudum poteſt prehendi: non autem de illis, ſi quæ fortè reſtant ex præteritis interruptionibus, quæ fuerunt ſublatæ dudum redintegrata fide: cùm enim conſuetudo non permittat prehendere pro juribus, niſi acceſſoriè & dependenter, ad interruptionem & aperturam feudi: meritò non debet intelligi, niſi de juribus quæ accedunt & dependent ab eadem apertura feudi, ex qua oritur, & competit jus prehendendi: non autem de illis quæ dependent à præteritis mutationibus, quarum ratione nullo modo licet manum feudo injicere: & quæ jura non dependēt ab apertura feudi, de qua eſt quæſtio, & nihil cum ea habent commune: acceſſorium enim debet naturam & conditionem ſui principalis ſequi. *cap. acceſſorium. de regul. jur. in 6. cum vulga.*

31. Tum per ultimam renovationem fidei præteritæ interruptiones feudi clauſæ fuerunt: & poteſtas prehendendi feudum ratione illarum & jurium ab illis dependentium, fuit funditus & * perpetuò ſublata, & extincta, & pro dictis juribus, ſi qua non ſoluta fuerunt: non remanſit domino, niſi jus agendi. Et ſic quamvis poſtea accidat nova mutatio feudi, non tamen recidunt poteſtatem prehendendi. Tum quia ſemel fuerunt ab illa perpetuò ſeparata, & excluſa: igitur argumento *l. fin. quæ eſt ſingul. C. de remiſſione pignor.* quæ tamen non concludit, quia *d. l. fin.* non debet extendi extra terminos ſuos. Tum quia illæ mutationes antiquæ nihil habent commune cum hac nova mutatione: ſed poteſtas prehendendi, & ipſa prehenſio, eſt limitata ad hanc novam mutationem & jura ab eadem dependentia. Igitur limitatum ad ea tantum habet effectum, per regulam *l. in agris, ff. de acquir. rer. dom. cum. vulg.* & eſt concludens ratio. & hunc puto verum & ſanum intellectum noſtræ conſuetudinis.

* Prehenſio reſpectu certarum mutationū feudi, ſemel remiſſa nunquam earumdem reſpectu reviviſcit.

32. Ex quo ſequitur, quòd vaſallo offerente fidem & integra jura debita, ratione hujus ultimæ mutationis debet in fidem admitti, inveſtiri, & feudum recuperare: nec poterit patronus illud retinere prætextu antiquorum jurium: etiam ſi ſolum vellet pignori incumbere, non faciendo fructus ſuos. Patet * ad majorem evidentiam, ipſam facti ſpeciem cum ſuis circunſtantiis, ad intellectus examen renovando. Aut enim patronus prehendendo feudum, cauſam ſpecificam, ſeu individuam exprimit, puta manum injicio tali feudo mihi aperto, ex tali venditione, propter defectum vaſalli. & non ſolutionem jurium ratione dictæ venditionis debitorum: Et tunc clarum eſt hanc manus injectionem eſſe formaliter limitatam ad expreſſa in ea, & ſic ceſſare debet ceſſantibus cauſis in ea expreſſis, ad quas fuit limitata: Aut patronus nihil expreſſit, niſi cauſam genericam in hoc §. expreſſam: non enim tenetur aliud exprimere, ut diximus. Et tunc ſi non ſit apertum, niſi ex una cauſa, puta ex tali certa venditione, quæ eſt ultima mutatio, idem eſt quod in caſu præcedenti, quia æquè cenſetur ad illam limitata, ac ſi ſingulariter expreſſa fuiſſet.

* Specifica elucidatio

33. Hæc eſt enim maxima in jure, quòd * licet aliqua diſpoſitio ſecundum figuram verborum ſit generalis, & poſſit comprehendere plura ſubjecta: tamen ſi in veritate non venit verificanda, niſi in una ſpecie, dicitur ſpecialis, & ſi non venit verificanda, niſi in uno certo individuo, dicitur verè & propriè ſingularis. text. eſt *l. in ſi domino, ubi Dyn. Bar. Bal. ff. de lega.* 1. *in l. ſi hæres, l. ſi optio. ff. de optione legata* in cap. *ex parte* 1. *juncta glo. fin. de reſcript.* ubi hoc notant. *Card. Flor. Panor. Feli. Decius* qui ad multa exemplificant, & in *c. paſtoralis.* §. *quoniam extra. de reſcript.* Franc. Aretin. in *l.* 1. *coll.* 5. *num.* 8. *ff. de vulg. & pupit. inſt.* §. *& harum, col. pen. verſ. & adde. ff. de verbor. oblig. Iaſ. in l.* 2. *in prin.* per illū textū & in *l. gallus.* §. 1. *col.* 1. *lect.* 1. *ff. de lib. & poſthum.* & in *conſ.* 15. & in *conſ.* 16. *col. pen. ver.* 3. & fortius, *lib.* 1. *fruct. & in l.* 2. Curt. *in conſ.* 49. *memoria recolenda, col.* 18. *Aymon. Cravet. conſ.* 162. *num.* 4. dixi in *regu. de infir. reſignantib. num.* 235. Sed iſta prehenſio non poteſt fundari nec juſtificari, niſi in ſola ultima mutatione feudi, & juribus inde dependentibus: igitur cenſetur in ſpecie, imò ſingulariter ad illa referri, & conſequēter atque in præcedenti caſu limitari.

* Speciale eſt quod non poteſt verificari niſi in una ſpecie.

34. Confirmatur

Digitized by Google

34 Confirmatur per id quod decidit Baldus in *Authent. et qui jurat. collat. 6. verſ. ſed tunc quæro.* ubi determinat, quod miſſus in poſſeſſionem ex primo decreto, comparante debitore & offerendo ſtare juri, & ſatiſdare de expenſis, & ſic facere ea, ob quorum defectum facta eſt miſſio, non poteſt retinere poſſeſſionem prætextu hypothecæ conventionalis: quia non eſt eo nomine miſſus, ſed miſſio eſt limitata, & ideo debet recedere de poſſeſſione, * ceſſante cauſa miſ- [illegible] ſequitur ſubint. Aretin. in *l. ſi aliquam collat. 3. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* ubi reddit [illegible] tenuta, quæ fuit data à judice, videtur data modificativè, & ſic limitatim, unde non poteſt detentio retineri ex alia cauſa. Idem vult Baldus in *l. penult. in fin. C. de pignorat. action.* ubi dicit, quòd mulier miſſa in poſſeſſionem ventris nomine, non poteſt inter vertere poſſeſſionem alio reſpectu. Idem Baldus appoſitiſſimè decidit in *addit. Speculat. titul. de ſenten. collat. 4. verſ ſed an miſſus*, quod miſſus per prætorem, non poteſt rem retinere ex dominio vel pignore conventionali: quia non fuit iſta intentio prætoris, ita in præſenti dicendum, quòd patronus miſſus in poſſeſſionem feudi, auctoritate conſuetudinis hujus §. non poterit aliqua retentione uti ex alia cauſa, quàm ex qua formaliter eſt facta miſſio & prehenſio, quia iſta non eſſet intentio conſuetudinis. Nec obſtat quod diximus *ſuprà eodem gloſſ. 4. quæſt. 2. numero* 9. prehenſionem feudalem eſſe magis conventionalem, quam juriſdictionalem: quia eſt verum reſpectu pignorationum, quæ directo fiunt, ſive auctoritate publica judicis: tamen non eſt merè conventionalis, quum magis procedat ex poteſtate legis, quàm ex voluntate clientuli: & eſt quædam ſpecies juriſdictionis & executionis, competentis patrono in clientem, & rem beneficiariam. Tum eſt præciſè limitata ad certam cauſam, igitur illa ceſſante, neceſſario ceſſare debet.

Miſſio in poſſeſſion è omnino ceſſare debet ceſſante cauſa, cujus contemplatione facta eſt.

35 Sed noſtræ reſolutioni fortiter obſtare * videtur *l. unica. C. etiam ob chirographariam pecun. pignus retineri*, & quidem in fortioribus terminis, ubi dicitur creditorem, cui res eſt data in pignus, pro certo debito, pro quo ſolùm, & non pro aliis debitis ejuſdem debitoris erat hypothecata: non teneri rem illam reſtituere debitori, pro luitione offerenti univerſum debitum, pro quo res eſt pignorata: Sed poſſe retinere etiam pro aliis debitis merè chirographariis, pro quibus nullam habet hypothecam in re quam retinet. At patronus habet hypothecam in feudo prehenſo, pro omnibus juribus ratione ejuſdem feudi debitis, quantumcumque antiquis, ſaltem infrà 40. annos, igitur multò fortius poterit retentione uti, quum debitum procedat à re ipſa: imò ipſa res debere videtur, ut ſæpè diximus. Reſpondeo, ſiquidem iſte novus vaſallus ſit tertius ſeu ſingularis ſucceſſor, non perſonaliter obligatus ad illa jura, non eſt locus *d. l. unica*, quia dicta lex inducit jus retentionis in creditore poſſidente pignus, ſeu rem quæ fuit in pignus data, licèt tunc oblato debito pignoratitio ceſſet ipſo jure pignus, idque contra ipſummet debitorem duntaxat: & eam excludit reſpectu ſecundi creditoris, etiam poſſeſſioni pignoris incumbentis; ut patet per *textum dictæ legis in fin.* ex quo conſtat quòd illa retentio eſt perſonalis, ut tenent *gloſſ. Jacob. Ravenn. Baldus, Ang. Joann. Fab. ibi*, unde vult gloſſa finalis *ibi*, * illam retentionem non habere locum, contra tertium emptorem pignoris, vel alium extraneum non obligatum ad ſummam propter quam creditor vult uti retentione: & ſequentes præfati *doctores, quamvis Cyn. ibi quæſt. 14. in fin.* & Salic. *collat. 5 quæſt. 6. in fin. aliter ſentire videantur, ut dicam infra* §. 77. *titulo* 5.

* Declaratio *l. unic. C. etiam ob chirographar. pecun. pign. teneri poſſe.*

* Retentio ex *d. l. unica.* eſt perſonalis.

36 Nec obſtat quòd iſtud feudum eſt hypothecatum pro illis juribus, quia patronus debet priùs diſcutere perſonaliter obligatos, quàm emptorem feudi *Authent. hoc ita. C. de pignoribus, Authent. ſed hodie. C. de action. & obligat.* Nec obſtat quòd illud beneficium novi juris. non eſt inductum contra creditores detinentes ſeu poſſidentes pignora vel hypothecas, ſed ſolùm contra volentes avocare à tertiis poſſeſſoribus, ut patet in corpore *Authent.* quia ex quo patronus non poſſidebat, nec detinebat, ſed à poſſeſſore avocavit, ex certa ſpeciali & ſpecifica cauſa, & nunc vult retinere ex alia cauſa, videtur de novo avocare. Sin autem idem vaſallus ſit ad illa jura perſonaliter obligatus, ſive ex facto ſuo, ſive prædeceſſoris ſui. cujus eſt hæres: tunc omnia prædicta videntur obſtare. Sed eſt reſpondendum quòd non habent locum in prehenſione rei ad certam ſpecificam cauſam limitata, & ex ſpeciali & ſingulari quodam jure conceſſa, contra voluntatem poſſeſſoris, quod ſingulare & ſpeciale jus non debet extendi, nec incrementum recipere. *l. jus ſingulare. l. quod vero. ff. de legibus. l. mulieri.* & ibi *Socin. ff. de conditionibus & demon.* & hæc eſt propria ſolutio.

37 Secundo caſu principali, quando ſunt plures mutationes clientum, & à nullis fuit renovata fidelitas: Tunc dico patronum poſſe feudum prehenſum retinere, pro omnibus juribus illarum mutationum non renovatarum, idque efficaciter, faciendo interim fructus ſuos, *extra caſum hujus.* §. Ratio, quia ante ſecundam, tertiam, vel noviſſimam mutationem, poterat manum feudo injicere, & fructus ſuos facere, donec jura illius mutationis ſolverentur. Igitur ſi nulla ſit facta fidelitas, ſed ſemper manſit feudum apertum, idem poterit, quamvis feudum 2. 3. vel ulterius mutetur, abſque ulla exhibitione fidei, quia quanto frequentiùs mutatur, tantò magis & pluries contemnitur dominus, qui non recognoſcitur: & ſicut ratione unius ſolius mutationis poteſt prehendere, ita ratione plurium: & quamvis pro omnibus ſufficiat una fidelitas, utpotè perſonalis & individua, & in tantum debita ab uno quantum à pluribus, ut dicam infra §. *ſequenti gloſſ. 4. quæſt. 3. 6.*

38. Tamen ad defectum omnium mutationum non renovatarum, & omnium jurium dependentium refertur prehenſio: & ſic cum effectu tenet & perſeverat, donec omnia illa jura integrè ſint perſoluta: Salva modificatione, quam ex æquitate poſui *ſuprà eodem gloſſ. 4. quæſt. 4. numero 31. & 32. & in princ. hujus gloſſ.* & ſic hoc caſu non ſufficeret offerre jura ultimæ mutationis, quia quando ſunt duę cauſæ æquè principales, & ſufficientes inducendæ diſpoſitionis, una earum * ceſſante, non ceſſat diſpoſitio, prohibitio vel impedimentum. Textus eſt in *l. ſi non lex Æmilia Sentia*, ubi hoc notat Baldus & expreſſius *Joann. Imol. ff. de hæredib. inſtituendis* textus in *l. ſi ventri* §. *in bonis. & ibi. gloſſ. in verbo credere in fin. ff. de priv. credit. in cap. quoniam frequenter.* §. *porro. juncto* §. *ſi autem.* ubi Panormit. *in fin. ut lite non conteſtat. gloſſ. in* §. *affinitatis. inſtitutionib. de nupt. l. in liberorum. in verſicul. collocari. ff. de his qui not. infamia.* Baldus in *l. generaliter* in 2. oppoſitione ubi de pluribus cauſis quarum quælibet per ſe influit. *C. de epiſcop. & cler.* Jaſon. in *l. lex Cornel. numero* 7. *ff. de vulg. & pupillar.* Sic una ſervitute ſublatâ remanet alia. Textus in *l. ſi dominus. ff. de ſervit. urban. prædictorum l. ſi mihi. in principio eodem tit.* & una hypothecâ extinctâ, poteſt res retineri & diſtrahi pro alia. *l. cum prior. l. cum ſecundus. ff. de diſtract. pignor. l. fin. ff. quibus modis pignus vel hypoth. ſol.* & diſpenſatio ſuper uno defectu non extenditur ad alium. Textus in *cap. non poteſt. de præbend. in 6.* *Oldr. conſilio* 247. *factum tale. Dom. de S. Gem. conſil.* 33. *pro examinatione. collat.* 2. *verſ. item licet.*

* Ceſſante una ex pluribus cauſis integris non ceſſat diſpoſitio.

39 Et * excommunicatus pluribus excommunicationibus, ſi abſolvitur ab una, remanet ligatus ex aliis: imò etiam una & eadem excommunicatione innodatus ex pluribus cauſis, ſi ſit abſolutus ex una tantum cauſa expreſſa, remanet adhuc excommunicatus. Textus eſt

* Abſolutio excommunicationis vel banni ex una cauſa, non extenditur ad aliam ex diverſo facto.

in *cap. cum pro cauſa. ubi gloſſ. Imol. Aretin. Cardin. Panorm. Felin. de ſentent. excommunicat. cap. Officii in fin. eod. titul. cap. ex parte de offic. ordin.* Idem dicendum de bannito pluribus bannis, vel ex pluribus cauſis, per *l. cancellaverat. ff. de his quæ in teſtam. delen.* quod intellige procedentibus ex diverſis factis. *l. 1. §. ſi plura ff. ad Turpillian.* quia plures excommunicationes vel banna ex eodem facto, habentur pro uno, & ſufficeret una abſolutio ſimpliciter facta, ut notat Baldus in *l. fin. C. de nupt. l. 2. ut intra certum tempus criminal. quæſtio agat.* late per Bartol. Paul. Alexand. Jaſon in *l. de pupillo. §. ſi in pluribus ff. de operis novi nunciat.*

40 Ex quibus infero, quòd in ſecundo membro, ſi patronus manumiſſionem feudi faciat clienti limitatim ex * una cauſa: remanet tamen feudum prehenſum, & ſub manu dominica cum effectu ex aliis cauſis, quæ ſufficiebant per ſe ad prehenſionem: etiamſi clientem admittat in fidem, modò etiam limitatim ex ea tantum cauſa admiſerit, vel jus ſuum etiam quoad lucrum fructuum reſervaverit, per ea quæ diximus *ſuprà eadem gloſſ. numer.* 37. Idem multo fortius, quando patronus ex pluribus cauſis idem feudum etiam exiſtens ad manum ſuam pluries prehendit quod poteſt facere, ut tradam infra §. 65. quia ſi unam manus injectionem remittat, remanent aliæ cum effectu per prædicta, & per textum in *l. nec is §. 1. ff. de acquir. vel amitt. hæredit.* ubi omnes doctores notant * repudiatione vel remiſſione unius juris, aliud non eſſe remiſſum. Textus in *l. unica §. ſed videndum ff. de ſucceſſor. edict. in l. ſi filius, qui patri. in princip. ibi, & qui alio jure venit, quàm eo quod amiſit, non nocet id quod perdidit ſed prodeſt id quod habet. ff. de bon. libertorum* & appoſitiſſimè textus in *d. l. de pupillo §. ſi in pluribus*; ubi remiſſa una nunciatione novi operis pro uno opere, non cenſetur remiſſa nuntiatio alterius operis reſpectu: Secus ſi pro uno & eodem opere, ut ibi notatur Et ſi pro una & eadem mutatione ſive apertura feudi, patronus pluries, ſive per ſe, ſive per alios prehendiſſet feudum, omnes hujuſmodi prehenſiones non reputarentur, niſi pro una, & ſufficeret una remiſſio vel manumiſſio feudi. Ex his habes quomodo & quando tollatur manus injectio feudalis facto patroni, vel clientis.

*Mancipatio feudi ex una cauſa non liberat illud tantū, ſed etiam ex alia.

*Uno jure ſublato remanet aliud.

41 Adde quod aliquando neutrius facto, * ipſo jure reſolvitur & extinguitur, ut ſi cliente bonis ademptis deportato, patronus feudum morte civili clientis apertum prehenderit, deinde cliens principis beneficentia, non ſimplicem pœnæ indulgentiam, ſed plenam & integram reſtitutionem conſecutus fuerit: quia tunc ipſo jure civiliter reviviſcit, & recuperat bona, etiam in tertium alienata, * dummodo alienatio immediatè ex ſententia & confiſcatione proceſſerit, per *l. 1. & fin. C. de ſentent. paſſ.* & notant. ibi doctores Baldus in *l. ſed ſi hac. §. ſed & ſi per pœnam. in fin. ff. de in jus vocand.* & omnes in *l. gallus. §. & quid ſi tantum. ff. de lib. & poſthum.* Felin in *cap. inter quatuor. de majoritate & obedient.* & conſequenter ipſo jure reſolvitur manus injectio, per patronum facta ex capite mortis civilis. An autem fructus, quos interim percepit, & ſuos fecit, & fortè largius utendo bona fide conſumpſit, teneatur reſtituere, iſtud dependet ab effectu talis reſtitutionis: de qua latè tracto *infrà argum. 168. ubi remitto.* Quid autem ſit juris quando alienatio feudi facta per vaſallum, poſtea per ſententiam nulla declaretur vel reſcindatur, dicam infrà §. 33. Et quid ſi vaſallus, contra quem fidelitatem non facientem, feudum fuit prehenſum, deceſſerit relicto filio impubere, vel minore viginti annis. An prior prehenſio pro tempore futuro ipſo jure deſinat, vel ope exceptionis. quoniam dominus tenetur precarium ſeu tolerantiam fidei facere huic minori, dicam infrà §. 41. Addo alium quotidianum caſum, in quo prehenſio ipſo facto reſolvitur. Fac donatarium vel verum hæredem aut vaſallum inveſtitum à domino, qui nihilominus ſuper poſſeſſore prehendit ex defectu hominis, prout poteſt, ex quo ille non incumbit poſſeſſioni nomine inveſtiti, qui poſtea etiam poſt multos annos poſſeſſorem evincit, certè eo veniente & recuperante feudum, prehenſio ipſo jure reſolvitur niſi reſpectu extranei invaſoris, & in ejus præjudicium, videlicet reſpectu fructuum, quos poſſeſſor non tenetur reſtituere victori, ut quando condemnatur ſine fructibus, vel à tempore litis conteſtatæ tantum. Plus dico, contingere poſſe ut reſtituat fructus utrique, quantumvis enim dominus habeat verum vaſallum in fide manentem, tamen quandiu is realiter non poſſidet, non cenſetur in effectu habere. Tum tertius qui nomine proprio poſſidet, non poteſt inveſtituram alterius, quam non approbat, allegare: & multo minus de jure tertii quem impugnat excipere. Tum intereſt domini recognoſci à poſſeſſore. Cùm ergo tertius iſte non prætendat ſe tenere in ſubfeudum, vel in cenſum ab inveſtito, nec alias ſub eo, nec ejus nomine, tenetur patronum cognoſcere, qui alioquin poteſt manu injecta fructus ſuos contra eum facere. Ideo ſi poſſeſſor non curaverit ſibi manum levari, & poſtea condemnetur reſtituere fructus evincenti, tenebitur nihilominus tantundem reſtituere domino feudi, qui culpa ſua illos amiſit vel prodegit. Poterat enim homagium offerre domino, & congruas oblationes: & ſic ineſſicacem reddere prehenſionem, ſi fortè dominus admittere noluiſſet, vel eum in fidem admittere, vel inducias dare uſque ad finem litis, vel aliter manum levare, addito inſtrumento oblationis, per quam jus ſuum & quaſi poſſeſſio contra omnes conſervatur. Poteſt etiam dominus, ſi velit, ut piè debet (*cap. unico de forma fidelit. in uſibus feudor.*) gerere negotium fidelis vaſalli abſentis fortè captivi vel pauperis contra violentum invaſorem. Poteſt enim ei denegare inveſtituram, tanquam injuſto occupatori, ſubeundo onus hoc probandi ſi opus ſit, poſtquam invaſor titulos & auctoritates ediderit, prout tenetur & cogi poteſt à domino, non ſolum via actionis, ſed etiam prehenſionis, antequam in fidem eum admiſerit, & ſe contra fructus lucrari, vel fideli clienti conſervare idem in ſimilibus.

* Quando prehenſio feudi ipſo jure reſolvitur.

* Reſtitutio principis trahitur quādoque ad alienata.

43 Circa hæc de reſolutione prehenſionis quæ fit ipſo jure, hoc menſe Novemb. Anno 1538. dum quartana & Autumnali febre laborans, à ſolidioribus ſtudiis feriatus, intendo impreſſioni hujus primæ partis, & ſingulas chartas antequam Typographo tradam relego, eodem fermè tempore dum finem hujus gloſſæ relegerem, oblata eſt in conſilio peritorum in quo aderam, appoſitiſſima quæſtio, cujus reſolutionem continuo & paucis hic inſerendam & addendam utile duxi. Thema eſt: feudum poſſidebatur pro * indiviſo à quatuor hæredibus: Ad primogenitum ſpectabat dimidia, ad reliquos cuilibet tertia pars in altera dimidia, ſive ſextans totius deducta manſione principali: quamvis totum feudum eſſet apertum, tamen patronus ſolum prehendit unum ſextantem, ſive portionem pro indiviſo, ſpectantem ad quendam ſecundo genitum duntaxat, quem fortè non habebat gratum. Hoc facto fratres proceſſerunt ad diviſionem hæreditatis, & totum illud feudum obvenit primogenito, illi autem ſecundo genito adjudicatum fuit aliud feudum movens ab alio patrono. Quæſitum fuit, an prehenſio feudalis dicti ſextantis per ſupervenientem diviſionem eſſet reſoluta? Hæc quæſtio eſt magni effectus & ad multa alia protenditur: tamen (quia nullam mihi videtur habere dubitationem) penitus omiſiſſem, niſi comperiſſem etiam doctos quoſdam & expertos dubitare, imo in affirmativam partem inclinare, reſolutam eſſe ipſo jure prehenſionem. Et movebantur argumento *l. Julianus. §. idem Celſus. ff. de action. empti.* Et quod portio prehenſa erat ante prehenſionem ſubjecta huic caſui & eventui diviſionis & adjudicationis, ad hæc

* Prehenſio portionis feudi indiviſæ, non reſolvitur, nec alteratur per diviſionē feudi ſequentem.

quæ

quæ notata in *l. fin. ff. ſi ex noxali cauſa agat.* Et ſic judicium diviſionis intentatum poſt prehenſionem, facit eam eſſe in ſuſpenſo, & pendere à futuro eventu diviſionis: Sentientes quòd ſi illi ſecundò genito, loco ſextantis indiviſi fuiſſet adjudicata certa portio in eodem feudo pro diviſo, quòd prehenſio ſubſiſteret in iſta portione, nedū prout ex nunc a tempore diviſionis, ſed etiam prout ex tunc à tempore prehenſionis: quaſi illa portio diviſa tanquam ejuſdem naturæ, & ſubrogata ſortiatur ipſo jure eandem naturam & conditionem, velut ab initio prehenſa, juxta gloſſam & doctores in *l. certi condictio. in princip. ff. ſi cert. petat. in l. cùm in fundo, §. ſi fundus, ff. de jure. dot.* ita quòd cæteræ partes feudi ſint ipſo jure etiam retro liberæ ab hujuſmodi prehenſione, ſicut & a venditione, *in d. §. idem Celſus*, Idem etiam inferebant ad hypothecam (ut error ſemel admiſſus latè ſerpit) & dicebant areſto deciſum fuiſſe, creditorem qui mediam certæ hæreditatis habebat ab altero hæredum pro indiviſo hypothecatam, poſtea diviſione certis regionibus inter hære des facta, teneri hypothecam ſuam perſequi & exercere ſuper portione debitori ſuo pro diviſo adjudicata tantùm: Et non poſſe inquietari alterum hæredem, non debitorem, nec portionem illi pro diviſo remanentem. Inducebant etiam pro ſimili, quòd retractu proximitatis intentio contra extraneum emptorem, dimidiæ vel alterius partis domus antiquæ, quæ pro indiviſo poſſidetur, partim à propinquis, partim ab extraneo: ſi contingat inter eos diviſionem fieri, & totam domum pervenire ad propinquos, vel unum ex propinquis, reſolvitur & evaneſcit ipſo jure actio, & jus retractus: Et ſi tota domus adjudicetur extraneo, tota cadit in retractum erga dictum actorem, qui jure præventionis præfertur omnibus aliis proximis in retractu totius domus.

44 Nunc adverte, ego dixi, & dico, quòd quantum ad illud ultimum de retractu proximitatis, veriſſimum dicunt. Sed multum differt ab hypotheca, & prehenſione feudali: Tum quia jus retractus non eſt jus in re, ſed ſolùm jus ad rem, & actio perſonalis: & ſic in eo habet locum diſpoſitio *d. l. Iulianus, § idem Celſus*, quæ loquitur in habente jus perſonale, ſecundum Bartol. & doctores ibi: tum quia diviſio ſuperveniens in caſum, quo tota res adjudicatur uni propinquo, facit ceſſare omnem rationem & cauſam finalem retractus, ut plenè ſcripſi infra §. 184. ubi hoc ampliavi primò ad retractum feudalem, quia eſt etiam eadem ratio, quum de ſe non ſit jus in re: ſed actio perſonalis ad rem avocandam, ut infrà §. 20. Secundò amplio, etiamſi diviſio fieret poſt actionem retractus intentatam, & litem ſuper eo conteſtatam: quia diviſio eſt alienatio neceſſaria, & permiſſa etiamſi res ipſa propriè ſit effecta litigioſa. Textus in *Authent. de litigioſis in princip. collat.* 8. Tum quia etiam antequam retractus intentaretur, res ipſa ſtatum implicitum habebat ad onus & eventum hujuſmodi diviſionis: igitur per notata Bartol. Alexand. in *l. fin. ff. ſi ex noxali cauſa agatur.* Tertiò amplio etiam, ſi diviſio fiat abſente & non vocato agente ad retractum, dummodò aliàs ritè & verè fiat, & non ſit ſimulata.

Actio retractus per diviſionē etiam poſt litem conteſtatam ſubſecutam reſolvi poteſt.

Hypotheca per diviſionem ſequentem in nullo mutatur.

45 Sed longè aliud eſt in hypotheca, quum ſit jus formatum in re hypothecata: & non eſt alterabile nec auferibile per debitorem, nedum per alienationem merè voluntariam, ſed etiam pretextu diviſionis, quæ hoc non obſtante, ſive res tota uni adjudicetur, ſive æquis regionibus dividatur, ſemper remanet hypotheca in ſtatu ſuo, & portione indiviſa, ut prius. Textus in *l. ſi quis putans. § ſi fundus. ff. commun. divid. in l. 3. in fin. ff. qui potio. in pignore habeant. in l. ſi conſenſit, in fin. ubi Bartol. ff. quibus modis pignus vel hypoth. ſolv.* Baldus, Salic. in *l. unica C. ſi commun. res pignori data ſit*, quod autem jactabant de areſto, nihil eſt: imò accepi à viris Senatoriis, pluries in hoc ſupremo Senatu judicatum conformiter ad hanc diſpoſitionem juris communis, etiamſi conſtitiſſet diviſionem rei hypothecatæ eſſe probè & æqualibus portionibus factam: quo caſu videbatur eſſe quædam apparentia, quaſi non intereſſet creditoris, qui etiam ad diviſionem potuiſſet provocari & compelli: Sed imò creditoris intereſt, quia quanto plures inquietabuntur, citius feſtinabitur ad ſolvendum debitum. Et ultimò ſatis eſt, quod juri ſuo non poteſt facto alieno derogari.

46 Hinc eſt etiam, ſi ſocius in fundo communi pro indiviſo legaverit uſumfructum, & poſt mortem teſtatoris ejus hæres ab altero ſocio provocatus fuerit ad diviſionem, etiamſi æquis regionibus dividatur fundus, tamen legatarius habebit & percipiet uſumfructum ſuum ſuper dimidia parte pro indiviſo totius fundi, nec tenetur aſſumere fruitionem partis diviſæ hæredi teſtatoris aſſignatæ. Textus in *l. is qui, ff. de uſufruct. legat.* Et eſt ratio, ut ibi declarat Lancelot. Bartol. Lancelot. in *l. ſi uſuſfructus, eodem tit.* quia uſusfructus legatus tranſit ipſo jure & recta in legatarium à morte teſtatoris, ſine aliqua traditione vel quaſi, *l. ſi partem ff. quemadmod. ſervit. amitt.* Et ſic tempore diviſionis legatarius erat verus uſufructuarius, & habebat jus in re: Secus ſi tantum habuiſſet jus perſonale, puta ſi cui venditus vel donatus fuerit uſusfructus à ſocio fundi communis, qui vel ejus hæres ante traditionem vel quaſi, diviſionem fecit cum ſocio, quia tunc non erit locus *d. l. is qui*, ſed habebit locum diſpoſitio *d. l. Iulianus, §. idem Celſus.* qui loquitur in re vel portione tantum vendita: Secus ſi eſſet tradita & tranſlatum dominium. Unde dico, quòd ſi in venditione partis pro indiviſo, eſſet appoſita clauſula conſtituti vel ſimilis, non haberet locum *d. §. idem Celſus*, & etiam ex tunc non poterat ampliùs fieri diviſio cum venditore, ſed ſolum cum emptore. Et quòd *d. §. idem Celſus.* procedat ſolum ante traditionem, eſt textus in *l. ſi quis ff. communi dividunda. §. ſi debitor, verſicul. nam & ſi partem.* An autem diſpoſitio *d. § idem Celſus*, habeat locum in dimidia pro indiviſo, legata à ſocio in diem vel ſub conditione: ſi ejus hæres ante diem legati cedentem provocatus veniat ad diviſionem, dicam *infrà §. 92. ubi remitto.*

Idem in uſufructu acquiſito ſuper parte indiviſa.

47. Ex his clariſſimè patet reſolutio propoſitæ quæſtionis. Et concludendum eſſe in præfato themate pro parte negativa videlicet prehenſionem feudalem partis indiviſæ feudi nullo modo reſolvi, nec alterari per quantamcunque ſubſequentem diviſionem. Unde eodem themate retento, ſive totum feudum adjudicetur primogenito, ſive ipſi ſecundo genito, contra quem facta eſt prehenſio, ſive æquis regionibus dividatur, non reſolvitur, nec augetur, nec dividitur prehenſio patroni: Sed remanet in eodem ſextante pro indiviſo, ſemel prehenſo, quoniam manus injectio feudalis non eſt perſonalis, ſed realis: nec fit in perſonam, ſed * in rem ipſam, quam ſolùm & non perſonam afficit. Et avocat poſſeſſionem rei ſeu portionis prehenſæ, imò facit eam interim cenſeri quaſi reunitam, & quaſi conſolidatam dominio directo: Et ſic non inducit jus perſonale, ſed jus in re per notata *ſuprà eodem gloſſ. 2. quæſt. 2. & gloſſ. 5. in princip.* Item reſolvitur prehenſio ipſo jure, in caſu de quo ſuprà eodem gloſſa ſecunda, ad fin. Tamen in illo caſu prehenſio non erat propriè & ſimpliciter realis, ſed ſolum tenebat reſpectu extranei invaſoris feudi, & in ejus præjudicium, quoniam feudum ipſum in ſe non erat apertum, ſed ſupererat verus vaſallus, qui recuperata poſſeſſione feudi ſui, ſive per viam extrajudicialem, ſive per judicium poſſeſſorium, aut petitorium, non indiget aliqua manus levatione, ſicut nec nova inveſtitura: ſed in vim præcedentis ultimæ inveſtituræ ſuæ, liberè frui poteſt, nec impediri poteſt à patrono.

* prehenſio feudalis eſt realis, & inducit jus in re.

48. Rurſus ad majorem declarationem quæro, quid ſi minor vendidit & tradidit feudum ſolemniter & cum

decreto : Deinde infra vigintinovem ætatis annos impetravit reſtitutionem in integrum, qua mediante feudum recuperavit : Sed medio tempore, patronus feudum prehenderat ſuper emptore juſta non faciente, & ex defectu hominis, & jurium juxta hunc §. poſſidebat, utrum per * reſtitutionem adjudicatam reſolvatur ipſo jure feudalis prehenſio ? Breviter reſpondeo quòd non. Aut enim minor nunquam ſe contulerat in fidem patroni, nec ab eo inveſtitus fuerat, & non reſolvitur, ſed perſeverat prehenſio, quia etiam modò reſpectu minoris invenitur feudum apertum, neceſſe igitur habet patrono adito juſta offerre, & levationem manus petere, juxta notata infrà §.63. Alioquin ſemper fructus cedunt lucro patroni. Aut verò antequam venderet, fuerat in fidem admiſſus & inveſtitus à patrono. Et prima facie videretur dicendum, quòd eo feudum recuperante continuo reſolvatur prehenſio, quaſi non dicatur novus vaſallus advenire, ſed potius antiquus vaſallus ad feudum ſuum reverti, quoniam reſtitutio in integrum retrotrahitur. *l. quod ſi minor. §. reſtitutio, ff. de minoribus.* Contrarium tamen dicendum eſt, quòd imò eſt novus adveniens vaſallus. Ratio; quia dicta venditio & alienatio, mero jure tenuit & valuit, & feudum verè mutatum, & in aliam manum tranſlatum fuit, & deſiit dictus minor eſſe vaſallus, & in fide patroni. Et ſic nova inveſtitura & renovatione fidelitatis indiget. Verum quidem eſt, quòd nullum relevium, nulla nova jura utilia ſolvere tenetur (patrono, *per ea quæ dicemus infra* §. 33. *quæſt.* 6. ſed tamen tenetur ad novum fidelitatis ſacramentum.

*Reſtitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem per alienationem mero jure validã interrupta.*

49. Et ſi dictus emptor non præſtiterit jura patrono, ſed manus injectionem paſſus fuerit, fructus omnes ſunt patroni, qui, nec ejus commiſſarii minimè tenentur recedere, licet ſententia reſtitutionis in integrum per judicem exequatur contra emptorem, imò ſemper poteſt dominus frui & fructus deinceps lucrari, donec victor juſta obtulerit : non tamen propter hoc liberabitur emptor à fructibus, ſed æquè tenebitur reſtituere æſtimationem, quia culpa ſua amiſit, ex quo prehenſio patroni juſta fuit, *ſuprà eadem gloſſ. num.* 42. Si verò dictus emptor fuiſſet à patrono inveſtitus ; per adjudicationem & executionem hujus reſtitutionis, feudum de novo aperitur, & de novo prehendi poſſet, tanquam ex vera & nova vaſalli mutatione. Unde quantum ad prehenſionem feudi, & ejus effectum, idem dicendum, quòd in primo membro. Secus ſi minor vendidiſſet ſine decreto, ita quòd alienatio fuerit nulla, & ſic nulla vera mutatio manus fuerit facta : quia tunc eſſet diſtinguendum, an aliàs ipſe minor fuiſſet inveſtitus, & tunc reſpectu evincentis, ceſſet prehenſio ſuper mero & injuſto poſſeſſore facta, & in vim ultimæ & non interruptæ fidelitatis minor frui poſſit : An verò nunquam fuiſſet inveſtitus, ut tunc prehenſio ſemper perſeveret, donec dictus minor, nunc fortè factus major, juſta fecerit. Ex his patet, quòd quamvis quantum ad hoc, ut non ſit locus novo relevio, vel utilibus juribus, non ſit differentia, an contractus ſeu alienatio ſit ipſo jure nulla, an verò ſit mero jure valida, ſed reſolubilis, deinde retro reſolvatur, & ad non cauſam reducatur, ut latè tractabitur *infra* §. 33. *quæſt.* 3. *&* 7. *& ferè per totum.* Tamen eſt differentia quantum ad effectum prehenſionis feudalis, medio tempore factæ, & quantum ad ſacramentum fidelitatis quod renovandum eſt, quoties mutatio facta eſt & fidelitatis interruptio. Reſolutio enim & annullatio contractus nihil de ſe habet commune cum fidelitate & nexu clientelari. Plura alia omitto quæ occurrunt, ut tradam infrà locis opportunis, ut ſic finem inveniam hujus §.

---

## §. II.*

*Hic articulus novæ eſt conſuetudinis Pariſienſis.*

LUſufructier d'un fief peut à ſa requeſte, perils & fortunes, faire ſaiſir le fief ou fiefs & arriere-fiefs ouverts, mouvans & dependans du fief dont il joüyt par uſurfruict, à faute d'homme, droicts & devoirs non faicts & non payez. Pourveu qu'en l'exploict qui ſera faict, le nom du proprietaire du fief ſoit mis & apposé : ſommation toutesfois preallablement faicte audit proprietaire à ſa perſonne, ou au lieu du fief dominant, de faire ſaiſir. Et ne peut le proprietaire bailler main-levée, ſinon en payant les droicts audit uſufruictier.

## §. III. *

*Hic articulus olim fuit ſecundus.*

QUand aucun fief eſchet par ſucceſſion de pere, mere, ayeul, ou ayeule : il n'eſt deu au Seigneur feodal dudit fief, par les deſcendans en ligne directe, que la bouche & les mains avec le ſerment de feauté, quand leſdits pere, mere, ayeul, ou ayeule, ont faict & payé les droicts & devoirs en leur temps, en ce non compris les fiefs qui relevent, & ſe gouvernent, ſelon la couſtume de Vexin le François. [ Eſquels * fiefs, qui ſe gouvernent ſelon la couſtume dudit Vexin, eſt deu relief à toutes mutations : Et auſſi ne ſont deubs quints.]

*Incluſa ad.ecta ſunt per novam cōſuetudinē.*

*HÆres per lineam directam deſcendentem in feudo ſuccedens, non tenetur patrono, niſi oris profeſſione, manuumque porrectione, clientelare officium agnoſcere, ſpondereque, cum fidelitatis ſacramento : dummodo parentes & aſcendentes ſui feudalia jura tempore ſuo ſolverint. Exceptis feudis, quæ renovantur & reguntur ſecundum conſuetudinem Vulqueſini Gallici. H. D.*

PRæſupponendum quòd per omnes ferè conſuetudines hujus regni exceptis tamen ad minus 26. quæ uſibus feudorum, Inſubriæ Provinciæ, Navarræ confirmantur in hoc, quatuor deſignatis *ſupra* §. *gloſſ.* 8. *quæſt.* 5. *num.* 24. quandocunque feuda aperiuntur, ſeu quando accidit mutatio vaſallorum, feudo tranſeunte ad aliam perſonam : debentur patronis ultra recognitionem fidelitatis, quæ eſt inſeparabilis à feudo (utpote ejus ſubſtantia & forma) quædam jura & commoda pecuniaria, quæ communiter vocantur relevia, ſeu aptius relevamenta, ut tradetur infra §. 33. Idque diverſimodè pro moribus cujuſque loci, hic autem dicitur, quando tranſlatio feudi fit per ſucceſſionem in linea directa deſcendentem, illa jura non deberi de jure communi conſuetudinis noſtræ : ſed ſolam fidelitatis exhibitionem & recognitionem, quam fidem & homagium vocant. Idem abſolutè & ſine exceptione cautum eſt, quando non perſona vaſalli, ſed ſolum perſona patroni mutatur *infrà* §. 48.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Filius cenſetur eadem perſona cum patre.*
2. *Verbum natus ex corpore verificatur in nepote, etiam ex filia.*
3. 4. *In ſucceſſione liberorum ceſſat vectigal & gabella.*
5. *An hic. §. habeat locum in feudis qua lege contractus vel ſubſtitutionis deferuntur.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Par ſucceſſion.*

NAturalis & civilis eſt ratio hujus conſuetudinis.

*Filius eadem perſona cum patre.

Quoniam 1. * filius cenſetur una & eadem perſona cum patre *l. fin. in fin.* C. *de impuberum & aliis ſubſtitut. §. ei qui. Inſtitut. de inutil. ſtipul. l. cum ſcimus. §. fin. de agricolis & cenſit. lib.* 11. C. & vel patre vivo quodammodo dominus bonorum patris, à quo moriente non dicitur de novo in filium transferri, ſed continuari dominium, nec cenſetur filius rem acquirere, ſed ejus liberam adminiſtrationem conſequi, *l. in ſuis. ff. de lib. & poſthum. in § ſui autem. Inſtitut. de hereditat. quæ ab inteſtato deferunt.* Igitur quando vaſallus moritur relicto filio, vel alio naturali & legitimo deſcendente, non videtur mutata perſona vaſalli, nec fieri tranſlatio feudi in alium, ſed continuatio in eundem. Et quamvis quilibet etiam extraneus hæres fingatur eadem perſona cum defuncto, quem adita hæreditate repreſentat, ut in *Authent. de jurejurand. à morient. præſtit. in princip. collat.* 5. & hodie per conſuetudinem regni. & ferè ubique per ſtatuta ipſo jure fit dominus, & poſſeſſor ſine alia apprehenſione facti, ut latè habetur infrà §. 132. tamen non habet jura ſuitatis.

2. Quæ ſolis competunt liberis, in quibus longè perfectius, & evidentius apparet continuatio dominii, ait Juriſconſultus in *dicta l. in ſuis*, quæ non ſolum in filiis procedit, ſed etiam in omnibus liberis utriuſque ſexus in infinitum: nimirum concurrente ſanguinis continuatione: ex qua unum & idem & immediatè dicitur quicquid * naturali ſanguine continuatur, inquit Baldus in *l. 1. collat. 1. verſic. quæro quid. C. de condit. inſert.* ubi vult quòd nepos ex filia, dicatur natus ex corpore avi ſui materni, quòd faciat deficere fideicommiſſum, quo idem avus erat gravatus, ſub hac præciſa conditione, ſi decederet ſine filiis ex ſuo corpore natis, & omnes doctores ibi ſequuntur. Probatur in *l. libertorum in fin ff. de verbo ſignificat.*

*Sanguinis naturalis continuatio quando operetur.

* Vectigal acquiſitorum ceſſat in ſucceſſione deſcendenti.

3 Hinc eſt quòd ſtatutum * ſolvendæ gabellæ, de acquiſitione hæreditatis, vel cujuſcunque dominii, (addo etiam poſſeſſionis, quia eadem eſt ratio:) non habet locum in filio ſuccedente patri, nec in alio quovis deſcendente ex liberis, ut decidit Ang. Joann. Imol. Raph. Curtius *d. l. in ſuis*, quamvis Alexand. ibi contrarium velit & malè, quinimo etiam ſi ſtatutum loquatur de lucro obtingente, idem dicendum eſt, ut ibi tenet Lancelot. *Decius reprobata diſtinctione* Aretin. ibi idem ſentit. Ang. in *l. cum in adoptivis, col. 2. verſicul. nota quòd pater*, ubi in adoptivis fatetur locum eſſe ſtatuti. *C. de adoption.* & firmat Joan. Plat. in *proœm. Inſtitut. in verbo Alemanicus*, & in *l. unica. not. 2. Cod. de impon. lucrativ. deſcript. lib.* 10. per illum textum clarè probant Barba in ſua Joannina. (ita glorioſus ille *Siculus vocat verboſum quoddam ſuum commentum*) *collat.* 36. Philipp. Decius in *l. fin. collat. 3. notab.* 2. *C. de edict. divi Adrian. toll. Philip.* Corſ. in *conſil.* 286. in hac conſultatione, *col. 1. volum. 3. Phillip. Decius Authent. præterea. num.* 20. *C. unde vir & uxor.* Guillelmus Benedict. in *repet. cap. Raynutius, verb. mortuo itaque teſtatore 2. num.* 52. quia in filiis non dicitur hæreditas parentum obvenire titulo * lucrativo, quum ſit quaſi debita. Alexand. *conſ.* 144. *num.* 15. *conſil.* 198 *collat. fin. lib.* 6.

* Lucrativo titulo hæreditas liberis obvenire non dicitur, ſed ut debita.

4 Et proprius ad terminos noſtri §. dicit gloſſ. *fin. in fin. in cap. unico de feud. cognit.* quòd filii ſuccedentes patri in feudo, non acquirunt feudum: ſed adquiſitum capiunt, & ſequuntur ibi Jacob. Bel. Bald. Martin. *Laud. Alvarot. Cardin. Alexand. & Joann. Bapt. Caccialup. in repet. in 6. parte, in ultim. different. Baldus in cap. 1. collat. ultim. an mutat. vel alias imperfect. in uſibus feud.* & latiſſimè *Andr. Tiraq.* in *repet. l. ſi unquam*, in *præfation. num.* 22. *C. de revocan. donat. Adde Baldum* in *cap. quæ in Eccleſiarum, collat. 8. verſicul. extra quæro, de conſtitut.* ubi appoſitiſſimè ad materiam noſtram decidit, quòd quando fit renovatio feudi in perſona filiorum non debet ſolvi laudimium ſeu capſoldum. Idem Alexand. *conſil.* 5. *num.* 3. *lib.* 5. Et quod ex donatione feudi facta in deſcendentes non ſit ſolvendum laudimium, decidit Alberic. Brun. in *conſil.* 43. *collat. fin. verſicul.* 3. *videndum, inter conſilia feudalia.* Et ſic optimo jure & æquiſſima ratione ſtatutum eſt in hoc §. quod filiis, vel nepotibus, ſuccedentibus patri vel matri, aut avo ſeu aviæ, in feudo, nulla laudimia, nulla relevamenta, nulla alia oneroſa jura debeantur patronis: ſed ſolum honorifica jura agnitionis & ſponſionis clientelaris obſequii, quæ propriè & eſſentialiter ſunt feudalia.

Idem * dicendum ſi ſuccederent pro avis. & indiſtinctè in tota linea recta deſcendenti. Quòd enim pater & avus hîc nominantur, gratia exempli eſt majoriſque frequentiæ, & ſic non reſtringit, per notata Anto Corſ. in *ſingul. verb. frequentia.*

* Ad avum & aſcendentes extenditur ſæpe quod de patre dicitur.

Quod autem hic dicitur de obventione feudi per ſucceſſionem: * idem ſi obveniat per donationem in anticipationem ſucceſſionis, *ut infra* §. 17. Secus ſi per donationem abſolutam, vel virtute ſubſtitutionis, ſive conventionalis ſive teſtamentariæ, aut aliam quamcunque viam, *ut dicemus infra* §. 33.

* Donatio in anticipationem ſucceſſionis differt à ſimplici donatione.

5. Sed occurrit valdè neceſſaria quæſtio. Certum eſt quòd diſpoſitio hujus §. habet locum in feudo hæreditario: Sed dubitatur an habeat locum in feudo, * quod lege contractus defertur: ſive hoc procedat ex lege inveſtituræ, & infeudationis, ſive ex pacto appoſito in donatione vel legato per vaſallum factis; quia hæc quæſtio majori diſcuſſione indiget, & ad plura utilis eſt, quàm prima facie videatur: nedum enim ſpectat ad relevia, ſed etiam ad jus primogenituræ, nedum quando liberi ſuccedunt gradatim poſt patrem, ſed etiam quando veniunt ad doarium maternum: quæ omnia melius ſimul expedientur, non tradam in hoc §. nec in §. 13. qui ſatis onuſti ſunt, ſed *infra* §. 137. quantum ad ſucceſſiones & primogenituras, & §. 33. quæſtione 26. quantum ad relevia.

* De feudo quod lege contractus defertur.



Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Liberis hæreditas parentum quaſi debita, non è diverſo.*
2. *Tamen etiam in parentibus liberis ſuccedentibus habet locum beneficium huius §.*
3. *Generaliter dictum, generaliter intelligendum.*
4. *Qualiter utendum argumento à contrario ſenſu.*
5. *An à diſpoſitionibus negativis, ſumi poſſit argumentum à contrario ſenſu.*
6. *Vera ratio, & vis argumenti à contrario ſenſu.*
7. *Pars alternativa declaratur ab alia.*
8. *In dubio regulæ ſtandum.*
9. *Concluſio*
10. *Cognatio legalis tantum, nihil operatur ad ſucceſſionem, nec ad retractum.*

## GLOSS. II. IN VERBO

*Deſcendans.*

* Aſcendentes ſi liberis ſuis ſuccedant in feudo, quæ jura patronis feudi ſui debeant, an utilia ſeu onerosa, an verò ſolū honorifica.

QUid è converſo 1. * de aſcendentibus in eâdem directâ lineâ? Videtur ſecus eſſe, quia licet aſcendentes quandoque ordine turbato ſuccedant deſcendentibus, tamen non dicuntur venire ad rem ſuam, ſeu debitam, vel quaſi. Textus in *l. nam & ſi parentibus, in princip. ff. de inoffic. teſtam. l. ſcriptor. in fin. ff. unde lib.* quemadmodum è converſo dicitur, in filiis & aliis liberis *d. l. in ſuis ff. de lib. & poſthum.* quod jam ſunt domini; & alibi, quod eis naturali jure hæreditas parentis debita eſt, vel quaſi, *d. l. unica de imponenda lucrativa deſcript. lib.* 10. *C. l. cum furioſos.* §. 1. *C. de curatore furioſi vel l. fin.* §. *penult. C. de codicil. l. penult.* §. *omnia, ibi, naturalia debita. C. de adoption. l. & quia ff. pro ſocio, l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnat.* hinc ex quocunque capite ſuccedant, ſemper ſunt ſui hæredes parentibus. Textus ſingularis in *l. de bonis.* §. *hinc autem, ibi, quoniam ſui ſunt, vel ex illa quæ cognatis datur. ff. de Carbon. edict.* ſecùs in parentibus, quibus repugnaret eſſe ſuos hæredes liberorum, ut patet per textum & notata in §. *ſui autem. Iſta de hæred. qualit. & differ. in l. ſi filius hæres. ff. de lib. & poſthum.* niſi tamen in rebus profectitiis, ſeu à parentibus donatis, *l. quòd ſcitis. C. de bon. quæ lib.* & dicam infrà §. 128. Cæterùm doctores vulgo tenent, quod ſtatutum de gabella vel lucro hæreditatis, acquiſitionis, aut lucri cujuſcunque, habeat locum quando parentes ſuccedunt liberis, per notata doctorum in *d. l. in ſuis.*

2. Contrarium tamen puto verius, ut ſit idem in parentibus quod in liberis, & ſtet regula uniformis, in omni ſucceſſione lineæ directæ, ſive deſcendentis, ſive aſcendentis, ut nulla jura utilia ſeu onerosa, ſed ſolùm honorifica debeantur: probo per textum clarum *infra* §. 33. in clauſula *fin.* ubi ſimpliciter & indiſtinctè ab onere & jure relevamentorum excipitur ſucceſſio lineæ directæ, nec diſtinguitur an ſit deſcendens, an aſcendens: igitur ſimpliciter abſque alia diſtinctione eſt intelligendum.

* Generaliter dictum generaliter intelligitur, & quomodo.

3. Lex enim non eſt ab homine diſtinguenda, ſed * generaliter intelligenda, per regulam *l. de pretio. ff. de publiciana in rem action. l. 1.* §. *& generaliter. ff. de legat. præſtand. l. regula. in fin. ff. de juris & facti ignorant.* quod procedit etiam, dato quod major eſſet ratio in una ſpecie generis quàm in alia, quia nec in hac debet fieri reſtrictio, ſed generaliter obſervari: per textum in *l. 1.* §. *quod autem. ff. de aleatoribus l. in fraudem, in fin. ff. de teſtam. milit. in dicto* §. & generaliter. Philipp. Decius in *rubr. ff. ſi certum petatur, num.* 19. *in lect.* 1. *& l.* 1. *collat.* 2. *eod. in l. fin. collat.* 7. *C. unde lib. in l. ſi emancipati, collat.* 1. *C. de collat. in l. unica, collat.* 4. *C. de ſentent. quæ pro eo quod intereſt, in cap.* 1. *collat.* 3. *de probat. in cap. cum ſit Romana, collat.* 9. *de appellat. in cap. non liceat, collat.* 2. *de præbend.* Optimè facit, quod immunitas lucrativæ deſcriptionis data liberis ſuccedentibus parentibus, æquè vice verſa datur parentibus ſuccedentibus liberis, *l. unica*, & ibi hoc tenent Bartol. Baldus Angel. Peruſi. Luc. *de Penna. Joann. Platea. Andreas Alciat. & omnes. C. de imponenda lucrat. deſcript. lib.* 10. Et in ſpecie, quod linea aſcendens non minus libera ſit à releviis feudalibus, quàm linea deſcendens, exprimit conſuetudo Trecenſis §. 25. Sed idem intelligitur in aliis conſuetudinibus, in quibus non eſt expreſſum, ut infrà *eadem gloſſ. num.* 9.

4. Non obſtat quod in hoc §. ubi principaliter tractatur de immunitate ſucceſſionis directæ, ſit ſolum mentio de linea deſcendenti, & non de aſcendenti, quia hinc non ſequitur ſolam lineam deſcendentem eſſe immunem, nec ad hoc poteſt hic §. induci à * contrario ſenſu, quia ut notat Anton. Butr. in *cap. cum apoſtolica, in ultim. annot. de his quæ fiunt à prælat. ſine conſenſ. cap.* argumentum à contrario ſenſu debet ſtrictè aſſumi ad limites verborum, & diſpoſitionis ſenſus directi, & per iſtud argumentum ceſſat duntaxat illud quod in ſenſu directo diſponitur, non autem inducitur diſpoſitio contraria in oppoſitum in caſu converſo: & ſic tunc demum procedit quando non poteſt dari medium, inter ſenſum qui directo habetur, & illum qui à contrario colligitur, ita notat & determinat Philipp. Decius in *l.* 1. *collat.* 8. *&* 9. *num.* 38. *& collat.* 15. *num.* 53. *ff. de officio ejus cui mandata eſt juriſdictio. & in conſil.* 216. *collat. fin. conſil.* 364. *per totum conſil.* 386. *collat.* 2. ſic in propoſito iſte §. diſponit, quod non debeantur jura onerosa à deſcendentibus in linea directa: benè ſequitur quod non negat expreſsè in caſu converſo ſcilicet in aſcendentibus: & ita immediatè ad verborum limites eſt arguendum. Sed non ſequitur, quod diſponat aſcendentes ad illa teneri: quia eſſet inferre aliam diſpoſitionem de novo, quam textus non intendit, & ſic illud relinquitur juri communi, quo non debentur hujuſmodi relevamenta: hinc decidit Baldus poſt Jacob. Bell. *in l. 1. ad fin. C. de inutil. ſtipul.* quod ſtatutum dicens minorem quindecim annis non poſſe ſe obligare ſine certa ſolennitate, non cenſetur poſt illam ætatem habilitare majorem quindecim annis ultra jus commune: ſed ſolum ceſſat diſpoſitio ſtatuti. Sed certè hæc theoria Butrio, & Decii nihil aliud eſt quàm deſtructio & exploſio argumenti à contrario ſenſu.

* Argumentum à contrario ſenſu quomodo valeat, & utrum in feudis liceat argumentari ex adverſis, ſeu à contrario ſenſu! Vide Curtii tractatum de feudis parte 1. quæſt. cap. 4. & Everardū in Topicis, loco à contrario ſenſu.

5. Aliter poſſet reſponderi, quòd argumentum à contrario ſenſu non poteſt aſſumi à diſpoſitionibus negativis, qualis eſt diſpoſitio hujus §. & tenet Bald. in *l.* 2.

*C. de condit. inſer. ſequitur Petr. Anchar. in repet. cap. canonum ſtatuta. ad fi. col. pen. verſic. alibi etiam dicit Bald. de conſtitu. Iaſon. in l. 1. in princip. col. 12. verſic. quarto limita.* Sed illud reprobat Alexander, & bene, in dicta *l. 1. in not. 4. in fin. 1. col. & in col. 12. in fi. & in d. l. 2. in addit. ad Bald. per text. in l. ſi quis ita libertatem. §. fin. ff. de ſtatulib.* & latè recitat Everard. in *locis legali. in loco a contrario ſenſu: col.* 12. & contrarium tenuit Bald. ſibi contrarius in pulchro caſu, in *l. voluntas, col. 2. verſi. pone conceſſum, C. de fideicommiſſ.* & etiam ut vult Philip. Decius in *d. l. 1. col.* 19. *num.* 54. data paritate terminorum, æquè procedit argum. à contrario ſenſu ex verbis, & diſpoſitionibus negativis, ſicut ex affirmativis, quamvis malè conetur reprehendere Alexandrum.

6. Ideo melius & brevius reſpondetur, quòd per diſpoſitionem expreſſam *d.* §. 33. conſtat ſimpliciter non deberi relevamenta in tranſlatione feudi, quæ fit in ſucceſſione directa, igitur ex quo habetur diſpoſitio expreſſa ceſſat tacita, qualis eſt illa quæ reſultaret ex argumento à contrario ſenſu, ut not. per omnes in *d. l.* 1. & maximè attento, quòd hujuſmodi onera ſunt contra jus commune, non debet eſſe locus argumenti à contrario ſenſu ad correctionem juris communis, per text. in *d. l. 2. C. de condition. inſertis.* Ulterius * ergo dico, quod argumentum à contrario ſenſu nihil eſt aliud quam tacita & veriſimilis mens de contrario, in caſu oppoſito: & ſic hoc argumentum non procedit, niſi demum quando in caſu oppoſito eſt contraria ratio, & tacita contraria mens, & nulla alia concurrit veriſimilitudo, aut tacita præſumptio hoc impediens: alioquin nullomodo procederet, quia non ſatis, nec ſufficienter conſtaret de illa tacita & oppoſita mente in caſu oppoſito ſeu contrario, & ita intelligo & modifico omnia latè ſuper hoc argumentum notata in *l. conventiculam, C. de Epiſcopis & cleri.* Et in *d. l.* 1. At in noſtro §. licet in caſu oppoſito videlicet in aſcendentibus, non ſit tam fortis ratio eximendi ab hoc onere, ſicut in deſcendentibus: per allegata in *gloſſ. præcedent. & in princip. hujus gloſſæ:* tamen non eſt ratio oppoſita, & ſic non debet nec poteſt inferri oppoſitum caſus directi, imò apparet quòd quodammodo ferè eadem vel ſimilis eſt ratio propter magnam conjunctionem, & unionem perſonarum, quam ob rem vult text. non minus ſubveniri aſcendentibus, quàm deſcendentibus: in *l. nam & ſi parentibus. in prin. ff. de inoffic. teſtam.* unde rationabilius & melius poſſet inferri, idem eſſe in caſu converſo, videlicet in aſcendentibus ex ſucceſſione liberorum, etiam citra expreſſam & generalem exceptionem *d.* §. 33.

* Vera ratio & vis argum. à contrario ſenſu.

7. Sed adverte quod dictus §. 35. quem pro ſententia noſtra principaliter adduximus, videtur eam funditus ſubvertere, quia ibi ponitur regula univerſalis in omni mutatione, ſive per obitum, ſucceſſionem, donationem, aut alias quovis modo, ſemper debetur relevium: Sed nec ibi, nec hic, nec alibi, per totam hanc conſuetudinem excipitur caſus lineæ directè aſcendentis, videlicet quando parentes ſuccedunt liberis. Igitur remanet in diſpoſitione directæ regulæ univerſalis. Nec obſtat ſi dicatur quòd imò excipitur in dicto §. 33. per illa verba, *Fors que en ſucceſſion*, junctis verbis finalibus: quia reſpondetur quòd illa clauſula, *Fors que en ſucceſſion*, non ſtat per ſe, nec eſt perfecta & determinata in ſe: ſed jungitur in eadem oratione & conceptione ſermonis, cum alternativa immediate ſequenti, *Ou en donation:* Et ſimul cum illa pariter determinatur ad caſum lineæ directæ: Sed iſta ſecunda pars alternativæ, de donatione, non poteſt intelligi nec verificari, niſi de donatione collata in deſcendentes, ut patet per illum textum, quia non donat aſcendentibus in anticipationem ſucceſſionis, ſed deſcendentibus tantum. Igitur etiam prior pars alternativæ non debet intelligi, niſi de ſucceſſione collata in deſcendentes, *argument. l. 1. ubi Bartol. & Socin. ff. de rebus dubiis* facit quòd clauſula quæ non ſtat per ſe, ſed ſuppletur & perficitur à ſequenti, recipit qualitatem & modificationem ſequentis, per not. Bartol. in *l. in repetendis, ff. de legat. 3. & quæ not. doctores in l. petens, ſuper verbo ſtatim, C. de pact.* Præterea illa ultima verba, *en ligne directe:* veniunt ad ſimultaneam determinationem utriuſque præcedentis fallentiæ, videlicet ſucceſſionis, & donationis: Igitur pariter & æqualiter utramque determinare debent, *l. jam hoc jure, ff. de vulg. & pupil. l. in teſtamento, C. de teſtam. milit. l. fin. C. de ſentent. & interloc. omni. jud.* Sed illa ultima verba, non poſſunt determinare fallentiam donationis, niſi in donatione facta deſcendenti duntaxat, ut ibi patet. Igitur non determinat fallentiam ſucceſſionis, niſi in ſucceſſione directa & deſcendenti duntaxat.

8. Tum ſaltem non poteſt negari obſcuram eſſe exceptionem reſpectu aſcendentium: igitur in * dubio ſtandum dictæ regulæ univerſali. Bald. in *l. ſi tutor. in fin. C. de ſervo pig. dato manumiſſ. & in l. omnes populi. col. 10. D. de juſtit. & jure. Petr. de Ancharan. in rubr. de reg. jur. in 6. Philipp. Deci, in l. certum, in princip. D. ſi cert. peta. & l. 1. num 8. ff. de reg. jur.* Unde cùm patronus petens relevium ab aſcendente habeat intentionem fundatam in regula dict. §. 33. fienda videtur interpretatio contra novum vaſallum, qui habet ſe fundare in verbis *l. veteribus, ff. de pactis.* Alexand. in *l. ſi paſcenda, C. de pact.* Decius in *cap. in præſentia, col.* 17. *de probatio.* cum ſimilibus. Et exceptio obſcura non relevat. Bart. in *l. 1. ff. de except. l. 1. §. Labeo. ff. de flumimb. l. Titia textores, & ibi Iaſ. per illum text. ff. de legat.* 1. Poſtremò tota illa clauſula. *Fors, &c. in dicto*, §. 33. videtur adpoſita ad vitandam repugnantiam dictorum in præcedentibus, videlicet in hoc §. & in §. 20. *infra eo.* ad quos §§. videntur tacitè referri & concordari.

* In dubio ſtandum regulæ.

9. Sed in hoc §. & in §. 26. ſive in ſucceſſione, ſive in donatione, nulla immunitas datur aſcendentibus, ſed ſolum deſcendentibus, in linea directa: & ſpectata ſerie, & diſcurſu hujus conſuetudinis, hæc videtur ejus mens: quoniam ſi voluiſſet eandem immunitatem intelligi in linea aſcendenti, facile expreſſiſſet, ut in ſimili inquit text. *in l. unica §. ſi vero, C. de cadut. tollen. cap. ad audientiam, de decim.* Sed his adhuc non obſtantibus ſto in priori ſententia. Quia cùm ſucceſſio filii ſatis de ſe luctuoſa eſt, & dura fortuna patri & matri, inquit text. in *l. ſi qua mulier. ad fi. C. ad ſenatuſconſ. Tertyllia.* & ſic & parenti & afflicto non æquũ hujus oneris afflictionem ſuperaddere, maximè cùm ſit onus odioſum, & reſtringendum, ut dicemus *infrà §. 33. in princip.* Unde multum rationabilis eſt conſuetudo Turonenſis, *in tit. des rachapts & ventes*, §. 2. Ubi vult non deberi relevia in omni ſucceſſione directa, nec etiam in collaterali inter fratres vel ſorores. Et communiter reliquæ conſuetudines vel expreſsè diſponunt, relevium non deberi in linea directa, ſive aſcendenti, ſive deſcendenti; *ut Trecenſis*, §. 15. & *Calvimontis*, §. 16. & §. 40. vel ſimpliciter dicunt non deberi in linea directa, *ut Aurelianenſis*, §. 36. & *de Lorris eo. tit.* §. 33. Nec eſt aliqua conſuetudo in hoc regno (excepto Vulqueccino: quod propriè non eſt conſuetudo, ut dicam *infra eo. gloſſ. fin.*) quæ exigat relevia ab aſcendentibus in linea directa: quare non cenſeo admittendum, quòd exigantur de noſtra conſuetudine: quum id expreſsè non diſponat. Potuiſſem unico verbo quod ſentiò exprimere. Sed ut liqueat me non neglectim ſuſceptum munus tractare: & quia audivi quoſdam nedum in dubium revocare, ſed etiam contrarium durè opinari, quàm breviùs & clariùs potui, diſſerui.

10. Sed quæro utrum hic textus habeat locum in filio adoptivo, vel arrogato tantum? Dic breviter quòd non, quia, ut dicemus *infra* §. 122. hujuſmodi cognitione legali tantum non utimur ad effe-

* De adoptivo filio & quæ ſint adoptivo.

rum jura apud Gallos : adde de adoptivorum ſucceſſione in feudis, Ardizonem tractatu de feudis,cap. 137. *verſ.* adoptivi verò filii, & Curt. tractat. de feudis parte 3. tractatu 1 *membro* 3 *verb.* undecimo quæro *an filius adoptivus.*

tum ſuccedendi , vel retractus proximitatis, ut dicemus *infra tit.* 16. *ad fi.* §. 186. Et latè tenent doctores Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximitatis.* §. 1. *gloſſ.* 8. *num.* 16. nec poteſt legitimus tantum quicquam habere vi ſucceſſionis : ſed ſolum vi donationis , aut contractus : nec erit ſaiſitus per hanc conſuetudinem , ſed ſolum ſi qua præceſſerit traditio vera vel ficta. Et ſic omnino debebuntur patrono jura ſua, ac ſi in extraneos feuda eſſent tranſlata : quod amplio , etiam ſi eſſet arrogatio auctorata à principe, *per l. nec annus , C. de adopt. cum ſimilibus.* Amplio etiam ſi eſſet tanquam filius cum onere nomen , & inſignia familiæ deferendi , donatarius univerſalis vel univerſaliter inſtitutus , deficientibus naturalibus & conſentientibus collateralibus, adhuc non eſt ſaiſitus per conſuetudinem , ſed tantum apprehenſione , *ut in l. cum hæredes . ff. de acquir. vel amit poſſeſſ.* & de conſenſu vel permiſſione eorum , ad quos alias ſpectaret , ut dicam *infra titul.* 11. §. 120. utque anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſeptimo reſpondi Do. Joanni Plateano , ſubſidiorum & tributorum regiorum præſidii primo digniſſimo , Adoptio peculiare jus eſt Romanorum , ſicut & patria poteſtas , *inſtit. de patria. poteſt.* §. 1. Nec Græcis quidem competit niſi uſurpatione , unde apud eos υἱοθεσία ( quo etiam beatus Paulus utitur *Epheſ.* 1. ) compoſitum nomen eſt , cùm apud Romanos adoptio ſit ſimplex. Et quemadmodum Galli quadantenus tantum utuntur patria poteſtate , ita & adoptione. Patria poteſtas non dat , nec tollit jus ſuitatis vel ſuccedendi apud nos , ut nec inter emancipatos & multo minus adoptio. Reliquum dicam infra §. 122.

---

## SUMMARIA GLOSS. III.

1. 2. Homagium *tripliciter accipitur.*
3. *Qui ſint liberi ? Sed conditionatæ ſervitutis.*
4. 5. *Servi quos vocant* manus mortuæ , *reliquiæ ſunt veteris paganiſmi.*
6. *Juriſdictio eſt ad tuitionem & commodum ſubditorum.*
   *Subditi non tenentur ad homagium vel ſacramentum erga dominum iuriſdictionis.*
7. *An domeſtici teneantur iurare fidelitatem domino ſuo?*
   *De poteſtate œconomica & caſtigatoria in domeſticos.*
8. *Quando poſſit dominus inter ſe & domeſticos iudicare.*
9. *Intellectus* 5. ſi verò forſan. *in Aut.* de quæſtore colla. 6.
10. *Solus rex fundatam ipſo iure habet intentionem in omni iuriſdictione & imperio in toto regno.*
11. *Solus judex regius antonomaſticè eſt ordinarius.*
12. *Subditi inferiorum nequeunt per ſe declinare iudicem regium.*
13. *Iuriſdictio ordinaria non devolvitur ad ſuperiorem ex negligentia : ſed benè iuriſdictio competens de iure ſpeciali.*
14. *Homagium idem eſt quòd fidelitatis ſponſio.*
    *Quomodò accipiendum , homagium pro ſpiritualibus præſtari, vel non.*
15. *Homagium tertio modo ſumptum , duplex eſt.*
16. *Forma & ſolemnitas homagii.*
17. *Quàm reverenter & obſequiosè patronus adeundus à cliente.*
18. *An fidelitas inveſtituram præcedere debeat, vel contrà?*

## GLOS. III. IN VERBO.

*La bouche & les mains.*

ISTA verba cum his duobus ſequentibus in textu *ſerment de feauté*, ſignificant id, quod vulgò Galli vocant fidem & homagium : ſive unico verbo breviùs & aptiùs loquendo , fidelitatem facere.

* Homagium quid. V. Chaſſaneum in conſuetudines Burgundiæ , *rub. des fiefs,* § 3 in verbo, *en hommage* , & Boërium in conſuetud. Bituricenſes , titulo *des fiefs* . §. 3. in verbis, *faire foy & hommage.*

1. Homagium autem vox eſt barbara , non ſolùm jure civili etiam tempore Juſtiniani ultimi auctoris incognita, ſed etiam adhuc tempore compilationis libri uſuum feudorum : ubi nulla omninò fit mentio de hoc verbo , ſed uſitatum Francis & Gallis in Italiam irrepſit , & à jure canonico paſſim uſurpatur, ut tradunt Mar. de Fan. in *ſuo tract. de homag.* ( quem inſeruit ſpecul. *in tit. de feud.* §. *quoniam* ) Andr. Iſer. in *cap. unico. de nova form. fidelit. col.* 2. Jacob de S. Georg. in *tract. de homag. in princip. Jaſ. in proœ. feud. col.* 3. *numero* 7. Et nota quòd homagium * tripliciter accipitur, Primò ratione ſervitutis , vel quaſi ipſiuſmet perſonæ. Secundò , ratione ſimplicis iuriſdictionis. Tertiò, ratione feudi. Primo modo propriè dicitur, ſecundo, & tertio modis impropriè & metaphoricè.

* Homagium trifariam accipitur.

2. Tunc enim verè dicitur homagium , quando quis eſt homo alterius , & ſe talem recognoſcit , idque perſonam ipſam afficit : quia ſervili cuidam conditioni ſubjicitur , non tamen propriè & abſolutè eſt ſervus , veteri illa & miſera juris gentium ſervitute, de qua in *l. & ſervorum , ff. de ſtatut. hom. in l.* 1. *&* 2. *ff. de his qui ſunt ſui vel alieni iuris,* & in locis vulgarib. ſed perſonali quadam conditione eſt aſtrictus , ſicut ferè in ſimili ſervi * illi aſcriptitij ſeu colonarii , glebæ aſtricti , qui dicuntur ſervi , ut eſt textus in *l. quemadmodum , in princip. in l. diutius , ubi gloſſ. pen. C. de agric. & cenſit. lib.* 11. & fugiendo dicuntur ſeſe furari. text. in *l. cum ſatis , in princip. eod. titul.* ſunt ergo ſervi , ſcilicet reſpectu conditionis aſcriptitiæ , & ſic largè & impropriè , quia verè ſunt liberi , *cap.* 2. *de Judæis.* Imò etiam ingenui , licet habeant libertatem conditionatam , textus in *l. cum ſatis , §. cum autem , eod. tit. l.* 2. *ibid. pene eſt , ut quadam dediti ſervituti videantur , C. in quibus cauſ. coloni cenſiti dom. accuſ. poſſ. & bonus text. in l. unica. ibi , licet conditione videantur ingenui , ſervi tamen terræ ipſius cui nati ſunt exiſtimantur , de colonis Thracens. lib.* 11. *Cod.* cenſentur enim quid immobile & pars fundi , text. in *d. l. quemadmodum , & in d. l. cum ſatis,*

* Aſcriptitij qui.

Digitized by Google

*ſatit, in princip. de agrico. & cenſitit. l. ſi quis inquilinos, in princ. ff. de legat.* 1. quamvis reliqua inſtrumenta feudi ſint, & centeantur mobilia, *l.* 1. & 2. *C. de verborum ſignificatio. tradit Baldus in l.* 1. *collat.* 5. *verſic.* 3. *C. de ſervis fugitivis.*

* Servi conditionatæ libertatis qui hodie dicantur, ad de Chaſſaneum in conſuetud. Burgundiæ Rubrica *des mains-mortes.*

3. * Ita ſunt ... hodie quidam ſervi conditionatæ libertatis, qui verè ſunt liberi, quia poſſunt poſſidere, & habere bona propria ſicut aſcriptitii, *l. hi penes C. de agrico. & cenſit.* & teſtamentum facere citra domini præjudicium, *l. ſi quis presbyter. C. de Epiſcopis & cleri. gloſſ.* & doctores in *d. l.* 2. *in verſic. alienare. in quibus cauſ. colon. cenſiti dom. Specul. in tit. de inſtrum. edi. §. compendioſæ, col.* 1. *verſ. quid de aſcriptitio. Bald. in l. ſi quæramus, col.* 1. *num.* 4. *ff. de teſtament.* Hinc de his loquens Joann. Faber. non vocat eos ſervos, ſed homines aſcriptitios ſi i conditionatos, *inſtit. de interdict. §. retinendæ, col.* 3. *verſic. ſed quid ſi homines.* Differunt tamen ab aſcriptitiis, quia poſſunt renuntiare glebæ, ſeu omnibus bonis quæ tenent ab eorum domino, & ſub eo, in conditione ſervili, & illis domino reſignatis, ſibi deinde liberè acquirere, & jure plenæ & perfectæ libertatis potiri. Alioquin tenentur ſervilem hanc conditionem recognoſcere, quod vulgò dicunt *advoare.* & iſtud verè & propriè loquendo, eſt homagium facere, nempe ſe hominem alterius recognoſcere, & ſubjectum jure ſervitutis perſonalis, quæ diverſimodè in pluribus juribus conſiſtit, pro more cujuſque regionis, ut poteſt videri in conſuetudinibus ducatus Burgundiæ, & præfecturarum Trecenſium, & Bleſenſium, & quorundam aliorum locorum hujus regni.

4. Ubi etiamnum reperiuntur nonnulli hujuſmodi ſervi, ſeu verius homines conditionatæ libertatis, quos Galli vocant *gens ou ſerfs de main morte.* Sunt tamen magis liberi, quàm illi quondam aſcriptitii, ut dixi, & hodie minus oſtricti, & longè melioris, & liberioris conditionis, quàm olim fuerunt tempore barbaricæ illius impreſſionis, quæ ubique terrarum viguit ante adventum domini noſtri Jesu Christi, & Chriſtianiſmum ſuſceptum, cujus antiquæ barbariei, puto hujuſmodi perſonales ſervitutes eſſe quaſdam qualeſquales reliquias, quarum nullæ ſuperſunt, in hac felici Pariſiorum provincia, ſed omnes vel infimi ruſtici, ſunt planè ingenui, & vera integra naturalis juris libertate gaudent. Ideo de his amplius tractare ſuperſedeo & remitto ad Jacobi. in *tracta. de homagi. & in tract. de operis, & ad gloſſ. Chaſſ. in conſuetudin. Burgund. tit.* 9. *des mains-mortes, in rubr. & per tot.* Solitus eram dicere, quos vocant ſervos manus mortuæ, * reliquias eſſe veteris paganiſmi, donec recens hiſtoria me docuit, etiam recens eſſe refugium & aſylum contra tolerandam tyrannidem, ut à tempore Franciſci primi, qui exactiones illas (quas talias vocant) pluribus ſæculis, poſt ſæculum Caroli Magni inventas, & initio ad tempus tantum receptas, mirum in modum auxit, uſque adeo ut ingens multitudo è Picardia & Neuſtria multiplicata exactionum, & novorum exactorum, & quæſtuariorum judicum, onera ferre non valens, ſolum vertere coacta ſit etiam extra regnum, cladem illam fugiens, barbarica incurſione non minorem, & in nemoribus, & deſertis Sequanorum (*Comitatum Francum vocant*) ad culturam reducendis, hujuſmodi ſervili conditioni, quam *manus-mortua vocant*, ſeſe ſubjicere, ut anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto, non ſine magno dedecore Galliæ vidi.

* Servi quos vocant *manus mortuæ*, reliquiæ ſunt veteris paganiſmi.

* Manus mortuæ duæ ſpecies.

5. Sunt tamen * duæ ſpecies hujuſmodi ſervitutis: una quam perſonalem vocant, quæ ſequitur ſervum quocunque locorum profugerit, & bona acquiſiverit, adhuc viget in paucis locis Galliæ. Alteram realem vocant, quia ſervi, cedendo domino prædia quæ ab eo tenent in hanc conditionem, liberi ſunt, *ut ſuprà eadem gloſſ. num.* 3. frequentiores ſunt in Burgundia, quàm in ulla parte Galliæ, in qua vide *conſuet. Trecenſen. tit.* 1. & *Calvimontis Baſſignaci ſub Lingonibus tit.* 1.

* Homines pro ſubditis.

6. Secundo modo, ratione Juriſdictionis, domini locorum, habentes territorium & juriſdictionem, ſolent ſubditos ſuos, & inhabitantes, vocare homines & hoſpites ſuos, qui tamen purè liberi ſunt, quia poteſtas juriſdictionis libertatem ſubditorum non minuit, ſed auget, & tuetur, quum ad eorum protectionem, & communem utilitatem ſit introducta. * Alioquin non eſſet juriſdictio, ſed tyrannis, aut barbarica impreſſio: debent autem ſubditi, obedientiam, & fidelitatem domino, ſub cujus juriſdictione degunt, idque jure divino, *ut Matth.* 22. *Reddite quæ ſunt Cæſaris. Cæſari, & quæ ſunt Dei, Deo*: Et *ad Romanos cap.* 13. *Omnis anima poteſtatibus ſublimioribus ſubdita ſit*, &c. Et 1. *Petr. cap.* 2. *Subjecti igitur eſtote*, &c. *Deum timete, regem honorificate*, & 1. *Regum* 13. *Qui non obedierit principi, morte moriatur.* Et habetur *in cap.* 2. *de majorita. & obedi.* jure naturali gentium & civili. *l. veluti. ff. de juſtit. & jur.* non tamen de jure ſcripto tenentur ad præſtationem alicujus homagii, vel juramenti, niſi in locis ubi hoc habet conſuetudo, ut Mediolani, & apud Inſubres. Patet per text. conſuetudinis in *cap. unico, in fin. qualiter jurare deb. vaſ. in uſibus feud.* & ita inquantum Baldus Alva. & alii ibi, *Bald. de pace. Conſtant. in v. vaſallique noſtri* Jac. de S. Georg. in *inveſti. feud. in ver. quidqui. inveſti. præſti. jura. fideli. col.* 2. & *in tract. de homog. col.* 7. *verſic.* 8. *Guid. Pap. in deciſ. Delph.* 307. dicunt juramentum fidelitatis debitum & præſtandum à ſubditis ratione juriſdictionis dominis ſuis, debet intelligi, ſuppoſito ſtatuto vel conſuetudine particulari loci.

* Juriſdictio eſt ad acquiſitionem & commodum ſubditorum.

* Jurare ſubditi domino ſuo fidelitatem utrum teneantur.

Cæterum quamvis ſatis ſit rationi conſonum hujuſmodi juramentum à ſubditis præſtari, tamen citra ſpecialem conſuetudinem, non puto ab eis exigendum, nec eos poſſe compelli, niſi à ſupremo domino, nullum in ſuperiorem cognoſcente, qui * eſt in ſuo regno νόμος ἔμψυχος, i. lex animata à Deo hominibus demiſſa, inquit text. in *Auth. de conſulib. ad fin. collat.* 86. cui plenaria nemine excepto debetur fidelitas, *cap.* 1. *§. præterea ſi inter.* & ibi Baldus. *ad fin. de probib. feud. alien. per Fed.*

* Rex νόμος ἔμψυχος.

7. Huc accedit, quòd præfati doctores in *dict. c. unico. qualiter juram. deb. vaſall.* per illum text. dicunt familiares, domeſticos ſeu miniſtros, colonos, & reliquos teneri, ad præſtandum juramentum fidelitatis domino ſuo, qui in eos videtur habere juriſdictionem & coërcitionem temperatam, ſecundum Baldum Alva. & alios, *d. cap. unico*, per text. *l. Federicus §. ſi miniſterialis, de pace tenenda in uſib. feud. l. ſi quis fortè. §. ſi quos. ff. de pœnis*, qui non probant, qui loquuntur in miniſtris comitis vel proconſulis, habentis in eos publicam & ordinariam juriſdictionem. Ideo dicendum, quòd propriè nullam juriſdictionem ſeu publicam poteſtatem dominus in ſuos domeſticos habet, ſed œconomicam poteſtatem, & correctionem ſeu emendationem privatam. quæ etiam uſque ad mediocrem, ſeu levem coërcitionem & caſtigationem extenditur, ut habetur in *titul. de emendat. ſervor* & in *tit. de emend. propinq.* C. text. eſt in *Auth. de nup. §. aſcriptitio. ibi, per ſe caſtigare plagis mediocribus, coll.* 4. & *in l. fin. ibi, moderata corrigere caſtigatione. C. de agrico. & cenſitis lib.* 11. *l. ſervi & filii in princip. ff. de furt. l. prætor. §. præterea l. non ſolum. §. levis enim correctio etiam in nuptam. ff. de injuri.* & hæc in merè privato domino.

8. Secus in eo qui haberet juriſdictionem, qui pro modo juriſdictionis ſuæ, poſſet inter ſuos domeſticos judicialiter cognoſcere, & judicare, & in delinquentes animadvertere. Et de tali domino debet intelligi quod dicit Joannes Faber. in *lege unica. C. ne quis in ſua cauſa judicet* * dominum cognoſcere inter

* Judex

Digitized by Google

inter ſe, & agricolas ſuos quando quis dominus eſſe poſſit.

ſe, & agricolas ſuos, & allegat *l. quiſquis. C. de Epiſcopis, & cleric.* quæ nihil facit, ſed debuit advocare text. formal. *in Authent. de queſtore. §. ſi vero forſan. collat.* 6. ubi Accurſ. hoc notat. *in ver. domini.* ubi clarè probatur, dominos olim habuiſſe juriſdictionem in prima inſtantia in ſuos agricolas: quod autem etiam in propria cauſa contra ſuos agricolas, vel alios ſubditos poſſint cognoſcere, probatur *argumento l. proxima. ff. de his quæ in teſtat. delen.* quod tamen intelligitur, dummodo cauſæ cognitionem & deciſionem permittant judici ab eis publicè deputato, vel ſi ex juſta cauſa recuſetur, idoneo & non ſuſpecto, ut judicium abſque ulla ſuſpicione procedat, & ita in hoc regno utimur.

* Intellectus § *ſi vero forſan. in Aut. de quæſtore* 80. Apud Julianum tamen ſimplicior extat interpretatio, quem vide conſtitution. 74.

9. Et * nota ex *d. §. ſi verò forſan.* tria, ad quæ nunquam reperi à quoquam illum textum expenſum. Primum, quòd etiam tempore Juſtiniani, & veterum Imperatorum, domini locorum ſolebant habere publicam juriſdictionem in ſuos domeſticos, agricolas, & alios homines & incolas ſubditos: & ad hoc habere, ſuos magiſtratus, cognitores litium, & judices in prima inſtantia. Secundum, quòd illam juriſdictionem, & judices habebant in prima tantum inſtantia: non autem in ſecunda, aut ulteriori, patet quia ibi fit mentio de interpellatione domini, vel ſui cognitoris litis, pro jure reddendo, ex cujus prima negligentia, immediatè cognitio cauſæ ab eo evocatur per magiſtratum imperialem: ad quem devolvitur negotium examinandum & judicandum, ut ibi ſtatuit imperator, quod nunquam feciſſet, ſi ultra primum litis cognitorem, ille dominus habuiſſet alios mediatos judices, prius enim illi fuiſſent adeundi, & non immediatè recurrendum ad magiſtratus imperatoris, qui nullam vult cauſam ad ſe, aut judices ſuos omiſſis mediis devolvi, *l. Imperatores. ff. de appellat.* Tertium, * quòd ex ſola negligentia vel dilatione domini inferioris & ſuorum judicum, in jure ſuis ſubditis reddendo, facta interpellatione debita, puta ſub uno competenti termino, pro perſonarum & negotii qualitate à magiſtratu imperiali moderando, ad eum cauſæ, ſive conteſtatæ, ſive non, devolvebantur: & eaſdem cum litigantibus poterat ad ſe evocare, & examinatione & deciſione negotii celerius diſpoſita, ad proprias ſedes lite perfunctos remittere, omni in hoc privilegio, & fori præſcriptione ceſſante. Et ad hæc tria juri & æquitati conſona, & bono reipublic. ſummè utilia, nota illum textum ſingularem noviter à me inductum & expenſum. Et ad tertium illud collimant, ſi bene inſpicitur, *cap. cæterum.* & ibi Panorm. Felyn. *extra de judic. & c. verum.* & ibi Panorm. *num.* 16. *de foro compet.* ante decretales text. in *l. Fredericus. de pace tenenda, & ejus viator. §. quicunque adeo etiam.* & ibi Baldus in *uſibus feudor.* Jacob. de ſancto Georg *in tractat. de homagiis.* Thomas Gramma. *voto.* 28.

* Judice inferiore negligente, qualiter ſuperior ſe interponat.

10. Quis enim non viderit utile futurum reipub. ſi barones, caſtellani, & reliqui temporales domini, ſive ſeculares, ſive Eccleſiaſtici, qui ex munificentia & conceſſione regia habent juriſdictionem omnimodam in terris, & dominiis ſuis, unum tantum juriſdictionis gradum haberent, eúmque longè melius & diligentius adminiſtrandum, quàm duos aut plures, oppoſitum notoriè cedere in nimiam dilationem, ne dicam privationem juſtitiæ, cujus ſummus ipſe Rex eſt debitor, & in damnum & depauperationem ſubditorum, atque adeo collatorum regis? Rurſus ſi negligenter aut perperam utantur: cur non facilè & promptè ad priorem naturam & exordium ſuum revertatur? * Conſtat enim in toto hoc regno, & qualibet ejus parte, Regem eſſe fundatum de jure communi in omni juriſdictione & imperio, quum ſit ſummus monarcha regni ſui, *fac. l.* 1. *in princip. ibi, ei, & in eum omne imperium ff. de conſt. princ. l. unica. ibi regimentis reipubl. ad imperatores perpetuo tranſlatis ff. de offic. præfect. prætor.* & in hoc eſt fundatus ſpecificè & diſpoſitivè de jure gentium, *l. ex hoc jure. ff. de juſtit. & jure.* ex quo liquet delirare eos qui putant Regem ſolum eſſe fundatum in ultimo gradu appellationis, ſive (ut eorum verbo utar) *in ultimo reſſorto*: quia imò in omni gradu & ſpecie juriſdictionis eſt fundatus in toto regno & in qualibet ejus parte, ſicut intentio Epiſcopi eſt fundata ad ſpiritualia in tota diœceſi & qualibet ejus parte. *gloſſ. in Clem. paſtoralis. in verſic. diſtinct. de ſentent. & re judicat.* Hoſtienſ. Joan. Andr. in *cap. fin. de offic. Archid.* & ita jure communi, & gentium omnis juriſdictio regni eſt Regis, quod nec minima juriſdictio poteſt exerceri, niſi ab eo, vel ejus nomine & auctoritate. Bald. in *cap. ad hoc. collat.* 1. *de pace jur. firm. in uſib. feud. Angel. in rubr. in fin. ff. de juriſd. omnium judic.* Et nullus alius poteſt habere dominium alicujus juriſdictionis ſeu juriſdictionem jure & nomine proprio, niſi ſolum de jure ſpeciali, ex inveſtitura & conceſſione Regis mediata vel immediata. Et adhuc oſtenſo de jure ſpeciali inferioris cujuſcunque domini, remanet Rex fundatus in recognitione & dependentia illius juriſdictionis à ſe, mediatè vel immediatè & in jure ultimæ appellationis ab ultima ſententia inferiorum dominorum ad ſe, vel judices ſuos devolvendæ, ut diximus ſupra §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 49.

* Rex ſolus fundatam ipſo jure habet intentionem in omni juriſdictione & imperio in toto regno.

11. Igitur * ſolus judex regius, eſt vere ordinarius & fundatus de jure communi nomine regio in omni juriſdictione totius ſui territorii, ut præfectus urbis, ſeu præſes provinciæ Pariſienſis in tota urbe, comitatu & provincia. Inferiores autem domini, habentes juriſdictionem nomine proprio, in terris & dominiis ſuis, quæ poſſident infra eandem provinciam, ſunt fundati ſolum de jure ſpeciali: & ſic de jure ex ſola eorum negligentia juriſdictio eorum deberet reverti ad ordinariam & regiam à qua emanavit per text. in *d. §. ſi verò forſan. & in ſimili in c. irrefragabili. in fin. in princ. de offic. ord.* vel ſaltem diceretur interim ceſſare & deficere, ut juriſdictio regia quæ ſemper ubique remanſit integra in ſe & in habitu, tunc tanquam remoto vel ceſſante obſtaculo exiret in actum. quia ſecundum Hoſtienſ. Pan. Felyn. in *d. c. irrefragabili*, in hoc caſu non propriè fit devolutio, ſeu tranſlatio poteſtatis, de uno ad alium: ſed potius recuperatio ſeu reverſio ad priſtinam naturam & ſtatum.

* Judex regius ſolus antonomaſtice ordinarius.

12. Et hinc eſt quod * domino inferiore, vel ſuo procuratore non conquerente, poteſt judex ordinarius regius cognoſcere, etiam inter homines ſubditos dicti domini, & juriſdictionem ſuam exequi, nec poterunt dicti homines per ſe declinare judicem regium, quum ſit verus & naturalis ordinarius eorum de jure communi. Si tamen dominus inferior aut auditor ſuus cœperit cognoſcere, non poterit apud nos, etiam propter ejus dilationem, adiri judex regius per viam querelæ, ſed ſolum via appellationis, qua ſecundum conſuetudinem & conſtitutiones hujus regni ſemper eſt utendum, nec aliter poterit judex regius ſeſe interponere, ut not. *Ioan. Faber. inſtit. de Attiliano tutore in princ. col.* 4. *verſic. Sed an ſuperior.* Poterit autem appellari etiam ante diffinitivam, etiam ante litis conteſtationem, ab omni gravamine, ſive in committendo, ſive in omittendo, ut à nimia negligentia, vel denegatione juris. Et ſi judex regius inveniat bene appellatum, poterit negotium principale, ſive conteſtatum, ſive non, ad ſe evocare, & ejus cognitionem & deciſionem retinere, & per hanc viam in effectu practicare. *d. §. ſi vero forſan.* quia ſi judex inferioris domini, quem nonnulli vocant ſubalternum, poſſit de jure privari cognitione, & judicio cauſæ, in qua expedienda fuit negligens, multo fortius quando de facto in ea malè verſatus eſt, inique agendo. Secus in utroque in ſubditis judicis inferioris Regii, quia quoad primum poſſunt regulariter per ſe, ſuperiore non requirente,

* Judicem Regium ſubditi inferiorum nequeunt per ſe declinare.

Digitized by Google

requirente, declinare forum judicis regii mediati, & petere ſe remitti ad immediatum ſuum judicem. Et quoad ſecundum, ſi judex regius immediatus, in quadam interlocutoria malè judicaverit, non poteſt judex regius ſuperior corrigendo judicatum, cauſam principalem penes ſe retinere, ſed neceſſe habet remittere ad tribunal inferioris judicis regii, non tamen coram eadem perſona quæ judicavit, quum ſit ſuſpecta propter verificatum gravamen. *cap. ad hæc prima. & ibi Panor. de appell.* ſed coram alio vices ejus in eodem tribunali, quantum ad illam cauſam gerente, niſi inferius illud & pedaneum tribunal, ſit perſonis idoneis quæ loco judicis poſſint ſubrogari, prorſus deſtitutum: & ita ſemper vidi practicari, & per plua areſta ſupremi hujus ſenatus judicari, donec paulo poſtquam hæc ſcripſeram, ſupervenit inſigne illud edictum regium datum apud Cremiolium, 19. Junii anno 1536. publicatum in ſupremo hoc ſenatu 16. die Aprilis, anno 1537. quo inter cætera in §. 33. iſtud ſecundum fuit correctum, juſtiſſimè & æquiſſimè ſancitum: quòd ſi præpoſitus, aut alius inferior judex regius, inveniatur malè judicaſſe, etiam in articulo vel incidenti cauſæ, tunc præſes provinciæ, ſeu ſuperior judex ad quem, retineat cognitionem totius negotii principalis, quod hoc caſu ad eum devolvitur. Ad rem redeundo,

13. Adde quòd in terminis juris juriſdictio ejus qui jure communi eſt ordinarius, ex ſui negligentia regulariter non devolvitur ad ſuperiorem, quamvis ſuperior poſſit & debeat eum cogere ad juſtitiam miniſtrandam, per text. in *cap. paſtoralis, in princip. ibi.* exceptis quibuſdam articulis nullam habent poteſtatem, quamvis gloſ. *ibi.* & gloſſatores in *ſum. 9. quæſt.* 3. contrarium teneant, & male. Secus in juriſdictione illius qui eſt judex tantum de jure ſpeciali, quia non cenſetur habere juriſdictionem: niſi inquantum eſt vigil & ſollicitus in ea bene adminiſtranda. Ideo ex ſola ejus negligentia facilè aperitur via ordinario communi, ut patet in *dicto cap. irrefragabili*, & in ſimili *in cap. cæterum de judic.* & ita declaravit Card. Flor. in dicto *cap. paſtoralis in princip.* & Panor. ibi, & latius in *repetit. cap. ſi quis contra clericum. col.* 15. *num.* 40. 41. *de foro. compet.* Joan. Andr. Panor. in cap. *nullus de jure patronat.* Archid. in cap. 1. *de ſupplen. neglig. prælat. in 6. gloſſ. pragm. in titul. de concub. §. quòd ſi his. in verſ. illos.* Philipp. Dec. *cap. caprum. col.* 4. *de judic.* Ex quibus liquet judices regios longè majori prærogativa cæteros antecellere, ſicut & in multis aliis quæ ad præſens omitto, quia non eſt locus principalis. Sed obiter hæc dixi, ut exemplo. *d. §. ſi vero forſan*, certior ſias, nullos textus juris tranſitorio ſtudio prætereundos, id quod accidit nonnullis [illegible], quos meritò reprehendit Accurſ. in *eod. tit. de quæſtore. ad fin. in verſ. tranſitorio.*

* Homagium quid ſit ſecundum vulgarem modum loquendi & jus canonicum.

14. Tertio & ultimo modo accipitur * homagium ratione feudi; & hic eſt frequens & uſitatus modus loquendi vulgaris Gallici ſermonis & juris canonici, & nihil aliud eſt quàm fidelitatis ſponſio. Ideo paſſim doctores in jure canonico exponunt præſtationem homagii, id eſt fidelitatis, in *cap. veritatis de jurejurand.* ubi Bald. notat quòd homagium idem eſt quòd fidelitas. non tamen quævis fidelitas, ſed illa quæ debetur & præſtatur ratione feudi, rei profanæ, ſeu temporalis. Hinc eſt qu[od] * homagium prohibetur præſtari pro beneficio eccleſiaſtico, ſeu alio jure ſacrorum miniſteriorum uſui deputato, quod ſpirituale vocant, *cap. fin. de regul. juris.* alioquin incurritur ſimonia, *cap. ex diligenti. de ſimon.* Et tamen promiſſio, imò etiam juramentum fidelitatis vel obedientiæ, nedum non prohibetur, ſed etiam expreſſe permittitur exigi à clericis quibus beneficia, ſacerdotia, & eccleſiaſtica miniſteria conferuntur, vel committuntur. textus in *cap. quanquam 23. diſt. cap. dilecti filii de majoritate & obed. cap. ego. N. cap. nullus de jurejurando.* Et adverte quia gloſſa & Panor. in *d. cap. fin. & in dicto cap. ex diligenti*, videntur facere vim in verbis. Sed vera & realis eorum mens eſt, quod inquantùm homagium accipitur ſecundùm communem uſum loquendi, videlicet pro fidelitate & obſequio temporali; quaſi illud præſtans, efficiatur homo concedentis, obligatus ei ad temporale ſervitium, & omnino prohibetur nedum jurari, ſed etiam promitti, pro eccleſiaſticis, ſeu ſpiritualibus. Inquantùm verò accipitur impropriiſſimè, & præter communem uſum, pro ſimplici fidelitate, obedientiâ, aut reverentiâ debita ſecundùm naturam & qualitatem rei conceſſæ, ut capitur in *cap. gravem. de exceſſib. prælat.* & tunc poteſt pro eccleſiaſticis promitti & jurari.

* Quomodo accipiendum homagium pro ſpiritualibus præſtari, vel non.

15. Et hoc tertio modo juxta communem uſum, intelligitur in toto noſtro tractatu, & ubique ferè apud omnes. Et hoc modo * aliquando ſtat ſtrictè ſecundùm etymon verbi, aliquando largè. Primo caſu eſt illud quod præſtatur imperatori, ſeu ſupremo regi, ſuperiorem non recognoſcenti à ſuo vaſallo ligio, tunc propriè & ſecundùm ſui etymologiam eſt homagium, quod dicitur quaſi hominis ligium, & illud præſtans efficitur quaſi homo recipientis, & ligatur ei contra omnes nemine excepto, ut tradit Panor. in *d. cap. ex diligenti.* & hæc ſoli clienti ligio conveniunt, qui in perſona & bonis etiam non feudalibus ſubjicitur juriſdictioni patroni, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *notato* 1. & 2. Et hinc eſt quòd tale homagium facientes, ſolent recognoſcendo & promittendo fidelitatem cum juramento ſolemni flexis genibus ponere manus ſuas intra manus domini, in ſignum ſummæ ſubjectionis, reverentiæ, & fidei, & à domino admitti ad oſculum pacis, in ſignum ſpecialis confidentiæ & amoris, ut narrat Speculator in *tit. de feud. §. quoniam quæſt.* 2. *in fin. & in verb. porro num.* 66. quæ forma & ſolemnitas non ſervatur, nec congruit in præſtatione homagij inferioribus dominis, quoniam ſoli ſupremo principi debetur fidelitas abſoluta, & ligia, & ſumma abjectio & reverentia ſumma; puta cum flexu genuum, & junctione manuum: Ut enim inquit Andr. de Baruto. & poſt eum Ioan. de Plat. *in lib.* 1. *de cap. ſilentiot. lib.* 12. nullus debet genua flectere coram alio, quàm coram ſupremo principe; inferioribus autem, aut nimis ambitioſum, aut ineptum eſſet tantam reverentiam exhibere, maximè cùm apud iſtos, ſola beneficentia certæ quantitatis terræ revereatur, in illis etiam ſuprema dignitas & poteſtas, vel per ſe ſummè reverenda. Itaque in inferioribus maximè privatis, non propriè, ſed largè, magis abuſivè dicitur homagium, quum prædicta omnia deficiant. Sed quia vulgò uſurpatur, eo utemur pro ſimplici fidelitate clientelaria.

* Homagium duplex.

16. Forma autem homagii eſt agnitio & ſponſio fidelitatis clientelariæ. Id enim ſolùm eſt de propria & intrinſeca ſubſtantia & eſſentia feudi ſeu patronatus & clientelæ, ut patet in *cap. unico in fin. per quos, fiat inveſtit. in uſibus feud.* Solemnitas autem in ſummis & ligiis eſt ea ferè quam diximus, eamque proximi ſacrorum ſcriniorum, & agentes in rebus meliùs norunt. In inferioribus & privatis eſt ea quæ exprimitur in hoc §. *in tribus*, primum in textu, ibi, *la bouche.* Secundum ibi, *les mains.* Tertium ibi, *le ferment de feauté.*

* Forma & ſolemnitas homagii.

Primum * expono de recognitione ſeu modo faciendi recognitionem, quia debet ore proprio vaſalli, & ſic à præſente, & loquente fieri in propria perſona. non igitur tenetur patronus admittere clientem per procuratorem vel nuncium, niſi juſtè ſit impeditus vaſallus ut infra *eodem* §. 67. ubi dicemus nullo modo teneri admittere per ſimplicem ſcripturam.

* *Devoir la bouche au Seigneur.* quid.

Secundùm * expono de modo ſponſionis & pro-

* *Devoir, les mains au Seigneur.* quid.

miſſionis fidei, quæ debet fieri per porrectionem manus vel manuum, ſicut antiquitùs ſolebant, & adhuc hodie frequenter iniri & firmari pacta, *leg. 1. ff. de pact.* & iſtud ſignum denotat ſtabilitatem & eximiam quandam firmitatem pacti clientelaris, & requirit præſentiam perſonalem, & ſic ferè in idem recidit cum primo. Tertium * congruentiùs exponetur per ſe in gloſſ. ſequenti.

** Devoir le ſerment de fidelité au Seigneur.* quid.

*La bouche & les mains.* quid nonnullis.

Non me fugit nonnullos opinari hæc verba textus *la * bouche & les mains*, ſignificare indifferenter oſculum oris, porrectionem ſupplicum manuum, & fortè earum ſimul junctarum immiſſionem in manus domini, flexis interim & in terram ſuppliciter advolutis genibus, quod non puto verum; & nimis eſſet indecens, imò reprehenſibile, niſi in fidelitate ligia, quæ debetur ſoli principi, unde apud nos raró practicatur, quamvis alibi in quibuſdam locis etiam conſuetudo ſcripta certam hujuſmodi formam præſcribat a vulgi fæce & ſuperſtitione magis quàm à ratione ſumptam: quorum ineptiis omiſſis apparet Pariſiorum conſuetudines plus cæteris habere civilis & honeſtæ gravitatis. Vera igitur & ſana mens noſtri §. eſt qualis dixi veteri illi originariæ feudorum conſuetudini conformis.

*Quàm reverenter & obſequiosè patronus adeundus à cliente.

17. Dico tamen quòd * humiliter, reverenter, & obſequiosè, debet cliens accedere ad patronum, maximè dum in ejus fidem ſeſe confert, non ſuperbè, nec contemptim, aut negligenter; ſed ſicut inter bonos & graves ſolet accedi ad ſalutandum & gratias agendum amico & benefactori ſuo: in quo tria potiſſimùm interveniunt. Primum, honeſta & civilis reverentia. Secundum, beneficii accepti commemoratio, & obvinctæ amicitiæ & fidei recognitio. Tertium, grati & fidelis animi ſponſio: nec eſt neceſſe ſcrupulosè, aut ſigillatim iſta velut præſcriptis verbis obſervare, quia ſicut hæc ſingula ſimul implicitè continentur in una decenti & honorabili gratiarum actione, ita & in una debita & reverenti clientelaris obſequii exhibitione, prout ex naturalibus & bonis civitatis moribus poteſt meliùs percipi, quàm certa lege aut ſcripto aliquo comprehendi, ut rectè ait Obertus in cap. *unico, circa medium, in quibus cauſ. feud. amittatur.* Quod autem dicit gloſſ. *fi. in princ. in d. §. nulla. per quos fiat inveſtitura,* de vocatione, expectatione, & præſentia parium curiæ, in inveſtitura facienda vel petenda, & fidelitate præſtanda, non ſervatur in hoc regno, nec in conceſſione novi feudi nec in renovatione antiqui, nec alia cujuſvis pompæ ſolemnitate, ut etiam Jacob. Bell. ibi narrat ſe vidiſſe ea omitti in regno Siciliæ, in quo conſuetudines Francorum multùm invaluerunt. Et nota quòd quamvis ſecundùm conſuetudines illas feudorũ quæ ſunt in compilatione Oberti petitio & conceſſio inveſtituræ debeat præcedere fidelitatem, quæ in conceſſione feudi novi, ſive in renovatione veteris, ut in *cap. unico. quod præced. debeat inveſt. fidelitas in cap. 1. in princ. qua ſit prim. cauſ. benefic. amitt. gloſſ. fin. & doctores in d. §. nulla:* tamen hoc non eſt de ſubſtantia, nec vitiaret * præpoſteratio, ſed reduceretur ad ordinem rationis & intellectus ſecundùm Bald. in *d. cap. unico quem Alvar. ibi in fin. & alii ſequuntur* Et apud nos hoc non ſervatur niſi in conceſſione feudi novi, in * quo rationabiliter debet præcedere conceſſio domini, & inveſtitura verbalis ſeu abuſiva, deinde * exhibitio fidelitatis clientis, poſtremò inveſtitura realis, quæ eſt traditio actualis feudi. At in renovatione feudi antiqui, ſeu prius conceſſi, debet præcedere oblatio, & exhibitio fidelitatis per clientem, deinde ſequi admiſſio patroni in fidem ſuam, nec opus eſt ulla alia inveſtitura, ſed ſolum ſublatione manus dominicæ, ſi fortè injecta fuit, quæ eſt ſicut remotio obſtaculi, imò adhuc non eſt neceſſaria quia ſequitur ipſo jure, de quo alibi infrà. Hæc & nonnulla alia quæ mihi videntur leviſſima, prorſus attingerem, niſi comperiſſem gloſſematarios aliarum conſuetudinum, ſæpe in his recitare & ſimpliciter ſequi doctrinam & theorias gloſſ. & ſcribentium in *d. libr. feud.* non advertendo ad diverſum, & rationabiliorem uſum hujus regni.

*Præpoſteratio non ſemper nocet, ſed interdum reducitur ad ordinem rationis & intellectus.

* An fidelitas inveſtituram præcedere debeat, vel contra.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Actualis præſtatio juramenti* fidelitatis, *non eſt de ſubſtantia feudi.*
2. *In omni juramento fidelitatis, ſubintelligitur clauſula, ſicut jurari debet.*
3. *An in ſacramento fidelitatis debeat excipi dominus ſuperior vel antiquior.*
4. *Verus & clarus intellectus* cap. ſatis bene, de prohib. feud. alienat. per Lotharium.
5. *Forma & qualitas feudo originaliter adhærens permanet & attendi debet.*
6. *Iuramentum intelligitur ſecundùm naturam & conditionem rei ſubjectæ, & rebus ſic ſtantibus.*
7. *Idem vaſallus non poteſt jurare fidelitatem duobus contra omnes.*
8. *Omnia feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.*

   *Diverſa feudorum conſuetudo Galliæ Comatæ, & Galliæ Togatæ.*
9. *Q. 1. Sacramentum fidelitatis 6. continet.*
10. *Q. 2. Patronus reciprocam debet fidelitatem clienti.*
11. *Patronus enormiter offendens vaſallum, privatur dominio feudi ſervientis & omni jure & poteſtate feudali.*
12. *Intellectus.* §. domino. ſi de feud. defunct. controv. ſit inter domi. & agnat. in uſib. feud.
13. *Subvaſallus enormiter offenſus à ſuo domino immediato, liberatur ab illo, & remanet vaſallus domini mediati.*
14. *Dominus malè tractans ſubditos aut vaſallos ſuos, privandus jure ſuo.*
15. *Quando vaſallus graviter offenſus à patrono incipiat tenere in alaudium.*
16. *Qua ratione domanium regis inſeparabile eſt à corona.*

   *Suprema juriſdictio, tam eſt inſeparabilis à corona, quàm eſſentia rei à re ipſa.*
17. *Supremus princeps nec contrahendo, nec delinquendo poteſt jura dignitatis ſuæ minuere.*
18. *Rex nequit ſubditum à ſua juriſdictione quacunque de cauſa eximere.*
19. *Prælati eccleſiæ non ſunt domini, ſed adminiſtratores.*
20. *Delictum prælati non redundat in damnum eccleſiæ, ſed ſolùm ipſius delinquentis.*
21. *An prohibitus alienare poſſit delinquendo amittere?*
22. *Aſtrictior eſt cliens patrono, quàm patronus clienti.*

   *Faciliùs redit dominium utile ad directum, quàm directum ad utile.*
23. *Patronus non debet clientem criminoſum fovere, vel occultare.*

Digitized by Google

24. *Patronus non tenetur jurare clienti.*
*Cliens patronum offendens, proditor appellatur, non è diverſo.*
25. *Q. 3. Quotquot ſunt hæredes vaſalli, ſinguli ad fidelitatem tenentur.*
26. *Q. 4. Fidelitatem offerens tenetur deſignare rem & cauſam.*
*Appellatione rei quando ſolùm pars venire poſſit.*
27. *Inſtrumenta confici debent de geſtis clientelaribus.*
28. 29. *Q. 5. Tenetur patronus quemlibet hæredem vaſalli pro parte ſua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla diviſio feudi.*
30. *Sicut fundus deſtinatione unius patrisfamilias, ita feudum deſtinatione patroni clientiſque ſimul conſtituitur.*
31. 32. *Plures vaſalli ejuſdem feudi non poſſunt illud inter ſe dividere, ſed bene in partes quotas vel integrales diſtribuere, remanente ſemper eodem & unico titulo feudi.*
33. *Q. 6 Reſolutio, an onera feudi inter plures vaſallos dividantur, vel quemque teneant in ſolidũ?*
34. *An & quo reſpectu juramentum fidelitatis ſit individuum?*
35. *Quando fit ut plures conſiderentur collectivè, an verò ſingulariter & diſtributive?*
36. *Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè, ſed diſtributivè.*
*Verbum omnes.*
*Virtus legum in inductione.*
37. *Verus intellectus.* §. omnes filii ſi de feud. defuncti content. ſit inter domin. & agnat.
*Dictio* maximè, *etiam præſertim ſignificat.*
38. *Dictio reſpiciens plura determinabilia, debet ea determinare uniformiter.*
39. *Improbatur opinio Doctorum tenentium hæredes poſſe eligere unum ex ipſis cauſâ præſtandæ fidelitatis.*
40. *Onera quæ ſingulos hæredes in ſolidum obligant, nec tamen multiplicantur.*
41. *Beneficium novæ conſtitutionis* de duobus reis, *non habet locum in obligationibus individuis ſed ſolùm in omni reſpectu, dividuis.*
42. 43. *Quomodo conventio in ſolidum conſulatur contra coobligatos.*
44. *Vniverſalis* (omnes) *in plurali regulariter ſtat collectivè.*
45. *Semper inſpicienda forma obligationis ab origine impreſſa.*
*Indefinita æquipollet univerſali collectivè, non diſtributivè.*
46. 47. *Et deinceps: Quamvis expreſſio nominis proprii faciat orationem ſingularem, non tamen quoad omnia diſtribuit eam.*
48. 50. *Energia verbi qualibet explicatur.*
49. *Reſtituta litera* l. ſi hæredi plures ff. de condit. inſtitut.
51. *Individua jura pro qua parte cedant.*
52. *Obligatio dandi omni reſpectu dividua.*
53. *Patronus circa idem relevium licet à pluribus hæredibus debitum variare non poteſt.*
54. *Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in ſolidum.*
55. *Q. 7. Non prodeſt jurare fidelitatem pro ſucceſſoribus ſuis.*
56. *Nec etiam pro ſucceſſoribus patroni, ſed debet utrimque tamquam perſonale renovari.*
57. 58. *Q. 8. Vtrùm ſingulis hæredibus patroni jurandum ſit?*
59. *Reſolutio quæſtionis.*
60. *Vaſallus in fidem admiſſus à primogenito, tutus eſt ab omnibus cæteris dominis.*

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Serment de feauté.*

* Fidelitas pro juramento fidelitatis.

* Actualis præſtatio juramenti fidelitatis, non eſt de ſubſtantia feudi, ſed de ejus natura tantũ.

1. ID* eſt juramentum fidelitatis, quod in dicto libro feudorum paſſim vocatur fidelitas, & eſt textus in *cap. unico, in fin. quod præcedere debeat inveſt. fidelitas.* Hujus autem* actualis præſtatio nõ eſt de ſubſtantia feudi, ſed de ejus natura, & communi feudorum conſuetudine debita, *ut hîc.* Ideo in nova & ſimplici conceſſione feudi nunquam intelligitur remiſſa niſi expreſsè dictum ſit. *cap. unico §. nulla in fin. per quos fiat inveſtit. cap. 1. §. eſt & alia, quæ fuit prima cauſa benefic. amitt.* Si tamen perpetuò fuerit remiſſa, vel ſemel, puta pro una renovatione fidei, ſive ſcienter aut inadvertenter omiſſa, nihilominus tacitè ineſt & venit omnis fidelitatis effectus, ac ſi expreſsè juratum fuiſſet. *ut not. Alvarot. præpoſit. in cap. 1. §. Nulla. per quos fiat inveſtit. cap. 1. in princip. de cap. Conrad. cap. 1. §. 1. quæ fuit pri. cauſ. benefic. amitt. Vldalric. Zaſ. in epitome feud. part. 12. concluſ. 12. Andr. Iſern. in cap. unico,* & ibi Alvarot. *num. 8. in quibus cauſis feud. amitt.* ubi tenent iiſdem cauſis & culpis amitti feudum ac ſi ſpecifice in ſingulis capitulis fidelitatis juratum eſſet, nec in hoc juramento requiritur Evangeliorum tactus, aut alia certa jurandi formula: ſed ſufficit ſimplicibus verbis jurare, puta, Juro fidelitatem clientelarem, vel facio fidem & homagium ſub ſacramento fidelitatis, nec eſt neceſſe ſigillatim exprimere capitula fidelitatis, quia ſatis ſubintelliguntur per tacitam relationem ad ea quę de jure & conſuetudine feudorum, & ſpeciali lege recogniti feudi debentur & ita utimur. Nec obſtant *cap. unicum. in princip. qualit. jurare debeat. vaſall. & cap. unicum de nov. fide forma in uſibus feud.* quia ſunt conſuetudo localis; de qua apud nos non eſt curandum, niſi inquantum eſt conformis noſtris moribus, vel nititur boni & æqui ratione concludenti, ut ſuprà diximus in rub. Poſſet etiam reſponderi quòd expreſſiones particulares quæ in illis capitibus fiunt, ſunt ad majorem expreſſionem, & non ad neceſſariam formam, quod expreſsè tenet *Andr. Iſern. in dicto cap. unico de nova fide forma in princ.* & ſentit Bald. *in dicto cap. 1. quals. debeat. jurare vaſall. in princip. ſuper illis verbis text. ſicut debet eſſe vaſallus domino.*

* In omni juramento fidelitatis ſubintelligitur clauſula *ſicut debet jurari.*

2. Ex quibus nota tanquam aureum verbum quod in *omni juramento fidelitatis intelligitur clauſula, ſicut debet jurari, & ſic quòd ſufficit juramentum referre ad id quod eſt juris, quamvis Alvarot. (quem nil moror) aliter ibi ſentiat. Non etiam in hoc ſacramento neceſſe erit nominatim excipere dominum noſtrum regem, nec alios ſuperiores & mediatos dominos, quia ſatis re ipſa juxta conditionem rei, & naturam actus cenſentur excepti. Poteſt tamen & rectè faciet vaſallus, à quo expreſſum juramentum exigitur, excipere ſuperiores dominos, ſeu patronos domini ſui immediati, ratione hujus feudi, uſque ad ſuperiorem dominum Regem incluſivè: non autem poteſt nec debet ullo



Digitized by Google

modo excipere patronos, quibus ratione diverſorum feudorum, prius eſt fidelitati aſtrictus, quia nihil habent commune cum feudo de quo agitur & nullius fidelitati per fidelitatem alterius derogatur in aliquo, in feudis inferiorum à Rege noſtro, ſeu non verè ligiis ut ſatis ſuperque liquet per ea quæ dixi *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 2. & ita utimur in hoc regno.

3 Quod ut clarius liqueat, propono hanc quæſtionem. Seius tenebat caſtrum in feudum antiquum, à duce Aurelianenſi, cui juravit fidelitatem ſolo Rege Francorum excepto, Titius tenebat aliud caſtrum à duce Bituricenſi, cui ſimilem præſtitit fidelitatem ſolo Rege excepto, moritur Seius, & ſuccedit ei Titius in illo feudo antiquo.* Utrum Titius teneatur jurare fidelitatem duci Aurelianenſi contra omnes, ſolo Rege excepto, præferendo ducem Aurelianenſem duci Bituricenſi, an vero excipere ducem Bituricenſem, cui prius erat aſtrictus fidelitatis juramento quam ſuccederet Seio? Hanc quæſtionem movet Jac. de S.Georg. *in inveſt. feud. ver. & promiss. eidem dom. ſuo. præſtituram. collat.* 11. *verſic. ultra quæro.* Et primò arguit quòd Titius debeat jurare ſolo Rege excepto, ſicut juravit Seius, cui ſucceſſit in illo caſtro. Primò quia ex perſona hæredis non mutatur nec variatur obligatio. *l.* 2. §. *ex his ff. de verborum obligation.* Secundò, quia res tranſit cum ſua cauſa, & onere ſuo. *l. traditionibus* §. *quoties ff. de acquir. rerum dom.* quæ ſunt duæ rationes inſolubiles, tamen neſcio quo erroris faſcino velut excæcatus Georgius contrarium decidit, quòd debeat excipere & præponere ducem Bituricenſem antiquiorem dominum ipſius Titii, per duos textus feudorum malè à ſe intellectos, dein præfatis rationibus tam inſcitè, & deploratè reſpondet, ut indignum ſit referre.

*An in facta tacito fidelitatis debeat excipi dominus ſuperior vel antiquior.*

4 Ego autem dico primam partem eſſe veriſſimam & indubitatam etiam ſtante in hac parte jure dicti libri feudorum. Non obſtat primus text. *in cap.* 2. *de probib. feudi alien. per Loth.* ubi eſt caſus de milite, qui acquiſivit duo beneficia à duobus dominis diverſis temporibus, puta à priore domino caſtrum Virtutis, à poſteriore domino caſtrum S. Martini & ſic primo domino juravit fidelitatem nullo antepoſito, poſteriori vero juravit antiquiore excepto, deinde deceſſit relictis duobus filiis videlicet Titio & Seio, qui diviſerunt paterna beneficia & prius, ſcilicet caſtrum Virtutis obvenit Titio, poſterius vero, ſcilicet caſtrum S. Martini, Seio. Itaque Titius habens prius feudum, juravit antiquiori domino patris ſui nullo antepoſito, ſicut quondam pater ſuus juraverat, ut inquit ibi text. quod noto *ne videar divinare.* Seius autem quamvis haberet feudum poſterius, tamen poſteriori domino juravit ſimpliciter nullo antepoſito. Ideo quia tunc nullum alium dominum habebat, quem exciperet, ut etiam inquit textus *Contingit Seium habentem poſterius feudum mori ſine filiis, ſuccedente ſibi in hoc poſteriore feudo* (*utpote patrono*) *fratre ſuo Titio, à quo dominus hujus poſterioris feudi petit ſibi talem fidelitatem jurari,* qualem ejus frater Seius fecerat, quod recuſat Titius, volens præponere ſeu priùs excipere antiquiorem ſuum, & patris ſui dominum, ſicut fecerat pater ſuus. Quæſitum fuit quid juris, & ſtatuit Lotharius 2. imperator nihil Titio obeſſe quod defunctus frater fecit, ſcilicet fidelitatem ſimpliciter jurando poſteriori domino, addens quòd etiam, ſi in ſecundam & tertiam, vel ulteriorem generationem Seii, feudum poſterius perveniſſet, adhuc idem juris eſſet, videlicet quòd non noceret ſuperſtiti antiquiori fratri, & ſuis factum poſterioris fratris & ſuorum,

*Verus & clarus intellectus, c. ſatis bene de probib. feud. alienat. per Lothar.*

5. Sed * attendenda eſſet primordialis forma, & origo horum feudorum, qualis fuit in eorum conſtitutione in primo acquirente quod eſt æquiſſimum, & omni juri & rationi conſonum, ut etiam dicam *infrà* §. 5. *num.* 95. & *latius* §. 5. *num.* 10. & §. 52. *gloſſ.* 2. *num.* 4. & hic eſt verus caſus & clarus intellectus illius textus & non alius rectè perpendendo verba & contextum illius cap. quem ſequuntur Andr. Iſern. Bald. & Alvarot ibi, ex quo tantùm abeſt, ut aliquid faciat contra meam opinionem, ut etiam illam apertiſſimè probet. Si enim forma & qualitas quæ feudo à ſui origine adhæſit, non mutetur ex contrario continuato facto unius aut etiam plurium ſucceſſivè hæredum, ut patet ibi, quomodo poterit alterari ex ſola ſupervenientia unius novi hæredis re adhuc exiſtente integra? Si pauper miles nihil habens donetur beneficio à quodam domino, ut ei fidelitatem nullo antepoſito, nec excepto (niſi ſolo imperatore) faciat, idemque miles non poſſit aliud beneficium ab inferiore imperatore acquirere, in quo dominum primi feudi poſtponat, imò ſemper neceſſe habebit illum excipere in deinceps conſtituendis & quærendis feudis, aut illa non acquirere, vel primum dimittere, ut eſt clarum: quomodo hæres militis hoc poterit facere, in præjudiciū dicti domini & dicti feudi? ex quo patet nimium deſipuiſſe Georgium qui ita ſenſit, nec hæc forma & qualitas feudi, videlicet quòd dominus concedens nulli, niſi imperatori poſtponatur, perſonalis eſt & reſpiciens perſonam vaſalli, ſed realis, afficiens feudum ipſum, & reſpiciens jus & honorem concedentis domini, & ſic liquet quòd etiam in terminis dictarum conſuetudinum feudalium, prioritas & poſterioritas dominorum judicatur, non ex perſona vaſalli qui jurat, ut in his omnibus merè delirat ille, ſed ex perſona domini, qui prius aut poſterius feudum concedit, & ex ipſa forma & qualitate originali conſtitutionis feudi. Ita quòd ſi in caſu *d. cap. ſatis benè.* Titius qui habebat prius feudum, deceſſiſſet, relicto & ſuccedente ſibi Seio, iſte Seius debuiſſet priori domino jurare ſimpliciter, & etiam deinceps jurando fidelitatem poſteriori domino vel ſuis ſucceſſoribus præferre, & excipere illum antiquiorem dominum, non obſtante juramento per ſe ſimpliciter præſtito poſteriori domino, pro tempore quo ſolum poſterius feudum tenebat, nec poteſt cauſari poſterior dominus de alteratione formæ ultimi juramenti, quia jus ſuum non diminuitur, ſed priori naturæ & qualitati reſtituitur, ut expreſsè decidit Jacob. Alvarot. in *dicto cap. collat.* 2. *verſicul. quæro ab extra & bene facit l. ſi unus.* §. *pactus ne peteret ff. de pact.* Tum quia forma primæ infeudationis & inveſtituræ ſemper debeat attendi, & ſecundum illam renovationes ſequentes regulari, quamvis Jacob. Bellamera ibi in finem poſtquā concludentes pro hac parte rationes adduxit, illis non reſpondendo contrarium concludat, fundans ſe in ſolo perjurii metu, qui vanus eſt hoc caſu; quia juramentum aut fuit ſimpliciter præſtitum, & intelligitur & reſtringitur ſecundum conditionem & naturam rei ſubjectæ. *l. fin. C. de non numerat. pecun.* aut fuit præſtitum in tali forma quæ de ſe non poſſet compati cum exceptione prioris domini, & tunc quia juramentum nedum eſt perſonale, ſed etiam rebus ſuis ſtantibus intelligitur, debet reſtringi & intelligi quandiu iſtud feudum ſeparatim tenebitur ab uno ſolo. Sed non poſtquam utrumque feudum ad eundem reverſum fuerit, prout erat tempore primæ inveſtituræ, & fidelitatis hujus poſterioris feudi, & ſic ipſo jure ceſſat obſtaculum juramenti & periculum perjurii, nec opus eſt aliqua diſpenſatione. *cap. ne quis. & ibi gloſſ. fin.* 22. *quæſt.* 2. *in cap.* quemadmodum, & *ibi gloſſ. in verſicul. conditio. de jurejur. Joann.* Andr. in *cap. in malis, de regulis jur. in* 6.

*forma & qualitas feudo originaliter adhærens permanet & attendi debet.*

6. Non obſtat ſecundus textus *in cap.* 1. *in fin. hic fin. lex.* quia probat opinionem meam: ex quo (etiamſi deſit lex) viva ipſa ratio probat, prioritatem domini attendi ex parte feudi conceſſi, & domini concedentis. Et ut clariùs liqueat, nota quòd qui accepit beneficium à primo domino recognoſcendum *nullo excepto*, non poteſt poſteà acquirere nec inveſtiri de ſecundo beneficio, niſi cum hoc quòd fidelitatem ſecundo domino faciat, excepto & antepoſito priori domino, niſi primum beneficium dimitteret, alioquin utrumque dominum, & priorem & poſteriorem deciperet. Itaque illa jura feudorum quæ dicunt antiquiorem dominum

Digitized by Google

in juramento fidelitatis excipiendum, & in ſervitio præferendum, ita quod vaſallus illum juvare tenetur etiam directè contra poſteriorem dominum, ut expreſsè tenet Andreas Iſern, in *d. cap. ſatis benè, de probib. feud. alien. per Lothar.* Alvarot. poſt Jacob. Ardiſo. in *d. cap. 1. §. fin. ad fin. hic fin.* lex, præſupponunt quod poſterior dominus beneficium ſcienter contulerit habenti priorem dominum qui debeat præponi & excipi & ſic ſe & beneficium ſuum prioritati, & prælationi primi domini ſubjecerit, conſentiendo ſibi fidelitatem jurari & obſequium exhiberi illo antepoſito, alioquin libere poſſet beneficium revocare à vaſallo alium anteponente contra legem conceſſionis feudi, nec in terminis illarum conſuetudinum, poſſet ſtare abſque contrarietate & repugnantia, quod idem vaſallus juraret fidelitatē duobus contra omnes, neutro eorum excepto.

7. Ex quo etiam fortificatur opinio mea quam ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 6. tenui, non poſſe eundem eſſe vaſallum verè ligium duorum. Itaque ad quæſtionem apparet quod Titius tenetur duci Aurelianenſi jurare fidelitatem ſolo rege excepto, & nullo alio àntepoſito, prout priùs juravit Seius, ſuppoſito etiam quòd hæc talis ſit forma & conditio originaria feudi, quod fuit tempore conceſſionis datum ſub hac conditione, ut ab eodem Aurelianenſi duce ſolo rege excepto recognoſceretur: eſſet enim abſurdiſſimum & iniquiſſimum, ex qualitate vel fortuna vaſalli, conditionem feudi deteriorem fieri, & honorem domini diminui.

8. Sed ut appareat quorſum tendat hæc quæſtio, quæritur utrùm ille Titius poterit utrumque caſtrum ſimul retinere, & illud à duce Bituricenſi, ſolo rege excepto, recognoſcere, iſtud à duce Aureliorum, pariter ſolo rege excepto? Videtur quod non, per ea quæ nuper dixi declarando *d. §. fin. initio, hic fin. lex.* Tamen dicendum eſt quod ſic, quia * in hoc felici regno Franciæ omnia fere feuda emanant & dependent à ſupremo rege noſtro tanquam ab uno crebriore principio, & fonte ad quem redeunt & terminantur per recognitiones, tam immediatas quàm mediatas: & vaſalli inferiorum ſuorum, non tenentur ſervire patronis immediatis in bellis privatis, ſed ſolùm in bello publico pro ſervitio regis & communi bono totius reipublicæ Franciæ, ut dixi *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 6. *num.* 13. Et ſic ceſſant repugnantiæ, & cætera inconvenientia de quibus in *d. §. fin.* quum multo ſalubriùs, & ſtabiliùs ordinatæ ſint clientelæ in hoc regno, quàm in locis conſuetudinum dicti libri feudorum: & ut firmiora ſint feuda in hoc regno, ut diximus *ſup. in fin. rub.* ita firmior concordia & fidelitas. Hanc itaque quæſtionem quam breviùs & clariùs potui diſcuſſi, ut liqueret qualiter de conſuetudine Galliæ Togatæ compilata per Obertum, * qualiter de conſuetudine hujus noſtræ Galliæ Comatæ ſeu regni Franciç intelligendum ſit antiquiorem dominum eſſe excipiendum in fidelitate feudi præſtanda, ſimul & de vero intellectu textus feudorum obiter occurrentium, reliquos cum cęteris multis quęſtionibus doctorum prætereundo, quæ ad praxim, & uſum noſtrarum conſuetudinum minus accedunt. Ulteriùs pro explicatione ſacramenti fidelitatis,

*Omnia ferè feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.

* Differentia conſuetudinis Galliæ hujus Ciſalpinæ, & Galliæ Tranſalpinæ.

9. Quæro primo quid ſaltem virtualiter in eo contineatur? Reſpondeo * ſex. ſcilicet *incolume, tutum, honeſtum, utile, facile, poſſibile*, quæ non poſſunt clariùs & meliùs exponi quàm ab ipſo text. *in cap. unico. de for. fidelitatis ad quem rèmitto.* Si vis latiùs ultra doctor. ibi videre potes Jacob. in *inveſtit. feud. in ver. qui quidem vaſall. præſt. juram. fidelit. verſ. Sed videndum eſt de effectu. collat.* 45. *Et Matth. de Afflict. in deciſ. Neap.* 265. *à num.* 39. *uſque ad nu.* 47. non tamen approbo ſingula quæ dicunt addendo ultra text. *d. cap. unic. de for. fidel.* non curo tamen illa referre, & ad juris & veritatis limam excutere, quia parum ad cauſarum deciſionem & noſtrarum conſuetudinum intelligentiam conducerent. Ideo cum multis hujuſmodi miſſa facio nec tamen æquo animo præterire poſſum, quod vult Accurſ. *in cap. unico qualit. jurare debeat. vaſſall. in gloſſ.* 1. in hoc ſacramento contineri, quòd vaſallus ipſummet dominum ſuum exaltabit in quantum poterit, quod falſum & nimis ambitioſum judico: licet hoc aggravans *Alvarot.* ibi in *notat.* 1. dicat teneri vaſallum in juramento fidelitatis ſpecialiter exprimere ſingula quæ ſpecificantur in *d. cap. 1. qualiter jurare debet vaſall. & niti duobus titulis & cap. ſequent.* & quòd unum debet ſuppleri per aliud, & plus quòd ultra contenta in formis dictorum capitulorum teneatur in ſuo juramento adjicere ea omnia quæ ponuntur in juramento, quod fecit rex Otho Joanni Papæ de quo in *d. gloſſ. & in cap. tibi domino* 63. *diſt.* quæ ſunt erronea: non tamen intelligas quòd ex qualibet omiſſione, vel levi contraventione alicujus ex illis ſex poſſit vaſallus tanquam perjurus & ingratus privari feudo, quia ut eſt text. notabilis in *cap. unico. circa medium, in quibus cauſ. feud. amitt.* non ſufficit ad hoc omnis occaſio per quem fidelis accepti beneficii videretur ingratus, ſed requiritur gravis & enormis cauſa ingratitudinis, ex qua ſecundum mores illius civitatis ſeu curiæ beneficium ſolet adimi, de quo *tractabimus infra* §. 30.

* Sacramentum fidelitatis ſex continet.

10. Quæro ſecundo, * an patronus reciprocè teneatur clienti ſuo ad eandem fidelitatem & ad contenta in illis ſex capitulis juramenti fidelitatis? Reſpondeo ſicut textus eſt in *cap. unico. in fin. de for. fidel. in cap. 1. §. domino, ſi de feud. defuncti. content. ſit inter dominum* & agnat. in *cap. ex facto qualit. dom. propr. feud. privetur* & hoc eſt divino, & naturali juri, & æquitati conſonum, *cap. 1. diſt. 1. ibi, quod quiſque jubetur alii facere, quod ſibi vult fieri: & prohibetur alii inferre, quod ſibi nolit fieri*, hoc etiam eſt de natura, imò de ſubſtantia patronatus & clientelæ, quæ ex mutua benignitate & correlatione officiorum ſubſiſtit per ea quæ ſuprà diximus in *rubr. & hoc ſit pro regula.* Amplia in tantum quòd patronus privandus eſt proprietate feudi, ſi in clientem enormem offenſam commiſerit, ex qua cliens privaretur feudo ad dominum revertente, ſi eam in patronum perpetraſſet text. in *d. §. domino, & in d. cap. ex facto.*

* Patronus utrum reciprocam debeat fidelitatem clienti.

11. Non tamen intelligas, quòd privetur patronus proprietate feudi ſui dominantis, ſed privatur proprietate, directo dominio, & omni jure feudali, quod retinuerat & habebat tanquam patronus in re clientelaria, & ejus juribus & pertinentiis. Ita quod efficitur liber erga eum: & offendens deſinit eſſe patronus, & offenſus deſinit eſſe vaſallus ejus, nedum ad vitam offendentis, vel offenſi, ſed in perpetuùm, ut notatur per doctores in dictis locis. Niſi ubi conſuetudo loci aliter diſponit, ut Cenomanenſis *part.* 5. §. 206. Andenſis §. 185. Et adverte, notanter dixi offenſam, ex qua cliens nedum feudo privaretur, ſed etiam feudum ad dominum reverteretur, quia ſi eſſet tale delictum ex quo cliens privaretur feudo, ſed feudum non reverteretur ad dominum, ſed ad alios, puta agnatos, ut quando cliens in alium delinquit, quàm in patronum, *cap. 1. §. denique qua fuit prima cauſ. benefic. amitt. cap. unico. an alleg. qui inter ſe fra. dom. ſui gloſſ.* & Andr. Iſern. in *l. imperialem § inſuper coll. 1. de probib. feud. alien. per Fed.* tunc ſi patronus in ſimili deliquerit, puta in alium quàm in clientem, licet forte propter hoc privetur dominio directo, & omnibus bonis, non tamen liberatur cliens à conditione feudali, nec ei acquiritur dominium directum feudi, alioquin plus haberet cliens quàm patronus, quod eſſet abſurdum.

12. Nec obſtat * *d. §. domino, ibi ſive peccaverit in vaſallum, ſive in alium*, quia debet intelligi de alio, in quo tamen ſit offenſus cliens, ut ſi in ejus odium ſævierit patronus in familiares clientis. Ita decidit & exponit Andr. Iſern. in *d. §. domino* per aliam rationem quòd cliens ſtrictiùs tenetur, ſed ra-

* Intellectus *§. domino ſi de feud. defunct. content. ſit inter dom. & agnat.*



Digitized by Google

tio quam dedi eſt concludentior, ne excedatur æqualitas à cliente, & ne plus habeat quàm patronus, quamvis Baldus *ibi in fin.* aliter ſentiat & malè. Et iſtud intelligo procedere, etiam ſi feudum eſſet novum, quamvis Alvarot. *ibi col.* 1. inſcitè glorietur ſe egregiè ſolvere contrarium intelligendo, *d.* §. *domino* in feudo novo, ut ejus proprietas directa acquiratur vaſallo, patrono delinquente in quemlibet, ſicut è converſo rediret tale feudum ad patronum vaſallo delinquente in quemlibet. Sed hæc ſolutio eſt dignior ſcholari, quàm doctore: quia vaſallo novo delinquente in extraneum, feudum novum redit ad dominum, non quia vaſallus delinquit, nec propter ultionem injuriæ domini, quæ nulla eſt, ſed quia finitum eſt feudum, ex defectu vaſalli, & alterius perſonæ quæ illud capere poſſit. Et ſi hæc opinio Alvarot. nedum eſt divinatoria ad textum, ſed etiam falſa in terminis illius juris feudorum, quod interpretandum aſſumpſit.

* Subvaſallus enormiter offenſus à ſuo domino immediato liberatur ab illo, & remanet vaſallus domini mediati.

13. Hanc ampliationem limito primo, ut procedat reſpectu ipſius patroni offendentis, & ſuorum hæredum, vel cauſam habentium in infinitum, ſed non reſpectu alterius, puta ſuperioris & mediati domini, vel patroni. Tum primò, quia pœna debet tenere ſuos auctores, *l. ſancimus. C. de pœn. cum concord. gloſſ. ibi cap. ſi compromiſſarius, de elect. in* 6. Tum quia vaſallus non poteſt ullo modo deteriorem domini conditionem facere, ſed meliorem, *cap.* 1. §. *è contrario in fin. de inveſtit. de re alien. fact.* Ex quo infertur quòd ſi ſubvaſallus enormiter offenſus fuerit à ſuo domino immediato, efficitur liber ab illo, ſed non efficitur liber à conditione feudali, quia in illa ſuberit domino mediato, & tenebitur ab illo feudum recognoſcere, & feudalia jura illi præſtare, & remanebit ejus vaſallus immediatus. Nec obſtat quod ex delicto offendentis, plus videtur conſequi ſuperior immediatus offendentis quàm ipſe offenſus, quia non eſt abſurdum quantum ad aliquid, videlicet quantum ad dominium & dependentiam juris feudalis, quod magis eſt in ſuperiore domino; in quo eſt tanquam in capite, & in cauſa agente, & influente, quàm in domino inferiori. Ut enim ſuprà diximus *in* §. 1. *gloſſ.* 6. dominus immediatus reſpectu ſuperioris domini, non dicitur propriè habere dominium directum ſubfeudi à ſe immediatè dependentis, nec etiam dominium utile ejuſdem. Sed potius quoddam jus feudale, quod magis habet inſtar cujuſdam ſervitutis, quàm veri dominii rei. Igitur tanquam ſublato medio illius ſervitutis per delictum immediati domini, remanet ſubvaſallus ſub dominio directo, & jure feudali ſuperioris domini, cujus efficitur immediatus cliens. Et ſic huic offenſo in duobus circa jura feudalia conſulitur præter privatam & ſeparatam proſecutionem delicti.

* Dominus male tractans ſubditos aut vaſallos ſuos, privandus eſt jure ſuo.

14. Primo, * quòd deſinit ſubeſſe offendenti, & ab illo in perpetuum liberatur. Secundo, quòd deinceps ſuperiorem & altiorem dominum immediatè recognoſcit. Simile videmus, quòd ſi habens caſtrum in feudum cum juriſdictione malè tractat homines & ſubditos ſuos, & monitus à domino non deſiſtat, privatur juriſdictione ſua, quæ revertitur ad dominum, & ſic illi ſubditi non liberantur à juriſdictione, ſed à perſona malè ſæviente, & mutant dominum, & efficiuntur immediati ſubditi ſuperioris domini. Textus eſt in *l. Federic.* §. *quicunque advocatiam. de pace tenen. & ejus violat.* ubi hoc notat Baldus quem Alvarot. & alii ſequuntur. Idem dicentes de feudo, quod propter malam tractationem & abuſum poteſt vaſallus privari, & feudum domino applicari, quod ſequitur Paul. poſt Guillelm. Ang. in *Auth. qui rem. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Sed vaſallus enormiter offendens ſubvaſallum, illo abutitur & notoriè malè tractat. Igitur debet privari jure quod habet in eum, & illud jus reverti ad ſuperiorem dominum. Et quòd non ſola adminiſtratione nec tantum ad vitam ſuam ſit privandus, ſed etiam proprietate illius juris in perpetuum. Concludit Alberic. in §. *idemque. ff. de uſufruct.* quando ita acriter ſæviret quòd eſſet crimen capitale in alio quolibet, per *l. judices. C. de dignit. lib.* 12. *l.* 2. *in fin. C. in quibus cauſ. colon. dom. accuſare poſſunt lib.* 11. An autem mala tractatio & abuſus ſit cauſa ſufficiens, & qualiter ad privandum vaſallum feudo, dicam latè infrà §. 43.

15. Sed juxta hæc quæro, quando erit locus huic ampliationi in hoc regno? Videtur quòd nunquam: quum ſereniſſimus Rex noſter ſit ſuperior & ſupremus dominus directus in regno ſuo, in quo (ut etiam ait Panorm. in *cap. veniens extra de accuſat.*) fundatus eſt in temporalibus etiam ratione dominii ſeu proprietatis terrarum & prædiorum regni ſui, non quod ſit dominus directus omnium & ubique: ſed quod omnium fere ditionum & prædiorum particularium Regni ſit ſupremus dominus directus, ſic omnia fere feuda ab illo mediatè vel immediatè teneantur, & ad illum tanquam ad unum primum, ſummum & directum dominum termineutur, ut ſæpe diximus. Reſpondeo, quòd habebit locum in eo qui tenet prædium ſuum in alaudium, cujus partem vel etiam totum in feudum conceſſit, quia ſi enormiter offendat vaſallum ſuum tali offenſione, ex qua ſi vaſallus eam commiſiſſet in patronum privaretur feudo, privabitur etiam hic patronus proprietate feudi, ſeu directo illo & alaudiali dominio quod retinuerat in re in feudum conceſſa, quam deinceps qui erat vaſallus, tenebit libere tanquam verum alaudium, in illa dominii plenitudine & integritate in qua conſtituta ſeu verius diviſa & diſtributa fuerunt dominia de jure gentium, in *l. ex hoc jure. ff. de juſtit. & jur.* & iſtud eſt rem tenere.

* In alaudium verò & Francũ tenere, quid.

16. In * verum, ſeu, ut dicunt in Francum alaudium, & ſicut tenebat patronus ſuus ante conceſſionem feudi. Nec obſtat quod diximus omnia feuda dependentia à rege, quia hoc eſt verum de regulari & communi jure hujus regni, ſeu in ipſo univerſo, in quo rex habet fundatam intentionem quantum ad hoc, tamen excipiuntur ſpecialiter quædam prædia quæ remanſerunt alaudia, ut dicemus infrà §. 68. nec eſt inconveniens quantum ad hoc quædam excipi à directo dominio regis, quia proprietas ſeu directum dominium, vel etiam utile, prædiorum ſeu aliorum bonorum temporalium, non eſt de ratione & ſubſtantia regni ſeu regiæ dignitatis: ſed quid accedens, quod quandoque eſt inſeparabiliter unitum regiæ dignitati ſeu coronæ, ut ea quæ ſunt de ſacro domanio regio & * quod dixi inſeparabiliter intellige non de ſe formaliter. Sed quia rex ipſe tanta dignitate pro tempore fungens non poteſt illud alienare nec diminuere, nec expropriare, ſeu in totum ſeparare à corona & dignitate regia, penes quam eſt vera proprietas, & dominium domanii, *ut alibi ſatis diximus.* Secus eſt de * ſuprema juriſdictione, & poteſtate regia, quæ eſt ipſa forma, & ſubſtantialis eſſentia majeſtatis regiæ. Ideo impoſſibile eſt in regno & de regno aliquem eſſe exemptum vel exceptum ab illa.

* Dominiũ regis eſſe inſeparabile à corona & quomodo id intelligendum ſit

* Suprema juriſdictio, tam eſt inſeparabilis à corona quam eſſentia rei, à re ipſa.

17. Dictam regulam ſic ampliatam limito, primo ut non procedat in rege, ſeu alio ſupremo domino ſuperiorem non recognoſcente, qui ſi unum ex vaſallis ſuis enormiter & injuſtè offenderet, (quod non eſt præſumendum,) ſi tamen ita de facto contingeret, ita quòd ſi offenſus nedum in regem, ſed etiam in quemvis alium idem commiſiſſet, nedum feudo, ſed etiam omnibus bonis privaretur, non tamen haberet locum pœna privationis dominii directi, nec juris feudalis, quia pœna *d. c. domino & c. ex facto*, ſolum habent locum in inferioribus dominis ſuperiorem recognoſcentibus, non autem in ſupremo rege. Ita expreſsè decidit Luc. Penna in *l. in ſacris.* 3. *collat. penul. verſ. ſed pone Rex Siciliæ, de proxim. ſacroſanct. ſcrinior. lib.* 12. *C.* Idem tenet Bald. in *d. cap. ex facto verſ. pone* quod prælatus, dum dicit illud. c. non habere locum in Papa. *Matt. de Afflict. in deciſ. Neap.* 265. *num.* 13. *in* 3 *fallent. ad hanc regulam.* Ratio quia illud

* dominium

Digitized by Google

*Supremus princeps nec contrahendo nec delinquẽdo poteſt jura dignitatis ſuæ minuere.

*dominium directum & jus feudale eſt de domanio coronæ ſeu majeſtatis regiæ, & ſic inalienabile & inabdicabile per ipſum regem, qui non cenſetur dominus ſeu proprietarius regni ſui, ſed adminiſtrator, ut inquit Paris put. in *ſuo conſiliario tract. ſyndica. ſub rub. de exceſſib. impera. nu.* 11. *char.* 4. vel aptius ſecundum Luc. Pen. in *l. quicunque col.* 3. *&* 4. *de omni agro deſer. lib.* 11. *C.* ſe habet erga bona & jura regni & reipub. ſicut maritus erga dotem uxoris, ideo ſive contrahendo, ſive delinquendo non poteſt illa in aliquo diminuere: de quo etiam dixi §. 1. *gloſſ.* 5. *nu.* 54. Fortius dico quòd nedum proprietate in perpetuum, ſed nec etiam ad vitam, nec etiam ſimplici adminiſtratione privabitur, quia hoc eſſet contra utilitatem publicam, ut ſtatim dicam, & ita ſentit Bal. in d. *c. ex facto ad fi.* dum facit differentiam inter Papam, ut in eo nullo modo habeat locum pœna *d. c.* & ſic nec ad vitam ejus, & inter inferiores prælatos ut non habeat locum niſi ad eorum vitam, & in eorum præjudicium ſecundum notata in *l. jubemus nullam. C. de ſacroſ. eccl.* aliter tamen ſine læſione jurium regiorum & coronæ ſatisfieri debet offenſo, & etiam de pecuniis & fructibus bonorum fiſci, ſi rex non habeat alia bona. Et adverte quòd hæc planè procedunt in principatu quod electione, ut imperium & regnum Romanorum, vel jure ſanguinis, ut regnum Franciæ defertur, ſed non æquè in regno mere hæreditario. de quo aliqua dicam *infra* §. 13.

*Rex nequit ſubditum à ſua juriſdictione quacũque de cauſa eximere.

18. Ex his multo fortius infero, quòd* rex non poteſt in aliquo privari juriſdictione regia quam habet in offenſum, quia formalis & eſſentialis virtus regis eſt juriſdictio, quæ prorſus de ſe eſt inabdicibilis à rege manente rege, nec eſt ſeparabilis à regia dignitate, ſine ſui velut ſubjecti corruptione. Igitur ſicut non poteſt rex dividere, nec corrumpere regnum, ita nec aliquem de regno à ſua juriſdictione eximere, & ita tenet Luc. Penna in d. *l. in ſacris*, & eadem ratione non poteſt rex abdicare totam adminiſtrationem juriſdictionis ſeu poteſtatis regiæ, etiam quoad aliquem locum, vel aliquam perſonam regni licet poſſit aliquem locum vel aliquos ſubjicere uni domino ſub ſe in primo gradu juriſdictionis, dummodo jus appellationum & ſupremæ poteſtatis etiam quoad adminiſtrationem & executionem realem, quando & quoties opus erit penes eum remaneat. Et alioquin eſſet tales exemptos facere reges, ut in Senatu Neapolitano tempore Caroli VIII. Franciæ & Siciliæ regis dicebat quidam Advocatus magnus fiſci ut refert Matthæus de Afflictis *in præludiis conſtit. Neapolit. q.* 2. *collat. ult. num.* 9. Et ſi factum fuerit etiam in Eccleſiam, nullum & revocandum eſſe cenſet *ibi* Matth. de Afflict.

*Prælati eccleſiæ, non domini, ſed adminiſtratores.

19. SECUNDO limito, in* patrono eccleſiaſtico, qualis epiſcopus aut quivis alius prælatus eccleſiaſticus, quia ut pertritum eſt, non eſt dominus, ſed ſolum procurator, ſeu adminiſtrator rerum eccleſiæ: text. in *c.* 2. *de donat. in c. ultim.* 12. *quæſt.* 1. *c.* 1. 14. *quæſt.* 1. ita tenet Bald. in d. §. *domino* & Alvarot. ad fin. Matth. de Afflict. in d. *quæſt.* 2. *numer.* 24. *in fall.* 4. *dixi in tract. reg. cancell. Reg.* 18. *de infir. reſignan.* Tamen licet eccleſia non privetur proprietate & jure ſuo, ipſe prælatus quamdiu vivet, ſeu quamdiu illa prælatura fungetur, perdet adminiſtrationem illius juris, & omnem commoditatem quam interim potuiſſet lucrari & percipere à feudo, ita quòd non poterit uti aliqua poteſtate dominica in vaſallum, nec etiam in ejus hæredes vel cauſam habentes, & penes eos perpetuo remanebunt, quæcunque commoda quæ fuiſſent debita, ex mutationibus interim contingentibus; non autem ſpectabunt ad ſuperiorem mediatum dominum feudi, & immediatum dominum ſeu patronum illius prælati vel eccleſiæ, ratione dicti feudi, quamvis text. *in c.* 1. §. *fin. de capitul.* Conradi *in uſib. feud.* videatur decidere contrarium, quem latè diſcutiam, & declarabo *infrà.* §. 43. ubi reſervo dicendum.

20. Ex his patet quòd ſi adminiſtratio hujus feudi vel ejus commoda ſpectarent ad collegium, ſeu aliud corpus eccleſiæ in toto, vel in parte, eatenus nihil immutaretur, nec liberaretur vaſallus offenſus in aliquo, ſed ſolum quatenus ea ſpectant ad adminiſtrationem, & commodum offendentis. Nec obſtat quod nuper dixi in prima limitatione, omne jus dominicale ſeu feudale cum omnibus commodis & obventionibus futuris, redire ſtatim ad ſuperiorem immediatũ dominum offendentis, quia ibi offendens ipſius juris feudalis proprietate & poſſeſſione privatur, & ſic liberè redit, vel potius liberè remanet (tanquam obſtaculo quod in medio fuerat remoto) ad ſuperiorem dominum, qui ex tunc eſt & remanet immediatus dominus feudi. At hic verus immediatus patronus quæ eſt eccleſia nullo modo privatur, nec proprietate, nec poſſeſſione juris ſui feudalis & patronatus, ſed ſolum prælatus delinquens privatur adminiſtratione, & commodo quod ad eum deveniſſet, quamdiu prælaturam gereret, & ſic nullum jus, nullum commodum poteſt devolvi, ſive aperiri ſuperiori domino, qui ſemper remanet mediatus & remotus ut prius, & ſic nihil poteſt agere nec exigere in ſubfeudum vel ſubvaſallum per ea quæ notata *ſuprà* §. 1. *glo.* 6. *in ver. mouvant de luy.*

*Prohibitus alienare an poſſit delinquendo amittere.

21. TERTIO videretur poſſe limitari in omnibus qui* non poſſunt ſeu prohibentur rem ſuam alienare, etiamſi eſſet eorum plenè propria, & verum alaudium, ut declaravimus in *fin. quæſt. incidentis ad finem ampliationis.* Intelligendo tamen quando alienare prohibetur non propter ſe vel favore ſuo, ſed favore tertii, ut contingit in rebus peculii adventitii filiifamil qui prohibetur eas alienare favore patris habentis uſumfructum *l. fin.* §. *filiis autem Cod. de bon. quæ lib.* quia tunc excluditur omnis alienatio, non ſolum voluntaria, ſed etiam neceſſaria & non ſolum hominis, ſed etiam legis. ut quando fieret propter factum, vel delictum prohibiti, ne ſit in ſua poteſtate alteri præjudicare, & tunc verum eſt quòd qui non poteſt alienare, non poteſt etiam delinquendo, ut etiam patet in duabus præcedentibus limitation. Secus quãdo alienatio prohiberetur favore prohibiti, ut in minore vel prodigo, quia tunc nõ excluditur alienatio quæ fit delinquendo, ſed propter delictum perdit delinquens favorem ſuum, ita pulchrè not. Bart. in *l. ſi quis in tantam. col.* 3. *verſic. quæro an dominus. Cod. unde vi.* & fuit inventum ſuum, ut ibi teſtatur idem Bartol. in *l. ſi finita.* §. *ſi de vectigali col. fin. ff. de damn. infect.* quem ſeq. ibi Pau. ad fi. Alex. in *conſi.* 23. *oportune conſideratis. col.* 2. *lib.* 1. *Aretin. conſi.* 14. *viſo & diligenter conſiderato. col.* 4. *verſ. pro quibus facit Fabia. à monte S. Savi.* in *tract. de empt. & vendi. in* 4. *parte prim. quæſt.* 14. *ad fi. tangit Deci. in l. furioſi nu.* 2. *ff. de reg. jur.*

Sed certè illa limitatio non poſſet verificari nec quadrare ex parte vaſalli per ea, quæ dicam *infrà.* §. 43. ergo non videtur poſſe congruere, nec adaptari ex parte domini, cum patronus & cliens non ſint judicandi ad imparia. d. *c. unico de forma fideli.* quod eſt expeditum & in confeſſo quantum ad commiſſum procedens ex delicto in alterutrum de quo agitur d. §. *domino & c. ex facto.* Ideo hanc limitationem hic non poſui, niſi ad majorem declarationem, & ad cautelam, ne fortè quis legens præfatas duas limitationes incautè labatur in errorem, credens eadem ratione limitandum in omni caſu, in quo ſaltem favore alterius eſſet prohibita alienatio, ut in feudis quæ eſſent in peculio adventitio filii familias, vel in dote uxoris, loquendo in terminis juris, de quorum veritate plenè diſcuſſi in d. §. 43.

*Aſtrictior eſt cliens & vaſallus patrono

22. QUARTO limito, ut* ſtrictius teneatur cliens patrono quàm patronus clienti, quoniam cliens ſubeſt patrono, & ab eo beneficium accepit, non è contra. Ita decidit And. Iſer. in d. *c.* 1. *in fin. de form. fidelitat. in*

Digitized by Google

quàm patronus clienti.

*d. §. domino.* & in d. *c. ex facto. in fin.* Jacobus de ſancto Georgio in *inveſtitura feudali. verbo, qui quidem inveſtit. præſtit. juramen. fideli. col.* 4. ubi tradit quatuor diſparitates, vide apud eum, non tranſcribo. Adde Matth. de Afflict, *deciſ. Neapol.* 265. Ex quo infertur primo, quòd ſi aliquo caſu ex delicto clientis feudum ipſo jure committeretur patrono, de quo *infrà* §. 30. tamen ex delicto patroni nunquam ipſo jure devolvetur proprietas ſeu directum dominium ad clientem, ſed ſemper demum per ſententiam, quia nunquam eſt tanta nec tam expedita ratio caducitatis committendæ de patrono ad clientem, ſicut de cliente ad patronum, & * longè facilius eſt utile dominium conſolidari directo & priſtinæ formæ & naturæ reſtitui, quàm directum devolvi ad utile, ut not. And. Iſer. d. *c. ex facto. in fin.* Secundo infero quòd ſi aliqualiter dubitetur an offenſa ſit ſufficiens ad amiſſionem feudi, vel directi dominii, graviores circunſtantiæ aggravantes requirentur ex parte patroni, ad eum privandum, quàm ex parte clientis: & difficilius debebit privari patronus, & facilius abſolvi, quam cliens, quia cæteris paribus eadem offenſa eſt gravior illata à cliente in patronum, quàm econverſo. *facit. l. 2. in prin. C. de libertis. & eorum liberis.*

* Facilius conſolidatur utile dominium quã amittatur directum.

23. Infert aliud Matth. de Afflict in d. *deci.* 265. *num.* 4. videlicet quòd dominus non tenetur adjuvare vaſallum, niſi ex urbanitate. *arg. l. creditores, & l. ancillæ. C. de pignorib.* quæ nihil prorſus faciunt, aptius allegiſſet *l. cum affirmes. C. de lib. cauſ.* Sed hoc eſt falſum, imo mero jure ad hoc tenetur in terminis iſtius juris feudorum, *per text. præciſum. d. c. 1. de forma fidelit. in fi.* non tamen approbo quod poſſet * receptare ſeu occultare vaſallum criminoſum, ut quidam allegant. Bald. in §. *conventiculas in prin. de pace juram. fir.* ubi Bald. hoc non intendit. Sed benè vult non teneri patronum tradere vaſallum ſuum ejus inimico, etiam ſi feciſſet mille delicta: quod intelligo de inimico privato, non de miniſtris judicis; nec etiam aliàs licet ei ullo modo favere delictis, aut malitiæ vaſalli, ne eorumdem criminum & pœnæ reus efficiatur, dum turpitudinis magis quam feudi patronus efficitur.

* Patronus non debet clientem criminoſũ occultare, vel ei favere.

24. Quinto limito, quantum ad ea quæ ſunt * humilis reverentiæ, quæ debentur à cliente patrono, non è converſo: & ratio differentiæ per ſe patet, ex quo infertur primò, quòd licet teneatur cliens jurare ſe fidelem fore patrono: non tamen tenetur patronus idem illi jurare, quamvis re ipſa ſine ullo juramento æquè teneatur ad mutuam fidelitatem, & mutuum amorem, ita decidit. And. Iſer. in *l. imperialem §. illud quoque. in fin. de probi. feu. ali. per Fed.* quamvis gl. *pen. ibi in ver. ſacramento. contra ſentiat.* quam reprehendit Alv. *ibi & in d. c. 1. col. 2. num. 7. de forma fidelitat. Jacob. in inveſtit. feudo. in verſ. quique inveſt. præſti. jura fideli. col. 4. ver. ſed nunquid e contra. Matth. de Afflict. in d. deci. fall. 1. fa.* quod libertus non debet petere juramentum à patrono *l. jusjurandum, & ad pecunias. §. qui jusjurandum. ff. de jurejurand. l. de die §. jubetur. ff. qui ſatiſd. cogan. l. qui bona. §. pe. ff. de dam. infect.* quia ei patroni perſona ſemper honeſta & ſancta videri debet. *l. liberto & filio. ff. de obſequ. à lib. hinc. dicunt Luc. Pen. in l. 2. q. 4. 5. col. fin. in quib. cauſ. coloni domin. accuſare poſſ.* Phil. Deci. in *c. cæterum col.* 8. *verſ. Secundo quod dictum, eſt*, de judiciis quòd in his quæ concernunt reverentiam & honorem, patronus non adæquatur liberto, nec vaſallo, hinc pulchrè dicit Jo. And. in *c. 1. de feud.* quòd vaſallus offendens patronum dicitur perfidus, id eſt proditor & perjurus, quia fidelitatem expreſſam & juratam violat: patronus autem clientem offendens non dicitur proditor, * nec perjurus, ſed malefidus, id eſt ſimpliciter malæfidei, quia fidelitatem quam tacitè promiſiſſe intelligitur, non ſervat. Et hæc ſunt intelligenda de reverentia quæ concernit dignitatem, & prælationem perſonæ, non autem de reverentia quæ concernit principaliter amorem, benevolentiam & confidentiam, quoniam hanc etiam reverentiam debet patronus clienti. Hinc lege Frederici primi cautum fuit, patronum non debere exigere à cliente juramentum calumniæ, ſicut nec cliens à patrono, ut refert Ober. *de conſuet. recti. feudi. §. in quib.* Plures aliæ fallentiæ enumerantur per varios doctores; ſed quæ ad inſtitutum noſtrum conducunt multis additis adduxi, reliquis omiſſis.

* Patronus non tenetur jurare clienti.

* Client patronum offendens proditor appellatur, non è diverſo.

25. Tertio quæro, vaſallus deceſſit relictis pluribus * filiis, vel aliis hæredibus, aut aliàs quovis modo feudum pervenit ab uno ad plures, an ſinguli teneantur fidelitatem facere? Reſponde quòd ſic, ſive ſinguli poſſideant pro indiviſo, ſive pro diviſo. *§. omnes filii, ſi de feu. controverſ. ſit inter dom. & agna.* Tamen ſæpe ſolitum eſt ſolum primogenitum pro omnibus omnium nomine admitti & inveſtiri, eo quod parum intereſt patroni omnes accedere. Et dicit Udalric. Zaſ. in *epito feud. par.* 7. quòd plures hæredes unius vaſalli, poſſunt eligere unum ex eis qui omnium nomine inveſtituram petet, & jurabit. Et ita ſervari aſſerit de conſuetudine Germaniæ, quod eſt valde æquum. Et crebrius in Galliis habens majorem partem feudi, poteſt nomine omnium fidelitatem facere, & patronus tenetur admittere ut in conſuet. Cenomanenſi. §. 13. niſi ubi conſuetudo nec expreſsè nec tacitè hoc dicit, ut Pariſiis, ubi hoc non tenetur, ut *infrà eadem glo. num.* 39. niſi cum cæteri ſunt minores, tunc enim tenetur antiquiorem vice omnium recipere, vel minoribus inducias dare, ut videbimus. *infrà* §. 41. Et not. quòd quantum ad formam ſive actum fidelitatis unuſquiſque faciet ſeu jurabit illam in ſolidum, quia fidelitas in ſe non dividitur, ſed quantum ad rem, ſeu ſubjectum, pro quo præſtatur, facient pro parte, quam prætendunt in re, vel feudo, hujuſmodi enim fidelitas magis concernit ac afficit rem quam perſonam, & dominus dicitur magis habere oculos ſuos ad rem, ſeu ad feudum quàm ad vaſallum. *Bald. in c. admonet. de renunt. & dictum eſt ſuprà. §. 1. gl. 5. in princ.* Quòd ſi feudum ad unum tantum vel ad aliquos remaneat, ille vel illi, tantum fidelitatem debent. d. §. *omnes.* Vide quæ ſtatim latius dicam. *q.* 5.

*Quotquot ſunt clientes vaſalli, ſinguli ad fidelitatem tenentur.

26. Quarto quæro, * an vaſallus accedens ad dominum cauſa fidelitatis præſtandæ, & renovationis inveſtituræ, teneatur exprimere rem & cauſam. Et dicendum quòd ſic: debet enim exponere cujus feudi ratione, & an pro toto an pro parte, & ſi pro parte, an pro diviſa, an pro indiviſa, & pro quota. Et ſi ſit admiſſus pro parte, tunc ad illam partem tantum fidelitas & admiſſio in fidem eſt limitata, pro reliquis autem partibus remanet feudum apertum domino, quantum ad illum qui pro parte tantum fuit admiſſus, Si autem fidelitas ſimpliciter pro certo feudo facta ſit, intelligitur pro toto, quoniam appellatione rei ſimpliciter, in diſpoſitione hominis, ſeu quando profertur ab homine, * venit totum præciſè, & non pars tantum. *l. de pupillo. §. qui nunciat. & ibi Bartol. Ang. ff. de ope. novi. nunt. glo. 2. in verbo totam, & ibi Bart. in l. ſi ſcirem. ff. de rei vendic. Bart. in l. legatis uxori. ff. de leg. 2. Bald. in l. Titia cum teſtamento. §. Lucius Titius. in 2. notab. ff. de leg. 2. & in l. Pomponius. §. ſed & t reprobata glo. ibi. ff. de procuratorib. Ang. in l. ſi quis cum totum. in princip. per illum text. ff. de excep. rei judi. Alex. conſi.* 195. *nu.* 1. *lib.* 6. Secus regulariter quando profertur à lege, quia tunc poteſt venire etiam ſola pars, *l. ait prætor. 2. in princ. & ibi Saly. Alex, Jaſ. ff. de jurejur. l. appellatione rei ff. de ver. ſign.* Si autem cliens offerret fidelitatem in genere, pro omnibus quæ tenet in feudum, vel pro his pro quibus debet, non aliter declarando & ſpecificando rem ſeu aliàs obſcurè, ut non appareat certo, pro qua re in individuo, vel

* Fidelitatem offerẽs utrum teneatur deſignare rem quotã & cauſam.

* Rei appellatione an pars ſolum venire poſſit.

pro

Digitized by Google

pro qua parte fides offertur, non teneretur dominus admittere, ſed poſſet jus dominicum exequi cum effectu, quia dominus debet effici certus, pro qua re, & quota parte, habet vaſallum, alioqui fruſtraretur nedum honore debito, ſed etiam jure ſuo, quia ſua intereſt ſpecificè, clarè & determinatè recognitionem feudi fieri, ad conſervationem juris ſui & poſſeſſionis. Similiter intereſt vaſalli, pro certa & determinata re in fidem recipi. Et in iſtis omnibus incertitudo utrique eſt captioſa: neutri enim ſuborta lite prodeſſet agnitio, aut admiſſio fidei, niſi certò conſtaret de corpore feudi, poſſet tamen incertitudo agnitionis aut admiſſionis, per relationem ad aliud, aut alias ſufficientes demonſtrationes, ſi adſint, probari, *l. certum. & ibi Decius. ff. ſi cert. pet.*

*Inſtrumẽta clientelarium geſtorum cõficienda & cujus impenſa.

27. Hinc non tenetur patronus admittere in fidem niſi idoneo loco, ut *infrà* dicetur, & coram idoneis teſtibus: poteſt etiam petere publicum de hoc confici * inſtrumentum, ſuis tamen & non vaſalli impenſis. Sicut econtra ſi velit vaſallus, inſtrumentum publicum de admiſſione ſua habebit impenſis ſuis: magnum eſt enim intereſſe quandocunque controverſum fuerit, poſſe ſtatim oſtendere jus ſuum, ut gloſſa quam ibi multum not. Ang. in *l. ſi pupillus. in princip. in ver. habet. ff. de novat.* Ideo creditores & debitores tenentur invicem facere inſtrumentum crediti & ſolutionis, ut tenet Ang. & eſt text. in *l. plures apochis. C. de fid. inſtr. Bart. in l. ſi finita. § eleganter. ff. de dam. infect.* & ibi latiſſimè Alexan. per *tres ult. col. Fely. c. accedens. 1. col. 2. ut lit. non conteſt. Jaſ. l. 2. in fin. prin. ff. ſolut. matr. in l. ex ea parte. in princ. & in fin. ff. de verb. obli.* Similiter tenetur vaſallus exprimere cauſam, ſed immediatam tantum, & etiam in individuo, videlicet ex ſucceſſione tali directa, vel collaterali, tali gradu, vel ex tali emptione, vel alia acquiſitione: quo ultimo caſu, quando ſcilicet venit ex titulo, particulari tenetur domino oſtendere inſtrumenta ſi qua ſint acquiſitionis, vel quæ & qualis ſit illa acquiſitio, verè & dilucidè domino ex opere, ut poſſit certior fieri, quæ & qualia jura ſibi debeantur *ut infra. §. 20. glo. pen. & fin.*

* Tenetur patronus quemlibet hæredum vaſalli pro parte ſua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla diviſio feudi

28. Quinto quæro in thèmate. §. noſtri, unus * ſolus filiorum vel liberorum accedit, offerens fidelitatem pro ſua tantum parte, fortè indiviſa, petens admitti ſeu inveſtiri: dominus dicit quòd feudum nondum eſt diviſum, ſed unicum, ad unam fidelitatem & homagium tantum, & offert omnes ſimul admittere, recuſans fidelitatem unius ſolius, an jure agat dominus? Reſpondeo, non, quia daretur occaſio malignandi convaſſallis, vel uni eorum forte colludendi cum domino, qui vel ob unius ſolius contumaciam, ſive veram, ſive ſimulatam vel juſtam abſentiam, reliquos omnes juſta offerentes ſperneret, & univerſo feudo prehenſo omnes fructus ſuos faceret. Ideo dico hanc reſponſionem Patroni cancellariam eſſe & captatoriam, & quòd ſingulos accedentes, etiam unum ſolum tenetur pro portione vel portionibus eorum admittere, nec ſufficeret patronum offerre inducias fidei donec omnes convaſalli ſimul accedant. Poſſunt enim huic vaſallo multa deinde ſupervenire impedimenta, ut finitis induciis adeſſe non poſſit & in captionem incidat. Cum ergo faciat & offerat quicquid debet, plenam viciſſim ſecuritatem referre debet, & per hanc oblationem alias congruè, ut §. *infrà* 63. factam, jam tutus eſt quoad ſe dummodo ſaltem inſtrumentum ſuæ oblationis capiat, ne forte confidat reſponſionibus illuſoriis quorundam officialium curiarum dominicalium, ut ſæpe vidi ſimplices & fideles vaſallos in captiones incidiſſe. Poteſt inſuper unus hæredum cogere patronum ad ſe inveſtiendum de parte ſua, vel eo recuſante aut differente inveſtiri per judicem ordinarium *per not. infra.* §. 60. Et hæc procedunt non ſolum in linea directa ubi ſola fidelitas debetur, ſed etiam ubi debetur relevium. Quanquam enim dominus non teneatur eligere donec omnes obtulerint,

29. Tamen quilibet debitè offerens interim debet eſſet in tuto, nec ex hoc præjudicatur patrono, in unitate feudi, nec inducitur ulla diviſio feudi, licet unus ex hæredibus recipiatur in fidem expreſsè pro parte, ſeu quota, aut rata ſua, imò per hoc magis fortificatur & conſervatur unitas feudi, quia eo ipſo quod unus recipitur pro parte ſua feudi, oſtenditur quod pars ſua non eſt feudum integrum, nec feudum per ſe, ſed pars veteris feudi: ergo non dividitur feudum in ſe, ſed ſemper neceſſario remanet unum, & idem feudum, quia commemoratio partis feudi, neceſſariò præſupponit, & infert perſeverantem unitatem unius totalis feudi. Non obſtat *l. ſi creditores. C. de pact. l. liberum. C. de fidejuſ.* ubi creditore petente vel recipiente ab uno ex correis in ſolidum, ſine diviſionis beneficio obligatis, partem ſuam ratam debiti, ſub expreſſa commemoratione partis virilis inducitur diviſio obligationis in viriles, inter omnes debitores ex tacito pacto, quod etiam abſentibus & ignorantibus prodeſt, ex diſpoſitione illarum legum, ut ibi per omnes doctores; quia ibi creditor non petiit, nec recepit totum quod ſibi debebatur ab eodem debitore quum poſſet, utpote quum in ſolidum ſine diviſione eſſet obligatus, ſed partem duntaxat virilis voluit petere, vel recipere ſub commemoratione virilis partis: & ſic præſumitur tacitum pactum diviſionis feciſſe. At hic patronus recipiendo unum ex clientibus in fidem pro parte ſua feudi, recipit totum & ſolidum quod ſibi ab eodem debetur, nempe ſolidum obſequium & integram fidelitatem, contemplatione tamen illius partis feudi, quia plus non poſſet offerre, nec præſtare iſte cliens, nec patronus plus ab eo petere vel exigere. Et ſic nullus relinquitur locus diviſioni præſumendæ. Tum quòd attinet ad titulum feudi, apparet de expreſſa voluntate ejus unitatem conſervandi. Et ſic d. *ll. ſi creditores, & liberum*, benè intellectæ nihil faciunt ad propoſitum, ad quod redeundo, ut omnes intelligant, apertiſſimè loquar.

30. Sicut * fundus conſtituitur ſolius patrisfamilias deſtinatione à qua dependet, *l. quid in rerum. §. 1. ff. de leg. 1.* Ita feudum conſtituitur deſtinatione patroni & clientis ſimul, & non alterius eorum tantum, quia non dependet à voluntate unius, ſed duorum, & à vero contractu ultro citróque obligatorio. *l. Labeo. §. contractum ff. de ver. ſign.* Et ſicut fundus deſtinatione patrisfamil. conſtitutus, eſt integrum aliquod, ita quod partes fundi; non conjunctim, ſed ſingulæ per ſe conſideratæ non ſunt fundus, ſed loca fundi, niſi de novo acceſſerit voluntas patrisfamil. ut fundo diviſo ſingulæ partes ſint fundus per ſe, text. eſt in *l. locus. ff. de verb. ſign.* ita feudum ſemel conſtitutum, per primam inveſtituram ſeu infeudationem, eſt unum quid integrum, & ſinguli fundi & portiones feudi, non ſunt feudum per ſe, ſed partes feudi, nec poteſt ſolus patronus ſine cliente, nec ſolus cliens ſine patrono, feudum multiplicare, ſeu de uno feudo facere plura, & ſingulas partes prò ſingulis feudis per ſe habendo, quia conſtitutio & titulus feudi non dependet à voluntate & poteſtate unius, ſed duorum vel plurium, & omnium dominorum dominantis & ſervientis feudi. Simile in *l. per fundum ff. de ſervit. ruſticor. prædio. l. ult. ff. communia prædiorum* & ita debet declarari quod dicit Andr. Iſer. in *c. unico col. 1. quali. vaſal. jura. deb.* quod poteſt Rex, vel alius dominus qui conſtituit feuda ſicut vult, dare mihi feudum in pluribus terris & locis, ſive diſtantibus, ſive cohærentibus, quia deſtinatione voluntatis domini hoc fit, ſicut & fundi fiunt: hoc enim eſt intelligendum ratione principii diſpoſitio-

* Sicut fũdus deſtinatione unius patris familias ita feudum deſtinatione patroni clientiſque ſimul conſtituitur.



Digitized by Google

nis quæ incipit à domino, qui poteſt conceſſioni ſuæ ab initio adhibere quem vult modum, *l. in traditionibus. ff. de pact. l. legem. C. eo.* Sed non reſpectu perfectionis & ſubſtantiæ diſpoſitionis, quæ non inducitur adeſſe, niſi ſecuto conſenſu vaſalli: quo facto, non licet alterutri quicquam immutare aut derogare, *l. ſicut C. de actio. & oblig. l. perfecta. Cod. de donat. quæ ſub. modo. l. vellet. Cod. de revocan. donation.* Sed derogaretur titulo feudi & formæ conceſſionis rei, ſi de uno plura principalia per ſe & ſeparata conſtituerentur.

* Quomodo plures vaſalli ejuſdem feudi ipſum inter ſe dividere poſſint.

31. Itaque * non poſſunt ſive unus & idem vaſallus, ſive plures ab initio inveſtiti, aut ex poſt facto hæredes, vel emptores (non refert) ejuſdem feudi, multiplicare feudum in plura feuda: quod eſt propriè dividere ipſum feudum in ſe, ſeu titulum ipſum & formam feudi ſine conſenſu domini. Sed benè poſſunt feudum dividere inter ſe in partes ſingulis aſſignandas, pro diviſo, non tamen tanquam feuda ſeparata, ſed tanquam partes feudi, & ſub denominatione, forma & titulo ejuſdem feudi, ſicut ab initio unum conſtitutum fuit. Et iſtud propriè non eſt diviſio feudi, ſed diſtributio partium feudi proportione & jure cujuſlibet vaſallorum, ſive ſint partes quotæ, ſive partes integrales. Et hoc modo poteſt ſine conſenſu patroni feudum, ſive conſtet in re corporali, ſive in re incorporali dividi, tam pro diviſo, quàm pro indiviſo, tam æqualiter, quàm inæqualiter. An autem inde aliqua jura debeantur patrono? dicendum quòd non, ut plenè *infra* §. 33. *quæſt.* 22. Sic è diverſo ſi ab initio unus vaſallus, aut plures fuerint inveſtiti de pluribus fundis, tanquam diverſis & ſeparatis per ſe feudis: non poterunt illos fundos unire, nec confundere in unum feudum, ſed ſemper debebunt poſsidere tanquam diverſa, & ſeparata feuda, niſi in his omnibus tam uniendo, quam ſeparando titulum feudi, domini conſenſus & auctoritas intervenerit, multum enim intereſt domini, titulos, formam & denominationem rei antiquam conſervari, ut jurium ſuorum probationes ſucceſsiva & continua conformitate titulorum conſerventur in promptu & in expedito, quæ per contrarium obſcurarentur, & poſſent in totum interire. Et hac eadem ratione intereſt vaſallorum, & ſine illorum conſenſu non poteſt dominus unionem aut diviſionem titulorum feudi facere. Sed manente uno & eodem titulo feudi poteſt pro parte aperiri, vel etiam in totum committi domino, pro parte non, puta vaſallo partem feudi à domino teneri denegante, ut dicetur infra §. 43. pro parte prehendi, pro parte à manu dominica relaxari, recognoſci, & inveſtitura renovari, & pro parte non.

32. Itaque concludo in terminis noſtri §. & ſimilibus, patronum teneri unum ex vaſallis ejuſdem feudi pro parte ſua in fidem admittere, & inveſtituram pro parte renovare, & injectam feudo manum dominicam pro parte levare, non ergo poteſt repellere unum ex vaſallis nec tenere diu in ſuſpenſo, prætextu abſentiæ reliquorum, niſi de proximo veriſimiliter eſſent venturi, & vellet dominus eos ſimul obſequium facere, & ſimul à ſe inveſtiri, quia tunc deberet vaſallus modicum expectare: & illud modicum æſtimandum puto ex brevitate temporis, & modicitate intereſſe: interim tamen patronus debet ſaltem acceptare oblationem præſentis vaſalli, hoc eſt habere oblationem ſuam pro rectè & debitè facta, ne quid interim à patrono vel ſuis officialibus, poſſit innovari in præjudicium diligentis & devoti vaſalli, quanquam etiam omnino recuſante domino eſſet mero jure tutus, & fructus perceptos ſeu retentos poſt oblationem cum omni damno recuperaturus à domino à tempore debitæ, & juſtæ oblationis. Et adverte quòd hæc procedunt in terminis noſtri §. videlicet quando ſola fidelitas patrono abſque aliis pecuniariis juribus debetur, ut in hæredibus directæ lineæ deſcendentis. Idem in ſimili caſu, puta in donatione facta uni ex liberis in anticipationem ſucceſſionis, ut *infrà.* §. 26. vel quando contingit mutatio ex parte patroni, ut *infrà.* §. 66. Quid autem quando relevamenta ſeu alia jura feudalia debentur, ut in ſucceſſione collaterali? Reſpondeo in effectu idem ut etiam dixi, *ſuprà ead. gloſ. num.* 28. *in fi.* quilibet enim congruè offerens, ſtatim capere poteſt inſtrumentum ſecuritatis ſuæ. Sed dominus poteſt electionem jurium ſuorum & inveſtituram differre donec omnes venerint & ſatis apparet quod non facit animo captandi, quando offert omnes conſortes ſimul per procuratorem vel per unum eorum inveſtire. Adverte etiam quòd licet teneatur patronus unum ex his vaſallis fidelitatem offerentem pro parte ſua admittere, vel ſecurum facere, poteſt tamen compellere omnes hæredes, vel alios ejuſdem feudi vaſallos, ad ſimul conficiendum & tradendum unum inſtrumentum unius agnitionis feudi, & dinumeramenti prædiorum, jurium & pertinentiarum feudi. Gallici dicunt, *par un ſeul adveu & denombrement*, quoniam non eſt niſi unum feudum, & unicus titulus feudi: quod ſi non præſtiterint unum & idem dinumeramentum, poterit iterum prehendere feudum, ſed non faciet fructus ſuos, & de hoc latius dicam. *infrà.* §. 9.

33. Sexto, quia *ſuprà* dixi idem feudum poſſe in partes poſſideri à convaſallis: Quæro * an ſervitium & onus feudi inter eos dividatur? Reſpondeo duplex poteſt eſſe ſervitium ſive onus. Quoddam quod non minuit reditum rei nec patrimonium debentis, quoddam minuens redditum rei & patrimonium. Et iterum iſtud duplex, quoddam non præſtabile pro parte, & ſic individuum; quoddam præſtabile pro parte ſeu omni reſpectu dividuum. Primum non dividitur, ſed multiplicabitur, & ab uno in ſolidum debitum, & ſolvendum eſt. Secundum non dividitur nec multiplicabitur, ſed ab omnibus ſimul in ſolidum debetur, nec pro parte ſolvi poteſt, tamen unica integra ſolutio pro omnibus vaſallis ſufficit. Tertium non multiplicabitur, ſed dividitur pro rata portionis cujuſque, & à quolibet pro ſua parte ſolvi poteſt, dummodo ſolutionis difformitas non ſequatur. Declaro primum quòd eſt recognitio domini cum fidelitatis ſponſione, ſive ſacramento, quæ omnia uno verbo fidelitatis continentur: hæc enim nullum damnum inferunt, nec aliquem ſumptum pecuniarum: ſed in obſequio clientelari & grati animi benevolentia conſiſtunt, & ex iſtorum reiteratione ſeu multiplicatione non efficeretur patronus locupletior, nec cliens pauperior, & ſic ab uno quoque clientum ejuſdem feudi debent perſonaliter præſtari, *ut ſuprà eo. quæſt.* 3. nec poſſent de rigore committere unum, qui vice omnium hoc faceret, quum ſint vaſalli tanquam ſinguli, & ſingulariter ad hoc obligati. Salva modificatione de qua *ſuprà ead. gloſſ. quæſt.* 3. Et frequentiori uſu conſuetudinum hujus regni poteſt ſenior vel majorem partem habens vice omnium hoc facere, & dominus tenetur admittere & vice omnium inveſtire. Et quando plures convaſſalli committunt unum ex ſe, non requiritur tam excepta excuſatio impedimenti ſicuti ſi committerent extraneum procuratorem de quo *infrà.* §. 67.

* Servitia & onera feudi utrū inter plures vaſallos *dividantur*, vel multiplicentur.

34. Non autem adduxi rationem illam vulgarem quæ eſt in ore omnium, quod * juramentum fidelitatis eſt quid individuum, ut tenent Andr. Iſer. & omnes in d. §. *omnes, ſi de feud. defunc. conten. ſit.* Ang. in *l. loci corpus.* §. *ſi fundus. ff. ſi ſervitus vend. &*

* Juramentum fidelitatis an & quo reſpectu ſit individuum.

Digitized by Google

in l. 2. §. ex his. ff. de verb. obligat. Jacob. in inveſtitura feudali in verb. qui quidem inveſtit. præſtant. juram fidel. collat. 5. verſic. nunc quæro. Tum quia licet ſit individuum in ſe, ſeu formaliter, & quoad actum perſonæ, tamen reſpectu rei ſuæ materiæ ſubjectæ eſt dividuum, quia limitatur ad partem rei pro qua præſtatur, ita quòd parte illa alienata renovanda eſt fidelitas illius partis, & ſimiliter pro alia parte ejuſdem feudi acquiſita, nova fidelitate & juramento opus eſt, per ea quæ ſuprà §. 1. gloſſ. 5. in principio & ſic non eſt uſquequaque indiuiduum. Tum quia hæc ratio ſolum concluderet quemlibet vaſallum eſſe ad hoc obligatum in ſolidum, ſed non concluderet ab unoquoque in ſolidum præſtandum, ut dicetur in ſequenti membro. Ego autem dico, quemque eorum perſonaliter, æqualiter, & in ſolidum: contemplatione tamen, ſeu ſub commemoratione partis ſuæ, ad hoc teneri ſive poſſideant feudum ſive pro diviſo, ſive pro indiviſo, ſive æqualiter, ſive inæqualiter: eodem ipſo enim quòd quiſque hæredum tenet partem ſuam feudi, ſive diviſam, ſive indiviſam, ſive majorem, ſive minimam, non refert, eſt vaſallus pro eo quod tenet, ergo quilibet æqualiter quantum ad ipſum obſequium fidelitatis eſt aſtrictus, & ita concludit Andr. Iſern. in d. §. omnes. collat. 1. verſic. ſed certè, quamvis Alvarot. ibi alleget eum in diverſum.

* Diſſolvitur dubitatio doctorũ §. omnes. ſi. de feud. defunct. cont. ſit inter dom. & agnat.

35. Ex quibus * frivola oſtenditur dubitatio Joann. Blanch. Marſi. in ſumm. feudor. in titul. de ſacra. fidelit. §. Item dubitari conſuevit. & doctores in d. §. omnes dum quando plures hæredes vaſalli poſſident feudum pro indiviſo, dicunt eſſe magnam dubitationem, utrum omnes ſimul teneantur præſtare unum juramentum, an verò quilibet ipſorum? & addunt iſtud eſſe magnæ utilitatis, quia ſi omnes ſimul ſeu collectivè teneantur, erit ſolum (ut eorum verbis utar) unum jus vaſalliticum. Si verò quilibet in ſolidum ſingulariter ſeu diſtributivè teneatur jurare fidelitatem, erunt plura jura vaſallitica. Quia dico primo, quòd ille qui jura diſcuſſerit, & vivam legum radicem attenderit, nulla poteſt eſſe dubitatio. Tunc enim in jure plures conſiderantur collectivè, quando faciunt collegium, vel aliud corpus repræſentatum, & quando commodum ſpectat ad eos ut ad univerſos, non ut ad ſingulos, ut habetur in l. quod major. ff. ad municipalem, in l. aliud §. refertur. ff. de regulis juris in cap. cum omnes de conſtit. Quando autem plures non faciunt collegium, & rei, commodum, & incommodum, ad eos ſpectat ut ſingulos, non ad univerſos, nunquam conſiderantur collectivè, ſed diſtributivè & ſingulariter quilibet per ſe, l. per profundum, & ibi per Bartol. ff. de ſervit. ruſticor. præd. hæreditas autem non pertinet ad plures hæredes, ut ad univerſos ſeu tanquam ad facientes vel repræſentantes unum corpus, ſed ut ad ſingulos, ut notorium eſt, & quilibet ſingulariter per ſe, pro parte ſua hæreditaria, conſideratur: & pro ea parte tantum dicitur repræſentare defunctum: in reliquis cenſetur extraneus. Textus & ibi Baldus & alii in l. cum à matre. Cod. de rei vendic. gloſſ. fin. verſ. ſed huic poteſt dici in l. 2. ff. de prætori s ſtipul. Bartol. in l. 2. §. item ſi in facto. ff. de verb. obligat.

* Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè ſed diſtributivè.

36. Et hinc eſt quod * in his quæ ſunt individua obligatione, lex voluit, quod obligatio deſcendat in hæredes in ſolidum, non collectivè, ſed ſingulariter, & diſtributivè, ita quod nedum obligatio deſcendit in eos in ſolidum, ſed etiam multiplicatur in quolibet eorum æqualiter, ſive æqualiter, ſive inæqualiter ſint hæredes: & mero jure hæres in minima parte æquè tenetur per ſe in ſolidum, atque hæres in maxima parte. Ita notant doctores in l. 2. §. ex his, & præcipuè Jaſon. notab. 3. numer. 4. in fin. Et miror quomodo aliqui juris peritiam profeſſi, auſi ſint de hoc dubitare, ut Andr. Alciat. in l. 2. §. ex his numer. 29. in fin. dum Jaſonem malè reprehendit, de verb. obligat. Et Uldaric. Zaſius in l. ſtipulat. non divi. num. 22. ubi ita tacitè ſentit, quum ſint textus aperti, ubique hoc expreſſè dicentes, videlicet in dicto §. ex his. Ibi ſinguli in ſolidum tenentur, ergo non omnes ſimul collectivè in ſolidum, ſed quilibet ſingulariter per ſe, & ſimilis textus in l. hæredes. §. an ea ſtipulatio ff. familiæ herciſcundæ quin & regulariter juris lege ea quæ in partes dividi non poſſunt ſolida à ſingulis hæredibus debentur. Ecce quod textus non dicunt omnes teneri, ſeu ab omnibus deberi: in quo poſſet ſuper verbo univerſali * Omnes, dubitatio probabilis fieri, quum etiam in plurali aliquando ſtet collectiuè, ut in l. non diſtinguemus. §. cum in plures. ff. de arbit. aliquando diſtributivè, ut in l. 2. ff. de ſtat. hom. Et, cum articulum plenè explicavi cum reſolutione plurimarum quæſtionum infra 93. gloſſ. 1. & latius in tract. divid. & individ. part. ſecunda. numer. 327. cum ſequent. & numer. 427. & numer. 458. ſcribendo opinionem Sozini conſil. 207. numer. 12. libr. 4. & Carol. Ruin. de repetit. § Cato. numer. 78. num 79. l. 4. de verbor. obligat. Sed utuntur præfati textus hoc verbo ſinguli, & à ſingulis, quod nullam dubitationem, nullam cavillationem admittere poteſt, quin neceſſario diſtribuat, & in quolibet per ſe obligationem ſolidam multiplicari faciat. Secundò dico textum eſſe in individuo apertum & inevitabilem in dicto §. omnes. inducendo dupliciter, quoniam * virtus legum conſiſtit in inductione & explicatione, textus in l. non ſolum. §. qui primipilum. in ver. adaptans: ubi ad hoc not. Baldus. ff. de exſation. tuto. Idem Baldus in l. petens. collat. 8. in fin. Cod. de pact. in l. athletas. §. ait prætor. in fin. ff. de his qui not. infam. Ludov. Rom. in ſing. 651. tu ſcis benè.

* Verbum omnes.

*Virtus legum in inductione conſiſtit.

37 Primò in illis * verbis, maximè ſi indiviſum habent, ubi dictio maximè implicat caſum quando poſſident pro diviſo. Et ſic ille textus vult evidenter, quòd omnes filii vaſalli debeant facere fidelitatem, quando poſſident pro diviſo. Et ultra idem vult multo fortius quando poſſident pro indiviſo, quoniam ea eſt propria virtus & natura hujus * dictionis, maximè, quòd implicat caſum magis dubitabilem, & explicat minus dubitabilem: & ſic facit in caſu explicito illationem à fortiori: & tantum valet quantum dictio multo magis. text. in l. qui ſe patris. Cod. unde liberi & ibi Fulg. Ludov. Rom. & pulchrè Decius in not. 1. collat. 3. Idem dicens de dictione etiam text. in l. 1. Cod. de reſcind. empt. & vend. in l. ſi quis pro uxore. in princip. ff. de donat. inter vir. & uxorem. in l. & ſi maximè. ff. de ſervit. legata in cap. cum contingat extrà, de for. compet. in cap. ſponſam, de ſponſalibus & idem de verbo præſertim, gloſſ. Panorm. in cap. per tuas. in ver. præſertim, de ſimonia. Sed omnes præfati doctores in dicto §. omnes. & in ſummis, & tract. feud. fatentur, quòd quando plures hæredes poſſident idem feudum pro diviſo, abſque dubio tenentur non collective ſimul, ſed ſinguli per ſe in ſolidum facere fidelitatis juramentum, ergo neceſſariò habent confiteri, idem eſſe abſque dubio, & multo magis quando poſſident pro in diviſo.

*Verus intellectus dict. §. omnes.

* Dictio maximè.

38. Secundò univerſalis, omnes determinat verbum filii, cui adjicitur in illo textu diſtributive & non collective, quando filii poſſident feudum pro diviſo, ut ex omnium ſententia liquet. Ergo debet eodem modo idem verbum determinare quando filii poſſident pro indiviſo. Eſt enim vulgatum axioma juris, quod* quoties una determinatio reſpicit plura determinabilia, debet ea pariter & uniformiter determinare, & non difformiter. Textus in l. jam hoc jure. §. ſed ſi aliter ubi Jaſon. & omnes hoc notant & in l. Titius. ff. de vulg. & pupil. text. in l. in teſtamento, & ibi Jaſon. in not. 2. & Decius collat. 4. in not. 3. Cod. de milit. teſtam. l. quamvis. l. hæreditatem. C. de impub. & aliis ſubſtit. Et quando duo verba, vel duæ diſpoſitiones recipiunt unam determinationem, intelliguntur eam uniformiter

* Dictio reſpiciens plura determinabilia debet ea determinare uniformiter.



Digitized by Google

recipere. *text. eſt in l. fin. C. de ſentent. & interlocut. omni judic. in l. ſi legatarius. §. fin. ff. de legat.* 3. ubi hoc expreſsè notant Dyn. Petr. Alberic. & Bartol. inferens ad deciſionem hujus quæſtionis quòd ſi vir reliquit uxori omni anno ex tali feudo decem corbes frumenti, & decem libras, ex quo de jure frumentum non debet ſolvi in initio anni, ſed eo tempore quo recolligitur, *l. Firmio. §. pater. ff. quando dies legat. cedat.* Idem dicendum eſt in decem libris, ut debeant ſolvi ſimul eodem tempore, ut uniformiter intelligatur, & hanc deciſionem Bartol. ſequitur Ludov. Rom. in *l. qui hoc anno ff. de verborum obligat.* Igitur multo fortius quando non eſt niſi unum determinabile, duos caſus in eadem oratione & conſtructione verborum complectens (ut patet in *textu d. §. omnes filii*) debet eodem modo & uniformiter in utroque determinari, igitur ſupina nimis fuit dubitatio doctorum hactenus feuda tractantium.

39. Quod autem Alvarot. & Cardin. Alexand. in dicto §. *omnes* (quos ſequuntur Jacob. in *inveſtit. feud. ver. qui quidem inveſtit. præſtit. fide. verſicul. nunc quæro.* & Chaſſan. recitando non examinando, *in conſuetudinem Burgunenſ eodem titul. §. 7. numer.* 3. & noviſſimè Zaſi. in *tractatu feud. part. 7. verſicul. poſſunt tamen.*) concludunt, iſtos hæredes eligere poſſe unum ex eis qui juret fidelitatem nomine ſuo & aliorum,

*Improbatur opinio doctorum tenentium hæredes poſſe eligere unum ex ipſis præſtandæ fidelitatis ergo.

non * puto de jure: verum quia, ut dixi, hujuſmodi fidelitas à à ſingulis debetur, & perſonaliter eſt præſtanda, non autem per procuratorem, etiam habentem ſpeciale mandatum, invito domino, niſi ex juſto & ſufficienti impedimento, *ut infra* §. 49. quod etiam *de jure feudor. compilato per Obertum procedit.*

*per alium fidelitas fieri non poteſt.

Et ſic concludo quòd de antiquo jure feudorum, & hac noſtra conſuetudine, non * eſt verum, poſſe fidelitatem fieri per alium, niſi in illis qui haberent feudum, non tanquam ſinguli, ſed tanquam unum corpus repræſentatum, puta collegium, quia tunc non ſingulariter, ſed collegialiter hanc deberent, & non deberet præſtari niſi unicum juramentum tempore renovationis per eos, vel unum eorum, aut alium vice & nomine collegii, per notata in *l. in tantum. §. univerſitatis. ff. de rerum diviſ. l. ſed ſi hac. §. qui manumittitur. ff. de in jus vocand. l. 2. l. ſicut in princip. ff. quod cujuſque univerſ. nomine l. Senatus. ff. de rebus dubiis l. 1. §. ſi autem. ff. ad Trebell. l. 1. §. ſervum municipum. ff. de quæſt.* Joan. Reyn. in *l. Imperialem. §. præterea ducatus de probib. feud. alien. per Federic. Jacob. in dicto verſ. qui quid. inveſtit. præſtit. juram. fide. collat. 7. verſicul. ſed reſtat.* Item niſi quando filii, aut plures alii convaſalli, ſive pro diviſo, ſive pro indiviſo ſunt minores excepto uno, ille ſolus tam ſuo, quàm conſortium nomine poteſt totius feudi fidelitatem offerre. Et debet admitti, niſi patronus malit inducias dare reſpectu minorum, *ut dicemus infrà* §. 28. Limita ſecundum majorem & frequentiorem partem conſuetudinum hujus regni, ut tetigi *ſuprà eadem gloſſ. num. 25. & num. 33. in fin.*

* Quæ onera quemque hæredum in ſolidum obligant, ſed non multiplicantur.

40. Declaro * ſecundum, ut eſt certum & determinatum ſervitium perſonale, puta eſſe in exercitu cum domino per tres menſes, ut in regno Siciliæ, teſte Andr. Iſern. in dicto. §. *omnes*, vel aliud onus in facto conſiſtens. Ea enim quæ in facto conſiſtunt, regulariter ſunt dividua contractu, ſed individua obligatione, ſeu petitione, & ſolutione, & ſic pro parte ſolvi, ſeu præſtari non poſſunt, imò à quolibet hæredum mero jure in ſolidum debentur, textus in *l. ſtipulationes non dividuntur, & ibi Bartol. in 6. oppoſit. ff de verborum obligationibus in l. in executione. §. ſecundo. ff. eod. tradunt omnes ſcriptores in l. 2. §. 1. eodem titul.* Hoc autem ultimum de regula obligationis factæ ſcripſi anno ſeſquimilleſimo trigeſimo quinto ſequendo communem errorem, quem poſtea confutavi in extricatione tertii labyrinthi dividuorum & individuorum part. 3. Redeundo ad rem, patet iſtud ſecundum non dividi: quod autem dixi non multiplicari, debet intelligi quod ad effectum, quia quum juris ſubtilitate ſinguli hæredum in ſolidum teneantur, igitur obligatio quantum ad formam & petitionem multiplicatur, tamen non dicitur in effectu multiplicari, quia non debet niſi ſemel exigi, & ſufficit omnes hæredes ſimul, vel unum ex eis, tantum præſtare, quantum eorum pater, vel prædeceſſor fuiſſet præſtaturus, cum ſuccedant loco unius, *l. qui fundus. ff. de condit. & demonſtrat.* & ſufficere debet domino quod habet æquè idoneum. *l. jam tamen. §. ſi plures. ff. judicatum ſol. l. qui autem. §. 2. ff. de conſtitut. pecun.* Nec debet conditio domini melior aut deterior eſſe, ſive vaſallus requirit unum, ſive majores vel plures hæredes; ſicut ſi habeant unum ſive plures tutores. Ita etiam in effectu tenet Alberic. Brun. in *tractatu de augmento. collat. 46. in 11. concluſ. principal.* Et hoc habet locum etiam in illis quæ ſunt omni reſpectu individua, videlicet contractu, obligatione ſeu petitione, & ſolutione, ſeu executione: ut ſunt omnes ſervitutes tam merè reales, quàm mixtæ, excepto ſolo uſufructu. Textus rotundus in *l. 1. §. ſi uſusfructus. ff. ad legem Falcid.* Bartol. in dicta *l. ſtipulationes non dividuntur quæſt. 4. quod ſcripſi dicto anno* 1535. ſequendo præjudicantem omnium ubique ſententiam, quam tandem correxi in dicto *tract. divid. & individ. part.* 3. Redeundo ad rem: Sufficit unum ſolidum ſolvere, & habebit recurſum contra alios judicio familiæ herciſcundæ vel alia cōpetenti actione. Textus in dicta *l. 2. §. ex his. verſicul. ſed quo caſu. l. hæredes §. an ea in fin. ff. familiæ herciſc.* & ita tenet Andr. Iſern. in dicto. §. *omnes. collat. 1. verſic. ſed certè.* & omnes ſcriptores niſi in illis individuis quæ conſiſtunt in obſequio & honore, ſive ſumptu & labore perſonali minuente patrimonium, ut dictum eſt de fidelitate, quæ eſt velut quaſi ſervitus individua perſonalis, ſed veriùs realis, ut probavimus *ſuprà* §. 1. *gloſſ. 5. in princip.* Sed juxta hæc quæro.

41. Quòd ſi patronus conveniat unum ex hæredibus, aut vaſallis, fortè minorem partem feudi habentem, & contra eum in ſolidum concludat, ad integrum ſervitium, ſeu onus facti ſubeundum & præſtandum, an ſaltem poſſit reus conventus petere beneficium diviſionis, nominando cohæredes, aut convaſallos præſentes, & idoneos ad conventionem & exactionem? Videretur quòd ſic, quia dato quòd plures ſint obligati, ſinguli in ſolidum, & ſinguli mero jure pro ſolido exigibiles, tamen habent beneficium diviſionis, ex beneficio novæ conſtitutionis in *Authent. de duobus reis. in princip. & §. ſeq. collat. 7. & Authent. hoc ita. C. de duobus reis.*

*Notabilis limitatio ad beneficium diviſionis ex nova conſtitutione in Authent. de duobus reis.

Contrarium reſpondeo, quia * non habet locum, niſi in obligationibus, ſimpliciter ſeu omni reſpectu dividuis, patet per textum d. *novellæ conſtitutionis. de duobus reis*, ubi fit mentio quòd ſimpliciter obligati tenentur tantum in viriles, & non ſinguli in ſolidum niſi ſit actū, & caſu quo hoc ſit actum expreſsè, vel etiam tacitè, ſecundum Bartol. & communem in dicta *Auth. hoc ita.* & Bartol. in *l. reos. 2. ff. eodem tit.* tunc datur eis beneficium diviſionis inter præſentes & idoneos, & ſic patet quòd illud novum beneficium non fuit conceſſum, niſi in obligationibus per ſe dividuis: Secus in obligationibus individuis in quibus remanet jus antiquum D & C. Tum quia non apparet immutatum, tum quia beneficium in iſtis non congruit, nec poſſet adaptari, quia præſupponit rem eſſe diviſibilem, ergo ſi ſui naturâ ſit individua, ceſſat, & non habet locum, quia diviſio corrumperet ſubjectum. Et ita reſolvit Bartol. in *l. in duobus. §. ubi duo col. 2. quæſt. 2. in fin. ff. de duobus reis.* Ex quibus, & his quæ pleniùs dixi in *tractatu dividui & individuis, part. 3. num. 66. num 165. num.* 167. apparet frivolam eſſe dubitationem doctorum in *l. 4. §. Cato. de*

Digitized by Google

*verborum obligationibus.* ſuper comparatione & conciliatione textus in *l. ſi ut certo.* § *ſi duobus vehiculum.ff. commodat. & l.* 1. §. *ſi apud duos.ff. depoſiti.* Præſertim Franciſc. Aretin. in dicto. §. *Cato.* & Carol. Ruin. *num.* 47. ſcilicet an commendatarii & depoſitarii habeant beneficium diviſionis, ut tutores.

* Quomodo convento ſolidum conſulatur, contra coobligatos, & de recurſu & ſummatione cohæredum.

42. Dico tamen quòd iſte *reus in ſolidum ſolus conventus poterit ejuſdem judicis authoritate, ſine tamen aliqua proceſſus retardatione, hoc eſt nulla dilatione propter hoc impetrata, ſummare cohæredes, aut convaſallos ſuos, & ad hoc commiſſionem judicialem accipere, ut veniant ad ſe defendendum pro communi negotio vel ad videndum litem agitari, & ad contribuendum, ſi opus ſit, in onere communi. Et hoc proderit reo in hoc, quod ubi alias ſolum haberet via actionis per novum proceſſum, & novam fortè prolixam inſtantiam, experiri contra cohæredes aut convaſallos, ad recuperandum quæ ſolverit pro rata portionis eorum: nunc contra eos comparentes, & aſſiſtentes judicio, vel etiam contumaces (ſi hoc ultimum ſtylus curiæ ubi lis agitatur habeat, ut eſt plurimum in hoc regno) obtinebit ſententiam ex eodem proceſſu, & in eadem inſtantia, & ut in ſimili ſolet rectè fieri, ex eadem ſententia: in qua pro ſolido condemnabitur erga dominum, & viciſſim ſui cohæredes erga ſe ad exonerandum pro rata. Quemadmodum quotidie uſitatur, quando unus ſolus ex in ſolidum obligatis convenitur, ſive principaliter ſive acceſſoriè, ſed ſine beneficio diviſionis, cui renunciaverunt tam novæ conſtitutioni, ut principales correi, quàm epiſtolæ divi Adriani, ut fidejuſſores.

43. An autem hoc caſu illi qui ad contributionem vel recurſum vocantur, ſummanter poſſint uti privilegio fori, aut aliis exceptionibus declinatoriis? dicam alibi infrà ubi opportunum fuerit, quia pro nunc hoc eſſet nimis remotum à materia noſtra.

Contra hanc ultimam deciſionem de recurſu abſque retardatione, oppono d. *l. fideicommiſſoria* §. *penult. ff. de legat.* ubi uni hæredum in ſolidum convento ratione obligationis individuæ danda eſt dilatio ad conſortes vocandos, ut etiam dixi *in tract. dividui & individui part.* 2. *numer.* 465. *& part.* 3. *in* 6. *modificatione. numer.* 90. ubi dixi hoc eſſe verum, non ſolum inter plures hæredes obligatos, ſed etiam inter plures hæredes teſtatoris qui ſunt principales. Quia ab eis obligatio incipit, imò etiam inter plures principales ex contractu ſuo inter vivos ad individuum obligatos, ſimpliciter non tanquam correos, & quòd iſti hæredes ratione fundi in ſolidum obligati, non ob id dicuntur, nec ſunt correi quibus denegaretur dilatio, ut dixi in tract. divid. & individ. part. 3. in 5. modificatione, numer. 89. quia fateor quid iſti cohæredes, non ſunt correi ex formula perſonalis obligationis correorum debendi, de qua *ff. & C. de duobus reis.* Sed tenetur perſonali actione in rem ſcripta, quæ magis realis eſt quàm perſonalis, quia reus renunciando rei eximitur in futurum ab omni obligatione perſonali. Itaque hæc obligatio quemlibet hæredum, & detentorum obligat in ſolidum abſque beneficio recurſus, vel dilationis reſpectu actoris, quamvis ſine retardatione quoſlibet vocare poſſit, ut pleniùs dicam infra *titul.* 5. §. 70. Unde ſi iſti hæredes non convenirentur tanquam detentores, puta unus hæredum dumtaxat tanquam hæres & non tanquam poſſeſſor rei immobilis ſuppoſitæ, haberet locum dicta ſexta modificatio de qua dixi in d. *tract. divid. & individ. part.* 3. *numer.* 90. *per d. l. fideicommiſſoriæ,* §. *penult.* Sed nos loquimur, quando unus hæredum non ſimpliciter tanquam hæres, ſed etiam tanquam poſſeſſor feudi totius vel partis, majoris vel minoris, non refert, convenitur: quia tunc habent locum quæ de actionibus perſonalibus in rem ſcriptis ratione onerum realium, diximus, *infrà* §. 70.

44. Iterum juxta hæc ad majorem evidentiam quæro, quid ſi ab initio iſtud onus fuit impoſitum pluribus? Ut in quæſtione quam format Dyn. in *l. ſi pluribus.* 44. *in princ. ff. de leg.* 2. ſi duobus fratribus fundus fuerit conceſſus in feudum, ut præſtent quaternum bovis & quatuor operas ſingulis annis: vel ponamus conceſſum caſtrum, ut præſtent ſingulis annis ſubſidium quatuor equitum cataphractorum, pro ſpatio trium menſium ad arbitrium domini: utrum quilibet eorum teneatur ad quatuor operas, & unum quaternum, vel ad quatuor cataphractos: ita quòd quilibet teneatur integrum præſtare cum effectu? Accipe primam ſolutionem meam juvenilem ſecundum communem doctorum ſententiam, videlicet quod aut eſt dictum quod omnes præſtent, aut quòd ſinguli, ſeu quilibet eorum: aut conceſſio eſt, quantum ad hoc indefinita, ſeu alias dubia. Primo caſu, quamvis ſemper teneantur ſinguli in ſolidum ſine diviſione, ex natura obligationis facti, tamen non tenentur, omnes, niſi ad unam integram præſtationem: & ſolutio integra unius cæteros liberat, quia iſtud *ſignum univerſale *omnes* in plurali numero regulariter ſtat collectivè & non diſtributivè. text. eſt optimus gloſſ. 1. in dicta *l. ſi pluribus. in princip. in verb. ſed omnes.* Bartol. *in l. hoc articulo. collat.* 1. *num.* 3. *ff. de hered. inſtit. in l. moſchus. ad fin. ff. de jure fiſc.*

* Vniverſalis omnes in Plurali ſtat collectivè, non diſtributivè.

45. Secundo caſu tenentur ſinguli per ſe, ſeu ad tot integra facta, quot fuerint perſonæ à principio inveſtitæ: ſive poſtea ſucceſſione, ceſſione, aut alias feudum devenerit ad unum, vel ad plures, quia *ſemper attenditur forma obligationis ab origine impreſſa, quam conſtat fuiſſe diſtributam, & cum effectu multiplicatam in ſingulos recipientes in feudum, quod etiam probatur in d. *l. ſi pluribus. in princ. in verb. quilibet. ff. de leg.* 2. Tertio caſu idem quod in primo, quia oratio *indefinita æquipollet univerſali collectivæ, & non diſtributivæ, ut in eod. text. probatur ibi, hæres meus damnas. Idem ſi alias ſit dubium, quia in obligationibus accipitur, quod eſt minimum, ut eſt regula juris, in *l. ſemper in obſcuris, cum concord. gloſſ.* Alber. & Dec. *ibi,* & fit interpretatio contra eum, nempe dominum, qui legem dicere potuit apertius, & qui ſe fundat in verbis *l. veteribus. ff. de pact. l. Labeo ſcribit. ff. de contrah. empt. & vend. l. ſtipulatio iſta habere.* §. *in ſtipulationibus. ff. de verb. oblig. Rep. in præſentia. & ibi* Dec. *col.* 17. *de probat. & in conſilio* 41. *in princip.* ita in effectu ſentit. Dyn. & ſequuntur. Albert. Baric. in *d. l. ſi pluribus in fin. princip.*

* Forma obligationis ab origine impreſſa ſemper inſpicienda.

* Indefinita æquipollet univerſali collectivæ, non diſtributivæ.

46. Amplio etiamſi expreſsè eſſet concepta obligatio per nomina propria ſingulariter expreſſa, puta & dicti Titius, Seius, & Caius, inveſtiti tenebuntur talia præſtare, &c. ut eſt tabellionum ſtylus nomina repetere: quia adhuc non tenebuntur niſi ſimul, ſeu collectivè: quia* licet expreſſio nominis proprii faciat orationem ſingularem, ut tradit Bartol. in *l. ſi ita in princip. ff. de leg.* 2. non diſtribuit eam omni reſpectu: nec facit ut ſinguli nominati ſolidum per ſe debeant, niſi expreſsè dicatur, vel niſi iſtud diſtributivum ſinguli vel quilibet apponatur. textus eſt in *l.* 1. *&* 2. *C. ſi plures una ſentent.* & ita etiam in dubium eſt accipiendum.

* Expreſſio nominis proprii facit orationem ſingularem, ſed non quoad omnia diſtribuit eam.

47. Hactenus ante viginti quinque annos ſecundum communem doctrinam quam tunc non poteram, nec auſus fuiſſem convellere, ſcripſi: nunc autem poſt quam longa experientia & aſſiduis ſtudiis edoctus, novam & veram doctrinam dividuarũ & individuarum obligationum, diſpunctis omnium ad uſque gloſſ. & doctorũ erroribus detexi in ſecundo juris extricato labyrintho, nuper in lucem edito, vera ſolutio ad thema de quo ſuprà *num.* 44. Eſt quod circa quaternum bovis multum refert an intelligatur de quadriga boum ſemel, ſeu tunc danda & ſolvenda, an verò de præſtandis operis quatuor boum, an vero de præſtandis operis unius quadrigæ quatuor boum, hæc tria multum differunt. Præterea



Digitized by Google

priuſquam iſtud & duo reliqua exempla diſcutiam, diſtinguendum eſt inter viam actionis ſeu petitionis perſonalis & inter perſecutionem realem. Puta per manus injectionem incumbendo pignori proprio, non ſimplici, ſed, ut preſſiùs loquar, prærogato. Quantum autem ad perſecutionem perſonalem, ſi agatur de quadriga boum, equorum vel mularum ſemel ſolvenda: idem in propoſito dicendum, quod de obligatione hominis vel bovis in genere, ut ſit obligatione dividua, ſed ſolutione tantum individua, *ut l. 2. §. & harum. in fin. l. in executione. §. pro parte. ff. de verb. obligat. l. ſi ſtipulatus. §. qui decem, l. hominem. §. ſi duobus in fin. ff. de ſolutionibus.* in qua non refert, ſive unus ſive plures ſint hæredes vel unius debitoris plures hæredes, *d. §. ſi duobus.* non enim in hac hypotheſi intelligitur de certa certorum animalium quadriga, ſed de quadriga in genere. Et ſic creditor ab altero principalium debitorum vel hæredum, non tenetur recipere partem eum contingentem. Et ſi receperit, non tamen ſequitur aliqua liberatio, nec in parte quidem ſoluta per dicta jura, ut dixi in tract. *divid. & individ. part. 2. num.* 244.

* Energia verbi *quilibet.*

48. Et adverte circa iſtud verbum * *quilibet.* Eſt enim ſignum particulare, non ad rem univerſale: nec facit terminum communem cui adjicitur ſtare pro omnibus ſuis inferioribus ſimul, prout eſt natura univerſalis: ſed ſolum pro aliquo ex illis, prout eſt natura particularis: & ſignificat unum cum optione ad cætera. Et ita uſi ſunt, & utuntur omnes Latinæ linguæ probati authores, & periti, quos hic citare non libet. Ita etiam & noſtri Juriſconſulti, ut patet *ff. de adoptione, l. ſi paterfamil. §. 1. & l. ſi pluribus in princip. de leget. 2. Ibi non qualiter, ſed omnes, in l. non diſtinguimus. §. cum in plures, ff. de receptis arbitris ibi ut ſi qualiter, vel unus, id eſt, ſi quivis ex illis vel unus certus, & ibi, & ſi ea conditione, ut omnes.* Ergo dictio *quilibet* non eſt collectiva, ſed tantum diſtributiva de uno incerto, *ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ. in l. poſſederit, in princip. ibi. ſed ſufficit quamlibet partem, id eſt, quamvis, ſive unam quam voles. & ff. de conditionibus Inſtitut. l. ſi heredi plures. in hoc ultim. verbo cuilibet, id eſt uni de pluribus conditionibus cui voles.* Eodem modo Juſtinian. in *§. ſi plures. Inſtitut. de heredib. inſtituend. in l. fæmina, C. de ſecund. nuptiar.* Ex quibus patet hanc eſſe veram, propriam & latinam & legalem ſignificationem hujus verbi: quam latinitatis inſcitia corruperunt dialecticæ tractatores, & eos ſecuti theologi ſcholaſtici, eorum (malum) magis quàm veterum Juriſconſultorum imitatores juris noſtri profeſſores: dum latinitatis imperitia uſurpant hoc verbum *quilibet*, pro hoc verbo omnis.

* Reſtituta littera, *l. ſi heredit plures. ff. de condit. inſtit.*

49. Quin * uſque adeo vel ad ſacrilegium invaluit error, ut Accurſ. auſus ſit vim inferre literæ legis, & ejus textum dividere in *d. l. ſi heredi plures in dicto ultimo verbo quilibet:* quod Accurſ. (quem cæteri, etiam noſtra exemplaria, ſecuti ſunt) legit per duo vocabula, ſcilicet pro nomen *qui*, & per verbum *libet*, cum tamen vera litera, & lectura ſit per hoc unicum nomen quilibet: hæc tantominus ſolvi, quanto nullus profeſſorum juris adúſque animadvertit.

Cauſa autem (ut vel hoc obiter adjiciam) erroris fuit, neglecta, & malè perſpecta energia hujus vocis, quæ cùm genuina ſui natura ſit particularis, ut dictum eſt, habet tamen ſemper vim quandam diſtributivam, idque non una, ſed varia & difformi ratione.

50. Quandoque enim diſtribuit, non ſingula ſubjecta termini communis cui addjicitur, ſed eorum electionem & optionem, ita quod non comprehendit ſingula, ſed electionem in ſingulis. Et hæc eſt regularis acceptio, & crebrior vis & proprietas hujus verbi, ut patet in orationibus enunciativis & latinis, maximè de futuro aut præterito. Quandoque verò diſtribuit ſingula ipſa ſubjecta, ut frequenter accidit in orationibus diſpoſitivis de præſenti, ut patet in *l. omnes in princip. Cod. de præſcript. 30. vel 40. annorum.* ubi vox *quibuſlibet* idem pollet, quod quibuſcumque: quo ultimo caſu, videlicèt cùm diſtribuit ſingula ipſa ſubjecta, affinis eſt univerſali, in hoc quòd in ſingulis debet verificari: & ſi deficiat in uno, falſa eſt oratio, ſicut & univerſali accidit. *l. ſi is qui ducenta. §. utrum, ff. de rebus dubiis.* hinc dialectici vocem hanc univerſalem putaverunt, & ab his ad alios error dimanavit: non tamen etiam hoc ultimo caſu univerſalis eſt verè & propriè, ſed particularis, compendio ſermonis multiplicata, & velut repetita in ſingula utriuſque acceptionis. Habes pulchrum exemplum *in l. fæmina, C. de ſecund. nupt.* Ex hac varietate diſtributionis ſcitè perſpecta, quàm plurimæ quæſtiones ſubtiliter & novè decidi poſſunt, & plures congeſſi, in miſcellaneis meis, ſed quia propoſitum nimis excederem, neceſſe eſt eas, & dictæ acceptionis rationem & diſtinctionem alibi reſervare. Regreſſus igitur, unde efferri cœperam.

51. Adverte circa iſtud ſecundum membrum, de quo ſuprà *ead. gloſſ. num. 33. & num.* 40. quòd ſi feudum non aperiatur, niſi pro parte, quod frequenter poteſt contingere, *ut diximus ſuprà ead. gloſſ. quæſt.* 5. tunc hujuſmodi jura utilia, quantumcumque etiam omni reſpectu individua, non cedunt nec debentur, niſi pro rata, ſeu parte feudi aperti, & tunc deveniendum erit ad æſtimationem, ut in ſimili dicit Juriſconſultus quando teſtamentum pro parte rumpitur in *l. cum filius. in princip. ff. de leg. 2.* & per ea quæ prius dixi. *in tractat. divid. & individ. part.* 3.

52. Declaro tertium, ut ſi ex lege inveſtituræ, aut aliàs, quinto quoque anno teneantur dare unum vel plures equos, aut libras centum, vel aliam certam ſummam in qualibet mutatione, ſeu apertura feudi, ſive ex parte domini, ſive ex parte vaſalli contingente: ea enim * quæ conſiſtunt in dando, regulariter ſunt omni reſpectu dividua, quod eſt expeditum in obligatione certi individui, vel quantitatis, *l. in executione. §. prima ſpecies, juncta gloſſ. in verſ. pecuniæ certæ ff. de verb. obligatione.* Sed obligatio alternativa, vel generis non recipientis functionem, licet ſit dividua contractu, & obligatione, ſeu petitione, eſt tamen individua, quoad ſolutionem: quia pars equi in genere debiti, vel pars unius ex rebus alternativè debitis, ſoluta non parit liberationem in illa parte, ne ſequatur inconveniens, quòd creditori invito fiat ſolutio in diverſis rebus. Sed ſolutio & liberatio eſt in pendenti, ſeu potius pars ſoluta, ut dixi in *tract. divid. & individ. part.* 1. donec reliquæ partes in eadem reſolvantur, & tunc ſequatur liberatio: vel alia res integra præſtetur, & tunc pars quæ ſoluta fuit, tanquam indebita repetatur, per condictionem indebiti, *l. 2. §. & harum. ff. de verb. obligat. l. ſi non ſortem. §. ſi decem. ff. de condictione indebit.* Et ſic patet quòd quantum ad debitum certæ ſummæ, quiſque hæredum vaſalli tenetur ſolum pro parte hæreditaria, ſi feudum pro portionibus hæreditariis deferatur, ut in linea collaterali: Si autem inæqualiter, ut in directa exiſtente maſculo, tenebuntur ſolum pro parte quam habent in feudo, quia eſt onus vaſalli habentis feudum, per textum in d. §. *prima ſpecies.* Si autem debeantur equi debent omnes convenire, ut patrono ſolvant eoſdem equos, quorum pretium partes inter ſe partientur pro rata, ſive cujúſque partis feudi. Itidem in ſimilibus. Et ſic quando apud nos debentur relevamenta, patet quòd ſive dominus eligat fructus anni, ſive arbitramentum proborum, ſuppoſito tamen quod illud arbitramentum non ſit, niſi de re dividua, an autem illi probi viri poſſint arbitrari ſolvendos tot equos, vel perſonale factum præſtandum, & præcisè obligare, explicabo infrà §. 33.) ſive eligat certam ſummam, ſemper iſtud onus, quemlibet vaſallorum pro portione ſua feudi tantum, afficit, tam in obligatione, quàm in ſolutionis effectu. *

* Obligatio dandi omni reſpectu dividua.

* Patronus tenetur eligere alte-

53. Tunc enim non poteſt contingere varietas, aut ſuſpenſio alternationis relevamentorum, quum eo-

rum

Digitized by Google

rum de tribus relevamentis, nec poteſt variando eligere partẽ de uno, partem de alio, etiam reſpectu plurium ſucceſſorũ vaſalli.

rum electio eſt patroni, qui non poterit reſpectu unius hæredum eligere unum, reſpectu alterius aliud, in eorum præjudicium & illis invitis: ſed tenebitur tantum alterum de tribus eligere, ut dicemus *infra* §. 33. Et hoc quando eſt una tantum apertio feudi, ſecus ſi eſſent diverſæ, ſive totius feudi, ſive diverſarum partium feudi, ſeparatim apertarum, quod poteſt contingere, ut *ſupra ead. gloſſ. quæſt.* 4. *ad fin.* quia pro qualibet apertura habet unum diverſum jus, & diverſam electionem.

*Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in ſolidum

* Obligatio dativa à conſuetudine.

54. Limita quæ dixi circa iſtud tertium membrum, ut procedat reſpectu actionis & obligationis perſonalis de jure communi: ſed non reſpectu * hypothecæ, quæ quamlibet partem rei inſolidum afficit, *l. quamdiu. C. de diſtract. pignor. l.* 1. *&* 2. *C. de luition. pign. l. heredes*, §. *idem obſervatur*, *ff. fam. herciſ. l. ſi neceſſarias*, §. *ſi unus*, *l. ſolutum*, §. *ſi creditori. ff. de pignor. action.* nec etiam reſpectu obligationis * dativæ à conſuetudine in ſolidum, contra quemlibet proprietarium & detentorem ſive totius, ſive alicujus partis rei hypothecatæ, ut *infra* §. 70. Quid igitur, quando ultra fidelitatem jura quædam utilia, etiam omni reſpectu dividua debentur: An ſufficiat, & totum ſit uni ex novis vaſallis vel hæredibus, partem ſuam quotam horum jurium tantum offerre, ad impediendam vel amoliendam manum dominicam reſpectu ſui, & portionis quam habet in feudo? Dicam infra §. 45. ubi eſt propria ſedes.

*Iuramentum fidelitatis non poteſt præſtari pro ſucceſſore jurantis.

55. Septimo pro complemento hujus gloſſæ quæro an hic text. habeat locum, quando pater aut avus, vel quivis ejus prædeceſſor præſtiterat, & juraverat fidelitatem * pro ſe & ſucceſſoribus ſuis: an nihilominus ſucceſſor & novus vaſallus, teneatur ad ſacramentum fidelitatis, ſive ad fidem & homagium? Bald. in *l. unica.* §. *excepto. circa medium*, *Cod. de caduc. toll.* quem ſeq. Jaſ. *in conſil.* 159. *col.* 3. *verſic. quod autem. lib.* 2. tenent quòd non, ſed malè, cùm juramentum ex parte jurantis ſit perſonale. *cap. veritatis. de jurejurand.* tum licet ipſum juramentum poſſit remitti. *cap. unico. in fin. per quos fiat inveſtit. in uſibus feud.* tamen ipſa fidelitas remitti non poteſt. Franciſc. Curt. *in prima part. feud. quæſt. ult.* & ideo novus vaſallus indiſtincte tenetur de novo feudum recognoſcere, fidelitatem exhibere, & etiam jurare, ſi juramentum non ſit remiſſum. Et quòd ſucceſſor vaſalli non relevetur ex præfato juramento vel fidelitate prædeceſſoris, tenet idem Bald. in *cap. quæ in eccleſiarum. col. pen. verſic. ſed numquid de conſtit.* & omnes canoniſtæ in d. *cap. veritatis.* Alvar. in *cap.* 1. *in princ. num.* 7. *quæ fuit prima cauſa beneficii amitt.* Jacob. de S. Georg. in *ſua inveſtit. feud. ver. qui quidem inveſtit. præſtit. jur. fid. col.* 9. *verb. amplius dico.* Sed quid ſi è converſo vaſallus juravit & fidelitatem præſtitit domino, pro ipſo domino & ejus ſucceſſoribus, an idem vaſallus teneatur novo domino iterum jurare, & fidelitatem & homagium præſtare? licet hæc quæſtio melius quadraret *infra* §. 48. tamen ne materia dividatur, hîc explicabitur: & videtur quòd non, per text. in d. *cap. veritatis de jurejur.* & ita expreſſe decidit Specul. in *tit. de feud.* §. *quoniam. verſic. hoc etiam num.* 68. *Alexand. conſil.* 79. *circa primum. de quo col. ult. num.* 11. *lib.* 1. hinc dicunt Bald. Jacob. de Bellam. Alvar. Cardin. Alexand. & omnes in cap. 1. *in princip. quæ ſit prima cauſa beneficii amitt.* quòd pœna illius cap. non habet locum in vaſallo qui juravit domino recipienti * pro ſe & ſucceſſoribus ſuis.

* Nec etiã pro ſucceſſore ejus cui juratur.

56. Tamen idem vaſallus tenetur ſaltem inveſtituram renovare à novo domino, & ſe vaſallum recognoſcere, ut expreſsè tenent Bald. & Henric. Bohic. in dicto *cap. veritatis.* ſed hoc in effectu nihil aliud eſt quàm fidem & homagium facere. Si tamen novus dominus exigat expreſſum fidelitatis juramentum ab antiquo vaſallo, puto quòd tenetur iterum illi jurare, quantumcumque ſemel juraverit ultimo prædeceſſori domini, pro ſe & ſucceſſoribus ſuis recipienti. Et hoc per noſtram conſuetudinem, *infra artic.* 65. 66. ut etiam tetigi in annot. marginal. *ad text. dict. cap. veritatis.* Et quamvis conſuetudo in *dict. art.* 65. 66. expreſſim non loquatur de ipſo juramento, tamen tacitè ex natura actus ineſt. Tum ex hoc non magis gravatur, nec magis aſtringitur vaſallus quàm prius. Et ſic concludo, quòd iſta jura obſequialia & honorifica, videlicet agnitio fidei & ſacramentum, indiſtinctè debentur, & renovari debent à quolibet in ſolidum, in qualibet mutatione feudi, ſive ex parte domini, ſive ex parte vaſalli procedente. Et ex defectu iſtorum jurium, poterit feudum prehendi, cum amiſſione fructum, ut in §. præcedenti etiam contra antiquum vaſallum, qui prædeceſſori domini præſtiterat fidelitatem & juramentum conceptum in rem, videlicet domino & ſucceſſoribus.

57. Sed juxta hæc occurrit alia & octava quæſtio Quid è converſo ſi patronus deceſſerit relictis pluribus filiis vel aliis hæredibus, utrum vaſallus teneatur ſingulis eorum præſtare ſacramentum fidelitatis? Hæc quæſtio multum fuit agitata à doctoribus, quare primùm ſolam deciſionem ponere volui, remiſſione facta ad loca ordinaria, ſed animadverti fundamenta & puncta hujus deciſionis neceſſaria eſſe ad plurium aliarum quæſtionũ hujus materiæ elucidationem & ſolutionem: quæ cauſa fuit ut plenius, paucioribus tamen verbis quàm poſſem, hanc quæſtionem reaſſumerem. Et primò videtur ſingulis hæredibus præſtandum eſſe juramentum fidelitatis, quia ſinguli ſunt patroni, & ſingulis competit jus patronatus. Non tamen dico quicquid alii dicant quòd competat eis iſtud jus patronatus cuilibet in ſolidum * tanquam ſit indiviſibile: quia teneo quòd eſt diviſibile, ſicut feudum ipſum dominans eſt diviſibile & dividitur: ideo non competit jus patronatus, niſi cuique pro portione ſua, quam habet in feudo dominanti, illud tamen cum Andr. Iſer. & omnibus feudiſtis, in *cap.* §. *omnes. ſi de feud. defunct. cont. ſit in uſibus feud.* fateor juramentum fidelitatis in ſe eſſe individuum, ſecundum tamen quòd nuper dixi *ſuprà ea. glo. quæſt.* 6. *num.* 32. & eodem modo, quo dixi deberi in ſolidum cuilibet hæredum patroni: ſicut debetur in ſolidum à quolibet hæredum unius vaſalli: *ut probatum eſt in d. quæſt.* 6. hæc eſt enim maxima & univerſalis in individuis, quòd ſolida à ſingulis hæredibus debentur, *l. ea quæ. ff. de reg. jur.* Et è converſo, in ſolidum cuilibet hæredum debentur. *l. heredes.* §. *an ea. ff. famil. herc. l.* 2. §. *ex his. ff. de verb. oblig. cum ſimilibus.* Ad hoc optimè facit text. in *l. ſtipulatio.* §. *quæſitum. ff. de oper. novi nunc.* quòd ſi pluribus nuncietur novum opus, ſinguli cavere debent de demoliendo & reſtituendo, & ſufficit unica cautio, ſi in unam conveniant, & ſi plures nunciaverint, (quamvis ſi conſentiant quòd uni ex eis nomine omnium caveatur, ſufficiat) tamen illis nolentibus non ſufficit, ſed omnibus una tamen cautione cavendum eſt. Igitur ſi plures patroni ejuſdem feudi conſentiant uni ex eis vice omnium præſtari juramentum fidelitatis, ſufficit, de quo non eſt dubium. Sed ſi non conſentiant, videtur neceſſe quòd omnibus præſtetur juramentum, & ita tenet gloſſa in *l. uſusfructus legatus. in princip. in verb. oportet. ff. de uſusfruct.* Baldus in *l.* 1. *quæſt.* 22. *ff. de rer. diviſ.* Ang. in *l. loci corpus.* §. *ſi fundus. ff. ſi ſervit. vendi & in l.* 2. §. *ex his. & ibi.* Ludovic. Rom. *collat.* 3. *ff. de verb. oblig.* Joan. de Immol. in *l.* 4. *in fin. princip. eod. tit.* Et fuit opinio Pylei, quem in effectu ſequuntur Jacob. Alvar. in *cap.* 1. §. *omnes. not.* 4. *ſi de feud. defunct. contſuer. inter dom. & agnat.* Dyn. Raym. Bartol. in *l. cum unus. in princip. ff. de aliment. & cibar. legat.* & per illum text. Alvar. in *cap.* 1. §. *præterea ducatus. in* 1. *oppoſitione. de probib. feud. alien. per Feder.* Jaſo in *l. de pupillo.* §. *ſi plurium. col.* 3. *&* 4. *ff. de oper. no. nunc. Chaſſa. in conſuet. Burgund. eod. tit.* §. 1. *gloſſ.* 2.

* Jus patronatus eſt diviſibile ſicut ipſum feudum dominans.

Digitized by Google

58. In contrariũ quia ex perſonis hæredũ patroni non debet durior effici conditio vaſalli, ſeu obligatio feudalis. *l. 2. §. ex his. ff. de verbgr. oblig. l. 2. §. incertam. ff. de pretor. ſtipula. l. damni.* 1. *§. ſi is qui vicinas. ff. de damn. inf. l. cui fundus. in fin. de condit. & demonſtrat.* Unde vaſallos qui ex lege feudi non tenetur, niſi ad unam fidelitatem & homagium, non debet aſtringi ad plura homagia, ex eo quòd patronus deceſſerit relictis pluribus hæredibus. Facit, *l. ne in plures. ff. de exercitator. action. l. quod ſi nolit. §. ſi plures. ff. de edil. edict. l. jam tamen. in fin. ff. judic. ſolvi.* & eſt text. in *l. imperialem. §. præterea ducatus*, *ibid. Ita tamen ut vaſallus pro uno feudo plures dominos habere non compellatur: de probib. feud. alien. per Feder. in uſib. feud.* Et ita tenet gloſſ. in dicto §. *omnes. ſi de feud. defunct. controverſ. ſit inter domin. & agnat.* & Andr. Iſer. Jacob. de Bellam. Bald. ibi, Hoſtien. in *ſum. titul. de feud. §. fin.* Speculat. in *tit. de feud.* §. 1. *queſt.* 29. & ibi Joan. Andr. Joan. Fab. *cap. quadam. col.* 4. *Inſtit. de action.* Alberic. in *l. cum unus. in fin. princip. de aliment. & cibar. legat. in l. de pupillo. §. ſi plurium, in l. ſtipulatio. §. quæſitum. ff. de oper. novi. nuncia. in l.* 2. *§. ex his, ff. de verb. obligat.* Guido. Papa in *conſ.* 207. dominus Joan. Coraſ. *in l. via fin. ff. de ſervitutib.* & tenet gloſſ. in dict. §. *præterea ducatus*, quod eſt electio vaſalli, cui ex hæredibus patroni fidelitatem præſtet, quod eſt verum ſecundum Jacob. Bellam. ibi & Joan. Andr. in dict. *addit. ſpecul.* niſi hæredes de uno ex eis conſentiant, quòd etiam ſequitur Franciſc. Aretin. in dict. *§. ex his. ff. de verb. oblig.* niſi unus ſit antiquior, quia illi in dubio debet fidelitas exhiberi, quod vult Felin. in *cap. 1. de majorit. & obedient.* Nicol. Boër. in conſuetud. *Burg. de conſuet. feud.* §. 10. Facit quod Andr. Iſer. in *cap. 1. §. 1. §. ex eadem lege, de l. Corra. in uſibus feud.* tenet patronum non poſſe partem feudi dominantis vendere, partem retinere, & quòd vaſallus non tenebitur ſervire emptori, & quòd non poteſt facere patronus, ut qui erat vaſallus unius, ſit vaſallus plurium. Jacob. autem *in tractat. feud. in verb. qui quidem inveſtit. præſtit. jura fidelit. collat. 7. verſ. quid autem è contra.* diſtinguit an feudum inceperit ab uno patrono & concedente, an à pluribus: ſed non placet, ex quo conceſſio eſt facta ad unum titulum unius feudi, & ſic unius fidei & homagii.

* Solutio 8. quæſt.

59. Pro * reſolutione dico, quòd licet patronus non poſſit ullo modo dividere, ſive ſeparare patronatum & clientelam, ut plenè diximus, *ſupra §. 1. gloſſ. 3. quæſt.* 3. tamen poteſt dividere feudum ſuum dominans, ſimul cum univerſitate & pertinentiis ſuis, nedum ex neceſſario eventu, ut quando reliquit plures hæredes, ſed etiam ex facto mere voluntario, puta totum locum dominantem çedendo pluribus, aut vendendo vel donando partem uni vel pluribus, aut unum vel plures aſſociando: ita quòd loco unius incipient eſſe plures patroni, ut tradit Panor. in *cap. auditis. col. 8. de præſcript.* pulchrè Alexandr. in *conſil.* 25. *attentis narratis. col. fin. lib.* 5. Jaſo. in *l. ſi non ſortem. § libertus col. 9. ff. de condict. indeb.* Sed nullo modo præjudicabitur vaſallo, nec fit deterior ejus conditio: tenebitur enim ad unam fidem & homagium ut prius, ſed non tenebitur pluries & pluribus ſeparatim id præſtare, quocunque modo contigerit eſſe plures patronos. Sed vel omnibus patronis, ſi ſimul conveniant, ſemel & unico actu, jurabit fidelitatem, vel uni ex eis vice & nomine omnium recipienti. Et ita obſervamus. Et reperio quòd hæc fuit opinio Matt. Laudan. in dict. §. *omnes* & Udalr. Zaſius. *in epitom. feud. in 7. parte, ubi dicit ita apud Germanos obſervari. Idem Iaſ. in l. 2. ſi in facto. in fin. de verb. oblig.* Et ſic in effectu ſecunda opinio conjungitur cum prima.

60. Ex quibus infero, quòd ſi novus vaſallus adierit primogenitum filiorum patroni, & ei fidelitatem præſtiterit, nomine ſuo, & fratrum recipienti: tutus eſt vaſallus ab omnibus & tenentur reliqui filii vel patroni habere gratum, & amplius non poſſunt pro portionibus, quas habent in feudo dominanti prehendere, ex defectu hominis vel jurium, quia nullus eſt defectus, ex quo vaſallus fecit quod debuit, imò ſi fidelitatem ſolidam præſtiterit ſoli primogenito ſimpliciter nomine ſuo recipienti in fidem totius feudi, ſatis eſt, quia etiam aliorum non intereſt, & æquè jus eorum conſervatur, ac ſi nomine communi recepiſſet. Plus dicam, quòd ſi ſint plures hæredes æqualiter, puta in linea collaterali, & vaſallus ab uno tantum inveſtitus fuit, cui ſolidam fidelitatem fecerit, hoc ſufficit, quia non tenetur plures dominos adire, nec pluries jurare. Tum eo ipſo, quòd ſub commemoratione totius & unici feudi dominantis eſt facta obligatio, & receptio fidei, videtur oblata & recepta pro omnibus, & nomine omnium dominorum feudi dominantis, & æquè eorum jura conſervantur, ac ſi omnibus eſſet juratum, & omnibus aſtrictus eſt vaſallus juramento fidelitatis. Et jura utilia quæ inveſtitor recepit, tenetur aliis pro rata communicare, judicio familiæ herciſcundæ, vel communi dividundo. *l. hæredes. ff. famil. herciſc.* cum ſimilibus. Et hæc intellige, quamdiu plures patroni in communi, & pro indiviſo poſſident, quod etiam in ſimili habetur de conſuetud. Dunenſi. *eod. tit.* §. 24. *Reliqua vide infrà* §. 63.

* Vaſallus in fidem admiſſus à primogenito, tutus eſt ab omnibus reliquis patronis.

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Ont fait ou payé.*

* Jura utilia, relevia & quinta pretii.

ISTA verba intelliguntur de * juribus utilibus feudi, puta releviis, vel quinto pretii: quia ſi qua debita fuerint à parentibus, & non ſoluta, proculdubio tenentur liberi ſolvere. Et iſtud tacitè intelligeretur, etiam ſi non eſſet hîc exceptum: quia immunitas ſucceſſionis directè nihil infert ad jura, quæ ex ſucceſſione collaterali, vel particulari acquiſitione prædeceſſoris debentur.

Amplia etiam, ſi liberi non ſint hæredes, ſed ex ſubſtitutione teſtamentaria, vel contractuali, aut aliàs feudum capiant: quia non tenetur patronus eos in fidem admittere, niſi etiam ſolvant jura à tempore ultimæ inveſtituræ debita, alioquin feudo fruetur, ut ſuprà §. 1.

Fallit primò, ſi illa jura ſpatio triginta annorum præſcripta ſint ut infrà. §. 7. Fallit ſecundò, ſi parentes fuerint inveſtiti juribus non ſolutis, ſed habita fide, vel dilatione ſolvendi data, quia quamvis adhuc ſint debita, tamen non remorantur inveſtituram filii vel nepotis, nec feudi mancipationem, ſed ſolumupereſt patrono via actionis pro dictis juribus, ut dictum eſt *ſupra §. 1. gloſſ. fin. quæſt.* 4. Verùm ſi qua honorifica jura non fuerint exhibita per patrem, avum, & cæteros anteceſſores clientis, non tamen tenebitur pluries hæc clientelaria obſequia præſtare, vel offerre, ſeu vice & nomine majorum ſuorum, qui illa nunquam fecerunt, fidelitatem facere: ſed ſolùm ſemel pro ſe, & nomine ſuo, quoniam fides & homagium eſt quid perſonale, tam pro parte patroni, quàm clientis: & alterutrius perſona mutata interrumpitur, & feudum aperitur, ut patet in *quæſt. fin. gloſſ. præc.* nec poteſt in ſe ſolvi ſucceſſoribus, quum ſit factũ & obſequiũ perſonaliſſimũ, *l. ſi non fortẽ. §. libertus. ff. de condict. indeb.* nec recipit inter eſſe, æſtimationẽ, aut aliã commutationẽ, ut ſentit. Bald. in *c. quæ in eccleſiarum col. pen. verſ. ſed nunquid. de conſtit.*

Fidelitas perſonalis eſt & inæſtimabilis.

SUMMARIUM.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. VI.

1. *Quid ſit mos* Vulquecini?
*Non eſt jus conſuetudinarium, ſed jus particulare & privatum.*
2. *Patronus prætendens feudum Vulquecini more regi, tenetur hoc probare.*
3. *Vaſallus negans feudum more Vulquecini regi, & convictus, non punitur.*
*Quæ probationes ad hoc requirantur?*
4. *Utrum quaſi poſſeſſio in feudalibus relevet ab onere probandi.*
5. *Etiam in Vulquecino non attenditur mutatio ex parte patroni.*
6.7.8. *Ad probandum certum feudum regi more Vulquecini, non ſufficit oſtendere, quòd cætera omnia feuda ejuſdem patroni, & circumvicina eodem modo reguntur.*

## GLOSS. VI. IN VERBO

### *Vulquecin.* *

* Fortè Bellocaſſii, vel à Bellocaſſis deducti.

SCIENDUM quædam eſſe feuda ex lege infeudationis & inveſtituræ conceſſa & affecta ad onus, *de relever à toutes mains*, hoc eſt, ſolvendi relevium in omni mutatione manus: taliter quòd quamvis filius ſuccedat patri veteri vaſallo, tamen non minus debet relevium patrono, quàm ſi per ſucceſſionem collateralem remotiſſimam ſuccederet.

1. Et hujuſmodi forma & conditio inveſtituræ vocatur mos ſeu conſuetudo Vulquecini. Et frequentatur in quibuſdam locis ſitis infrà ambitum hujus præſidatus, verſus fines Neuſtriæ ſeu Normaniæ, ut apud Pontiſaram & vallem Galliæ: & in Comitatu Calvimontis, qui cognominatur ad Vulquecinum Gallicum, ad differentiam Comitatus Calvimontis apud Baſſigniacum. Dico tamen * quòd iſtud jus exigendi relevia in omni mutatione more Vulquecini, non eſt jus conſuetudinarium, nec poteſt peti aut exigi per modum legis, nec in vim hujus conſuetudinis in toto hoc præſidatu: Sed eſt jus particulare & privatum quorumdam particularium feudorum & patronorum, qui feuda ſua ſub hoc onere conceſſerunt, quorum particularibus juribus conſuetudo noſtra noluit derogare. Et ne fortè per generalitatem univerſalem hujus §. viderentur abrogata, nominatim fuerunt hîc excepta, non tamen confirmata, nec inducta de novo, ſed inquantum aliàs juſtè debentur.

* Mos Vulquecini non eſt publici, ſed privati juris.

2. Unde patroni hujuſmodi relevia & jura exorbitantia prætendentes, clarè probare debent, puta per tenorem infeudationis, ſeu primæ inveſtituræ & conceſſionis feudi ad hoc onus, vel non apparente prima inveſtitura, tam per renovationes inveſtiturarum, quàm per teſtes: prout in ſimili decidit Andr. Iſern. in §. *præterea ducatus, collat. 2. de prohib. feud. alien. per Fede. & in ſua peregrin. in conſtit. incipient. puritatem*, quòd quamvis in multis locis regni Siciliæ vivatur jure Francorum, ut Neapoli & Averſæ, tamen quia iſtud jus non eſt commune, ſed ſpeciale in illo regno, allegans tenetur probare. Alioquin ſtabitur juri communi & generali quo filij æqualiter ſuccedunt. Sed extra hunc præſidatum quædam ſunt loca, in quibus viget mos Vulquecini jure localis conſuetudinis: ut in caſtellania Calvimontis, ſita ſub præfectura Sylvanectenſi, ut in §. 244. conſuetudinis Sylvanectenſis, poſt primæ hujus partis editionem primam reductæ & publicatę, & conſuetudo Claromontenſis. §. 64. Nota etiam quòd more illo Vulquecini relevium ſemper eſt uniforme: quia etiam in caſu venditionis non ſolvitur quintum vel ſubquintum pretii: Sed ſimplex relevium, de quo infrà §. 76. vel certa compacta ſumma adhuc non ſolvitur pro diviſione vel adjudicatione etiam totius feudi ex cauſa diviſionis. Quia hoc non dicitur mutatio manus, ſed diſtributio, ut *infrà* §. 33. *quæſt.* 22.

3. Sed quid ſi vaſallus negaverit feudum ſuum regi hoc Vulquecini more: Utrum convictus amittat feudum, vel aliter puniatur? Reſpondeo, non niſi in impenſis litis: quia jure non cavetur. Et per *notata infrà* §. 43. Et adverte quòd mos Vulquecini nihil aliud eſt quàm jus particulare exigendi relevia, in omni vera & efficaci mutatione manus, etiam in linea directa, ſive aſcendenti, ſive deſcendenti, & ad aliud non extenditur: quod etiam ſatis innuit hic textus. Unde in feudis quæ illo privato more reguntur, non aliter ſub hoc præſidatu Pariſienſi ſucceditur, nec aliter habet locum jus primogenituræ, quàm dicta noſtra conſuetudo. Et generaliter, excepto caſu de quo in fine hujus §. in cæteris omnibus locus eſt generali legi & juri communi hujus conſuetudinis. Et ſic non eſt patrono probandum, in quo conſiſtat, & qualis ſit hic mos Vulquecini, ſed ſolùm probare habet, feudum de quo agitur, illo more regi, ſeu verius illi oneri ſubditum eſſe. Quomodo autem hoc probetur, patet etiam per ea quæ tradit Iſern. in d. §. *præterea ducatus, col. fin.* Primò probari poſſe per teſtes vel inſtrumenta, conceſſionem & inveſtituram hujus feudi factam ad hoc onus. Secundò per præjudicia judiciorum, quibus judicatum hoc feudum ita debere regi & relevari. Tertiò probando ita de facto fuiſſe rectum & relevatum juxta illum morem, pluries à triginta annis. Sed iſtud tertium non prodeſſet, niſi appareret de conceſſione feudi pura & ſimplici, vel quòd tempore præcedenti regebatur hac noſtra conſuetudine generali, quia hoc oſtenſo, detegeretur patronum non fundari conſuetudine illa vel titulo particulari, ſed mera præſcriptione, quæ non habet locum inter patronum & clientem, ut infrà §. 12.

4. Quartò ſecundum And. Iſern. in loco prævallegato, probando quaſi poſſeſſionem utendi hoc more, transfertur onus probandi in adverſarium. Sed videtur iſtud eſſe falſum, tum quia iſtud onus exorbitans, eſt quædam ſervitus realis, ut probavi *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* & ſic quaſi poſſeſſio non relevat ab onere probandi, ut deciditur per *gloſſ.* 5. *& doctores in l. circa. ff. de probat.* Bartol. *in l. ſi prius. collat.* 2. *in* 7. *oppoſit.* Et ibi Alexand. *col.* 4. *Jaſon collat.* 6. *num.* 23. *& collat.* 10. *num.* 35. reprobata opinione Dyni, *ff. de operis nov. nunciat.* Pract. Papien. *in lib. action. confeſſ. pro ſervit. in verb. pleno jure. collat.* 2. Tum quia conſuetudo noſtra generalis, & jus commune reſiſtunt. Et ſic ſola quaſi poſſeſſio non relevat, per textum in *cap. cùm perſonæ, & ibi* Gemin. *&* Philip. Franc. *col. penult. de privileg. in* 6. Ex quibus fortius videretur, quòd etiam in ſimplici poſſeſſorio judicio non ſufficeret patrono ſola quaſi poſſeſſio, niſi eſſet immemorialis; quia huic quaſi poſſeſſioni nedum reſiſtit generalis noſtræ conſuetudinis præſumptio, & favor juris communis, & odioſitas hujus relevii in linea directa, *ut ſuprà ead. gloſſ.*

Utrum quaſi poſſeſſio in feudalibus revelet ab onere probandi.

ſed etiam ſpecialis diſpoſitio prohibitoria conſuetudinis, *infra* §. 12. ubi prohibetur patronus aliquod jus, vel aliud acquirere contra clientem in feudo per præſcriptionem, cui prohibitioni facilè illuderetur, ſi quaſi poſſeſſio, quæ non valet ad præſcriptionem, prodeſſet ad tranſlationem oneris probandi negativam contrariam. Puto tamen iſtum quartum modum probandi Andr. de Iſern. eſſe verum, etiam in petitorio tribus concurrentibus: Primum quòd probetur continua quaſi poſſeſſio triginta annorum ad minus. Secundum quòd aliter non appareat de primitiva inſtitutione & conſtitutione feudi. Tertium, quòd patronus non innitatur ſimplici poſſeſſioni nec præſcriptioni, ſed alleget conceſſionem feudi ad hoc oneris eſſe factam: alioquin ſuccumbet, ſecundum ea quæ dicam *infrà eodem* §.12. *num.* 14.

5. Sed quæritur, utrum conſtito de infeudatione ad onus relevandi ab omni manu, debeatur relevium contingente mutatione ex parte patroni? Dico breviter quòd non, ſiquidem alia ratione non debetur hoc caſu, quia propter caſum contingentem ex parte patroni, ſive voluntariè, ſive à caſu, non debet conditio vaſalli aggravari. argumento not. in *l. ſi uno.* §. *item cum quidam, ff. locati.* Alioquin eſſent duo ſpecialia, videlicet quòd deberetur relevium etiam in linea directa: & nedum ex parte vaſalli, ſed etiam, quod eſſet abſurdius, ex parte patroni. Tum conſuetudo noſtra, infrà §. 67. generaliter reſpondit, nullum jus utile deberi propter mutationem contingentem ex parte patroni: nec excipit feuda quæ reguntur more Vulquecini, quæ alias veriſimiliter excepiſſet, ſicut & hîc. Et ſecundum prædicta puto intelligendam in ſimili conſuetudinem Sylvanectenſem, *in tit. des ſucceſſions des fiefs.* §. 45. ubi dicit, quòd in toto baillivatu Sylvanectenſi nulla debentur relevia in ſucceſſione directa, niſi in duabus tantùm caſtellaniis, Gallicè nuncupatis *de Meſlo, & de Moucy le Chaſtel*, & earum dependentiis, ubi relevia debentur ab omni manu: quod intelligo de mutatione efficaci ex parte vaſalli tantum. Et ita obſervatur quod mos Vulquecini ſolum habet locum in mutationibus vaſallorum. Sed nunquid habet locum etiamſi fiat mutatio per diviſionem? dicam infrà §.33. *quæſt.* 22. *in fin.*

* Feudum non præſumitur onere Vulquecini affectum, quamvis cætera vicina feudataria ſint.

6. Sed pone in hoc præſidatu, * patronus probat reliqua omnia feuda à ſe dependentia, & omnia convicina ſubeſſe oneri Vulquecini, & eodem illo more regi: Utrum hoc ſufficiat ad probandum, quod certum feudum, de quo eſt quæſtio, eidem oneri ſubjaceat, poſito quòd alias reſpectu hujus feudi controverſi nihil appareat, nec in ſpecie probatum ſit, per aliquod de deductis, *ſuprà ead. gloſſ. num.* 2. 3. Videretur quod ſic: *per text. gloſſ. & not. in cap. cum olim, de conſuetud. in* 6. *p.* 2. *de capel. monaſt. in cap. eccleſiis, cap. ſopita. cap. ſuper eod. de cenſibus.* Contrarium dico, quia, *ut etiam tango infrà* §. 8. *num.* 22. *in fin.* dicta jura loquuntur, ubi non eſt quæſtio nec controverſia de jure ipſo, ſed ſolùm de quantitate & modo: ut ſi conſtet feudum eſſe cenſuale: ſed ſolum dubitatur, quanta quantitas cenſus ſolvenda ſit, tunc enim ad eam verificandam ſufficit conſuetudo regionis & locorum circumvicinorum. Secus ſi de aliquo alio onere extraordinario imponendo ageretur, quia etiamſi maximè cæteri omnes circumvicini fundi illud pendant, nihil concludit ad onerandum certum intermedium prædium, niſi aliàs de titulo vel longiſſima perceptione particulari doceatur. Unde ſæpè reſpondi incolis Bleſenſibus circa certum quoddam, exorbitans, odioſum & barbaricum onus, quod vocatur relevium cenſus cari pretii, *de quo infrà* §.76. *num.* 12 *cum ſeq.* quod quantumcumque dominus directus probaret cætera omnia territorii ſui prædia eidem oneri affecta eſſe, tamen nequicquam hoc concludit ad onerandum certum ejuſdem territorii cenſuale prædium, circa quod de titulo particulari, vel longiſſima præſcriptione non conſtat. Et hoc niſi cum poſſeſſione generali & indifferenti oſtenderetur generalis vel univerſalis titulus de prætenſo onere ſuper univerſo territorio. Nolo ulterius in his extendi. Sed dico, ſimile eſſe de hoc onere Vulquecini, quod profectò eſt valde odioſum & illiberale, & à quodam fortè ſordido & avaro inventum, cui non ſufficiebant onera ordinaria & regularia feudorum noſtrorum, tametſi ſatis oneroſa, atque ideo non ſolebat infeudare, niſi cum onere releviorum ab omni manu.

7. Ultimò advertendum, quòd in hujuſmodi feudis, ſi contingat vaſallum mori, relictis pluribus filiis minoribus, qui non habent aliunde unde vivant, tunc debent priùs alimenta accipere de fructibus illius anni pro illo anno, & dominus pro ſuo relevio contentus eſſe debet reliquo fructuum dicti anni, deductis illis alimentis. Hunc caſum habui de facto anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſeptimo, dum vaſallus obiiſſet in bello, relictis tribus pupillis: dominus feudi ſiti in Comitati Calvimontis, volebat capere omnes fructus unius anni, & negabat ſe teneri ad alimenta, nec conſuetudines Inſubriæ quantum ad hoc receptas in Gallia; & ad ſummum dicebat, quòd mater tutrix poterat hypothecare aut vendere partem proprietatis feudi pro alimentis. Ego verò ſcripſi & obtinui pro dictis pupillis, & primum allegavi vulgatam illam juris ſcripti deciſionem: Quòd * ſicut vaſallus tenetur alere dominum pauperem, ita & dominus tenetur alere vaſallum pauperem, ſicut & filius patrem, & è converſo. ita decidit Bartol. in *l. alimenta*, §. *Imperat. ff. de liber. agnoſcend. & in tract. de alimentis.* feudiſtæ *in cap. licet, ſi feud. cont. fuer. inter dom. & agnat. in uſib. feud.* Joan. Fab. Angel. Aretin. in §. *ſed & ſi quis cum parente. Inſtitut. de action.* Dominus enim & vaſallus mutua fide invicem obligati ſunt. Et eandem vicem debet dominus vaſallo, quam vaſallus domino, & in eiſdem habet dominus vaſallum obligatum, *l. Imperialem, in fin. & ibi* Andr. de Iſern. *de prohib. feud. alien. per Federic. in uſib. feudor.* Sunt enim iſta correlativa, dominus & vaſallus, & diſpoſitum in uno, cenſetur diſpoſitum in alio, ut notatur per Jacob. Alvarot. §. *præterea. in* 2. *notat. cap. quid ſit inveſtit.* Ideo dicit textus in *cap. de form. fidelit. circa fin.* quando dominus & vaſallus judicantur ad paria. Idem text. in *cap. de forma* 21. *quæſt.* 5. *ad hoc text. in cap.* 1. §. *ſi enim, in fin. quid ſit inveſtit. in cap.* 1. §. *ult. de milit. vaſall. qui contum. eſt, in uſibus feud.* & in ſpecificis terminis, quòd ſicut vaſallus tenetur alere dominum pauperem, ita dominus tenetur alere vaſallum, & filios vaſalli pauperes, decidit Joan. Baptiſt. Caccialup. de ſancto Severin. in *repet. cap.* 1. *art.* 6. *concordant.* 15. *de feud. cognit. in uſibus feud.* Benè fateor, quòd hæc regula inſolens eſt in Gallia, in qua feuda, maximè poſt exoletam Caroli Magni ſtirpem, non ſunt amplius perſonalia, ſed realia, ut diximus *ſuprà*, §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* Ita quòd vaſalli impropriè & abuſivè vocantur Clientes, & domini feudorum abuſivè vocantur Patroni, ut dixi *ſuprà in rubr. num.* 12. Hodie enim magis eſt negotiatio limitata, quàm fidelitas vel homagium, ut vocant: quomodo enim mobilibus & prædiis vir locupletiſſimus, cenſebitur cliens alterius, ratione unius jugeri terræ feudalis, vel cliens tot patronorum, quot jugera à diverſis in feudum tenebit? non eſt ergo vaſallus, niſi reſpectivè, videlicet ratione rei feudalis tantum, & contra: cæterum quoad omnia alia, extraneus eſt: etſi hæc ratio non tam perſonas quàm res reſpicit, ad quas limitata eſt.

* Correlativorum eadem diſciplina & ratio inter dominum & vaſallum.

8. Quia tamen adhuc veſtigium quoddam manet reſpectu rei, debet vetus illa theoria & æquitas manere ad limites rei, ut videlicet vaſallus pro modo feudi ſervientis dumtaxat alimentis inopis domini contribuere teneatur, & contra dominus feudi pro modo feudi dominantis, non quod debeat vendi vel hypothecari proprietas, ſed pro modo fructuum & emo-

lumentorum dicti temporis tantum. Quia in materia alimentorum non eſt alienanda proprietas : debent enim capi de fructibus tantum. textus & ibi Bartol. Ang. Peruſ. in *l. qui bonis. ff. de ceſſion. bonorum.* Paul. Alexand. in *l. maritum, in fin. ff. ad legem Falci.* Angel. Imol. Alexand. in *l. Imperator, ff. ad Trebell.* Alexand. *conſil. 72. col. 17. lib. 5.* ubi in annotat. dixi, & in annotat. ad Philip. Deci. *l. Divus. de regul. jur.* Lancelot. Deci. *l. apud Julianum, §. hæres. ff. de legat. 1.* Philipp. Deci. *Auth. præterea, col. ult. num. 22. C. unde vir & uxor,* & in *cap. Epiſcopus, num. 13. cap. de præbend.* Adde Bald. in *conſ. 30. lib. 5.* hanc ergo æquitatem ad rationem fructuum reſtrictam, omnino in hoc caſu obſervandam conſului, quo agitur de liberis vaſalli, qui cenſentur una & eadem perſona cum patre, veteri vaſallo. *L. ult. in fin. C. de impuberum & aliis ſubſtitutionib.* & patre vivo domini, ut in eos nõ dicatur transferri, ſed continuari dominiũ. *l. in ſuis. de liber. & poſthum. §. ſui autẽ, Inſtitut. de hæred. quæ ab inteſt. defer.* Faciunt notata *ſupra eodem §. 2. gloſſ. 1. num. 4.* Tùm quia agitur de relevio valde exorbitanti & odioſo, & meritò præfata noſtra æquitate temperando : & ita judicatum fuit. ex quibus apparet, valde iniquam eſſe contrariam conſuetudinem Senonenſem, §. 204. *in veteri, & §. 210. in nova.* ubi nimis ſegniter ſeſe geſſerunt delegati, quòd hanc duriciem tranſmiſerunt, nec corrigendam admonuerunt. Sciunt quanta hac re pectora, & quanto honore ab exteris vocatus fui. Cur ergo hîc in patria neglectus fui? In promptu cauſa eſt : nolui quæſtui habere rempublicam, nec judicaturas emere.

---

§. IV. *

* Hic articulus cum duobus ſequentibus nova reformatione conſuetudinis additus fuit.

PAREILLEMENT aux ſucceſſions venans à pere, mere, ayeul ou ayeulle, de leurs enfans & deſcendans, n'eſt deu au Seigneur feodal que la bouche & les mains, avec le ferment de fidelité, quand leſdits enfans ont fait hommage, & payé les droicts, fors & excepté les fiefs du Vexin, comme deſſus.

§. V.

N'EST deu foy & hommage, relief, ne profit feodal par la femme acceptant communauté pour le fief acquis par le mary, durant ladite communauté. Auſſi n'eſt deu relief ne profit feodal par les heritiers dudit mary, advenant que ladite veſve renonce à ladite communauté : encore que par le moyen de ladite renonciation le total dudit fief demeure aux heritiers dudit mary. Pourveu qu'eſdits cas ledit mary ait fait ſa foy & hommage, & payé les droits.

§. VI.

N'EST auſſi deu droit de relief par la renonciation faite par aucuns des enfans à l'heredité de leur pere & mere, ayeul ou ayeulle, encore que par ladite renonciation il y ait accroiſſement au profit des autres enfans: pourveu toutesfois que pour faire ladite renonciation n'y ait argent baillé ou autre choſe équipollante.

§. VII.

* Hic articulus in veteri conſuetudine quartus fuit.

LE Seigneur feodal, apres le trépas de ſon vaſſal, ne peut ſaiſir le fief mouvant de luy, ne exploiter en * pure perte, juſques à quarante jours apres ledit trépas.

* In veteri conſuetudine legebatur *en pure perte.*

*Patronus mortui clientis feudum nequit prehendere, nec exequi, niſi poſt quadrageſimum diem mortis.*

---

SUMMARIA §. VII.

1. 2. 3. *Q. 1. Hæ induciæ 40. dierum non habent locum niſi in feudo aperto per obitum.*
*Tamen in feudo aliàs aperto datur modicum temperamentum novo vaſallo.*
4. *Q. 2. Hi quadraginta dies currunt ſtatim ab hora obitus, de momento ad momentum.*
5. *Q. 3. Tempus petendæ inveſtituræ non incipit niſi à die ſcientiæ, & hæreditatis aditæ.*
6. *Tamen hi quadraginta dies currunt ſtatim ab obitu, nec curatur an aliquis ſit hæres vel non.*
*Quæcumque dicuntur de hærede, intelliguntur adita hæreditate.*
7. *Conſuetudo noſtra nullo modo refertur ad conſuetudines Inſubriæ.*
8. *Q. 4. Hi quadraginta dies non currunt contra ignorantes, niſi à tempore notitiæ obitus vaſalli, in loco aut vicinia feudi ſervientis.*
9. 10. *Q. 5. Quamvis hæres vaſalli moriatur infra quadraginta dies, tamen hæredi hæredis non renovantur induciæ, ſed ſolum habet quod ſupereſt.*
11. *Notabilis limitatio ad hunc textum.*
*Vaſallus propriè non dicitur, niſi poſt fidelitatem.*
12. 13. *Q. 6. Pendentibus his induciis, fructus maturos licet colligere, non præripere immaturos.*
14. *Q. 7. Quid ſi à prædone fuerint ſublati?*
15. *Q. 8. Prehenſio ab initio nulla non convaleſcit.*

16. Q. 9. *An valeat ſecunda collatio, prima non revocata.*
17. *Secunda prehenſio fieri non poteſt, prima invalida non revocata, ſed bene poſt primam validam.*
18. *Sed in prehenſione verbali ſufficit remiſſio abſque alia revocatione vel teſtatione facta.*
19. Q. 10. *Lapſus horum quadraginta dierum non conſtituit in mora.*
20. Q. 11. *Pendentibus his induciis, non poteſt contra hæredem aliquo modo procedi.*
21. Q. 12. *Niſi propter alia jura, ſi quæ debentur, non ratione aperturæ feudi.*

* 40. dierum.

HÆ induciæ (quas fatales, ſeu aptius legitimas nuncupare poſſum, quia à lege ſine miniſterio hominis conceduntur) dantur hæredibus vaſalli, ut commodius interim, & citra præcipitationem fungi poſſint officio debito erga patronum.

* Dilatio hæc in quibus aperturis feudi locum habeat?

1. Quæro primò, utrum hæ induciæ * habeant locum generaliter in qualibet apertura feudi, & mutatione vaſalli, puta per venditionem vel donationem? Et videtur quòd ſic, ne infeſtum ſe patronus exhibeat vaſallis contra naturam feudi, quæ in benignitate conſiſtit. Unde patronus non debet ſervare merum juris rigorem, *inquit Bald. conſilio* 49. *quidam nobilis, lib.* 1. Et quum iſta poteſtas prehenſoria ſit valde rigoroſa, utpotè meram amiſſionem omnium fructuum importans: rationabile eſt, ut quadam velut fræni temperie moderetur, quod ſolum videtur intendiſſe hæc conſuetudo, ne forte patronus aut ejus officiales inſidiantes feudo, ſtatim contractu facto, & fide dimiſſa inſiliant, & fructus univerſos fortè maturos in momento lucrentur, priuſquam novus vaſallus, quantumcumque diligens, potuerit adire patronum, & juſta offerre. Hæc autem ratio militat in omni apertura feudi, ita ut ſpecies obitus hîc expreſſa, videatur ſolum gratia exempli, & majoris frequentiæ. Facit quod de * jure quantumcumque obligatio ſit pura: tamen non tenetur debitor illico venire cum ſacco paratus, nec illico interpellari poteſt, ſed aliquo modico temporis intervallo adhibito, puta decem dierum, ut eſt textus *in l. promiſſor.* §. 1. *ff. de conſtitut. pecun.* vel alio competenti ſpatio, quod magis intellectu quàm locutione exprimi poſſit, ut in ſimili, textus in *l. ratum, ff. de ſolutionib.* Unde licèt novus ſucceſſor in feudo ſtatim teneatur patronum agnoſcere, & pura ſit obligatio: tamen non videtur illico cogendus ſaltem ſub pœna. Unde apud Inſubres datur ſpatium anni & diei ad inveſtituram petendam, & quandoque anni & menſis, *cap.* 1. *in princip. quæ fuit prima cauſ. benefic. amitt. cap.* 1. *quo tempore miles, in uſibus. feudo.* Et in hoc regno conſuetudo Victriaca, vult indiſtinctè quod patronus non faciat fructus ſuos ſtatim à prehenſione, ſed demum poſt quadraginta dies. Ita quod nullæ ſunt ſimplicis prehenſionis, quæ ſemper ſtatim à feudo, etiam per obitum aperto fieri poteſt, ſed reſpectu effectus ſemper ſunt induciæ quadraginta dierum à die prehenſionis, ſive feudum ſit apertum & prehenſum per obitum, *ut* §. 41. ſive per venditionem, vel alias, *ut* §. 54. *dictæ conſuetud. Victriacæ.* Idem videtur velle conſuetudo Dorcenſis (ubi olim Druidæ) §. 136. Sed certè verba *d.* §. 136. valdè ſunt amphibola. Ideo ut concordentur cum articulo immediatè præcedenti, & immediatè ſequenti ejuſdem conſuetudinis Dorcenſis, & cum §. 31. conſuetudinis Carnotenſis, quæ ferè eadem eſt: dico quod *d.* §. 136. Dorcatum debet intelligi de feudo aperto per obitum vaſalli. Crebrius aute reliquæ conſuetudines regni concordant cum noſtra in hoc, quòd ſtatim à prehenſione patronus facit fructus ſuos, ſed adhibent frenum celeritati prehenſionis, ut Nivernenſis, *eod. tit.* §. 1. ubi diſponit in apertura per obitum non poſſe prehendi, niſi poſt 40. dies, & in alia apertura poſt 20. dies, & Cenomanenſis *eod. tit.* §. 114. *&* § *ſequentib.* in apertura per obitum idem, in alia verò requirit ſpatium 15. dierum. Reliquas brevitatis cauſa omitto. Sed certè hæ conſuetudines locales ſunt.

* Dilatio modici tẽporis debitori ad ſolvendum ſemper cõpetere intelligitur.

2. Et pro reſolutione dico in terminis noſtræ conſuetudinis, quòd induciæ hujus §. non habent locum niſi in caſu in quo loquitur, videlicet quando feudum aperitur per obitum: quando autem alio modo aperitur, nullum tempus præfigitur nec fidelitati nec prehenſioni faciendæ, ſed relinquitur locus diſpoſitioni §. 1. *ſupra eod.* Et quamvis eſſet æquum extendere, tamen non eſt noſtrum, quum non ſit ratio ad hoc neceſſariò cogens, imò alia ratio eſt in hærede, alia in ſingulari ſucceſſore. Tum quia hæres habet juſtam cauſam ignorantiæ, *l. qui in alterius, ff. de regul. jur.* Tum quia & hæc punctualis ratio de generali obſervantia hujus regni: Quilibet hæres habet 40. dies ad deliberandum, an velit acceptare, vel omittere hæreditatem, *ut diximus infrà* §. 121. Hoc autem beneficium auferretur, ſi patronus ſtatim ab obitu manum injicere poſſet, & cogere hæredem ad alligandum ſe hæreditati, vel amittendum fructus temporis deliberandi, quæ ratio ceſſat in alio ſingulari ſucceſſore, puta emptore, vel donatario, ſive feudi particularis, ſive hæreditatis, in qua ſint feuda: quia dum contrahit, deliberatum & certum ſe eſſe, vel eſſe debere oſtendit. Ideo ſtatim videlicet à traditione vera vel ficta, vel dimiſſione fidei, non autem à ſimplici contractu, poteſt patronus manum injicere, & fructus ſuos facere, ſecundum formam §. 1. *ſuprà eod.* & ita obſervatur. Et idem dicendum in terminis cæterarum conſuetudinum quæ nullas inducias concedunt feudo aliter quam per obitum aperto, ut Trecenſis, *eod. titulo*, §. 28. & Calvimontis §. 18. *de Lorriz. eod. titul.* §. 93. & Aurelianenſis, *eod. tit.* §. 7. *&* §. 8. ubi apertè diſtinguit inter aperturam obitus & alias, ſecundum quod diximus, & ſimiles, verſic. *quod ſi pro herede.*

3. Quod ego modifico, niſi ſingularis ſucceſſor quam citius fieri poteſt, adeat patronum. Et fortè dum eſt in itinere, vel dum ſe præparat, officiales patroni fructibus maturis inſidiantes prehendant, & fructus à ſolo ſeparent: hoc caſu, attenta temporis brevitate, & novi vaſalli devotione & diligentia, puto fructus ei reſtituendos.

Poſſet tamen objici, quòd novus vaſallus non debebat ingredi, vel acceptare poſſeſſionẽ feudi, antequam eſſet à patrono inveſtitus. Sed reſpondeo hoc non eſſe apud nos, licet de conſuetudine Calvimontis in quodam loco deſignato in §. 56. *de quo dictam infr.* §. 56. *num.* 32. *cum ſequent.* prohibitum, & non debere has feudales cõſuetudines tam amarè accipi inter patronos & clientes, velut inter infeſtos, ſed cum quodam æquitatis temperamento, ut in fortioribus eſt textus, *l. ſi id quod*, §. *ſi quas. ff. de don. int. virt. & uxor. l. ſi quid venditori. ff. de ædil. edict.* Cùm igitur taxatio 40. dierum, de qua in hoc §. ſit limitata ad caſum hîc expreſſum, infertur quòd quomodocumque, ſive per confiſcationem, ceſſionem bonorum, aut alias quàm per obitum feudum aperiatur, poteſt patronus, ceſſante interceptione diligentis vaſalli, apponere manum ſuam, & fructus ſuos ſtatim facere, non expectato lapſu quadraginta dierum. Et nota, quòd hi quadraginta dies de naturalibus intelliguntur, ut eſt regulare per not. in *l. more Romanorum ff. de feriis.*

4. Sed quæritur ſecundò, an incipiant ſtatim currere ab * hora vel inſtanti obitus, an verò à die obitus? In hoc enim non modica differentia verſatur, ad multa etiam alia graviora utilis: quia primo caſu, reſiduum diei feudi aperti computatur in termino. Secundò ca-

* A quo momento hi dies currere incipiant.

Digitized by Google

ſu tota dies feudi aperti non computatur, ſed excluditur. Et videretur, quòd ſtatim ab hora vel inſtanti aperti feudi, currere incipiunt de momento ad momentum. Tum quia hoc eſt vulgare in jure, tempus * de momento ad momentum debere computari, niſi de contrario doceatur, ut eſt text. in *l. demque.* §. *minorem. ff. de minor*, *l.* 1. §. *dies. juncta gl. in verb. ſubtraxiſſe. ff. quand. appellatum ſit.* Bar. Bal. Ang. Paul. Alexand. Jaſ. in *l.* 1. *ff. ſi quis caut. Raynut.* Ang. in *l. hujuſmodi* 2. *de verb. obl.* Bald. in *l. eos.* §. *ſin autem. C. de appell.* Joan. And. Bald. Anton. Panorm. Phil. Dec. in *c. ſuper. eod.* 2. *in gl. fin. de appell. Dom. de ſancto Gemin. in conſ.* 91. *præmitto. verſic. tertio excluditur.* tum ſatis clarè hoc innuit text. hujus §. dum concedit quadraginta dies poſt obitum, non enim dicit poſt diem obitus: quo caſu nihil de die aperturæ in termino computaretur, ſed dicit ſimpliciter poſt obitum: ergo ſimpliciter & ſtatim ab obitu debent hi quadraginta dies cōputari. Si enim voluiſſet conſuetudo excludi diē obitus, vel facilè expreſſiſſet à die obitus, vel poſt diē obitus, vel adpoſitis aliis dictionibus excluſivis. *Alex. conſ.* 87. *in fin. lib.* 7. *Ludovic. Gomeſius in regul. cancell. in tit. de infirm. reſignant. quæſt.* 37. quodquia non fecit, intelligitur noluiſſe excludere à termino, ſed includere & comprehendere reliquum diei aperturæ. Tum omne tempus in dubio non utile, ſed continuum intelligitur. Hieronymus Gratus *conſ.* 137. *lib.* 2.

* Tempus currit regulariter de momēto ad momentum.

Quibus non obſtantibus dicendum, nec diem obitus, nec diem prehenſionis computari in hoc termino, ſed hos 40. dies eſſe liberos, per ea quæ latius tracto *infra* §. 44. *qu.* 1. *&* §. 172. *ubi propria ſedes:* ad quod etiam facit *thema hujus* §. *ibi. Juſques à quarante jours après le treſpas, id eſt, donec quadraginta dies lapſi ſint poſt obitum:* hæc etiam interpretatio favorabilior, æquior & receptior eſt. Tum quia, *ut nuper num.* 2. *dixi*, quadraginta dies temporis deliberandi debiti hæredi debent eſſe integri, & liberi, ut practicatur; quod non eſſet ſi pars diei obitus vel prehenſionis computaretur in teſtamento. Facit quod ex parte novi patroni quadraginta dies debent eſſe liberi, ut nec dies proclamationis, nec dies prehenſionis computarentur.

5. Tertiò quæro, an * iſtud tempus 40. dierum nedum regulariter, ( ut vidimus in præcedenti quæſt. ) ſed etiam ſemper & indiſtinctè incipiat currere à puncto mortis vaſalli? Videtur quòd non: & primò quòd non incipiat niſi à die aditæ hæreditatis, vel ex quo hæres ſe immiſcuit, etiamſi eſſet filius & ſuus hæres, quia quantum ad onera nou dicitur hæres, niſi poſt immitionem realem text. in *l.* 1. *C. ſi minor. ab heredit. ſe abſti.* & ibi gl. Dy. Jo. Fab. Bald. Salic *gl. in l. ſi cum dotem.* §. *tranſgrediamur. in ver. extiterit.* & ibi Dy. Alex. *ff. ſolut. matr. glo. in l. neceſſariis. in ver. teneantur.* & ibi Alex. *ff. de acquir. hered.* ita * quòd tempus anni & diei, quod datur hæredi vaſalli, ad dominum adeundum & petendum renovationem inveſtituræ, non currit, niſi poſtquam filius, aut alius hæres ſe immiſcuit, & patronus dicens hæredem feudo privandum per lapſum anni & diei, tenetur probare tria ante principium anni & diei contigiſſe: videlicet hæredem ſciviſſe mortem defuncti, & qualitatem feudi, & ſe immiſcuiſſe hæreditati, vel malitiosè diſtuliſſe, ut concludit Bald. in *c.* 1. *in princip. per illum text. de cap. Corrad. ſeq.* Alvar. & Cardin. Alex. in *c.* 1. *in princip. col. fi. quæ fuit prima cauſ. benef. amit. Iac. in inveſtit. feud. in ver. qui quidem inveſtit. præſtit. juram. fide. collat.* 9. *verſic. advertite tamen. ubi dicit ita ſe obtinuiſſe in quæſt. facti. Franciſ. in* 4. *part. feudi. ex quib. cauſ. feud. amit. quæſt.* 24. *in fin.* & latiſſimè Jaſon. *conſ.* 64. *col.* 3. *lib.* 3. Videtur ſecundò, quòd non incipiat currere, niſi poſtquam hæres, aut novus vaſallus eſt in ætate habili, ad hujuſmodi obſequium præſtandum, ſicut illud tempus anni & diei ipſo jure non currit durante pupillari ætate. text. in *l. Imperialem.* §. *præterea ſi quis. de prohib. feud. alie. per. Feder.* Tum futurus vaſallus antequam adierit hæreditatem defuncti, & quàm ſit in ætate habili, non poteſt per patronum interpellari, nec cogi ad præſtationem fidelitatis, igitur non poteſt eſſe in mora, nec ei poterit currere tempus hujus §. quod videtur ſubrogatum loco dicti anni & diei in non milite, vel anni & menſis in milite. *ut in cap.* 1. *quo tempor. miles in uſib. feud.*

* Dilatio hæc utrum indiſtinctè ſemper currat à puncto mortis vaſalli?

* Quando incipit currere tēpus petendæ inveſtituræ.

6. His non obſtantibus concludendum puto, ut dixi, quia conſuetudo certum & determinatum principium præfigit curſui hujus temporis, videlicet diem mortis vaſalli, vel alterius novæ aperturæ feudi, atque in eo figitur, nec aliud conſiderat, igitur præcisè ſtandum, *juxta gl. pen. in fi. l. ſi non fuerit ff. pro ſocio. cum ſimilib.* Tum hic §. ponitur ad modificationem §. ſupra eo. ubi ſimpliciter & abſolutè permittitur patrono, feudum apertum prehendere, cōque frui. quod hîc temperatur, ut non liceat niſi poſt 40. dies ab obitu. Igitur in reliquo liberæ relinquuntur habenæ patrono. Non obſtat illud dictum Baldi quia ſolutionem ſecum affert. ut enim inquit Bal. illi textus feudorum in *cap.* 1. *quo tempor. miles. & in cap.* 1. *in princip. quæ fuit prim. cauſ. benef. amit. & in cap.* 1. *in princip. de cap. Corrard.* loquuntur expreſsè in hærede & ſucceſſore vaſalli negligente, & hoc tantum intendunt, ut illius negligentiam & ingratitudinem puniant, meritò non poſſunt habere locum, niſi prius ſit hæres, idémque negligens & ingratus, ad quæ neceſſe eſt præcedere ſcientiam & aditionem hæreditatis. quæcunque * enim dicuntur de hærede ex ipſa hypotheſi, neceſſario intelliguntur adita hæreditate. *ut notat.* Imol. in *l.* 3. §. *ſi quis ita. per illum text. ff. de hæredib. inſtit.* Alex. *conſ.* 36. *num.* 11. ( ubi in annot. dixi ) *lib.* 4. Phil. Dec. in *l. ejus.* §. *ult. num.* 8. *ff. ſi cert. pet. in l.* 1. *num.* 20. *Cod. de pact. in l. hæredem. num.* 9. *de reg. jur. in conſ.* 633. *num.* 3. Addo text. in *l. Celſus.* §. *quod alicujus. de legat.* 2. *& in l. ſtatuliberos.* §. *ſi quis hæredi de ſtatu liber.* At noſtra conſuetudo nullo modò loquitur de hærede, vel alio quovis ſucceſſore vaſalli, nec ſe fundat ſuper illius negligentia vel ingratitudine: Sed hoc ſolum intendit & diſponit, domini poteſtatem ſtatim à feudo per obitum aperto exertam, quadraginta dierum induciis à nimia feſtinatione coërcere. Et ſic verbis hujus §. non congruit, nec adaptari poteſt illa determinatio Baldi alioquin multo fortius adaptaretur modificatio text. in *dicto c.* 1. *quo tempore miles* ubi à curſu anni & menſis expreſſim excipitur juſta abſentia vaſalli, & generaliter quævis alia juſta cauſa quod ſi eſſet verum, ſequeretur quòd juſta abſentia vel ignorantia, & quodvis aliud fortuitum impedimentum novi vaſalli æquè pollerent, ac fides & homagium, & quòd interim etiam mero jure non poſſet patronus prehendere feudum, ex defectu hominis & jurium, nec fructus ſuos facere, ſecundum formam §. 1. quod tamen uſqueadeo falſum eſt, ut nedum hoc mero jure patrono liceat, ſed in tantum liceat, ut vaſallus, nec tanquam minor, tanquam major, poſſit adverſus hoc reſtitui, ut clarè probavimus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 7. Ex his apparet ſolutio ad ſecundum de dicto §. *præterea ſi quis*, quia ubi directè agitur de negligentia & ingratitudine punienda, merito non includitur pupillus, nec perſona alias inhabilis, in quam vitium, quod eſt ſubjectum & finale objectum diſpoſitionis, punitivæ non cadit.

* Quæcunque dicuntur de hærede, intelliguntur adita hæreditate.

7. Ex quo infertur quòd ſi hæres vaſalli ſit pupillus, ſtatim quòd maſculus compleverit viceſimum annum, vel fœmina quintumdecimum, poterit patronus non expectatis 40. diebus prehendere cum ef-



Digitized by Google

fectu: & omnino quantum ad hunc §. ſatis eſt quòd inter diem obitus & prehenſionis ſint 40. dies. Quod autem etiam poſt 40. dies non poteſt patronus cum effectu occupare feudum hæredum qui non pervenerunt ad præfatam ætatem, hoc palam eſt, non eſſe propter inducias fatales & legitimas hujus §. ſed propter inducias à patrono huic ætati debitas, *ut infra* §. 41. Non obſtat ultimum, quia mora futuri vaſalli nihil hic facit ad rhumbum, per prædicta, nec eſt verum has inducias eſſe ſubrogatas loco illius anni & diei, vel anni & menſis, quum noſtra conſuetudo nullo modo referatur ad conſuetudines Inſubriæ, quæ ſunt in dicta compilatione Oberti, nec habemus illas pro jure communi feudorum, prout nec ſunt, nec unquam fuerunt, ut ſupra diximus *ad fin. rubr.* tum iſta tempora prorſus diſparata ſunt: illud prolixius tendit ad puniendam negligentiam & ingratitudinem, iſtud ad executionem manus dominicæ parumper velut freni temperie retardandam. unde etiam nulla negligentia, nulla culpa futuri vaſalli ſubſiſtente præterfluit, citra ſpem reſtitutionis cujuſcunque. Illud tendit ad perpetuam totius feudi, iſtud ad temporariam fructuum amiſſionem, quas ob res de uno ad aliud minimè licet argumentari. *l. Papinianus. ff. de minoribus cum vulg.* Si tamen tunc vaſalius eſſet minor, vel de illis quibus debentur induciæ, patronus non faceret fructus ſuos, de quo* §. 41.

* Lege infrà.

8. Quarto quæro de quæſtione valde utili in praxi. Vaſallus * Romæ vel Neapoli obiit Calend. Maij, dominus feudi, qui infra menſem vel ſeſquimenſem per quendam illico ad ſe benè verſum ſcivit, vel forſan ipſe dominus, qui in locis illis erat, ſtatim reverſus undecima Junii: & ſic poſt integros 40. dies ab obitu feudum prehendit, & colonis aut habitantibus notificavit, *ut ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 2. ignorantibus hæredibus, ubi in loco remotiore commorantibus aut aliis occupatis, nec ſolli[illegible]tis de hæreditate ejus, quem putabant vivere: & ejus forte reditum expectantibus, donec de ejus obitu inopina nuntia habuerunt ad medium Auguſti, & ſic omnibus fructibus jam collectis, quos dominus feudi cepit, cogens commiſſarios ſibi reddere, & ab hæredibus accedentibus etiam ſequentis anni fructus pro relevio petit & eligit: An jure? videtur quod ſic, per verba hujus conſuetudinis, cujus formam dominus ſervavit. Tum quia, ut diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* hujuſmodi prehenſiones ſunt reales, nec perſonas reſpiciunt, ſed rem. Tertiò, quia non conſideratur ſcientia hæredis vel novi vaſalli. Quid enim ſi is in regionibus remotis abſit fortè carceribus detentus, & cui non poteſt infra trimeſtre vel ſemeſtre denuntiari? nihil ad dominum, qui poſt 40. dies ab obitu jus ſuum exequi poteſt, ſciat heres, vel non, impeditus ſit vel non, ſive poſſit vel non. Quibus non obſtantibus, contrarium in hac ſpecie dicendum eſt: quia utcunque non exigatur ſcientia, culpa, aut negligentia novi vaſalli, hujus aut alterius perſonæ: tamen exigitur notitia in communi, ita quod quamdiu per rerum naturam ſciri non poteſt feudum eſſe apertum, vel communiter ignoratur, non incipiunt hi 40. dies currere: quamvis enim hæ induciæ non propriè reſpiciant certam perſonam, tamen omnes quos id contingere poteſt reſpiciunt. Vero enim & propinquiori hærede abſente, propinquior poſt eùm vel diligentior, ea quæ hæredis ſunt, gerere poteſt. Nec tenetur probare ſe proximiorem vel ſolum, ut dicam *infra* §. 33. *num.* 90. Et latius §. 145. quamvis aliter ſentiat Alexand. *conſil.* 124. *col.* 1. *lib.* 7. ubi hoc *in annotat.* reprobavi. Sufficit ergo & requiritur obitum notum eſſe in communi, ut hi quos hoc contingit vel concernere poteſt ſibi conſulere poſſint. Hoc autem eſt quando obitus notus eſt in loco ſeu vicinia feudi, juxta id quod in ſimili dicitur *in Clement. unica in fin. de conceſſ. præbend. Arretin. conſilio* 29. *num.* 7? *Dominic.* de ſancto Geminian. Phil. Franc. in *cap.* 1. §. *ſané. in fin. de cenſ. in* 6. *Philipp. Dec. conſil.* 135. Hieronym. Gratus *conſilio* 49. *num.* 8. *lib.* 1. Et ſic quamdiu non eſt notum in loco, ita quod nullus ſcire poteſt, non incipiunt currere hæ induciæ. Limito reſpectu ſcientis & præſentis, hic enim non amplius nec in communi nec in particulari, certificandus eſt *l.* 1. *in fin. ff. de action. empt. cap. eum qui certus. de reg. jur. in* 6. Quando igitur non eſt notum in loco, dominus curare debet id in loco ſeu vicinia notum fieri, ſi omnibus præjudicare velit aut certificare omnes, contra quos vult has inducias currere, non ex communi loco, ſed ex particulari ſeu perſonali notitia. Alioquin ſi unum etiam propinquiorem hæredem certificavit de eo, quod non erat notum in loco, ſi poſt 40. dies à notificatione manum injiciat, poteſt ejus prehenſio eludi per quemlibet de cognatione, qui ſe ut hæredem offerret, quíque alio non apparente nec concurrente, minimè tenetur probare ſe proximiorem, & ſic levanda erit ei manus cum fructibus, utpote cujus reſpectu hæ induciæ non currerunt.

*Si in provinciis remotis mortuus ſit vaſallus, quēadmodum dilatio hæc tēporis connumerāda ſit, maximè ſi prius innotuerit domino quàm hæredib. vaſalli.

9. Quinto quæro, hæres vaſalli infrà hos * quadraginta dies moritur, an hæredis hæres, & idem de ſucceſſore ſucceſſoris, habeat aliud integrum tempus 40. dierum, vel ſolum reſiduum temporis quod ſupererat defuncto? Et videtur quòd integrum tempus habeat, quia amodo non poteſt fieri prehenſio ſuper defuncto, ſed ſolum ſuper novo hærede vel ſucceſſore, nec poteſt exigi fidelitas prædeceſſoris, ſed ſolum præſentis ſucceſſoris. Et ſic cùm principaliter ejus perſona contempletur, & afficiatur in prehenſione, videtur principaliter conſideranda in præambulis prehenſionis, ut ſic ex perſona ſua habeat has inducias integras. Saltem non videtur dubitandum quando feudum devolveretur non jure hæreditario, ſed jure contractus, quum tunc ſucceſſor nullum jus capiat à prædeceſſore, ſed à domino concedente ut in ſimili inquit Bart. in *l. mortis cauſa capitur. in princip. ff. de mort. cauſ. donat. & in l. ſi mihi & Titio.* ubi Alex. & alii. *ff. de verborum obligat.* Franciſc. Aret. in *cap. in præſentia. collat.* 7. *de probat. & in conſ.* 53. *diligenter. collat.* 2. Hinc decidit Joann. Andr. in *addit. Spec. de feud.* §. *quoniam. verſicul.* 27. quòd in feudo antiquo, novus & ultimus ſucceſſor habebit integrum tempus anni & diei, vel anni & menſis, de quo in *d. c.* 1. *quo temp. miles.* Sed in feudo novo habebit ſolum quod ſupereſt de tempore, & hoc ſeq. Jac. de Bellamera, Nicol. de Neapol. Alvar. in *dict. cap.* 1. Jacob. in *inveſt. feud. ver. qui quidem inveſt. præſt. juram fid. collat.* 9. *verſic. ſed iterum.* Franciſc. in 4. *part. feud. quæſt.* 23. *in* 4. *limit,* & elegantiſſimè dom. Udalric. Zaſ. in *tract. feud. part.* 7.

* Dilatio hæc quēadmodum detur hæredis hæredi.

10. Verùm indiſtinctè puto ſolùm omnibus ſucceſſoribus id temporis ſupereſſe, quod reſtat à prima apertione feudi non clauſa, quia conſuetudo noluit ultra 40. dies executionem manus dominicæ ſuſpendere. Igitur fines ab illa præfixi, nullo ingenio ſunt prorogandi. Non obſtat primum, quia eſt phantaſia fallax, non enim prehenſio utilis de qua agitur, fit (proprius preſſiúſque loquendo) ſuper vaſallo, vel ejus hærede vel ſucceſſore, ſed ſuper ipſo feudo aperto, cujus (quod ad patronum & legem clientelæ attinet) nullus ſubſiſtit cliens, nullus vaſallus, nec fit propter defectum, vel moram perſonæ præſentis vel præteritæ, ſed abſolutè & incircunſcriptè propter ipſum ſolum merè abnegativum defectum, ſeu carentiam clientis. Et hoc eſt quod conſuetudo noſtra dicit & ſentit, per illa verba, *par faute d'homme,* * non enim ad certum hominem referuntur,

* prehēſio

feudi non ſit ſuper perſona

runtur, ſed ad puram carentiam & negationem infinitam (ut obiter dialecticè loquar) clientis, ut etiam dictum eſt *ſupra quæſt.* 1. *gloſſ.* 2. Hæc igitur prehenſio rem, non perſonam de ſe reſpicit & afficit. Fac. no, *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* non igitur curandum quantum ad vim & executionem manus dominicæ, quoties perſonarum mutatio intervenerit: ſed an de facto apertum ſit feudum, & jam quadraginta diebus apertum manſerit, & maneat; Et ſic an feudum fortè mera lege contractus, & inveſtituræ deferatur, nihil hîc variat, quia huic oneri res ipſa ab initio conſtitutionis feudi ſubjecta eſt.

11. Ex quibus infero limitationem, ſeu potius declarationem ſummoperè notandam ad hunc §. ut procedat, quando vaſallus ultimus mortuus erat in fide domini, & tempore mortis ejus feudum non erat apertum, aliàs ſecus, unde ſi quis diu ſteterit in feudo non præſtando fidelitatem, ſed ſibi vigilando, prout licet patiente ſive dormiente domino, deinde moriatur, ſtatim & in continenti poterit dominus cum effectu prehendere feudum. Ratio, quia ante mortem vel alienationem hoc ſibi licebat, nec debet ſua conditio morte vel facto vaſalli deterior fieri. Tum hujuſmodi prehenſio non innititur ſolum huic novæ & ultimæ aperturæ, quo caſu expectandæ eſſent induciæ hujus §. ſed veteri & adhuc perſeveranti aperturæ, à cujus initio jamdudum 40. dies fatales lapſi ſunt. Igitur auctoritate conſuetudinis, vel hujus §. liberè licet patrono jus ſuum exequi. Hoc etiam probatur in ipſo textu ibi, *apres la mort de ſon vaſſal*, ponderando illud verbum *vaſſal*, quod * propriè & adæquatè loquendo in materia clientelari, non ſupponit pro ſimplici proprietario (ut vocant) feudi, ſed pro eo qui nexum clientelarem ſubiit, & in fidem patroni admiſſus eſt. ante enim propriè non dicitur reſpectu patroni eſſe cliens, vel vaſallus, ſed extraneus. quod patet in *dicto* §. 1. *ibi*, *par faute d'homme*, quod intelligitur, id eſt, per defectum clientis vel vaſalli. Et ſic patronus dicitur carere vaſallo, quandocunque caret homine qui ſit in fide ſua, ut ſatis patet per contextum & ſeriem hujus tituli. Si igitur propriè verba expendamus, hic text. præfixit principium curſus 40. dierum, non à morte vel mutatione cujuſvis poſſeſſoris vel incubatoris feudi, ſed à morte vel mutatione veri & perfecti clientis, à quo feudum, fidelitatis nexibus obvinctum, nunc primum incipit reſolvi, interrumpi, & aperiri: nec clarius aut penitius poſſum adperire verum (ut puto) & germanum ſenſum hujus §. Nec obſtat ſi dicatur hæredem non poſſe conveniri, nec exequi pendente tempore deliberandi: quia fateor, quòd ſi patronus vellet via actionis compellere hæredem ad fidelitatem vel ſolutionem relevii, teneretur expectare lapſum dicti temporis. Idem ſi vellet prehendere virtute ultimæ aperturæ per obitum: ſecus quando nititur ex apertura veteri, quia de illa hæc conſuetudo nihil diſponit. Et ſic remanet virtus prehenſoria illo reſpectu, non obſtante ſupervento obitu, quia prehenſio iſta ſit in rem & non in perſonam, ut dictum eſt.

* Vaſallus quãdo propriè dicatur.

* Pendẽtibus his induciis fructus maturos licet colligere, non præripere immaturos.

12. Sexto quæro, pendentibus iſtis 40. diebus, hæres, aut ſucceſſor vaſalli, collegit omnes * fructus feudi, & contempſit fidelitatem debitam offerre patrono, qui poſt 40. dies manum apponens feudo nihil invenit: An poſſit petere prædictos fructus tempore medio ſublatos? Hæc quæſtio parum in ſe habet dubitationis, tamen quia nihil uſque adeo indubitatum, ut non ſollicitam quandam dubitationem ſuſcipere poſſit, ut inquit text. in *Auth. de tabellion. col.* 4. quod frequenter accidit quibuſdam ſupra modum anxiis, & omnimodæ certitudinis [illegible], tum ob præparationem quæſtionis ſequentis omittere nolui. Et videretur, quamvis quandiu patronus dormit (ſcilicet voluntariè) liceat clienti ſibi vigilare *infra* §. 61. tunc enim cenſetur cliens de conſenſu patroni fructus colligere. Tamen quando patronus lege cogente ceſſat, quum in neceſſitatibus nemo liberalis exiſtat, *l. rem legatam. ff. de adimend. legat. cum vulg.* non videtur velle nec conſentire, quòd non vaſallus quod ad ſe, utpote non inveſtitus & inauctoratus, fructus feudi aperti & velut interrupti percipiat, & lucretur, nihilominus reſpondetur procul dubio peti non poſſe, quoniam nihil juris habet patronus in fructibus; imò nec in toto feudo aut aliqua ejus parte, niſi in caſibus à conſuetudine expreſſis, vel permiſſis, quum in reliquis feuda regantur ut patrimonia, dixi *ſuprà in rubr. ad fin.* At pro illo tempore medio, conſuetudo nedum non permittit, ſed expreſsè prohibet patronum feudum exequi, & fruſtra deſideratur ejus aſſenſus, in quo nihil habet quod petat vel remittat.

13. Limito, niſi ſucceſſor clientis aut geſtores ſui, præproperè fructus immaturos in fraudem imminentis manus dominicæ præripuiſſent, quia tenerentur condictione ex moribus, vel contractu feudali, reſtituere, ex quo deteriorem feudi conditionem, malo more & in præjudicium domini fecerunt, nec cauſari poſſunt ante prehenſionem hæc ſibi licuiſſe, non magis quàm ſi poſſidens rem ex teſtamento vel contractu reſtitutioni ſubjectam, ſub diem reſtitutionis immaturos fructus decerpat in fraudem ejus cui res venit reſtituenda, tenetur enim reſtituere una cum illis fructibus vel eorum æſtimatione. Et diximus *ſuprà* §. 1. *glo.* 81. *qu.* 6. hoc procedere etiam reſpectu patroni, qui non falſus nec injuſtus, ſed verus & juſtus eſt creditor in omnibus juribus & commodis feudalibus, nihil ergo in fraudem vel diminutionem ſuorum jurium, & commodorum fieri licitum eſt: Sed maturè clientelaribus obſequiis exhibitis conſulere debent clientes commodis ſuis. Secus ſi ſolum maturos fructus diligenter & feſtinanter, etiam ſub adventum patroni colligerent, quia nihil facerent prohibitum, nec improbè re clientelaria abuterentur, ideo nihil reſtituere tenerentur, etiamſi ſolum malitioſè in odium patroni hoc feciſſent. Similiter ſi caſu fortuito fructus vel immaturi dejicerentur, cederent hæredibus & ſucceſſoribus defuncti, qui verè domini fundi ſunt, nec quicquam in illis pretendere poſſet patronus, ſicut nec in cæteris mobilibus in fundo repertis, ut dictum eſt *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5.

14. Septimo juxta hoc quæro, quid ſi extraneus (fortè prædo) interim fructus abſtulerit? Reſpondeo, aut non fecit animo antevertendi patrono & exquiſita machinatione nocendi: aut ſic: primò caſu, nihil juris habet patronus in fructibus nec ullam actionem in prædonem, quum tunc temporis non eſſet dominus utilis fundi, nec prehenſio etiam immediatè ſequens trahatur retro: Sed omne jus fructuum, actio & omnis perſecutio eorum ratione ſpectat irrevocabiliter ad dominos utiles, ſicut res mobilis, vel actio ad mobile. Secundo caſu tenetur prædo patrono actione de dolo in id quod intereſt, per not. in *l. & eleganter. ff. de dolo.* etiam ſi jam maturos fructus abſtulerit, dummodo veriſimiliter fuiſſent pendentes in feudo tempore prehenſionis, ſi non fuiſſet anticipata collectio. facit notata. *d.* §. 1. *gl.* 8. *qu.* 6. Et nihilominus tenebitur dominis utilibus, actione legis Aquiliæ, in id quod eorum intereſt, hujuſmodi damnum non eſſe datum.

15. Octavo quæro, quid ſi pendentibus his induciis, patronus manum injecit? Certum eſt quòd fructus infra quadrageſimum diem feudi aperti perceptos non lucratur. Sed quid de deinceps perceptis non facta fidelitate? breviter idem dico, quia illa manus injectio ab initio nulla fuit ipſo jure, iniqua & injuſta. Patet per hunc textum ibi, *ne peut*, hoc eſt, non poteſt. quæ verba excludunt poteſtatem de jure & de facto.

Digitized by Google

per gl. & doctores in c. 1. *de reg. jur. in 6. & dixi ſuprà* §. 1. *gl. 3. nu.* 1. & quod as * initio vitioſum eſt, tractu temporis non convaleſcit, etiam ſi ceſſat cauſa, propter quam actus fuit nullus. *l. quod in initio.* & ibi Decius. *ff. de reg. jur. c. non firmatur. eod. in* 6. unde etiam ſi decem annis à cliente contemneretur patronus, tenens ad manum ſuam feudum nulliter (ut tempore harum induciarum) prehenſum, non purgaretur nullitas prehenſionis, ſed eſſet quandocunque nulla, reclamante vaſallo, declaranda & revocanda, cum reſtitutione feudi, & fructuum: nec prodeſſet patrono excipere de fidelitate non facta, niſi à tempore quo de integro, tempore & caſu permiſſo, ritè rectéque manum injeciſſet. An autem via oppoſitionis aut actionis conſulatur clienti, *dictum eſt ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 6.

*Præpropere facta prehenſio poſtea non cõvaleſcit

16. Nono quæro, an patronus lapſis induciis poſſit de novo validè prehendere, priore prehenſione illicitè & tempore prohibito facta, non * caſſata nec reparata? Videretur quod ſic, tum cùm ſit nulla, non præſtat impedimentum, tum actui valido ſe non præſtat, *de reg. jur. in* 6. tum licèt ſecunda electio vel collatio facta poſt primam, quæ non eſt ipſo jure nulla, ſed annullanda, antequã prima retractetur & annulletur non valeat. *c. conſideravimus. de electio.* Tamen * ſecunda facta poſt primam ipſo jure nullam, etiam nondum de facto revocatam, vel nullam declaratam, valet & efficax eſt *c. conſtitutis* 1. *de appellat. c. cùm terra. de election. Panorm. in c. auditis. eo. tit. Franciſc. Ripa reſponſ.* 15. *ſub tit. de reſcript.*

*An ſecunda collatio, prima non caſſata valeat.

*Prehenſio ſecunda fieri non poteſt, prima invalida nõ reparata, ſed bene poſt primã validam.

17. Contrarium puto. Ratio, quia patronus illicitè & indebitè occupavit & poſſidet feudum clientelarium, & in legem feudi commiſit, ideo beneficio & commodo ejuſdem legis non debet frui, donec quod malè fecit, in priſtinum ſtatum repoſuerit, qui enim permiſſis aut privilegiis malè utitur, illa amittit. *l. qui fine, in fin. ff. de negot. geſt. c. tuarum. de privileg.* Tum ex quo patronus indebitè feudum invaſit, & à vaſallo abſtulit, & habet illud apud ſe, eſt in continua mora feudi cum fructibus reſtituendi. *arg. l. fin. ff. de condict. furt.* Igitur non poteſt obſequium petere à vaſallo, & ſi peteret, exceptione repelleretur, nec audiretur, fidem ſibi ſervari poſtulans in eo ipſo feudo, in quo legem contractus violat. *l. cum proponat* 2. *C. de pact. c. fruſtra ſibi fidem, de reg. jur. in* 6. Igitur multo minùs poteſt via executiva prehenſionis procedere, ob defectum fidelitatis præſtitæ, & legis ejuſdem feudi non ſervatæ. Tum vaſallus verè hoc caſu ſpoliatus eſt, & licèt formula interdicti unde vi ceſſet contra patronum, qui ut patronus proceſſit, licèt indebitè, & in caſu non permiſſo, *ut diximus ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 5. *num.* 40. tamen æquè via oppoſitionis aut actionis ex lege feudi, ante omnia debet cliens reſtitui, *l. meminerit.* C. *unde vi.* Et ſic concludo, quamdiu patronus feudum illicitè occupatum injuſtè detinet, non poteſt de novo validè, nec efficaciter prehendere, prout nec ullum obſequium aut ſervitium à cliente petere. Nec tenetur cliens etiam interpellatus illi offerre, donec ante omnia ſit reintegratus, vel per eum ſtet quominus plenè reintegretur: quo facto, liberè poterit patronus (modò aliud non obſtet, & fidelitas, & juſta non præſtentur) manum efficaciter injicere, & fructus ſuos facere, juxta §. 1. Secus ſi cliens eſſet ab extraneo ſpoliatus, ut diximus in *d.* §. 1. *gl.* 2. *num.* 3.

18. Item ſecus, ſi patronus ſolo verbo prehendiſſet, etiam ſi vaſallum ipſum, vel ejus colonos & inhabitantes commiſſarios deputaſſet, nihil realiter innovando: quia talis prehenſio ſolo verbo remitti poteſt, nec opus eſt redintegratione facti, quum non præcedat ſpoliatio facti. Et ſic nihil impedit, quin abſque reali redintegratione de novo validè prehendat: prædicta verò procedunt, quando patronus non ſolùm verbo, ſed etiam facto prehendit expulſo vaſallo vel ejus colonis. Secus etiam & tertiò, ſi ipſemet patronus feudum ex alia juſta cauſa poſſideret, putà in pignus traditum, vel fortè etiam conductum, quia quolibet caſu mutationis vaſalli occurrente, poſſet manum injicere, & hoc debitè notificare vaſallo, ut in *d.* §. 1. *gloſſ.* 4. *in princip.* & deinceps jure dominico frui. Quin etiam dum ex juſta & vera cauſa prehenſum feudum penes ſe habet adhuc, ſi libeat (quamvis neceſſe non ſit) poteſt quoties de novo aperitur, & mutatur vaſallus, de novo prehendere, ut latius tradetur *infrà* §. 61. atque etiam interea clientem ad fidelitatis, & alterius ſervitii debiti præſtationem, & jurium ſolutionem, actionibus competentibus ex feudi contractu compellere, ut dixi in *d.* §. 1. *gloſſ. finali qu.* 4.

19. Decimo quæri poteſt, an * per lapſum harum induciarum hæres aut ſucceſſor clientis conſtituatur in aliqua mora? Quod videtur, quum dies etiam legalis interpellet pro homine. *l.* 2. *C. de jure emphyt. c. potuit de locat. gloſſ.* & doctores in *l. ſi mora. ff. ſolut. matri.* ubi Jaſ. *num.* 21. notat fortius & potentius per lapſum temporis à lege, quàm ab homine appoſiti moram conſtitui, etiam ſi eſſet tempus indultum miſerationis gratia. *l.* 1. §. *exactio, C. de. rei uxoriæ. action. l. promiſſor,* §. 1. & ibi Bal. *ff. de conſtit. pecun Mathæus. in nota.* 122. Tamen abſque dubio tenendum, nullam moram per hujus temporis moram incurri, quum non ſit præfixum ad finem interpellandi, ſed poteſtatem patroni ſuſpendendi: quæ etiam quando non eſt ſuſpenſa, quandiu tamen non deducitur ad actum, licet clientibus & eorum ſucceſſoribus liberè & bona fide frui, auctoritate conſuetudinis *infrà* §. 43. & ſic non ſunt in aliqua mora, donec per patronum interpellentur verbo vel facto.

* Harum induciarũ lapſus non conſtituit in mora.

20. Undecimo quæro, utrum * pendente hoc tempore, poſſit patronus citra prehenſionem & executionem feudi, cogere ſucceſſorem vaſalli ad præſtationem fidelitatis, ſeu renovationem inveſtituræ? Videretur quod ſic, ut ſublata vel potius ſuſpenſa via executionis, remaneat via actionis. *arg. l. ſi domus, ff. de ſervitut. urbanor. præd. cum vulg. fac. not. ſuprà* §. 1. *gl. fin. qu.* 2. Contrarium puto ex mente hujus conſuetudinis quæ has inducias concedit favore ſucceſſoris clientis, ut deliberet & ſe præparet ad conditionem clientelarem ſubeundam. Et clarè probatur per ea quæ dicemus *infrà* §. 171. non poſſe contra hæredem procedi, nec via actionis, nec via executionis, pendente tempore deliberandi. Sic è converſo, quando accidit mutatio ex parte patroni, novus patronus nedum non poteſt infra 40. dies à proclamatione prehendere, ſed nec alia via ad fidelitatem vel renovationem cogere. Et eadem ratione decidunt Jaco. Ardizo. *in tit. quib. mod. feud. amit. ſub rub. ſi non peti. vaſall. inveſti. infra. annum* Andr. Iſern. Nicol. de Neapol. Alvarot. in *c.* 1. *in princip. quæ fuit pri. cau. benefic. amit.* non poſſe hæredem vaſalli infra tempus anni & diei, de quo ibi, cogi ad fidelitatem jurandam, vel inveſtituram renovandam.

*Pendentibus his induciis nõ poſſunt jura feudalia peti.

21. Duodecimo quæro, quid de aliis juribus & * ſervitiis? Doctores *in d. c.* 1. variant. Ego, quantum ad conſuetudinem noſtram, dico, quòd interim non tenebitur ad ſolvenda relevia, ex hac ultima apertura deberi cœpta, nec ſi qua alia ſint onera in ſingulis vel certis mutationibus feudi præſtanda. Et intelligo in effectu, quia ſtatim hæres mero jure purè obligatus eſt, ſed habet exceptionem dilatoriam pro omni fidelitate, ſervitio, & alio onere ratione hujus noviſſimæ mutationis debito. Secus de ſervitiis ordinariis, ſi qua fortè quotidie, vel ſingulis annis, aut certis temporibus deberentur, non habito reſpectu ad aperturam vel mutationem feudi: ad illa enim teneretur cum effectu, nec ad ea hujus §. induciæ extenduntur, quia reſpiciunt ſolum jura debita ratione ultimæ aperturæ. Tenetur nihilominus interim hæres vaſalli,

* Verum poſſunt peti pendente hoc tempore.

fidelis

Digitized by Google

fidelis eſſe patrono, eúmque obſervare & revereri, & ſi interim eum offenderet enormiter, vel patronum eſſe ſcienter pernegaret, caderet à feudo, ut dicetur infra §. 43. Sed quid è converſo, an interim hæres vaſalli poſſit cogere patronum ad renovationem inveſtituræ? quod dubio procul fatendum eſt, quum hæc dilatio in favorem clientis, non patroni, ſit introducta.

---

## §. VIII.*

* In veteri conſuetudine fuit quintus.

LE vaſſal qui a eſté receu en foy & hommage par ſon Seigneur, eſt tenu de bailler ſon denombrement (en * forme probante & authentique, écrit en parchemin, paſſé pardevant Notaires ou Tabellion) dedans quarante jours, à compter du jour de ladite reception.

* Incluſa addita fuerunt per novâ conſuetudinê.

## SUMMARIA §. VIII.

1. *De editione inſtrumentorum facienda patrono: duo ſolent fieri* inſtrumenta: *primum agnitionis fidei, ſecundum catalogi.*
2 *Ad quem finem fiant dinumeramenta.*
3. *Vaſallus antiquus non tenetur tradere novum catalogum.*
4. *Tenetur vaſallus ad clientelariarum rerum & jurium declarationem.*
*Idem in emphyteuta.*
5. Q. 1. *An patronus teneatur clienti res feudales oſtendere.*
6. Q. 2. *Mutua eſt editio inter patronum & clientem.*
7. *Vtrum originalis infeudatio debeat oſtendi.*
8. Q. 3. *Quæ fides catalogis adhibenda?*
*Inſtrumenta publica probant rem geſtam contra omnes.*
9. *Quod eſt verum ad limites facti, tempore inſtrumenti geſti.*
10. *Inſtrumentum publicum probat enunciata inter eaſdem partes ad finem principalis, non ſi de his ſeorſum & principaliter quæratur.*
*Eiſdem præjudicant* inſtrumenta inter alios acta, *quibus actus præjudicaret.*
11. Nuda ſcriptura *privata nullum gradum probationis facit.*
*Falſum committitur etiam in privatis ſcripturis.*
12. Sigillum *de ſe non probat.*
*Sigillum non operatur niſi ad finem, gratia cujus apponitur.*
13. *Sigillum ſine ſubſcriptione vel æquipollenti, nihil operatur.*
14. *An præſumatur voluntate domini ſigillum impreſſum.*
15. *Sigilla principum probant.*
16. *Scriptura privata recognita quid operetur?*
17. *Scriptura privata* antiqua.
18. *Martyrologia, Pancharta, cenſuales libri.*
19. *Non poteſt fides ejuſdem ſcripturæ dividi.*
20. *Quandoque libro rationum fides adhibetur pro ſcribente.*
21. *Libris* antiquis *& ordinatè ſcriptis magis creditur.*
22. *Quæ dicantur ſcriptura antiqua?*
23. *Libri confecti* à publicis officialibus *in concernentibus eorum officium, plenè probant.*
24. *Præſumptio qualis qualis.*
25. *Quid de libris qui in certo loco reputantur authentici?*
26. *Scriptura* archivi publici *plene probat.*
*Tria requiruntur in archivo publico.*
*Quando requiratur teſtimonium præfecti archivi?*
27. *Quando requiratur ſolemnis exemplatio?*
28. *Exempla extracta à præfectis ſacrorum ſcriniorum Regis, etiam nemine vocato, plene probant.*
29. *Scriptura* archivi *ubique probat, reprobata communi ſententia.*
30. *Cujus authoritate erigendum archivum:*
31. *Scripturæ archivi non faciunt fidem, niſi ibi tanquam authenticæ repoſitæ ſint & aſſervatæ.*
32. *Quandoque authentica eſt oblatio inſtrumenti, ſed non ejus tenor.*
33. *Vberrima reſolutio, an & quantum* exempla *probent.*
*Exemplum exempli non probat.*
34. *Exemplum poteſt iterum ad finem plenæ probationis inter eaſdem partes, earumve hæredes contemplari.*
35. *Exemplum exempli poteſt inducere præſumptionem hominis, & cauſare bonam fidem.*
36. *Producens ſcripturam, cenſetur eo ipſo fateri omnia in ea contenta.*
*Sed ea confeſſio ipſo jure reſolvitur, ſi inſtrumentum productum reperiatur falſum.*
37. *Exemplum ſolemne non probat, nec retrotrahitur contra tertium.*
38. *Exemplationes ſententiæ, & reliqua in alios etiam ſolemniter acta, non probant etiam ſemiplenè tantum contra tertium, etiam ſubſiſtente ratione connexitatis: ſed ſolùm præſumptionem qualem qualem faciunt.*
39. *Qualiſqualis præſumptio duos effectus operatur.*
40. *Præſumitur contra detrectantem producere originale.*
*Nota quando exemplum ſemiplenè probat contra tertium.*
41. *Exemplum ſolemne antiquum plenè probat con-*



Digitized by Google

tra omnes.

42. Exemplum confectum ab eodem notario cum omni tenore & ſolemnitate, eſt verum originale.

Differentia Notarii & Tabellionis.

43. Logomachia Doctorum ſuper Barthol cum ſeipſo concordando.

44. Vera conciliatio.

45. Paria ſunt, totum ſcribere vel ſubſcribere.

46. An notarius debeat pluries eidem parti conficere inſtrumentum? arreſtum; 47. 53.

48. Quando tenor procurationis contractui inſertus probet mandatum. Quantum referat exemplum fieri ab eodem vel alio tabellione.

49. Relatio præteriti inſtrumenti etiam ab eodem tabellione facta, non plenè probat, niſi quatenus actus potuit tunc repeti. 50. 52. 55. 56.

51. Gabella ſoluta de contractu non ſolvitur de contractu facto in pretoris executionem. 56.

54. Tabellioni vel teſti atteſtanti de facto ſuo magis creditur, quàm ſi de alieno.

57 Antiquitas facit præſumi pro poſſidente contra non poſſidentem.

58. Novus intellectus ad l. fin. C. de fid. inſtrument. & cap. accepimus, extra eod. tit.

60. Limitatio ad l. fi. C. ſi ex falſ. inſtrum.

61. Exemplum omni carens ſolemnitate, non juvatur antiquitate.

62. Idem ſi ſit aliquatenus ſolemne, ſed recuſatur productio originalis.

63. Quatenus & quantum probet exemplum non planè ſolemne.

64. Notarius non poteſt inſtrumentum conficere, niſi de his quæ in ejus præſentia geruntur à partibus, & quorum notitiam habet propriis ſenſibus.

65. Judicis præſentia & authoritas eſt de forma publicationis.

66. Statur exemplo, quando culpa adverſarii periit originale.

67. Quam exactum æquilibrium in probationibus expendendis. 68.

69. Exemplum habens unius ſolius notarii ſubſcriptionem, non facit judicium.

70. Quomodo accipiendum, quòd exemplum conſenſu partium factum probet? 71.

72. An exemplum minus ſolemne parte non opponente probet?

73. Præſumitur ſolemnitas extrinſeca enunciata, cujus defectus non opponitur.

74. Sufficit in genere opponere.

75. Qualiter intelligendum, in antiquis ſufficere probationes quales haberi poſſunt?

76. Antiquitas non inducit, ſed coadjuvat repertam probationem.

77. Enunciativa in antiquis probant.

78. Nedum acta litis, ſed etiam compromiſſum probatur per verba enunciativa ſententiæ antiqua.

79. Antiquitas in materia probationum duo operatur.

80. Præſumptio quæ oritur propter antiquitatem, tollitur ſi per ipſammet ſcripturam appareat de contrario.

81. Reſolutio quando dicantur eſſe in antiquis. 82.

83. Ubi agitur de gravi præjudicio alterius, non ſufficit minus ſpatium triginta annorum, ad præſumendam ſolemnitatem, vel coadjuvandum probationem.

84. An unicum ultimum inſtrumentum renovatæ inveſtituræ probet abſque originali infeudatione?

85. Dictio, ſicut, ſecundum, & ſimiles, ſtant cauſaliter. 86.

87. Niſi in confirmationibus in forma communi, ubi ſtant conditionaliter.

88. Aliud tamen in confirmatione cum cauſa cognitione, vel ex certa ſcientia, quia hac quod nullum eſt validat.

Confirmatio etiam ex certa ſcientia, reſtringitur ad limites confirmati.

89. Quomodo cognoſcatur an confirmatio ſit in forma communi: an verò ſit ex certa ſcientia & diſpoſitiva?

90. Confirmatio etiam ex certa ſcientia non retrahitur ad datam confirmati in præjudicium tertii.

91. Imò non tollit jus tertio acquiſitum.

Clauſula ex certa ſcientia nil operatur, niſi in his quæ apparet confirmantem vel reſcribentem certo ſciviſſe.

92. Infeudatio ſimpliciter facta refertur ad conſuetudinem loci.

Natura actus debet accipi ſecundum conſuetudinem loci, quæ eſt ibi jus commune.

93. Niſi conſtet de relato, relatio etiam diſpoſitoria eſt nulla, niſi quatenus in ſe eſt certa & ſpecifica.

94. Renovationes regulantur & reformantur ad originalem conceſſionem, ſi de illa appareat.

95. Confeſſio relata ad aliud non valet, ſi aliter appareat in relato.

96. Eo ipſo quòd recognitio diſcrepat à prima conceſſione, apparet erronea, niſi probetur de certa ſcientia, & animo primam conceſſionem immutandi.

97. Quid feudum novum paternum vel antiquum?

98. Propriè non differunt feudum novum, antiquum vel paternum, quia ſemper ſoli deſcendentes primi inveſtiti à quo cœpit feudum, ſuccedunt.

99. Quid operatur clauſula, jure feudi paterni vel antiqui, in nova conceſſione appoſita.

100. Clauſula, jure feudi aviti, tam paterni quàm materni, facit quod deſcendentes vel conjuncti per fœminam poſſunt ſuccedere.

101. Clauſula, jure feudi antiqui, noviter expoſita.

102. Fallit in non habente poteſtatem, ut in Prælato Eccleſiæ.

103. 104. Sola confeſſio Prælati & capituli ſufficit ad obligandum Eccleſiam in mutuo.

Digitized by Google

105. *Renovatio feudi quid in dubio probet.*
106. *Renovatio inveſtituræ facta à Prælato, fundat intentionem vaſalli contra Eccleſiam.*
*Prehenſio patroni conſervat jus & poſſeſſionem vaſalli.*
107. *An feudum præſumatur novum vel antiquum?*
108. *Simplex renovatio vel inveſtitura non facit fidem contra Eccleſiam pro vaſallo, qui non eſt in aliqua poſſeſſione.*
109. *Secus ſi ſit in poſſeſſione, quia tunc confeſſio prælati fulcitur juris præſumptione.*
*Tutius eſt nullum, quàm defectivum oſtendere titulum.*
110. *Clauſula*, jure fundi paterni, *operatur, ut etiam feudum novum poſſit in agnatos domino invito transferri.*
111. *Sed nihil minus poteſt inveſtitus alienare in remotiorem agnatum. Sed ſi in merè extraneum, redit ad dominum. Nec poteſt renovari niſi per maſculos deſcendentes inveſtiti.*
112. *Etiam in feudis nihil ſpeciale in fratre cui ut extraneo non poteſt quis ſtipulari, niſi ſecuta ſatisbabitione, reintegra, & tempore congruo.*
113. *Pacta dotalia intelliguntur favore mulieris, nec patiuntur jus retractus etiam cognatis.*

HOc eſt, dinumeramentum (ut craſſius & apertius loquar) in qualibet autem renovatione inveſtituræ poſſunt & conducit fieri duo inſtrumenta. Primum, de fidelitate facta per clientem, & admiſſione in fidem facta per patronum, ratione talis rei, quæ ab eo tenetur in feudum ſerviens, ratione talis feudi, vel loci dominantis. Et iſtud eſt verum inſtrumentum renovatæ inveſtituræ, & contractus feudalis. Et ſi debeantur quædam relevamenta, ſolet ibi inſeri clauſula de eorum ſolutione facta vel promiſſa. Tum ſolet inſeri clauſula de dinumeramento præſtando infrà 40. dies immediatè ſequentes, juxta hunc §. vel in longius tempus, prout placebit patrono prorogare. Solet etiam communiter inſeri clauſula illa vulgaris, *ſalvo jure noſtro & alieno*, de cujus effectu tractabitur infrà §. 66. Secundum inſtrumentum, in quo ſpecificè declaratur, in quo conſiſtat res feudalis, ejus ſitus, & ſingula pertinentia minutatim deſcribuntur. Primo loco deſcribendo principalem manſionem, ſi qua ſit, cum ſuis acceſſoriis & reliquis ædificiis, & quot jugera ſoli contineant. Secundo loco ſingula prædia cum eorum ſitu, qualitate, quantitate, & confinibus. Tertio loco cenſualia & vectigalia prædia, cum eorum ſitu, quantitate, qualitate, à quibus detineantur, & quantum cenſus, vectigalis & oneris debeant. Quarto loco cæteræ ſervitutes aut jura alia quæcunque debita vaſallo ratione talis feudi, ex conceſſione & inveſtitura feudi. Ultimo loco ſubfeuda ab hoc feudo dependentia, cum eorum particulari declaratione, pro qua tutius & facilius facienda, ſolent dinumeramenta ſubvaſallorum ad contextum inſeri, in catalogis quos vaſalli immediati patroni tradunt ſuperioribus patronis. Nec refert, ſi dictus ordo convertatur, dummodo minutatim, clarè & verè ſingula, in quibus conſiſtit feudum, declarentur. Quandoque tamen diligentiores vaſalli ſimul cum fidelitate dinumeramentum offerunt, & fit unum ſolum inſtrumentum de oblatione fidei & dinumeramenti, & de admiſſione utriuſque, vel ſolius fidei. Si (ut frequentius & tutius eſt) patronus velit ſuper dinumeramento deliberare, ut infrà §. 10.

2. Et fit iſtud dinumeramentum ad optimum finem, ut ſciat patronus quæ ſint ſua, quæ verò clientis, & è converſo. Et inter res clientis, quæ ſint feudales patrono ſubjectæ, in clientelari conditione: quæ vero ab eo liberæ, ut etiam promptius cognoſcatur, quantum debeatur relevamentorum nomine. Unde licèt ſemel vel pluries idem dinumeramentum fuerit traditum per prædeceſſores vaſalli, & hodie adhuc nihil ſit immutatum, expedit tamen cauſa juris & probationis conſervandæ, vel idem dinumeramentum iterum à novo vaſallo offerri, ſignari & recognoſci: unde non ſufficeret ſolis verbis ſe referre ad dinumeramenta prædeceſſorum, ſed ſaltem unum ex illis debet realiter produci & approbari. Et illud quod diximus primum inſtrumentum, vocant Gallici, *adveu*, & ſimpliciter vel aptius, *reception en foy & hommage*. Iſtud verò ſecundum vocant, *adveu & dénombrement*, eo quòd in iſto cliens dinumerat ſingulas res & jura feudi, & eaſdem agnoſcit ſe tenere à patrono in tale ſuum feudum ſerviens, ratione talis feudi vel loci dominantis patroni, & ſic continet agnitionem & dinumerationem.

3. Et adverte, quòd hic §. & §. ſequens, intelliguntur in novo vaſallo. Si enim ſit mutatio ſolum ex parte patroni, tunc* antiquus vaſallus, qui ſemel in fidem admiſſus fuit, & catalogum tradidit, non tenetur iterum tradere, ſed ſolum debet fidelitatis obſequium, ut infrà §. 10. Et intellige quòd antiquus cliens non tenetur tradere, ad vitandum manum dominicam, ut in §. *ſequenti*. Sed ſi ex qua juſta cauſa patronus petat editionem, debet fieri, *ut dicam ſtatim infra eodem quæſt.* 2. Sed ad hoc debet patronus venire via actionis vel implorationis officii judicis, non autem poteſt compellere via prehenſionis, quia non habet locum niſi in caſibus expreſſe à conſuetudine permiſſis.

* Vaſallus antiquus non tenetur tradere novum catalogum.

4. Notatur in textu ibi, *eſt tenu*, clientem teneri propriis impenſis conficere & tradere hujuſmodi catalogum. Ratio, quia quamvis illud fiat ad commodum patroni & clientis, tamen eſt principaliter ad utilitatem clientis, qui habet utile dominium, ut notatur *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 8. Et quòd* ad claram & particularem declarationem & oſtenſionem rerum feudalium teneatur vaſallus, de jure etiam circumſcripta ſpeciali conſuetudine, tenet gloſſa *in l. penult. in ver. jurata. C. quando & quibus quarta pars lib.* 12. *C.* & ibi Bartol. Luc. Joann. de Plat. in *fin.* Hoſtien. in *ſumm. titul. de feud.* §. *quibus modis feud. amitt. verſ. quid ſi vaſallus.* Alberic. in *l. ſi certis annis. col.* 3. *num.* 10. *C. de pact.* & *in l. Titius* 2. *ff. de action. empt.* Joann. Faber. §. *præjudiciales. Inſtit. de action.* Angel. in *l. ſi rem, ff. de rei vendicat.* latè Jacob. *in inveſtitur. feud. verſicul. dictique vaſalli promiſ. collat.* 5. 6. 7. Joann. Petr. de Ferrar. in *lib. quo agitur ad fidei. præſtat. gloſſ. verſ. ſuper ſolaterra. verſ. quod autem.* Præpoſitius in §. *vaſallus. collat.* 2. *ſi de feud. fuer. controverſ. inter dom. & agnat.* Ludov. Rom. *conſil.* 163. *conſtitutio curiæ, collat. ultim.* *Jaſ. in l.* 2. *ad fin. gloſſ. magna. quæſt.* 15. *collat.* 57. *C. de[…]ure emphyt.* Idem dicendum * in emphyteuta, Alberic. in locis præallegatis & in *l. plures apochis. C. de fide inſtrum.* Baldus *in conſil.* 225. *quæſt. eſt de terra. lib.* 1. Alciat. *l.* 1. *collat.* 8. *ſuper* 6. *caſu, C. de edend.* poſt Jaſon. in dicto §. 2. *coll.* 57. Angel. *in cap. prætor ait,* §. *is etiam. ff. de edend.* ubi malè addit, *quòd ſi non edat, præſumitur finita:* quod eſt falſum, niſi conſtet de dolo & aliis circumſtantiis. Vide quæ ad hæc cumulavit Boeri. in *conſuetudinis* Bituric. §. 12. *Chaſſan. in conſuetud. Burgund.* §. 4. *eodem titul.* Quod ſi vaſallus aut emphyteuta nolit declarare & oſtendere, tenent præfati Doctores poſt Speculatorem *in titul. de locat.* §. *nunc aliqua, verſ.* 69. omnia ejus bona præſumi feudalia vel emphyteuti[…], & ſequuntur Jaſon. in *l.* 2. *quæſt.* 13. *num.* 173[…] *C. de jur. emphyt.* Franc. Curtius in 2. *part.* 2. *feud. quæſt.* 6. Idem voluit Bald. *conſ.* 225. *quæſtio eſt de terra lib.* 1. Carol. Ruin.

* Tenetur vaſallus ad clientelariam rerũ & jurium declarationem.

* Idem in emphyteuta.

*conſ.* 50. *num.* 14. *lib.* 1. quod ultimum non eſt ſimpliciter verum, ut etiam ſenſit Bald. in *addit. ad Speculat. titul. de locat. in ver. Eccleſia conceſſit.* ſed prædia pignoranda ſunt, & tunc ſi vaſallus neget, & convincatur de mendacio, cadet à feudo: ſi autem confiteatur, cogetur recognoſcere, ut tradunt Bald. Præpoſitus in *d. l. vaſallus* §. 1. *ſi de feud. fuerit controv. inter dom. & agnat.* Adverte, hæc pœna non habet locum in cenſu, ut plenè dicam *infrà.* §. 72. *gloſ.* 1. *numer.* 169. & in feudis non eſt æquum, æque periclitari dominum, ut negantem vaſallum, videlicet ut dominus directus omnino ſemper perdat jus ſuum, niſi determinatè probet, ſingulas glebas prehenſas à ſe feudaliter moveri. Ideo opinio Speculatoris Alberic. Bald. & communis poteſt ſalvari, ſanè intelligendo non de omnibus terris diffitentis, ſed tantum de prædiis, quæ vaſallus, emphyteuta, vel cenſuarius poſſidet in certo loco, pro quibus in genere recognovit homagium, canonem, vel cenſum, quia ſive declarare nolit, ſive etiam velit, ſed ob mutationem confinium, quæ temporis lapſu contigit, non poteſt determinatè oſtendere, quid & quantum (ex his quæ ibi poſſidet) in feudum, cenſum, vel emphyteuſim ab actore teneat. Tunc præſumitur, quòd omnia prædia, per eum ibi poſſeſſa, ſint feudalia, emphyteutica vel cenſualia reſpectivè, videlicet ejus conditionis, ſub qua ſolitus eſt in genere recognoſcere ab actore, qui habet intentionem fundatam, exceptis his quæ reus doceret ſe noviter alio jure acquiſiviſſe, vel ab aliis moveri, aut alterius conditionis eſſe, & ita propriè loquuntur Alberic. Baldus & alii in locis præfatis. Carol. Ruin. *conſil.* 50. *lib.* 1.

* Patronus tenetur clienti res feudales oſtendere.

5. Quæro primò, * an è diverſo teneatur patronus declarare & oſtendere clienti, res feudales, earum fines, & in quibus conſiſtat feudum? Reſpondeo ſic, ita tenet gloſſ. Alvarot. Præpoſitus in *l. Imperialem.* §. *illud quoque de prohib. feud. alienat. per Federic.* Quod ego intelligo in feudo de novo conſtituto, vel jam diu poſſeſſo per patronum, fortè ex defectu vaſalli, quia novus vaſallus debita obſequia & jura præſtans, juſtè petit oſtendi, quibus in rebus feudum conſiſtat. Secus in vaſallo exiſtente in poſſeſſione, qui quum ad rerum feudalium curam & cuſtodiam teneatur, non debet eandem requirere à patrono. *argumento l. ſi quis ex argumentariis.* §. *prohibet. ff. de edend.* & hoc niſi ex juſta cauſa. puta propter abſentiam, vel inſtrumentorum amiſſionem, notitia obſcurata, vel ſi ſit hæres probabiliter hęc ignorans; tunc enim tenebitur patronus facere, quod ſibi non noceret, imò ſibi & clienti prodeſt, impenſis tamen clientis, ſi quas hujuſmodi negotium deſideret. Quòd ſi forte patronus æquè ignoret, juramento ſe purgabit, *ut in quæſt. ſeq.*

6. Secundo quæro, vaſallus offert dinumeramentum, patronus deliberaturus petit edi & oſtendi ſibi vetera dinumeramenta & inſtrumenta feudi, an teneatur vaſallus? Breviter reſpondeo. Aut quæritur ad evitandam manum dominicam, ſeu ad effectum obtinendi levationem manus dominicæ, & impediendi prehenſionem feudi, de qua in §. *ſeq.* Et non tenetur, ſed ſatis eſt unum & ultimum dinumeramentum offerri: quo facto ceſſat conſuetudo concedens prehenſionem feudi. Aut quæritur an teneatur ex bona fide, & natura contractus, & poſſit compelli via actionis. Et dicendum quòd ſic, & * è converſo patronus tenetur edere clienti, quod procedit etiam reſpectu veterum renovationum, & originalium inſtrumentorum conceſſionis feudi, ut quoties opus fuerit, viciſſim debeant non tradi, ſed edi. Et idem juris eſt inter dominum & emphyteutam, vel cenſuarium, ut probatur per textum in *d. l. Titius.* & ibi Alberic. *ff. de action. empt. in l. creditor. in fin. princip. ff. eodem titul. in l. inſtrumenta.* & ibi Baldus. *C. de fideicommiſſo.* Baldus in *l.* 2. *C. quomodo, & quando judex. & in addit.* Speculat. *titul. de locat. ver. emphyteuta cogitur.* Jaſon in *d. l.* 2. *quæſt.* 15. *C. de jure emphyteut. in prælud. feud. collat.* 15. *num.* 51. Nec obſtat regula, neminem cogi dicere vel edere titulum rei ſuæ, vulgari, *l. cogi. C. de petit. hæredit.* quia loquitur in poſſeſſore nomine proprio, & nihil recognoſcente ab actore. Secus in eo qui fatetur ſe vaſallum, vel emphyteutam. Doctores in præfatis locis. Decius in *conſil.* 61.

* Mutua editio inter patronum & clientē.

7. Nec etiam obſtat quod dom. Phyrrhus in *conſuetudi n Aurel.* §. 63. *eodem.* ſcripſit non teneri originalem infeudationem oſtendere, quia hoc debet intelligi, quantum ad neceſſitatem probationis feudi, vel emphyteuſis, quæ ſufficienter fit per inſtrumenta ultimarum renovationum, ut ſtatim dicam in §. *ſeq.* Secus quantum ad utilitatem alterutrius partium habentium cauſam ad invicem, ut hic, quo certior fiat patronus, vel cliens, de conditionibus, & oneribus inveſtituræ, & an quid indebite addatur, vel detrahatur in ultima renovatione, vel dinumeramento, quia tunc nedum ultima, ſed etiam omnia vel originalia inſtrumenta edenda ſunt, & exemplum ſeu copia danda quod debet intelligi affirmanti etiam cum juramento (ſi poſtulatur juramentum) ſe non calumnioſè poſtulare: ut notat Speculat. in *titul. de loca. nunc aliqua. ver.* 141. per textum in *l. ſi quis ex argentariis.* §. *exigunr. de edendo ſeq.* Angel. in *l. prætor ait.* §. 1. *eodem titul.* *Jaſon. in l.* 2. *eodem.* Et ab habente facultatem hanc editionem faciendi, in qua is à quo petitur editio, ſi non habeat, nec dolo deſierit habere, poterit ſe purgare juramento. Et ita decidit Baldus & alii in *cap.* 1. §. *vaſallus.* 1. *in fin. ſi de feud. defunct. content. ſit inter dom. & agnat.* Jacob. in dicto *verſicul. dictique vaſalli promiſ. recogn. collat.* 6. & quæ plene tradunt ſcribentes in *l. ſi quis ex argentariis* §. *fin. ff. de edend. in l. fin. de fid. inſtrum.* Paul. *l.* 2. *in fin.* & ibi Alexand. & Philipp. Corn. *C. de teſtam. Aretin. in conſil.* 120. *procedendo.* Et iſtud eſt generale, tam in locis quæ jure Romano, quàm quæ jure Gallorum conſuetudinario reguntur.

Non obſtat conſuetudo Alverniæ, *eodem titul.* §. 9. quia intelligitur ſecundum ſex §. præcedentes & §. immediate ſequentem, videlicet quando feudum eſt deprehenſum ex defectu vaſalli, & poſſeſſor non vult abnegare, nec agnoſcere dominum, ſed pendente lite frui ut prius, vel habere manus levationem ſaltem proviſionalem, donec actor docuerit de jure ſuo. Quod eſt inſolens, & contra omnes conſuetudines feudales regni, *ut dixi infrà in* §. 31. Secus ſi poſſeſſor dubius & timidus ſufferens interim prehenſionem, petat ab actore, ſibi titulos & auctoritates edi, offerens jus ex illis capere, vel illis ſtare, quia tunc actor ad hoc tenetur, abſque eo quod reus teneatur prius, *advouer ou deſavoüer*; id eſt agnoſcere vel abnegare, dummodo manum interim domini redintegret, ſi eam ſpoliavit, videlicet ſtante interim prehenſione feudali, & ita etiam contra ducem Nivernenſem judicatum fuit, pro quodam decano de Mehun per præfectos libellorum palatii.

8. Tertio quæro, an * hi catalogi probent? Reſpondeo ſic, inter quos confecti ſunt dummodo ſint recogniti, vel alias in forma authentica. Et idem dicendum de libris cenſualibus, & aliis conceſſiones ſeu renovationes inveſtiturarum continentibus. Et ut plénius & reſolutivè habeas, diſtingue. Aut iſte catalogus eſt confectus ab altera partium tantum, puta à ſolo cliente, nec adhuc fuit admiſſus, nec approbatus per patronum, & tunc nihil operatur, ut pote deficiente ſubſtantia actus, qui conſiſtit in voluntate & conſenſu utriuſque partis ſimul & non alterutrius tantum. Unde vaſallus ſive agendo, ſive excipiendo, non poteſt ſe juvare iſtis dinumeramentis, niſi conſtet de acceptatione, vel approbatione patroni, verbo, ſcripto, vel facto, ut ſi ea patronus inſeruerit in ſuis dinumeramentis ſuperiori domino traditis. Aut iſte catalogus ſecundum ſui formam & tenorem, eſt confectus & ac-

* Catalogis quæ fides tribuenda.

Digitized by Google

ceptatus inter clientem & patronum. Et tunc, aut eſt in forma publici inſtrumenti, puta continens ſubſcriptionem duorum notariorum, vel inſcriptionem duorum teſtium cum ſubſcriptione unius notarii, & datam temporis, vel alias in forma authentica, de quo infrà §. 66. Aut caret forma publica & authentica. Primò, caſu nihil aliud requiritur, ſed ſtatim plenè probat. Et adverte, aut quæritur, quo ad veritatem ſeu probationem rei geſtæ, ſive actus & facti in eo contenti. Et plenam fidem facit quoad omnes, nedum inter patronum & clientem, & eorum hæredes, vel cauſam habentes, ſed * etiam contra quoſcunque extraneos: quoniam acta vel quæcunque ſcripta publica probant ſeipſa, id eſt rei taliter geſtæ fidem faciunt inter quoſcunque, ut decidit Bartol. in *l. cum lite mortua. collat.* 1. *ff. judicat. ſolui. in l.* 2. *collat.* 2. *C. de edend.* & ibi Baldus *collat.* 3. Angel. Salic. *collat.* 1. Decius *collat.* 9. *num.* 51. Andr. Alciat. in *commen. d. l.* 2. *gloſſ. fin. collat.* 1. Idem Baldus in *rubr. collat.* 2. *verſ. ſequitur videre. C. de fide inſtrum.*

* Inſtrumenta publica probant rem geſtam cõtra omnes.

9. Decius in *cap.* 1. *collat. fin. num.* 24. *de fide inſtrum.* Socin. *conſ.* 205 *difficultas. collat. fin. ver. non obſtat ſecundum. lib.* 2. quod ego intelligo & limito eſſe verum ad limites & ſubſtantiam facti, tempore inſtrumenti geſti, & in ejus tenore contenti & affirmiti: Secus quoad facta vel circunſtantias quæ tunc non fiunt, nec diſponuntur, ſed tantum recitantur: ut ſi inſtrumentum contineat talem procuratorem patroni, inveſtiviſſe clientem de tali feudo antiquo. Si tale inſtrumentum ſit publicum, probat quo ad omnes ipſum factum inveſtituræ, & quod inveſtitor dicebat ſe procuratorem, & quod uterque dicebat feudum eſſe antiquum. Sed non probat qualitatem procuratoris, & antiquitatis feudi, niſi inter quos confectum eſt inſtrumentum: & hoc etiam non eſſet probare nudum factum, ſed effectum.

10. Aut quæritur quoad jus & effectum actus geſti, & tunc aut inter quos confectum eſt, eorum hæredes, vel cauſam habentes, inquantum cauſam habet, aut inter penitus extraneos. In primo membro plenè probat, & præjudicat, nedum in tenore & diſpoſitivis inſtrumenti, ſed etiam in enunciativis, & quoad omnem ſolemnitatem & præſumptionem reſultantem ex inſtrumento, & contentis in eo, & quo ad omnem ſuam virtutem & efficaciam: inquantum tamen reſpicit vires & effectum actus principalis geſti, *ut not. in l. optimam. C. de contra. & commit. ſtipulatio.* Secus ſi * de enunciatis, & præſumptionibus inſtrumenti, per ſe principaliter, ſeorſum à principali actu diſputaretur: tunc enim tale inſtrumentum non facit plenam fidem, ſed ſolum præſumptionem, vel ſemiplenam probationem, etiam inter eaſdem partes, *ut not. omnes canoniſtæ in cap. illud, de præſcript.* Alexand. *conſ.* 21. (ubi in annot. dixi) *lib.* 1. *Matth. Matheſi. ſingul.* 8. Philipp. Decius in *cap. per tuas. num.* 7. *& conſ.* 213. *in fin. conſ.* 348. *in fin. & dicemus alibi plenius.* Secundo membro, videlicet inter extraneos. Et illis non præjudicat, quia res inter alios acta, non nocet, nec obligat, nec facit jus inter alios. in *rubr. & per totum C. res inter alios acta l. fin.* §. *ante omnia. ff. de pact. cum ſimilibus*, & in terminis noſtris ia decidit *Franciſcus Curtius in tract. feud.* 2. *parte* 2. *quæſt.* 6. quod limito, niſi inquantum ex diſpoſitione juris actus geſtus eis præjudicaret, puta quoad acquiſitionem tituli & conditionis uſucapiendi, vel præſcribendi, nec non bonæ fidei fructuumque lucrandorum, quia quod ad hæc & alia hujuſmodi, inſtrumentum extraneis præjudicat ex regulis vulgaribus eiſdem * nocere acta vel inſtrumenta actus, quibus & quatenus actus ipſe noceret, ſive in judicialibus, ſive in extrajudiciariis, ut tradunt Bartol. & omnes ſcribentes in *d. l.* 2. *C. de edend. in d. l. cum lite mortua. ff. judicatum ſolvi.* Innoc. & canoniſtæ *in cap. cauſamque de teſtibus.* Et ita exponenda ſunt dicta doctorum ubicunque perfunctoriè, & craſsè (ut plerumque ſolent) loquendo, dicunt inſtrumentum publicum inter extraneos non probare, quia ibi verbum *probare* per κατάχρησιν, ſive impropriè pro jus efficere, ſive præjudicare accipitur, cæterum verè & propriè loquendo, publicum inſtrumentum erga omnes eſt æquè publicum, & probans, ut dictum eſt.

* Enunciativa inſtrumenti.

* Effectus inſtrumentorum contra eos extenditur quibus actus noceret.

11. Secundo principali caſu, quando catalogus non * habet formam publicam & authenticam, & tunc quum ſit ſcriptura privata de ſe, neque probat, neque præjudicat etiam inter eaſdem partes. *l. inſtrumenta. C. de probat. Aut ſi quis vult. in fin. C. qui potior. in pignor. habeat. cum ſimi.* Et ſi * eſt omni alio adminiculo deſtituta, teneo quòd nullum gradum probationis facit, nec etiam ſimplicem præſumptionem, *per l. rationes, l. exemplo. C. de probat. & textum in Authent. de inſtrum. cauſ. & fidel.* §. *ſi verò quiſquam. collat.* 6. ubi dicitur confidentem nudæ ſcripturæ privatæ, totum in adverſarii fidem ſuſpendere: igitur deficiente illius fide, nihil remanet, quamvis gloſſa & ibi Bartol. Angel. in *d.* §. *ſi verò quiſquam. in verſicul. invenerit.* Alberic. in *l. admonendi. collat.* 2. *ff. de jurejurand.* & ibi Bartol. *collat.* 4. quem Alexand. ibi *collat.* 12. Jaſon. in *lect. & repet.* & omnes ſequuntur. Alexand. *conſil.* 139. *num.* 8. ubi in annotat. dixi *lib.* 6. Panorm. Felin. & alii canoniſtæ in *cap.* 2. *de fide inſtrum.* Hyppo. de Marſil. in *repet. rubr. Cod. de probat. verſicul. ulterius dico.* Jaſon *conſil.* 129. *collat.* 2. *verſicul. Secundò moveor.* & ferè omnes ſcribentes quotquot legi, tenent contrarium, ut ſaltem faciat præſumptionem qualem qualem, & aliquem modicum probationis gradum. Sed quod non ſit alicujus firmitatis, eſt textus in *dict. cap.* 2. *de fide inſtrum. ibi, non videtur nobis alicujus firmitatis*, quod verbum *alicujus* etiam minimam excludit, ut ibi declarat Philipp. Decius tenens in notab. 4. *collat.* 1. *& collat.* 3. *verſicul. & ulterius.* quòd nullam præſumptionem facit: & idem ſenſit Angel. in *d. l. admonendi. collat.* 3. quamvis autem increbreſcente hominum malitia, & rareſcente fide, hujuſmodi privatæ ſcripturæ jamdudum cœperint eſſe nullius fidei; non tamen ſunt omnino inutiles, quoniam multis modis, & adminiculis verificari poſſunt, *ut in d. l. inſtrumenta & locis præallegatis*, ad quæ remitto, quum non ſit hic locus diſſerendi, unde ex quo verificatæ præjudicarent qui * eas falſificaret, vel falſis ſcienter uteretur, incideret in legem Corneliam de falſis & tanquam falſarius eſſet puniendus, ut eſt textus gloſſa & doctores in *l. qui veluti, in l. damus. C. ad leg. Corn. de falſis textus in l.* 1. §. *rationes. ff. eodem titul.* Ang. Aretin. in tract. *maleſic.* in verſicul. *falſario. collat.* 3.

* Catalogus forma publica deſtitutus fidem non facit.

* Nuda ſcriptura, privata nullũ gradum probationis facit.

* Falſum committitur etiam in privatis ſcripturis.

12. Hanc concluſionem amplio etiam ſi ſit * ſigillata ſigillis & armis ſive inſigniis patroni, & clientis, quia (principibus & magnis dominis exceptis) eorum ſigilla non ſunt authentica, ſed privata, & ſic non magis probant, quàm ſcriptura, vel ſubſcriptio privata, quæ nullius eſt fidei, niſi ſit recognita, aut alias verificata. Ita tenent Alberic. Bartol. Paul. Joann. de Prato. in *l. ſi procuratorem.* per illum textum, *ibi hoc caſu literis ejus approbatis. ff. de procurat. fac. l. fin. ibi, ſi de earum ſide conſtiterit. ff. de probat.* Rom. *conſil.* 303. *hac ſcriptura.* Ad duo tamen potiſſimum prodeſt ſigilli privati impreſſio. Primum ut facilius & promptius ſcriptura privata verificari poſſit, quia quanto plura ſigna & ſolemnia adhibentur, tanto major & plenior habetur ratio certitudinis & veritatis detegendæ, & minor occaſio falſitatis vel erroris. Secundum ut verificato ſigillo appareat intenſius de complemento actus, & ſolemni conſenſu & approbatione ſigillantis, contra quem plenè probat, & præjudicat pro ratione finis, gratia cujus ſigillum eſt appoſitum, ſi enim * ad finem teſtimonii, non probat contra ſigillantem, niſi eum teſtem fuiſſe: nec quantum ad vim & effectum actus geſti præjudicat. *l. Cajus. ff. de pignor. action. l. Titius*, §. *Lucius. ff. de legat.* 2. Secus ſi ad diſpoſitionem & ſubſtantiam actus apponatur, *l. fidejuſſor.* §. *pater. de pignorib. l.* 2. & ibi Joann. Faber Alberic. Baldus Salic. *C. de reb. alienis*

* Sigillum de ſe non probat. vide plura apud Craveтam libro de antiquitatibus tẽporum parte 1. cap. Quæritur etiam. nu. 44 & ſeq. adde Socinum regul. de ſigillis ignotis 374.

* Sigillum non operatur niſi ad finem gratia cujus apponitur.



Digitized by Google

*non alien.* Bartol. in *l. ſicut.* §. *non videtur.* *ff. quibus modis pignus vel hypoth. ſolv. in l. tribunus.* §. 1. & ibi Angel. *ff. de teſtam. milit.* Angel. in *l. Titius. in fin. ff. quibus modis pignus vel hypoth. ſolv.* Bartol. & Alexand. in *l. quæ dotis. in fin. ff. ſolut. matrimon.* Baldus in *l. mutuæ. C. ſi cert. petat. in l. ſi pater.* per illum textum *C. de fidejuſſor.* Firmian. in *tract. de Epiſcopi* §. 3. *lib.* 1. *num.* 13.

13. Sigillum enim per ſe nihil loquitur, & ſine ſubſcriptione, vel æquipollenti, nihil operatur, inquit Baldus in *l. falſus in fin. C. de furt.* & eſt teſtis mutus, & incertus, ait idem Baldus *de pace Conſtant. in verſicul. Imperialis. collat.* 2. unde ſecundum Innoc. & Panorm. in *cap.* 2. *collat. fin. de fide inſtrum.* quandocunque ſigillum imprimitur, debent exprimi tria, videlicet cujus eſt ſigillum, & à quo apponitur, & propter quid apponitur, & niſi iſta appareant, vel ex aliis circunſtantiis poſſint deprehendi, ſigillum nihil operatur. Et ita debent concordari quod vult Bartolus *in proœm. ff. veter. num.* 5. *& in l. ad teſtium.* §. *ſi quis ex teſtibus. ff. de teſtament.* ſigillum ſine ſubſcriptione non operari cum eo quod in oppoſitum ſcribit Baldus in dicta *l.* 2. *C. de rebus alien. non alien.* dummodo, ſcilicet aliunde appareat à quo, & ad quod ſigillatum ſit. Ita etiam ſentit Philipp. Decius in *cap. tertio loco. in princip. de probatio.* reprobando opinionem Angel. in *l. conſentaneum. collat. penult. C. quomodo & quando judex.*

* Quando conſtat cujus eſt ſigillũ. an præſumatur ejus voluntate impreſſum.

14. Si igitur contra patronum producatur inſtrumentum dinumerationis, vel inveſtituræ, ſignis ſuis & armis ſigillatum: & neget ſua eſſe ſigilla, vel voluntate ſua appoſita, probandum * erit, ab eo, vel ejus voluntate ſigillatum eſſe quo probato non erit neceſſe probare ſua eſſe arma vel ſigilla, quum alieno ſigillo, vel annulo quis ſignare poſſit. *l. ad teſtium.* §. *ſi ab ipſo. ff. de teſtam.* nec etiam ſufficeret patronum confiteri, vel aliter probari ſua eſſe arma & ſigilla, ſi neget voluntate ſua appoſita, quia ſigna privata facillè ſubripi vel fingi poſſunt. *l.* 1. §. *ſed ne furandi. C. de Latina libert. tollenda.* Ita expreſſe tenet Alberic. in *l.* 1. *ad fin. ff. quemadmodum teſtam. aperiant. & in d. l. ſi procuratorem. collat.* 2. *ubi ſeq. Joann. de Prato* quamvis Baldus in *d. l. ſi procuratorem. quæſt.* 3. *& in d. l.* 1. aliter dicat & velit. Quòd ſi agatur contra eum, qui tanquam principalis, & non tanquam teſtis ſigillaverit, & non apparet ejus eſſe ſigillum, quòd tunc magis præſumatur pro ſigillo, quam pro negante ſua voluntate ſigillatum, prout etiam in teſte gloſſa in *d. l.* 1. *in ver. neget. in fin.* Tamen in iſtis ſigillis privatis & non authenticis, verior eſt precedens opinio, quòd licet ſola confeſſio & approbatio ſigilli ſufficiat, contra non negantem impreſſionem voluntate ſua factam, tamen ſi ipſemet cujus eſt ſigillum, & qui illud recognoſcit, negat voluntate ſua impreſſum, non ſufficit ad plenam probationem, niſi approbetur impreſſio. Secus dicerem, ſi is ſolitum ſigillum ſuum eſſe negaſſet, & convictus allegaret, non à ſe, ſed ab alio furtivè, & ſine voluntate ſua factum, vel appoſitum, quia tunc onus hoc probandi ei incumberet, & interea ſigillum plenam fidem faceret. *Authent. contra qui propriam. C. de non numerata pecun.*

15. At in hærede, vel quovis etiam ſingulari ſucceſſore patroni, eo ipſo quod probatur ſigillum eſſe proprium, vel conſuetum illius qui dicitur ſigillaſſe, ſatis probatum puto voluntate ejus impreſſum, ſi non adducantur probationes vel urgentes præſumptiones in contrarium. Et idem omnino dicendum è converſo, ſi contra clientem vel ejus ſucceſſorem agatur. Si autem eſſent ſigilla nota & authentica, ut ſunt ſigilla principum, ducum, comitum, vel baronum majorum, quoniam ſub fida cuſtodia aſſervari ſolent, multum habent fidei, & authoritatis, & ſtatim plenè probant, *ut in cap.* 2. *de fide inſtrum.* dummodo adſit inſtrumento ſubſcriptio domini, vel ſui ſecretarii, & alia in talibus obſervari ſolita alioquin ſolum ſigillum quantumvis notum & authenticum, non alioquin ſolum ſufficeret, prout latius hanc ſigillorum materiam reſolvendo, dicemus *infra* §. 166. *in gloſſ.* 2. *in verſicul.* ſecl.

16. Concluſio ſic ampliata.

*Scriptura privata recognita plenè probat.

Fallit primò, quando talis privata * ſcriptura eſt recognita, quia plenè probat & præjudicat contra confitentem, à ſe ſcriptam, vel ſubſcriptam. *l. Publia. in fin. ff. depoſiti l. cum indebito. in fin. ff. de probat. in Authentic. de inſtrum. cauſ. & fid.* §. *ſi quis igitur &* §. *ſequent. collat.* 6. *in Authent. de triente & ſemiſſe.* §. *hac autem diximus. collat.* 3. *cap. ſi quorumdam de ſolut.* non tamen probat contra tertium, niſi ſimplicem confeſſionem recognoſcentem, ſive hoc nudum factum quòd ille contenta in tali ſcriptura, vel ipſam ſcripturam confeſſus eſt, & hoc probat recognitio contra omnes. Sed * non præjudicat tertio, niſi inquantum de jure talis confeſſio poteſt tertio præjudicare, ex die confeſſionis factæ: unde hæc recognitio nullo modo trahetur retro ad tempus & datam ſcripturæ recognitæ, niſi contra ipſum recognoſcentem, & non contra tertium, puta habentem medio tempore hypothecam, in qua remanebit prior & potior. Et hoc niſi veritas ex data illius ſcripturæ, aliter probetur per probationes legitimas cum eo factas. Et hæc eſt materia *l. ſcripturas. C. qui potior. in pign. hab.* de qua latius & opportunius tractabitur *infra titul.* 5. *in rubr.* Et ita dicendum ſi hæc ſcriptura eſſet in totum ſcripta vel ſubſcripta per tertium de partium voluntate & mandato, & is contra quem agitur, id confiteatur, vel hoc probetur, ut tenet gloſſ. 1. *in dict. capit.* 2. Ludovic. Roman. in dicta *l. admonendi*, & in *conſ.* 204. *pro diſcutienda. collat.* 1. Fely. *in dict. cap.* 2. *collat.* 2. *verſicul. ſexta declaratio.*

*Scriptura privata recognita quatenus præjudicet tertio.

Nolo pro limitatione ponere quando ſcriptura teſtibus, comparatione literarum, vel aliis adminiculis verificatur, quia tunc propriè loquendo, non ipſa ſcriptura probat, ſed probatur, & de his latius dicam in dicta rubrica quinta.

*Scriptura privata antiqua facit præſumptionem vel ſemiplenã probationem:

17. Fallit ſecundò in ſcriptura veteri, & de facto * antiquo, ut tunc ſaltem faciat præſumptionem, vel ſemiplenam probationem, ut tenent Felyn. & omnes in *dicto cap.* 2. Jaſon in *lect. dict. l. admonendi*, *num.* 77. *in fin. & in repet. num.* 90. Hippolit. de Marſil. *ſingul.* 436. quod ſublimito, ut procedat dummodo à perſona & loco non ſuſpectis proferatur, & in ſui forma appareat confecta, vel approbata ab utraque parte. Secus ſi eſſet ſcripta vel ſubſcripta ab illo ſolo, qui eam producit à domo ſua non enim poteſt ejus ſcriptura ullo caſu, plus quàm vox ſua, & ſic nullum penitus indicium faceret. Plus dico, quòd nec tunc prodeſſet hæredi ſuo, quia à principio ipſo jure non valuit, nec unquam convaleſcit, ſicut teſtimonium unius in re ſua, alioquin ſequerentur inconvenientia, de quibus per Panorm. & alios in *cap. cum cauſam de probat.* quòd quis poſſet ſibi ipſi probationes cum lapſu temporis fabricare.

* Scriptura privata ſumpta ex chartophylacio ſcribentis contra eum plenè probat.

*Martyrologia, panchartæ, cenſuales libri, Galli appellant, à Terris, *Terriers.*

18. Fallit tertio, quando hujuſmodi ſcriptura eſt ſumpta * ex libro & chartophylacio ejus, contra quem producitur, quia contra eum, & in ejus præjudicium, fidem plenam facit quod intellige quando apparet ſcripta vel approbata ab illo, penes quem reperitur, vel à prædeceſſoribus ſuis, & ab eis pro vera cuſtodiebatur, ut ſunt libri quos vulgò vocant * martyrologia, vel panchartas, terragiorum, computorum, qui in caſtris & curiis dominantibus conficiuntur, & aſſervantur à dominis vel eorum procuratoribus, & in quibus deſcribuntur, ſive ut vulgò dicunt, regiſtrantur prædia, & pertinentiæ illius caſtri vel curiæ, cum feudis, ſubfeudis, inveſtituris, renovationibus, & cæteris hujuſmodi. Similiter & libri cenſuales, in quibus prædia cenſuaria, conceſſiones, recognitiones, renovationes, & ſolutiones cenſuum deſcribuntur. Hujuſmodi enim libri, & in eis contenta, plenè probant contra eos qui ſcripſerunt, vel ſcribi fecerunt, & aſſervant, non autem in eorum commodum, nec in præjudicium tertii, ut plenè not.

Speculat.

Digitized by Google

*Speculat. in tit. de loca.* §. *nunc aliqua. verſic.* 56. 57. Panormit. Aretin. Fely. Decius in cap. *cum cauſam de probat.* Petrus Anchar. in *conſ.* 44. *pro viribus, collat.* 2. Matth. de Afflict. in Deciſ. *Neapolit.* 364. *in fin.* unde per hujuſmodi libros, vel ſcripturas inde debitè exemplatas, benè probabit vaſallus, vel cenſuarius, dominium ſuum utile contra dominum. Sed non probabit contra tertium, nec etiam dominus pro ſe, contra quemcumque, ſi non ſint in forma publica, vel authentica inſtrumenti, ut ſunt quidam libri, quos prudentiores faciunt confici manu duorum notariorum de recognitionibus ſingulorum, à ſe prædia vel alia jura tenentium, ad hujuſmodi publicam recognitionem compulſorum judicis authoritate, id quod ſolent mediantibus litteris regiis, quas Gallicè vocant *de papier terrier*, de quo dicendum, ut ſupra diximus, de catalogo habente formam publici inſtrumenti. Ita expreſſe decidit Alexander. in *conſ.* 187. *viſa copia libri ſecundi.* ubi loquitur de * libris Epiſcoporum, vel Canonicorum, Eccleſiarum, civitatum, & ſimilium. Socin. in *conſ.* 205. *difficultas lib.* 2. Nicol. Boerius *Deciſ. Burdegal.* 105.

* De his vide pleniſſimè Cravetam libro de Antiquitatibus temporum

19. Sublimito primò, ut * probet contra vaſallum, vel tertium, qui ex eodem libro ſe fundat, & probationem ſumit contra dominum; quoniam etiam rationibus unius mercatoris, utens contra ſcribentem, tenetur eaſdem recipere contra ſe, quod non eſt dubium, ſi agatur de eodem facto, vel capitulo connexo, quod non poteſt commodè ſeparari, per notatum Bartol. & alios, in l. *quadam*, §. *nummularios*, *ff. de eden.* per Bald. & omnes in *l.* 1. *C. de eden. canoniſtas in cap.* 2. *de fide inſtrum.* Si autem agatur de articulo ſeparabili, tenuit Panorm. in *d. cap.* 2. *col.* 8. *verſic. ſed non ultra alios.* quod ſit ſeparatio, & ſtatur contra ſcribentem & non pro eo, etiamſi ſit factum concernens eaſdem perſonas, & idem negotium: ut receptio depoſiti, & ejuſdem reſtitutio: quod ego puto falſum, ut etiam ſentit Jaſ. & benè in *repetit. l. admonendi. col.* 46. *num.* 129. *verſ. quid tenendum*, *ff. de jurejurand.* Secus ſi eſſet negotium, non ſolum ſeparabile, ſed etiam prorſus ſeparatum, quia tunc utens contra ſcribentem in alio articulo non tenetur acceptare contra ſe, in re prorſus diverſa. Andr. Alciat. in *l.* 1. *gloſſ.* 2. *verſic. quintus caſus*, *C. de eden.* & circa hæc Matth. Mathcſil. *ſingul.* 79. malè facit differentiam inter epiſtolam & librum rationum. quibus quis utitur contra ſcribentem. Et plenè examinavi contra communem, infra §. 78.

* Non poteſt fides ejuſdem ſcripturæ dividi.

Si igitur liber rationum unius mercatoris probat pro eo, in præjudicium utentis eodem libro contra mercatorem, etiam in articulo ſeparato, ejuſdem tamen negotii: Quanto fortiùs eodem caſu fidem faciet pro patrono liber dominicalium jurium & clientelarium rerum, utpote quum ſit longè majoris authoritatis, & ponderis, quam rationes unius mercatoris, tum ratione perſonarum nobilium & inſignium: tum ratione loci, in quo aſſervatur: tum ratione antiquitatis, continuationis, & ſucceſſus plurium temporum. Ex quo infertur, quòd ſi vaſallus probet tale prædium eſſe de ſuo feudo per librum patroni, poterit patronus ex eodem antiquo libro, contra eundem vaſallum, probare aliud prædium, quòd fortè vaſallus contendit alaudium, eſſe de eodem feudo, vel idem feudum aliis certis ſubeſſe oneribus. Sed non levis eſt quæſtio: An patronus contra quem liber ejus (quem coactus eſt edere) producitur, poſſit ex eodem probare, contra utentem reſpectu alterius omnino diverſi feudi, non diſtinguendo de ſeparatione, vel connexitate capituli? Solve: non poteſt abſolutè reſponderi propter varietatem & librorum, & rerum, & perſonarum, & locorum & aliarum circumſtantiarum, quæ poſſunt fidem addere, demere, auferre, minuere: ideo judicis eſt arbitrium, ut decidit Salic. in d. *l. quæſt.* 2. *collat.* 2. *verſic. ſed dominus meus*, *C. de eden.* Philipp. Deci. in d. *l.* 1. *col.* 1. *in fin.* & *in cap.* 2. *collatione* 6. *num.* 21. *de fid. inſtr.* [illegible] es fidei adhibendæ circumſtantias. Hanc me [illegible] erat Salic. *in d. l.* 2. *collatione ult.* quando [illegible] icus ad aliquorum fidem non ceſſat: id eſt [illegible] o paſſim & publicè ad talem librum rationum, vel cenſuum, vel terragiorum recurri ſolet. Quo caſu non dubito, quin bonus judex ita arbitrari debeat, in tam ſolemni rerum feudalium, vel cenſualium libro, diligenter ſcripto, & aſſervato ab antiquis patronis uſque ad ultimum, per multos varioſque perſonarum & temporum ſucceſſus.

20. Facit quòd etiam in * ſimplici libro mercatoris, tempore negotiationis ſuæ tantùm recenter cœpto & confecto fides adhibetur pro ſcribente, quando in plurimis capitulis, ibi deſcriptis verificatur, & invenitur conformis veritati, ut decidit Panorm. *in conſilio* 310. *ad bene examinandum in fin. collat.* 1. *verſ. potiſſimè*, *lib.* 1. *ſequit.* Angel. Aretin. §. *actionum*, *col.* 28. *in materia tutel. quæſt.* 13. *Inſtit. de actionib.* Phil. Cor. *conſil.* 81. *quamquam in hac col. fin. verſ. & ſaltem*, *lib.* 1. *Jaſ. in repet. d. l. admonendi*, *col.* 45. *num.* 128. Decius in *d. l.* 1. *num.* 4. *de edend. conſ.* 510. *num* 2. Quod autem dixi de ſimplici libro mercatoris, intellige de vero libro rationum quem quis tenetur etiam contra ſe edere ſive agendo, ſive defendendo in negotiis cõmunibus editionem petenti, ut dixi in *l. non eſt novum* & in *l. ult. C. de edend. in lectione Tubingenſi, anno* 1554. ſecus in adverſariis vel memorialibus (ut vocant) quæ non continent data & accepta. Quia non probant etiam contra ſcribentem, Bald. in *rubr. col.* 8. & 9. *verſic. ſed quæro ſi in libro.* & *verſic. interdum*, & *verſ. viſo de ſcripturis*, *C. de fid. inſtrum. Ludovic. Roman.* in *l. nuda*, *col.* 3. *ff. de donation.* Philipp. Deci. *l.* 1. *C. de edend.* & *in cap.* 1. *de probat on.* Jaſ. in *l. admonendi. charta* 13. & ante eum Franc. Curt. ſenior. *ff. de jurejurand.* Hieronym. Grat. *conſil.* 122. *num.* 10. & *conſil. ſequent. lib.* 2. ubi tenet quod liber ſecretus canonicorum contra eos fidem non facit. Sed certè imò judicis eſt arbitrium. Facit Felin. in cap. 2. *col.* 7. *de fide inſtr.* Cardin. Florent. in *Clement.* 1. §. *cæterum de uſur.* Stat igitur concluſio, quod liber feudalis vel cenſualis patroni, facit fidem pro patrono contra clientem, qui eodem libro utitur in aliquo contra patronum: quod ego limito eſſe verum cæteris paribus. Quid enim ſi vaſallus producit antiqua capitula dicti libri contra patronum, retorquet nova & recentia quædam capitula, ſive circa idem, ſive circa penitus diverſum feudum, tunc enim non puto continuo ſtandum recentibus ſcripturis ejuſdem libri, in favorem patroni (niſi aliud accedat,) tametſi vaſallus in favorem ſui utatur antiquis ſcripturis illius libri, ſive aliis adminiculis. Idem in ſimilibus.

* Liber rationum mercatoris, quemadmodum fidem faciat. adde Capellam Tholozanam quæſtione 199. & ibidem Aufrerium

21. Sublimito ſecundò, quando illi libri eſſent antiqui, & ordinata ſerie conſcripti, quia magnam præſumptionem facerent etiam pro dominis, contra tertios volentes ſe in illis aliquo modo fundare, quamvis aliàs non eſſent authentici: imò etiam facerent, ſub judicis tamen arbitrio, ſemiplenam probationem, reſpectu antiquorum capitulorũ, ut *per Speculat. de inſtrum. edito* §. *nunc dicendum*, *ver. regulariter. num.* 5. Anton. Butrigar. in *cap.* 2 *col.* 4. *verſic. tertius cenſus, de fide inſtr.* per omnes *canoniſtas in d. cap. cum cauſam.* ubi Decius *num.* 5. *de probat.* Et inter plures vaſallos vel cenſuarios ejuſdem domini, puto quod perficerent plenam fidem, niſi in diverſum aliud probaretur. Sicut enim ille liber fidem plenam facit contra dominum, ita & contra prætendentem cauſam ab eo, ut eſt bonus text. in *l. ex ſextante*, §. *Latinus*, *ff. de except. rei judic. notat.* Henric. Bohic in *d. cap. fin. col.* 1. *de fide inſtrum.* Quod eſt verum etiamſi nullam habet ſubſcriptionem teſtium. qua in *l. ſcripturas*, *C. qui potior. in pign. habeant.* quidquid dicat Henric. in *d. cap. ultim.*

22. Dicuntur autem capitula * antiqua arbitrio ju-

* ſcripta

quæ dicantur. Quidã putant ſufficere tempus 40. annorum: alii tempus excedens centum annorum: alii quod excedit memoriam hominum: alii contrarium faciunt. de quo vide Craveram lib. de Antiquitaribus temporum in principio: & Menochium 2. de arbitrariis judiciis caſu 3. & 4. Vbi latè examinat quid antiquũ in probationibus & ſententiis.

dicis per ea quæ ſtatim tradam *infrà eodem num.* 63. Puto tamen ... minus debent eſſe triginta annorũ, quia n... temporis ſpatium ſufficit ad præſumendum i... præjudicium tertii, *per text.* & ibi not. Anto... ...gar. & Imol. *col.*5.*in cap. pervenit.de empt.& vend.canoniſta in cap. Albericus.de teſtibus.* Alex. *conſil.* 79. *num.* 6. *lib.* 6. Felin. *in cap. ſicut nobis.col.* 15. *verſ. ſecundo adverte. de re judic.* & ita intelligitur quod decidit Ludov. Rom. in *conſ.* 127. *poſito quod dominium*, ubi dicit per librum cenſualem Eccleſiæ, probari dominium contra tertium, quando ſcilicet apparet de ſolutione cenſus ultra triginta annos, nec adhuc vult illum ſolum librum cenſualem plenè probare contra tertium, quia ibi (ſcilicet in themate in quo Roman. conſulebat) concurrebant fama per duos teſtes probata, & alia adminicula, & ſic ille liber de ſe præſumptivè, vel ſemiplenè tantum probat contra extraneum, nonobſtat cap. *ad audientiam de præſcriptionibus*, quia ille text. reprobata gloſſa ibi. in *verſic. librum*, per omnes doctores in *d. cap. & in d. cap. cum cauſam* intelligitur in libro reperto in publico archivo, & inter ſcripturas authenticas in manu officialis. Nec obſtat quod ſolet objici quoddam dictum Bald. in *l. fin. col. penult. C. ſine cenſu & reliquis.* ſi per libros cenſuales appareat ita eſſe conſuetum per decennium, nihil aliud inquirendum, quia Baldus ibi loquitur, quando quæritur, non an prædium ſit cenſuale vel liberum, vel alii ſubjectum, ſed quantum ſolitum ſit ſolvi pro cenſu. quod liquere poteſt per præfatos libros cenſuales, uniformem præſtationem decem annorum continentes, niſi contra probetur, fac. *ſuprà*, §. 2. *gloſſ. ultim. num.* 6.

* Libri cõfecti à publicis officialibus in concernentibus eorum officium plenè probant.

23. Si autem tales * libri eſſent confecti per officiales publicos, ad hoc publicè ſuperioris authoritate conſtitutos, ſtatim pro publicis haberentur, & plenam fidem facerent. *argumento l. in fraudem*, §. *quotiens, ff. de jure fiſci. & in l. quedam*, § *nummularios.* Ubi Angel. dicit eſſe caſum, *ff. de eden. &* ibi Bartol. & omnes, ita tenent Signoro. de Homod. *conſ.* 22. *collat.* 6. *verſ. venio ad quartum.* Paul. in *Authent. ad hæc, C. de fide. inſtrument.* Firmian. in *tract. gabel. in* 4. *part. quæſt.* 2. quod ſanè intelligo in concernentibus officium dictorum officialium. Unde licet per libros * præpoſitorum gabellis, probetur ſolutio, vel non ſolutio, gabellæ; non tamen plenè probatur contractus, ſi de eo principaliter agatur, ut pulchrè decidit Alexand. in *conſil.* 36. *viſo proceſſu. collat.* 1. *lib.* 5. *ſeq. Dec. d. cap. cum cauſam. in fin. col.* 1. *num.* 3. *Socin. conſil.* 28. *viſis actis. col.* 2. *lib.* 2. Unde liber * æſtimi confectus ab officialibus à publico conſtitutis, non probat hunc vel hunc eſſe dominum vel poſſeſſorem, ſi de hoc principaliter inter alios agatur, ut tenet Bald. in *l. quidam in ſuo in fin. ff. de condit. inſtit.* Bal. Salycet. Paul. *in l. ſolemnibus, C. de re vendicat.* Bald. in *l. ſi pateri. C. de act. empt. facit l. cenſualis, C. de donat.* Socin. in *d. conſil.* 205. *lib.* 2. Et ſecundum prædicta debet intelligi quod Joan. Fab. arguit in *l. fin. C. ne rei domin. vel templo.* antiquum * librum cenſualem fidem facere, poſſet tamen eſſe tanta antiquitas, & veriſimilitudo & contrariæ probationis defectus, quòd fidem plenam faceret, ſine aliis adminiculis.

* Libri publicanorũ probãt ſolutam vel debitam gabellam.

* Liber æſtimi ut probet.

* Libri Cenſuales quemadmodum probent.

24. Sublimito tertiò, quantum ad præſumptionem qualemqualem, quam inducunt etiam in favorem domini, ut tradit Panor. in dict. *cap. cum cauſam.* & ibi Dec. *collat.* 2. *num.* 5. quod intelligit ſecundum circumſtantias, & veriſimilitudinem rei ſubjectæ, quinimò ſi ſcriptura illius libri, de qua agitur, eſſet nimis recens, & fortè non antiquior quæſtione ſive controverſiâ mota de contentis in ea, quia tunc putarem quòd nullum indicium, nullam præſumptionem de ſe faceret, per notata *ſuprà eod. num.* 19. *in fin.*

25. Sublimito quartò, quando tales libri publicè reputarentur authentici in loco, & illis ſolitum eſſet fidem adhiberi in judiciis, & extra: tunc enim plenè probant, ſive pro domino, ſive pro alio, ut tenent Bal. Salic. in *l. exemplo. C. de fide inſtrum. facit cap. cum dilectus, eod. titul.* & iſtud procederet ſolum inter ſubditos illius loci vel territorii, ubi viget talis conſuetudo: quæ inter eos, etiam extra territorium ſervanda eſſet, ut not. Bald. in *d. l. exemplo & in rub. C. eodem, collat. fin.* Joan. Andr. in addit. ad *Specul. de inſtru. edit.* §. *nunc dicendum, in* 7. *ſupplemento.* Et adverte quòd doctores communiter idem dicunt de ſcripturis ſumptis ex archivo publico: & malè, ut infra *num.* 29. Et tamen ut patet per exempla quæ tradunt, non intelligunt niſi de libris Eccleſiarum, collegiorum, vel communitatum, in quo eorum dictum eſt verum, quia tales libri non continuò cenſentur eſſe in archivo publico & authentici: licet ſint in chartophylacio cujuſdam Eccleſiæ, caſtri, vel collegii, cujus ſcripturis conſuetum eſt in illo loco fidem adhiberi, cui conſuetudini intra fines vel ſubditos ſuos tantum eſt ſtandum. Illud enim cartophylacium, non eſt publicum, ſed privatum; nec eſt authenticum archivum, niſi publica authoritate poteſtatem habentis ſit inſtitutum, ut ſtatim dicam. Et ſic doctores ad propriam vocem non advertentes, paralogiſati ſunt.

26. Fallit quartò principalis concluſio, ſi illa ſcriptura * eſſet ſumpta ex archivo publico: tunc enim plenè probat, etiamſi careat ſubſcriptione notarii, teſtibus, & aliis ſolemnibus publici inſtrumenti, textus in *Authen. ad hæc, C. de fide inſtru. in cap. audientiam. de præſcript., l. moris*, §. *ſolet, ff. de pœnis ibi, quo in publico inſtrumenta deponuntur archivo fortaſſe, vel grammatophila, Clement. unica in fin. de jurejurand. cap. pervenit.* 30. *quæſt.* 1. *Angel. conſil.* 104. *ſtatutum. Ludov. Roman. in conſil.* 165. *liber regiſtri. conſil.* 319. *in cauſa. Ioan. Paul. in conſil.* 344. *in præſenti caſu. libr.* 1. nec aliud requiritur quàm hæc tria, * quæ important archivum publicum. Primum quòd adſervetur in loco publico. Secundum in loco ubi ſolum authenticæ ſcripturæ reponuntur. Tertium ſub cuſtodia officialis publici ad hoc deputati, ut tenent Panor. Aretin. *in cap. cauſam collat.* 2. & ibi Felin. Dec. *collat.* 3. *de probat.* Felin. in d. *cap. ad audientiam. collat.* 4. Socin. *conſil.* 258. *in cauſa vicariæ. col.* 2. *lib.* 2. Dec. *in conſil.* 458. Et adverte quòd ſi producatur ipſamet originalis ſcriptura, reperta in præfato archivo, debet * habere publicum teſtimonium, ſive ſubſcriptionem illius qui præeſt archivo, atteſtantis eam eſſe ſcripturam archivi inter authenticas inventam & ſervatam, *text. in* §. *ſancimus ſi quando*, & ibi Bartol. in *Auth. de his qui ingred. ad appellat. col.* 5. Ang. Paul. in d. *Authent. ad hæc*, alioquin ſine prædicta teſtificatione non probat ut tenent. doctores *in d. locis & expreſſius.* Phil. Corn. in *conſil.* 141. *videtur prima facie. col.* 3. *verſ. inſtrum. lib.* 3.

* Scriptura privata ex archivo publico deſumpta probat.

* Tria requiruntur in archivo publico. ut hic alia quædam & plura requiri notat Cravera libro de Antiquitatibus temporum; & quidem primò, ut archivo præſit officialis publicus: ſecundò ut ſcriptura ſit poſita inter ſcripturas authenticas: Tertiò ut fides ex conſuetudine tali ſcripturæ detur: Quartò, ut habeat teſtimonium commentarienſis aut officialis deputati ad cuſtodia ipſius archivi.

27. Si autem producatur exemplum illius ſcripturæ, tunc non ſufficit teſtimonium præpoſiti archivi, ſed cum hoc requiritur quòd judicis authoritate & parte vocata ſit facta exemplatio, per notata in Authent. *ſi quis in aliquo documento, C. de edend.* & ita decidit Paul. in *d. Authent. ad hæc.* Et ſic quod inquit Gemin. *in conſil.* 81. fidem adhiberi quando præpoſitus archivi atteſtatur ſic contineri in libro archivi, debet intelligi quando extractum fuit exemplum in præſentia, vel contumacia adverſarii, judice authore: alioquin illud dictum eſſet falſum. Ita etiam reſolvit Cardin. Zabar. in *conſil.* 72. *Titius col.* 3. *in tertio dubio.* Nec obſtat quod inquit Bald. *in cap.* 1. *in fin. de fide inſtrum.* ſumptum ex archivo publico ex authoritate officialium fidem facit contra omnes propter authoritatem archivi, fortè etiam aliquo non citato refert & videtur ſequi Felin. in *d. cap. ad audientiam, col.* 5. *concluſ.* 6. Tum quia loquuntur dubitanter, & ſic illud dictum non poteſt habere ſtabilem authoritatem apud alios, quum non ſit firmum dicenti. Tum quia illud dictum eſt contra rationem & diſpoſitionem juris in d. *Authent. ſi quis in aliquo. & in cap. fin. de fide inſtrum.* Quamvis Andr. Alciat. in *l. procurator. col.* 6. *C. de edendo*

* Quando ſufficit teſtimonium præfecti archivo.

* Quando requiritur ſolemnis exemplatio.

Digitized by Google

*edend.* abſolutè teneat, nec citationem quidem requiri, & malè.

* Prærogativa ſuprema curiæ ratiociniorum regis & ejus Archivi.

28. Poteſt * tamen ſalvari & habere locum ſpecialiter in ſupremo regio archivo ſupremæ curiæ: quale eſt ſacrum illud ſcrinium, ſeu archivum ratiociniorum regni Franciæ in baſilica hujus urbis: cui præſunt præfecti ſacrorum ſcriniorum, & ratiociniorum regis, qui ſunt judices ſupremi, quorum atteſtatio & ſubſcriptio tantæ eſt authoritatis, ut plenæ fidei robur tribuat contra omnes, exemplis eorum juſſu confectis, de contentis in libris & ſcripturis præfati archivi, ſine alterius cujuſcumque judicis authoritate, & ſine ulla partis vocatione, & hoc eſt ſpeciale privilegium, & prærogativa ſupremæ illius curiæ ſacrorum ſcriniorum. Et eandem præeminentiam habet in regno Siciliæ ſuprema curia vicariæ illius regni, ut teſtatur Matth. de Affl. in comment. *conſtit. Neapolit. in l. 1. cum univerſis. collat. 2. in 5. notab. de homicid. affidam non tenent. lib. 3.* Idem de facto ſervant in hoc regno in exemplis extractis ex aliis curiis ratiociniorum à rege erectis, ut quas vocant cameras computorum Divioni & Bleſis, etiamſi Bleſia non ſit domanium (quod vocant) coronæ, ſed privatum principis patrimonium, ut dicam infra §. 19. *ad fin.* Secus eſſet in archivis curiarum inferiorum etiã regiarum, quibus præſunt officiales regii, ſed non judices ſupremi, ut in archivo præfecturæ Aurelianenſis & ſimilibus: non enim fidem faciunt exempla ab illis confecta & teſtificata, niſi etiam judicis competentis authoritate, & parte vocata eſſent ſecundum formam juris communis extracta. Et adhuc hujuſmodi exempla, quia pura exempla ſunt, fidem non facient niſi inter quos ſolemniter confecta ſunt.

29. Hanc quartam fallentiam doctores communiter ſublimitant procedere inter ſubditos illorum qui præſunt archivo, & infra eorum territorium: intra quod eſt deputatum archivum, & adſervantur ſcripturæ tanquã authenticæ: Secus inter non ſubditos, & extra territorium. Ita determinat Joan. Andr. in *addit. ad Speculat. de inſtrum. edit. §. nunc dicendum in gloſſ. magna. in 5. & 6. ſupplemento.* ſequitur Bald. in *rubr. C. de fid. inſtrum. collat. fin.* Ant. Butr. in *cap. penult. verſic. octavus caſus, de fid. inſtrum.* Flor. *in l. cenſus, ff. de probat.* Alexand. in *d. Authent. ſi quis in aliquo documento. collat. 2. verſ. 6. fallit. & in conſil. 138. num. 5. lib. 1. conſil. 16. in cauſa & jure collat. 2. lib. 5.* Andr. Alc. in *l. procurator. gloſſ. ult. ad fin. C. de edend.* Franciſc. Purpurat. in *d. Authent. ſi quis in aliquo. num. 31. eod. tit.* Sentiunt

*Scriptura archivi ubique probat inter omnes reprobata communi ſententia.

tamen Bald. Salic. *in l. exemplo C. de probat.* quod * virtus probãdi extenditur extra territoriũ, ſed inter ſubditos, quod approbat Felin. in d. *cap. ad audientiam, collat. 4.* quorum dicta procedere poſſent limitando rei fidem in vim dicti ſtatuti, vel alium effectum haberent virtute dicti ſtatuti localis tantum. Secus dum quæritur an probet de jure communi, quum ſcriptura archivi publici cum teſtimonio officialis ad hoc deputati, vel ejus exemplum ſolemniter confectum, faciat plenam fidem de jure communi. text. in dict. Authent. *ad hæc* & in *Authent. de his qui ingred. ad appellat. §. ſancimus ſi quando.* unde ſequitur, quod hoc debet æquè habere locum ubique etiam inter non ſubditos præpoſiti archivo. Et hoc tenet Aretin. in *d. cap. cum cauſam.* & verum puto.

* Cujus authoritate erigendum archivum.

30. Intellige tamen in * archivo publicè erecto, authoritate ſuperioris poteſtatem habentis, & in quo non niſi ſcripturæ publicæ & imbreviaturæ defunctorum tabellionum, & aliæ ſcripturæ, ſolent reponi & adſervari: quale eſt inſigne illud archivum præfecturæ Aurelianenſis, unde promuntur documenta plenæ fidei, nedum inter Aurelianenſes ſubditos illi præfecturæ, ſed inter omnes regnicolas, imò inter quoſcumque: quum inſtrumẽta à notariis ſupremi regis Franciæ, intra regnũ ſuum confecta, fidem faciunt ubique, & quo ad omnes, per notata Bartol. in *l. 1. C. de ſumpt. trinit. & fide catholica.* Igitur & ſcripturæ unius archivi authentici regni ſui. Secus ſi de facto quoddam archivum erigeretur à non habentibus poteſtatem ſupremam legem condendi, & notarios publicos creandi: quia illud eſſet potiùs privatum chartophylacium, vel bibliotheca, quàm publicum archivum, nec eſſet authenticum, nec ſcripturis inde prolatis crederem fidem adhibendam, niſi eſſent in forma, & haberent ſolemnia publici inſtrumenti, & maximè quando ageretur de utilitate eorum qui conſtituerunt illud archivum: ad quod optimè facit quod notat Innocent. in *cap. 1. in fin. de procurator.* vel niſi, ſicut nuper dictum eſt, de libris antiquis in quibuſdam Collegiis, Eccleſiis vel caſtris adverſatis. *ſupra eod. fol. 3. num. 18. uſque ad num. 25.*

31. Sublimito ſecundò, ut procedat inquantum inſtrumenta ibi adverſantur, ut publica & authentica, aliàs ſecus, unde ſi baro, caſtellanus, miles, aut alius regis vaſallus, regem patronum agnoſcat coram ſummis præfectis ratiociniorum in hac urbe, & dinumeramentum ſuum offerat, quod recipiatur & in regiſtris agnitionum feudalium, præfecturæ in qua ſitum eſt feudum reponatur, cum elogio à præfectis ſubſcripto de agnitione, præſentatione, & receptione talis vaſalli, pro tali feudo, tali die, in curia ratiociniorum facta. Tale dinumeramentum faciet fidem contra omnes quod fuit agnitum & præſentatum per talem. Sed non faciet fidem de contentis in eo, niſi contra ipſum qui præſentavit, & ſucceſſores ſuos, non autem contra alios. Quid enim ſi in ſuo dinumeramento expreſſit & à rege recognovit certum fundum, quem Titius tanquam alaudiũ poſſidet, vel in feudum, vel in cenſum tenet ab alio domino, facietne fidem aliquam contra Titium, vel alium dominum? certè non. Quid ſi inter ſubfeuda inſeruit chartam vel ſcripturam continentem dinumeramentum ſibi traditum à Sempronio ſubvaſallo, in quo exprimitur Sempronium talia prædia à ſe recognoviſſe in ſubfeudum. Num faciet fidem contra Sempronium? Vel contra alium à quo eadem prædia tenentur vel moventur in utili vel directo dominio? Nequaquam. Ratio, quia ſola agnitio, præſentatio & admiſſio dicti militis facta in regiis ratiociniis eſt publica & authentica, non autem contenta in ſcripturis & dinumeramentis per eum traditis, quæ remanent privatæ ſcripturæ ut priùs, & non probant veritatem contentorum in eis, ſed ſolum confeſſionem & recognitionem de contentis factam fuiſſe per talem militem. Tum ſcripturæ & catalogi oblati per talem militem, ſi non ſunt publica & authentica, ſed privata, non recipiuntur ut publica, ſed ut privata, quamvis recipiantur publicè: & ſic non reconduntur, nec adſervantur in archivo, ut publica inſtrumenta in ſe, ſed ut ſcripturæ privatæ, vel quales ſunt recognitæ publicè per eum qui eas præſentavit. Igitur ſcripturæ illæ non efficiuntur, nec ſunt publicæ nec authenticæ in ſe, ſed tantum ipſa oblatio & confeſſio de eis facta. Idem dico ſi miles dicat ſe emiſſe feudũ commilitonis à rege dependens, & coram præfectis ratiociniorum fidelitatem faciat, relevamenta ſolvat, & novum dinumeramentum tradat, cum literis acquiſitionis ſuæ, quæ fortè ſolo ſuo & commilitionis privato ſigillo munitæ ſunt: nullam enim fidem faciunt, etiam contra illum commilitonem, niſi recognitæ ſint per eum, aut alias verificatæ, & multominùs contra tertium. Idem in ſimilibus.

32. Et hoc eſt quod notabile vult * Innoc. & omnes ſeq. in *cap. cum in jure peritus, in fin. de offic. deleg.* quando offertur in judicio inſtrumentum procuratoris, vel aliud ſimile, licet oblatio ſit de actis, non tamen tenor inſtrumenti: unde niſi aliàs ſolemniter, hoc eſt parte vocata publicetur, ſemper oportet oſtendi originale. Ex quo infertur eodem themate retento, ſi ſimiles oſtenderet acquiſitiones ſuas & dinumeramenta per inſtrumenta publica, tamen non relinqueret ibi originalia, ſed ſola exempla. Idem dicendum eſſet, quia hæc exempla nullam fidem faciunt, niſi contra illum militem qui ea præſentavit, vel cum quo exempla ſunt per notata in d. Auth. *ſi quis in aliquo documento.* Nec obſtat quòd

* Declaratur dictum Innocentii.



Digitized by Google

Ang. *ibi collat.* 1. *Alexand. col.* 2. *Jaſon. col.* 3. volunt exemplum etiam non ſolemne plenè probare, quando reperitur in archivo publico: quia iſtud non eſt verum, quum non ſit ibi repoſitum velut ſcriptura authentica, ſed velut exemplum, ut vult Decius ibi. *collat*, 4. *num.* 23. *& benè*. Et quia frequenter in judiciis uſuvenit dinumeramentorum, & renovationum nova & antiqua exempla produci, videndum eſt quando, & quantum exempla probent. quod ut compendioſiùs & reſolutiùs habeatur, unam ex theoricis à me dudum memoriæ & reſolutionis peculiaris gratiâ collectis, hîc ſubjungam, multis brevitatis cauſa reſecatis, & paucis additis.

* Exempla an & quéadmodum probent. Adde Decium 1. cõſiliorum 24 gloſſam in Authentic. procurator C. de edend. Bald. Authent. ſi quis C. de edend & c. 1. de fide inſtrum c. 1. de teſtib. Jaſonem 1. conſiliorũ 114.

* Exemplũ exempli nõ probat.

33. Dum quæritur, * an exemplum probet: aut eſt exemplum alicujus ſcripturæ privatæ, vel alterius minus authenticæ, quæ ſi nunc oſtenderetur in tali forma & qualitate, in qua deſcribitur in exemplo, non probaret, & tunc generaliter exemplum quantumvis ſolemne non probat. nec plus operari poteſt quàm originale, per *cap. cum dilecta. de confirm. utili vel inutil.* & Henric. Bohic in *cap. fin.* & ibi Felin. *col.* 3. *notat.* 5. *de fide inſtrum.* Aut eſt * exemplum exempli, quod videlicet non eſt ſumptum de originali authentico, ſed de mero exemplo originalis prætenſi authentici, & nullo modo probat, ſicut nec teſtimonium de auditu auditus, vel de auditu alieno. Bald. in *l. in bona fidei. collat.* 3. *ver. dubitatur de exemplo*, *C. de jurejurand.* Cyn. Alberic. Bartol. Bald. Salic. Paul. in *l. ſancimus. C. de diverſ. reſcript.* Bald. in *l.* 2. *ff. de fide inſtrument. Speculat. de inſtrum. editione.* §. 1. *verſ. ſed objicitur*, §. *nunc dicemus. verſ. penult.* Alexand. *conſil.* 138. *oportune conſideratis, col.* 4. *lib.* 1. Decius in Authent *ſi quis in aliquo. collat.* 5. *num.* 30. *C. de edend. in cap.* 1. *in princip. de fid. inſtrument.*

Amplio primò etiam ſi eſſet ſumptum ab exemplo ſolemniſſimè exemplato cum vero, publico & indubitato originali, & judice authore, etiam partibus præſentibus & expreſsè conſentientibus vel non contradicentibus: quicquid velit Bartol. in d. *Authent. ſi quis in aliquo, col.* 2. quem alii reprobant, & expreſſim Decius ibi. *collat.* 6. *num.* 30. Phil. Cor. in *conſil.* 24. *licet in themate. col.* 4. *verſ. ſed licet exemplum. lib.* 4. Etiam ſi Andr. Alciat. idem quod Bartol. incautè voluerit in *l. procurator. gloſſ. ult. col.* 3. *verſic. ex hujuſmodi. quam exemplo*, *C. de edend.*

34. Ego autem iſtud dictum Bartol. ſolvo, ut procedat inter eaſdem partes: ſive contra eum, cum quo primum fuit ſolemniter exemplatum, vel contra ejus hæredes; tunc enim puto quòd iſtud primum exemplum poſſit judice authore exemplari contra eos vocatos, etiam invitos, ſi juſtam aliam cauſam contradictionis non allegent & doceant, & eadem ratione, in eorum contumaciam. Æquè faciet iſtud exemplum exempli plenam fidem contra eos atque primum exemplum, vel originale ipſum. Quid enim ſi prototypon ſolemniſſimè exemplatum, caſu perierit, num exemplum, quod cum eadem parte eſt inſtrumentum authenticum & indubitatum, poterit efficaciter exemplari, ne ſimili caſu probatio funditus depereat? Quod tam verum puto, quàm eſt æquum, & nonniſi ex protervia & iniquitate poſſet controverti. Secus ſi qua juſta cauſa contradictionis ſupereſſet fortè tempore primæ exemplationis omiſſa, vel poſteà ſuperventa. Quid enim ſi quis peteret à me decem, ex legato in prætenſis codicillis facto, ad quorum confirmationem produxit, & exemplari fecit prætenſum teſtamentum, vocato meo procuratore, qui parum advertit, neque etiam ſollicitus fuit, quia tantum de decem ſemel ſolvendis agebatur. Poſteà verò me mortuo contra hæredem meum vendicat omnium bonorum fideicommiſſum ex eodem prætenſo teſtamento, cujus originale non producit, ſed tantum exemplum illud in alia parva cauſa factum. Certè non ſufficit etiam inter eoſdem, ſed omnino edendum originale, quamvis actor ſolemniter juret ſe ſine culpa perdidiſſe. Et quamvis etiam hæres meus non auſit affirmare ſe convicturum de falſo. Et ſic ſub hac modificatione etiam inter eoſdem procedit ampliatio. Quæ procedit planè & ſimpliciter reſpectu extraneorum, contra quos non poteſt exemplum quantumvis aliàs ſolemne exemplari: quum juſtam cauſam contradictionis habeant eo ipſo quòd eſt exemplum alienum: & contra eos non probans, ut ſtatim dicam. Quod limito procedere, ſi quis contenderit exemplari ad finem & vim probationis, quam de jure & qualitate rei & ſubjecti argumenti facere juſtè poterit, quia puto debere & poſſe exemplari: quum tale exemplum contra extraneos præſumptionem qualemqualem, quandoque etiam ſemiplenam probationem faciat, ut in ſequentibus. Et nedum quę ad plenâ fidem proſunt, vel prodeſſe valent: ſed etiam quæ ad ſimplex judicium vel adminiculũ proſunt, exemplari poſſunt, ad tales fines qui juris & rationis ſunt (ut aiũt) ſalvis objectionibus & dilationibus partium hinc inde.

* Exemplum exẽpli poteſt inducere præſumptionem hominis & bonam fidem cauſare.

35. Amplio ſecundò, ut nec ſimplicem præſumptionẽ faciat, quod intellige de præſumptione juris, ſive faciente aliquem vel modicum gradum probationis: tamen exemplum * exempli benè poteſt inducere præſumptionem, non legis, ſed hominis, hoc eſt, quòd aliquis prætextu contenti in tali exemplo, quandoque poterit præſumere ita eſſe de facto ut in eo continetur, & ille error cauſabit bonam fidem, & excuſabit à dolo, unde etiam poterit ſufficere ad lucrum fructuum, imò etiam ad præſcriptionem, ut *ſingulari notatabili* Bald. in d. *l.* 2. *ſeq.* Alexand. in *addit. ad Bald. in d. l. in bona fidei.* & in *conſil.* 191. *num.* 4. *lib.* 6. Quod ego intelligo de præſcriptione longiſſimi temporis, quæ currit ſine titulo de effectu, etiam de jure canonico dummodo abſit mala conſcientia, ſeu poſitiva mala fides, *ut dicam infra*, §. 68. Secus ad præſcriptionem longi temporis: tum quia talis error non fundatus in alia cauſa credulitatis, quàm in dicto exemplo eſt magis error juris quàm facti, & non prodeſt ad hujuſmodi præſcriptionem. *l. nunquam in princip. l. ſi fur. in princip. ff. de uſu cap. l.* 2. §. *ſi à pupillo*, *ff. pro empt. l. juris ignorantia*, *ff. de juris & facti ignor.* Tum quia certum eſt quòd non poteſt tale exemplum producere titulum, nec verum, nec putativum, cum juſto errore facti, igitur ceſſabit præſcriptio longi temporis. *l. Celſus.* & ibi Bartol. *de uſucap.* Fallit primò hæc concluſio in exemplo procurationis ad reſignandum extracto, parte vocata, ab exemplo extante in manu trapezitæ, ut in edicto contra parvas datas. §. 12. ubi dixi in gloſſ. littera f.

* Producens exemplum fateri intelligitur contenta in exemplo.

36. Fallit ſecundò dicta concluſio in producente, vel eo qui iſtud exemplum, ſeu copiam tradidit: contra quem plenè probat ſaltem donec revocata ſit productio, tanquam erronea. *juxta l. error. C. de juris & facti ignor.* Sed adhuc hæc eſt impropria fallentia, quia talis probatio non oritur ex exemplo producto, ſed ex confeſſione producentis, qui eo ipſo cenſetur confiteri omnia contenta in ſcriptura quam producit, etiam ſi eſſet merè privata, ut notat Innocent. & omnes in *cap. cum venerabilis. de except. cap. cum olim in fin. de cenſib.* Bartol. & omnes in *d. l. admonendi*, *ff. de jurejur.* & in d. Auth. *ſi quis in aliquo.* Rom. *conſil.* 104. *pater. in fin. conſ.* 329. *preſens conſil. col. fin.* ad hoc infrà *eod. num.* 45. *in fin.*

* Declaratur dictum Innocent. in cap. cum olim. in fin. de cenſibus.

Et adverte * ad Innoc. in *d. c. cum olim in fin.* ubi vult quòd licet contra confeſſionẽ ſuam expreſſam quis admittatur ad probandũ contrariũ: tamen contra tacitam quæ reſultat ex inſtrumentis quę produxit, non admittitur: quia iſtud debet intelligi, id eſt, non ita de facili admittitur, tũ quod tacita cõfeſſio ex productione reſultans, eſt magis deliberata, quã expreſſa momentanea, tũ quòd ut plurimũ inſtrumenta quæ producuntur, ſunt in aliqua forma probãte, & ſic durior exigitur probatio in diverſum. *l. non eſt veriſimile in princ. ff. eo quod met. cauſa.* Tamen ſive inſtrumentum productum reperiatur falſum, ſive minus ſolemne, ſtatim ipſo jure reſolvitur confeſſio, nedum tacita ex productione reſultans, ſed etiã expreſſa, ad illud tamen relat, aut not. idem Innoc. in *d. cap. cum venerabilis. collat.* 2. & ibi omnes canoniſtæ.

Digitized by Google

ſeq. Bartol. in *l. poſt legatum. ff. de his quib. ut indignis* Bald. Salic. in *l. alio. C. eodem titul.* vel illud dictum Innocentii debet intelligi quo ad ea ſuper quibus inſtrumentum productum remanet in vigore ſuo faciens fidem, ut declarat, *Ægid. Bellem. in Deciſ.* 495. itaque licet errorem productionis & confeſſionis inde reſultantis corrigere, ut tenet Bald. in *l. cum precum. ver. extra quæro. C. de liberali cauſ.* Phil. Franc. in *cap fin. collat. 4. de jurejur. in* 6. & ita vulgò practicatur. Hinc teſtatur, Guido Pap. in deciſ. *Delph.* 11. contra opinionem Innocentii in *d. cap. cum olim.* judicatum fuiſſe.

* Exemplũ publici & authentici inſtrumenti quemadmodum probet.

* De hoc caſu, vide infrà n. 61.

* Exemplũ ſolemniter exemplatum judice authore, & vocata parte, plenam fidem facit de ſuo originali & contentis in eo.

37. Aut eſt exemplum * publici vel alterius authentici inſtrumenti: quod probaret, ſi in forma in exemplo deſignata proferretur. Et tunc aut eſt & apparet ſolemniter exemplatum, puta judice authore, & vocatâ parte, aut * non. Primo * caſu ſit concluſio, quod plenam fidem facit de ſuo originali, & contentis in eo, & tantum probat quantum originale. *d. Authent. ſi quis. d. cap. fin. de fide inſtrum.* Philip. Decius. *conſil.* 36.

Hanc concluſionem limito, ut procedat contra eum, cum quo vel quo vocato ſolemniter facta eſt exemplatio, contra quem plenè probat ſicut originale, & retrotrahitur ad datam originalis. Secùs contra alium, quia non faceret fidem. Aut enim eſt actus judicialis authoritate judiciaria geſtus, & non extenditur ad eos qui nõ fuerunt in judicio, nec eis nocet. *l. ſæpè. ff. de re judicat. l. 1. de præſcript. long. temp. cum ſimilibus.* Aut eſt actus extrajudicialis, ut cùm exemplatio ſine judice, ſolo conſenſu partium facta eſt: & tunc cùm non poſſit valere, niſi in vim pacti, multominùs aliis præjudicabit. *l. ſi unus §. ante omnia. ff. de pact. cum vulg.* & ita ſimpliciter tenet Innoc. in *cap. fin. de fid. inſtrum.* & ibi Imol. Panorm. Henric. Bohic.

Hanc limitationem amplio, ut nedum non probet nec retrotrahatur contra alium, habentem principale, vel æquè principale intereſſe, qualis eſt cohæres: ſed nec etiam contra habentem minus principale intereſſe, qualis fidejuſſor, vel poſterior creditor, vel etiam omnino extraneus, cui poſſet indirectè præjudicari: puta ſi ad probandum priorem hypothecam contra Titium creditorem, producam exemplum inſtrumenti publici, hypothecæ prioris, debitè exemplatum cum debitore, vel ejus hæredibus, tamen hæc exemplatio nuper, ſeu poſt hypothecam Titii facta fuit: tunc enim non puto quòd ſufficienter probet contra Titium, nec quòd retrotrahatur quantum ad eum. Idem ſi agatur de probando priorem titulum ad rem evincendam ab habente titulum poſteriorem. Sed * quid ſi agatur ſolum de probando præcedenti titulo ad fundandum præſcriptionem? Et videretur exemplationem retrotrahi, quia propter aliqualem præſumptionem reſultantem ex longa & pacifica poſſeſſione non requiruntur ita exactè probationes tituli. Tum ſaltem ſufficere videretur ad cauſandum juſtum errorem facti & titulum putativum, per notata in *l. Celſus. ff. de uſucapion. in l. judicia. C. de rei vendicat.* Contrariũ puto, quòd indiſtinctè non retrotrahatur. Ratio, quia in præſcriptione longi temporis neceſſariò præcedere debet verus titulus, vel putativus cum juſto vel juſtiſſimo errore facti, & ſic neceſſe eſt quod allegans hanc præſcriptionem probet & doceat ſe habuiſſe verum titulum, vel putativum cum juſto errore ab ipſo initio cœptæ præſcriptionis. Et ſic patet exemplum, ſolemniter & bona fide cum authore vel ejus hæredibus, poſt cœptum tempus ad præſcriptionem requiſitum, exemplatum, non ſufficere nec retrotrahi ad probationem principii tituli.

*Nota ſingulariter.

38. Limitationem ſic ampliatam ſublimito. Primò ut contra alium faciat præſumptionem ſeu qualemqualem probationem: imò etiam ſub boni judicis arbitrio expenſis circumſtantiis quæ non poſſunt certâ regulâ comprehendi, ſemiplenam fidem, per notata gloſſæ & doctorum in *l. a ſententia. in princip. de appellat. in l. ſi duo patroni. in princip. ff. de jurejurand.* Et quod ſemiplenè probet, ſi allegatur originale deperditum, tenet Bartol. in dicta *l. admonendi collat. 5. ver. ſed quæro quid de exemplo.* Sic in ſimili decidit Bartol. *ibi collat. 7. verſ. quid ſit dicta teſtium*, quod teſtimonia inter certas perſonas recepta, ſi nunc amplius teſtes examinari non poſſunt, faciunt fidem ſemiplenam contra alium, & idem tenet in ſententia. Concordat Angel. in *l. 2. ad fin. C. de edendo quando ratio connexitatis includit.* Anton. Butrig. in *princ. collat. 4. de re judicat.* Imol. in *cap. fin. col.* 3. & ibi Panorm. *in fin. de jurejur.* Sed hæc opinio Bart. & ſequentium de teſtimoniis & ſententia jure non probatur, nec eſt vera, & eam reprobat Aret. in *c. cauſam in collat. 4. de teſtib. & in conſ. 163. ſicut Joann. collat. 2. & latè Franciſc. Curtius ſenior conſ. 72. collat. 2.* ubi concludunt, quòd contra alium, etiam quem ratio connexitatis attigit, non faciunt niſi præſumptionem, ſive * qualequale præjudicium, quod eſt minùs quàm ſemiplena probatio. *& ita tenent* Alberic. Bald. Angel. Rom. in *l. ſi duo patroni in princip. ff. de jurejur.* Ubi Baldus vult poſt Guill. Cug.

* Qualiſqualis præſumptio.

39. Quòd iſta qualiſqualis præſumptio ſolum operatur duos effectus: primus, ut faciat prævalere parem & æqualem probationem: ſecundus, ut in delatione juramenti neceſſarii, judex faveat ei cui ultra ſemiplenam probationem accedit hujuſmodi præſumptio. Et hoc puto verum ſimpliciter & regulariter loquendo alioquin poteſt eſſe tanta cauſæ connexitas & teſtimoniorum copia, veriſimilitudo & claritas, quòd præſumptio inde ſurgens contra tertium, aſcenderet uſque ad ſemiplenam probationem, plus vel minus, æqui bonique judicis arbitrio. Et ita concludo in judicando, intantum hæc operari contra tertium, quantum omnibus plenè conſideratis, bonus & prudens judex æſtimabit. Ita etiam reſolvit Panorm. in *d. cap. penult. collat. 1. quæſt. 3. de re judic.* Andr. Alciat. in *comment. l. 2. gloſſ. fin. coll. 2. C. de edendo.*

40. Et ſuper hoc exemplo ſolemniter confecto cum alio, ut clarius liqueat, quatenus contra alium probet, diſtinguo. Aut producens exemplum contra tertiũ habet originale, & requiſitus non vult producere: & tunc (quamvis ille tertius non alleget ſe velle arguere originale de falſo) exemplum nihil probat, nec etiam indicium facit, propter ſuſpicionem fraudis degenerantem contra producentem, quod ſentit Bartol. in *d. l. admonendi. collat. 5. ver. ſed quæro quid de exemplo.* Decius in dicta Auth. *ſi quis in fin. 5. fallent.* & in *conſil. 36. coll. 1. verſ. 5.* ad hoc *infrà eodem num.* 49. Nec obſtat quòd loquuntur in caſu diverſo, videlicet in exemplo minus ſolemni, producto contra eum, cum quo confectum eſt originale: nos autem loquimur in exemplo cum aliquo ſolemniter confecto, ſed * contra alium producto, quia ſolemnitas cum uno ſervata, non afficit alium, & ex quo occultatur originale, præſumitur in aliquo contra intentionem occultantis laborare. Aut non extat originale, vel non eſt in facultate producentis, ſeu de eo producendo non requiritur & ſalvo meliori judicio, puto quod per ſe faciat ſemiplenam probationem; unde in caſibus, in quibus *ſuprà eodem num.* 37. dixi non ſufficere ad probandum, maximè ad retrotrahendum ad datam originalis in præjudicium tertii, debet intelligi ad plenè probandum, ſed benè ſufficit ad ſemiplenè probandum. Ratio, quia habet teſtimonium authenticum, & ſolemne publicæ perſonæ atteſtantis, diligenter vidiſſe & diſcuſſiſſe originale authenticum, integrum, non vitiatum, talis tenoris prout in exemplo deſcribitur. Et iſtud teſtimonium quantum ad hujuſmodi teſtificationem, eſt publicum, & verum originale, & plenam fidem facit contra omnes, quod tabellio, qui eſt teſtis publicus & approbatus, ita atteſtatur. Igitur ſaltem ſemiplenè probat, quia duo teſtes integri & probi, ſic atteſtantes de tenore originalis, plenè probarent deficiente originali, ſine facto & culpa probare volentis amiſſi, probata etiam amiſſione & veriſimilitudine, ut per Bartol. & omnes in *l. ſicut iniquum. C. de fide inſtrum.* per textum *in cap. cum olim.* 1. (ubi omnes Canoniſtæ) *extra de privileg.* Bartol. in *l. 1. coll.* 6. Et ibi Franc. Ripa. *num.* 86. cum ſeq. Franciſc.

* Exemplũ quando facit ſemiplenam probationum contra tertium.



Digitized by Google

Purpurat. num. 177. ff. de rebus cred. Alexand. conſil. 196. num. 9. libr. 2. ubi in annotat. dixi. Panorm. in cap. Albericus collat. 2. & ibi Felin. de teſtibus. Felin in cap. ſcient. in princip. de re judic. Henric. Boh. in cap. dudum de converſ. conjuga. Guido Papa ſuper ſtatuto, ſi quis per literas. Charta. 20. collat. 4. Philipp. Decius dicta Authent. ſi quis in aliquo num. 18. & conſil. 82. num. 3. ubi in annotat. tetigi alias, non articulata nec probata amiſſione, teſtimonium integrum & peritorum teſtium non plenè probaret, ſed tantum ſemiplenè arbitrio judicis. Sed contra eum qui dolo ſubtraxiſſet, ſufficeret aſſertio jurata veriſimilis. l. ſi de poſſeſſione. C. de probat, juncta. l. ſi quando C. unde vi. Et ſic redeundo ad rem præfatam, exemplum cum aliis adminiculis, uſque ad aliam ſemiplenam probationem adductis, plenè probaret, per notata gloſſæ & doctorum in l. 2. in principio in verſicul. legitimis. ff. de excuſ. tutor. & in d. l. admonendi.

* Exemplũ ſolemne antiquum plenè probat contra omnes.

41. Unde principalem limitationem ſublimito ſecundò, ſi exemplum * eſſet antiquum, & de facto & inſtrumento antiquo: non enim hic ſufficeret originale eſſe vel fuiſſe antiquum, ſi exemplum eſſet recens, ut in ſimili vult Aretin. conſil. 42. viſo conſilio in fin. collat. 1. verſicul. nec arbitrer. ſed requiro etiam exemplum eſſe antiquum. Et tunc ratione antiquitatis puto quòd plenè probaret, contra omnes, quantum ipſum originale probaret. Ratio, quia habet authenticum teſtimonium, de authoritate & tenore originalis quondam ſolemniter confecti, cui antiquitas loco cæterarum probationum, quarum copiam ſuſtulit, authoritatem plenæ fidei & probationis ſupplet. ut infra eod. num. 59. & ſequent. idem Alexand. conſ. 101. coll. 2. lib. 7.

* Exemplũ ejuſdem notarii, an ſit originale & originalis ſeu authentici loco habendum.

42. Sublimito tertiò in * exemplo ſcripto & confectò ab eodem tabellione qui excepit, & confecit originale. Et hoc dummodo tale exemplum contineat omnem tenorem, & omnia ſolemnia originalis, videlicet datam, teſtes, & ſubſcriptionem ejuſdem tabellionis. Sic enim Latine & juridicè vocatur hæc publica perſona, vel tabularii, ut C. de tabular. lib. 10. Notarius enim nomen eſt privatæ perſonæ per abbreviaturas celeres (quas boni authores & jura noſtra notas vocant) ut latè docui in l. 1. §. ultim. num. 13. ff. de verbor. obligat. quibus addo Hieron. in præfatione Chronici Euſebiani, & Auguſtin. lib. 2. cap. 26. de Doctr. Chriſtiana. Tunc enim quamvis non ſit primum originale, & quamvis tabellio intituleт illud exemplum ſive copiam certi originalis dudum à ſe recepti: Tamen in effectu & virtute probandi eſt verum originale, utpote quum in primo originali non ſit aliud, nec plus authoritatis vel ſolemnitatis, quàm in iſto noviſſimo. Et ſic æquè & plenè probat contra omnes, pro quo optimè facit textus in cap. dudum de converſ. conjug. in l. unum. & ibi gloſſa & Baldus ff. de teſtam. & textus in l. qui tabulas §. inde quæri poteſt. Ibi, ſi binis tabulis. ff. de furtis. ibi decidit Bartol in l. ſi quis ex argentariis. §. prætor ait. in princip. & ibi Alexand. Jaſon ff. de edend. Bartol. in l. in fraudem. §. neque inſtrumenta. ff. de jure fiſci. Bartol. Baldus, Salic. Alexand. Jaſon, Decius in dicta Authent. ſi quis, gloſſ. Baldus, Angel. Paul. in l. unum ff. de teſtam. Baldus in addit. ad Speculat. de inſtrum. edit. collat. 1. & in l. 2. quæſt. 9. ubi Jaſon collat. 2. in l. noſtram. collat. 3. C. de teſtam. Baldus in l. 2. ff. de fid. inſtrum. Anton. Butr. in cap. 1. char. ultim. de fid. inſtrum. Cardin. Panorm. in cap. Albericus. de teſtib. Cardin. in conſil. 72. ſigillatim. collat. 3. num. 16. Roman. conſil. 105. viſo themate, in fin. Rota in titul. de fid. inſtrum. deciſ. 1. in novis. Et latiſſimè Lapſus alleg. 77. tabellio. cum duobus conſiliis ſequentibus, videlicet Franciſc. Aretin & Richard de Salic. Ægidius Bellam. Deciſ. 58. incip. intimatio. Angel. Aretin. in §. nihil autem. Inſtit. de teſtam. Felin. in cap. fin. fallent. 2. de fid. inſtrum. Philipp. Cor. conſil. 316. collat. penult. lib. 3. Andr. Alciat. in l. procurator. gloſſ. ultim. collat. 1. C. de edend.

43. Adverte, doctores hîc nedum ad invicem, ſed etiam ſibimetipſis valde contrariari. Et præcipuè Bart. qui in d. l. ſi quis ex argentariis. §. prætor ait. & in dicta Authent. ſi quis in aliquo. collat. 1. diſertè & indiſtinctè tenet affirmativam, ſed in l. 1. §. ſi quis in duobus. ff. de bon. poſſeſſ. ſecund. tabul. diſertè tenet negativam. Ludovic. autem Roman. conſil. 105. in fin. ideo dicit ſequendam primam opinionem Bartol. quia Bartol. idem tenet in dicta Authent. ſi quis in aliquo. Sed hoc non ſatisfacit: & propterea Alexand. Philipp. Decius in dicta Authent. ſi quis in aliquo. Jaſon. in l. ultim. num. 4. C. de edict. divi Adriani toll. meliùs videtur concordare Bartol. cum Bartol. ſeipſo, dicentes quòd ejus opinio negativa tunc procedit, quando aliqua ſubſtantialia deficiebant: alias procedit ejus opinio affimativa. Sed hoc non tollit, quin Bartol. fuerit ſibi ipſi formaliter contrarius: quia in dicto §. prætor ait. dicit quod ſi notarius dicit in inſtrumento, hoc eſt exemplum cujuſdam inſtrumenti ſcripti manu mei notarii, quod licet exemplum ſit, tamen facit fidem: quia notarius qui exemplavit, eſt de hoc inſtructus, & inſtrumento ſuæ profeſſionis. Sed in dicto §. ſi quis in duobus. eadem omnino verba ponit. Et tamen contrarium decidit, & hanc opinionem negativam tuetur Paul. Caſtro. in d. Authent. ſi quis in aliquo. collat. 2. & in l. ultim. C. de edict. divi Adriani toll. Et hanc ſequi maluit Philipp. Decius in d. l. ultim. num. 14. reprehendens Jaſonem num. 4. Quid dicendum? Solve, opinio negativa Bartol. (ut ipſe quæſtionem ſimpliciter tradit) verior eſt, & probatur in textu rotundo in l. 1. §. ſed eſt unum. ff. de bonor. poſſeſſ. ſecund. tabul. ubi idem author poteſt de eadem ſcriptura facere originale vel exemplar, aut etiam plura exemplaria, aut facere exemplum tantum. At illud quod fecerit, quaſi exemplum, non eſt ſufficiens ad fidem nec ad executionem. Igitur idem in tabellione, qui ſi expedierit inſtrumentum, dicens eſſe ſimplicem copiam, vel exemplum ſui inſtrumenti, non faciet hæc copia plenam fidem, nec habebit executionem quam alias haberet. Ratio manifeſta eſt, quia hoc caſu noluit fidem ſuam interponere, ſeu teſtificari, & ſe obligare quod ſit verum, integrum, perfectum, abſolutum originale, omnino conformè matrici, nullum habens vitium, nec defectum: ſed magis quod ſit quædam copia defunctoriè ſumpta & non exactè collata & adæquata matrici. Facit tamen aliquam fidem, ſi habet potiora ſubſtantialia, videlicet datam, nomina teſtium, & ſubſcriptionem tabellionis, ſed non plenariam, quia tabellio non teſtificatur nec certificat, de plena fide adhibenda. Si igitur in hac copia adderet, quod eſt omnino conformis originali ſeu matrici, vel alia verba æquipollentia, tunc apparet quod vult valere ut originale, vel tandem teſtificatur quod de ipſo originali tunc procederet opinio affirmativè. Ita etiam debet intelligi & limitari d. §. ſed & ſi unum. Quia ſi teſtator quoddam ſcriptum vocat exemplum, ſi tamen addit illud eſſe omnino conforme ſuo originali, & velle eandem vim habere, ſatis eſt, quia lex non eſt imponenda verbis, ſed rebus l. 2. in fin. C. communia de legat.

44. Sed quando quis facit exemplum vel copiam ad differentiam exemplaris vel originalis; ſatis apparet, quod non habet hanc copiam pro completa: & quod poteſt aliquid deeſſe, vel variatum eſſe ab exemplari, ideo non ſubſiſtit. l. ſi ut. ff. de teſtam. & quod ſit hæc vera mens Bartol. (quam nemo adhuc explicavit) probo ex verbis ejuſdem. Quia ubi tenet affirmativam, addit quod qui exemplavit, eſt de hoc inſtructus in inſtrumento ſuæ profeſſionis. Et ſic loquitur quando exemplans non procedit defunctoriè, ſed ſeriò tanquam benè inſtructus, cujus oppoſitum eſt in loco ubi Bartol. tenet negativam, ut in d. §. ſi quis in duobus, ubi ſe refert ad textum qui textus loquitur in eo, qui faciebat ſimplex exemplum, non ut eſſet ejuſdem auctoritatis cùm exemplari. Ideo limitat expreſſim, niſi exempletur ex protocollo notarii mortui, quia tunc

Digitized by Google

habetur pro inſtrumento publico & authentico, & meritò. Quia illa exemplatio quæ fit judice authore, & parte vocata, ut in *cap. pen. de fide inſtrum.* ad quod Bartol. ſe refert, fit valde bona ſeriò. Quo caſu limitat ſententiam ſuam negativam, quam adhuc clarè reſtringit, ut procedat in ſimplici exemplo defunctoriè facto, ad differentiam, non autem ad æquipollentiam exemplaris, ut patet in ultimis verbis Bartoli ibi notatis bene textus ibi. Si verò id quod exemplum appoſitum ſentiens in exemplo facto ad æquipollentiam, de quo loquitur in *d. §. prætor ait.* Et ſic quicquid omnes adusque dixerint, Bartol. non fuit ſibi ipſi contrarius. Sed, ut dixi, deberet concordari: & ita etiam ſervatur in praxi. Et quod dixi de exemplatione parte vocata facienda, intelligendum de particulari, non præcedente alio communi rêipublicæ decreto. Secus ſi cuidam tabellario ex generali decreto municipali, hoc eſt ſtatutum, ſeu ordinum reipublicæ data eſſet poteſtas tranſcribendi inſtrumenta defuncti tabellionis, quia tunc valerent exempla tanquam originalia, etiam nemine citato facta. Ita decidit Baldus in dicta Authent. *ſi quis. collat.* 3. Et dicit ſe vidiſſe quod Joann. Andr. *in antiquis addit. cap cum tabellio ff. de fid. inſtrum.* ita tenebat. Sed nec in Novella quidem hoc invenio, quia Joann. Andr. *ibi in fin.* ſe refert ad Hoſtien. qui præſupponit vocationem partis. Sed dictum Baldi verum eſt per aliam rationem: quia tale decretum eſt lex, & conventio publica, *l. 1. ff. de legibus, l. legitima. ff. de pact.* Quod dictum Baldi refert Alexand. *conſil.* 106. *num.* 18. *lib.* 5. ubi dicit hoc conceſſum officialibus armarii (vult dicere archivi) Peruſini, ſed ut dixi ad Alexand in *annot.* ad dictum *conſ.* 106. *lib.* 5. tunc non agitur de conficiendo exemplo, ſed de conficiendo vero originali, quod nedum confectum fuit, nec traditum parti, quod poteſt fieri, non ſolum per ſubrogatum per officiales armarii, penes quos matrices & notæ defuncti tabellionis deferri debent, ut tradunt Paul. & Alex. *l. 2. C. de edend.* ſed etiam per eum qui ad hoc eſt generaliter ſubrogatus à judice, ad quem ſpectat, ut per Bartol. in *l. ſi quis ex argentariis. §. cogentur, verſicul. ultimo ſcias. ff. de edend.* Philipp. Decius in d. Authent. *ſi quis in aliquo. num.* 76. Sed quid de copiis ſeu exemplis, quæ quandoque jubentur notarii facere ſub ſigno ſuo, & transferre in manus aliarum publicarum perſonarum, vel apud magiſtrum cenſus aut præfectum loci, ad hoc, ut fides conſervetur, ut ſimile habetur in edicto Henric. 2. lato contra abuſus parvarum datarum, & curiæ Romanæ anno 1550. menſe Junio, reſpondeo de ſe plenam fidem facere, quia fiunt ad finem fidei. Sed quia non eſt intentio, ut inde ſumantur exempla pro privatis, ſi privatus ex illo exemplo exemplare faceret, non faceret plenam fidem propter ſuſpicionem ordinis omiſſi, niſi in ſubſidium, vel in antiquis, ut dixi ſuprà dicto *edict.* §. 4. *gloſſ.* 2.

45. Opinionem autem Bartol. affirmativam ita declaratam, amplio procedere, nedum ſi idem tabellio totum exemplum per ſe ſcripſerit: ſed etiam ſi alio ſcribente & exemplante ſubſcripſerit, quia * paria ſunt totum ſcribere, vel ſubſcribere, ut tradit Bartol. in *l. emptor. §. Lucius. ff. de pact.* & plenè per Jaſonem & Decium in dicta Authentic. *ſi quis collat.* 2. & benè quicquid cæteri ſcribant ibi, & in *d. cap. fin. poſt Baldum controvertunt.* Imò Baldus ipſe in *d. Authentic. ſi quis, coll.* 2. tenet, quod licet tabellio non poſſit alteri delegare ſubſcriptionem & ſignum: Tamen poteſt reliqua facere ſcribi per alium, ſi morbo vel caſu impeditur: & quod ita ſervat conſuetudo. Sed Pariſiis, ubi duo tabellarii ſine teſtibus adhibentur, jubetur alter eorum totum inſtrumentum manu ſua perſcribere: alias mulctatur, & conſequenter inſtrumentum eſſet ſuſpectum. Quia ſi tantum ſubſcribat, tunc de vigore ſola ſubſcriptio & teſtificatio eſt inſtrumentum hujus notarii. Debet enim (ut Pariſiis eſt eis ſtatutum) per ſe manu ſcribere ipſum ſuum originale (etiam quod in forma dat parti) alias non valet, ſecundum Hoſtien. & Anton. Butr. in *cap. quoniam contra falſam, collat. 6. de probat.* Anton. Butr. Joann. Imol. Felin. *cap. inter dilectos, collat. ultim. de fid. inſtrum.* Alexand. *l. quædam. §. nihil. ff. de edend.* Et eſt communis ſententia Hieronym. Grat. *conſil* 67. *num.* 24. *lib.* 1.

* paria ſũt totum ſcribere, vel ſubſcribere.

46. Adverte tamen, quod * poſtquam tabellio ipſe, vel alius loco ejus ſubrogatus, ſemel dedit inſtrumentum parti in forma publica, ut per Joann. Faber *Inſtitut. de emptione & vend. in princip. collat.* 2. non debet eidem parti iterum reficere, & tradere aliud inſtrumentum: niſi de conſenſu alterius partis, vel illa citata, & judice authore cauſa cognita. Et hoc propter præjudicium quod poſſet fieri alteri parti: quæ fortè ſatisfecit, prout apparere poſſet per cancellationem vel apocham ſcriptam in dorſo primi inſtrumenti. Ita decidit Speculat. in *titul. de inſtrum. edito §. poſtquam, verſ. ſed nunquid*, ubi Joann. Andr. in *addit. & verſ. Pone ergo. verſ. ubi autem.* Alberic. Bartol. Baldus, Angel. Paul. Alexand. Jaſon in *d. l. ſi quis ex argentariis. §. prætor ait. verſ. prohibet. & ſeq* Paul in *l. Sempronius Proculo. ff. de legat.* 2. Et hoc niſi in inſtrumentis actorum judicialium, quæ ſunt omnibus publica. Et in inſtrumentis quorum effectus pendet a ſola voluntate petentis iterari inſtrumentum: unde non imminet alii præjudicium, ut tenent omnes ſcribentes in dictis locis. Et extra hos caſus, ſi notarius inconſultè iterum eidem parti traderet inſtrumentum, & altera pars damnificaretur, haberet recurſum in ſubſidium ad intereſſe contra notarium, qui etiam veniret mulctandus à judice pro noxa in officio admiſſa. Guilielmus * ille Poietius, de quo *infra* §. 59. *in fin.* tunc Franciæ Cancellarius, qui commentationes meas magnoperè admirabatur, graviter ferens ſibi non dicatas, hanc ſententiam meam in publicam legem tranſtulit conſtitutione anni 1539. artic. 178. ubi quod addit de teſtamentis, intelligendum eſt poſt obitum teſtatoris, & adhuc niſi ſint publicata, juxta *l. publicati C. de teſtam.* ut aſſolet in locis, quę jure ſcripto reguntur, vel niſi ſint inſinuata quia tunc ut acta publica omnibus vel nemine vocato præſtant.

* Notarius non debet pluries cõficere inſtrumentũ eidem parti.

* Guilielmus Poietius Cancellarius Franciæ.

47. Addo arreſtum die Jovis ultimo Aprilis in publicis actionibus hujus ſenatus, anno 1524. contracts. Creditor iterum confici inſtrumentum petit mortuo jam debitore: cujus hæres intercedit cauſificans ſolutiones ex more ſcriptas in epiſtographo prioris inſtrumenti (quod creditur amiſſum) dicebat: per ſententiam præſidis Pariſienſis dictum fuit, quod iterum conficeretur ſine præjudicio defenſionum rei, qui appellavit. Sed non obſtante appellatione, refectum eſt inſtrumentum, & hæres per proviſionem condemnatus & exactus, non obſtante appellatione, & ſine ejus præjudicio vi conſtitutionum quibus cavetur, publica inſtrumenta ſine præjudicio appellationum exequantur proviſionaliter dum cauſa agitur in ſenatu. Illuſtris Petrus Seguierius, tunc regius patronus, etiam nomine Regio appellavit, quia creditor non docuerat de caſu perditionis. Et ſic prius oportebat audiri defenſiones ſeu probationes pretenſarum ſolutionum. Senatus pronunciavit per omnia malè judicatum. Condemnavit creditorem in expenſas, damna & intereſſe, & remiſit partes ad Præſidem Pariſienſem, excluſo tamen eo qui judicaverat, ut prius inquireretur de dictis ſolutionibus. Et ſic per viam actionis ordinariæ executionis & proviſionis beneficio omiſſo, imò potius ſuſpenſo: quia dico, quod ſi reus dilationibus habitis non probavit de ſolutionibus, vel quatenus non probavit, judex poteſt non ſolum decernere inſtrumentum publicum guarentigium reficiendum, quod proviſionalem executionem habebit, non obſtante appellatione. Sed etiam poteſt ex ſimplici matrice condemnationi diffinitivæ proviſionalem addere, quæ proviſionalis non obſtante appellatione exequetur, quod nota in praxi.

Nota in praxi.

48. Ex his emergit utiliſſima & frequentiſſima quæ-

ſtio in praxi. Titius cónſtituit procuratorem ad vendendum coram duobus ſcribis: poſtea procurator coram eiſdem vendit Caio, cui tabularii tradunt inſtrumentum emptionis, in quo (ut eſt uſitatum) inſertus eſt ad longum tenor ſive copia integra inſtrumenti mandati procuratoris qui vendidit, an iſtud inſtrumentum emptionis faciat plenam fidem de mandato, nedum contra eum qui tanquam procurator vendidit, ſed etiam contra ipſum Titium, & contra omnes quoſcunque? Videtur quod ſic, quia exemplum inſtrumenti mandati eſt integraliter inſertum & ſubſcriptum ab eiſdem ſcribis. Et ſic iſtud inſtrumentum eſt verum originale: non ſolum quantum ad venditionem & emptionem, ſed etiam quantum ad mandatum, & ita videtur punctualiter decidere in ſimili Ægidius in *d. Deciſ.* 38. Secus ſi illud inſtrumentum mandati, quod eſt in inſtrumento emptionis exemplatum, non fuiſſet receptum ab eiſdem, ſed ab aliis ſcribis: quia tunc ejus exemplum non poſſet dici ſubſcriptum, nec teſtificatum ab eiſdem, ſed ab aliis, & inter alios, unde non eſſet, niſi merum & purum exemplum: & non probaret contra alios à procuratore vendente, niſi ſemiplenè, ſecundum ea quæ *ſuprà eodem num.* 40. *& infrà eodem num.* 59. Ideo non plenè probaret mandatum etiam contra ipſum mandatorem, quicquid dixerit Anton. de Alexand. in d. Authent. *ſi quis in aliquo.* ubi eum reprobat Philip. Decius, *collat. fin. verſ. præterea & ſecundo.* Sed prædictis non obſtantibus, dicendum, etiã in primo membro & veris terminis hujus quæſtionis, quod plenam fidem non facit de mandato relato, & ab eiſdem tabellionibus recepto, etiam toto tenore inſerto, niſi eodem tempore quo fit ſecundus actus, vel ſecundum inſtrumentum, poſſit primus actus iterum repeti, & fieri ab eadem parte, vel eiſdem partibus, comparente vel comparentibus, rogante vel rogantibus, ſecundum inſtrumentum, puta ab eadem parte, ſi quis fecit teſtamentum coram tabellione ab eo receptum, & poſtea fecit codicillos coram eodem, in quibus addendo vel retrahendo teſtamento repetit, & inſerit ejus exemplum. Certè inſtrumentum iſtud ſecundum quod codicillum, facit æquè plenã fidẽ de teſtamento in eo relato, atque primum originale, etiam ſi perierit, vel non appareat inſtrumentum teſtamenti: quia uterque actus dependet à voluntate ejuſdem diſponentis, qui poterat de novo utrumque actum æquè facere tempore ultimi inſtrumenti.

49. Amplio, etiam ſi ſecundum inſtrumentum fiat coram alio tabellione, quia omnino ſecundum iſtud authenticum inſtrumentum facit plenam fidem, de omnibus quæ poterant ab eodem comparente fieri, vel revocari, prout actus ultimarum voluntatum liberè, & per omnia revocari vel innovari poſſunt: quandocunque ab eodem diſponente, etiam reſpectu omnium acceſſionum, prout omnia pendent, ad uſque obitum. Nunc promo duo exempla in duabus partibus. Primum, ſi quis donavit inter vivos præſenti & acceptanti: Poſteà idem eidem præſenti & acceptanti dat mortis cauſa, inquantum prior donatio defectu minoris ætatis donatoris, vel inſinuationis aut aliter convelli poſſet. Certè ſecundum inſtrumentum continens tenorem prioris etiam ab alio tabellione recepti plenam fidem facit, quia tempore ultimi actus poterat etiam prior actus fieri voluntate & poteſtate diſponentium concurrente. Et ſic inſtinctè ſecundum inſtrumentum eſt authenticũ etiã de priori actu ex intervallo præcedenti.

Amplio, etiam ſi non totus tenor, ſed tantum diſpoſitiva repetantur in ſecundo inſtrumento.

50. Quintò, ut procedat, ut in vim ſolius ultimi inſtrumenti valeat prior actus, ut ex nunc, non autem ut ex tunc, quia non valet quoad hypothecam ex data prioris actus, ſi fortè de ea opus ſit: Sed tantum ex data inſtrumenti referentis, niſi originale authenticum primi actus proferatur, vel niſi ad finem ſemiplenam, vel in dicium judicis arbitrio. Secundum *exemplum* ſi quis habens prædia ſub conſuetudine Ambianenſi vel ſimili (quam vocant patriam *de nampiſſement*, ubi non acquiritur jus reale ſine ſolemni inveſtitura, vel apprehenſione reali) conſtituit Seium præſentem, acceptantem, procuratorem ſuum ad hypothecandum, vendendum, alienandum vel realiſandũ, id eſt, per ſolemnitatem ad jus in re transferendum, obſervandum in contractibus per ſe vel dominum faciendis, deinde fortè in remotis abſens vendit, & conſtituit reditum ſuper prædio in dicto loco ſito, utque creditor pro ſecuritate ſua poſſit inveſtiri per Seium procuratorem ſuum, habentem ad hoc mandatum, cujus inſtrumenti tenor recitatur. Hæc relatio, etiamſi non ſit ad longum, nec ab eodẽ tabellione, plenam fidem facit, ita ut Seius poſſit exequi & jus reale transferre in partibus contra omnes, etiamſi non exhibeat, nec in manibus habeat procuratorium ſuum originale forſan amiſſum. Sufficit enim ſecundum inſtrumentum, quod eſt ut ex nunc, id eſt, ex ſua data, verum originale non ſolum de principali contractu, ſed etiam de mandato, quia potuit tunc dari mandatum abſenti. Nec obſtat, quod dominus non intendebat dare nouum mandatum, quia ſatis eſt quod intendebat illud continuare & uſui eſſe ad hunc actum: hoc enim inquantum opus eſt, operatur novum, & inſuper ſpecificum & individuum mandatum, quod omnibus modis quibus de voluntate conſtat, fieri poteſt, *l.* 1. §. 1. *ff. mandati.*

51. Hæc conſideratio utilis eſt in locis, in quibus per ſtatuta quæſtuaria de ſingulis contractibus in publicam formam contractis, ſolvenda eſt gabella, de quibus per Bartol. in *l. ultim. §. quoties. ff. de publicanis* & in *conſ.* 67. *ſatis dubiè conſ.* 226. *cavetur ſtatuto montis Politiani.* Alexand. *conſ.* 78. *conſ.* 143. *num.* 6. *lib.* 6. Bertach. in *tract. gabell. in* 3. *part.* 8. *part. principal. collat.* 1. Quia non ſolvetur iterum de hoc mandato, quod eſt magis executio & ſpecificatio primi, quam novum mandatum, & quamvis novum mandatum inſit, tamen ſatis eſt ſemel ſolutam eſſe gabellam de primo inſtrumento non revocato, ſed indicato & continuato. Sed ſi creditor velit cogere Seium ad exequendum mandatum, non poteſt hoc facere ex hoc ſolo ſecundo inſtrumento authentico, niſi doceat de priori mandato vel inſtrumento à Seio ſuſcepto; quod tantò faciliùs fieri, & eo detrectante vocato à matrice primi tabellionis exemplari, quantò fideliùs & pleniùs recitatum & tranſcriptum erit in ſecundo inſtrumento. Quod facto, Seius ad impenſas & intereſſe nomine proprio tenebitur, ut enim ab initio liberum ei fuit non acceptare mandatum: ita eo ſuſcepto tenetur exequi. §. *mandatum non ſuſcipere. Inſtit. de mandato* probat ergo ſecundum inſtrumentum mandatum ipſum, ſed ut ex nunc, & ſic non acceptationem præteritam, nec conſenſum abſentis, niſi aliud habeatur.

52. Addo tertium exemplum, videlicet caſum ipſum dictæ deciſionis 58. *Rota Avenionenſis, de qua ſupra num.* 48. Procurator ad agendum, defendendum & appellandum, & ſubſtituendum coram officiali Pariſienſi, Senonenſi, vel Lugdunenſi, vel alibi, Kalend. Martii rogavit inſtrumentũ appellationis nomine domini interpoſitæ ad Papam Avenionenſem, in quo inſeruit procuratoriũ ſuum, receptum & confectum prius ab eodem tabellione, qui nunc conficit inſtrumentum appellationis, & mandavit exequi, & ſubſtituit Caium. Ita facit procurator, non valens procuratorium ſuum mittere, quo in ſua curia quotidie indiget. Sed medio hujus ſecundi inſtrumenti ad partes & judices appellationum tranſmiſſi cũ libellis & apoſtolis appellationum, appellans intimatus fuit, Et Cajus ſubſtitutus coram auditoribus Rotæ proſequitur nec producit aliud mandatum. Dubitavit Rota, an ſufficeret & decernere poſſet contra appellatum, ut bene intimatum & contumacem: hæc eſt hypotheſis dictæ deciſionis Bellameræ, qui decidit quòd ſic, ex quo tenor procuratorii eſt inſertus in inſtrumento appellationis & ſubſtitutionis per eundem tabellionem, qui procuratorium ipſum recipit, ſecus dicens, ſi per alium notarium fuiſſet confectum hoc ſecundũ inſtru-

Digitized by Google

mentum. Quia tunc nõ teſtificaretur de auditu & facto proprio, ſed de auditu & facto alieno, nec intimatus teneretur procedere, nec comparere, niſi pleniùs conſtaret. Subdit tamen, quòd ſi appellatus comparet & conqueritur de procuratorio, debet originale edi, vel ſevocato exemplari, & ſi non conqueritur, videtur approbare. Ego verò dico quòd etiamſi per eundem tabellionem hoc factum ſit, tamen non probat procuratorium primum alio tempore factum, utpote cùm domino abſente non potuerit tunc actus repeti.

53. Nec obſtat quod eſt idem tabellio, & ſic quod iſtud eſt verum originale mandati, quia non eſt ita, ex quo apparet originale fuiſſe confectum & traditum procuratori, & ſic non poteſt ampliùs confici, niſi domino vocato, ut nuper diximus, *num.* 46. & ſic non obſtat, quod idem tabellio tranſcripſit valde ſeriò, etiam ſi addiderit ſe velle eſſe verum originale, & plenam fidem facere, quia ipſemet illud recepit, *juxta not. ſupra eod. num.* 43. 44. Quia hoc verum eſt antequam parti tradidiſſet, & officio ſuo functus eſſet, ſed poſtquam ſemel tradidit vera originalia partibus, non eſt amplius in ſua poteſtate, conficere rurſus, & toties quoties alia originalia, ſed tantùm exempla, niſi parte vocata. ut dixi in 1. *annot.* ad Phil. Dec. *conſ.* 522. Et alioquin contingere poſſent multa pericula, quibus prætextu fidei publicæ homines deciperentur: poſtquam enim originalia ſemel ſunt partibus tradita, poſſunt partes de illis facere quod volunt, invicem remittere, vel in epiſtographo apochas, aut alias modificationes ſcribere, quæ tabellio ignorat: & in terminis mandati potuit poſtea procurator eſſe revocatus expreſsè vel tacitè, vel mutaſſe mores vel mandatum in epiſtographo limitatum, vel dominus mortuus, & ſic mandatum extinctum, *l. mandatum. C. mandati* dico tamen quòd illa deciſio Bellame. poteſt ſuſtineri propter duo.

54. Primum, quia totum confectum eſt ab eodem tabellione. Secundum, quia iſte ſubſtitutus habet inſuper acta cauſæ, quæ non præſumitur ſubſtraxiſſe, quia apparet de inſtrumento authentico ſubſtitutionis ſuæ, & ſic hæc eſt alia notabilis præſumptio mandati, *l. ult. C. de pact. convent.* quæ non ſufficeret, ſi illud tranſumptum, actum eſſet per alium tabellionem, quia iſte non de ſuo, ſed de alieno facto, ut de alieno auditu teſtificaretur: magis autem creditur teſtificanti de propio facto ad utilitatem alienam, adeò ut tunc dicat Paul. Caſtr. in *l. quicunque col. ult. C. de ſerv. fugitiv.* quòd hoc caſu unus ſolus probus teſtis facit plenam probationem, & idem tenet in *conſi.* 84. *Viſa dicta. num.* 6. *lib.* 1. *per l. quero. in fin. ff. de adil. edict. & conſi. prinſquam col.* 1. *in fin. l.* 1. Idem tenet Salycet. in *l. ſi quis decurio col.* 1. *in fi.* 4. *oppoſit. C. ad l. Corn. de falſ.* & ſequuntur Phil. Dec. *conſi.* 56. Hipol. de Marſi. in *pract. criminali, verb. diligenter, num.* 131. Verum eſt quòd hæc opinio reprobatur per Alex. in *l.* 2. §. *ſi abſens*, & ibi per Jaſ. *num.* 9. *ff. ſi ex noxali cauſ. agat.* per Alex. *conſi.* 192. *num.* 13. ubi in annotat. dixi, *lib.* 6. Jaſ. in *lect. l. admonendi, col.* 20. *de jurejurand.* & Alex. Jaſ. in *l. ne quis ff. de acquir. hæredit.* Phil. Deci. *conſ.* 550. And. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 1. *gloſſ.* 14. *num.* 50. *& benè*, ſed tamen illud verum eſt, quòd deponenti de facto proprio, non ad ſui utilitatem, magis creditur quam deponenti de facto alieno: ſicut fortius & vehementius eſt teſtimonium deponentis de proprio, quam de alieno auditu. ita tenet Socin. *conſ.* 26. *num.* 4. *verſ.* 3. *quia ille, lib.* 3. Deci. in *d. conſ.* 550. *num.* 7. Aymo. Cravet. *conſi.* 71. *num.* 30. hæc jam ſunt ſatis elucidata, ſed quia materia valde utilis eſt & quotidiana, atque ideo plenius attingenda, teſte Juriſconſulto Paulo, in *l. legavi* 25. *de liberat. legat. ff.*

55. Addo aliud quartum exemplum, inter eaſdem partes præſentes, ut ſoluto matrimonio invenitur inſtrumentum donationis fundi alteri conjugum factæ, in quo narratur, quòd donator prius (videlicet ante matrimonium) promiſerat donare dictum fundum. Cujus promiſſionis ab alio tabellione receptæ tenor tranſcribitur, Certè hoc non obſtante, fundata eſt intentio dicentis eſſe conqueſtum, & petentis diviſionem, quia apparet de donatione facta conſtante matrimonio. Sed quòd ſit acquiſita ex cauſa veteri, non apparet per illud tranſumptum, quod non facit plenam fidem, niſi aliter juſtificetur. Sed quid ſi ab eodem tabellione? Tunc videretur fidem ejuſdem tabellionis in ſuo facto non debere dividi, tum propter concurſum confeſſionis utriuſque partis, tum quòd agitur de lucro, quia per hanc exquiſitionem (etiamſi de communione eximeretur) ſocietas conjugum non ſolum non fuit diminuta, ſed potiùs in aliquo aucta. quod ſufficere videtur, *l. tutori, C. de neg. geſt.* Tamen cùm ſit notabile intervallum inter prætenſam promiſſionem, de qua non plenè conſtat per prædicta, & inter donationem de qua plenè conſtat, intentio diviſionem impedientis, aliis adminiculis tueri debet, puta uno teſte de auditu dictæ promiſſionis, ſi matrix nequeat haberi. Secus ſi inſtrumentum factum conſtante matrimonio non eſſet inſtrumentum donationis, ſed traditionis poſſeſſionis & executionis donationis præcedentis, vel contractus facti ante matrimonium, etiamſi de eo non apparet, niſi per exemplum in eodem tranſcriptum, ſive ab eodem, ſive ab alio tabellione. Imò etiamſi tantùm ſunt verba tradentis, hoc narrantis & confitentis, quia petens diviſionem non habet intentionem fundatam ex hoc inſtrumento, quòd res ſit acquiſita conſtante matrimonio & ſocietate, niſi aliter conſtet: nec eſt injuſtum, imò oppoſitum eſſet injuſtum, cùm non appareat circa hoc ſocietatem fuiſſe gravatam, ſed potius auctam beneficio vel occaſione ejus, qui rem ſibi debitam tempore ſocietatis exegit, nec in longius tempus diſtulit, & multo minus poteſt allegari fraus vel ſimulatio ex parte donatoris, quia poterat conſtante matrimonio donatarii, ita ei dare, ut non quæreretur ejus conjugi, ut probabo *infra* §. 104.

56. Addo rurſus aliud quintum exemplum, eodem themate ſocietatis finitæ retento. Invenitur inſtrumentum acquiſitionis domus venditæ marito per hæredem Titii, qui ait ſe hoc facere implendo vel exequendo teſtamentum vel codicillos Titii, juxta *l. ſi fidejuſſor.* § *meminiſſe, l. & ſi ego, de legat.* 1. §. *l. fundus, ff. ad l. falcid.* Conſtat autem Titium obiiſſe ante dictum matrimonium, & in inſtrumento venditionis tranſcribuntur teſtamentum vel codicilli. Breviter dico primò, quòd petens diviſionem domus, habet in hoc intentionem fundatam: nec tranſcriptum illud facit plenam fidem de teſtamento vel codicillis tranſcriptis, etiamſi fuiſſent ab eodem tabellione recepti, niſi cum hoc aliud notabile indicium concurrat, & multominus ſi fuiſſent recepti per eundem tabellionem vel ſcribam: & adhuc minus ſi eſſet ſimplex aſſertio vel confeſſio contrahentium. Sed adhuc caſu quo fides dicti tranſumpti vel narrati approbetur, petens diviſionem, fundatam habebit intentionem non ad diviſionem domus, ſed ad mediam pretii & ſumptuum. Et tunc in locis ubi ſolvitur gabella de contractu, ſemel tantum ſolveretur in priore exemplo, quia non debetur de executione: *faciunt notata in* §. 33. *qu.* 3. *nu.* 15. 23. 24. in ultimo verò exemplo neque de primo actu deberetur, quia eſt teſtamentum vel codicillus, & non contractus, neque de contractu venditionis, quia non eſt voluntarius, ſed executio & dependentia ultimæ voluntatis, ut poſt Jac. Butri. rectè decidit Bal. in *conſ.* 440. *ſecundum ea. in fin. lib.* 5. hæc duo ultima exempla levius attigi, quia ſpectant ad materiam §. 104. *infrà tit.* 1. ubi pleniùs tracto.

57. Accipe ſextum & ultimum exemplum. Emptor cedit jus ſuum Caio, & in inſtrumento ceſſionis nar-

Digitized by Google

ratur vel tranſcribitur inſtrumentum venditionis. Breviter reſpondeo ſi per eundem tabellionē qui utrumque recepit, facit ſemiplenam fidem de venditione: ſed ſi per alium tabellionem, non facit niſi indicium, niſi in antiquis, ut poſtea dicam. quod eſt verum Caio poſſidente per ſe, ſuos, vel authorem ſuum, ſed de diu non poſſidente, & maximè ſi prætenſus emptor nunquam poſſederit, tunc antiquitas non pro eis, ſed contra eos militat: præſcriptiones enim temporum poſſidentibus pro quibus introductæ ſunt, favennt, & contra non poſſidentes militant ex prædictis, præſertim ex his quæ ſcripſi *num.* 48. Ante 15. annos illuſtris & valentiſſimus dux Nivernenſis Franciſcus victoriam obtinuit per arreſtum in Pariſienſi Senatu, ut clariſſimus dom. Petr. Seguierius mihi narravit, de gravi reditu conſtituto nomine Angilberti Clevenſis, per ejus aſſertum procuratorem tenore procuratorii ſpecifici, ad longum inſertum in contractu conſtitutionis reditus, quam creditor petebat à præfato duce Angilberti ſucceſſore. Sed quia non producebat aliud originale mandati, præfatus dux per ſcripta mea judicibus oblata, abſolutus fuit, ita tenent Bald. in d. Auth. *ſi quis in aliquo, ad fin.* Franciſc. Zabar. in *c. ult. de fid. inſtrum.* Alex. *conſ.* 81. *lib.* 3. Phil. Deci. *conſ.* 521. *num.* 3. ubi in annot. dixi.

58. Redeundo ad rem: concluſionē noſtrā principalem de qua *ſuprà num.* 37. *in princ. verſ. primo caſu*, limito ſecundò in caſu * *l. ult. de fid. inſtrum.* videlicet quando originale fuit productum, & facta debita & ſolemni exemplatione producenti reſtitutum (ut eſt uſitatum) exemplo relicto apud acta: poſtea adverſarius petit originale iterum produci, dicens & jurans ſe non calumnioſè hoc petere, ſed quia vult & credit ſe poſſe redarguere de falſo: tunc enim ſi is qui produxit, nolit iterum producere ſi facultatem habeat vel nolit jurare ſe ſine omni dolo perdidiſſe, vel non poſſe producere, nulla fides adhibebitur originali tanquam falſæ vel adulterinæ ſcripturæ, ut eſt ibi textus ex quo infero, quòd nec etiam exemplo, quantumvis ſolenniter inter eaſdem partes confecto, fides adhibebitur, quia non eſt exemplum inſtrumenti authentici, ſed reprobi & nullius fidei. Et hoc dūmodo hæc iterata productio petatur pendente adhuc negotio, & nondum per diffinitivam, quæ in rem tranſierit judicatā terminato: tunc enim non poteſt qui produxit & victoriam perfectam obtinuit, amplius compelli ad producendum, nec adjuramentum de admiſſione vel impoſſibilitate productionis, ut eſt ibi textus *in fin.*

* Nota ad intellectū *l. f.* C. *de fid. inſtrum.* & *c. accepimus eod. tit.*

59. Sed contra iſtud ultimum eſt caſus expreſſus, de quo nullus unquam doctorum aduſque advertit, in *c. accepimus. de fid. inſtrum.* ubi abbas S. Auguſt. in Anglia obtinuerat ſententiam diffinitivam obtentu quorundam privilegiorum contra Cantuarienſem Archiepiſcopum, qui poſtmodò volebat illa arguere falſitatis, & cogere præfatum abbatem ad illa iterum exhibenda, ſuper quo aditus Alexand. 3. præcepit ea iterum exhiberi eidem Archiepiſcopo infra certum tempus, & in loco congruo & tuto, coram perſonis idoneis, & Eboracenſi epiſcopo judice ad hoc à ſe delegato: ſtatuitque ut interim illa privilegia nullatenus vacillarent, ſed præfata ſententia eorum vigore obtenta inviolabiliter obſervaretur. Et quia illa deciſio eſt valde æqua & rationabilis, puto eam obſervandam, & ſecundum eam limitandam *d. l. fin. in fin.* ut procedat quantum ad hoc, ut non poſſit executio rei judicatæ jam facta retractari: vel nondum facta, differri, vel ſuſpendi, prætextu interjectæ quæſtionis falſi, de quo nondum liquet: non quin victor teneatur non obſtante re judicata, in qua de falſo non fuit cognitum, iterum exhibere ſemel producta inſtrumenta, quæ nunc arguuntur de falſo, niſi eadem exhibere non poſſit, nec ſit in culpa vel dolo, quominus poſſit, idque jurejurando atteſtetur. Quòd ſi jurare recuſet, vel ſi jurare offerat, ſed probatio in contrarium offertur, & probatur de occultatione, culpa, vel fraude in non exhibendo, ex tunc habebuntur illa inſtrumenta pro falſis, & tanquam falſo probato retractabitur res judicata, inquantum ſuper illis fuit fundata. Et hæc limitatio & declaratio ad d. l. fin. etiam jure civili probatur, *in l. Divus ff. de re judic. in rub. & per tot. C. ſi ex falſ. inſtrum.*

60. Nec ei quod dixi interim inſtrumenta & ſententiam manere in vigore ſuo, obſtat * *l. fin. C. ſi ex falſ.* ubi dicitur judicati executionem ſuſpendi ſolere, quia hoc debet intelligi, quando apparet falſitem ſuſpicione vehementi de falſo, vel cùm in continenti offertur prompta probatio falſi, & poſſunt inſtrumenta infra modicum tempus exhiberi, & falſum liquidari: vel quando executio eſſet gravis & irretractabilis: alioquin non ſuſpenderetur, ſed fieret executio *per d. c. accepimus*, ſaltem data cautione, quam victor commodè dare poterit, per text. & not. in *c. ſuſcitata, de in integr. reſti.* Et hoc ne via fraudibus & malitiis aperiatur. Et ita debet limitari *d. l. fin. C. de falſ.* quod etiam jure civili probatur *in l. ſatis apertè. C. de falſ.* & not. per gloſſ. penult. & doctores in cap. *cum venerabilis, de exceptio.*

* Limitatio ad *l. f.* C. *ſi ex falſ. inſtrum.*

61. Secundo caſu principali, de quo *ſupra num.* 37. videlicet quando non apparet debitè exemplatum, ſubdiſtinguo, aut prorſus omni ſolemnitate caret, ut quia eſt ſimplex copia à nemine ſubſcripta, nec teſtificata: & tunc quum ſit merè privata ſcriptura, nullum gradum probationis, nec ullum indicium facit.

* Exemplū deſtitutum omni ſolēnitate nullam probationem inducit, etiāſi ſit antiquū

Ampliatur, etiam ſi eſſet antiquiſſima: quia quod nullum eſt, ſuppleri non poteſt: & antiquitas non efficit, ſed adjuvat probationem, ut *infrà eod. num.* 59. *in fin.* & hoc niſi non ageretur de commodo ſcribentis, & proferretur ſcriptura antiqua è loco non ſuſpecto, puta ex archivo publico: tunc enim ſecundum materiam ſubjectam poſſet facere aliquod indicium arbitrio judicis, per notata *l. admonendi ff. jurejur.* non tamen puto quòd per ſe faciat aliquam probationem, plenam vel ſemiplenam, quantumcunque antiqua, & in archivo publico aſſervata, quia ab initio non fuit ibi repoſita tanquam authentica, ſed tanquam merè privata ſcriptura. Et ſic non ſufficit quòd in archivo reperiatur, ut decidit Phil. Deci. in *d. Auth. ſi quis. in aliquo col.* 4. *num.* 23. Phil. Cor. *conſilio* 142. *videtur prima facie*, *col.* 3. *verſic. reſtarent*, *lib.* 3. And. Alcia. in *l. procurator, gloſſ. ult. col. ult. C. de eden.* & benè, quamvis Ang. in d. Auth. *ſi quis*, *col.* 1. Alex. *col.* 2. Jaſ. *col.* 3. limitent ſimpliciter d. Auth. non procedere in exemplo minus ſolemni reperto in publico archivo, & malè. Concluſio ſic ampliata fallit contra producentem, vel tradentem talem ſcripturam, per ea quæ *ſuprà eod. num.* 36. Steph. Bertrandi *in conſ.* 7. *ex themate in princip.* & *conſ.* 23. *ex themate. col. fin. lib.* 1. ubi tenet quòd non probat pro producente, ſed benè contra eum.

62. Aut verò habet * aliquam ſolemnitatem, ſed non plenam, ut quia apparet ſumptum per actuarium, vel alium notarium, qui teſtibus adhibitis & inſcriptis, ſubſcripſit ſe contuliſſe cum vero & ſano originali: ſed non apparet neque de authoritate judicis, neque de præſentia, aut vocatione partis: Et tunc aut producens requiritur de producendo originali, quod poteſt exhibere, & non vult, & exemplum nullam fidem facit, ſive ſit recens, ſive antiquum, ſive enuncians ſolemnia, ſive non, & qualecunque ſit, *ut dictum eſt ſuprà num.* 40. Et tradit Bal. in *l. publicati, qu.* 8. *C. de teſtam.* Jaſ. in d. Authent. *ſi quis in aliquo*, *col.* 3. *verſ.* 7. & ibi Deci. in. 5. fall. Steph. Bertrandi *conſil.* 23. *ex themate*, *col. fin. num.* 77. *lib.* 1. & hoc niſi jam in eodem judicio eſſet approbatum per adverſarium, quia tunc non ſufficeret allegare producentem habere & occultare originale, niſi argueretur de falſo, & practicaretur,

* Exemplū in parte ſolemne utrū probet.

ticaretur, *l. fin. C. de fide inſtrum.* vel niſi ex aliqua cauſa de novo ſuperventa, vel aliqua, ſed aduſque ignota: ut ſi allegaret, in dorſo orignalis eſſe ſcriptam ſolutionem vel novationem. Aut producens non poteſt producere originale, vel de hoc non requiritur, & tunc tenuit Bart. in *d. l. admonendi, col. 5. verſic. ſed quæro quid de exemplo*, quod allegando perditionem originalis faciat ſemiplenam probationem: quod eſt nimis indigeſtum, nec probatur per ea quæ allegat, quantumvis Alex. & alii *in d. Auth. ſi quis*, And. Alciat. in *d. l. procurator. in fin.* ſequantur Bartol.

* Exẽplum de recenti confectum, & in parte tantùm ſolemne, per ſe non plenè probat.

63. Ideo ſic ſubterdiſtinguo. Aut * eſt de recenti confectum, aut de antiquo. Si de recenti, ſit concluſio, quòd per ſe non plenè probat.

Amplio primò, etiam ſi eſſet de facto & originali antiquo, per ea quæ *ſuprà eod. num.* 41.

Amplio ſecundò, etiamſi in eo reliquæ ſolemnitates enunciarentur, parte tamen abſente, vel contradicente: unde inſtrumentum etiam primarium, id nondum levatum, id eſt, extenſum per tabellionem de protocolis alienis, non plenè probat, niſi conſtet de commiſſione judicis ſibi facta, etiamſi aſſerat ſe habere talem commiſſionem, ut per canoniſtas in *c. cum P. tab. de fid. inſtrum. c. quoniam contra falſam. de probationibus* Guid. Pap. in *deciſ. Delphin.* 404.

Amplio tertiò, etiamſi eſſet exemplatum per tres, quatuor, aut plures tabelliones, ſimul concordantes, & ſubſcribentes, eſſe verum tenorem originalis authentici & integri, à ſingulis eorum viſi, & examinati: adhuc per tale exemplum multis ſcribis publicis teſtificatum, non plenè probatur de veritate contentorum in originali, ita decidit Speculator *de inſtrum. edi. §. oſtenſo. num. 4. ver. not. tamen, & num. 9. verſ. ſed nunquid auditur*, & ibi Bald. in *addit. col.* 1. Albetic. Bar. Pau. Jaſ. Deci. in d. Authent. *ſi quis*.

* Tabellio non poteſt conficere inſtrumentum, niſi de eo quod rogatur à partibus, & ab eiſdem in ſui præſentia geruntur.

64. Ratio eſt, quia * ſcriptura publici tabellionis non poteſt fieri niſi de eo de quo rogatur a partibus. Et non poteſt rogari à partibus, niſi de eo quod tunc partes faciunt: text. eſt in *Auth. de tabell. §. nos autem. col.* 4. Bar. Bal. in *d. auth. ſi quis.* Alia ratio: quia tabellarius non poteſt conficere inſtrumentum, niſi de eo tantùm, quod in ſui præſentia geritur à partibus, & ab eorum conſenſu pendet, cujus notitiam & ſcientiam habet, propriis ſenſibus, viſus & auditus, ut probatur in d. §. *nos autem.* & ponit Jo. Andr. poſt Nicol. Matarel. in *additio.* ad Specul. in *rubr. de inſtrum. edi. col. 4. verſic. de ſecundo quod agnitio. & in §. reſtat videre, num.* 37. *in add. incipiente audiverit, & in Mercurial. c. ſemel manus, de re. jur. in* 6. Bal. in *rub. col. 2. C. de fid. inſtrum. in l. unica, col. 6. C. de confeſ. in l. oratione, in fin. ff. de feriis, l. in eod. ff. de teſtam.* Paul. Alex. Jaſ. *l. prætor ait. in princ. ff. de eden.* Antr. Butrigar. in *conſil.* 31. *in quæſito.* Panor. in *c. cum cauſam, col. 5. de teſtib.* Aretin. in *c. feries, col. 2. eod. tit.* Alex. *conſil.* 119. *viſo proceſſu, col. 5. lib. 1. conſil.* 198. *num.* 8. ubi in annot. dixi, *lib.* 7. Phil. Deci. & omnes in d. Auth. *ſi quis, col. 6. & in c. 1. col. pen. de fid. inſtrum.* & *conſ.* 118. *col.* 2. Phil. Corn. in *conſ.* 154. *licet in themate, in littera 9. lib. 3. conſil.* 216. *licet in hac, lib. 4. Socin. conſil.* 120. *cum in præſenti. col. 1. lib.* 1. Jaſ. *conſil.* 168. *col. 8. lib.* 4. quibus in locis pleniſſimè per multos caſus deciſum reperies. Adverte tamen quod etiam de his quæ aliis ſenſibus corporeis, ut tactus, odoratus, guſtus, percipiuntur, confici poteſt (licèt rariùs contingat) publicum inſtrumentum, adhibita cautione & relatione idonea, ut tradit Bal. in *rub. col. 5. verſ. ſed non quid C. de fid. inſtrum. & ſequitur Felin. in c. feries. col. 2. extra de teſti.* Non eſt etiam dubium, quin fieri poſſit inſtrumentum publicum non ſolum de facto ipſius rogantis tantum, ut teſtatoris, ſed etiam mixtim de facto vel dicto rogantis, & facto, dicto, vel ſilentio tertii, ut quando petitur inſtrumentum de denunciatione vel proteſtatione alteri facta, & de ejus reſponſo vel ſilentio. Faciunt notata in Auth. *ſi quis ei quem, C. de adulter.* Quia non eſt dubium, denunciantem poſſe de hoc, & numero teſtium, reſponſo & geſtu denunciati rogare publicum, ut poteſt privatum inſtrumentum, etiam quandoque de nudo eventu & contingentia facti, ut per Phil. Deci. in *c. 1. col. 8. num. 22. extra de fide inſtrum.*

65. Redeundo ad rationem noſtram *in princ. num.* 64. Sed tempore exemplationis non fit inſtrumentum originale, nec geritur actus in eo contentus, nec poſſunt tabelliones eſſe rogati de veritate facti in eo contenti, nec illius habere notitiam propriis ſenſibus, & hoc eſt impoſſibile cùm actus tranſierit, & ſic non eſt poſſibile exemplum eſſe inſtrumentum authenticum de veritate facti vel actus, in originali contenti. Et hæ ſunt potiſſimæ & peremptoriæ rationes: alias rationes ponunt Alber. Bal. *in d. Auth. ſi quis, & Speculator de inſtrum. edi. §. oſtenſo. verſ. unde ſi tabellio.* quod licet tabularii exemplantes ita ſcripſerint, prout in originali continetur, nec ſint ibi cancellationes vel interlineaturæ, tamen poſſunt ibi eſſe alia, propter quæ fides non adhiberetur, vel propter perſonam primi tabellionis, vel propter perſonam ejus qui confici fecit: & tradit gloſſ. in *c. Abbate S. Sylvani, in verſ. fiat fides de verbo. ſignif.* addo quòd alia poſſunt eſſe conſcripta in epiſtographa. Aliam ſubdit rationem Specul. *in d. §. verſic. ſed nunquid creditur.* quòd ſuſpicio eſt, originale vitioſum, & ideo exemplatum, quæ eſt materia fabricandi vel occultandi falſum. Aliam addit rationem in *d. §. verſic. porro.* quoniam * judicis præſentia & authoritas eſt de ſubſtantia formæ publicationis, ideo non valet quod agitur ea omiſſa: ad judicem enim ſpectat examinare, approbare vel reprobare, non ad tabellionem, *dict. cap. fin. de fid. Inſtrum. l. 2. C. de teſtam.* & ita intelligitur §. *illud*, in Auth. *ut fratrum filii. col.* 9. Hinc tenet idem Specul. in *d. §. num. 33. verſic. hoc etiam not.* quòd ſi ambæ partes exemplationi conſentiant ſine judice, non valet, & ſequitur Joann. Fab. in *d. Authent. ſi quis. De quo ultimo dic, ut infrà eod. numero* 56.

* Judicis præſentia & authoritas eſt de forma & ſubſtantia publicationis.

66. Amprio quartò, etiamſi, originale non poſſet reperiri, etiam ſi probaretur ſine ulla culpa producentis deperditum, quam ampliationem non ponerem, utpote ſatis per prædicta evidentem, niſi reperiſſem Doctores *in d. Auth. ſi quis*, incautè & neglectim (ut ſolent) iſtud annotare pro fallentia, & malè, quum ex ſolo caſu originalis, exemplum ſaltem non antiquum, non debeat majorem vim fidei recipere. Fateor quòd ex probatione caſus, ceſſat ſuſpicio malitioſæ occultationis derogativa exempli, ſed propterea non adeſt nova vis extenſiva vel intenſiva fidei. Et eorum fallentiam deſtruit quod allegant notæ *in l. ſicut iniquum, C. de fid. inſtrum. & in cap. cum olim, de privil.* quia ibi requiritur ultra probationem caſualis amiſſionis originalis, clara & exacta probatio tenoris ejuſdem. * Convenientiùs autem limitaſſent in caſu *l. ſi de poſſeſſione, C. de probat. l. ſi quando, C. unde vi. cap. fin. de his quæ vi, metuſve cauſa* quando fraude vel culpa adverſarii originale eſt perditum, ut tunc ſtetur exemplo etiam aliàs minus ſolemni, ſaltem mediante juramento damnum originalis paſſi. Et in hoc proderit hujuſmodi exemplum, ut quando pro perſonarum & rei qualitate & valore, veriſimilitudo ſeu fama, aut aliud adminiculum probandum eſt, ad obtinendum condemnationem de re, vel quantitate prætenſa, ſufficiat pro adminiculo hujuſmodi exemplum, dummodo tale ſit, ut præſumptionem probabilem facere, & diſ-

* No. in praxi.



Digitized by Google

cretum judicem ad veriſimilem æſtimationem adducere poſſit.

67. Sed redeundo ad concluſionem, quòd non plenè probat: an ſaltem ſemiplenè plus vel minus probet? advertendum puto ad ſolemnitatem exempli, & qualitatem actus, rei, & perſonarum. Si enim eſſet ſubſignatum & teſtificatum per unum tabellionem, cum duobus inſcriptis teſtibus idoneis & peritis, vel per duos tabellarios, atteſtantes ſe vidiſſe & diligenter contrectaſſe originale authenticum non vitiatum, cujus tenorem ad longum deſcripſerunt, puto quod faceret ſemiplenam probationem, dummodo eſſent ſcribæ noti, periti (ut eſſe debent) & eorum ſubſcripriones vel ſigna nota. Ratio, quia iſtud exemplum eſt inſtrumentum publicum & authenticum, de viſione, perſcrutatione, integrirate, lectura & tenore originalis: & ſic facit plenam & publicam fidem, quòd originale authenticum talis tenoris fuit, tunc contrectatum, viſum & lectum ab illis ſcribis: & quamvis iſtud non tantum probet, ac ſi ipſimet tabellarii tanquam teſtes periti, in judicio ſingulatim & ſub juramento examinati hoc deponerent, ut inquit Bart. in d. Auth. *ſi quis. col.* 2. & benè, tamen puto quòd ſemiplenè probent.

* Quam exactum æquilibriũ in expendendis probationibus.

68. Adverte* tamen, quod iſtud dictum meum, ſi ruditer, generaliter & indiſtinctè intelligeretur, eſſet valde periculoſum: Ideo non intelligo hoc ſemper & abſolutè, tanquam certam & infallibilem regulam verum eſſe, ſed tanquam quid in ſuo genere probabile, quod cùm ad ſpecifici caſus deciſionem ventum eſt, non eſt continuò pro certo aſſumendum, niſi ſanè & cum magna animadverſione omnium circunſtantiarum, videlicet, perſonarum, loci, temporis, negotii, & dummodo in tali exemplo declaretur, quæ eſt, qualia ſint ſigna, ſubſcriptiones, & ſigilla prætenſi originalis, & dummodo talia ſigilla & ſigna ſint nota: ita quod ſi tunc appareret originale in forma, in exemplo deſcripta, ſtatim ſine aliis adminiculis plenè probaret. Si enim eſſent ignota, & illi qui in exemplo narrantur ſubſcripſiſſe originale, & illud ſigillaſſe, ignoti, non puto quòd tale exemplum ſemiplenè probaret, quantumvis exemplantes atteſtarentur, ſe ea omnia probè cognoſcere, & pro verè authentico habere. Et hoc ne tot ſpecialia ſimul concurrant, & ne detur occaſio falſa inſtrumenta fabricandi, vel minus authentica ad vim probandi, per obliqunm legitimandi, judice non adito (id eſt, viro bono, *l. vir bonus. ff. judicatum ſolvi.* non enim de quæſtuariis iſtis, iniquis, indoctis officiorum emptoribus loquor) & parte non vocata: multa ſiquidem latere poſſunt ſine debita cauſæ cognitione exemplantes, & multæ ſuppoſitiones vel captiones in his poſſunt committi, ut not. Alber. in *d. Auth. ſi quis.* Intelligo etiam dictum meum, dummodo ſi originale petatur, allegetur perditio, & non ſit ſuſpicio de occultatione, nec alia ſiniſtra præſumptio in contrarium. Et ita puto ſanè intelligi & procedere illud dictum Bart. in *d. l. admonendi, verſic. ſed quæro quid de exemplo.* quod nota, quia nullus doctor. (etſi quamplurimi ſcribentes ibi) declarat.

69. Itaque ſi ultra prædicta concurreret unus peritus teſtis de diligenti perſcrutatione, lectura, integritate, & eodem tenore originalis: & idem teſtis vel alius. de amiſſione originalis: vel alia probabilis conjectura amiſſionis ſine dolo & culpa producentis, putarem abſque dubio ſufficere ad plenam fidem, per notata Bart. in *l. ſicut iniquum, C. de fid. inſtrum.* textus & canoniſtæ in *c. cum olim, de privileg.* Quòd ſi præfatum exemplum eſſet ſubſcriptum & teſtificatum a pluribus quam duobus tabellionibus, qui eſſent notæ, peritæ, & notabiles perſonæ, puto quod faceret pluſquam ſemiplenam fidem, imo quicquid Jaſon animosè *ἐν τῇ αὐξήσει* dicat, *in d. Auth. ſi quis, col.* 1. & 3. de decem, viginti, vel centum tabulariis, puto quod poſſet eſſe in tam ſolemni conventu notabilium perſonarum publicarum confectum, etiam citra judicis authoritatem, partiumque vocationem, ſine aliis adminiculis facere plenam fidem.

70. Sed quid ſi eſſet ſubſcriptum & confectum per unum ſolum notarium peritum & notum, ſed ſine teſtibus? & videretur quod ſaltem faceret indicium vel qualem qualem præſumptionem, per id quod dixi ſemiplenè probare à duobns notariis ſubſciptum. Contrarium puto, quòd nullum gradum probationis facit, nec ſimplicem præſumptionem, cujus habenda ſit in judicando ratio, quia licèt teſtimonium ſolius notarii vivæ vocis, cùm à judice ſolemniter examinatur, tanquam teſtis ſemiplenè probet: tamen ejus ſcriptura & ſubſcriptio ſine teſtibus, nihil omninò probat, quia caret ſolemnitate & formâ ſubſtantiali, & eſt funditùs nulla. textus in Auth. *de inſtrum. caut. & fid.* §. *ſed & inſtrumenta, col.* 6. Nec obſtat ſi dicatur aliquaqualem præſumptionem oriri ex teſtificatione & ſubſcriptione notarii, quia negatur. Et ſi qua oriatur, contrariis pluribus & fortioribus præſumptionibus eliditur: videlicet ex eo, quòd proceſſit non advocatâ præſentiâ teſtium peritorum, qui poſſint legere & intelligere an originale ſit authenticum & non vitioſum, & talis tenoris. Unde magna ſuſpicio fraudis inſurgit. Tum ex eo, quòd tabularius officio ſuo abutitur, dum contra debitum officii, & præceptum legis, tanquam tabularius attentat ſubſcribere, & ſic adhuc minùs, ſaltem non plus videretur confidendum, quàm de ſimplici privata copia, *ut diximus ſuprà eod. num.* 10. Et eadem ratione dico, quòd ſi hujuſmodi exemplum eſſet confectum ab actuario apud acta, ſed abſente adverſario, & non vocato, quòd nullam fidem, nullum indicium, nec præſumptionem facit, propter ſiniſtram ſuſpicionem ex hoc inſolito, clandeſtino & prohibito ſubrependi modo procedentem.

71. Sit igitur concluſio, quòd exemplum non antiquum, teſtificatum & ſubſcriptum etiam à pluribus peritis tabellionibus, regulariter non probat plenè, ſed ſemiplenè, vel plus aut minus, pro boni prudentiſque judicis arbitrio, rei veriſimilitudine, & circumſtantiarum quantitate & qualitate moderando. Hanc concluſionem ultra limitationes, in quibus diximus privatam copiam plenè probat.

Primò limito in exemplo confecto in præſentia & de conſenſu partium à ſolo actuario apud acta (ut ſæpè uſuvenit) vel à tabellione cum inſcriptis teſtibus; tunc enim plenè probat inter eaſdem partes. Bart. in d. Auth. *ſi quis. col.* 1. *verſic. ſed utrum*, & ibi Alex. Jaſ. in 4. *fallen.* Et in hoc Deci. *ibi col.* 4. poſt Bartol. requirit expreſſam approbationem & conſenſum. Sed Aretin. *ibi poſt Imol. in cap.* 1. *de fid. inſtrum.* tenet ſufficere tacitum conſenſum. Ego puto mentem Bartoli eſſe, quòd pars adverſa non * ſimplici exemplationi conſentiat: ſed veritati, probationi & efficaciæ originalis & exempli, approbando exemplum tanquam verum, & de verò originali confectum, ſive tacitè, ſive expreſſe, ita approbetur: quod puto verum. & ſatis apparet eo ipſo quòd ab utraque parte exemplatio rogatur. Non obſtat, quod Imol. in *d. c. fin.* Specul. in *d. Auth, ſi quis*, dicunt, quòd etiam ſi utriuſque partis conſenſu ſine judice fiat exemplatio, non valet: quia debet intelligi, quòd non valet vi exemplationis, & tanquam exemplum ſolemne, tamen benè valet vi confeſſionis, & approbationis partium, factæ de veritate & ſolemnitate originalis, ut ſubtiliter declarat Bald. in d. Authen. *ſi quis col.* 1. *verſic. circa ſecundum*, quoniam per tale ſimplex exemplum, à notario. præſentibus & inſcriptis teſtibus confectum, ad rogationem utriuſque partis, plenè & publicè conſtat, partes confeſſas eſſe, omnem tenorem & ſo-

* Non ſufficit conſenti re ſimplici exéplationi.

Digitized by Google

lemnitatem originalis deſcriptam veram eſſe. Et quantum ad hoc, hujuſmodi exemplum eſt propriè & verè authenticum & originale, & probat contra omnes, & poteſt de eo aliud exemplum ſumi, *ut tenent Bartol. & Baldus ibi*, & conſequenter ex tunc prejudicat quibuſcunque, & quatenùs confeſſio illarum partium poteſt præjudicare, & non ulteriùs. Ita etiã notabiliter decidit Henric. Bohic in *d. cap. fin.* Cardin. Zabar. Panorm. Felin in *cap. Albericus, de teſtibus*, unde non procedit niſi in his, in quibus partes liberam habent diſpoſitionem. Secùs quoad ea, quibus non poſſunt renunciare, ut in ſolemnibus alienationibus rei eccleſiæ vel minoris, ut tradit Angel. in dicta. Authent. *ſi quis ad fin.* & omnes poſt eum, vel reſpectu ante hanc exemplationem jus habentis. Et circa hoc de exemplo teſtamenti juſſu teſtatoris præſentis facto, vide Carol. Ruin. *conſil.* 131. *lib.* 5. ubi nimis generaliter loquitur, quia niſi conſtet de originali, debent in hac exemplatione, quæ vivo teſtatore fit, ea intervenire, quę requiruntur in confectione teſtamenti, ut dicam *infrà* quamvis *mortuo teſtatore*, quum jam non agatur niſi de præjudicio conſentientium, & eorum qui habituri ſunt cauſam ab eis, fieri poſſit exemplatio plenam fidem habitura inter eos per unicum tabellionem & duos teſtes tantùm.

72. Limito ſecundò concluſionem, quòd exemplum non antiquum, de cujus ſolemnitate plenè non conſtat, non plenè probet, ut ſimpliciter procedat, quando in eo non enunciantur omnes ſolemnitates requiſitæ, tunc enim etiam * parte non opponente in ſpecie nec in genere defectum ſolemnitatis, non plenè probat: tum quia per ipſummet exemplum ſatis apparet de defectu ſolemnitatis, per notata *infrà eodem num.* 62. Tum quia judici ipſi fides eſt facienda, & illi debet probatio concludere, *textus in l. quingenta*, & ibi gloſſa *fin. ff. de probat. in l. 1. C. de condict. ob tur. cauſ. in l. 1.* & ibi gloſſ. *fin. C. de rebus alien. non alien.* Sed tale exemplum non probat judici interventum ſolemnitatis, ſed potius oppoſitum, & ſic non eſt neceſſe opponi, quum clarè appareat ex actis, per ea quæ appoſitiſſimè not. Decius in *l. cum qui collat. 6. num.* 26. *ff. ſi certum petat.* Si verò in exemplo enunciarentur omnes ſolemnitates requiſitæ, putà commiſſarius narrat tali die ad hoc data parti quæ contumax fuit, ſe de judicis mandato exemplaſſe: quamvis enim hujuſmodi ſolemnitates non probentur per hoc inſtrumentum, per notata in *d. cap. quoniam contra falſam*, tamen ſi pars ipſa, quâ vocatâ fuit exemplatum, nihil opponat, puto præſumi interveniſſe, & exemplum plenè probare, nedum inter quos apparet fuiſſe confectum, ſed etiam inter alios, ubi & quatenus diximus exemplum ſolemne inter aliquos confectum, probare vel præjudicare inter alios.

* Nota diſtinctionẽ, an exemplum minus ſolemne parte, non opponente, probet.

73. Et hoc juxta illud quod per manus traditur * extrinſecam ſolemnitatem (cujus defectus non opponitur) præſumendam, ſecundum Joan. Andr. Compoſt. Bartol. Imol. in cap. *cum dilectus, de conſuetud. in cap. ea noſcitur, de his quæ fiunt ſine conſenſu, cap.* Imol. in *cap. in præſentia, collat. fin. de probat.* Bart. Imol. Felin in cap. *ſicut collat.* 14. *verſicul. fallit ſecundò, de re jud.* Rota. in *deciſ. incip. licet acta, de offic. ordin. in antiqu. Mathe. not.* 12. Ludovic. Alexand. Jaſon. in *l. ſciendum. ff. de verbor. oblig.* Butr. Felin in *cap. fin. collat.* 1. *de lib. oblat.* Socin. *conſ.* 270. *conſideratis, col.* 3. *lib.* 2. Quod dictum tametſi per doctores ſimpliciter traditum, non eſt ſimpliciter verum, ſed ſecundum prædicta ſanè intelligendum.

* Præſumitur ſolemnitas extrinſeca enunciata cujus defectus non opponitur. Plures hujuſmodi exceptiones: vide apud Socin. Regul. ſolemnitas extrinſeca 376.

74. Et limitandum primò, dummodò talis defectus nec in genere, nec in ſpecie opponatur. Secus ſi ſaltem * in genere opponeretur, puta ſi pars dicat, inſtrumentum non eſſe ſolemne, vel non probare, ſed fidem non adhibendam, hoc enim ſufficit ut propter tacitam approbationem vel conſenſum. qui aliàs reſultaret ex taciturnitate, non debeat pro inſtrumento præſumi, ultrà quam de ſe probet: non enim tenetur quis in ſpecie, vel in individuo, detegere defectus probationis adverſario incumbentis, nec eum inſtruere. Et ita debet intelligi decima fallentia quam ponit Decius *in d. Auth. ſi quis, num.* 27. Ex his habes reſolutum illud, de quo dubitant Joann. de monte Specello, & Socin, *in d. Authent. ſi quis, collat. fin.* Secundò limitandum eſt, niſi fortè per ipſummet inſtrumentum, vel aliter appareat, ſolemnitatem non interveniſſe, *per not. infrà eod. num.* 81.

* Sufficit in genere opponere.

75. Quando verò exemplum minus ſolemne eſt de antiquo confectum, tunc ſi omni formâ & ſolemnitate caret, ut quia ſit ſimplex copia privata, & jam dictum eſt, nullam ſcripturæ funditus nullæ accreſcere authoritatem prætextu antiquitatis: Si tamen eſſet teſtificata ab aliquo, ſive cognito, ſive ignoto: & fortè tanquam à notario ſine teſtibus atteſtante, ſe vidiſſe ejuſdem tenoris authenticum & integrum originale; quamvis tale exemplum fuerit à ſui principio funditùs nullum, ut dixi: tamen non audeo ſimpliciter dicere, quòd ſi ſit de antiquo & factis antiquis, nullam præſumptionem, nullum indicium faciat. Quid enim ſi è loco non ſuſpecto, & a perſona non ſuſpecta prolatum ſit, & ex re ipſa, vel aliis circumſtantiis, veriſimilitudinem contrahat? quare an & quantum probet, æqui bonique judicis arbitrio relinquo. Facit quod vulgò per manus traditur, *in cap. cum cauſam de probat. in c. illud, de præſumpt. cum ſimilibus* in antiquis ſufficere probationes quales haberi poſſunt: quod ſanè intelligendum eſt, non ut qualiacumque, etiam aliàs nihil per ſe probantia, ſufficiant ad probandum in antiquis.

76. Sed quòd illa quæ per ſe aliquam fidem faciunt, non tamen plenam, ratione antiquitatis pleniorem fidẽ faciant. * Non enim poteſt antiquitas de novo inducere in totum probationem, quæ nulla eſt, ſed eam demum quæ aliqua eſt, coadjuvare, ut pulchrè tradit Phil. Corn. in *conſ.* 19. *videtur in hac. collat. fin. lib.* 2. Decius in *conſil.* 36. *collat.* 4. *num.* 8. Inquantum autem coadjuvet, totum id, quum non ſit à jure determinatum, in arbitrio judicis ſitum eſt; ſecundum Corn. in *d. conſil.*

* Antiquitas non inducit, ſed corroborat probationem.

77. Sed quando habet aliquam ſolemnitatem & fidem per ſe, puta apparet confectum & teſtificatum à duobus notariis, vel ab uno cum teſtibus, ad rogationem unius partis tantùm, quæ non eſt illa, nec auctrix illius contra quam producitur: vel ab actuario in contumaciam alterius partis, vel ea præſente, ſed inſtrumentum impugnante, & idem ſi à commiſſario judicis, tamen non appareat, nec de authoritate, vel mandato judicis, nec de præſentia vel citatione adverſarii. Et tunc ſic diſtinguo: Aut iſtæ reliquæ ſolemnitates enunciantur in exemplo, ut quia commiſſarius, apparitor, aut alius qui exemplavit refert ſe hoc feciſſe de mandato judicis & parte vocata, quam fortè non venientem contumacem declaravit. Et tunc propter antiquitatem ſtabitur his verbis enunciativis, & plenam fidem facient, etiam ſi aliter non appareat, neque de commiſſione judicis, neque de vocatione partis, quoniam in antiquis * verba enunciativa plenè probant, etiam contra alios, & in præjudicium tertii, ut per omnes ſcribentes in *l cum aliquis. C. de jure delib. in cap. cum cauſam, de probat. in cap. Albericus de teſtib.* etiam ſi eſſent incidenter & propter aliud prolata, ut enunciatio confinium. Anto. Butrigar. in cap. *cum dilectus, de ſucceſſio ab inteſtat.* & in *clem. ſi ſummus pontifex:* per illum textum *de ſentent. excommunic.* latè Jaſon in *repet. l. admonendi. collat.* 80. *num.* 224. *ff. de jurejur.* Quando fortiùs in his quæ principaliter & propter ſe enunciantur, & ex conditione actus veriſimile eſt interveniſſe, ut hic.

* Enunciativa in antiquis probãt, de qua regula vide plura apud Cravetam tractatu de Antiquitatibus temporum, ubi hanc quæſtionem pleniſſimè tractat.

78. Unde licet pro actis litis non præſumatur quamvis in ſententia enuncientur *cap. quoniam contra falſam de probat.* hoc fallit in ſententia antiqua, ut eſt textus in cap. *bonæ memoriæ de electio.* firmat Anton. in cap. *in præſentia de renunc.* Bartol. in *d. l. admonendi collat.* 7. *num.* 30. & Baldus in *l. emancipatione. C. de fide inſtrum.* & omnes canoniſtæ in d. *c. quoniam contra falſam.* & in cap. *cum in jure peritus de offic. delegat.*



Digitized by Google

Et poteſtas arbitrorum, ſive compromiſſum, probatur per verba enunciativa inſtrumenti ſententiæ arbitrorum latæ ultra quadraginta annos. Ita decidit Guid. Pap. in *conſil.* 241. *incip. quadraginta anni.* facit Decius in *conſil.* 375. Nec obſtat quod Paul. Caſtro in hoc contrarium tenet quantum ad præjudicium tertii, etiam concurrente antiquitate temporis, in *conſil.* 139. *pro declaratione, collat.* 2. *lib.* 1. & idem voluit Joann. de monte Specello, quem ſequitur Socin. in *d. Authent. ſi quis in fin. collat.* 1. quia contrarium verius eſt, prout plenè comprobat Felin. in cap. *ſicut collat.* 17. *in* 6. *declara. de judic.* plenius & exactius Franc. Curt. ſenior. *conſil.* 76. *collat.* 2. *& ſeq.* Et ſequitur dom. Alciat. in *d. Authent. ſi quis in ſua gloſſ. verſ. veteribus.* hinc dicit Stephan. Bertrandi in *conſ.* 40. *ex teſtamento lib.* 1. quòd in antiquiſſimis fides adhibetur inſtrumento, de aſſertione & enunciatione, nedum quòd illa aſſertio facta fuerit, ſed etiam de veritate ipſius aſſertionis. Aut non enunciantur, nec fit de illis ullum verbum, & ſic per ipſummet exemplum, apparet ea non interveniſſe: Et tunc propter ſolam antiquitatem non producetur ad plenæ fidei vigorem. Ita notata ſentit. Philipp. Decius *d. Authent. ſi quis. collat.* 5. *fall.* 7.

* Antiquitas quid operetur in probationibus, adde Socinum, *Regula, liber, ſeu ſcriptura quantumcunque antiquiſſima* 238.

79. Ratio eſt, quia* antiquitas in materia probationum duo operatur: Primum facit præſumi ſolemnitatem requiſitam interveniſſe, quamvis non appareat, & omnia præſumi ſolemniter acta. *l. ſi filius. C. de petitio. heredit. l. qui in aliena.* §. *ſed & ſi non adierit. ff. de acquir. hared.* & utrobique per doctores & plenè in *l. ſciendum. ff. de verbor. obligat.*

Secundum, probationem minus perfectam ſupplet, & perfectam corroborat, credibilioremque facit: non autem eam quæ nulla eſt, de novo inducit, ut ſuprà dixi. At in iſto caſu primum deficit, quia præſumptio quæ inſurgit propter antiquitatem, tollitur per ipſum exemplum quod exhibetur; in quo apparet illa requiſita non interveniſſe, ut concludit Paul. *conſil.* 81. *in cauſa quæ vertitur collat.* 3. *verſicul. tertio inducit lib.* 2. refert. & ſeq. Alexand. *conſil.* 1. *collat. penult. lib.* 4. Decius in *d. Authent. ſi quis fall.* 7. *in l.* 1. *collat.* 3. *num.* 7. *C. qui admitti ad bonor. poſſ. ſi. poſſunt & in conſil.* 13. *conſil.* 445. *collat. fin. num.* 68. *conſil.* 564. *num.* 13. Jaſon in *l.* 1. *collat.* 5. *verſic.* 5. *limita. C. qui admitti. & l. ſciendum. collat.* 7. *de verbor. obligat. & in conſil.* 148. *collat. fin. verſic. ſecundo reſpondetur lib.* 4. Matth. de Afflict. *in deciſ. Neap.* 107. Ideo hujuſmodi exemplum non poteſt plenè antiquitatis prætextu adjuvari.

80. Tamen quia non deficit ſecundum quum ſit in forma aliquatenus (puta ſemiplenè) probante, propter antiquitatem in qua non tam exactæ probationes requiruntur, faciet pluſquam ſemiplenam fidem, ſive pleniùs probabit quàm ſi eſſet recens & ſuſpectum de recenti occultatione originalis. Et adhuc plus probabit ſi enuncientur ſolemnitates, quàm ſi non enuncientur, & in ſumma judex ex omnibus circumſtantiis debet arbitrari, & ita puto, modificanda quæ dicunt Paul. & Decius in conſiliis noviſſimè adductis, quibus repugnare videtur Philip. Decius, *conſ.* 341. *num.* 13. & concordanda quæ in diverſum idem Paul. tradidit & Alexand. in alterutrum deſultans in locis allegatis per Felin. in cap. *ſicut collat.* 17. *in* 7. *declara. de re judicat.* ubi videas, quia ab aliis cumulata non tranſcribo. Et ſic intelligenda limitatio quàm tradunt communiter ſcribentes in *d. Authent. ſi quis.* dum eam limitant non procedere in exemplo antiquo, quod etiam tradunt Floria. in *l.* 2. *ff. de fid. inſtrum.* Raph. Curtius. *conſil* 158. *collat.* 2. Aretin. *conſil* 36. *collat. penult.* Decius. *conſil.* 36. *collat.* 1. *&* 2. Jaſon. *l.* 2. *num.* 5. *C. de teſtam & in conſil.* 114. *collat.* 3. *lib.* 1. Ex quibus infertur quòd antiquum exemplum ſemiſolemne, in quo reliqua ſolemnia deficientia non enunciantur, facilè, adminiculo probabili adjuncto, plenam fidem faciet; puta ſi reperiatur in archivo publico, ubi jam diu inter authentica aſſervatum fuit. Si enim de recenti eſſet receptum in archivo non putarem ex hoc ſolo ejus fidem augeri per ea quæ dixi ſupra *eodem. num.* 24.

81. Quanto* verò tempore dicatur antiquitas in hac probationum materia, multùm variarunt doctorum ſententiæ. Quidam enim voluerunt antiquum tempus dici quadraginta annorum, ut refert Innoc. in *cap. veniens collat.* 3. *de verbor. ſignific.* & tenet Anton. in capit. *veniens* 1. *de teſtib.* in cap. *quid per novale. de verbor. ſignific.* Alexand. in *conſ.* 9. *circa primum de quo quæritur. collat.* 5. *lib.* 1. *conſil.* 4. *inſpectis his. collat.* 8. *in conſil.* 70. *in cauſa vertente. collat.* 2. *lib.* 2. *vel.* 56. *annorum.* Alexand. *conſil.* 90. *num.* 8. *lib.* 6. Alii ſeptuaginta annorum, ut Aretin. in *conſil.* 36. *caſus eſt talis. collat fin.* Imò vetuſtiſſimum videtur tempus 58. annorum in *l.* 2. §. *initium. ff. de orig. jur.* ubi vindiciæ dicuntur vetuſtiſſima juris obſervantia. Et tamen non fuerant ante 58. annos inventa, quando Virginius conquerebatur eam in filia ſua defeciſſe, ut ibi notat Hieron. Cagnol. *num.* 360. Sed facile eſt reſpondere, quòd ibi dicitur vetuſtiſſima reſpectu Pomponii juriſconſulti qui hoc ſcribebat tempore Imperatoris Severi, tractans vetera Romanorum jura, inter quæ illud erat vetuſtius.

*Vide Menochium 2. de arbitrariis judiciis.

Crebrior eſt & communis via centum annorum, ut videtur ſentire Innoc. in *d. cap. veniens,* & tenet Imol. in *l.* 2. §. *idem Labeo. ff. de verbor. ſignific.* Imol. Panorm. in *d. cap. veniens.* 1. *de teſtib.* Paul. *conſil.* 139. *pro declaratione in fin. lib.* 1. Alexand. in *l. cùm aliquis. C. de jure deliber.* & in *conſil.* 6. *viſo themate in fin. lib.* 1. *conſil.* 209. *viſo ſummario. collat. penult. lib.* 2. *conſil.* 83. *num.* 8. *lib.* 3. *conſil.* 12. *viſo proceſſu. ad fin. conſil.* 75. *viſis & ponderatis num.* 3. *lib.* 4. *conſil.* 89. *excellentiſſimi collat.* 1. *lib.* 5. *conſil.* 139. *num.* 11. *conſil.* 218. *num.* 12. *lib.* 6. *conſil.* 94. *in fin. lib.* 7. Cæpol. in tract. *de ſervitut. urban. prædio. cap.* 19. Franciſc. Curt. ſentior *conſil.* 81. *collat. fin.* Decius in *cap.* 1. *collat.* 4. *de appellat. conſil.* 13. *num.* 8. Jaſon. in *repet. l. admonendi. collat.* 80. *num.* 246. *ff. de jurejur.* & in *d. l. cum aliquis,* ubi ita dicit ſe conſuluiſſe, prout etiam conſuluit in *conſil.* 81. *collat.* 2. *lib.* 1. *conſ.* 24. *collat. penult. lib.* 3. *conſ.* 148. *in fin. lib.* 4. Stephan. Bertrandi *conſil.* 283. *viſo proceſſu cauſæ cœptæ. collat.* 1. *num.* 4. *& collat.* 2. *num.* 10. *lib.* 3.

Sed* pro aliqua reſolutione hanc ultimam & communem opinionem non puto veram, niſi in his in quibus requiritur tempus immemoriale, quale ſecundùm communem doctrinam dicitur eſſe tempus centum annorum, ut tradit Cyrus Bald. in *l.* 2. *C. de ſervit. & aqua.* Cæpol. in *d. tract. de ſervit. urban. cap.* 19. Franciſc. Bald. in tract. *de præſcrip. in cap. part.* 3. *quæſt.* 6. *num.* 24. quamvis aliud velit Cardin. Zabar. in *cap. ſi diligenti de præſcript.* quem ſeq. Felin. ibi in *fin. & in cap. ad audientiam. collat. fin. eodem titul.* de quo aliàs opportuniùs dicemus.

* Antiquū aut in antiquis quid dicatur.

82. Ubi autem non requiritur probatio temporis immemorialis, puto abſque dubio tempus 70. annorum dicendum antiquum: imò etiam tempus quod eſt ultra 30. vel 40. annos: prout ſecundùm caſus ſubjecti conditionem probationes certæ non facilè reperiuntur ultra triginta, quadraginta, vel ſexaginta annos. Et ſic quoties notabile temporis ſpatium probationes reddit difficiles, dicitur eſſe tempus antiquum, tam ad effectum præſumendi ſolemnia interveniſſe, quàm ad effectum probationes minùs perfectas ſupplendi & corroborandi. Quare cùm illud tempus non ſit à jure determinatum, nec poſſit determinari, cùm a ſingularibus & variis factorum circumſtantiis dependeat. *l. mora. ff. de uſur.* Concludo judicis eſſe arbitrium, ut tenent Anton. Butrig. & alii canon. in *cap. illud de præſump. per regul. l.* 2. *ff. de jure de lib. cap. de cauſis de offic. delegat.*

* Antiquū non dicitur minus 30. annis ubi agitur de gravi præjudicio.

83. Salvo quòd ubi agitur* de gravi præjudicio alterius, non ſufficit ad præſumendam ſolemnitatem vel aliud requiſitum interveniſſe tempus minus triginta an-

Digitized by Google

nis; ut not. Joann. Imol. in *cap. pervenit de emptione & vendi, & infra* §. 7. *num.* 20. *cum ſeq.* Sed ubi ageretur de modico vel nullo præjudicio, ſufficerent decem anni ad ſolemnitatem præſumendam. *l. ſi filius. C. de petit. hered. l. qui in aliena.* §. 1. *ff. de acquir. hered.* qui textus ita intelliguntur ſecundùm Bartol. in *diſp.* 7. *mulier habens collat. fin.* Et ita diſtinguit & reſolvit Alexand. *d. l. qui in aliena. in princip. collat.* 3. *verſicul. vel reſpond. in l. ſciendum. collat.* 4. *ff. de verbor. obligat. in conſil.* 1. *collat. penult. conſil.* 12. *viſo proceſſu collat. fin. conſil.* 17. *viſo inſtrumento. collat.* 3. *lib.* 4. Felin. in *d. c. Alberic. in fin. de teſtib. in cap. ſicut, collat.* 15. *verſicul.* 2. *adverte. de re judicat.* Jaſon. in *l.* 1. *collat.* 5. *verſ.* 4. *limita. C. qui admitt.* Franciſc. Balb. in tract. *de præſcrip. in* 1. *part.* 3. *part. num.* 10. & 11. Circa ſolemnitatem autem exempli, quæ conſiſtit in duobus; primum authoritas judicis; ſecundum, præſentia vel citatio partis; habeo in collectaneis reſolutionum mearum duas regulas cum multis declaratis & fallentiis quas ad præſens omitto; tum ne ſim juſto prolixior, tum ne hîc videar texere repetitionem dictæ *Authent. ſi quis. vel cap.* 1. *penult. & fin. de fide inſtrum. & ſimil. ium.* Sed ut materiam inveſtiturarum feudalium citiùs abſolvam.

*An inſtrumentum renovatæ inveſtituræ probet feudum?

84. Ultimo quæro,* an inſtrumentum ultimæ renovationis inveſtituræ probet? Et præſuppono, illud eſſe in forma authentica, vel aliàs recognitum, & verificatum in ſe: nec quæro an probet factum ultimæ renovationis in eo contentum, de quo non eſt dubium per notata ſuprà *eodem num.* 7. Sed an probet veteres inveſtituras, & plenam & efficacem fidem faciat de feudo, & jure feudi: abſque eo quòd præcedentes inveſtituræ, & originalis inveſtitura ſeu conceſſio in feudum producantur? Hæc quæſtio latiùs patet quàm prima facie videatur. Et ut clariùs & breviùs procedam, facio concluſionem affirmativam, quòd ſic, quoniam iſtud inſtrumentum eſt verum originale in ſe, quum non ſit tranſcriptum ab alio, ſed confectum, vel juſſum conſici animo diſponendi, ab eodem qui poteſt diſponere. Et quando ſit relatio certa & diſpoſitiva per eum qui habet poteſtatem diſponendi, diſpoſitio valet, quamvis relatio aliter non verificetur: ut patet ex ſequentibus. Ex quo infertur primò, quòd inſtrumentum renovationis hujus tenoris *ſicut prædeceſſor noſter tale feudum conceſſit ita & nos concedimus:* plenè & ſufficienter probat originariam conceſſionem feudi, & illam rem eſſe feudalem, ita ut idem vaſallus vel ejus ſucceſſor, debeat in omnibus juribus feudalibus, obtinere, admitti, & tractari ab eodem domino, vel ejus ſucceſſore, etiam ſi non poſſit aliter docere de antiquis inveſtituris, vel de ipſa originaria conceſſione feudi relata in dicto inſtrumento renovationis. Ita decidit Oldrad. in *conſ.* 121. *collat.* 3. *verſicul. ad ſecundum.* Joann. Andr. in *addit.* ad Speculat. *de feud. conceſſ. in verſicul. inſtrumentum, Alberic.* Angel. Paul. Jaſon. in *l. penult. C. de inſtitut. & ſubſtitut. ſub condit.* Carol. Ruym. *conſil.* 31. *num.* 5. & latiùs *conſil. ultim. lib.* 1.

* Dictio *ſicut & prout* & ſimiles ſtant cauſaliter & non cōditionaliter; interdum limitativè, vel adſertivè, adde Alciatum. *conſil.* 1 *num* 37. & quid ſi fuerit dictum *prout juris fuerit.* v. eundem Alciatum 6. *conſil.* 16. *num.* 10. vel *prout ſibi placuerit,* utrùm hæc verba importent abſolutam voluntatē vel arbitrium boni viri. v. Corneum 3. Conſil. 173. Ranchinum lib. Concluſ. parte 3. cōcluſ. 91. per l. *Thais* §. *ſorore. ff. de fideicommiſſ. libert.*

85. Et ſic iſta* dictio *ſicut* & idem de dictione *prout, ſecundùm*, vel alia ſimili, non ſtat conditionaliter, ſed cauſaliter: unde iſta oratio *ſicut prædeceſſor conceſſit,* vel *ſecundùm quod prædeceſſores tui uſi ſunt*, vel *ſecundùm præteriti temporis morem*, exponitur, id eſt, quia prædeceſſor conceſſit, vel quia prædeceſſores tui ſic uſi ſunt, vel quia mos præteriti temporis ſic obtinuit. textus eſt in cap. *Abbate S. Sylvani de verbor. ſignificat.* Et hoc habet locum in omnibus diſpoſitivis, hoc eſt, in illis quæ fiunt animo aliquid diſponendi, ut expreſsè declarat Bartol. in *extravag. ad reprimendum in verſicul. prout* & *in l. eum qui* §. *Julianus* 2. *ff. de conſtit. pecun.* & pulchrè Felin. in *cap.* 2. *collat.* 4. *verſicul. ſcias etiam de reſcript.* ſive in contractibus, ſive in ſententiis, ſive in privilegiis, ſive etiam in reſcriptis, inquantum emanarent ex certa ſcientia, animo diſponendi, ut ſtatim dicam. Et ab habente poteſtatem diſponendi, aliàs ſecùs Franciſc. Curtius ſenior in *l. admonendi char.* 3. *ff. de jurejurand.* Hieron. Grat. *conſil.* 122. *num.* 20. *lib.* 2. unde per dicta verba *prout, ſicut, ſecundùm*, & ſimilia, diſpoſitio non ſuſpenditur, nec conditionalis redditur, ſed remanet pura & efficax: etiamſi aliter non appareat de cauſa ad quam dicta verba referuntur, nec opus eſt eam probare, hinc condemnatus ad aliquid annuum ſolvendum ſecundum quòd anteceſſores ſui conſueverunt, dicitur purè & ſimpliciter condemnatus, ut tenet Bartol. & ibi ſequitur Paul. in *d. l. eum qui* §. *Julianus de conſtit. pecun.* idem ſentit. Bartol. in *l. admonendi collat.* 2. *ff. de jurejur.* & ibi expreſsè Paul. *collat.* 3. *verſicul. ſed quæritur.* Alexand. & pulchrè Paul. loquens de inveſtitura in *conſil.* 17. *in cauſa decimali lib.* 2. Jaſon. in *lect. collat.* 6. & 7. & in repet. *coll.* 10. & *in* §. *præjudiciales in fin. inſtitut. de action.* & per omnes ſcribentes in *dict. l. penult. C. de inſtitut. & ſubſtit.* Philip. Decius *conſil.* 169. *collat.* 2.

86. Et iſtud procedit reciprocè, nedum ex parte domini ſeu contra ipſum, ſed etiam pro ipſo contra vaſallum, emphyteutam, vel cenſuarium, qui talem renovationem acceptavit, & ſic in ea contenta & ſpecificata recognovit, ſi enim poſtea cauſari vellet ſe non teneri ad quædam jura ſpecificata, & prædeceſſores ſuos nunquam ita feciſſe, vel ſolviſſe, teneretur probare & docere de errore recognitionis, cui interim ſtandum, tanquam puræ confeſſioni & probationi, quia præfata verba non faciunt conditionem, nec ſuſpendunt, ut dictum eſt.

* Recognitiones ſimplices probant dominium.

Et quòd hujuſmodi* recognitiones etiam ſimplices, probent dominium & enunciata in eis contenta, latè comprobant Guido Pap. in *deciſ. Delphin.* 272. ubi dicit ita practicari in judicio, & extra: quod verum eſt. Idem tradit in *conſil.* 147. *conſilium in primo dubio.* & latè Guilielm. in *repet. capit. Raynut. in verſicul. & uxorem nomine Adelaſiam num.* 1006.

* Prædicta verba *ſicut, prout* quomodo accipiantur in confirmationibus.

* Confirmatio nihil novi juris dat.

87. Secus in* confirmationibus quæ fierent ſine cauſæ cognitione, ſive in forma communi: tunc enim dicta verba ſtant conditionaliter, ut tenet Bartol. in *d. extravag. ad reprim. in verſ. prout Baldus in margarita in verb. literæ.* Ludovic. Rom. in *conſ.* 328 *præſens conſultatio collat.* 5. *verſicul. breviter ſciendum.* Felin. in *dicta cap.* 2. *collat.* 4. & 5. & doctores in locis præfatis. Ratio, quia hujuſmodi* confirmatio nihil dat, nihil novi juris confert, nec invalidum validat; non enim fit ad finem diſponendi, ſed ſolum ad finem approbandi confirmabile, tale quale eſt, & inquantum eſt verum, validum & efficax, ſi tale eſt & non aliter. textus in capit. *examinata, de confir. uti. vel. inuti. in cap. quia. diverſitatem, de conceſſ. præbend. in capit. inter dilectos.* §. *porro. de fide inſtrum. cap. penult. de conſtitut. cap. illa ne fide. ver.* & pulchrè notat. Oldrad. in *conſ.* 164. *incip. viſo privilegio Ludovic. Francor. Regis.* Alberic. in *prs. part. ſtatut. quæſt.* 21. Alexand. in *conſ.* 59. *viſo inſtrum. coll.* 7. *lib.* 1. Decius *conſ.* 639. *ad fin.*

* Confirmationis in forma communi, vel ex certa ſcientia, differentia

Si* autem fieret confirmatio cum cauſæ cognitione, ſed ex certa ſcientia confirmantis, ad quem ſpectat diſponere; tunc illa verba non ſtarent conditionaliter, ſed cauſaliter. textus eſt in cap. *penult. uti Anthon.* Panorm. *de confirm. uti. vel inuti. in capit. quoniam abbas*, & ibi gloſſ. *fin.* & Felin. *ad fin. de offic. delegat.*

88. In tantum quòd etiam ſi confirmatum eſſet nullum vel invalidum, validaretur per confirmationem poteſtatem habentis, ſcientis nullitatem & vitium confirmati, ut *l. adoptio non jure facta. ff. de adoption. in cap. quotiens de pact. cap.* 1. & 2. *de tranſact. & in cap. veniens.* & ibi in *gloſſ. in ver. confirmatam. eodem titul. cap. dudum de deciſ.* Oldrad in *conſil.* 256. *factum tale collat.* 5. Bartol. in *l. privilegia. C. de ſacroſanctis Eccleſiis & in l. more cum l. ſeq.* ubi pleniſſimè per omnes ſcribentes *ff. de juriſd. omnium Judicum* Cardin. in *conſ.* 44. *quod ratificatio.* Panorm. *conſ.* 42. *illud. collat.* 2. *lib.* 1. Alexand. *conſil.* 39. *viſo. lib.* 4. & *conſil.* 1. *collat.* 14. *lib.* 5. Philipp. Decius *conſ.* 341. *num.* 3. Sed tunc propriè non dicitur confirmatio, ſed nova & principalis diſ-

poſitio, ut notant ſcribentes in *dict. l. more.* Philipp. Decius in *rubr. collat. 2. de confir. uti. vel. inuti.* adhuc hæc non videtur confirmare in præjudicinm tertii. Baldus in procœmio *feudorum collat. 14. verſicul. item dicit.* Andr. de Iſer. Philipp. Decius, *cap. ultim. de conf. util. vel inutil.* quoniam natura confirmationis, ſive in forma communi, ſive ex certa ſcientia, non eſt de novo diſponere nec novum jus dare, ſed antiquum & præexiſtens approbare, & ſemper præſupponit aliquid prius ineſſe quod confirmetur. Decius in *rubr. de confirmat. uti. vel inuti.* unde * utique confirmationi propriè convenit quòd qui confirmat nihil dat. *l. ſi donata. in fin. ff. de donatio. inter virum & uxorem. & dict. l. & quia,* hocque tantum intereſt inter confirmationem in forma communi, & confirmationem * ex certa ſcientia propriè loquendo: quòd illa tanquam conditionalis & præſuppoſitiva non probat confirmatum: hæc tanquam pura & certa fidem de eo facit, non tamen illud in aliquo auget, vel extendit: ſed ad illud commenſuratur, & ad ejus fines & limites reſtringitur. *l. Aurelius §. teſtamento. ff. de liberat. legat.* ita notat Baldus in *l. falſus collat. 1. C. de furtis in tract. ſtatu. in verſicul. Apoſtoli. & in l. nominationes in fin. C. de appellat. & dicit in cap. 1. collat. 1. qui ſucceſſores feud. dare poſſunt.* quod * confirmatio eſt ad aliud relatio & pendet ex illa vel tanquam ſubſtantialis, vel tanquam præambula. dicit etiam in *l. adverſus in fine C. ſi adverſ. rem judicat.* quòd natura confirmationis, eſt * robur addere confirmato & non * extendere, & ſequitur Paul. *conſil. 162. viſis & ponderatis. collat. 1. lib. 2. conſil. 187. notandum eſt in princip. eodem lib.* Raph. in *conſil. 97.* Alexand. *conſil. 187. 122. viſo puncto. collat. 6. lib. 4.* Corn. *conſil. 278. lib 1.* Jaſon. *conſil. 148. cap. 3. lib. 4.* Philipp. Decius in *d. rubr. de confirm. util. vel inutil. collat. 1.* Franciſc. Ripa. *lib. 2. de reſcript. reſponſ. 30. collat. 2.* Sic in ſimili inquit Ulph. in *l. hæredes palam §. 1. ff. de teſtam.* quòd * declaratio nihil dat, nihil addit, nihil diſponit, ſed datum ſignificat & oſtendit. Adde quæ diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. 4. num. 27.* Dicitur autem confirmatio facta in forma * communi, quando non exprimitur ad longum tenor confirmati, ſed confirmans ſe refert ad illud, & confirmat, ſicut ſine pravitate, vel ſicut juſtè & legitimè obtentum & poſſeſſum fuit. Tunc enim non apparet confirmantem habere animum purè & ſimpliciter approbandi: ſed ſolum præſuppoſitivè & conditionaliter ſi ita ſit.

* Confirmationis natura.

* Confirmatio, etiã ex certa ſcientia reſtringitur ad limites cõfirmati.

* Confirmatio eſt ad aliud relatio.

* Confirmatio robur addit confirmato, non tamen extendit.

* Interdum ſupplet defectum formæ, perſonæ, ſolemnitatis. v. Baldum in l. ultim. ff. de teſtam tutel. Oldradum conſil. 257. Marſilium ſingulari 79 *incipiente Confirmatio*: & *ſingulari 71. incipiente juramentum*: & *ſingulari 73. incipiente Approbatio.*

* Declaratio nihil dad ſed datum ſignificat.

* Confirmatio in forma cõmuni.

* Confirmatio in forma ſpeciali.

89. Dicitur autem confirmatio facta in forma * ſpeciali & diſpoſitiva, quando enarrato toto tenore confirmati, approbatur, recognoſcitur, & confirmatur, à poteſtatem habente. Tunc enim ex quo fuit plene informatus de facto, & facti veritate & circumſtantiis per inſtrumentum originale confirmati narratum in confirmatione, non intelligitur confirmans conditionaliter & præſuppoſitivè loqui, ſed purè, ſimpliciter & præcisè: etiam ſi apponantur illæ clauſulæ *prout, ſicut, vel ſecundum quod ſine pravitate, juſtè & legitimè per te, vel prædeceſſores tuos obtentum* & poſſeſſum fuit. Ita declarant Anton. Butrigarjus & Panorm. in *cap. examinata.* & in *c. ſeq. de confirm. util. vel inutil.* ſequitur Philipp. Decius in *rub. collat. 2. cap. 1. & 2. coll. 2. & in d. cap. penult. in princip. eodem titul.* unde in primo caſu inſtrumentum confirmationis in forma communi non probat nec facit fidem de donatione, privilegio, vel alio quovis jure confirmato: ſed neceſſe eſt de illo docere per inſtrumentum originale, authenticum, vel alia legitima documenta, niſi quatenus legitima poſſeſſione ſe tueri poteſt. Secundo verò caſu ſufficit producere inſtrumentum confirmationis ex certa ſententia, & plenè probat, etiam ſi aliter non doceatur de originali confirmato. Ita notabiliter decidit Speculat. in *titul. de inſtrum. edit. §. nunc autem videndum. verſicul. tu dic,* Panorm. *cap. inter dilectos. collat. 7. num. 5. ad fin,* & ibi latè Felin. *collat. 5. de fid. inſtrum.*

90. Quod autem hi generaliter dixerunt confirmationem in forma communi non probare, limito niſi eſſent plures confirmationes & aliquæ antiquæ, vel etiam una antiqua cum poſſeſſione vel aliis adminiculis, quia plenè probant per ea quæ diximus ſuprà *eodem num. 16. 28. 70.* Quod etiam dixerunt confirmationem ex certa ſententia per ſe ad plenam probationem ſufficere: limito procedere, ut ex nunc, ſive ex data confirmationis, reſpectu tertii, cui verba narrativa confirmationis non poſſunt præjudicare, nec operari retractionem ad datam confirmati: niſi de illo appareat per ea quæ dixi ſuprà *eodem num. 16. 37.* Item limito niſi appareat de contrario, puta prætenſum confirmatum nunquam fuiſſe conceſſum, vel habuiſſe aliquod vitium quod in confirmatione non fuit expreſſum: quia tunc confirmatio propter obreptionem & ſubreptionem, ipſo jure non valeret, ut tradit Felin in *cap. inter dilectos. collat. 4. in fin. de fid. inſtrumentorum,* & doctores. Andr. Alciat. in *l. lege obvenire in ſua fin. gloſſ. in fin. ff. de verbor. ſignific.* hinc notabiliter decidit Paul. in *conſil. 84. quæſtio iſta ad fin. libri 2.* quòd confirmatio inveſtituræ facta per Papam, etiam cum clauſula ex certa ſcientia, non validat eandem inveſtituram, nec præjudicat tertio; quoniam confirmans ignorabat invaliditatem inveſtituræ, & præjudicatum iri tertio.

91. Nec operatur clauſula ex * certa ſcientia in his quæ apparent ignorata, ut notat Bartol. in *l. fin. §. idem quæſiit. ff. de condict. indeb.* imò non operatur niſi in his quæ apparet ſcribentem certò ſciviſſe, vel quæ in jure conſiſtunt, ut notat Baldus in *fine finalis l. C. ſentent. reſcindi non poſſe.* Alexand. *conſil. 122. in fin.* ubi dixi *lib. 4.* Et ſecundum prædicta debet intelligi quod vult Speculator in *dicto §. nunc autem videndum. numer. 3. verſicul. quod ſi conceſſum.* Quòd ſi cui aliquod privilegium à principe eſt conceſſum, puta juriſdictio, vel poteſtas creandi tabelliones, & proceſſu temporis, quum privilegium revocatur in dubium, nec poteſt oſtendi originale, quòd ſit credendum confirmationibus factis per ſuccedentes principes.

* Clauſula *ex certa ſcientia* non operatur in his quæ ignorata ſunt.

Quòd autem dixi in confirmationibus, illa verba *prout, ſicut & ſecundum* ſtare conditionaliter, niſi aliter de certa ſcientia & intentione confirmantis appareat.

Idem dicendum in reſcriptis, ſi enim ſint reſcripta * juſtitiæ, proculdubiò illa, imò omnia verba facti narrativa, ſtant conditionaliter, & ſemper ineſt tacita vel expreſſa conditio, *ſi preces veritate nitantur. l. fin. C. de diverſ. reſcript. capit. 2. de reſcript.* non enim emanant ad novi juris publici vel privati diſpoſitionem: ſed ad juris communis obſervantiam, & ita tenet Ludovic. Roman. in *conſ. 336. circa propoſitam. collat. 2.* Secus ſi eſſent reſcripta gratiæ, vel alia, & appareret de certa ſcientia & intentione reſcribentis, ad purè & ſimpliciter diſponendum de narratis & contentis in reſcripto, ut ſentit. Felin in *dict. cap. 2. collat. 4. de reſcript.*

* Reſcripta juſtitiæ cõtinent tacite clauſulam illã *ſi preces veritate nitantur.*

92. Redeundo ad primam noſtram illationem, quæ ultra prædicta multis declarationibus indiget: declaro primò, ut procedat dummodo hujuſmodi renovatio non ſit omnino incerta, & relativa ad originalem conceſſionem, ſed contineat & ſpecificet ſaltem ſubſtantialia actus, vel ea ex quibus ſubſtantialia actus colligi poſſint. Et ſic hæc relatio debet eſſe explicita, & continere certitudinem de ſubſtantia actus, & voluntate diſponentis, ut in exemplo poſito: *ſicut prædeceſſor noſter, prædeceſſori tuo conceſſit talem rem in feudum, ita & nos concedimus.* hoc enim ſufficit ad intelligendum ſubſtantiam, naturam, & qualitatem actus, quæ intelligitur ſecundum communem & regularem naturam feudi quam habet conſuetudo * loci. Simplex enim

Digitized by Google

* Ad loci conſuetudinem infeudatio ſimpliciter facta refertur & ab ea lucem & interpretationem ſumit.

* Ex loci conſuetudine natura actus debet accipi.

feudi conceſſio intelligitur ſecundum regularem ejus naturam ut tradit Bald. in *cap. 1. col. 1. de capitul.* Corrad. Jacob. Bellam. Bald. Alvar. Præpoſ. in *cap. 1. §. fin. quid ſit inveſtit.* Jacob. de ſancto Georg. in *inveſtit. feud. in verſ. qui quidem inveſtit. præſtit. juram. fidelit. collat. 17. verſ. item notetis.* Et idem in feudo præſcripto, quia ſecundum * naturam actus cenſetur, ut decidit Bald. in *l. liberti libertaque col. penult. in fin. C. de oper. libertor.* Et idem in omni actu, ubicumque aliter non apparet determinatus, intelligitur ſecundum naturam actus, quæ debet accipi ſecundum conſuetudinem loci, quæ eſt ibi jus commune, ut tradit Panorm. in *rubr. de conſuetud. per l. quod ſi nolit. §. quia aſſidua. ff. de ædil. edict. cum vulg.* Itaque ſi cliens vel patronus velint aliquod jus præter communem naturam feudi obtinere debent illud probare per præcedentes inveſtituras, vel alias legitimè.

93. Si autem hujuſmodi renovatio eſſet indeterminata reſpectu rei vel contractus, vel alicujus ex ſubſtantialibus actus, nihil operaretur, niſi per præcedentes inveſtituras vel originalem conceſſionem determinaretur. Relatio * enim etiam diſpoſitiva, ſi non apparet illud ad quod fit relatio, nihil operatur, niſi quatenus in ſe eſt certa & ſpecifica. *Inſtit. de legat. §. ſed ſi uxori. ver. ſed ſi quam acceperit. l. ſi non deſignata, C. de falſ. cauſ. legato adjecta l. ſi ſic legatum, §. 1. ff. de leg. 1. l. legavi. ff. de liberat. legat.* Bald. Paul. in *l. 1. in fin. C. de Epiſc. & Cleric.* Paul. in *conſil. 17. in cauſa decimali. lib. 2.* Aretin. *conſil. 76. diligenter viſis col. 2. Capol. conſil. crim. 69. in fin.* Barbat. inter *conſil.* Alexand. *conſil. 55. num. 6. lib. 4.* Felin. *cap. 2. col. 5. de reſcript.* Jaſon. in *l. penult. num. 7. C. de inſtitut. & ſubſtitut. in l. admonendi in lect. collat. 17. & in repet. col. 10. ff. de jurejurand.* Philip. Decius in Authent. *ſi quis in aliquo documento, col. fin. de edend.* Franciſc. Ripa. *libr. 2. de reſcript. reſpond. 6. collat. 3.* & ita debet intelligi gloſſ. 1. Alciat. in *dict. Authent. ſi quis.* ut loquatur in relatione non cauſata vel incerta, aliàs generaliter accipiendo malè dixerit.

* Si non conſtet de relato, relatio etiam diſpoſitoria nihil operatur niſi, &c.

94. Declaro ſecundò, ut ſi appareat originalis conceſſio, ad quam refertur hæc renovatio, debet renovatio omnino ſecundum illam regulari & determinari: quoniam hujuſmodi relatio intelligitur facta limitativè ad relatum, ſi de illo conſtet & appareat: quamvis ſi non appareat, ſtet merè cauſativè in diſpoſitivis, & dummodo in hac diſpoſitione referente habeatur certitudo de ſubſtantia actus, & voluntate diſponentis, ut dictum eſt. Hæc eſt ſententia Bartol. in *d. extravag. ad reprimendum. in verſ. prout.* circa medium *& in l. edita. col. penult. C. de edend. ſeq.* Alexandr. in *conſil. 46. viſis. col. 6. lib. 1.* Decius in *d. l. edita. col. penult. num. 95. & in conſil. 374. col. 2. num. 4.*

Ex quo ſequitur, ſi per originalem conceſſionem ad quam fit relatio apparet non eſſe feudum, ſed emphyteuſim, locationem, vel quid aliud, non valet hujuſmodi renovatio tanquam erronea, & errore detecto & verificato. Idem ſi in renovatione ſpecificantur plures certæ qualitates, conditiones, & pactiones feudi: & per conceſſionem originalem appareat alias eſſe conditiones, qualitates, & pactiones; quia ſtabitur originariæ conceſſioni. Alexander. in conſil. *9. ponderatis bis, col. pen. lib. 5.* ubi concludit ſi quis fecerit ſe inveſtiri nomine fratris & ſororum ſecundum tenorem aliarum inveſtiturarum, ſi appareat ex inveſtituris antiquis, ad quas facta eſt relatio, quod ſorores non erant inveſtiendæ, nullum jus illis quæſitum fuit per ultimam inveſtituram tanquam erroneam. Hinc etiam vult Cardin. *conſil. 92. favendo pupillis. in princip.* quod nova inveſtitura etiam habens aliam formam quam antiqua, non facit feudum deſinere eſſe paternum, ſi appareat tale eſſe ex antiquis inveſtituris, ad quas refertur.

95. Et ſic quamvis diſpoſitio relativa probet & valeat ſecundum ſui formam, & quatenus eſt certa & ſpecifica. Tamen apparente originali relato. non valet quatenus ab illo diſcrepat. facit *l. in teſtamento 1.* ibi Socin. *ff. de condit. & demonſtrat.* Felin. Decius. *in cap. quoniam abbas. in fin. de offic. deleg.* Decius *in cap. 2. collat. 3. de reſcript. in l. edita. collat. pen.* in Authent. *ſi quis in aliquo documento. collat. fin. C. de edend.* in *conſil. 63. col. 3.* facium quæ dixi. *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. & plenius infrà §. 35. *num.* 10. *&* §. 52. *gloſſ.* 2. *num.* 4. *ad primam inveſtituram eſſe recurrendum.* facit quod vult Bald. in *l. 2. verſic. ulterius nota, C. de error. advocat.* quòd ſi * quis reſpondit confitendo poſitionem, addit tamen *prout in tali inſtrumento continetur,* quòd ſi ibi non ſic teneatur, illa poſitio non habetur pro confeſſata, licet dixerit confiteor. & ſequent. Paul. ibi Ludovic. Roman. in *conſil. 294. hac confeſſio.* Alexandr. *conſil. 3. in cauſa & liter. in princip. lib. 2. conſil. 8. videtur fortaſſe. in fin. lib. 4. Corn. conſil. 9. prætermittendum eſt. in fin. libr. 1.*

* Confeſſio relata ad aliud non valet, ſi aliter appareat in relato.

96. Ex his patet nimis indiſtincte locutum Oldradum *in d. conſil. 121.* & ejus compilatorē Joan. Andr. *in d. addit. ad Speculat. de feudis in princip.* dum dixerunt non vitiari renovationem, etiam ſi originaria conceſſio in ea relata vera non eſſet, niſi concedens illa non exiſtente non fuiſſet conceſſurus, quod habet neceſſe probare, quia imò non tenetur probare ſe non fuiſſe conceſſurum. Sed eo ipſo quod apparet de defectu, nullitate, vel diverſitate primæ conceſſionis, detegitur recognitio fuiſſe erronea, & retro nulla, quamvis enim non ſit conditionalis conditione ſuſpenſiva, nec etiam ſit aliquo modo conditionalis in ſui forma, quatenus eſt. Certa & ſpecifica, & quamdiu non apparet de relato: habet tamen conditionem, & limitationem implicitam, ad ſubſtantiam & tenorem primæ conceſſionis ad quam tacitè vel expreſſe refertur. facit quod hæ recognitiones non ſunt titulus, ut dicam infra §. 12. *num.* 22. Et hoc niſi conſtaret quod concedens ſciens nullam eſſe præcedentem conceſſionem vel inveſtituram, vel non tanta includere, faceret hujuſmodi renovationem animo de novo diſponendi ut in ea continetur: quia tunc valeret non tanquam renovatio, ſed tanquam nova & originalis conceſſio, attenta mente & intentione contrahentium magis quàm forma verborum. Et idem ex parte clientis eſſet dicendum, ſi ſub gravioribus oneribus, vel aliarum rerum ſuarum adjectione ſcienter recognoſceret per ea quæ latè diximus ſupra *eod.* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 34. *& ſequent.*

97. Secundo principaliter infertur ex quæſtionis ſolutione, quod ſicut inſtrumentum renovationis probat principalem conceſſionem feudi, ita etiam probat extrinſecas qualitates & cōditiones feudi, quatenus in eodem inſtrumento exprimuntur. Unde ſi in eo fiat mentio quod feudum ſit paternum vel antiquum, hoc ſufficit ad plenè probandum quod ſit tale, ad hoc ut collaterales & agnati ſuccedere poſſint, excluſo patrono, qui eos excluderet in feudo novo, in locis in quibus vigent conſuetudines compilatæ per Obertum: quia apud nos non * habent locum hæ differentiæ per ea quæ diximus ſuprà ad fin. rubr. quum tamen horum terminorum quandoque mentio ſit facienda in hoc opere.

* Idem teſtatur Molineus ſupra in fine procemii, num. 117.

Feudum novum * eſt, quod de novo conceſſum, ſive infeudatum fuit in perſonam primi inveſtiti, in quo initium cepit. *cap. 1. in verb. novam inveſtituram dico. qui teſtes ſint neceſſar. ad novam inveſtitut. probandam. in uſibus feud.* Paternum dicitur quod incœpit à patre vel alio aſcendente, uſque ad quartum gradum, incluſivè, puta avo, proavo, abavo. Antiquum verò quod incœpit ab aſcendentibus ultra quartum gradū, puta ab atavo, tritavo, vel ſuperioribus. Non me latet quoſdam modernos tenere feudum proventum ab atavo eſſe paternum: ſed errant, quoniam atavus eſt in quinto gradu, & ſic ultra quartum aſcendentium: hæc traduntur in uſibus feud. in cap. 1. §. *hoc quoque* ubi declarat Bald.

* Novum feudum vel paternum vel antiquum quid ſit: de quo vide plura apud Joannem Thomam de Marinis tractatu *de generibus &*

*qualitate feudorum, ubi multis explicat quid ſit feudum ex pacto & providẽtia antiquum: item ex pacto & providentia novum: ad hæc quid antiquum ſive paternum.*

*de ſucceſſ. feud. in can. 1. de grad. ſucceſſ. in feud. in can. 1. de natur. ſucceſſ. feud.* Vide Alex. *conſ.* 30. *num.* 5. cum ibi additis per me *lib.* 2.

98. In feudo novo non ſuccedunt etiam fratres inveſtiti, ſed ſoli deſcendentes maſculi, non autem fœminæ, niſi ſint in inveſtitura expreſſe comprehenſæ, quibus deficientibus revertitur ad dominum. Inter * feudum paternum & antiquum non eſt differentia, niſi ſicut inter antiquum & magis antiquum, quæ non differunt ſpecie. Sed uniformiter ſuccedunt etiam fratres vel alii proximiores agnati ultimo defũcti vaſalli, dummodo ſint deſcendentes à communi parente, à quo primo cœpit feudum. Et ſic in effectu ſubtiliter intuendo quantum ad hoc non differunt feudum novum antiquum vel paternum, quia ſemper ſoli deſcendentes primi inveſtiti, à quo cœpit feudum ſuccedunt: alias feudum revertitur ad dominum, ut rectè conſiderat Franciſc. in *tract. feud. part.* 1. *quæſt.* 8. *verſic. primus effectus.* Verum eſt quòd quanto feudum eſt antiquius, tanto veriſimiliter ſuperſunt plures lineæ & perſonæ deſcendentium à primo & communi ſtipite à quo cœpit feudum, omnes habiles ad ſuccedendum feudo, & ſic tanto difficiliùs à communiter accidentibus feudum eſt reverſibile ad dominum quanto antiquius.

* Non eſt propriè differentia inter feudum paternum & antiquum.

Itaque verba * enunciativa renovationis probant iſtam qualitatem in ea expreſſam. *l. optimam. C. de contrahend. & commit. ſtip.* Sed illam non diſponunt, nec de novo imprimunt feudo, ſi non adſit unde poterit patronus probare contrarium per originariam conceſſionem feudi per prædicta.

* Enunciativa verba renovationis feudi probant qualitatem in ea expreſſam.

99. Et hoc niſi conſtet de certa ſcientia & intentione patroni tempore renovationis, ita ut colligatur adfuiſſe animum diſponendi, quòd feudum licet novum, haberet vim & naturam paterni, vel aviti, aut antiquioris feudi. Hoc enim eadem ratione tempore renovationis inveſtituræ vel ex intervallo fieri poteſt. Sicut ab initio in conceſſione novi feudi poteſt infeudare * *jure paterni, vel antiqui feudi*, & tunc aſſumit vim & effectum paterni & antiqui. Et ut clariùs & pleniùs quàm cæteri hactenus declarem, ubi ſi ſimpliciter eſſet conceſſum moriente vaſallo ſine maſculis ex ſe natis feudum rediret ad dominum. Si ſit conceſſum jure paterni feudi, ſuccedunt fratres vaſalli ex latere paterno, vel illis præmortuis eorum filii, vel nepotes, ſeu quicunque deſcendentes maſculi à patre vaſalli, & excludent patronum perinde, ac ſi feudum cœpiſſet à patre vaſalli. Sed deſcendentes ſolum ab avo vaſalli, puta patrui & progeniti ab eis, non admittentur, utpote extranei & alieni ab inveſtitura feudi. Similiter ſi ſit conceſſum jure feudi aviti, ſuccedent omnes deſcendentes ab avo paterno vaſalli. Idem dicendum ſi ſit conceſſum jure feudi proaviti, & ſic de ſingulis. Et notanter dixi *ab avo paterno*, de quo ſolum in materia feudali (ſecundùm tamen prædictas conſuetudines feudorum) intelligitur, quando ſit mentio de avo ſimpliciter. Idem ſi de proavo vel de aliis. Fruſtra enim intelligeretur feudum cœpiſſe ab avo materno, quia deſcendentes ab avo materno non poſſunt ſuccedere eidem avo in feudo, nec aliis maſculis progenitis ab eodem avo per lineam virilem, ſicut nec mater iſtorum poſſet ſuccedere, & ſic nec deſcendentes ab eis. Sed ſoli ſuccederent agnati per virilem ſexum conjuncti, alioquin rediret ad dominum.

* Clauſula, *jure feudi paterni vel antiqui.*

100. Et hoc niſi expreſsè eſſet conceſſum feudum * *jure feudi aviti, tam avi paterni, quàm materni.* Hæc enim nedum important perinde eſſe ac ſi infeudatio prima fuiſſet facta avo paterno, & avo materno. Sed etiam quòd deſcendentes per fœminam poſſunt ſuccedere, & patronum excludere: idque ex neceſſaria conſequentia & aperta mente, ex quo conceditur vel renovatur feudum huic vaſallo, tanquam ſi idem feudum cœpiſſet à ſuo avo materno, & ſic neceſſariò præſupponitur & diſponitur matrem fuiſſe habilem; & hunc filium fœminæ eſſe habilem, ad ſuccedendum matri vel avo materno, in eodem feudo. Idem poſſet argumentari in primo gradu aſcendentium, quando expreſsè eſſet conceſſum jure feudi paterni & materni. Sed hæc longiori diſputatione & diſcuſſione indigerent, & nihil ad conſuetudinum noſtrarum interpretationem conducerent: quare ne nimis avocer à propoſito, ad illud redeo.

* Clauſula, *jure feudi aviti tam paterni quã materni.*

101. Si autem ſit additum *etiam* * *jure feudi antiqui*, tunc etiam deſcendentes ab atavo vaſalli ſuccedent, quoniam atavus eſt in quinto aſcendentium gradu, & ab illo incipit feudum denominari antiquum; ſed non puto quòd deſcendentes à tritavo vel ulterioribus admittantur, quia non eſt dictum quod feudum ſit antiquiſſimum, ſed ſimpliciter quòd ſit vel cenſeatur antiquum. Et ſic ſufficit attingere & verificari uſque ad primum gradum antiquitatis tantum, qui eſt in atavo, nec debet ulteriùs fieri extenſio: quoniam hujuſmodi clauſula in feudo verè novo, contra naturam actus adpoſita, ex quo ſemel in aliquo efficaciter operatur, debet in reliquis reſtringi, ut minus lædatur jus commune & natura actus. *l. ſi quando in princip. C. de inoffic. teſtam. notatur in l. fin. §. ſi in computatione. C. de jure deliberandi & in l. 4. §. toties. ff. de damn. infecto.* Tum in dubio debet fieri interpretatio contra certantes lucrum ex verbis. *l. veteribus ff. de pact. cum ſimil.* Et in dubiis & generalibus quod minimum eſt accipitur. *l. apud Julianum §. ſcio. ff. de legat.* 1. *§. ſemper in obſcuris. ff. de reg. juris.*

* Clauſula *jure feudi antiqui* noviter expoſita.

102. Et quòd hæc verba jure feudi paterni vel antiqui, faciant feudum quantumvis novum ſortiri vim & effectum paterni vel antiqui, tenet And. Iſer. in *cap.* 1. *de controverſ. feudi apud pares terminanda* Bald. Martin. Laud. Præpoſ. in *c.* 1. *de alien. feud. pater.* Bald. in *cap.* 1. *col. penult. an. agnat. vel fili.* Alva. poſt Jacob. Ardizo. in *cap.* 1. *col. fin. de vaſallo decrepita ætat. & in cap.* 1. *de gradib. ſucced. in feud. pract.* Papin. in *for. lib. quo agi. ad revoca. feud. in gloſſ. nec ſuperſtit. ex eo liber. maſculin. in fin. in verſic. rurſum quæritur.* Jacob. de ſancto Georg. in *inveſtit. feud. in verſic. nobiles in fin.* & effuſiſſimè Franc. Curtius ſenior. *conſil.* 48. *memoriæ recolendæ. col.* 3. 4. 8. 13. & in *repetitione ejuſdem conſil.* 49. *col.* 24. 25. & in *conſil.* 50. *col.* 1. & 2. Franciſc. in *tractat. feud. part.* 1. *quæſt.* 8. *col.* 2. ubi opiniones & rationes utriuſque partis ampliſſimè cumulant, nolo tranſcribere: ſed ultra eos addo quòd hanc eandem opinionem tenent Bartol. Socin. inter *conſil.* Alberic. Brun. in *conſil.* 10. *viſa. quæſt. col.* 4. doct. Zaſius in *epit. feud. part.* 3. Idem etiam conſuluit Jaſ. in loco in quo exactius & fidelius ſcripſit, videlicet in *conſil.* 1. *lib.* 3. & *conſil.* 136. *lib.* 4. quamvis in contrarium deſultaverit, & malè, in *conſ.* 57. *col.* 5. *lib.* 1. & *conſil.* 180. *col.* 6. *lib.* 2. & quamvis in prælud. *feud. col.* 25. *num.* 88. tractet hanc quæſtionem, ſed tanquam dubius & in aqua hærens, nihil decidere audeat. Et hæc eſt vera & communis opinio, quoniam * legi & naturæ feudorum derogat tenor inveſtituræ, & feuda magis dependent à lege conventionis, quàm à jure ſcripto vel conſuetudinario, ut ſæpè dictum eſt.

* Tenor inveſtituræ derogat legi & naturæ feudorum.

103. Contraria autem opinio, quam tenuit Oldradus *conſil.* 178. *quidam nobilis.* Alberic. *in dictionario, in verſicul. novum.* & plures alii relati per præfatos doctores ad quos remitto, non eſt vera, quamvis Andr. Tiraquel. qui poſt primam noſtram editionem eos cumulavit, videatur eos ſequi *in tract. de retract. proximitat. §. triginta ſecund. num.* 37. cum ſequentibus. Sed eorum opinio non poteſt procedere, niſi quando dicta verba eſſent inſerta, non per modum clauſulæ principalis, nec ſerioſè,

nec

Digitized by Google

nec in principali narratione & diſpoſitione actus, ſed ſolùm incidenter in verbis executivis, breviter & velut inadvertenter elapſa. Tunc enim puto quòd non inducerent nedum diſpoſitionem, ſed nec ſimplicem probationem per ſe ſine aliis adminiculis. *argumento clement. 1. in fin.* & quæ ibi notantur *de prabend.* Et ita limito primò reſolutionem noſtram. Secundò limito & ſalvo opinionem contrariam, quando talis clauſula eſſet appoſita inter non intelligentes ejus effectum quod non eſt præſumendum, ſed eſſet probandum. Tertiò, quando eſſet ſimpliciter appoſita in renovatione, & non eſſet dictum non obſtante quòd feudum ſit novum, vel non ſit adeò antiquum, vel aliàs non appareat de certa ſcientia & animo ita de novo diſponendi, & cum hoc per præcedentem inveſtituram vel originariam infeudationem oſtenderetur de contrario, & ſic appareret dictam clauſulam fuiſſe appoſitam per errorem.

104. Vel quartò quando etiam ex certa ſcientia & animo diſponendi eſſet appoſita, ſed à non habente poteſtatem immutandi & deteriorandi conditionem feudi, ut in Epiſcopo, Abbate, vel alio prælato eccleſiaſtico, qui non poſſunt niſi ex cauſa juſta, & ſervatis ſolemnibus de novo infeudare, nec etiam ſolita infeudari renovare, vel de novo concedere, mutatâ formâ ſolitâ. contra utilitatem eccleſiæ *cap.* 2. & ibi canoniſtæ *de feud.* unde ſi in renovatione feudi novi, vel non adeo antiqui, apponerent dictam clauſulam etiam ex certa ſcientia, & animo diſponendi, nihil agerent. Idem ſi in nova etiam ſolemni, niſi etiam reſpectu dictæ clauſulæ eſſet ſervata omnis ſolemnitas requiſita. Ità tenent Bald. in *prælud. feud. in* 3. *diviſion. col.* 11. Laud. in *cap.* 1. *col.* 7. *qui feud. dare poſſunt.* Imol. in *d. cap.* 2. *col. antep. de feud.* Paul. *conſil.* 253. de utroque *lib.* 2. & tetigi ſupra *num.* 85. Alexand. latè in *conſil.* 10. *ponderatis his que in themate lib.* 3. Jacob. in *inveſtit. feud. in verſic in feudum. col.* 2. *verſ. ponamus Epiſcopus.* Hanc quartam limitationem amplia etiam ſi prælatus diligens cum toto capitulo, in quo eſſent viri providi, apponeret dictam clauſulam jure feudi, paterni, & antiqui cum juramento: quia nec hoc ſufficit ſine debitis ſolemnitatibus; de quibus in cap. *ſine exceptione* 12. *quæſt.* 2. *per tot. in fin. de reb. Eccleſ. non alienand. in antiq. & in* 6. *per textum in l. jubemus nulli in princip. ibi nec ſi omnes. C. de ſacroſ. Eccl.* Bald. in Auth. *hoc jus porrectum. C. eod. tit.* quamvis contrarium velit in *d.* 3. *diviſ. feud.* in quo reprobatur ab omnibus, ut per Martin. Laud. in *d. cap.* 1. *qui feud. dare poſſ.* Jacob. in dicto verſic. *in feudum col.* 2. & ne ſingulos doctores prolixè recenſeam, latè per Jaſon. *in prælud. feud. col.* 26. *num.* 91. Franciſc. in 1. *part. feud. quæſt.* 8. *col.* 3. & noviſſimè per Zaſium in *epiſt. feud. part.* 3. *col. pen.* Nec obſtat gloſſ. *fin. in d. Auth.* hoc jus porrectum, allegata per Bald. quia loquitur in * mutuo, quòd per Epiſcopum vel alium prælatum cum ſuo capitulo efficaciter contrahi poteſt & obligare Eccleſiam, ut nec ſit neceſſe creditori ulterius probare pecuniam verſam in utilitatem Eccleſiæ, ut notant præfati doctores & habetur per canoniſtas in *c.* 1. *de depoſit.* per legiſtas in *l. civitas. ff. ſi certum petat.* quia in mutuo non agitur de alienatione rei prohibitæ, nec de actu prohibito.

* Confeſſio ſola prælati & capituli ſufficit ad obligandum Eccleſiam in mutuo.

Eandem quartam limitationem ſublimitant præallegati doctores quando talis clauſula eſſèt in inſtrumento antiquo, & iſtud non habet dubium per ea quæ diximus ſupra *eo. num.* 59. & 60. & ea quæ ſequuntur.

105. Ego ulteriùs ſublimito quantùm ad probationem: Si * enim vaſallus Eccleſiæ oſtendit unum ſimplex inſtrumentum ab Epiſcopo vel alio prælato acceptum renovationis inveſtituræ de ſuo feudo. quod fortè ibi enunciatur eſſe paternum vel antiquum: dico quòd per illud inſtrumentum plene probatur primò conceſſio ipſa feudi, quæ præſumitur præceſſiſſe valida & ſolemnis. Secundò, probantur qualitates & conditiones feudi in eo explicatæ, etiam ſi faciant pro vaſallo contra Eccleſiam, ut hic. Et ſic etiam in feudis eccleſiaſticis procedit ſolutio, & reſolutio quæſtionis noſtræ. Nec obſtat quòd præfata renovatio eſt facta forte per ſolum Epiſcopum, vel prælatum, ad quem tamen ſpectat, utpote in his quæ ſpectant ad ejus menſam, vel adminiſtrationem, vel per ſolum capitulum ad quod ſolum ſpectat, ut in his quæ ſpectant diviſim ad ejus adminiſtrationem, ut notatur per Panorm. & alios in *c. edoceri. de reſcript.* Et quòd aſſertio vel confeſſio facta per prælatum vel capitulum maxime ſeorſum, non præjudicat, imò nec probat, quum ſit perſona prohibita, non habens poteſtatem illud diſponendi, & ſic eſt neceſſe per alias probationes legitime probari; juxta doctrinam Bar. in *l. ſi fortè.* per illum textum. *ff. de Caſtrenſ. pecul.* & in *l. donationibus* ubi late per Bald. Salic. Paul. Alexand. Jaſ. Dec. Philipp. Corn. de *collat. C.*

* Renovatio feudi quod in dubio probet.



106. Quia reſpondeo, quòd ex quo vaſallus eſt in poſſeſſione feudi, & illarum qualitatum feudalium in renovatione enunciatarum, non tenetur aliud probare, ſed debet in ſua poſſeſſione tueri, quod procedit etiam ſi non vaſallus, ſed Eccleſia poſſideret feudum, ſed virtute prehenſionis feudalis etiam quantocumque tempore ſic poſſediſſet, quia talis poſſeſſio exceptis juribus dominicis, non eſt ad commodum Eccleſiæ, ſed vaſalli, & per eam omne jus, & omnis poſſeſſio vaſalli conſervatur, qualis erat tempore prehenſionis, ſicut in creditore, qui extra jus & executionem pignoris, non ſibi, ſed debitori poſſidet, ut late declaravimus ſupra *eodem.* §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. Unde quandocunque juſta offerenti vaſallo debet feudum reſtitui, in eadem qualitate, jure & poſſeſſione, in quibus erat prehenſionis tempore, nec habet Eccleſia fundatam intentionem contra vaſallos ſuos, vel emphytheutas, & ſimiles, quòd omnis proprietas & dominium utile ad eam ſpectet, niſi doceant & oſtendant de valida infeudatione vel conceſſione, ut late tradam *infra* §. 73. Tuendi ergo ſunt in eorum poſſeſſione donec prælatus ſi poſſit probet de contrario. Et * quòd ſufficiat etiam vaſallo eccleſiæ, vel unam ſolam puta ultimam inveſtituram ſeu renovationem feudi tanquam antiqui oſtendere epiſcopo, ad hoc ut teneatur epiſcopus eum inveſtire tanquam de feudo antiquo, ſive ſecundùm qualitatem ultimæ renovationis, etiam ſi nec præcedentes inveſtituras, nec originalem conceſſionem feudi oſtendat. Decidit expreſſè Alberic. in *l. non eſt novum. ff. de legibus.* & in ſuo dictionario. *in ver. novum.*

* Sufficit etiam vaſallo eccleſiæ ultimâ inveſtiturâ oſtendere.

107. Et optime facit quòd ſi * vaſallo mortuo ſine liberis, patronus vel alius feudum defuncti novum eſſe dicat, & illud vendicet, agnatus autem defuncti proximus, paternum eſſe contendat, tunc onus probationis incumbit ei qui novum dicit, & pendente quæſtione agnatus in poſſeſſione feudi conſtituendus & conſervandus eſt. Textus ſunt expreſſi in *cap. unico. ad fin. de gradib. ſucceſſ.* & in *c.* 1. *in princip. ſi de feud. defunct. content. ſit int. dom. & agnat. vaſall. in uſibus feud.* Et ſic patet quòd in dubio feudum præſumitur eſſe paternum vel antiquum, non autem præſumitur novum niſi probetur. Philip. Dec. *conſil.* 252. *num.* 6. *conſil.* 269. *num.* 5. Si enim eſſet novum, facile haberi & oſtendi poſſent inſtrumenta, vel aliæ probationes novæ & ultimæ infeudationes, quæ ſi non poſſent recuperari vel oſtendi, non immeritò præſumeretur infeudatio antiqua, utpote de cujus recenti principio doceri non poteſt. Et hoc proprie & indubitanter procedit, quando vaſallus vel ejus hæredes reperiuntur in poſſeſſione feudi. & ita expreſſe loquuntur præfati textus & hoc tenent Jacob. de Bellam. Alvar. in *d. cap. unico. de grad. ſucceſſ. in feud.* Alvar. in *d. c.* 1. *ſi de feud. defunct. content.* & ibi Cardin. Alex. inferens magis favendum agnatis quàm domino, quia dominus non negabat feudum, ſed qualitatem feudi, & confitendo feudum confitebatur vaſallum poſſediſſe tem-

* Feudum in dubio non novum, ſed antiquum præſumitur.



Digitized by Google

pore mortis. Sed certè etiam ſi negaret feudum idem eſſet, ex quo vaſallus vel ejus hæres reperitur in poſſeſſione, ſecus ſi ipſe dominus poſſideret, ut not. Alexand. *conſil.* 10. *ponderatis his. in fin. col.* 1. *lib.* 3. quod intellige quando dominus poſſidet non jure prehenſionis, nec tanquam patronus ſive dominus feudalis, ſed pleno jure tanquam rem de menſa ſua, per ea quæ *ſuprà* dixi, & ita ſentit Franſciſc. in *tract. feud. part.* 1. *quæſt.* 8. *col.* 4. *verſic. Illud tamen.* & etiam quòd præſumatur antiquum, & non novum, tenet Jaſ. *conſil.* 114. *col.* 2. *num.* 2. *lib.* 1. Udalri. Zaſius in *epito. feud. part.* 11. *cap.* 2. *concluſ.* 2. quod eſt ſanè intelligendum ſecundum prædicta. Adde quæ latè dicam *infra* §. 145. *in illa quæſt. An bona immobilia relicta à defuncto præſumantur eſſe de conqueſtu, an verò de antiquo patrimonio?*

108. Non obſtant adducta in oppoſitum, quia primò poſſunt procedere, ſi vaſallus nullo modo poſſideret, ſed prælatus nomine eccleſiæ eſſet in vera poſſeſſione feudi, tanquam proprii & de menſa, nec haberet vaſallus ullum remedium ad recuperationem poſſeſſionis, ſed vendicaret certa prædia, quæ prætendit eſſe feudum ſuum, ad quod probandum produceret dictum inſtrumentum renovationis, quia tunc nec præjudicaret, nec probaret contra eccleſiam, ſed eſſet neceſſe oſtendere originalem infeudationem validam & ſolemnem, vel aliàs legitimè fidem de ea facere. Secundò poſſent procedere in inſtrumento originalis infeudationis; ratio, quia per illud apparet rem quæ conceditur eſſe pleno jure eccleſiæ conceſſionis tempore, cum aliter non poſſit res de novo ab eccleſia in feudum concedi. Et ſic jam eccleſia habet per hoc intentionem fundatam. Et tamen per illud inſtrumentum non apparet, nec de cauſa juſta alienationis, nec de ſolemnitatibus ad hoc requiſitis; ſed ſolum de conceſſione prælati vel capituli, quæ non probat, nec diſponit. Itaque conſtat conceſſionis tempore vaſallum nondum fuiſſe vaſallum & nullum jus, nullam poſſeſſionem in re habuiſſe, nec etiam quicquam acquiſiviſſe per talem contractum, de cujus defectu & nullitate apparet: ex quo neceſſariò ſequitur rem remanſiſſe in jure, & pleno dominio eccleſiæ, ut priùs. Longè alia ratio in inſtrumento renovationis, per quod apparet vaſallum eſſe poſſeſſorem feudi, & nihil in vaſallum de novo confertur, nihil de novo diſponitur, ſed dudum diſpoſitum præſupponitur. Et ſic fundata eſt intentio vaſalli & non eccleſiæ, niſi in ſolo jure feudali & dominico. Et ſic debet vaſallus in omnibus ſecundùm naturam feudi obtinere, & tractari tanquam vaſallus.

109. Ex quo enim non agitur de feudo novo conſtituendo, ſed feudo olim conſtituto renovando vaſallo, vel ejus hæredi in poſſeſſione exiſtenti, reſultat præſumptio juris, quòd feudum ſit antiquum, vel paternum, ut dictum eſt, & ſic confeſſio & recognitio de hac qualitate antiquitatis feudi, facta etiam per ſolum prælatum, ſine capitulo vel alia ſolemnitate, eſt valida, & efficax: quoniam habet juris præſumptionem pro ſe: quo caſu non procedit, quod allegatum fuit, confeſſionem prælati, vel ejus verba enunciativa, non præjudicare eccleſiæ, ut notat Panorm. in *cap. ſi diligenti. in* 3. *notab.* per illum textum *de præſcriptio.* Ex quibus patet quòd vaſallis, emphyteutis, vel cenſuariis eccleſiæ, exiſtentibus in poſſeſſione, longè utilius eſt ſolum inſtrumentum renovationis oſtendere, vel potius ſolam poſſeſſionem allegare, quàm oſtendere titulum originalem defectivum, & minus ſolemnem. Et quandoque * deterius eſt malum titulum habere, quàm prorſus carere titulo. ut not. Innoc. in *cap. dudum ſuper ver. confirmatio. in fin. de decim.* An autem hujuſmodi titulus nullus poſſit juvari præſcriptione, vel ſolemnitatum præſumptione, & quantum temporis ad hoc requiratur, pro præſenti ſubſiſto, ne videar diverſarum materiarum velut ſylvam quocunque loco, & quavis occaſione congerere, latius & opportunius declaraturus infrà ſuo loco. Et quæ dicta ſunt de hujuſmodi renovatione feudi, eadem intelligenda ſunt de renovationibus & recognitionibus emphyteuſeos, cenſus, & ſimilium. quum ſit eadem ratio.

* Tutius eſt nullum oſtendere titulum quàm defectivum.

110. Sed hîc ſeſe offert pulchra quæſtio. An dicta clauſula (de * qua ſupra *num.* 101.) operetur ut feudum etiam in agnatos invito patrono alienari poſſit. Et an eo excluſo admittantur agnati ad ſucceſſionem feudi? Hanc bicipitem quæſtionem per effuſas allegationes tractat. dom. Andr. Tiraquell. in *tract. de retract. proximita.* §. 32. *à num.* 31. uſque ad *num.* 40. quam inducit ad deciſionum quæſtionis de fundo quæſito ex pecunia dotali, qui ex pactis dotalibus proprius eſt, ut hæredum mulieris quæ poſtea illum extraneo vendit. An cognatus mulieris retrahere poſſit? Et cum tam multos hinc inde reſpectu feudi citaverit, mirum eſt cum prætenſſe Carol. Ruyn. *conſilio* 5. *lib.* 1. ubi hanc quæſtionem de feudo ſpecialiter & latè diſcutit. Nos autem quia hæc biceps quæſtio conſuetudines Inſubriæ (quæ ad nos ubi feuda ſunt patrimonialia non pertinet) reſpicit breviter & ἀναλυτικῶς procedendo ad primum caput quæſtionis dicimus quòd operatur ut feudum in agnatos proximiores alienari poſſit dummodo deſcenderint ex patre, avo, proavo, vel abavo recipientis ſi eſt conceſſum jure feudi paterni per not. ſupra *eod. num.* 97. vel etiam ab atavo per lineam ſemper maſculinam ſi eſt conceſſum etiam jure feudi antiqui. Quia quilibet ſtipulari * poteſt non ſolum hæredibus: ſed etiam ſucceſſoribus ſuis vel cauſam habituris aut etiam jam habentibus mediatè vel immediatè, & ſic haud dubiè vera eſt opinio Baldi in *cap.* 1. *col.* 1. *verſ. extra not.* & ibi Mart. Laud. & Card. Alexand. *tit. de alien. feudi patern. fac. l. quicunque deſertum.* & ibi Luc. à Penna. *c. de omni agro deſert. lib.* 11. idem Bald. in *c.* 1. *col.* 5. *verſic. demum quæris gloſſ. in tit. an agnat. vel filii. & in cap.* 1. §. *hoc quoque de ſucceſſ. feud.* ubi Alvarot, & præpoſitus Mediolanenſ. idem tenent. & *cap.* 1. *ad fin. de vaſſall. decrep. ætat. & in cap. primo de ſucceſſ. frat. ſive de grad. ſucceſſ. in feud.* Idem Martin. Laud. & Præpoſ. Mediolanenſ. in *cap.* 1. §. *porro. qualiter olim feud. alien. poterat.* Cæteros prætereo, quia hoc eſt indubitatum contra ipſum patronum, cui ſufficiet emptori vel cauſam habenti vaſalli vel ejus hæredis oſtendere ſe eſſe de linea verbis dictæ clauſulæ comprehenſa: valet enim hæc clauſula indiſtinctè quando non agitur de præjudicio tertii, ut per Stephan. Berttandi *conſil.* 1. *num.* 99. *lib.* 1. impreſſorum per Simonem Vincentium.

* Cum dominus dicit ſe dare feudum, *jure feudi antiqui.*

* Stipulari quiſque poteſt ſucceſſoribus ſuis etiam mediatis.

111. Sed ſupereſt dubium ſi vaſallus alienavit in * remotiorem de dicta linea. An proximior ab eo avocare poſſit? De quo non eſt dubium in feudo verè paterno vel antiquo, ut *c.* 1. §. *Titius filios ſi de feud. defunct. content. ſit int. dom. & agnat.* & ibi Præpoſitus. Mediolanenſ. Bald. in *l. imperialem. col.* 3. *de prohib. feud. alien. per Federic. in uſib. feud.* Carol. Ruyn. *conſil.* 8. *num.* 4. *lib.* 1. Sed in feudo novo conceſſo ſub præfata clauſula contrarium dicendum eſt, quia dicta clauſula prodeſſe non poteſt his qui non ſunt hæredes nec cauſam habentes ab inveſtito, qui non potuit extraneis qui non ſunt de deſcendentibus ſuis ſtipulari vel requirere. *l. ſtipulatio iſta* §. *alteri de verb. oblig. l. quo tutela* §. *nec paciſcendo. ff. de reg. jur. ubi in annotat.* hoc ampliavi etiam in feudis, etiam in fratre ipſius inveſtiti ut etiam tenet Alexand. *conſ.* 22. ubi in annot. dixi: idem Alexand. *conſil.* 10. *num.* 5. *lib.* 3. ubi dicit quod etiam ſi eſſet facta mentio de agnatis, haberentur pro non adjectis *l. ſi mihi & Titio. ff. de verb. obligat.* niſi inveſtitus nomine illorum recepiſſet tanquam procurator & negotiorum geſtor. & ſecuta eſſet ratihabitio l. ſi ego. *l. penult. ff. de negot. geſt.*

* Proximior an poſſit retrahere & revocare feudum alienatum remotiori.

112. Et quamvis Bald. in *c.* 1. *col. ult. ſi vaſſal. feud. privet. cui deferat. in uſib. feud.* Bald. Salicet. in *l. ult. C. res inter. alios acta.* Jacob. Alvar. *c.* 1. *de fratr.*

Digitized by Google

*de novo benef. inveſtiend.* Jacob. de ſancto Georg. in *tract. feud. verſic. nobiles.* Franc. Curt. Senior *conſ.* 48. *col.* 4. *col.* 14. *cum ſeq. conſil.* 49. *col.* 36. *cum ſeq.* teneant ſpeciale eſſe in fratre inveſtiti. Tamen hoc nominatim refellit Alex. in *d. conſil.* 10. *col.* 2. & ad jura allegata per Bald. reſpondet quod ibi non acquiritur fratri ex conventione fratris facta ſuper feudo, ſed acquiritur ſibi ex ſuo proprio pacto facto inter fratres, & ibi in annotat. hoc comprobavi. Ita etiam latè tenet Franciſc. Curt. junior. *tract. feud. part.* 2. *quæſt.* 7. *verſic. Secunda cadit dubitatio*, ita etiam latè tenet Carol. Ruyn. *conſil.* 5. *lib.* 1. Ego etiam in annotat. ad Alexand. *conſil.* 22. *lib.* 5. dixi quod in feudis, quia habent obligationem mutuam & oneroſam, tanto magis exigitur ratificatio. Idem Alexand. *conſil.* 24. *collat.* 2. *lib.* 5. Addit Ruynas in dicto *conſil.* 5. *lib.* 1. quod ratificatio ſequi debèt ante mortem concedentis. Anthon. Butrigar. *in c. ultimo de confeſſ.* & ibi Joan. Imol. dicens quòd licet ſcriptura ſemper loquatur, tamen non poteſt acceptari poſt mortem ſcribentis. Quamvis ergo vi dictæ clauſulæ feudum accipiat omnes qualitates feudi antiqui etiam reſpectu agnatorum à ſtirpe deſcendentium, verum eſt in caſibus in quibus valere potuit conceſſio etiam quoad agnatos. ut quia feudum præſentes & accipientes vel præſens recipit pro eis qui re integra & intra tempus congruum] ratum habuerunt juxta notata per Philipp. Deci. in *l. contractus numero* 21. *de reg. jur. & in conſilio* 226. ubi in annot. dixi. Nihil enim in hoc ſpeciale eſt in feudis nec in fratre, ita quod ſi recte inveſtitus alienaret penitus extraneo, nullus ejus agnatorum haberet jus revocandi. Sed reverteretur ad dominum qui non poſſet excludi niſi per maſculos deſcendentes inveſtiti qui eis ſuccedere potuit, & ſatis tacitè ſupputatus eſt. Cæterùm dicta clauſula remanet ad modum inveſtiti quatenus expreſſe vel tacitè vult uti cedendo uni dictorum agnatorum cui voluerit, vel relinquendo proximiores ſub genere dictæ clauſulæ comprehenſos hæredes ſuos ex teſtamento vel ab inteſtato. Cætero quin nequeunt dominum excludere.

113. Nunc obiter ad incidentem illam quæſtionem de retractu proximitatis. Andr. Tiraqu. in loco præfato *numero* 42. rectè decidit non eſſe locum retractui. Quia dicta clauſula * quòd *fundus emptus habeatur pro heredio*, non valet in præjudicium tertii: hæc ratio parum pungit, quia tempore pacti dotalis tertius ille emptor nullum jus habebat. Ideo punctualis ratio eſt, quia dictum pactum factum eſt ad commodum ipſius mulieris ad excluſionem mariti, utque mulier poſſet liberiùs diſponere & teſtari. & ſic non poteſt trahi medium ejuſdem *l. quod favore. C. de legibus. l. nulla juris. ff. eo.* Et ſic pactum non debet contra eam retorqueri, faciunt quæ dixi infra. § 78. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 7. *numero* 104. & plenius. §. 184. omnia etiam pacta dotalia intelliguntur ad argumentum dotis & favorem mulieris *l.* 1. *ff. ſolut. matrimon. l. debite col. ſequent. de pact. dotalibus.* Ex his habes reſolutam hanc quæſtionem multo dilucidiùs, quàm ſi per formam ſinuoſæ, & implicitæ diſtinctionis eam contexiſſem, ut priùs animo conceperam. Et ſic finis uberrimæ materiæ hujus §.

* Clauſula, *fundus habeatur pro heredio* quid importet?

---

## §. IX. *

* Olim fuit ſextus.

SI le vaſſal ne baille ſon denombrement dedans quarante jours. aprés qu'il aura eſté receu par ſon Seigneur en foy & hommage, iceluy Seigneur peut ſaiſir ledit Fief, & y commettre Commiſſaires, juſques à ce que ledit denombrement luy ait eſté baillé: mais il ne fait les fruits ſiens, & en doit rendre compte le Commiſſaire, aprés iceluy denombrement baillé.

*SI vaſallus non tradat catalogum feudi, infra quadraginta dies poſtquàm in fidem patroni admiſſus eſt, poteſt patronus prehendere feudum, & commiſſariis regendum committere, donec ſibi traditus fuerit catalogus. Non tamen faciet fructus ſuos, ſed eorum rationem reddere tenetur Commiſſarius, catalogo patrono tradito. Hoc dicit.*

Epitome.

HIc proprie non ponitur pœna vaſalli catalogum non offerentis ſecundùm legem feudi, & §. præcedentis, quum nihil amittat de ſuo, niſi forte interuſurium feudi & fructuum, & temporis intertrimentum, aut ſi quod aliud emergat damnum in conſequentiam, quod non habet rationem pœnæ: Sed in hoc. §. ponitur modus quo patronus authoritate ſua, & manu dominica, poteſt compellere vaſallum, ad confectionem & editionem catalogi.

## SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Catalogi editio duo complectitur, & in utroque eſt individua.*
   *Pluralis numerus verificatur in ſingulari & è diverſo.*
2. *Q.* 1. *Plures vaſalli ejuſdem feudi tenentur in ſolidum collectivè praſtare unum catalogum.*
3. *Q.* 2. *Quid ſi ab uno ex vaſallis integer catalogus offeratur?*
4. *An conditio* individua *poſſit ab uno ex pluribus impleri?*
5. *Solutio queſtionis.*
6. *Difficultas impedit commiſſionem pœna qua incipit à precedenti obligatione facti.*
7. *Q.* 3. *Cateri vaſalli poſſunt imputare catalogum traditum ab uno ex eis.*
   *Poſſunt tamen ſinguli ſingulos integros vel diverſos catalogos offerre.*
8. 9. *Q.* 4. *An catalogus proſit ad obtinendum manum levatam etiam de re non comprehenſa in catalogo?*
10. *Solutio quòd non.*



Digitized by Google

## GLOSS. I. IN VERBO.

### *Denombrement.*

* Catalogi editio duo complectitur, & in utroque eſt individua.

NON repetendo quæ dicta ſunt in princip. §. præcedentis, adverte quòd obligatio qua tenetur cliens tradere catalogum ſecundum legem feudi, * duo importat. Primum eſt dinumeratio, videlicet ut res omnes clientelarias & ſubclientelarias, & univerſa jura feudi, clare & ſigillatim in ſcriptis exprimat. Secundum eſt agnitio, videlicet ut omnia in illis ſcriptis contenta, agnoſcat, ſe tenere à patrono in feudum, ratione hujus feudi, & ea eſſe omnes res & omnia jura quæ ſciat ejuſdem feudi. Et hujuſmodi obligatio in utroque capite eſt facti individui, quod inter plures vaſallos, vel varios vaſalli hæredes non dividitur, etiam ſi feudum inter ſe diviſerint, ut poſſunt: ſed nec in effectu multiplicatur, ut ſtatim dicemus; quia etiam poſt diviſionem vaſallorum remanet ſemper unum feudum, ut prius, & dixi *ſupra.* §. 2. *gloſſ.* 4.

* pluralis numerus verificatur in ſingulari, & contra.

1. Quæro primò, certum eſt quòd textus hujus & præcedentis. §. loquens ſingulariter * in cliente & patrono, habet etiam locum pluraliter, ſive ſint plures vaſalli unius domini, vel contra, ſive ſint plures & patroni & clientes, & ſemper ratione unius feudi: quia ſicut diſpoſitio concepta verbis pluralis numeri, quando vis non conſiſtit in numero, verificatur etiam de proprietate ſermonis in ſingulari per jura allegata *infra* §. 35. *gloſſ.* 3. *in fin.* Ita diſpoſitio ſingularis numeri etiam in pluribus proprie procedit textus in *l. in uſu juris. ff. de verbor. ſignificat.* notant gloſſ. & doctores in *l. ex duobus in princip.* per illum textum *ff. de vulg. & pupill. in l. cum inter veteres.* & ibi Balnus *C. de fideicommiſſa. liber.* & maxime in verbis legis, ut notat Bartol. in *l.* 1. §. *ſed & ſi incertum in fin. ff. de vent. in poſſeſſ. mitt.* notat Jaſ. in *l. qui filiabus.* §. 1. *in princip. ff. de leg.* 1.

* Plures vaſalli ejuſdē feudi tenentur in ſolidum collectivè præſtare unum catalogum.

2. Unde quæſtionis eſt an ſinguli vaſalli teneantur ſingulis patronis dare hujuſmodi catalogum? breviter reſpondeo quòd hujuſmodi obligatio eſt facti, & individua obligatione & ſolutione. Et ſic * ſive ſint plures vaſalli à primordio inveſtituræ, ſive ex poſt facto, ut unius vaſalli plures hæredes, tenentur omnes ſimul conficere & præſtare unum integrum catalogum totius feudi. Et licet ex vi obligationis individuæ teneantur ſinguli in ſolidum, tamen ex natura actus quantum ad formam ſeu modum ſolutionis, tenentur omnes ſimul ſive collective. Itaque ad perfectam liberationem, non ſufficit unum ex eis præſtare in ſolidum totum & integrum catalogum totius feudi. Sed debent omnes ſimul præſtare & agnoſcere, ut diximus ſuprà. §. 2. *gloſſ.* 4. *queſt.* 5. *in fin.* Ratio quia intereſt patroni catalogum ab omnibus vaſallis approbari, & ut articuli controverſi cum omnibus diſcutiantur & decidantur: quia diſpunctio & concluſio facta cum uno aliis non noceret, nec præjudicaret in portionibus eorum. Et ſic impoſſibile eſt integrum & ſolidum catalogum cum effectu offerri & præſtari ab uno ſolo ex vaſallus ejuſdem feudi. Et ſi ſint plures patroni tenentur vaſalli ſingulis in ſolidum, ſtricto jure obligationis, non tamen in effectu tenentur uni ſoli ex eis in ſolidum præſtare, nec ſingulis ex eis ſingulos totos catalogos. Sed omnibus ſimul ſive collectivè unum catalogum, qui debet ab omnibus recipi & approbari, & articuli ſi qui ſint controverſi cum omnibus diſcuti & diffiniri. Quamvis enim hujuſmodi obligatio propter individui naturam, juris utilitate multiplicetur in ſingulis activè & paſſivè. Tamen in præſtatione & effectu non multiplicatur, ſed eſt unica obligatio ab omnibus vaſallis ſimul tanquam ab uno, omnibus patronis ſimul tanquam uni ſolvenda: quum non ſit niſi unicum feudum, & unius titulus feudi. Hæc probantur per ea quæ latè *ſupra* §. 2. *gloſſa quarta queſt.* 6. *non repeto.* faciunt quæ dixi in *ex tricat. labyrinthi dividui & individui.*

3. Secundo quæro, Quid ſi unus ex vaſallis fidelitatem patrono præſtitit pro parte ſua feudi, (quod poteſt, ut diximus in *d. gloſſ.* 4. *queſt.* 1. & 5.) ſed lapſis quadraginta diebus, vel alio tempore in renovatisne feudalitatis præſtituto, cæteri vaſalli adhuc remorantur, & nolunt cum illo convenire in uno & integro catalogo, & forte omnia clientelaria obſequia detrectant, iſte ne ex defectu dinumeramenti iterum manum dominicam patiatur, vel ut ab ea injecta liberetur, adit patronum, & offert integrum totius feudi catalogum, forte eundem vel omnino ſimilem, quem quondam à patre ſuo tunc unico vaſallo oblatum idem patronus approbaverat ſubſcriptionibuſque & ſigillis ſuis muniera: patronus recuſat ab iſto toto recipere, & petit ab omnibus vaſallis ſimul præſtari & recognoſci. Utrùm interim ex defectu catalogi poſſit totum feudum etiam hujus diligentis & devoti vaſalli partem ad manum ſuam revocare, vel retinere juxta hunc §.? Videtur quòd ſic per prædicta, quia non eſt verum quod offeratur integer catalogus cum effectu, ex quo non offertur niſi ab uno habente partem ſolum, & qui pro portionibus reliquorum non poteſt offerre, nec validare, agnoſcere & confirmare hunc catalogum, & ex perſona vel difficultate hæredis vel hæredum, non debet obligatio immutari, nec patroni conditio deterior fieri.

* An conditio individua poſſit ab uno ex pluribus impleri.

4. Tum conditio * individua, pura conſiſtens in facto plurium, ſi requirat factum omnium ſimul, ſive ex natura actus, ut redditio rationum geſtionis communis, ſive ex voluntate diſponentis, qui noluit factum, puta ſtructuram templi, monumenti, vel navis, per alterum tantum: etiam in ſolidum, ſed per omnes ſimul fieri, non poteſt per alterum, etiam ſolidum præſtare nitentem, in aliquo impleri. Ita quòd alterius mora, vel quævis ceſſatio, alterius conatum in totum impediet, & conſequenter alterius liberationem, imò etiam libertatem quantumcunque favorabilis ſit. textus in *l. pen. in princip. ff. de condit. & demon. in l. ſi ita fuerit.* §. *item quæri poteſt.* & §. *ſeq. ff. de manumiſſis teſtam. in l. ſi quis ita.* §. *ſi duo ff. de ſtatu lib.* notant gloſſ. & doctores in *l. ſi plures. C. de condit. inſert.* At conditio præſtandi hujus catalogi, nedum eſt altero, ſed utroque modo individua, & ab omnibus ſimul implenda. Primò ex natura actus, quia ſi feudum eſt pluribus commune, neceſſariò ipſa recenſio jurium feudi, eſt communis & inſeparabilis, & non poteſt totum feudum per alterum tantùm recenſeri. Et licet rationes geſtionis communis, poſſint quandoque per alterum (ſolida reliqua ſolvere offerentem) in ſolidum reddi, tamen impoſſibile eſt totum feudum per alterum in ſolidum recenſeri cum effectu, quum non poſſit ab eo ſolo, vel cum eo ſolo, diſcuti & approbari catalogus feudi, cujus diſcuſſio & concluſio eſt effectus, ſcopus, & velut plenum implementum, & ſatisfactio hujus obligationis. Secundo, quia concedens feudum ad onus hujus catalogi, veriſimiliter noluit quòd alter ex vaſallis vel hæredibus poſſet ſolus ſolidum catalogum præſtare, quum id non poſſit cum effectu fieri: ſed eſſet inutile, & in totum patroni interſit ab omnibus ſimul præſtari. Igitur uno non præſtante, à nullo præſtari videtur, & omnium conatus utilitas & liberatio impeditur, prout in ſimili in obligationibus facti individui, uno ex hæredibus debitoris cōtrafaciente, omnes con-

Digitized by Google

trafacere videntur, & tenentur, licet adverſus contrafacientem habeant recurſum, & actionem in id quod eorum intereſt. textus in *l. 2. §. Item ſi in facto. & in l. ſeq. & l. 4. §. Cato. ff. de verb. obligat.*

* Solutio.

5. His * non obſtantibus contrarium puto, quia licet inſpecta tenui juris ſubtilitate, & forma obligationis, non offerat quod debetur, utpote quod in facto omnium vaſallorum ſimul conſiſtit, Tamen inſpecto præſenti ſtatu, & eo de quo agitur, videlicet in implendo conditionem hujus. §. ad effectum manus dominicæ injectionem evitandi, conſtat quòd eam propriè & verè implet in ſolidum quantum ad primum caput, quod eſt agnitio mutuam & reciprocam implicans obligationem, inter patronum & clientem: verum eſt quòd propriè non implet, niſi pro parte ſua, ſed cùm facit quicquid in ſe eſt, etiam reſpectu totius feudi cujus offert integrum catalogum, nec poſſit ulteriùs, cenſetur in ſolidum conditionem hujus §. implere, ſaltem eatenus ut ex illius defectu non poſſit, nec debeat portio ſua prehendi, nec retineri. Quia omnino id agit ut non ſit nec dici poſſit eſſe in mora reſpectu hujus §. cujus conſequenter conditio in more fundata deficit reſpectu ſui. Et ſic concluditur quod ſi hic vaſallus offerat catalogum pro parte tantùm, nihil agit, nec poterit in aliquo tutus eſſe à manu dominica. Si autem offert integrum catalogum totius feudi, nec per eum ſtat quominus ſecum reſpectu portionis ſuæ, vel una cum cæteris vaſallis totius catalogi diſpunctio fiat, ſufficienter paret conditioni & legi feudi. Probatur, quia ſatisfacit verbis & menti hujus. §. De verbis conſtat, quum de ſola traditione dunumeramenti ſonent, ſed hìc integrum tradidit dunumeramentum: de mente conſtat, quia facit quicquid in ſe eſt, nec remanet in aliqua culpa vel mora, & ſic contra eum nonpoteſt eſſe locus hujus prehenĩoni, quæ permittitur & conceditur ſolum ad compulſionem ceſſantis & negligentis vaſalli.

* Difficultas impedit commiſſionem pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione facti.

6. Tum hæc conditio hujus. §. *ſi cliens non tradat catalogum*, incipit à præcedenti diſoſitione & obligatione. §. præcedentis quæ eſt facti, & ſic * difficultas impedit & moram & pœnam committi. *l. ſi vehenda. §. penult. ff. de leg. Rhod. de jactu. l. 1. §. libet. verſic. ſi frater de collat. dot. cum ſimilibus.* Et iſtud implementum prodeſt huic ſoli vaſallo implenti, non autem cæteris negligentibus, quorum portiones ſive diviſæ, ſive indiviſæ, poterunt prehendi vel retineri à patrono. *argum. l. penult. C. de condition. inſer.* Nec obſtat quòd d. *l. penult.* loquitur in diſpoſitione incipiente à mera conditione: hìc autem loquimur in diſpoſitione incipiente à præcedenti obligatione, in qua in oppoſitum regula eſt, implementum ſive ſolutionem unius omnes liberare, & omnibus prodeſſe, quia iſtud implementum eſt hujuſmodi ut reſpectu aliorum non habeat effectum, nec ſatisfaciat patrono.

* ἀνίδρως.

Nec * mihi ſucceſſeat doctior aliquis, quòd hæc quæſtio nullam habeat dubitationem, etiam prima facie in ſenſu cujuſlibet ratione utentis, prout & multæ ſunt hujuſmodi in hoc opere, quæ majore fortaſſe opera & anxietate tractari videntur, quàm ſit. non enim id ago, ut ſuapte naturâ facilia difficilia appareant, nec nodum (ut aiunt) in ſcirpo quæro; ſed fundamenta ipſa & radices deciſionum evoluere omni cura & inquiſitione laboro, quæ in levioribus quæſtionibus clariùs nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis ſit methodus ad rectum judicium & reſolutionem arduorum & difficilium dubiorum, quorum aditum penitus occluſum neceſſe eſt, niſi quibus contingit nedum in levioribus quæſtionibus rectum ferre judicium, ſed etiam judicii & deciſionis veram cauſam & radicalem rationem intelligere & reddere poſſe. Imò ſine iſtis experientiâ docente videre eſt alioquin doctos & expertos fœdè in levioribus quibuſdam labi & hallucinari.

* Quot Catalogi dandi patrono

7. Tertio quæro, An * cæteri vaſalli poſſint imputare integrum catalogum patrono traditum ab uno ex eis? Dicendum indubitanter quòd ſic, etiam ſi tradens nomine ſuo limitatim pro ſe dumtaxat tradidiſſet, quia catalogus continens res communes, in effectu eſt communis eorum quorum res ſunt, volentium eo uti, eumque approbare.

ſi plures ſint hæredes: an plures, vel unus ſufficiet?

An autem poſſint ſinguli diverſos dare catalogos? Dicendum quod particulares, puta portionum ſuarum non poſſunt invito patrono. Sed tenentur in unum integrum conflare, etiamſi poſſideant portiones ſuas pro diviſo, etiamſi patronus tali diviſioni conſenſerit, ſine diviſione feudi, & ſine alio præjudicio juris ſui; univerſales autem catalogos poſſunt ſinguli offerre, etiam in aliquibus diſcrepantes. Et hoc quantum ad effectum hujus. §. ad obviandum prehenſioni feudi. Sufficit enim oblatum eſſe catalogum, integri formam præ ſe ferentem, cujus diſpunctio tam in exceſſu, quàm in defectu, & aliis circumſtantiis in cauſa ordinaria reſervatur. ut infrà §. 10. alioquin ſequeretur magnum inconveniens, videlicet quòd ignorantia unius ex vaſallis, defectuoſum catalogum offerentis, fortè malitiâ colludentis cum patrono, noceret aliis vaſallis pleniorem catalogum offerentibus: non ſunt igitur compellendi ad concordandum in uno uniformi catalogo, ad evitandum prehenſionem feudi. de qua in hoc §.

* Catalogus non plenus ſeu defectivus utrum faciat locum recentioni feudi, ut tantiſper dominus lucretur fructus?

8. Quarto quæro, lapſis iſtis quadraginta diebus vaſallo adhuc ceſſante in oblatione catalogi patronus ſecundùm formam hujus. §. manum ſuam & commiſſarios adhibet feudo, poſtea vaſallus tradit patrono catalogum, ſed * defectivum, quia certum prædium feudi, puta quoddam pratum non eſt in catalogo expreſſum, ſive per malitiam vaſalli, ſive ex ſimplici oblivione & inadvertentia, ſive ex errore ſcriptoris: patronus hoc advertens non levat manum ſimpliciter, ſed relativè ad catalogum, & mandat commiſſariis feudi, ut rationem reddant vaſallo totius feudi, cúmque liberè frui ſinant ſecundùm catalogum per eum datum, excepto. d. prato in eo non comprehenſo. An hoc poſſit facere & ad manum ſuam d. pratum retinere? Videtur quòd ſic. primò, quia reſpectu hujus prati in catalogo non comprehenſi, non eſt verum dinumeramentum eſſe datum, nec eſſe ſatisfactum diſpoſitioni & conditioni hujus & præcedentis. §. Et ſic hoc reſpectu non ceſſat, ſed ſemper perſeverat cauſa hujus prehenſionis feudalis. Igitur ſaltem eatenùs debet perſeverare prehenſio, & retineri poteſt pratum ſub manu dominica. Tum ſicut totum feudum poteſt retineri, quamdiu in totum differtur præſtatio catalogi: & ita quælibet pars feudi videtur poſſe retineri, quamdiu illius non datur deſcriptio *argumento l. quæ de tota, ff. de rei vend. cum vulgar.* imò fortiùs videretur totum feudum retineri, imò etiam de novo prehendi poſſe, propter omiſſionem vel defectum catalogi in aliqua re vel parte feudi: quoniam obligatio catalogi conficiendi & præſtandi eſt individua, ut dictum eſt, & ſic niſi in ſolidum & integraliter præſtatur, nihil factum videtur, ſed omiſſio cujuſlibet partis totum vitiat. *l. 4. §. Cato. ff. de verborum obligat.* & aliis ſuprà allegatis Prætereà nullam injuriam facit patronus, qui clienti catalogum offerenti feudum manumittit conformiter & limitatim ad catalogum per eum oblatum, & contenta in eo, imò ad plenum ſatisfacit voluntati & petitioni clientis, qui offerendo certum catalogum, eo ipſo aſſerit in eo totum feudum deſcriptum. Et ſic petendo manumiſſionem feudi, ſolùm petit de deſcriptis in catalogo: nec videretur ullomodò ferendus, ſi ampliorem relaxationem rerum feudalium peteret, quàm ferat catalogus per eum deſcriptus & oblatus. Igitur juſtè facit patronus retinendo pratum in catalogo non comprehenſum, ſaltem donec in eo deſcribatur per vaſallum, tum ratione conſuetudinis & legis feudalis, tum propter factum, & culpam vaſalli, qui de ſe tantùm queri, & ſibi tantùm imputare poteſt.

9. In contrarium tamen argumentari poteſt, quoniam hujuſmodi prehenſio non conceditur à conſue-



Digitized by Google

tudine, propter vitia, errores, & alios defectus oblati catalogi, ſive in exprimendo, ſive in tacendo, ſed ſolùm propter defectum confectionis & traditionis catalogi, quo ſemel tradito vel oblato, ſtatuit conſuetudo ceſſare prehenſionem dominicam. Et quantùm ad vitia, errores, exceſſus, vel defectus catalogi, de quibus poteſt eſſe contentio inter patronum & clientem, conſuetudo aliter providet, diſponendo quod infrà quadraginta dies à die traditi catalogi, teneatur patronus illum diſcutere, & ea deſcribere in quibus corrigi, ſuppleri, vel emendari vult, alioquin lapſis 40. diebus, ſi non tradatur emendatio, cliente eam poſtulante, habetur catalogus pro approbato in ſui forma, ut infrà *eodem* §. 10. ubi latiùs dicetur. Et ſic videtur quòd quantùm ad diſpoſitionem §. noſtri, quod veritas, perfectio, ſeu approbatio catalogi non ſit in conſideratione, ſed ſolùm ipſa traditio vel oblatio catalogi, qui ſaltem prima facie ſit in forma generalis vel univerſalis catalogi totius feudi. Et quamdiu poſt hos 40. dies ceſſat hujuſmodi traditio vel oblatio, licet patrono prehendere & retinere feudum. Et illâ traditione vel oblatione ſemel factâ, ſtatim manumitti & reſtitui debet, imò ipſo jure liberatur totum feudum, & quicquid prehenſum fuit, & nihil retineri poteſt prætextu contentionis futuræ, ſuper expreſſis vel tacitis in catalogo. Et per hæc reſpondetur ad allegata pro prima parte, quia ſola traditio catalogi poſteà diſpungendi ſatisfacit diſpoſitioni hujus. §. & facit in totum ceſſare cauſam hujus prehenſionis feudalis. Et hoc niſi reſpectu vaſallorum, quia contumaces ſunt plures vaſalli, ſecundùm ea quæ nuper diximus in *quæſt.* 2. Si igitur mera oblatio catalogi facit ceſſare prehenſionem jam factam, multò fortiùs impedit faciendam, ut dicemus infra. §. 10.

10. Sed his nonobſtantibus concludendum eſt pro prima parte, duplici peremptoriâ ratione; primâ, quia reſpectu hujus prati non eſt verum dicere ullum catalogum eſſe datum, ut dictum eſt; ſecundâ, quia ut ex hypotheſi colligitur, cliens non agnoſcit patronum ratione hujus prati. Igitur debet manere prehenſum, nec debet ullo modo manus domininica levari, quia per prius neceſſe eſt, *advoüer ou deſavoüer*, id eſt (ut ſæpe dictum eſt) agnoſcere vel abnegare patronum, niſi in certis caſibus fallentialibus tactis, *ſupra.* §. 1. *gloſſ. fin. in princip.* in quibus non ſumus. Unde fortiùs dico quòd ſi vaſallus non ex errore amanuenſis omiſerit illud pratum, ſed ex eo quod dicat illud non eſſe de feudo, nec moveri feudaliter ab iſto patrono, poterit patronus de novo prehendere idem pratum ex defectu hominis, & fructus ſuos facere ſecundùm formam §. 1. *ſupra eodem.* Secus ſi vaſallus poneret in catalogo illud pratum tanquam ſub feudum. Patronus autem contenderet eſſe de domanio feudi, vel alias controverſia inter eos oriretur ſuper juribus, oneribus, & qualitatibus feudi vel partium ejus. Hujuſmodi enim controverſia non impedit quin interim & ſtatim à catalogo oblato manus levari debeat, prout latiùs tractavi & diſtinxi *infra* §. 10. ubi videas. *Solutio.

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Hi 40. dies poſſunt ex pacto breviari.*
2. *Poteſt dominus petere catalogum ſtatim via actionis.*
3. *An vaſallus teneatur ſtatim* advoüer *ou* deſadvoüer?
4. *Q. 1. De prehenſione facta ex defectu hominis & catalogi.*
5. *Q. 2. An hic §. habeat locum, ſi vaſallus non per patronum, ſed per Iudicem manu ſuprema fuerit receptus.*
6. *Factum Judicis cenſetur factum partis.*
7. *Verba in dubio demonſtrant, non limitant.*
8. *Solutio. quæſt. 1.*
9. *Q. 3. Fatalia hujus §. non currunt quamdiu pendet lis de patronatu; niſi litigantes conſentiant.*
10. 11. *Imò nec ea finita, donec ſit certificatus vaſallus à victore patrono.*
12. *Quid nova mutatione ſuperveniente infra hos 40. dies ſolvitur?*
13. 14. *Qui cum alio contrahit ſcire debet, quid cauſa, imò qualiter.*

## GLOSS. II. IN. VERB.

### *Dedans quarante jours.*

*Terminus 40. dierum quando & à qua die currere incipiat. 1. HI quadraginta dies incipiunt continuè currere ab * ipſa admiſſione in fidem, & non priùs, *ut hic & §. præcedenti*, & hoc vi conſuetudinis, ſed benè ex pacto, *ut infra eodem num.* Et ſic ſi vaſallus debitas oblationes fidelitatis fecerit, nec admiſſus quacumque cauſa fuerit, non tenetur eſſe ſollicitus de conficiendo vel tradendo catalogo. Idem ſi eas non fecerit, quia nondum ad eas tenetur, ut quando induciæ ſibi debentur. Idem ſi dominus inducias fidei voluntarias, ſeu conventionales ſimpliciter dederit vaſallo, quia in conſequentiam tacitè cenſetur inducias catalogi dediſſe, ſed liberali conceſſioni ſuæ poteſt legem, quam vult, apponere. *l. legem, C. de pact.* dando enim inducias ad ſe cauſa fidelitatis veniendi uſque ad annum, ſive propter ſui, vel vaſalli impedimentum, vel aliàs, poteſt apponere clauſulam, quòd mittatur catalogus infra 40. dies continuos vel longiùs, aut de conſenſu vaſalli brevius tempus, quo lapſo poterunt officiales domini prehendere ex defectu catalogi, tantum etiam ſi expreſsè non caverit dominus, ut poſſet ex hac cauſa prehendere. Hæc enim obligatio pura eſt, non in diem, ut etiam textus indicat ibi, *s'il ne baille dedans quarante jours.* Et ſic tempus non apponitur differendæ obligationi, ſed compulſioni per viam prehenſionis. Et in §. præcedenti tempus apponitur ſimplici executioni facti.

2. Poteſt enim dominus omiſſa prehenſione ſtatim agere, ut vaſallus condemnetur catalogum cum agnitione fidei præſtare. Et ſi reus non revocat in dubium actorem eſſe ſuum feudatarium dominum, non poteſt impedire, quin ad hoc condemnetur, habita tamen congrua dilatione, non minori conſuetudinaria, & abſque impenſis, ſi non fuit in mora. Nec poteſt excipere priùs ſe recipiendum in fidem, quàm petitio actoris oſtendit eum eſſe paratum, imò etiam contentari homagio, quod ipſi traditioni catalogi ineſt. Cujus etiam approbationi ineſt vera inveſtitura vaſalli, ſeu receptio in finem: ad hunc etiam finem fiunt duo catalogi originalia, unum penes domi-

Digitized by Google

num, alterum penes vaſallum remanens.

3. Sed ſi reus velit defendere aut alium laudare an teneatur ſtatim *advoüer ou deſadvoüer*, id eſt, abnegare vel cognoſcere? Reſpondeo, non, quando dominus venit per viam actionis. Idem ſi per viam prehenſionis, quam interim reus patitur non petens proviſionem, aduſque deciſionem litis, ut dicemus *infra* §. 45. Quid enim ſi reus prætendit fundum eſſe cenſualem vel allaudialem, & actor metuens damna & intereſſe, non audet à prehenſione incipere? Tunc ergo reus poteſt ſine periculo commiſſi dubitare de libello actoris, vel etiam ſimpliciter negare libellum: aliud eſt enim Gallicè *nier*, aliud *deſadvoüer*; ſimplex enim negatio ſimplex abnegativum eſt, ſive nuda dubitatio ſit, ſive etiam poſitiva & actualis negatio, *ut l. inter ſtipulantem in princip. de verbor. obligat.* Sed *le deſadveu*, ſeu abnegatio, de quo loquitur conſuetudo infra §. 30. non eſt ſimplex abnutivum, ſed implicat refutationem & actualem contradictionem facti, & rejectionem quæ impedit efficaciam prehenſionis. Habet enim hanc emphaſim, qua negat etiam quaſi poſſeſſionem feudalem actoris, & affirmat abnegantem eſſe in actuali contraria poſſeſſione libertatis. Id quod non facit ſimplex negatio, quæ ut non impedit prehenſionem, ita non inducit periculum commiſſi, ſed abnegatio tollit interim prehenſionem, ſaltem proviſionaliter, ita periculo commiſſi diffinitivo ſubjicit domino probante. Quòd ſi reus tantum alléget cenſum vel homagium ab alio prætendi, congruam dilationem ad eum vocandum habebit.

4. Quæro ergo primò, quid ſi initio facta eſt prehenſio ex defectu fidei & dinumeramenti ut ſæpè fit? Reſpondeo, adjectio dinumeramenti inutilis eſt, niſi in caſu induciarum conventionalium ſub hoc onere finitarum, ut nuper *num.* 1. quia tunc ſtatim tenet prehenſio ex utroque capite, quia hoc caſu contingit inducias quoque dinumeramenti dandi lapſas eſſe. Quòd ſi hæc prehenſio fiat poſt lapſas inducias dinumeramenti, ſed adhuc pendentibus induciis fidei conventis, ſufficit dominum declarare, quod hanc prehenſionem non ſuſtinet niſi ex ſecundo capite, & quod non prætendit lucrum ſed impedimentum fructuum: in iſtis enim prehenſionibus patrimonialibus non ita rigidè proceditur contra exequentem, ut in executionibus forenſibus, de quibus infra. Sed extra dictum caſum ſi non valet prehenſio ex capite defectus fidei, nullo modo valet, & ea mentio dinumeramenti inutilis eſt, nec vitiat, ſed vitiatur. Amplio etiam ſi jam feudum fuiſſet plures annos apertum etiam tempore poſſeſſionis hujus vaſalli. Quia quamdiu dominus ceſſavit, licuit vaſſallo ſibi vigilare. *infra.* Sed interim antequam vaſallus ſit in fidem admiſſus, an poſſit catalogum offerre & cogere dominum, ut infra quadraginta dies impugnet, vel pro approbato habeatur *ut infra* §. 44. Reſpondeo, non niſi ex juſta cauſa & cognita, hoc enim ſine captione domini fieri debet.

5. Quæro ſecundò, patrono injuſtè recuſante, vaſallus authoritate regii diplomatis, & judicis competentis, fuit in fidem admiſſus per manum ſupremam, an haberet locum hic textus ut infra 40. dies ab iſta admiſſione teneatur catalogum tradere, alioquin poſſit feudum prehendi? Videtur quòd non. Tum primò, quia illa admiſſio in fidem facta eſt invito & diſſentiente patrono, in vim ſententiæ contra eum latæ, quæ eidem prodeſſe non debet. *l. evidenter, ff. de exception. rei judic.* Tum ſecundò quia illa admiſſio non fuit facta à ſuo & proprio patrono, prout videtur requirere hic textus ibi, *Apres qu'il aura eſté receu par ſon Seigneur*, unde quia non adaptantur verba, non videtur adaptari diſpoſitio; nec conſonat huic §. quòd hi 40. dies incipiant currere contra vaſallum ad commodum patroni, qui eum non admiſit, ſed recuſavit admittere in fidem. Reſolvendo dico, aut in ſententia diſponitur de præſtatione catalogi, & illud eſt obſervandum, quod eſt clarum; aut nihil fuit de hoc dictum: & tunc videtur indiſtinctè habere locum diſpoſitio hujus §. Ratio, quia illa ſententia de recipiendo vaſallo in fidem per manum ſupremam, fuit lata & miſſa executioni cum patrono, vel eo vocato, qui non appellavit, vel alias in rem judicatam tranſivit, & ſic ſententiæ & executioni acquieviſſe videtur, & vaſallus voluntate ſua taliter receptus cenſetur. textus in *l. ab eo. C. quomodo & quand. judex in l. fin. C. de ſentent. quæ ſi. cert. quantitat. in l. hi qui, C. de appellat.*

6. Et talis admiſſio facta à judice, æquipollet admiſſioni patroni, & illi attribuitur, ſicut * factum judicis cenſetur factum partis. *l. 1. C. ſi in cauſ. judic. pignus captum ſit. l. profectitia dos. §. ſed & ſi proponas, ff. de jure dotium l. ſi ob cauſam, C. de evictio.* Alexand. in *conſil. 11. viſo proceſſu. lib. 5.* unde per dictam admiſſionem æquè conſervatur & renovatur feudum, tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſalli, & ad conſervationem juris & poſſeſſionis utriuſque, ac ſi ipſemet patronus per ſe ipſum in fidem admiſiſſet. Et ſi qua jura de conſuetudine loci, vel ſpeciali conventione feudi debeantur, quoties vaſallus in fidem admittitur per patronum, & æquè cedunt vel debentur hoc caſu, nec ſententia contra patronum lata ei prodeſt: quia hoc non eſt directò, nec vi ſententiæ, ſed in neceſſariam conſequentiam, & ex vi & naturâ actus. Ex quibus concludi videtur, quod à dicta admiſſione facta per judicem incipiunt currere hi 40. dies ad conficiendum & præſtandum catalogum ipſi patrono, qui propter non datum catalogum poterit validè & efficaciter prehendere feudum, ſecundum formam hujus §. Et eiſdem mediis reſpondetur ad primam rationem contrariæ partis, & etiam ad ſecundam. Sed ut plenius reſpondeatur ad ſecundam, dico quod hæc verba textus *par ſon Seigneur*, non faciunt limitationem, nec novam diſpoſitionem, ſed ſimplicem demonſtrationem, quoniam ad ſolum proprium, & immediatum patronum ſpectat, ſimpliciter & jure proprio, in fidem admittere, ut diximus. *ſuprà eodem* §. 1. *gloſſ.* 6. Ideo in contextu, & ſerie ſermonis, in quo de hoc fit mentio, non ſolet communiter exprimi, niſi ipſe proprius patronus. Sed non per hoc excluditur procurator ejus, ad hoc ſufficiens habens mandatum, nec tutor vel curator, nec dominus mediatus ſuperior, quamdiu ad manum ſuam tenet feudum ab eo dependens, nec etiam judex in caſu noſtro, vel alius quivis quocumque caſu vicem veri patroni, quantum ad hunc actum, gerens. In ſingulis enim his caſibus idem juris ſervatur in omnibus, ac ſi per ipſummet patronum actus eſſet geſtus, & hoc niſi aliqua alia ratio impediat, ut in quæſt. ſequent.

* Factum judicis cēſetur factum partis.

7. Ad hoc optimè facit, quod * in dubio, expreſſio cenſetur facta cauſa demonſtrationis, vel tollendæ dubitationis, & non cauſa taxationis, niſi hoc exprimatur, vel clarè de mente appareat. *l. fin. §. Titia. in fin. ff. de liberat. legat.* & ita tenent Andr. Iſern. in *cap. 1. collat. 1. quo tempor. miles in uſibus feud.* Bartol. in *l. Centurio. collat. 9. verſic. ſed quid ſi dixi.* & in *collat. penult. verſic. quæro juxta, ff. de vulgar. & pupill.* quem ibi ſequunt. ſcribentes & latè Jaſon. *collat.* 20. *num.* 50. & ſequit. Paul. in *conſil.* 417. *quod dicti. collat. 2. lib. 1.* Philip. Decius in *l. age. C. de tranſact. in cap. ſedes. col. fin. de reſcript. in cap. quoniam abbas. collat. 9. de offic. delegat.* Et quando verba ſtant demonſtrativè, quando taxativè, vide pulchram theoriam Paul. in *conſil.* 338. *quia exceptiones collat. 2. in fin. lib.* 1. Et iſta pars poteſt ſimpliciter teneri de rigore.

* Verba in dubio demonſtrant, non limitant.

8. Tamen * æquus & rationabilius puto ſic diſtinguere. Aut patronus non approbavit, nec acceptavit expreſsè dictam ſententiam & executionem, ſed tantum tacuit; aut expreſsè eam acceptavit. Primo caſu dico, non eſſe continuò locum huic §. &

*Solutio.

Digitized by Google

curſui horum quadraginta dierum. Sed tunc demum incipient currere, poſtquam patronus interpellaverit vaſallum de catalogo præſtando; & ſic conſequenter expreſsè approbaverit dictam ſententiam & admiſſionem in fidem. Et eſt ratio, quia ex quo dicta ſententia ſemel eſt lata in invitum, non præſumitur patronus velle eâ niti. Saltem vaſallus habet juſtam cauſam, ex facto patroni procedentem, credendi eum non velle eâ uti, & conſequenter non eſt in mora, nec currit ei tempus. Non obſtat, quod non appellans conſentire videtur, quia verum eſt fictè & interpretativè: non autem vero conſenſu, ut patet per not. gloſſ. & omnium doctorum in *l. Julianus verum debitorem, ff. de condic. indebit.* Secundo vero caſu clarum eſt, continuo locum eſſe diſpoſitioni hujus §. quod eſt ſanè intelligendum à tempore, quo dicta acceptatio pervenit ad notitiam vaſalli: hujuſmodi enim manifeſta acceptatio vel approbatio, ipſo facto interpellat vaſallum ad faciendum omne id, ad quòd juxta legem feudi de jure vel conſuetudine tenetur.

9. Secundo quæro, quòd ſi duobus de patronatu feudi, ſeu de feudo dominanti contendentibus, vaſallus recipiatur per manum ſupremam? ut infrà §. 60. videtur idem dicendum, tum quia talis receptio attribuitur vero patrono, qui declarabitur per exitum litis, & cenſentur per eum facta per prædicta, per ea quæ diximus, ſupra §. 1. *gloſſ. 4. quæſt. 2.* Tum quia omnium jurium feudalium præſtatio & conſignatio fieri debet per vaſallum; ut vult. text. in *d.* §. 60. igitur præſtatio & cõſignatio catalogi fieri debet in manus juſti ę infra 40. dies à die dictę admiſſionis, quum hoc ſit de juribus feudi. His non obſtantibus, dico indiſtinctè non teneri hunc vaſallum ad præſtationem vel conſignationem catalogi, quamdiu de patronatu litigatur, & incertum eſt quis ſit patronus, duplici ratione; prima, quia catalogus præſtatur ad hunc finem, ut diſpunctione facta inter patronum & clientem, approbetur vel reformetur ab utroque ad communem utriuſque utilitatem: ſed hoc non poteſt fieri, quamdiu litigioſus eſt patronatus, & fruſtra fieret conſignatio catalogi. Secunda ratio, quia quando cliens eſt obligatus ad præſtationem realem catalogi, ſtatim illo tradito obligatur patronus ad diſcuſſionem & approbationem vel emendationem infra quadraginta dies, qui ab ipſa traditione ſtatim incipiunt continuè currere, quibus lapſis debet haberi, & habetur catalogus pro approbato, ſi patronus interpellatus emendationem tradiderit, & hæc eſt mutua & correlativa obligatio. Sed hæc obligatio ſuſpenditur hoc caſu ex parte patroni, quum non ſit certus patronus, qui poſſit diſpungere, approbare & emendare infra quadraginta dies à præſtatione catalogi. Et ſic non poteſt incipere curſus illorum quadraginta dierum contra patronum. Igitur etiam ex parte vaſalli ſuſpenditur obligatio tradendi catalogi quamdiu durat illa lis & incertitudo, per regulam correlativorum. *l. cum emptor. ff. de reſcind. empt. & vendit. l. fin. ff. de accepti lat.* Et ſic concludo interim non teneri clientem tradere vel conſignare catalogum, ſed ſufficit quòd offerat & tradat poſt exitum litis illi qui verus apparet patronus.

10. Fallit ſi ambo litigantes conſentiant & petant catalogum edi, diſcuti & concludi communiter, ſive nomine litigantium ad commodum futuri victoris, ut conſultum eſt facere, ne pendente lite jura depereant aut conturbentur. Amplio non ſolum ſi lis perſonalis eſt, ſed etiam realis, hoc eſt, ſive uterque contendat ſe dominum loci dominantis, ſive ſinguli prætendant ratione diverſorum ſuorum locorum dominantium.

11. Sed hoc quæro, an à die litis finitæ habeat cliens quadraginta dies ad conficiendum & tradendum catalogum? Breviter reſpondeo quod ſic, quoniam hi 40. dies non potuerunt incipere currere durante lite & incertitudine patroni, utpote deficiente certa perſona cui poſſet & teneretur vaſallus offerre & tradere catalogum; & propter hanc impoſſibilitatem & defectum perſonæ non incipient currere ab admiſſione in fidem per manum ſupremam, ſed demum finitâ lite & certificatâ perſonâ vaſalli, per notat. in fin. quæſtionis præcedentis. Facit. *l. contra majores. & quæ ibi notant. C. de inoffic. teſtam.* & hæc ſit ſecunda limitio ad hunc textum.

12. Tertio quæro, quid ſi vaſallus infra hoc tempus puta die viceſimo ab admiſſione in fidem moriatur; item ſi donet, vendat, vel aliàs quovis modo alii cedat? Et videtur primò dicendum, quod hæres, non quivis ſucceſſor, non habeat niſi reſiduum tempus, cùm iſtud tempus ſit continuum, per notat. §. 7. *quæſt.* 1. 2. 3. 4. in contrarium quod debeat habere integrum tempus de novo à die hæreditatis delatæ, ut fundi acquiſiti, per ea quæ tradit in ſimili Joan. Andr. in *addit.* ad Speculat. *de feud.* §. *quoniam, verſ. 27. ad fin. ſuprà verbo circa princip.* ubi dicit, quod ſi vaſallus qui habet annum & diem ad petendam inveſtituram, decedat intra tempus, puta menſe decimo non petitâ inveſtiturâ, ejus filius vel hæres non habet reſiduum temporis, ſed integrum tempus de novo, quoniam venit ex perſona ſua; & ſequuntur feudiſtæ in *cap. 1. quo tempore miles inveſtituram petere deberet. in uſibus feudorum,* Alexand. in *conſil.* 79. & ſeq. *conſil.* 134. quod eſt verum in terminis dictorum uſuum feudalium.

13. Rurſus, & quartò in terminis noſtrarum conſuetudinum dicendum videtur, quòd nec habeat reſiduum temporis, nec integrum tempus à die ceſſionis vel acquiſitionis, ſed omnino quod nova oblatione & profeſſione opus eſt priore extincta, & conſequenter nova temporis præfixione ab homine vel à conſuetudine, videlicet incipiendo à fidelitate præſtanda per hunc novum vaſallum. Patet, quia quilibet novus vaſallus obligatur ad catalogi præſtationem infra quadraginta dies à tempore inveſtituræ numerandos, & ſic non minùs perſonalis eſt hæc obligatio, quã obligatio feudalitatis renovandæ, vel juramenti. Ex quo videretur quod terminis quæſtionis noſtræ, ſi dominus de facto poſt quadraginta dies ab inveſtitura ultimi vaſalli, ex cauſa deficientis catalogi prehendat, & prehenſionem fore nullam, & cum impenſis, damnis, & intereſſe retractandam, reſolvendo diſtinguo. * Aut feudum intra * Solutio.
dictos 40. dies rurſus aperitur morte vaſalli & omnia renovanda ſunt, ut tum dixi num. 3. quia ſemper novus hæres debet habere 40. dies ad deliberandum, & adeundum dominum. *ſupra* §. 7. *num.* 2. intra quod tempus, ſi dominus prehendat ex defectu hominis, non ſolùm nulla eſt prehenſio, ſed dominus debet damna & intereſſe, quia ex hypotheſi non habet juſtam cauſam ignorantiæ. Sed ſi prehendat ex defectu catalogi tantum, tunc quia habuit juſtam cauſam ignorantiæ obitus vaſalli, non debet damna & intereſſe, ſatis eſt remittere in utilem prehenſionem & multò minùs ſi tempore hujus prehenſionis, jam lapſum erat tempus induciarum datarum hæredibus, vel habilibus ad adeundum hæreditatem, quia hæres, ſed potiùs gratias agere debet, quòd patronus non prehendit ex defectu hominis, prout poterat & fructus ſuos facere. *Argum. l. 4. C. depoſ.*

14. Aut verò intra dictos 40. dies aperitur feudum facto vaſalli qui vendidit, ceſſit vel dedit, tunc dico factum vaſalli benè poſſe prodeſſe domino, ut poſſit de novo ſtatim prehendere ex defectu hominis: ſed non poteſt ei obeſſe, quin reſiduo temporis elapſo prehendat ex defectu catalogi. Vaſallus enim potuit & debuit eum monere in quem feudum transfert, qui etiam ſcire debebat quo cum, de quo æqualiter contrahebat. *l. qui cum alio. ff. de regul. jure.* hanc quæſtionem (tanquam ut rarò contingentem parum utilem) conſultò in priore editione omiſeram, ſed quia à nonnullis poſtea dubitari vidi, neque interrogari, commodum duxi breviter & clarè reſolvere.

SUMMARIA.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Duæ tantum ſpecies prehenſionis feudalis.*
2. *Q. 1. Per prehenſionem ex defectu catalogi avocatur poſſeſſio feudi à vaſallo, & transfertur in patronum, ſed non poteſt colonus expellere.*
3. *Q. 2. Vtrum patronus in cauſa hujus §. poſſit jura dominicalia exercere in ſubvaſallos & cenſuarios feudi? Hac ſunt in fructu.*
4. *Prehenſio ex cauſa hujus §. accedit miſſioni in poſſeſſionem ex primo decreto.*
5. 6. *An creditori competat jus patronatus, & exercitium juriſdictionis rei hypothecatæ?*
7. *Nec patronus tenebitur reſtituere fructus, qui non conſiſtunt in commodo pecuniario.* 8.
9. *Solutio. quæſt. 2. quod non.* 10. 13. *niſi quando feudum non habet alia jura.*
10. *Prehenſio indebitè facta nulla eſt ipſo jure quantum ad effectum juris non quantum ad factum.*
11. *Q. 3. Vnde ea non obſtante poteſt vaſallus ſubvaſallos ſuos in fidem admittere, & verbaliter inveſtire, ſed non corporaliter, niſi dicta prehenſione revocata.*
12. *Sic beneficium, quo quis ipſo jure privatus eſt, poteſt conferri, ſed non realis poſſeſſio tradi, niſi citato & convicto poſſeſſore.*
*Idem in emphyteuſi quæ cecidit in commiſſum, quia poteſt alii concedi, ſed non vetus emphyteuta expelli, niſi ſententia præcedente.*
13. *Tamen inveſtitura vaſalli penaente, illa prehenſione facta, inefficax eſt reſpectu patroni quamdiu de facto durat prehenſio.*
14. *Q. 4. Hujuſmodi prehenſio, ſtatim debitè oblato catalogo ipſo jure reſolvitur.*
15. *Adverbia reſolutiva inducunt reſolutionem extinctivam.*
16. *Differentia inter ſuſpenſionem & excommunicationem.*

## GLOS. III. IN VERBO.

*Saiſir.*

* Duæ tantum ſpecies prehenſionis feudalis.

HÆc eſt ſecunda ſpecies prehenſionis feudalis. Sunt enim duæ * tantum; prima, quæ fit propter defectum clientis & jurium, & hæc præcipua, de qua §. 1. *ſupra eo.* ubi latè diſſervimus: Secunda, quæ fit propter catalogum non traditum, de qua in hoc §. 1. His enim duobus caſibus licitum eſt patrono uti prehenſione & manus injectione in rem clientelariam, & non alio caſu, nec alia forma quam quæ conceditur, & deſignatur per hanc conſuetudinem in hoc. §. *& in d.* §. ut ſæpè dictum eſt. Et notat quòd hæ duæ prehenſiones in omnibus conveniunt excepta commoditate & lucro fructuum ſpectante ad patronum in prima, & non in ſecunda. Unde utraque poteſt fieri ſolius patroni etiam merè privata authoritate, vel civilius & uſitatius agendo, authoritate & mandato judicis. In utraque res debet poni ad manum patroni, & non judicis vel alterius, nec requiritur præceptum vel interpellatio, ſed debita notificatio, prout diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ. 4. in princip. per rationes ibi adductas non repeto.* differunt autem in aſſimilatione & in effectu commodi: utrumque patet, quoniam prima prehenſio aſſimilatur potiùs conſolidationi, quam miſſioni in poſſeſſionem, vel pignorationi, quum fiat velut quaſi in rem propriam, cauſa fruendi, ut ſua & propria, & ad primordialem cauſam reverſa, ſine ulla reſtitutione fructuum. Hæc autem ſecunda magis accedit miſſioni in poſſeſſionem, vel pignorationi, quam fiat ſolum ad compellendum vaſallum facere quod tenetur, & ad onus rem cum fructibus deductis impendiis reſtituendi vaſallo, parenti legi feudali. Et ad majorem evidentiam.

* Poſſeſſio utrum avocetur hac feudi prehenſione.

2. Quæro primò, an per hanc prehenſionem (de qua in hoc §.) poſſeſſio * feudi avocetur à vaſallo, & transferatur in patronum? Videretur quod non: ſicut miſſus in poſſeſſionem non efficitur poſſeſſor, niſi quando per conſuetudinem aut ſtatutum loci, vel judicem diſponitur, quod lucretur fructus: quia tunc efficitur poſſeſſor verus, qui loco domini habetur, ut fructus ſuos faciat. *l. bonæ fidei. ff. de acquirendo rer. domin. l. qui ſic. §. de uſur.* Bald. in *l. conſentaneum col. penult. in 5. oppoſ. C. quomod. & quando judex* Alexand. in *l. ſi finita §.* Julianus. *col. 31. ff. de damn. infect.* Ita videtur quando tunc demum patronus efficitur poſſeſſor, quando prehendit ex defectu hominis, & facit fructus ſuos, ut dictum eſt, *ſupra* §. 1. *gloſſ. 4. quæſt.* 2. ſecus quando prehendit ex defectu catalogi: nec facit fructus ſuos, ad quos pervenitur ex vera poſſeſſione, per notata in *l. 3. § ex contrario. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & in dict. *l. bonæ fidei & §. non ſolum. inſtitut. de rerum diviſ.* multò plura pro negativa induci poſſent, ſed breviter reſpondeo quod ſic: quoniam non eſt ſimplex miſſio in poſſeſſionem, ſed manus injectio domini directi, & civilis poſſeſſoris, ab eo retenta ex pacto inveſtituræ & infeudationis, & jure publico hujus conſuetudinis approbata & conceſſa. Igitur eſt multo potentior & efficacior quàm apprehenſio rei ſimpliciter hypothecatæ à creditore hypothecario facta, ex ſimplici & privato pacto rem accipiendi & poſſidendi, quæ tamen à debitore omnem poſſeſſionem avocat, & in creditorem transfert, tametſi talis creditor non faciat fructus ſuos. textus in *l. pen. C. de pignora. action. l. creditores, C. de pignoribus.* Et ſic quamvis hæc ſecunda prehenſio, non ſit ita utilis domino ſicut prima, non tamen eſt minus efficax ad dominum poſſeſſorem conſtituendum, ſub eiſdem tamen limitationibus & modificationibus, quas deduxi in *dict.* §. 1. §. 4. *quæſt.* 2. non repeto. Dominus autem directus, longè plus juris habet, quam creditor hypothecarius. Sed tamen quamvis in priore prehenſione poſſit colonos expellere, non tamen hoc poteſt in hac ſecunda, ſed tantum penſiones, & omnes alios reditus ordinarios recipere, aut recipi facere ſuo nomine, in qualitate tamen domini feudalis, feudum ex defectu catalogi prehenſum tenentis, non obſtat quod dixi dominum effici poſſeſſorem, quia hoc eſt ſub qualitate limitata. Tum etiam plena & non limitata poſſeſſio non impediet, quin ſinat colonos, quibus ſatis eſt quod prohibet alii, quam ſibi vel commiſſario ſuo ſolvere, tum alias non eſſet accipere, ſed mergere



Digitized by Google

vel abſorbere fructus, quorum pars ſunt damna, & intereſſe colonorum quæ illos abſorberent, Alexand. *conſil.* 118. *num.* 10. *lib.* 5.

3. Secundo quæro, Certum eſt quòd adminiſtratio feudi quæ fit quærendorum, colligendorum, & conſervandorum, & non abſorbendorum fructuum causâ, aufertur à cliente, & ſuis per hanc prehenſionem, & tranſit in patronum vel deputatos per eum. Sed quid de adminiſtratione quæ concernit jura * incorporalia feudi, & maximè jura feudalia & dominicalia ſubfeudorum? Videtur hæc non tranſire ad patronum. Tum quia ubicumque conſuetudo diſponit & exprimit hæc ſpectare ad dominum, ut infra §. 54. & §. 55. ſemper loquitur in prehenſione facta ex defectu clientis & jurium, in qua facit fructus ſuos, & non quando eſt facta ob ſolum catalogum non traditum.

* Incorporalia jura feudi per quem adminiſtrentur feudo vaſalli prehenſo.

Tum ſecundo magna, imò maxima eſt ratio diverſitatis inter primam illam prehenſionem, & hanc ſecundam, quoniam in prima verè & propriè feudum eſt apertum patrono, quum non habeat vaſallum, & ſic interrupta fidelitas, quæ eſt vinculum formale & ſubſtantiale feudi, & eſt feudum quaſi reunitum, & conſolidatum dominio directo patroni. At in iſta feudum non eſt aliquo modo apertum, nec interruptum, quum ſit repletum de perſona certi clientis, qui à domino in fidem admiſſus & inveſtitus fuit, & eſt verus ejus vaſallus, & ſic nulla eſt interim conſolidatio, nec quaſi conſolidatio, quum ſubſit verus utilis dominus actu permanens, idemque verus directus dominus, actu permanens reſpectu ſubvaſallorum, emphyteutarum, & cenſuatiorum feudi ſui, per ea quæ latè diximus in *d.* §. 1. *gloſſ.* 6. quum igitur vaſallus non obſtante hac ſecunda prehenſione, ſit verus vaſallus, verus & immediatus dominus directus ſubvaſallorum feudi ſui, ſequitur neceſſariò, quòd ad eum ſpectat jura dominicalia & feudalia adminiſtrare & exercere in ſubfeuda, & in ſubvaſallos, & non ad patronum: quum ſit ſolùm dominus mediatus, per deducta in *dicta gloſſ.* 6 & quum feudum immediatum non ſit ei apertum, non poſſunt ſubfeuda cenſeri eidem aperta, ergo non poterunt per eum prehendi, nec prætextu hujus prehenſionis poteſt interim cenſeri dominus immediatus.

Tum tertiò quia non poſſunt ſimul eſſe duo domini feudales immediati in ſolidum, reſpectu ejuſdem feudi, vel ſub feudi, jura ſunt vulg.

4. Tum quartò quia hujuſmo diprehenſio non fit ad hunc finem, ut patronus poſſit feudo & ejus juribus frui tanquam re ſua, vel ad eum quaſi reverſa, ſed ſolum ad finem inquietandi vaſallum, & propter moleſtiam vitandam compellendi ad editionem catalogi, ut in ſimili vult textus *in l. is cui. in princip. ff. ut in poſſeſſion. legat.* textus in *cap. quoniam frequenter*, §. *in aliis. in princip. ut lit. non conteſtata.* actorem emittendum in poſſeſſionem rei petitæ, ut tædio affectus reus contumax veniret reſponſurus. Et ſatis patet ex mente & verbis hujus §. hujuſmodi prehenſionem eſſe ſimplicem pignorationem rei alienæ, propter aliquod debitum non præſtitum, quoniam patronus non inſiſtit feudo, ſic prehenſo tanquam ſuo, vel quaſi ſuo, ſed tanquam verè alieno.

Unde (& hæc 5. ratio) hoc caſu non poteſt aptiùs comparari quam creditori (donec ſolvatur) hypothecam poſſidenti.

5. Sed licet vi * hypothecæ poſſit proprietatem ipſam, & rem totam cum juribus ſuis alienare: tamen non poteſt jura patronatus, vel juriſdictionis, fundo hypothecato à ſe etiam poſſeſſo annexo adminiſtrare. (Adverte tamen quòd pro præſenti non intendo deciſivè loqui de creditore, quid enim ſi poſſideat in antichreſim, vel pro tanta ſumma quam res valet? *Ut notat. in l.* 1. *de leg.* 3. hoc enim plenam & peculiarem diſcuſſionem requirit, quam reſervo infra loco opportuno.) unde non poterit creditor præſentare ad beneficia, caſus eſt ſecundùm receptiorem intellectum in *cap. cum Bartholdus.* & ibi Panorm. in 1. *notab.* Felin. in *collat. fin. de re. judic. firmat.* Imola. Panorm. in *cap. fin. in fid. de conceſſion. prabenda* Bald. & ibi Jaſ. *num.* 5. *in l. creditoris, ff. de operis novi nunciat.* Rochus Cur. *in repet. rubr. de jure patron. in verb. ipſe vel is à quo quæſt.* 27. Ratio eſt duplex, prima, quia ad creditorem non tranſit res, nec quantum ad dominium directum, nec quantum ad dominium utile & ſic in illum non transfertur res, nec univerſitas rei; ſed ſimplex poſſeſſio quantum ad vim & effectum hypothecæ: in reliquo enim non creditor, ſed debitor poſſidere cenſetur, ut ſatis dictum *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 18. meritò non tranſit in eum patronum, per notat. in *cap. ex litteris de jure patron.* & quæ pulchrè notat. Paul. in *conſil.* 361. *venerabilis vir, collat.* 1. *lib.* 1. Secunda, quia creditor tenetur omnes fructus rei ſervare, & reſtituere, vel in ſortem imputare. *l.* 1. 2. *& per tot. C. de pignor. action.* Sed hujuſmodi fructus juris patronatus non poſſet reſtituere, nec imputare, & ſic eorum perceptio & adminiſtratio non ſpectat ad creditorem, licet alias poſſeſſorem rei: ſed ad debitorem verum patronum, & juris patronatus verum quaſi poſſeſſorem. Et iiſdem rationibus non tranſiret in creditorē, ſaltem jure & nomine ſuo, adminiſtratio & exercitium juriſdictionis fundo hypothecato annexæ; quamvis in hoc contrarium teneant Ludovic. Rom. *in ſingul.* 554. *quæritur à me, per l. eleganter.* §. *fin. qui nihil facit. ff. de pignor. actio.* Phil. Decius. in *l. debitorum. C. de pact.* Igitur idem dicendum hoc caſu in domino feudali. Et maximè cùm in eo concurrant ambæ illæ rationes: tum quia (ut in ratione 2.) feudum prehenſum non interrumpitur, nec quaſi conſolidatur, & remanet veſallus omnino dominus utilis & verus immediatus patronus, & dominus directus ſubvaſallorum feudi.

* Creditor non poteſt jura patronatus & juriſdictionem feudi hypothecati exercere.

6. Tum ſexto quia fructus ſaltem honorifici hujuſmodi jurium dominicalium non poſſunt reſtitui, prout vult hic textus de omnibus fructibus à patrono, vel ſuis commiſſariis perceptis; verbo enim *fructus* indefinitivè probato, omnes univerſaliter intelliguntur, & indefinitè, maximè in diſpoſitione legis æquipollet univerſali, per jura vulg. Et quantumvis non congruunt verba legis, nec ejus diſpoſitio; ut diximus infra §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 5.

7. Tum ſeptimò, dato quod adminiſtratio jurium dominicalium feudi prehenſi ad patronum non tranſeat, ſed remaneat penes vaſallum: tamen non fruſtratur, ſed ſatis adimpletur intentio hujus textus quum ſatis inquietetur vaſallus per occupationem prædiorum, & corporalium fructuum feudi. Et id veriſimiliter ſatis eſt, ut vaſallus acceleret quantùm poterit catalogum offerre. Ad hæc appoſitiſſimus textus in *l.* 3. §. *miſſum. de carbonian. edict.* ubi quamvis miſſus in poſſeſſionem ex carboniano edicto efficiatur verus poſſeſſor hæreditatis, non tamen poteſt actiones hæreditarias eo ipſo, videlicet inquantum miſſus, exercere, nec hæreditatem aut res ſingulas vendicare: ſed contentus eſſe debet hac prærogativâ, quòd poſſeſſorem eum Prætor tantiſper conſtituit: igitur à ſimili in hac prehenſione contentus eſſe debet patronus hac prærogativâ, quòd poſſeſſor interim feudi conſtituitur tantiſper dum catalogus offeratur. Nec eſt vero diſſimile confidentes in reductione hujus conſuetudinis ita reſponſuros fuiſſe ſi interrogati fuiſſent aut animadvertiſſent per prædicta, prout etiam vult *conſuetudo de Lorriz. eod. tit.* §. 68. *Aurelian.* §. 68.

8. Nunc in contrarium argumentor, & probo adminiſtrationem non ſolum corporalium rerum & fructuum feudi: ſed etiam incorporalium pendente hac prehēnſione non ſpectare ad vaſallum, ſed ad patronum. Et hoc triplici ratione.

Primâ, quia hæc conſuetudo diſponit & concedit prehendi feudum. Sed ſimplex enunciatio vel diſpoſitio

Digitized by Google

feudi, importat omnes ejus pertinentias & jura, ut ſunt jura feudalia & dominicalia, quæ ratione talis feudi competunt in ſubvaſallos, cenſuarios vel emphyteutas: quod latè comprobatum eſt *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* Ergo ea omnia in hac prehenſione includuntur.

Secundò, nedum commoda pecuniaria jurium dominicalium, ſed etiam ipſa jura dominicalia, ut ſunt prehendere & exequi feuda aperta, & novos vaſallos inveſtire, ſimiliter inveſtituras emphyteutarum vel cenſuariorum renovare: ſunt in fructu, & veri fructus incorporales feudi, à quo hæc jura dependent; igitur ſpectant ad patronum, ad quem ſpectat adminiſtratio & collectio fructuum pendente prehenſione.

9. Tertiò, alioquin ſequeretur quòd diſpoſitio & proviſio hujus §. eſſet ridicula & eluſoria, ut in feudo conſiſtente tantum in his juribus, puta univerſo domanio de conſenſu ſuperioris alienato, partim per ſubfeudationem, partim per conceſſionem in cenſum vel emphyteuſim; de quo dicemus infra §. 51. Tunc enim maximè, quando omnia eſſent ſubinfeudata, patronus & ſui commiſſarii nihil poſſent adminiſtrare. Et vaſallus negligens & contumax, ſi ad eum, non obſtante hujuſmodi prehenſione, ſpectaret ſubvaſallos ſuos in fidem admittere, & eorum ſubfeuda aperta prehendere, poſſet gratiam eis facere, & ſic non cederet nec veniret dies aliquorum jurium ſolvendorum. Et prehenſio ſuperioris patroni inanis & vacua maneret; quod eſſet abſurdiſſimum. Non obſtant ſimilia de creditore hypothecario, & miſſione in poſſeſſionem ex primo decreto: quia patronus originalis dominus in feudo ſuo jure feudali prehenſo longe plus juris & auctoritatis habet, & laxiores habenas propter originem feudi ab illo emanantis, & vim dominii directi ab eo in toto feudo & ſingulis juribus illius uniformiter retenti, quàm exterus adventitius: quid dicendum.

10. Concludo pro prima parte per ſeptem rationes pro ea adductas. Addo octavam, quia talis eſt communis obſervantia, igitur per *l. minimè. l. ſi de interpretatione. ff. de legibus cap. dilectus. de conſuetudine.* Non obſtant duæ primæ rationes ſecundæ partis, quia diſſoluuntur per contrariam noſtram obſervantiam, tum ſuperantur per ſeptem fortiores rationes, primæ partis.

11. Ad tertiam rationem fateor quòd procedit pars ſecunda, quando contingit in feudo non eſſe alias res, nec alios reditus notabiles. Quo caſu dico limitari debere præfatas conſuetudines Aurelianenſis & de Lorriz, ut tunc ſubfeuda etiam illic vel ſub ſimili conſuetudine ſita prehendi poſſint, quando aperta inveniuntur à ſuperiore ad manum ſuam ex ſolo catalogi defectu, tenente feudum medium quod ſolum in juribus ſubfeudorum conſiſtit, & hoc ne inanis ſit prehenſio: & patet etiam in textu *d.* §. 68. *ibi*, *En exploictant*, ubi conſuetudines illæ præſupponunt aliquid eſſe quod cum effectu pignorari poſſit, quo ceſſante ceſſat diſpoſitio dicti §. 68. & ſimilis per notata *infrà* §. 13. *gloſſ.* 3. *num.* 5. *ad fin.*

12. Et hoc caſu tradito catalogo reſtituet patronus jura pecuniaria duntaxat, ſiquæ receperit: jura verò honorifica non reſtituet, nec reiteranda erunt geſta, ſed ſtabunt. Tum quia magis conſiſtunt in ſimplici adminiſtratione quàm in lucro: tum quia cenſetur ea reſtituere reſtituendo rationes & ſcripta geſtorum quæ cedunt in commodum vaſalli, & ad conſervationem juris & poſſeſſionis ſuæ & illi attribuuntur, & per eum facta cenſentur, quæ geſta ſunt per ejus patronum in qualitate feudalis & ſuperioris domini prehenſione feudali durante, tum quia ſecundum naturam actus & uſum deſtinatum ſtatim conſumuntur, non ſunt aliter reſtituenda *l. neque. §. culpa. ff. de rei vendicat. l. arboribus. §. munus. ff. de uſufruct.*

13. Extra hunc fallentialem caſum, confirmo priorem partem. Quia ſi in hac prehenſione tranſiret tota adminiſtratio etiam jurium, ſequeretur majus abſurdum, videlicet quòd patronus ea durante (quamvis ſit potiùs ſimplex impedimentum) poſſet lites omnes etiam petitorias ratione feudi & pertinentiarum reſumere, ſeque ſubrogari facere, & conſequenter quòd poſſet eas paſſivè ſuſcipere vel deferre, quod non ſolù periculoſum eſt & abſurdum, ſed etiam contra mentem hujus conſuetudinis, & communem obſervantiam, quâ nihilominus vaſallus activè & paſſivè agit in judicio & extra, vel tranſigit, vel de novo movet inſtantias etiam poſſeſſorias: prout manet verus poſſeſſor contra omnes alios à domino; ut in fortioribus terminis diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 22.

14. Non obſtat quòd dominus plus juris habet, quàm creditor hypothecarius, quia verum eſt in ſe. Sed quantum ad executionem, reſtringitur ad caſus & mentem conſuetudinis, qua limitatione & mente inſpecta optimè conveniunt ſimilia de miſſione ex primo decreto *ſuprà eadem gloſſ. num.* 4. *num.* 7.

15. Ulteriùs nota quòd ſicut in ſimili diximus in *d. gloſſ.* 4. *quaſt.* 3. 4. *&* 5. hujuſmodi prehenſio ſi fiat ex * cauſa falſa, puta catalogo jam tradito, vel debitè oblato, vel aliàs indebitè, ut ante lapſum quadraginta dierum, vel alterius temporis, ad hoc, tempore admiſſionis in fidem, conventi, & præfixi, eſt ipſo jure nulla: etiam ſi eſſet facta judicis authoritate, & hoc quantum ad effectum juris & conſuetudinis. Sed non quantùm ad ipſum factum, quoniam vaſallus non debet propria authoritate reſiſtere, nec ſpoliare, vel turbare commiſſarios deputatos à patrono, vel ejus nomine: ſed ſolum viâ juris puta oppoſitionis, & non per viam appellationis, nec caſus novitatis, deducere jus ſuum, caſſationem & retractationem dictæ prehenſionis obtinere, cum damnis & omni eo quod intereſt & impenſis, manente interim & ſtante cum effectu facti, dicta prehenſione.

* Prehenſio ex falſa vel indebita cauſa facta ipſo jure nulla eſt.

16. Tertio juxta hæc quæro, quid ſi pendente prehenſione ſive ex capite clientis deficientis, ſive ex capite catalogi non dati, ſed ex cauſa falſa, vel aliàs injuſtè, & ſic nulliter, ſuper quo fortè lis pendet inter clientem opponentem & reum, petentem nullam & injuſtam declarari manus injectionem, & patronum actorem eam ſuſtinentem, vaſallus de facto, quemdam * ex ſuis ſubvaſallis in fidem admittat & inveſtiat. An ille actus valeat? Videtur quòd ſic: quia eſt actus juris magis quàm facti, & ſic dependens à veritate rei: * unde quum prehenſio quantum ad jus nulla ſit ipſo jure, non poteſt impedire validitatem hujus actus: *cap. non præſtat impedimentum de regul. jur. in 6 cum vulg.* Nec obſtat quod interim dicta prehenſio debet ſortiri effectum donec ſit cognitū de cauſa & judicatum, quia verum eſt ad limites facti ad quod proceſſit. Et quantum ad hoc ut de facto non debeat vaſallus expellere patronum, nec ſuos, nec eos turbare in poſſeſſione feudi per eos occupati, & de facto detenti. Sed non quantùm ad cæteros actus qui conſiſtunt magis in jure, quàm in facto: & quorum interventu non ſit aliqua turbatio facti in poſſeſſione & occupatione feudi quam habet patronus, ut eſt verbalis, vel literalis admiſſio ſubclientis in fidem, prout in ſimili.

* Pendente lite prehenſionis utrùm vaſallus poſſit in fidem admittere unum ex vaſallis ſuis: & ſi admiſerit, utrùm actus ſit nullus an non?

* Quod nullum eſt, quandoque impedit executionem facti ſed non executionem juris.

17. Cùm quis beneficio privatur ipſo jure, ſtatim id beneficium conferri poteſt nulla expectata ſententia, nec vocato quodam poſſeſſore. Sed non poteſt collatio de facto exequi, nec novus collatarius in poſſeſſionem realem induci, niſi priùs vocato & audito poſſeſſore, & cauſa cognita textus eſt in *c. licet Epiſcopus de præbendis in* 6. Tradit Oldrad. *in conſ.* 226. de toto Baldus in *conſil.* 136. *quæſtionis libro quarto.* Lapus. *allegat.* 101. Anaſtaſius in *allegat.* 112. *Sæpe mihi.* Maria Socin in *tractat. de citat. articul.* 5. *quæſt. ſeptima.* Reliquas concordantias videre potes fuſiſſimè ad hoc congeſtas per dominum Andream Tiraquel. in *repet. l. ſi unquam, in verſicul. revertatur num.* 275. *& ſeq.* Similiter ſi propter canonem non ſolutum emphyteuta privatus ſit



Digitized by Google

ipſo jure, ſtatim poteſt dominus alii concedere, verbaliter inveſtire, ſed non realiter & de facto, niſi citato veteri emphyteuta, & poſſeſſore, & ſententia declaratoria præcedente, ut tenet Ludovicus Rom. in *conſilio* 212. *quo ad primam.* Franciſc. Curtius junior in *l. fin. numer.* 22. *C. de pact. facit cap.* 2. & ibi Panorm. in 3. *notab. de feud.* Igitur ſi prehenſio ſuperioris patroni ſit ipſo jure nulla, nihil impedit quin vaſallus poſſit ſubvaſallum novum in fidem admittere, & verbaliter inveſtire, non corporaliter, nec in poſſeſſionem realem ſubfeudi inducere, ſi modò illud ſubfeudum ſit jam prehenſum & occupatum tanquam apertum à ſuperiori patrono, donec cauſa cognita per ſententiam declaratum ſit, prehenſionem ſuperioris patroni nullam. Et hæc veritas.

18. Concludo igitur valere mero jure talem actum, quod intelligo inter ipſum vaſallum & ſubvaſallum, ſed non reſpectu ſuperioris patroni quandiu lis pendet, & ſua manus injectio de facto perſeverat: quia non obſtante renovatione inveſtituræ facta per vaſallum, poterit ſubfeudum tanquam apertum ex defectu clientis & jurium, ex eo quòd ſibi non eſt facta fidelitas, prehendere, & poſſidere, eoque frui de facto: & eodem errore quo ſuperius feudum prehenſum injuſtè tenet. Et ſimiliter ſi quæ relevamenta vel alia jura debeantur, poterit ea de facto exigere, non obſtante quòd ſubvaſallus ea vaſallo ſolverit poſt prehenſionem feudi ſuperioris, ſub onere tamen & periculo damnorum & intereſſe & futuræ ſententiæ. Quicquid enim circa hæc adminiſtrat vaſallus durante prehenſione etiam nulla & injuſta, habetur pro nullo reſpectu patroni. Sed reſpectu vaſalli & in ejus præjudicium valet, & ceſſante prehenſione effectum ſortiri debet. Unde quantùm ad vim & effectum horum actuum inter vaſallum & ſubvaſallum, vel emphyteutam aut cenſuarium, non refert in effectu, an prehenſio ſuperioris domini ſit valida vel nulla, quia quandiu durat, omnes actus vaſalli ſunt inefficaces reſpectu patroni, illo conquerente, qui etiam poterit facere illos retractari, ut etiam dicetur *infra eodem* §. 19. Sed quantùm ad ipſum vaſallum obligandum, & in ejus præjudicium ſunt validi, & ſublata prehenſione efficaces.

19. Quarto quæro, prehenſione juxta formam hujus §. facta, vaſallus catalogum tradit vel debitè offert patrono. An ſtatim ceſſet & reſoluta ſit ipſo * jure hujuſmodi prehenſio? Videtur quòd ſic: quantum ad jus, ſed non quantum ad factum, donec patronus de facto manum injectam ſuſtulerit. Sed non attenta nec expectata hac formalitate, puto ex tunc ſtatim ipſo jure, & ipſo facto, omnino reſolutam eſſe prehenſionem, feudumque omnino eſſe liberum vaſallo; probo primò per hunc textum ibi, *juſques à ce que iceluy dénombrement luy ait eſté baillé*: id eſt, donec vel quouſque dinumeramentum fuerit traditum. Ea ſic patet quòd conſuetudo non permittit fieri hanc prehenſionem, niſi ſub hac limitatione, & reſolutiva conditione, quandocunque tradetur catalogus. Secundò per textum in fine ibi, *apres iceluy dénombrement baillé*, ubi diſponit conſuetudo commiſſarium teneri rationẽ fructuum vaſallo reddere catalogo tradito. Igitur ſtatim eo tradito poteſt vaſallus agere ad redditionem rationum, etiam non facta, nec habita alia manumiſſione feudi per patronum, nec alio expectato: quia conſuetudo illud non dicit: nec aliud requirit. Igitur nec nos dicere vel requirere debemus. Baldus in *l.* 1. *in fin. ff. de curatore furio. in l. Gallus.* §. *penult. ff. de lib. & poſthum.* cum ſimilibus quæ allegavi *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 9. Tertiò quia hujuſmodi prehenſio fit expreſſe ſub hac conditione reſolutiva & extinctiva, donec catalogus tradatur: & ſub eadem conditione curatores feudo apponuntur. Et dato quod aliquo caſu non eſſet expreſſa hæc conditio, tamen neceſſariò ſubintelligitur, & pro expreſſa habetur, quum prehenſio referatur ad nunc conſuetudinem, & etiam ceſſante relatione hæc conſuetudo tacitè ineſt, tanquam forma innata actus. *l. quod ſi nolit,* §. *quia aſſidua. ff. de edili. edict. cum vulg.* Igitur adveniente conditione, videlicet tradito catalogo, ſtatim ipſo jure & ipſo facto reſoluta & extincta eſt manus injectio, & eſſe deſinit; quum ſit facta limitatim & reſolutivè ad hunc eventum.

*Catalogo tradito vel oblato ipſi patrono, an ipſo jure ſtatim extinguatur feudi prehenſio.

Adverbia reſolutiva.

20. Hæc enim adverbia, *donec, quouſque, quoad, quandiu*, & ſimilia adpoſita ad limitationem beneficii jam conceſſi, ſeu diſpoſitionis præambulæ, ſcilicet ut id duret in eventum alicujus caſue, inducunt conditionem extinctivam diſpoſitionis præcedentis, & ſi apponantur à lege, ut hîc, extinguunt ipſo jure: idem ſi ab homine, in his quæ poſſunt reſolvi & extingui ex voluntate & diſpoſitione hominis, ut eſt etiam in caſu noſtro. Hæc eſt expreſſa theoria & reſolutio Bartol in *rubr. de condi. & demon. ff. collat.* 4. *probatur in l. ambiguitatem. ver. ſin. autem* & ibi Bartol. Paul. *C. de uſufruct. in l. fœmina. ff. de Senato. l. in delictis.* §. *ſi detracta. ff. de noxa. actio. l. ſufficit.* & ibi latè Jaſon. *ff. de condict. indeb. l. ſive manifeſtus.* §. *tandiu. ff. de condic. furti. l.* 1. *in fin. ff. de ventre. in poſſeſſ. mitt. l. penult. in princip.* & ibi Nicol. de Neap. *ff. de excuſat. tuto. l. qui concubinam.* §. *uxori.* ubi Alberic. *ff. de legat.* 3. *l. pater Severinam.* §. *fin. ff. de condi. & demonſtra. gloſſ. in Clem. ut hi qui. in ver. donec de ata. & qual. ordinand.* quod notat Bartol. in *l. fin.* §. 1. *ff. ad Tertullia. & in l. centeſimis ad fin. ff. de verbor. oblig.* Philipp. Decius *conſ.* 621. hinc eſt quòd ſuſpenſus donec ſatisfecerit, quàm primum ſatisfecerit ſtatim ipſo jure eſt ſolutus, & deſinit eſſe ſuſpenſus, etiam abſque alia abſolutione, ut tenet gloſſa in cap. *quia ſæpè, in verbo donec. de elect. in* 6. *gloſſa penult. in cap.* 4. *de cenſib. in* 6. *gloſſ. in Clem. in ver. donec.* & ibi Panorm. Cardin. *quæſt.* 30. *de decimis.* quamvis gloſſ. 3. & Zenzeli, in *extravag. ſuſcepti. Ioan.* 22. *de elect. in ver. donec.* tenuerit contrarium, & malè.

21. Idem tenent canoniſtæ in interdicto * ſecùs dicentes in ſententia excommunicationis lata, donec ſatisfecerit, vel ſub ſimili conditione reſolutiva, qua extante non ceſſat ipſo jure excommunicatio, ſed requiritur abſolutio: & eſt ſpeciale in ſententia excommunicationis propter certam formam olim ſervari ſolitam (non enim eſt de ſubſtantia, nec hodie obſervatur) in abſolutione à ſententia excommunicationis, de qua vide ſi vis Clava in *ver. abſolutio* 3. ita tenent Canoniſtæ, ut Gemi. in *cap.* 2. *collat.* 1. *de haret. in* 6. Panorm. in *cap. non eſt de ſponſation. in cap. cum tu. de uſur. in cap. fin. de matrim. contract. cen. interd. eccleſ. & in cap.* 1. *in fin. collat. ſecunda*, ubi Felin. *collat. ſecunda*, Phil. Decius *collat.* 4. *in* 6. *notab. de judici.*

*Differentia inter ſuſpenſionem & excommunicationem.

Et ſic concludo quòd catalogo tradito, vel debitè oblato patrono, ſtatim revocata eſt, & ceſſat prehenſio, & vaſallus liberam habet fruitionem & adminiſtrationem feudi ut priùs, & poteſt contra curatores feudi agere ad redditionem rationum, etiam non oſtenſa, nec habita aliqua manumiſſione, ſeu manus levatione patroni, docendo tamen de traditione vel debita oblatione catalogi: in hoc tamen prodeſt habere inſtrumentum ſublatæ manus dominicæ, ut ſtatim commiſſarii, ſi qui ſint appoſiti, obediant, & liberam fruitionem vaſallo permittant, eique rationem geſtionis ſuæ reddant, quæ alioquin non tenerentur facere, nec ad ea condemnarentur, niſi probationibus ſolemniter factis, oſtenſum eſſet de hujuſmodi reſolutione manus injectionis, quæ probationes etiam vocato patrono deberent fieri, alioquin ſimplex ſententia pro vaſallo contra curatorem lata, non exoneraret, nec tueretur eos erga patronum.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Notabilis differentia inter curatores, & commiſſarios.*
2. *Numerus commiſſariorum, pro quantitate & difficultate adminiſtrationis feudi metiri debet, nec debet eſſe exceſſivus.*
3. *In caſu prehenſionis ex defectu catalogi, poteſt vaſallus cogere patronum, ut idonei commiſſarii judicis authoritate deputentur.*
4. 5. *Quorum officium quandoque tranſit in hæredem.*
6. *Curatoris vel commiſſarii officium morte finitur, nec poteſt petere ſe exonerari, niſi ex juſta ſupervenienti cauſa.*
7. *Quandoque unus plurium hæredum inſolidum tenetur.*
8. *Commiſſarii non poſſunt actus dominicales, exercere.*
9. *Quid ſi ipſemet vaſalluc ſit commiſſarius?*
10. *Iſti commiſſarii non tenentur locare nec licitare.*

## GLOSS. IV. IN. VERB.

*Commiſſaires.*

* Commiſſarii feudales qui dicantur & à curatoribus quemadmodum differant,

HI * ſunt curatores deputati cuſtodiæ feudi, & quærendis, colligendis, & ſervandis ejus fructibus, ad inſtantiam patroni.

1. Et adverte quòd hi propriè non ſunt curatores, ſed commiſſarii. Et ita vulgò recteque vocantur. Et cùm iſta communis locutio magnum habeat myſterium, nolui eam mutare etiam in ſummario hujus §. Eſt enim multùm notanda inter hos differentia: quia curator propriè is eſt qui gerit vicem perſonæ ſeu domini, ſive rei, ſive perſonæ detur: unde non datur niſi perſonæ minus legitimæ, vel rei, loco perſonæ abſentis, ſeu non exiſtentis: ut quando bona vacant, ut *ff. de cura. bon. dan. per tot.* Et habet adminiſtrationem juris, quum ſit loco domini. Commiſſarius autem non eſt loco domini, nec ejus perſonam repræſentat, ſed eſt vice ſimplicis geſtoris & cuſtodis; ut in *l. ei apud. l. licet. ff. depoſit.* unde licet ad eſſentiam & validitatem ſubhaſtationis certi prædii, non ſit neceſſe rem ſequeſtrari, nec adhibere commiſſarios: (niſi per conſtitutionem regiam poſt primam horum editionem anno 1539. editam.) Tamen ſi perſona ſuperquam ſit ſubhaſtatio, ſit minus legitima, vel non ſubſiſtat, neceſſe eſt curatorem adhiberi, ut diximus *infra* §. 190. Hinc eſt etiam quòd

* Commiſſarius ſimplex ſeu ſequeſter quæ poſſit facere.

ſimplex * commiſſarius, qualis eſt ſequeſter, non poteſt conferre beneficia, vel ad ea præſentare: quamvis curator hoc poſſit, ut pleniùs ibi diximus, & infrà §. 64. Redeundo ad materiam noſtram, nota quod patronus ſua tantum, vel judicis authoritate poteſt deputare quos vult, civiliores tamen patroni ſolent colonum vel alium domeſticum vaſalli committere, ut minus gravetur.

2. Quin etiam ipſummet vaſallum, ut ſub manu patroni tanquam commiſſarius, & extranea perſona feudum adminiſtraret: & poteſt patronus unum ſolum curatorem deputare. Sæpiùs (niſi feudum ſit valde parvum) ſolent committi duo. Quandoque plures ſi magnitudo, vel diſtantia rerum feudalium plurium curam requirat: debet enim pro quantitate, valore, & ſitu rerum feudalium & pro ratione oneris, & difficultate adminiſtrationis numerus curatorum metiri. Si enim plures quàm feudi cura & adminiſtratio requirat apponerentur, non teneretur vaſallus in redditione rationum approbare numerum exceſſivum, nec ſubire ſumptus eorum qui ſuperfluè appoſiti ſunt. Et quamvis ſit in libera facultate patroni apponere quos vult, tamen nonniſi idoneos; videlicet providos, & diligentes, & qui ſunt ſolvendo, & cum hoc vicini feudo, ſi idonei ibi inveniantur: alioquin ex vicinioribus locis apponere debet, alioquin vaſallus juſtè poſtulabit, ut idonei & non ſuſpecti deputentur, remotis ſuſpectis, vel minùs integris, diligentia, facultatibus, vel alia qualitate aut circumſtantia, ad fidelem & turam curam feudi requiſita.

3. Quòd ſi nullo curatore appoſito, patronus aut ſui, negligenter, & diſſipando verſentur in feudo, poterit vaſallus petere ut fidi & idonei curatores deputentur. Plus dico, quòd etiam non allegata nec probata aliqua diſſipatione, ſi vaſallus habeat probabiles cauſas oppoſitionis adverſus prehenſionem patroni, vel aliquod juſtum impedimentum tam citò conficiendi catalogi, poterit implorare judicis officium, & obtinere ut patronus teneatur idoneos & non ſuſpectos commiſſarios apponere, ſub judiciaria authoritate, vel ut ad ejus recuſationem ponantur per judicem quantum ad cuſtodiam & regimen feudi, & fructuum pecuniariorum (dominicalia enim jura non poſſunt auferri potrono) vel obtinere poterit, ut curatores privata patroni authoritate appoſiti, iterum à judice conſtituantur, vel ſub manu juſtitiæ obligentur. Et ratio eſt, quia id non nocet patrono, qui nihil debet lucrari ex illis fructibus, & prodeſt vaſallo pro integra cuſtodia rei, & ejus reſtitutione cum fructibus: quoniam tunc hujuſmodi commiſſarii tenebuntur rationem reddere etiam de levi culpa, ut in *gloſſ. ſeq. queſt. 5.* & tenebuntur tam ad rationum redditionem, quàm ad reliquorum ſolutionem, præciſè per incarcerationem perſonæ, quorum utrumque non haberet locum contra patronum, & ultimum non procederet contra curatores, ſine aliqua judicis authoritate, ſed privatim deputatos: nec invidioſum eſſe debet ſi vel pendente prehenſione conſulatur utilitati vaſalli, fortè verè contumacis, quia ſatis eſt eum carere uſu & poſſeſſione feudi, ut vult hic §. & contenti eſſe debemus pœnis legibus comprehenſis. *l. ſi ita ſtipulatio. ff. de verbor. obligat.*

4. Inter ſuſpectos * autem commiſſarios maximè ſunt hi, qui circa hæc jus ceſſum prætendunt à domino, ut conſulvi & judicatum fuit in hac ſpecie. — * Suſpecti commiſſarii qui.

Quidam ratione uxoris Dux vel Comes Stamparum vendidit cuidam ſuo procuratori pro quingentis aureis quæ recepit, omnia jura & commoda vaſallorum, ita ut poſt annum teneretur rationem reddere, & ea quæ ultra ſexcentos aureos exegiſſet, inter ſe & dominum dividere: feudo aperto manus injicitur, & ille procurator commiſſarius deputatur. Reſpondeo, quòd ad petitionem eorum quorum intereſt, removeri debet non ſolùm ipſe, ſed etiam naminatim per eum vel colludentes cum eo. Et ita per ſententiam præfectorum theſauri regii dictum fuit, quòd colonus priſtinus deputaretur commiſſarius ad onus ſolvendi penſionem cenductionis ſuæ tantùm, & benè, quia locatio rectè facta erat. Plus dico, quod eo caſu dominus malè & inhoneſtè tractat vaſallos, ſubjiciendo illos tam vili redemptori, & ſi vellent vaſalli, juſtè peterent ſe liberari pro pretio. *l. per diverſas, C. mandati.* Poteſt etiam procuraror regius ſordidum hoc *commercium*, & quæ-

ſtum indignum & inſolitum impedire, maximè cùm iſti verè ſint vaſalli Regis. Comitatus enim ille de domanio eſt Coronæ, & cedens ille non habet niſi uſumfructum ratione uxoris ſuæ. Quare debet modeſtè uti, nec inſolenter abuti. Alioquin privari poſſet uſufructu.

5. Et nota, quod officium & poteſtas horum curatorum non tranſit ad hæredes, ſed morte extinguitur. textus in *l. cujus bonus, ff. de curatore furio.* prout etiam majus vel univerſalius officium tutorum vel curatorum, quod morte tutoris vel curatoris expirat. §. *ſimili modo. inſtit. quibus mod. tutela vel cur. fin. & §. ſeq.* ut etiam maxima vel media capitis diminutione finitur: durat autem quandiu vivunt, & perſeverat prehenſio, nec poſſunt ſemel acceptatam commiſſionem repudiare, nec compellere patronum, aut alium ad quem ſpectat ad * ſe exonerandum, etiam ſi adducant alios idoneos & paratos hoc onus ſuſcipere. *l. ſicut, C. de action. & obligat.* quod ultim in limito, ex ſupervenienta cauſa juſta & neceſſaria: puta ſi longam infirmitatem, vel ſenectutem incurrat; tunc enim juſtè & rationabiliter petit ſe exonerari rationem geſtorum offerendo, tum quod nequeat amplius commodè officium exercere, tum ut fideliùs rationes ſuas reddat & comprobet, & caveat ſecuritati ſuæ & hæredum ſuorum: Plus poteſt dici, quod ſi tempore commiſſionis veriſimile erat prehenſionem modico tempore (ut plerumque ſolet) duraturam, tandem litibus & inimicitiis fortè gliſcentibus inter patronum & clientem, vel propter perſonarum crebram mutationem, aut varios caſus res in longum protrahitur, nec ſit ſpes de proximo finituram prehenſionem, & commiſſarius jam diu plus quàm ſperaſset in commiſſione fuit, & multum incommodatur; ut interpellatis patrono & cliente, vel eorum hæredibus, adhuc in eodem ſtatu rem relinquentibus & nolentibus conſentire mutationem curatoris, poſſit offerendo rationem, & reliqua reddere, & alios idoneos & paratos hoc onus ſuſcipere nominando, cauſa cognita per judicem à commiſſione liberari. *argum. l. Lucius. ff. mandati.*

* An curator poſſint exonerari.

6. Quod autem dixi non tranſire ad hæredes, verum eſt mero jure, utque hæres ipſo facto teneatur continuare. Sed dico primò, quod eo ipſo quod eſt hæres, tenetur de præterito, & ad id quod bona fides exigit de præſenti, videlicet ut denunciet domino commiſſionem morte finitam: ſeque non poſſe illam ſubire, ſed paratum aduſque rationem reddere ipſi domino, vel novo commiſſario per eum deputando: & ſic interim tenetur de cuſtodia rationum defuncti & rerum ad hoc pertinentium. Et ſi omiſſa denunciatione maneat in adminiſtratione, cenſetur eo ipſo eidem commiſſioni ſe ſubjicere. *argum. l. qui impleto, ff. locati.* Amplio, etiam ſi non maneat tanquam commiſſarius, ſed tanquam hæres, ut quia colonus vaſalli fuerat deputatus commiſſarius, tunc enim hæres ejus manens de facto in locatione, ſive ad eum ipſo jure tranſierit, ut eſt de jure *l. viam veritatis. C. locati.* ſive finitam tacitè reconducendo continuet, oneri ejuſdem commiſſionis ſeſe ſubjicit & alligat, niſi domino denunciet, ut de novo commiſſario provideat. Tenetur enim ut hæres denunciare, & non denunciando ſeſe alligat, & adhuc ſi jdenunciaverit, & eſt idoneus ut qui per ſe eandem locationem adminiſtrat. Poteſt invitus cogi ad eandem commiſſionem expreſſim ſuſcipiendam, niſi juſtam cauſam excuſationis habeat, & ſimul à locatione de facto, & interim diſcedat cedendo locum novo commiſſario, eique vel domino de præterito rationes reddere.

7. Quod autem nuper dixi, hæredem teneri denunciare domino, ut procideat intelligendum de hærede majore vigentiquinque annis, ſciente & præſente: ſecùs de minore, ſecùs de abſente, ſecùs de præſente, ſed juſtam cauſam ignorantiæ ſemper habente.

Quid ſi ſint plures hæredes, & unus ſolus ſit major, præſens & ſciens? Reſpondeo. Ille tenetur denunciare in ſolidum, alias ex ſua culpa non proportione hæreditaria tantùm, ſed in ſolidum ad damnum domini obligatur, nec habet recurſum contra cohæredes culpâ vacantes, ea enim quæ ſimplicis bonæ fidei ſunt, nec in diminutione patrimonii verſantur, obligant unum plurium hæredum quem contingit in ſolidum, ut novè docui & probavi *in tractatu dividui & individui part.* 3. Quid ſi unus ſolus plurium hæredum ſeſe hujuſmodi adminiſtrationi immiſcuerit? Reſpondeo. Is ſolus in ſolidum domino tenetur pro futuro, cohæredes autem non tenentur niſi de præterito pro partibus ſuis, & etiam non poſſunt ab eo qui ſolus adminiſtravit, petere communicari commoda, ſi quæ ſint: quia non eſt ſimile de conductione conventionali, quæ tranſit in hæredes. *l. viam veritatis. C. locati.* & de hujuſmodi adminiſtratione, quæ etiam invito imponitur, quæ mero jure non tranſit in hæredes, ut *ſuprà eadem gloſſ. num. 5. in princip.* Multùm ergo delirat vulgus pragmaticorum, qui putant hæc officia in hæredes tranſire, ex eo quod ſæpè uſuvenit, hæredes ſive voluntariè, ſive errore, ſive coactè adminiſtrationem continuare.

8. Ultimo quæro an * hi commiſſarii poſſint inveſtituras ſubvaſallorum, emphyteutarum, aut cenſuariorum feudi prehenſi renovare, prehendere, in fidem admittere, ſive actus feudales & jura dominicalia exercere? Reſpondeo quod non: quia in caſu hujus §. debent hæc vaſallo vero domino & poſſeſſori relinquere niſi in caſu fallentiali, de quo *ſuprà eodem gloſſ.* 3 *num.* 10. ſed in caſu §. 1. *ſupra eodem* debetur domino ſuperiori, cujus nomine commiſſi ſunt denunciare, vel ad eum quo ad hæc remittere, niſi ſpeciale mandatum habeant. Hi enim actus non ſunt de eorum commiſſione & poteſtate, in qua venit ſolum cura rei quantùm ad ejus cuſtodiam, culturam fructuum, & jurium pecuniariorum debitorum receptionem, & conſervationem, & ſimilia quæ reſpiciunt opus œconomi, vel procuratoris; & eis congruere poſſunt Unde poſſunt, & ad eos ſpectat, exigere & recipere relevameeta, laudimia, & alia pecuniaria jura, ratione mutationum, venditionum, vel inveſtituraaum debita. Secus de actibus dominicalibus in ſe, qui non poſſunt geri niſi per dominum proprietarium, vel qui loco domini & proprietarii habetur, qualis ſuperior patronus pendente prehenſione feudi, vel tutor, aut curator generalis perſonæ & omnibus bonis datus, ut dictum eſt ſuprà §. 1. unde non poſſet patronus iſta transferre, nec committere his curatoribus, niſi ſicut poſſet uni procuratori, ut plenè in *d. §. 1. gloſſ. 3. quæſt.* 2.

*Commiſſarii non poſſunt actus dominales exercere.

9. Et ſic patet, quod ſi ipſemet vaſallus, vel ejus tutor, curator, aut generalis adminiſtrator in caſu hujus §. ſi commiſſionem hanc acceptaſſet patrono deputante, poſſet hos actus exercere non ut commiſſarius, ſed ut ipſe in qualitate priori, niſi in caſu fallentiali, de quo *ſuprà eod. gloſſ. 3. num.* 10. Sed in caſu §. 1. *ſuprà eod.* non poſſet hoc facere in præjudicium patroni, ſive ejus reſpectu, quia non tranſeunt in hujuſmodi commiſſione, & hoc niſi patronus ulteriùs procedendo conſtituiſſet eum procuratorem ad hujuſmodi actus nomine patroni, tanquam domini ſuperioris & feudalis exercendos. Tunc enim hoc nomine per eum facta valerent, etiam pendente prehenſione, & contra patronum. Nec eſt inſolens, ipſummet vaſallum deputari commiſſarium, ut extraneum in prehenſione quæ fit ex defectu hominis, ut quando prætendit conventas fortè inducias durare, vel oblationes ſuas ſufficientes eſſe, vel ab alio moveri, aut aliàs ad vitandum periculum majorum damnorum & intereſſe. *fac. ſuprà eadem gloſſ. num.* 4.

10. Cæterùm errant Pragmatici, qui prætextu novæ conſtitutionis Franciſci I. poſt primam horum editionem factæ anno 1539. putant hujuſmodi com-

Digitized by Google

missarios* teneri locare, & plus offerenti licitare, quia §. 82. 83. & 84. dictæ constitutionis, quamvis incipiant à ſigno univerſali ibi, *Que tous les Sequeſtres, Commiſſaires, & Depoſitaires, &c.* id eſt, omnes ſequeſtri, commiſſarii & depoſitarii: tamen ex præcedentibus & ſequentibus apparet quòd non loquitur de commiſſariis vel curatoribus prehenſionum hujuſmodi patrimonialium, ſive feudalium, ſive cenſualium, quæ fiunt à domino directo in vim juriſdictionis fundiariæ, de qua *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* etiam ſi judicis vel etiam regis confortantis manum ſuperimponet, ſed* tantum de commiſſariis, quæ fiunt in vim juriſdictionis contentioſæ ad inſtantiam creditorum vel prætendentium dominium, poſſeſſionem vel diviſionem, ſecus in iſtis prehenſionibus patrimonialibus, in quibus dominus directus non poſſidet niſi ſecundum quid, ut *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 22. nec dicitur propriè res ſequeſtrari, ut ibi dixi *num.* 19.

* Locare an poſſint hi commiſſarii.

* Commiſſariorũ differentiæ.

## EPITOME GLOSS. V.

1. *Fructus ſeparati per feudarium in caſu hujus §. vel per creditores poſſidentes fiunt vaſalli.*
2. *Etiam jure pleni directi dominii.*
3. *Tamen poſſeſſor ille perituros vendere poteſt.*
4. *Et vetus poſſeſſor poſſidere videtur & conſervatur.*

## GLOSS. V. IN VERBO.

### *Ne fait les fruicts ſiens.*

INtelligo quòd non faciat fructus ſuos, nedum reſpectu lucri (utpote reſtituendos) ſed etiam nec reſpectu ſimplicis acquiſitionis dominii: ita quod patronus non efficitur aliquo modo dominus fructuum, qui pendente hujuſmodi prehenſione ſeparantur à feudo, ſed remanent in pleno dominio vaſalli, ſive caſu fortuito, ſive facto hominis per ipſum patronum vel ſuos, vel per commiſſarios deputatos, vel quemvis extraneum quomodocunque ſeparentur à ſolo, quemadmodum habetur in fructibus fundi hypothecari à creditori poſſeſſi. Et quamvis vaſallus non habeat in feudo, & fructibus pendentibus in eo, niſi utile dominium, directum autem notiſſimè reſideat penes patronum: *ut ſuprà in rub. ad fin.*

2. Tamen ſtatim quòd quocunque modo ſeparantur à ſolo, habet in eis plenum dominium directum & utile, etiam in caſu noſtri. §. Ratio, quia licet quamdiu pendent, ſint pars fundi, & eodem jure neneceſſariò cenſeantur, tamen ſtatim quòd ſunt quoviſmodò ſeparati, ſunt proprietas ſeparata, inquit Bald. *c. qua in eccleſiarum, collat.* 4. *verſ. ſed ſtatim quæritur de conſtit.* & plenè diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 13. *num.* 17.

3. Quandiu tamen durat hæc prehenſio juſtè & verè poſſidentur unà cum feudo à patrono, vel ſuis, aut commiſſariis exiſtentibus in poſſeſſione nomine patroni, à quibus non poteſt cliens vendicare, nec ab habentibus cauſam ab eis, quum non minus poſſit panus aut ſui commiſſarii* vendere hos fructus, ſaltem perituros, & dominium transferre ad onus rationis reddendæ, quàm hypothecarius creditor, aut ſequeſter & ſimilis, *l. fin. ff. de requirend. reis.* & quod in fortioribus terminis decidit Paul. in *l. ſi pretium, C. de procurator.*

*Commiſſarii fructus vendere poſſunt.

4. Et hic textus ſubtiliter perpendendo, habet locum nedum in fructibus pecuniariis ſive naturalibus ſive civilibus, ſed etiam in fructibus honorificis ut ſunt dominicalia, quæ quamvis (caſu quo feudum non habet alia jura) patronus interim exerceat, percipiat, & conſummat irrevocabiliter, ut diximus *ſuprà eod. gloſſ.* 3. *quæſt.* 2. Tamen propriè ea non lucratur, nec ſua facit quia exerceat ad conſervationem jurium feudi prehenſi, & ad utilitatem clientis, cui illud factum attribuitur, ut dictum eſt in *d.* §. 2. *num.* 12.

## SUMMARIUM GLOSS. VI.

1. *Curator etiam certo ſingulari rei datur, ſed loco perſona.* 2.
3. *Q.* 1. *Commiſſarii inviti deputari non poſſunt.*
4. *Fallit propter neceſſitatem.*
5. *Non tamen poteſt quis cogi ad ſuſcipiendum hoc officium per ſtatorem, ſed demum per judicem, & cauſa cognitâ.*
6. *Miſtus executor de quibus poſſit cognoſcere.*
7. *Meri executoris poteſtas augetur in caſu magne neceſſitatis.*
8. *Etiam altàs incompetens judex procedere poteſt, ubi periculum eſt in mora.*
*Quatenus & quandiu ſubeſt neceſſitas, diſpoſitio juris remittitur vel ſuſpenditur, ſed non in totum tollitur.*
9. *Ad mandatum principis interim cogitur invitus.*
10. *Tum demum cura eſt munus publicum & neceſſarium, quando datur perſona ad ejus legitimationem.*
11. *An curator ad lites vel litem detur invitus?*
12. *Concluditur quod ſic.*
13. 14. *Q.* 2. *An curatores particulares vel commiſſarii teneantur facere inventarium?*
15. *Q.* 3. *Rationum redditio duo complectitur, ſecundùm Calliſtratum & Vlpianum. Et quatuor ſecundùm Baldum.*
16. *Omnis adminiſtrator tenetur librum rationum conficere, & rationem reddere.*
17. *Rationes debent omnia recepta & impenſa clarè & ſigillatim complecti.*
18. *Rationum duo poincipalia capitula.*
19. *A conſanguineis non exigitur ſcrupuloſa ratio.*

Digitized by Google

20. *Quando conſtat de opere facto, ſit æſtimatio licèt rationarius non poſſit impenſam minutatim declarare.*

21. *Analogiſtes ſolùm à levi culpa; & ſcrupuloſa inquiſitione relevatur.*

22. 23. *Rationarius verificare debet contenta in rationario.*

24. 25. *Statur rationibus in recepto contra rationarium, & tamen non ſtatur pro eo in impenſa etiam circa idem negotium. Quamvis ſecus ſit in libro rationum mercatoris.*

26. *Unus notabilis articulus rationum non juſtificatur ex veritate aliorum.*

27. *Modicæ impenſæ juramento probantur.*

28. *Et hoc dummodò ſpecificentur.*

29. *Et ſint veriſimiles & rationabiles.*

*Statutum quòd ſtetur juramento alicujus, non habet locum, ſi ſit præſumptio in oppoſitum.*

30. 31. *Præſumitur opus factum ab eo, & cujus impenſa, qui tenebatur facere.*

32. 33. *A conſanguineo non tam exacta impenſarum probatio exigitur.*

34. *Contra eum qui non fecit, vel non exhibet librum rationum juratur in litem.*

35. *Idem in proferente obſcurum & intricatum librum rationum.*

36. *Q. 4. plures commiſſarii tenentur ſinguli in ſolidum.*

37. *Quod verum eſt in deputatis authoritate judicis ſecùs regulariter in deputatis à privato.*

38. *Formula procedendi adverſus commiſſarios, vel alios rationarios.*

39. *Q. 5. Triplici viâ ſuccurritur ei, qui ex pluribus ſolus convenitur.*

## GLOSS. VI. IN VERBO

*Rendre compte.*

CIRCA commiſſarios, de quibus in hoc §. & alibi ſæpè, ut pleniùs rem hanc quotidianam attingamus, non repetendo dicta in præcedentibus.

* Commiſſarii qui.

1. Hi * intelliguntur quibus judicis vel ſuperioris authoritate committitur aliqua res, ſive univerſalis, ut hæreditas, ſive generaliter plures res, ut mobilia & actiones Titii, vel mobilia talis caſtri, vel domus: ſive certa res ſingularis, ut equs, vel fundus; ad eam rem, vel res, ſub manu juſtitiæ fideliter, providè, & diligenter regendum & cuſtodiendum, adminiſtrandum, & rationes, quando & quibus opus erit reddendum. Hos curatores vocare poſſumus, non propriè, ut diximus *ſupra eod. gloſſ. 4. in princip.* ſed prout in jure curator vocatur commiſſus nedum rei univerſali, *ut ff. de cura. bonis dand.* ſed etiam certæ ſingulari rei ut in Authent. *ut liceat matri & aviæ. §. 1. collat. 6.* notat gloſſ. in *l. fin. §. ſin autem, 1. in ver. hæreditati* & ibi Baldus, Joann. Fab. Salic. & Paul. *C. de bon. quæ liberis.* Adverte tamen quòd textus *in d.* §. 1. loquitur de curatore dato ad legitimationem perſonæ minoris vigintiquinque annis, cui aliàs non poterat dari juſtus & generalis curator, quum eſſet filius familias, & in patris poteſtate. An in præſenti non loquimur de curatoribus datis propter illegitimitatem perſonæ, ſed propter poſſeſſionem, ſaltem detentionem & adminiſtrationem certæ rei vel rerum, judicis vel ſuperioris authoritate ablatam priori poſſeſſori. Et hi propriè non ſunt nec vocantur curatores, ſed meri & nudi commiſſarii, ut contingit quando res debitorum, ſive mobiles, ſive immobiles, pignorantur per executionem guarentigiæ, vel rei judicatæ, vel quando res controverſæ ſequeſtrantur, vel quando feuda per prehenſionem feudalem ad manum patroni reducuntur.

2. In quo ultimo eſt ſpeciale, quòd prehenſio & commiſſariorum appoſitio, ſolius patroni mandato fieri poteſt, etiamſi aliàs ſit merus privatus, quia quantùm ad hos actus feudales & dominicos cenſetur ſuperior, & habere in hoc quoddam veſtigium juriſdictionis feudalis, ſive prædialis, in res clientelarias, ſive feudales, ſive cenſuales notata tamen non parùm refert ſola privata authoritate rem prehendi & commiſſariis ſubjici, vel authoritate judicis, ſive præſidialis, ſive ipſius domini habentis juriſdictionem contentioſam in loco: quia primo caſu non opus eſt ſcripturam (utpote privatam) arguere ſolemniter de falſo, cum inſcriptione. Sat eſt eam negare, ut de teſtamento facto coram quatuor teſtibus, *ut dicemus infrà.* Secundo verò caſu per conſtitutiones, fides adhibetur commiſſioni & relationi ſervientis publici, niſi redarguens falſi ſeſe de falſo inſcribat. In quo etiam onere probandi gravantur.

3. Quæro primò, an poſſint etiam * inviti conſtitui vel compelli ad ſuſcipiendam hujuſmodi curam? Et intelligo quando ſit compulſio à ſuperiore habente in eos juriſdictionem, vel ejus authoritate & mandato. *l. neque à præſide, C. qui dare tuto. vel curà.* alioquin ſi fieret deputatio per patronum juriſdictione, carentem, certiſſimum eſt quòd neminem poſſet ad hoc oneris adigere. Et dicendum eſt pro regula, quòd inviti etiam à ſuo juditarii quærenbent aſſumi, nec compelli, ſed voluntarii quærendi ſunt. *text. eſt in l. 2. §. quæritur. ff. de cur. bon. dan. Bald. Salic. in l. tutor. C. de negot. geſtis. Et not. Bald. in l. fi. §. ſed & ſi quis, col. 3. per text. ibi in ver. noluerit. C. commun. de legat.* quòd commiſſarius non tenetur acceptare commiſſariam. Hinc etiam decidit Bart. *in l. lintibus. ad fi. C. de agric. & cenſitis lib.* 11. quòd officium ſequeſtri eſt voluntarium, & non neceſſarium, per textum *in l. fin. §. fin. autem, in fi. C. de bon. auctor. judic. poſſid.* qui parum facit, quia tantùm prohibet ſimiliarchos, ſeu alios depoſitarios, vel ſequeſtros aliquod detrimentum vel diſpendium ſuſtinere: non autem prohibet invitos conſtitui, ſed hoc ſatis cavetur *in d. §. quæritur.* & idem cum Bart. tenent Angel. Paul. Jaſ. in *l. ſi fidejuſſor. §. ſi ſatis datum. col. 1. ff. qui ſatiſd. cogant.* Franc. Curt. in *tract. de ſequeſt. quæſt.* 2. Fortius idem tenet Bald. in curatoribus minorum in *l. ſed & milites. §. qui autem, ff. de excuſ. tutor. per text, in §. item inviti. Inſtit. de curator. qui non probat.* Nec hoc ultimum verum eſt, & contrarium obſervatur, ut dicam *infra tit. 8. in rubr.*

* An commiſſarii inviti deputari poſſint?

4. Fallit primò ex neceſſitate, ut quia res ſunt in periculo, & non poteſt aliter commodè provideri, quàm per deputationem curatoris, & nullus voluntarius invenitur, tunc enim cogitur etiam invitus textus eſt in *d. §. quæritur. & ibi. gloſſ. & Angel.* Idem puto nedum propter neceſſitatem, ſed etiam propter commoditatem, ut ſi non ſit doneior quàm Titius, qui eſt vicinus, qui habet notitiam rei prehenſæ, & pertinentiarum ejus, & peritiam gubernandi, nec habet aliquam rationabilem excuſationem,

nem, puta quòd ſit conſanguineus vel affinis illius contra quem proceditur, vel multis litibus aut tutelis, aut aliis negotiis valde implicatus. Tunc enim, licet perquirendo fortè poſſent alii voluntarii idonei, ſed non æquè reperiri, puto commoditatem adminiſtrationis, cum ceſſatione alterius incommoditatis Titii, eſſe cauſam ſufficientem, ut judex ex officio poſſit. ſi velit, & ulterius de aliis inquirere gravatur, deputare Titium etiam invitum, ad hujuſmodi curam: ſic tamen ut ponat ſolùm operam, & non impenſam aliquam de ſuo, & ita videtur ſentire Bald. in *l. 1. in fin. ff. ubi pupill. edu. deb. ſeq.* Franciſc. Curt. in *d. tract. de ſequeſt. quæſt.* 2.

* Curator non poteſt cogi invitus, niſi à judice, & causâ cognitâ.

5. Et intelligo * poſſe invitum cogi demum à judice, & causâ cognitâ. Et ideo apparitor ſive officialis judicis habens commiſſionem ad exequendum, prehendendum, & commiſſarios deputandum, non poſſet invitos deputare, etiam ſi nullos voluntarios inveniret: ſed debet opponentes vel recuſantes ad diem certam evocare, coram judice dicturos cauſas oppoſitionis & recuſationis, & compellendos ad commiſſionem ſuſcipiendam. Et hoc quia compellere invitum eſt juriſdictionis contentioſæ, & requirit cauſæ cognitionem: cùm is qui compellitur invitus, poſſit habere plures juſtas cauſas, propter quas debeat excuſari, & alius deputari. quæcunque autem cauſæ cognitionem deſiderant, expediri non poſſunt per ſimplicem apparitorem, ſive merum * executorem, qui aliàs dicatur executor facti, & nullam habet juriſdictionem. Bald. & alii in *l. & ſi non cognito, C. contra jus vel utilit. publ.* omnis enim etiam ſummaria & modica cauſæ cognitio eis eſt * interdicta tam per conſtitutiones regias, arreſta ſupremæ curiæ, quàm de jure communi. *l. ſi ut proponis. l. executorem, C. de execut. rei judica. c. paſtoralis. §. quia verò de offic. & poteſt. jud. deleg.*

* Merus executor quis, & an habeat juriſdictionē.

* Niſi neceſſitas accidat. vide num. 7. infra.

* Miſtus executor.

6. Secùs in executore * miſto, qui eſt judex delegatus, *Clementina unic. de offic. & poteſt. jud. deleg.* & habet ſummariam cauſæ cognitionem & juriſdictionem. unde executio miſta non debet nec ſolet committi niſi judici perito, ut uni ex conſiliariis ſupremæ curiæ, in cauſis magnis & arduis ejuſdem curiæ, vel judici regio loci, ſeu proximiori, aut in ſuo locum tenenti. Et talis executor poteſt partibus vocatis & auditis, cognoſcere & pronunciare de exceptionibus quæ reſpiciunt executionem, & non infringunt ſententiam. textus in *l. penult. ff. de confeſſ.* & ſic poterit audire cauſas excuſationis curatoris deputandi, & de earum legitimitate & veritate cognoſcere, & abſolvere ab hoc onere, vel illud imponere etiam invito, & compellere de facto ad illud ſuſcipiendum & exercendum, niſi appelletur: de exceptionibus autem concernentibus merita cauſæ principalis, & retractationem ſententiæ, ſive per viam falſitatis, nullitatis, aut aliam quoviſmodo proponantur, non poteſt cognoſcere, nec pronunciare, ſed ad ſuperiorem delegantem remittere. textus in *d. l. fin. l. ſi prætor, in princ. ff. de judic.* & quamvis Bart. ibi, & in *l. à Divo Pio. in princ.* & ferè omnes poſt eum. Panorm. & omnes canon. *in c. de cætero, de re judic.* Steph. Auff. *in addit. qu. Tholoſa.* 345. tenent quòd poſſit cognoſcere, ſed non pronunciare: *per d. l. ſi prætor. in princ. & d. l. in fin.* tamen illi textus potiùs probant oppoſitum, quod nec cognoſcere poſſit, & videtur de jure verius, & ita apud nos obſervatur.

* Neceſſitatis causâ multa permittuntur.

7. Quod autem dixi de mero executore, ut non poſſit invitum deputare. Limito, niſi deputatio curatoris eſſet magnæ * neceſſitatis, & non poſſet pati dilationem, & ageretur de periculo magnæ rei, tunc enim neceſſitati parendum eſt, quantùm ſalvo juris ordine fieri poteſt: ideo quòd etiam merus executor facti, poterit ſi nullum idoneum voluntarium reperiat, deputare & conſtituere invitum vel invitos eiſque hoc onus imponere, propter præſentem neceſſitatem. & donec aliter per ſuperiorem proviſum fuerit, & ſuper hoc diem eis dicere coram ſuperiore, præcipiendo eis authoritate ſuperioris, ut interim adminiſtrent. Probatur arg. *l. 1. ff. de offic. conſul.* ubi neceſſitas facit, quòd efficaciter juriſdictio & poteſtas competat non habenti vel habenti litigatam. *l. ait prætor. §. debitorem, ff. quæ in fraud. credi.* ubi propter neceſſitatem & moræ periculum licitum eſt privato capere debitorem fugientem, vel fugam adornantem, etiam die feriatâ ad honorem Dei *gloſſ. 2. in l. fin. C. de feriis.* etiam ſi feriæ ſint ſolemniſſimæ, puta Nativitatis, vel Paſchæ Domini Bald. *c. fin. col. ult. de feriis.* vide, ne remorer, Hyppolit. de Marſil. in *ſing.* 43. 282. & 639.

* Judicis incompetētia non attenditur, ubi periculum eſt in mora.

8. Hinc conſuluit Petr. Anchara. *conſil.* 192. *in auxilium veritatis.* quòd * captus & de fuga ſuſpectus, numquam ad invalidandam capturam poteſt opponere exceptionem incompetentiæ judicis. *ſequitur.* Ludov. Roman. *conſil.* 242. *unum eſt.* Alexand. Jaſ. in *l. de pupillo, §. ſi binos. ff. de oper. nov. nunci. & in l. 2. ff. de juriſd. omn. jud. &* ibi Socin. *col. fin.* Alexand. in *conſil.* 205. *ad fin.* ubi in annot. tetigi. *lib.* 6. Alciatus in cap. *cùm non ab homine. num.* 73. *de jud.* Et quamvis Franciſc. Areti. *in conſil.* 95. *reſpondeo.* reprehendat opinionem Ancha. & diſtinguat, an captus habeat bona ſufficientia in loco domicilii, vel alio idoneo, ut tunc non potuerit etiam in actu fugæ capi, ab incompetenti, aliàs ſic, eamque diſtinctionem ſequatur Phil. Deci. in *d. l. 2. col.* 3. Tamen veritas eſt, quod quando eſt in actu fugæ, vel eſt periculum inſtantis fugæ, aliud non requiritur, & valeat captura à quocunque facta. Et ſufficit eam ex probationibus poſtea factis juſtificari, ut tradit Angel. in *l. nemo careret. de exact. trib. lib.* 10. *C.* & latè Marian. Socin. in *tract. de cita. articul.* 20. *qu.* 24. Joan. Bapt. in *tract. de debi. fugi. in 6. qu. princ. ſeq.* Phil. Deci. in *conſil.* 75. & *ſic Anchar.* non meruit reprehendi. facit quod vult Bart. in *l. 1. in prin. col. 2. verſ. unum tamen ſcias, ff. de offic. ejus cui mandat. eſt juriſd.* & ibi Jaſ. poſt alios *col.* 19. *num.* 70. quòd delegatus, qui aliàs non habet poteſtatem, poteſt ratione neceſſitatis & periculi imminentis, punire inſignem latronem ultimo ſupplicio, *per l. ſi quis filio exhæredato. §. hi autem ff. de injuſto rup. teſtam.* & latè Hyppol. de Marſi. in *l. pen. ff. ad l. Cor. de ſicariis.* & in ſua criminali, Avarot. in *ver. conſtante.* Facit quod ubi * periculum eſt in mora receditur à regulis juris communis & remittitur juris diſpoſitio etiam prohibitiva, ut tradunt Alexand. Jaſ. & omnes in *d. l. de pupillo. §. ſi quis rivos, & in d. l. 1.* & ibi Deci. *col.* 19. *ff. de offic. ejus cui mandata eſt juriſd.* quod intelligo quatenus, & quandiu ſubſunt & durant neceſſitas & periculum, *cap. quod pro neceſſitate. 1. quæſt.* 1. tradit Deci. in *d. l. 1. col.* 7. & in *c. cum ceſſante. de appellat. in l. quapropter. ff. de reg. jur.* & optimè facit textus in *l. caſus.* & ibi Bald. Salic in 1. *nota. C. de teſtament.* ubi propter neceſſitatem diſpoſitio juris interdum ſuſpenditur, ſed non in totum tollitur.

* Propter pericula & neceſſitatē diſpoſitio juris remittitur.

9. Fallit ſecundò ad mandatum vel præceptum ſpeciale ſupremi principis, cui omnes ſubditi obedire tenentur, *cap. 2. de majoritate & obedient.* & detrectans graviter delinquit, & qualiter debeat puniri contemptor vel inobediens mandati regis, vide eleganter per Bald. in *conſil.* 367. *venerabilis in Chriſto pater. col.* 2. *lib.* 3. Tenebitur itaque etiam invitus hoc caſu eſſe volens, & ſuſcipere commiſſionem ſi imponatur, ſcilicet quando ſpecialiter eſt nominatus in commiſſione principis, quia hoc ſine cauſa factum non fuit. Sed ſi ſe minùs idoneum, vel impotentem, aut alia neceſſitate præpeditum ſentiat, debet reverenter notificare & ſupplicare principi pro exoneratione ſua. Tumque princeps qui eſt juſtitiæ vigor, *l. prohibitum. in fin. de jure fiſci. lib.* 10. C. & ipſa juſtitia, & lex animata, *in Authent. de conſu. ad fin. col.* 4. non patietur quemquam ſupra vires onerari. Sed ſi non eſt nominatus in commiſſione principis, locus eſt diſpoſitioni juris communis. Cui etiam judices delegati principis ſubjiciuntur, & multò magis ſimplices & ad-



Digitized by Google

huc fortiùs fortuiti executores. Et hæc dicta intelligantur de commiſſariis ſeu curatoribus aut gubernatoribus, quocunque nomine vocantur, appoſitis rebus tantùm ad earum cuſtodiam & adminiſtrationem, de quibus loquimur.

*Quando cura ſit munus publicum.*

10. * Secus de his qui dantur perſonis ſeu rebus, puta cauſæ, ſed ad legitimationem & integrationem perſonarum, quæ propter ætatis defectum, vel aliam incapacitatem, non habent legitimam perſonam in judicio, vel extra. ut ſunt tutores & curatores, ſtrictè capto vocabulo, qui pupillis, adultis, prodigis, aut furioſis dantur. Hic enim cùm publico munere fungantur, etiam inviti, niſi habeant excuſationem legitimam, conſtituuntur, textus *Inſtit. de excuſat. tuto. vel cura. rub.* & per tot. *l.* 1. *C in princ.* ibi. *nam & tutelam & curam placuit publicum munus eſſe. l.* 2. *in princ. l. ſatis oportet. in princ. l. Cajus ff. de excuſat. tut. & C. eod. titul. in rubr.* & per *to. l.* 1. & per *to. C. ſi tu. vel cura ſal. allegat. excuſat. ſit l. tutori. C. de negot. geſtis. & bon.* textus in *l. fin. in princ. C. de adminiſt. tuto. & cura.* ubi ſatis probatur, tum demum curam eſſe munus publicum & neceſſarium, quum datur perſonis, vel propter perſonarum imbecillitatem, vel incapacitatem. Secùs ſi propter aliam cauſam committatur cura rerum tantum, ut in præcedentibus, tunc enim eſt officium privatum, & per ſe voluntarium. Ratio, quia perſonæ neceſſitas majori indiget proviſione & ſubventione.

*An curator ad lites, vel ad litẽ detur invitus.*

11. Sed quid in * curatore dato fortè adulto actori vel reo ad lites, vel ad litem? doctores controvertunt. Bald. Sali. Alexand. in *d. l. tutori. col.* 1. Angel. Aretin. *Inſtit. de curator. in princ. col. fin. ver. quid è contra.* tenent non dari invitum: *per l. qui habet.* §. *ſi pupillus. ff. de tutel.* ubi dicitur talem curatorem neminem dari poſſe niſi præſentem; ex quo innuitur quòd nonniſi volens, & acceptans dari poteſt, alioquin fruſtra requireretur ejus præſentia: quia qui invitus deputari poteſt, ejus præſentia, non curatur, tunc enim etiam abſens deputatur. *l. illud. ff. de tutor. & curator. datis ab iis qui.* Ille tamen textus loquitur ſolum de curatore ad certam litem, non autem de curatore generali ad lites: ideo non benè infertur ſimpliciter etiam ad generalem curatorem ad lites: neque enim deſunt qui ſtatuant differentiam inter curatorem generalem ad lites, & curatorem ſpecialem ad certam litem, ut Alberic. in *rub. circa medium. C. de in lit. dand. tutor. vel curator.* quæ differentia mihi non placet, quantùm ad id de quo agitur, ut ſtatim dicam. Pro hac ſententia optimè facit textus quem non allegant, in Auth. *ut liceat matri & aviæ. in princ. ver. ſi vero forſan. collat.* 8. ubi loquitur de gubernatore ſive curatore dando certæ rei filii fam. minoris, & clarè innuit ille textus nolentem non committi. Et ſic videtur quòd jura de coactione tutorum vel curatorum, intelligantur prout etiam loquuntur, de tutoribus vel curatoribus generalibus ſive univerſalibus tantùm, & non de curatore ſpeciali ad rem certam. Et ſic nec de curatore ad lites tantùm, vel ſaltem ad unam certam litem tantùm, quoniam in defectu iſtorum non eſt tantum periculum, ſicut in defectu generalis adminiſtrationis, unde dicta jura non debent ad iſtos extendi, ut punctualiter decidit Aretin. *conſil.* 29. *diligenter & maturè. col.* 3. *verſic. præterea ſicut.*

12. Contrariam ſententiam tenet Alber. poſt Oldr. in *d. rub. & eſt conſil.* Oldr. 59. *vertitur in dubium. in fin.* Idem tenet Specul. in *tract. de curatorib.* §. *cum autem. verſic. ſed nunquid invitus.* & ibi Joan. Andr. in *addit. in ver. ſpecialem*, cum quo tranſit Angel. in *d. l.* 2. §. *quæritur. ff. de curat. bon. dand.* firmat Joan. Fab. in §. *item inviti. Inſtit. de curator.* Bald. in *d.* §. *ſi pupillus.* ita ſentit Bart. in *l. eandem. qu.* 6. *ver. ſecundo caſu. ff. de duobus reis.*

Et hanc puto de jure veriorem, & procedere, ſive ſit curator generalis ad omnes lites, ſive ſingularis ad unam certam litem tantum, ſive etiam ad certum actum vel contractum tantum, ut in *l. non tantum. ff. de tutò. & cura. dat. ab iis qui.* Nec in hoc facio differentiam quantum ad hunc articulum: tum quia in utroque agitur de neceſſitate & ſubventione perſonæ & ejus legitimatione, tum quia textus eſt apertus in *l. munerum.* §. *defenſores. ff. de muner. & honor.* defenſionem certæ cauſæ agendæ vel defendendæ, æquè eſſe munus publicum, perſonale & neceſſarium, ac defenſio generalis, quæ committitur ſyndico.* Ad hoc ergo ut cura ſit munus publicum & neceſſarium, ſufficit quòd detur ad legitimationem ſive integrationem perſonæ. Non obſtat caſus in *dict.* §. *ſi pupillus*, quia c arè reſpondeo, non fruſtra ibi deſiderari præſentiam deputandi curatoris, non tamen deſideratur propter intereſſe futuri curatoris, nec ad hoc ut conſentiat, ſed propter juramentum à curatore præſtandum, & propter intereſſe pupilli, & cauſæ jam actu motæ, egentis actuali & præſenti defenſore, qui ſtatim poſſit inſtrui, & ſtatim agere vel defendere, qui non poſſunt fieri nec obtineri ab abſente. Ad d. verſ. *ſi vero forſan.* reſpondeo, quòd non concludit nec probat, ideo debet intelligi ſecundùm alia jura. Et ita quotidie in judiciis practicatur, cùm fortè objicitur minoritas adulti agentis vel defendentis, ſtatim judex ex officio ſolet procuratorem vel advocatum illius deputare curatorem in litem, & juramentum fideliter & diligenter adminiſtrandi exigere. & ita faciliter & promptè ſolet fieri in talibus advocatis vel procuratoribus jam inſtructis de illa lite, & quorum eſt officium talia gerere: Si enim ageretur de extraneo quopiam dando curatore ad lites vel ad litem, puto quòd non ita celeriter produceretur, ſed ſaltem excuſanti deberet dari brevis terminus, ad videndum & allegandum ſi quas haberet rationabiles excuſationes. Quamvis enim admittam hujuſmodi curatores, etiam particulares, qui ad ſupplendam illegitimitatem perſonæ dantur, etiam invitis dari poſſe, non tamen id ita proclive eſt, ac ſi de generali curatore ageretur, in quo verſatur major neceſſitas, & majus periculum, & ſic cautius & aſtrictius agendum in eo deputando quàm in particulari.

*Omnis cura quæ datur ad legitimationẽ perſonæ eſt munus publicum.*

*Commiſſarius inventarium utrum facere teneatur.*

13. Secundo quærò, an * teneantur facere inventarium? Reſpondeo non, in caſu noſtri §. ubi deputantur ad certam rem vel certas res immobiles. Idem in his qui deputantur ad certam vel certas res mobiles, ut per Specul. in *tit. de inſtrum. eds.* §. *nunc vero aliqua. ver.* 46. Idem de * curatore ad litem, vel etiam generaliter ad lites, cùm talis nihil recipiat, nec ei ſolvi poſſit. *l. hoc jure. ff. de ſolut.* Specul. *in tit. acto. ad univerſ. ſeu tu. vel curat. conſtit. num.* 9. & ibi Jo. And. in *addit. gloſſ. in l. de creationibus, in verſic. conſcripto,* & ibi Pet. Cy. Alb. Jo. Fab. Salic. *C. de epiſc. audient.* Bar. in *l. tutor. qui repertorium col.* 1. *ff. de adminiſt. tutor. in l. & ſi ad ſpecies. ff. rem pupill. ſal. fo.* Alber. Bar. in *l.* 1. *ff. de. cura. bo. dand.* Bald. in *l. qui habet.* §. *ſi pupillus. ff. de tutel. prac.* Papi. in *lib. ad red. rat. tu. in ver. & curatores. col.* 1. idem de conſtituto ad authorandum diviſioni, vel alii actui; quia ex quo hi non habent adminiſtrationem, nec detentionem bonorum, nec ſe intromittunt niſi de actu verbi, non tenentur facere inventarium, & ita ſervatur ſecundum Bald. in *conſil.* 146. *præmiſ. col.* 2. *lib.* 2. *facit. l. ad protegend. C. de in lit. dand. tu.*

*Curator ad litem non tenetur facere inventariũ.*

14. Secus in his qui deputantur ad cuſtodiam plurium rerum quæ occultari poſſent, ut puta omnium mobiliũ Titii, vel mobilium talis domus, quia nedum tutores & curatores univerſales, hoſpitalarii, orphanotrophi, & ſimiles publicum gerentes officium, tenentur conficere inventarium: *d. l. tutor. qui repertorium. l. orphanotrophos. C. de epiſcop. & cleric. cap. contigit.* §. *ut autem. de religioſ. domib.* ſed etiam merè privatum gerentes officium, qui licet ad hoc non teneantur ex forma officii, tenentur tamen pro ratione reddenda, ſaltem deſcriptionem quaſi inventarium facere, ut eſt textus in *l. fin. in princip. ff. de bo. Auth. judi. poſſid.* Et tradit Bald. in *Auth. ſed cum teſtator.*

Digitized by Google

*in §. C. ad leg. Falcid.* & ita debet intelligi & modificari quod indiſtinctè voluit Bald. in *conſil.* 137. *quædam vidua. in fin. lib.* 5. ubi dicit quòd omnis adminiſtrator, vel negotiorum geſtor, tenetur facere inventarium, & quòd caput rationum eſt inventarium. *l. cum ſervus. l. cum tali in princip. ff. de condit. & demon.* quoniam ſine illo non poteſt confici nec verificari primum & principale caput libri rationum, quod eſt de receptis. Gemi. in *cap. generali. col.* 2. *de elect. in* 6.

15. Tertio quæro, quid importent hæc verba in textu *rendre* * *compte*, id eſt, reddere rationem? Bald. in *l. cum teſtamento. C. de manumiſſ. teſtam.* quem ſequitur. Jaſo. *conſil.* 4. *col.* 2. *lib.* 3. *& conſil.* 100. *lib.* 4. dicit contineri quatuor, ſcilicet codices edi, calculum poni, reliqua reddi, culpam purgari ſolutione ejus quod debetur, *ut ff. de condit. & demonſtr. l. cum ſervus. ff. de fideic. libertatib. l. ſi purè. §. fi. l. ſi pater. §. ſi Sticho.* mihi magis arridet doctrina Juriſconſ. in d. ll. *maximè in l. cum ſervus, & §. qui ſub conditione. eod. tit. l. ſi ſtatu libera. §. fi. ff. de ſtatu libe. l. ſi ita fuerit. 1. §. quæſtio hac. ff. de manumiſſ. teſtam.* quòd duo tantum complectatur, primum in facto, videlicet rationum volumina, cautiones, inſtrumentaque actus ſui exhibere & tradere, & rationes legendas, percunctandas & diſpungendas atque excutiendas offerre. Secundum in dando, videlicet reliqua ſolvere: Ut clarius brevius & reſolutius habeatur hæc utilis materia, facio quatuor concluſiones.

* Rationū redditio quæ complectitur.

16. Prima, Omnis * adminiſtrator tenetur fideliter & diligenter librum rationum conficere, rationem reddere, & reliqua ſi qua ſint ſolvere. patet in tutore vel protutore. *l.* 1. *§. officio. §. de rationibus. ff. de tutel. & ration. diſtrahend.* in curatore *l. adverſus. l. rationes. C. de admin. tuto.* in hoſpitalario vel orphanotropho. *l. orphanotrophi.* 1. *C. de epiſcop. & cleri. clement.* 2. *§. ut autem de religio. dom.* in executore teſtamenti. *l. nulli C. de epiſc. & cleri. c. tua nobis. c. Joannes de teſtam.* in procuratore ſive ad lites, ſive ad negotia. *l. qui proprio. §. procurator. ff. de procurat.* Sive in ſimplici negotiorum geſtore. *text. in l.* 2. *ff. de negot. geſt.* Et generaliter ſive neceſſarius, ſive voluntarius, ſive à lege, ſive à judice, teſtatore, vel parte privata commiſſus, ſive ſine ullo mandato & commiſſione adminiſtraverit, ad hæc tenetur, ut tenent Jacob. de Aret. Nico. de Neapol. in *d. §. officio.* Bart. in *d. l.* 2. Bald. in *d. conſil.* 137. *lib.* 5. Ludovic. Roman. *conſil.* 414. quo ad primum in princ. latè Soci. *conſil.* 46. *cum in præſenti. lib.* 1. quod eſt duplicatum in *conſil.* 213. *lib.* 2. idem Soci. *conſil.* 73. *circa primam lib.* 1. *conſil.* 159. *in præſenti conſ.* 190. *memini. lib.* 2. Decius in *c. ſi quando collat.* 2. *de reſcript.* & conſ. 192. *conſil.* 174. Jaſ. *conſil.* 111. *collat.* 4. *lib.* 1. Steph. Bertrand. *conſil.* 136. *non eſt dubium. collat.* 1. *lib.* 1. Andr. Alciat. *l. fi. C. de eden.* Et hæc loca adduxi non ad confirmandam rem indubitatam: ſed ut illis qui in ampliſſimis & uberrimis tractatibus materiæ effundi delectantur, eximia quædam inſigniora loca (interim dum propero) velut digito oſtendam: quod eſt mihi frequens in hoc opere: hanc concluſionem intelligo in adminiſtratore univerſali vel generali plurium rerum, vel etiam unius rei, quæ tamen reditus vel impenſas habet. Secus ſi utroque careat, tunc enim inventario, nec libro rationum, nec calculo opus eſt, Idem ſi fortè utilius erat, vel omnino expediebat ei cujus res adminiſtratur, nec inventarium, nec rationum libros confici. per *l.* 2. *§. tractari. ff. ad Tertull.* Bart. in *l. tutor. qui repertorium. collat.* 3. *num.* 16. *C. de adminiſt. tuto.* & quod notat Ludov. Roman. in *ſing.* 104. *incip. ſecundò quæro.* Hippolit. de Marſil. *not.* 302. *mator.*

* Rationē fidelē reddere cōpellitur omnis alienæ rei administrator.

17. Secunda concluſio. In libris rationum, debent omnia ſigillatim, clarè & explicatè deſcribi, & exprimi tam in receptis quàm in impenſis, & in capitulis ab eis dependentibus: ad hoc enim edi & legi debet ratio, ut fiat per ſingula particularis percunctatio & computatio: ut explicari poſſit computationes probè an improbè referantur, accepta rectè relata, an non rectè, ut inquit textus in *l. cum ſervus, ff. de conditionib. & demonſtrationib.* cùm enim per ſingula & clarè fit declaratio & computatio, facilè veritas aut falſitas deprehendi poteſt, non quando generaliter & ſub involucro: unde non ſufficeret in genere complecti tantum receptum vel tantum impenſum, nec talis ratio eſſet admiſſibilis, ſed debet continere nominatim à quo receptum, cui datum, & quantum: & ex qua cauſa, & qua die, ut notant Bartol. & Joan. de Plat. in *l. comperimus. per illum textum de navicular. lib.* 11. & per. *l. apparitores. de exactorib. tribut. l. neminem. de ſuſcepto. præpoſit. & arcar. lib.* 10. *C. adde. l. ſive ex prætoriano. de execut. & exact. lib.* 11. *C.* quod autem dictum eſt de die, intellige ſanè quando ſine expreſſione diei, non poteſt intelligi, quid ſit illud quod datum refertur, vel acceptum. Sed eſſet incertitudo: ut navicularii continuè ſpecies transferentes vel inferentes: niſi enim diem illationis edoceant, non poterit illatio, nec quid illatum ſit, verificari. ut loquitur *d. l. comperimus*, quæ diei expreſſionem requirit. Secus ſi ex omiſſione diei non emergit incertitudo nec ambiguitas, quia tunc ſufficit deſignare, annum, menſem, vel aliud tempus accepti vel dati, puta tempus vindemiarum vel meſſium. Et ſufficit quod ratio æquè poſſit diſpungi: & ita debent intelligi dicta doctorum & ibi, & Paridis de puteo, eos ſequentis, in ſuo confuſaneo tractat. *ſyndica. ſub rubr. reddi. ratio. officia.* Adde pro concluſione noſtra Bartol. in *conſil.* 150. cum prædicta. ad fin. Petr. Ancharan. *conſil.* 316. *in cauſa collat.* 1. Socin. in *dict. conſil.* 46. *collat.* 2. *lib.* 1. Jaſon. *conſil.* 4. *collat.* 2. *conſil.* 14. *col.* 4. *lib.* 3.

18. Et adverte quòd in rationibus non ſunt niſi duo principalia capitula: primum de acceptis, ſive receptis, & ab iſto debet incipere benè ordinata ratio non tamen vitiaret ordinis perverſio, quia reduceretur ad ordinem intellectus, ut notat Alberi. in *l. quamvis, ff. de condition. & demonſt.* Secundum de datis ſive impenſis: utrumque tamen ſubdividi poteſt in plura capitula, ſive in plures rubricas, pro materia ſubjecta, & arbitrio conficientis rationes, puta ſub capite acceptorum ponetur unum capitulum de rebus acceptis ab initio contentis in inventario. Item aliud capitulum de rebus additis vel repertis ex poſtfacto, item aliud de fructibus aridis, aliud de fructibus liquidis, aliud de canone emphyteuſeon vel cenſuum, aliud de reditu inveſtiturarum, & alia pro unoquoque genere reditus rei. Sub capite impenſarum articuli de impenſis horum & aliorum fructuum, de reparatione rei, & ſartis tectis, de ſolutis vel traditis domino vel alii ejus voluntate, de impenſis extraordinariis: fortè etiam capitulum aliud de computatis & non receptis, id eſt, de his quæ debuerant recipi, & in capitulo receptorum deſcripta ſunt, ſed ſine culpa curatoris, vel adminiſtratoris, non fuerant ab ea recepta. Et in iſtis ſingulis capitulis & articulis contentis in eis habet locum concluſio, quam tamen ego modifico.

19. Primò in * conſanguineis, maximè inter nobiles & egregias perſonas: unde ſi frater vel ſoror adminiſtravit bona communia, quamvis teneantur reddere rationem claram & diſtinctam, non tamen ita ſtrictè nec ita ſcrupuloſè eſt exigenda ab eis, unde ſufficiet ſi exprimant; quantum veriſimiliter in anno expenderint pro familia, vel pro cultura agrorum, aut custodia territorii, nec adigendi ſunt ad minutam ſpecificationem, ut pulchrè decidit Panorm. *conſ.* 12. *ut clarè in* 6. *dubio. verſ. tertius caſus, lib.* 1. *ſequitur.* Socin. in *d. conſ.* 73. *circa primum, col.* 1. *lib.* 1. & in *conſ.* 40. *circa primum, num.* 2. *lib.* 4. quod

* Quid de conſanguineo.



Digitized by Google

ſanè intelligi, dummodò illud generale capitulum ſit veriſimile, & non ſit aliqua ſiniſtra præſumptio in contrarium, ſive ex qualitate rei & impenſæ, ſive ex qualitate perſonæ, aut aliunde. Item niſi ad onus ſtrictæ redditionis rationum ſuſcepta fuerit adminiſtratio.

*Quid quãdo conſtat de opere & non de quantitate impenſæ.

20. Secundò modifico * quando apparet certum opus & impenſam factam eſſe: nec commodè potuit, aut nunc non poteſt rationarius eam impenſam per minuta declarare: tunc enim ſufficiet dicere in tali, puta ædificio, tantum impenſum, idque per inſpectionem & veriſimilitudinem operis, aut per æſtimationem peritorum probare, ſecundum Bartol. in *l. qui ſub conditione. ff. de condition. & demonſtrat.* & plenius dicetur ſtatim in limitatione. 2. concluſionis ſequentis.

* Quid de eo qui analogiſta eſſe juſſus eſt.

21. Tertiò modifico in * eo cui in teſtamento vel aliàs eſſet legata vel prælegata liberatio rationum reddendarum, quia nihilominus tenetur libros & codices rationum exhibere, & reſtituere unà cum reliquis, & his quæ pervenerunt ad manus ſuas, & damna eorum quæ dolo & culpa lata fecit, vel omiſit, *l. quidam decedens. in princ. l. qui plures. ff. de adminiſt. tut. l. non ſolum. §. ſi hæres. l. fin. §. inter cætera. ff. de liberat. legata.* unde de his omnibus neceſſariò rationem reddere tenetur, non obſtantibus dicto teſtamento vel legato: Ita expreſsè decidunt Angel. in *conſil.* 175. *viſo dicto ſtatuto.* Alexand. in *conſil.* 74. *in cauſa & lite. lib.* 7. Pract. Papienſ. in *lib. ad red. ration. tutor. in ver. analogiſtas.* Franciſc. Cremen. inter conſilia Alexand. *conſil.* 62. *lib.* 4. Alex. *conſil.* 164. *lib.* 5. Carol. Ruin. *conſil.* 69. *lib.* 2. Phil. Deci. *conſil.* 349. *in fin.* Hieron. Grat. *conſil.* 23. *lib.* 1. ubi etiam in matre loquitur. In hoc autem operabitur tale legatum, quòd ſcrupuloſa ſpecificatio, vel probatio non debebit exigi, nec ratione negligentiæ, ſive levis culpæ poterit condemnari, ut eſt pulcher textus in *l. ſi ſervus vetitus. ff. de legat.* 1. Et ibi Bart. & pulchrè Salicet. in *l. cum neceſſitatem. C. de fideicommiſſ.* ubi Philipp. Corn. expreſſim vult latam culpam non eſſe remiſſam. Aymo. Cravet. *conſil.* 193. *num.* 9. Idem de eo qui promiſit & juravit non petere rationem adminiſtrationis, ſed ſtare ſimplici verbo fratris ſub ampla forma. Carol. Ruin. *conſil.* 54. *num.* 13. *lib.* 3. Ampliori tamen tractatu indiget hic locus de liberatione legata tutori vel alii adminiſtratori, ideo infrà fuſius dicam ubi opportunium erit.

* Rationarius id eſt, rationibus reddendis obnoxius, qui rationes ſuas exhibet adverſario, contenta in rationario probare tenetur.

* Praxis & ſtylus.

22. Tertia concluſio, * obligatus ad redditionem rationum illis traditis, & computatione inita, tenetur probare, quæ in illis ſcripſit ſe geſſiſſe vel impendiſſe, vera eſſe ſicut in rationario ſcripta ſunt, ſi in dubium revocentur, textus in *l. qui ſub conditione. ff. de condit. & demonſtr.* Et ſic quantum ad comprobationem contentorum in rationibus ſuis habetur pro actore, & in hoc fundatur ſtylus quo utimur in hac urbe in prætorio præſidis Pariſienſis, qui talis eſt, cùm quis puta dominus feudi vel alius agit contra ſuos, commiſſarios, vel ſuos tutores aut curatores, ut condemnentur, & cogantur offerre & exhibere librum rationum, & calculum inire: talis dominus eſt actor, quantum ad hoc, alii autem ſunt rei. Et hoc quandiu diſputatur, an illi teneantur offerre libros rationum & computare, vel non: & etiam quandiu diſputatur de admiſſibilitate rationum oblatarum, ſi fortè dominus præciſè inſiſtat non eſſe ſatisfactum exhibitioni rationum, & chartas pro rationibus oblatas peccare in forma. & non habere formam nec figuram rationis adminiſtrationis, de qua eſt quæſtio. Sed poſtquam rationibus editis & admiſſis, incipiunt legi ſive examinari, de veritate & clauſura earum quærendo, ſimul & qui eas offerunt, incipiunt eſſe veri actores, & dominus deinceps defenſoris locum obtinet; unde ſi coram auditore, ſive calculatore rationum controverſiæ oboriantur ſuper certis capitulis vel articulis, pro quibus remittuntur ad judicem, iſti habent aſſumere qualitatem actorum in redditione, ſeu verius in approbatione, verificatione & clauſura rationum, & ut dominus condemnetur illis ſtare. & omnino perinde, ac ſi agerent contraria actione mandati negotiorum geſtorum, tutelæ, vel ſimili: dominus autem qualitatem rei, ſeu defenſoris aſſumit ad earum improbationem: & ut defectivæ declarentur, tam in accepto quàm in dato, reſpectu articulorum controverſorum, utque abſolvatur ab approbatione petita per actores, ſicut ſi in actionibus contrariis conventus ſe defenderet. Et hic ſtylus in jure & ratione fundatur, quia aliud eſt ratiocinium (computum vocant) aut librum rationum eſſe nullum vel inadmiſſibilem: aliud eſſe defectuoſum.

Tunc enim nullum eſt, quando peccat in forma, ut quia deeſt inventarium (quod eſt caput & præambulum adminiſtrationis, *l. tutor qui repertorium. C. de adminiſtrat. tutor.* & exhibitio inſtrumentorum. Tunc autem eſt defectivum, quando tantum contenditur minus eſſe in recepto, vel plus in impenſa. Quandiu enim ſuper primo capite admiſſibilitatis diſputatur, ſemper ſumus in initio, quia non eſt verum liquere rationes eſſe oblatas vel exhibitas. Et ſic tandiu neceſſariò cui debetur redditio rationum eſt actor. Et qui eam debet, reus eſt.

23. Sed poſtquam ſatisfactum eſt primo capiti, admiſſæ rationes cum inventario, verum eſt dicere eas exhibitas, ſed nondum diſpunctas. In qua diſpunctione, quæ eſt ſecundum caput, rationarius eſt actor, * quia petit juſtificari capita ſuarum rationum, & reliqua prætenſa ſibi ſolvi. Is autem cui rationes oblatæ ſunt, quas impugnat, non de inadmiſſibilitate generali, ſed de inſufficientia videtur reus. Sed certè ſtylus iſte loquendi videtur inoleviſſe, ex eo quod frequentiùs contingit, rationarios non ſolum negare, ſed reliqua ſeu originalis actor petit ducenta, tunc rationabilius eſt originalem actorem manere actorem, & originalem reum manere talem: ut neglecto ſtylo præfecturæ Pariſienſis ſervatur in aliis locis, retenta primitiva qualitate: præſertim in auditorio generalium juvaminum ſeu collectarum, quas Tallias vocant: ex una tamen aut alia ſtyli forma, nihil in juris cenſura & diſpoſitione variatur, per ea quæ dixi *ſuprà in proœm. gloſſ.* 1. Probatio autem in hac materia, non ſemper exigitur per teſtes vel inſtrumenta authentica, ſed quandoque per ſyngrapha privata, quandoque per rei vel operis evidentiam, aut per alias conjecturas, arbitrio judicis approbandas, ut per Baldum in *rub. C. de fid. inſtr. col. pen. ver. uti eſt conſiderandum.* Phil. Corn. *l. fin. §. in computatione. col.* 1. *C. de jure deliber.* & ut inquit Federic. de Senis, *conſil.* 119. *nulli dubium*, jura nolunt angariare probationes, ſed contentantur his, quæ convenienter ſecundùm materiam ſubjectam haberi poſſunt.

24. Concluſio ampliatur primò, etiam in articulis impenſæ concernentibus certos articulos recepti, non impugnatos per dominum, ſed acceptatos & comprehenſos ad augmentationem ſummæ recepti, quia quamvis de contentis in illis articulis recepti, aliter non conſtet, quàm per ſcripturam ſive confeſſionem reddentis rationes in ſuis rationibus factam, tamen tenetur per legitima documenta probare contenta in articulis impenſarum ejuſdem recepti, nec poterit allegare quòd quantum ad eandem rem vel ſummam in toto debeat ſtari ſuæ ſcripturæ vel confeſſioni, tam in recepto quàm in impenſo, & quòd non poſſit pro parte acceptari, videlicet quantum ad receptum, & pro parte negari, videlicet quantum ad impenſam, niſi ſaltem dominus non velit ſe juvare articulo vel confeſſione recepti, ſed aſſumere in ſe onus probandi, illud receptum fuiſſe, vel debuiſſe recipi, perinde ac ſi nihil de hoc ſcriptum fuiſſe in rationibus,

Digitized by Google

Et ad ita dicendum moveor, non per quandam theoriam Bartol. in *l. Aurelius. §. idem quæſiit. ff. de liberat. leg.* ubi ait * confeſſionem poſſe dividi in facto ſeu capitulo ſeparato, ſive facto ex intervallo, quem omnes legiſtæ & canoniſtæ ſequuntur: quoniam eam confutabo, infra loco oportuno. Sed quia iſte adminiſtrator debuit & veriſimiliter potuit curare, ut appareat de contentis in recepto, & de cauſa recepti, vel per inventarium in quo ſumma illa in dicto articulo recepti deſignata debebat eſſe expreſſa, tanquam inventa in bonis: vel ſi erat nomen debitoris, debuit in eodem Inventario exprimi chirographum, vel aliud inſtrumentum debiti. Nec veriſimile eſt quod gratis, & niſi detegi potuiſſet, eam adſcripſiſſet in accepto.

* An confeſſio dividi poſſit?

25. Præterea citra inventarium, ſi ſuperveniat debitor offerens adminiſtratori ſolutionem, & petens apocham tenetur adminiſtrator retinere vel inſtrumentum debiti cancellatum, vel antapocham de debito. doctores *l. cum de indebito. ff. de probat. l. plures apochis. C. de fide inſtr.* & hoc ne poſſit cauſari debitor, indebitum ſe ſolviſſe, & condicere ab adminiſtratore, vel ejus domino, qui ratificavit receptionem, eo ipſo quod permiſit manere in nationibus recipientis, *l. ſi procurator. ff. de condict. indeb.* Et eas cautiones vel documenta tenetur adminiſtrator cum cæteris inſtrumentis & geſtis adminiſtrationis reſtituere domino pro ſua ſecuritate: alioquin dominus faceret eum ſecurum de articulo impenſæ, & tamen ipſemet dominus non remaneret ſecurus de articulo recepti, quia poſſet ab eo condici, quod eſſet inæquale & iniquum. Nec obſtat quod inquit Bald. in *rub. C. de fid. inſtr. collat. 9. verſ. ſequitur videre*, quod ubi adminiſtrator ſcripſit per ſe in recepto, non eſt amplius inquirendum, quia ex ſola ſcriptura damnatur, nec requiritur cauſa: Sed in expenſis requiritur expreſſio cauſæ, deinde probatio: quia Baldus loquitur, quantum ad obligandum & condemnandum adminiſtratorem, in quo ſufficit, in rationibus ſuis tantum referri receptum. Sed ſi dominus ex illa generalitate capi & conveniri poſſet, tenetur etiam cauſam, & à quo receptum, exprimere & docere, ita quod proviſum ſit ſecuritati domini. Et ſic patet, quod ubi expedit domino, debet conſtare de veritate & cauſa debiti & recepti, aliter quam per ſimplicem confeſſionem adminiſtratoris, & ad hoc tenetur invigilare adminiſtrator, eo ipſo quod ſcit ſe rem alienam adminiſtrare, & ad redditionem rationum obligatum eſſe, Quod ſi non curaverit, eſt in culpa, *fac. l. etiam, §. licet in princip. l. ſi conſtante, l. ſi maritus, in fin. ff. ſoluto. matrim.* Ideo non eſt mirum, ſi confeſſio ejus de recepto, poſſit ab illa de impenſa dividi: tametſi propter unitatem libri rationum videatur una confeſſio eodem contextu facta. * Secus in alio, puta mercatore, qui pro ſeipſo, & ad ſui inſtructionem, non ut alii rationem reddat, librum rationum conficit, ut tetigi *ſupra* §. præcedenti, *num.* 20. latius tradam *infrà tit.* 8. Ex quibus habes notabilem limitationem ad doctrinam quam ibi tradam contra omnes.

*Differentia eſt inter rationes adminiſtrantis rem alienam, & inter rationes mercatoris.

26. Ampliatur ſecundò, etiamſi rationes continerent multa alia vera & veriſimilia, etiam ſi in reliquis omnibus eſſent clarè verificatæ, excepto certo articulo impenſæ, de quo ſolùm remanſit diſceptatio: quamvis enim non modicam habeat præſumptionem veritatis, approbatione omnium cæterorum, tamen quia ex ſeparatis non infertur, & non probat hoc eſſe, quod ab hoc vel hoc contingit abeſſe, per jura vulgaria debet etiam hæc impenſa, ſi modò ſit notabilis & non modica, probari. Nec obſtat, quòd ſupra in §. præcedenti, *num.* 20. dixi libro mercatoris pro ipſo fidem adhiberi, quando in multis capitulis invenitur conformis veritati: tum quia hoc debet ſanè intelligi ſecundum ea quæ ibi & locis ibi allegatis traduntur. Tum quia longè alia ratio eſt mercatoris, qui ſibiipſi rationes conficit, quare licèt ei neglectim & quolibet modo eas ſcribere, nullamque aliam cautelam adhibere: & adminiſtratoris rei alienæ, qui non ſibi ſed domino eas conficit, & reſtituere tenetur. Unde ut de ſingulis ſufficienter ſecundum rationem rei ſubjectæ appareat, curare tenetur id, quod niſi fecerit, in culpa eſt, ut diximus in præcedenti ampliatione.

27. Concluſionem cum ſua ampliatione limito primò in his quæ ſunt * modicæ quantitatis, in quibus ſufficit juramentum rationem reddentis, ut tenet Speculator in *tit. de inſtrum. edit. §. nunc verò aliqua. verſic. 20. quid ſi executor.* Bartol. *l. Divus in fin. ff. ſi cui plus quam per legem. Falcid.* Nicol. de Neap. in *l. 1. §. officio. ff. de tut. & ration. diſtrah.* Bartol, & omnes ſcribentes in *l. fin. §. in computatione C. de jure delib.* Philip. Franc. in *cap. unico, §. fin. de cler. agrot. in* 6. Ang. Aretin. *§. fin. inſtit. de verb. obligat.* Socin. *conſil.* 40. *circa primam, num.* 2. *lib.* 2. Dicuntur autem parvæ ſive minutæ impenſæ, de quibus commodè non poſſunt parari inſtrumenta & probationes, puta quod hæc eſſent majoris ſumptus, unde propter modicitatem præjudicii, & difficultatem, & majorem ſumptum probationis ſtatur juramento. Secus in quibus quilibet diligens paraſſet ſibi probationes, ut in magnis expenſis: ita Bald. in *l. id quod pauperibus, in fin. in l. nulli. collat. 2. verſic. ſed verius eſt, C. de Epiſcop. & Cleric. in l. ſi quis pro redemptione, ad fin. C. de donatio.* æſtimavit autem Bald. in *d. l. id quod pauperibus. in fin. C. de Epiſc. & Cleric.* expenſam quinque ſolidorum eſſe modicam, ut non debeat fieri inſtrumentum, nec alia probatio parari, ſed ſufficiat juramentum & hoc uſu in omni ferè materia receptum eſt, plurium etiam conſuetudinum præſcripto ita expreſſim cavetur, ut collegi *infra* §. 95. & in hac tamen rationum reddendarum materia etiam longè major quantitas poſſet dici modica, & juramento comprobari ſecundum multiplices & varias circumſtantias, unde generaliter quæ ſunt modicæ vel magnæ impenſæ, boni judicis eſt arbitrari ex rei, actus, & perſonæ qualitate, ut tenent Angel. Phil. Corſ. in *d. §. in computatione, col.* 1. Anth. Corſ. tract. *de minimis in princip. & in collat. 3. verſic.* 16. Declaro rem ſcilicet quæ fuit adminiſtrata, ſi ſit ampla vel exigua, pretioſa aut vilis. Actum, id eſt, factum impenſæ ſi ſit veriſimile & rationabile, & commodè potuerint haberi probationes, vel ſecus. Perſonam, ſi notæ ſpectatæque fidei ſit, vel ſecus.

* Modicæ impenſæ juramento probantur.

28. Hanc limitationem ſublimito. Primò dummodò hæ impenſæ minutæ in ſcriptura rationum ſpecificentur, ſcilicet cui, quàm ob cauſam, quantum ſingulariter datum eſt, & ſic affirmatæ juramento probantur, ut voluit Joan. Andr. in *addit.* ad Spec. *de inſtrum. edit. §. nunc vero aliqua. verſ. 21. quid ſi executor.* Bartol. in *l. qui ſub conditione in fin. ff. de condit. & demonſtr.* Eſſet enim periculoſum & falſitatis occaſio dicere ſimpliciter ſine ſpecificatione ſtari juramento, ſicut magni papalardi volunt, inquit Joan. Andr. in dicto loco poſt Jacob. de Rav. referens de quodam, qui volebat ſibi credi expendiſſe duo millia in minutis diſtributionibus, aliter non declarando. Hanc tamen ſublimitationem modifica per ea quæ dicentur ſtatim in limitatione 3. *num.* 29.

29. Sublimito ſecundò, dummodo hæ impenſæ minutæ & ſpecificatæ ſint rationabiles & veriſimiles, alioquin ſi non eſſent rationabiles, ut quia non debuerunt fieri etiam probatæ, non deberent approbari. Paul. Jaſ. in *d. l. fin. §. in computatione, collat. 1. C. de jure deliberandi.* Quod ſi rectè potuerunt fieri, ſed non conſtat; imò veriſimilitudo aut præſumptio arguit factas non eſſe, & non probantur juramento: ſaltem ſi ſimul unitæ aſcendant ad magnam vel notabilem quantitatem, ſecundum Bald. *in conſil.* 117. *inter. lib.* 2. Eſt enim maxima, quòd * ubicumque de jure, ſtatuto vel conſuetudine

*Beneficiũ jurandi excluditur à contraria præſumptione.



Digitized by Google

agitur ſtandum eſt juramento alicujus, hoc intelligitur, dummodò veriſimilia aſſerat: ſecus ſi præſumptio ſit in contrarium, ſecundum Bartol. *l. inter omnes*, §. *rectè*, *num.* 3. *ff. de fur. in l. quemadmodum, in fin.* 1. *col. de agricolis & cenſit. lib.* 11. C. Ludov. Rom. *conſil.* 480. *præſentis dubitationis*, *collat. fin.* Alex. *l.* 1. §. *per procuratorem, col.* 2. *ff. de acquirenda poſſeſſ. & in conſil.* 47. *in cauſa & lite. collat.* 2. *verſ. tertia cauſa. lib.* 6. *Jaſ.* §. *ſed iſtæ, collat.* 18. *num.* 92. *Inſtit. de action.* Anton. de Petr. in *repet. l.* 1. *de jurejur. in* 71. *effectu. verſic.* 9. & 14.

* Præſumitur opus factum ab eo & ejus impenſa, qui ad hoc tenebatur.

30. Concluſio tertia limitatur ſecundò, * ſi appareret id eſſe factum, cujus impenſa rationibus infertur: tunc eo ipſo præſumitur factum opera & impenſa adminiſtratoris, ad cujus curam & officium ſpectabat hoc facere, ut eſt doctrina Bartoli in *l. cum ſervus*, *ff. de verbo. obligat.* quando id quod requirit ſumptum apparet factum, eo ipſo præſumi factum ab eo & ejus expenſis, ad quem facere ſpectabat, ſive quantum ad obligationē & actionem acquirendam, ſive quantum ad pœnam evitandam, textus in *l.* 2. *C. de alim. pupillis præſtand.* Idem Bartol. in *l. nomina*, *C. arbit. tutel.* ubi infert, ſi teſtator injunxit hæredi ſuo, ut faceret pingi certam figuram in quodam loco ſub certa pœna, & poſtea reperitur picta, ſed non apparet per quem, præſumitur per hæredem, qui ad hoc tenebatur. ſeq. Bald. in *d. l.* 2. & *in l. id quod pauperibus in fin. C. de Epiſcop. & Cleri.* ubi refert, quod ſi executor conſtitutus eſt ad ſacellum conſtruendum, & apparet conſtructum, præſumitur factum ab executore, & impenſis ſuis, & in *conſil.* 378. *ſequitur aliud lib.* 1. ubi vult hoſpitale præſumi ædificatum per eum qui tenebatur, per doctrinam Bartol. *d. l. cum ſervus*, quem ibi ſeq. Imol. Paul. Alexand. Aret. Jaſ. idem Aret. in *cap.* 1. *col.* 4. *verſ. tu autem, de judic.* & ibi Felin. *collat.* 1. *Decius collat.* 3. Franc. Curt. ſenior in *conſil.* 76. *col. pen.* Ex quibus patet, quod in hoc caſu, non tenebitur rationes reddens aliter probare à ſe vel ſua impenſa factum eſſe, quod ſanè intelligo, quando ſunt de hoc veriſimiles conjecturæ, alias ſecus, quia tunc teneretur probare à ſe vel alio pro ſe factum eſſe: ita decidunt doctores Bartol. limitat, & declarat. Joan. Imol. in *l. qui ſub conditione*, *ff. de condition. & demonſtr. ſeq.* Alexand. in *d. l. cum ſervus.* Anth. Corſe. in *repertor. in verſic. actus, in fin.* Et ita tenendum eſt, quamvis Phil. Cor. in *conſil.* 45. *licet in hoc, col. penult. & fin. lib.* 4. nitatur doctrinam Bartoli impugnare & reſtringere ad terminos *d. l.* 2. *C. de alim. pupillis præſt.* Probato autem à quo factum ſit, ſemper præſumitur ejus impenſa & pecunia. Bald. in *l. reſtituenda*, *C. de petit. hæred. l. fin.* §. *ſi in computatione, col.* 1. *C. de jure delib. ubi ad hoc alleg. l. ſi. ventri. in fin. ff. de privil. cred. ſed melius facit. l. cum proponas*, *C. pro ſocio*, & *in l. fin. C. de pig.*

31. Et quamvis de quantitate impenſæ, ad liquidum & per minuta non appareat, & fortaſſis nec rationarius minutatim per ſingula exprimere poſſit, non tamen rejicitur articulus hujuſmodi impenſæ, ex quo non eſt dubium, niſi de ſola quantitate, ſed ſatis erit probare, quòd in ea re bonus paterfamilias tantum expendiſſet: vel fiet æſtimatio per duos in tali opere peritos, ſecundum Bartol. in *d. l id quod pauperibus. in fin. facit* quod vult Bart. in *l. ſi quod ex Pamphilo*, *ff. de lega.* 2. quod licet valor rei vel quantitas intereſſe non ſit probata, tamen judex ex officio debet æſtimare, *l. ſemper.* §. *officio, in fin. ff. quod vi aut clam.* & per omnes ſcribentes in *l. unic. C. de ſentent. quæ pro eo quod intereſt.*

* Levius neque exactè expenditur ratio cum conſanguineis.

32. Limitatur ſeu modificatur tertio * in conſanguineis, à quibus ſicut non exigitur tam ſtricta ſpecificatio, ut ab extraneo, ut dictum eſt *ſupra eo. in* 2. *concluſ.* Sic nec tam ſtricta probatio, ut decidit Paul. in *d. conſil.* 12. *in* 6. *dubio. in fin. lib.* 1. *Socin. in d. conſil.* 73. *lib* 1. uti allegat Bald. in *conſil. incipiente ad primum*, quod ſecundum novam impreſſionem eſt in ordine 418. *lib.* 3. ubi Baldus dicit, quod etiam in non modicis ſtatur juramento, ſi perſonæ qualitas, veriſimilitudo & judicis motus cum hoc concurrant. Socin. tamen in *conſil.* 46. *cum in præſenti, lib.* 1. *collat.* 1. intelligit iſtud procedere quando conſanguineus, putà frater, adminiſtraſſet tantum jure fraternitatis. Secus ſi ut tutor vel curator: tunc enim vult eum teneri diligentem & exactam reddere rationem, quod verum puto hactenus, & exactius & ſtrictius teneatur, quoniam expreſſa & ſolemnis obligatio, forma & vis publici officii magis obligant, & plus operantur, quam privatim ſuſcepta negotiorum geſtio: quod intelligo niſi illi, quorum bona adminiſtravit erant minores, quorum tutelam vel curam ſuſcipere, vel providere tenebatur: tunc enim puto non debere eum in aliquo relevari, nec melioris conditionis eſſe, pro eo quod neglecta contra jus qualitate tutelari, & authoritate judicis, adminiſtrationi ſe immiſcuit privatim, ratione conſanguinitatis tantum, ut liquebit per ea quæ tradam *infra num.* 99. Puto tamen hanc limitationem & illud dictum Baldi, nedum poſſe verificari in adminiſtrante bona majoris jure fraternitatis: Sed & ſi bono judici æquum videri poſſit, in adminiſtrante bona minoris nomine tutorio vel curatorio, licet non ita promptè & faciliter propter vinculum ſacramenti & publici officii.

33. Limitatur ſeu modificatur quartò in eo cui rationum reddendarum prælegata eſſet liberatio, non enim teneretur rationem ponere, nec probare, niſi hactenus, ut dolus & lata culpa ab eo excludantur, ut *ſupra ea. gloſſ. ad fin.* 2. *concluſ. num.* 20. & latius infra §. 99. & ſecundum Phil. Deci. cui totum quod debebit legatur, liberatur etiam à dolo in omittendo. Ita Deci. *conſil.* 178. *conſil.* 192. *conſil.* 148. *collat. ult.* Ego verò in 2. *annot. ad Decium d. conſil.* 178. opinionem ejus in hoc reprobavi, tenendo communem ſententiam, de qua *ſupra ea. gloſſ. num.* 21.

* Juratur in litem adverſus eum qui non conficit vel non exhibet librum rationum.

34. Quarta concluſio, contra eum qui non conficit, vel non exhibet librum rationum, juratur * in litem, textus in *l.* 1. §. *officio. ff. de tutel. & ration. diſtrahend.* qui licet loquatur in tutore, habet tamen locum in omni adminiſtratore ſecundum omnes doctores ibi Socin. *conſil.* 46. *cum in præſenti lib.* 1. cum aliis allegatis. *ſupra eod. concluſ.* 1. *circa med.* quoniam, ut notat Baldus poſt Ray. de For. in *d.* §. *officio.* ita * præſumitur contra illum qui non fecit librum rationum, ſicut contra illum qui non fecit inventarium, qui enim non facit id, ad quod ſcit, vel ſcire debet ſe teneri, ratione officii, ſive publici ſive privati, eo ipſo eſt in dolo ſaltem præſumpto, *l. ſi procuratorem.* §. *dolo. l. dolus. ff. mandati, l. dolo. ff. ad legem Falci.* unde ſicut non faciens inventarium eo ipſo convincitur de dolo, & propter dolum & difficultatem probationis tenetur ad omne id quod intereſt, declarandum per juramentum in litem veritatis, quod adverſario defertur per judicem præmiſſa taxatione, pro perſonarum & negotii qualitate, ſecundum ea quæ leguntur & notantur in *l. in actionibus, ff. de in lit. jurando in l. ſi quando, C. unde vi. cap. fin. de his, qui vi metus vt. cauſa, textus eſt in l. tutor qui repertorium, in princip. C. de admi. tutor.* Idem juris eſt in non conficiente, vel non exhibente cum effectu computationis & plenæ examinationis librum rationum, & ultra doctores ſupra allegatos ita expreſſim decidit Bartol. in *conſil.* 150. *cum prædicta. Ang. in conſil.* 277. *tutor alimentavit. ad fin.* ubi loquitur in voluntario negotiorum geſtore. Ludovic. Rom. *in conſil.* 518. *quo ad primum*, ubi loquitur etiam in matre relicta domina & uſufructuaria.

* Ita præſumitur contra non facientem librum rationum, ſicut contra non facientem inventarium.

35. Et hoc nedum procedit in eo qui nullum penitus inventarium, vel librum rationum fecit: ſed qui obſcurum, ita quod non poteſt apparere de rerum quidditate & valore, vel de quantitate reditus & impenſæ, nec ratio diſpungi aut concludi poteſt, ut in inventario tradit Bartol. in *d. l. tutor qui. in princip. collat. pen. num.* 18. & in rationibus Petr. Ancharan. *in conſil* 316. *in cauſa quæ vertitur*, ubi concludit, ſtandum juramento filii

Digitized by Google

*quæ vertitur*, ubi concludit, ſtandum juramento filii de reditibus poſſeſſionum ſuarum contra matrem quæ eas adminiſtraverat, ſed rationes redituum paſſim & perfunctoriè reddiderat, ut non poſſet apparere, acceptæ an datæ, probè referrentur. * Ex quibus patet, quàm ſit legalis & jure optimo fundata practica curiarum Galliæ, quæ eſt, ut commiſſarius appoſitus, fortè prædio in vim garantigiæ prehenſo, ſi non edat nec reddat rationem creditori, condemnetur nomine proprio ad ſolvendum, quod creditori debetur, propter quod facta eſt executio, nec hoc caſu locus eſt delationi juramenti, quum res ſit liquida. Si autem rationem non reddat creditori, ſed domino prædii, quoniam fructus & cæteri reditus non ſunt liquidi, ſtabitur de illis juramento domini, taxatione a judice præmiſſa, attenta qualitate fundi, & ubertate anni.

* Praxis.

36. Quarto quæro, cùm plures ſunt adminiſtratores, an ſinguli teneantur in ſolidum? Hæc quæſtio latiſſimè patet, & tractatur per Bartol. in *l. cum alicujus, ff. de negot. geſt. in l. eadem. quæſt. 6. ff. de duobus reis.* Imol. & alios ibi poſt eum, per Aretin. in *conſil. 29. diligenter*, *conſil. 66. viſo puncto*. Et ne nimium extra materiam hujus §. divertam, ſolum dicam de commiſſariis deputatis adminiſtrationi rei, vel rerum prehenſarum: In quo concludo, quòd hi * curatores judicis authoritate deputati (cùm habeant munus authoritate publicum, licet utilitate privatum,) tenentur ſinguli in inſolidum, ſicut & ſinguli poſſunt agere, & gerere in ſolidum. Textus eſt in *l. 2. in fin. cum l. ſeq. ff. de curat. bon. dan.* niſi in ipſa commiſſione eſſet diviſa adminiſtratio, vel aliter cautum, *d. l. 2. §. ſi plures.* unde ſive feudo prehenſo, ſive pignoribus pro executione rei judicatæ, vel garantigiæ captis, ſive aliis bonis quacumque cauſa ad manum juſtitiæ poſitis, deputati ſint, idem eſt dicendum: & erit in electione domini, ſive ejus cui reddenda eſt ratio, quemvis maluerit etiam eum, qui nihil geſſit eligere & compellere, nec poterit opponere beneficium ordinis, ſive executionis, nec diviſionis, quæ non habent locum hoc caſu: *textus in d. l. 2. in fin.* Aretin. in *d. conſil. 29. col. 4.* habebit tamen facultatem & dilationem conſortes ſommandi: & ſi ſolus ſatisfacere paratus ſit, habebit beneficium cedendarum actionum, quod nunquam denegatur, *l. in creditore, ff. de evictiõ.*

* Commiſſarii tenẽtur ſinguli inſolidum.

37. * Secus ſi à domino feudali, ſive judice, ſed ſua tantum privata authoritate committerentur: tunc enim nullum publicum gerunt officium, ſed privatum, & idem juris eſt, ac de procuratoribus à privato commiſſis, ut non teneantur in ſolidum, ſed tantum pro parte. Et hoc niſi ex qualitate rei, vel aliis circumſtantiis appareret, datam eſſe poteſtatem cuilibet eorum in ſolidum adminiſtrandi: tunc etiam in ſolidum ſinguli eſſent obligati ad ſolidam adminiſtrationem, & ratiocinia, idque ex natura actus tacitè venit, quamvis non ſit in commiſſione expreſſum. Bartol. in *l. ſi plures de curatore bon. dando & in l. 1. §. ſed ſi duo. ff. depoſiti.* Quod autem dixi inter curatores judiciaria authoritate conſtitutos, non eſſe locum beneficio ordinis; Limitatur per textum in *d. l. 2. in fin.* in eo qui invitus per ſuperiorem conſtitutus eſſet, una cum alio qui ſolus geſſit, tunc enim prius debet urgeri & executi qui geſſit: & qui non geſſit non tenetur niſi in ſubſidium, ut gloſſ. fin. in *d. l. 2.* Aliam differentiam adduco inter curatores judice authore commiſſos, & deputatos à privato. Illi enim tam ad afferendum librum rationum, quàm ad calculum ponendum & reliquum ſolvendum, vel a levato nedum pignoribus captis. Sed etiam ſtatim vel ſine ulla bonorum & mobilium diſcuſſione, per captionem & incarcerationem perſonæ compelluntur. Hi autem ſolum via actionis compelluntur, quamvis in ea propter ſubjectam materiam ſummariè procedendum ſit.

* No. differentiam inter adminiſtratores deputatos à judice vel à privato.

38. Adverte * tamen quòd hujuſmodi curatores à judice deputati, non poſſunt in primo congreſſu, & præcepto de offerendo libro rationum ſtatim carceribus mancipari, ſi non tradant, ſicut fit in debitore ſub ſigillo authentico; ad certum & liquidum debitum obligato, ut dicemus infra §. 166. Sed prius debent coram judice vocari ad offerendum computum, ſive librum rationum. Et ſi non compareant, datur defectus, atque iterum ſuper illo defectu ad finem afferendi rationes citantur: qui ſi adhuc contumaces ſint, datur ſecundus defectus. Et virtute horum duorum defectuum debitè obtentorum, & per tres dies vel aliud, pro fori conſuetudine moderatum tempus dilatorum, ſi interim nulla ſint comparatione circumducti, viſa etiam commiſſione, condemnantur abſentes, & inauditi, ad rationem reddendam, & librum rationum afferendum, etiam per capturam, ſive incarcerationem perſonæ, & in expenſis defectuum. Quòd ſi ſive carcerati, ſive non, adhuc librum rationum non offerant, duo alii defectus exiguntur, ut ad ſummam actori debitam, vel in id quod ejus intereſt, juramento in litem (præmiſſa taxatione) probandum, proprio nomine condemnentur, & ad manendum in carcere, uſque ad ſatisfactionem. Et adverte quòd hujuſmodi coërcitio perſonalis per carcerationem, non debet fieri pro expenſis litis vel defectuum, ſed ſolum pro principali obligatione. Quòd ſi à principio vel poſteà refuſis defectuum expenſis compareant, & confiteantur ſe commiſſarios fuiſſe, vel id conſtet ex actis, datur eis una vel duæ dilationes, ad afferendum librum rationum, quibus lapſis ad hoc compelluntur per incarcerationem perſonæ. Et ſimiliter ad ſolutionem reliquorum, poſtquam liquidata ſunt. Si autem à principio negarent commiſſionem ſuſcepiſſe, & de hoc per acta nõ conſtaret, tunc partes ſuper contrariis factis ad articulandum & probandum regularentur, ſicut in lite & proceſſu ordinario. Et hæc obiter circa ſtylum dixiſſe ſufficiat. Ex his apparet longè magis ex re patroni eſſe feudo prehenſo curatores judicis, quàm ſua tantum privata authoritate deputari.

* Praxis.

39. Quinto juxta hæc quæro, ſi alter ex commiſſariis qui nihil geſſit; ſed de ſocio gerente confidit, pro rationibus reddendis, & reliquis ſolvendis fortè jam captus & incarceratus fuit: an poſſit ei aliqua via juris ſuccurri? Reſpondeo, triplici * via: Prima ſatisfaciendo actori mediante ceſſione actionum, & ſic ſtatim liberabitur. Et dictum ſocium ceſſis actionibus per incarcerationem perſonæ, vel o levato urgebit & compellet, ſicut fieri potuiſſet à domino. Secunda, interpellando & requirendo eum qui adminiſtravit ad reddendas rationes vel ſe exonerandum, & ad hoc poterit habere brevem dilationem, ſine alia retardatione proceſſus. Et poterit ad hoc coram eodem judice, & per eandem viam, & capturam perſonæ, per quam compellitur, urgere ſocium qui ſolidum adminiſtravit, *arg. l. 2. C. ubi cauſæ fiſcales.* Et hoc judicis officio, etiam ſine ceſſione actionum actoris, etiam ceſſante cautione, qua adminiſtrans ſpecialiter obligatus fuerit, non gerenti ad omne onus rationis reddendæ, eumque exonerandum, & indemnem reddendum, prout ſolent ſibi cavere, qui omnem adminiſtrationem ſociis relinquunt. Tertia, ex æquitate, *l. unde quæritur, ff. commodati.* quòd offerat actori, & requirat illum qui geſſit ſuo periculo, & impenſis urgeri & compelli, & ad hoc offerat & ſubminiſtret impenſas. Hoc enim remedium debet admitti, & habet locum etiam ubi ceſſat beneficium ordinis, ut notant Bartol. Bald, Paul. in *d. l. unde quæritur.* Paul. in *d. l. ſed Julianus, ff. ad Macedon, & in l. pro parte in fin. ff. de in rem verſo.* Et nominatim quòd habet locum in caſu noſtro in terminis *d. l. 2. in fin. ff. de curat. bonis dando* decidit ibi Bartol. *& in l. duobus. §. vel duob. qu. 7. in fin. ff. de duobus reis*, quod ego intelligo, dummodo id fiat cum ſecuritate actoris, & ſine aliquo ejus incommodo, unde is qui non geſſit, hoc prætextu non liberabitur à carcere, niſi alter qui geſſit ſit

* Triplici viâ ſuccurritur ei qui ex pluribus ſolus convenitur.

Digitized by Google

ſolvendo, & ſit captus vel cœperit quod rationum redditio expoſcit facere, ita ut æquè plenè ſit conſultum actori. Vide quæ ſuper hoc remedio latius dixi *infra tit.* 15.

40. Sexto quæro an hi commiſſarii debeant habere dilationem ad prius vocandum, aut denunciandum proprietarios, quos vocant dominos utiles, quàm rationem reddant? Videretur quod ſic, cum eorum interſit, vel intereſſe poſſit. Igitur ut notatur *in l. denuo quoque, ff. de re judic.* breviter dico quod non, ſi illi non intercelſerint, ſeu ſeſe non oppoſuerint, nec ſint in aliqua lite vel inſtantia contra dominum. Quia commiſſarius nullum habet jus nec cauſam ab eis, & ſic non poteſt allegare prætenſum jus tertii, præſertim conventus ab eo, cui perſonaliter obligatus eſt. Tum hoc caſu jus tertii non eſt manifeſtè excluſivum juris agentis: & nihil impedit, quin ſine retardatione legis & redditionis rationum, vocet aut denunciet quos velit. Amplio etiamſi commiſſarius iſte eſſet colonus veteris poſſeſſoris, cui prius obligatus erat, quia non convenitur ut colonus, nec ut ipſe, ſed tanquam commiſſarius: & præcisè obligatus ex cauſa quæ præcedentem cauſam ipſo jure extinguit & reſolvit, *l. ex vectigalis, ff. de pignor.* & patet infra §. 50. Secus ſi poſſeſſor ille ſe oppoſuiſſet & eſſet in lite, quia tunc dominus debet ſimul eos, ſeu omnes collitigantes vocare, aut dilationem reo ad hoc concedere: ex quibus dicitur quæſtio, quàm vidi in facto; Dominus caſtri Ruſi poſt biennium à prehenſione feudi ex defectu hominis vocat in jus per ſe procuratorem vel ceſſionarium ſuum feudi commiſſarium ad redditionem rationum, qui paratum ſe offert, vocando proprietarium. Dominus vel ejus ceſſionarius replicat quod nulli ſunt, quia nullus apparet vaſallus, reus condemnatur reddere rationes ad onus, quod actor oneravit eum, erga proprietarios, & alios, appellat, Confirmatur ſententia per Ballivum de Berry apud Yſſodunum. Reus rurſus appellat ad Senatum Pariſienſem. Reſpondi benè judicatum, & quod ſuperflua erat replica illa actoris.

## SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Patronus non poteſt conveniri ad reſtitutionem fructuum vel redditionem rationum, quando commiſſarii fuerunt deputati.*
2. *An patronus teneatur commiſſarios apponere ad hoc ut valeat prehenſio ex capite hujus §.* *Quando* copula *inter orationes requirat concurſum.*
3. *Valet prehenſio, etiam non appoſitis commiſſariis.* *Copula, &, repetit verbum præcedentis orationis, ſeu copulati.*
4. *Quamvis nulli commiſſarii appoſiti ſint feudo prehenſo, tamen vaſallus ejus adminiſtratione privatus eſt, niſi conſentiente patrono.*
5. *Debet patronus vaſallo notificare deputationem commiſſariorum in prehenſione facta ex defectu catalogi.*
6. *Patronus poſt notificationem non poteſt hujuſmodi commiſſarium deſtituere invito vaſallo.*
7. *Commiſſarius poteſt invitus conſenſu partium deſtitui.*
8. *Quibus obligentur commiſſarii ad ratiocinia.*
9. *Utrum commiſſarii teneantur de levi culpa? Solutio quod ſic.*
10. *Novus intellectus.* §. eſt præterea. in l. Prætor ait. D. de bonis authorit. judicis poſſidendis.
11. *In caſu hujus §. patronus qui non adhibuit commiſſarium, nec paſſus eſt vaſallum colere, tenetur ei rationem reddere, etiam de levi culpa.*
12. *Intellectus* l. in venditione. & l. Prætor ait. D. de bon. authorit. judicis poſſiden.
13. *Patronus qui commiſſarios adhibuit, non tenetur de aliquo, nec principaliter nec in ſubſidium.* *Tenetur tamen ſi dolo malo adhibuit.*
14. 15. 16. *Patronus circa electionem & deputationem commiſſariorum non tenetur de levi culpa, ſed ſolum de dolo & lata.*
17. *Si prehenſio ſit injuſta, tenetur patronus nomine proprio ad redditionem rationum, & etiam ad omnia damna & intereſſe vaſalli.*
18. *Quod eſt intelligendum de intereſſe propinquo. Pulchra diſcretio intereſſe propinqui & remoti.*
19. *Mora magis aſtringit, quàm alia culpa.* *In caſu quo prehenſio feudalis declarata eſt nulla, non tenetur patronus de caſu fortuito, qui alias æquè acidiſſet.*
20. *Quid ſi patronus non adhibuit commiſſarios, ſed feudum locavit.*
21. *Differentia inter colonum & commiſſarium.* *Pactum appoſitum in commiſſione, ut non teneatur curator ultra certam ſummam, non valet, nec relevat contra omnes ad quos res ſpectat abſentes: Secus in pactis concernentibus qualitatem & modum exactionis.*

## GLOS. VII. IN VERBO.

### *Le Commiſſaire.*

*Commiſſarius feudalis ſtatim catalogo tradito per vaſallum, cogitur ei rationem reddere.*

1. VULT textus ſtatim catalogo* tradito curatorem feudi teneri, & poſſe compelli ad redditionem rationum: & hoc ipſo jure: nec opus eſt alia levatione manus dominicæ, ut diximus *ſupra eo. gloſſ. 3. quæſt. fin.*

Ex hoc textu notatur 1. Quando curator fuit deputatus feudo, vaſallus non poteſt agere contra patronum ad reſtitutionem fructuum vel rationem eorum, ſed ſolum poteſt agere contra curatorem, ſive judicis, ſive privata domini authoritate tantum commiſſus fuerit. Et idem dicendum ſi vaſallus prætendat deteriorationem prædiorum, aut ædificiorum feudi, vel jurium ejus perditionem. Ratio infrà patebit. Si verò nullus curator deputatus fuerit, rectè eorum

omnium

Digitized by Google

Diſtributio dicendorum.

omnium nomine convenietur patronus.

Ut* quàm ordinatius & brevius procedam ad reſolutionem uberrimæ hujus materiæ curatorum feudalium: divido eam in tres partes principales. Prima reſpicit deputationem curatorum. Secunda eorum obligationem. Tertia obligationem patroni. Circa primam jam ſatis dictum eſt, hos curatores deputari poſſe à ſolo patrono, ſuâ privata authoritate, ſive feudum prehendatur ex defectu clientis, ſive ex defectu catalogi: quamvis civilius & utilius faciat cum judicis authoritate.

* Commiſſarios utrum apponere teneatur patronus feudo prehenſo.

2. Sed quæro * an teneatur patronus apponere curatorem feudo prehenſo? Reſpondeo, ſiquidem ex defectu clientis, certum eſt quòd non: quum tunc faciat fructus ſuos, in merum & perpetuum damnum deficientis clientis. Siverò ex ſimplici defectu catalogi, ut hîc, ſecus videtur: tunc per hunc textum qui copulativè loquitur ibi, *Peut ſaiſir ledit fief, & y commettre commiſſaires*, poteſt inquit textus prehendere & commiſſarios apponere. Et ſic * non videtur conſuetudo permittere unum ſimplex, ſed unum copulatum, ſive qualificatum. Igitur non poterit hoc caſu patronus ſimpliciter prehendere, ſed tenebitur etiam ſimul curatores apponere: alioquin non ſervabit formam ab hac conſuetudine præſcriptam, hîc enim ponitur copula inter duas orationes, ſcilicet poteſt prehendere, & commiſſarios apponere: quæ ponuntur reſpectivè, quia altera, videlicet hæc, commiſſarios apponere, non venit principaliter propter ſe: ſed acceſſoriè, & per modum accidentis, ſeu qualitatis ad præcedentem. Patet, quia appoſitio curatoris rei prehenſæ accedit in conſequentiam prehenſionis; imò videtur ejus pars: igitur ſtat propriè & copulativè, & requiritur concurſus utriuſque, ut eſt theoria Bartoli, quem omnes ſequuntur in *l. ſi is, qu. ducenta. §. utrùm, col. fin. ver. tertio caſu. ff. de reb. dub.* Et maximè quum iſta conceſſio incipiendi à prehenſione reali, ſit contra jus commune, & reſtringenda, ut procedat demum dato concurſu omnium copulatorum ſimul, ut in ſimili vult Jaſon. *in l. 1. col. 3. ff. de juſtit. & jure*, & latius Imol. Cardin. in *Clement. in pleriſque. de elect.* quos ſequitur Socin. *conſ. 33. circa præſentem, col. 3. lib. 3.* præterea iſta particula de appoſitione curatorum, eſt copulativè appoſita in favorem clientis & non patroni: patet quia hoc caſu fructus non debentur patrono, nec illius intereſt, ſed ſolius clientis, cui talis curator obligatur ad redditionem rationum. Igitur dum conſuetudo addit curatorum appoſitionem, intendit ſoli clienti, & non patrono conſulere & providere. Et per conſequens utrumque copulativè fieri debet, nec poteſt patronus uti beneficio conſuetudinis, niſi ſervata ejus forma & qualitate, juxta notata Bartol. in *l. 1. §. ait Prætor. per illum text. ff. ne quid in loc. publ.* Ang. in *l. Prætor ait. §. docereque, per illum text. ff. vi bonor. raptor.* Bartol. Jaſon in *l. ſi extraneus, in fin. de conditione cauſ. dat.* Philipp. Decius in *l. fin. col. 12. C. de edict. divi Adri. toll.* nec conſequenter prehendere ad ſui commodum, niſi etiam curatores apponat, ad ſecuritatem & commodum clientis.

* Copula inter orationes quando requirat concurſum.

3. Iſta valde urgent: puto tamen patronum ad hoc non teneri præcisè, nec prehenſionem eſſe nullam, ſed validam: imò efficacem quamvis nullum curatorem appoſuerit: inconſultè tamen facit hoc omittendo; quia tenebitur ipſe fructuum & deteriorationis feudi (ſecundum quod ſtatim dicam) rationem reddere, unde ſi hoc onus velit evitare, & ſic cauſativè, tenetur curatores apponere. Hæc enim verba hujus §. diriguntur ad patronum, & utrumque copulatum, ſive utraque oratio ponitur in mera ejus facultate: patet in verbo *poteſt*, quod per copulam, * *&*, (quæ eſt verbi orationis præcedentis repetitiva, *l. ea tamen adjectio. ff. de leg. 3.*) cenſetur repetitum in conſequenti copulata oratione: unde perinde eſt, ac ſi dictum eſſet, poteſt prehendere, & poteſt commiſſarios apponere. Et ſic * omnia ſunt in mera patroni facultate, per notata *ſuprà §. 1. gloſſ. 3.* Et verum eſt illam orationem eſſe appoſitam ad utilitatem clientis; ſed non ad aſtrictionem patroni, cùm in ejus voluntatem & facultatem conferatur.

* Copula, & repetit verbum præcedentis orationis, ſeu copulati.

* poteſt, verbum meræ facultatis.

Et ne fortè * formularii quidam practici, ſed juris imperiti, hanc meam reſolutionem, & plures ſequentes quæſtiones irrideant, dicentes illam clauſulam, curatorum apponendorum, eſſe ad incommodum vaſalli, quoniam (ut ipſi, niſi quod viderunt accidere, in praxi nihil eſſe putant) ſi dominus non apponat feudo prehenſo curatores, licebit vaſallo adminiſtrare feudum, & illo uti gaudereve ut prius: & ſic dum quæro an patronus prehendens teneatur curatores apponere, tam frivola ſit dubitatio, ac ſi dubitaretur, an teneatur jure ſuo uti, & ut vaſallo rigorem ſervare, eumque moleſtare. Similiter dum laborioſè veſtigo, cujus culpæ rationem reddere teneatur patronus, qui curatores non adhibuit: quaſi inaniter torqueat, utpote adminiſtratione non ſublata vaſallo, niſi per actualem curatorum appoſitionem, ut vulgo putant.

4. Quibus cunctiſque ut obiter ſatisfaciam, dico non eſſe verum, clientem habere feudi prehenſi adminiſtrationem, donec curatores deputati ſint: imò eo ipſo quòd prehenſio facta eſt, ſive manus injecta, ſtatim feudum eſt redactum ad manum domini, & adminiſtratio omnis, imò etiam poſſeſſio ſublata, & interdicta vaſallo, & tranſlata in dominum: cui licet per ſe vel ſuos feudum exercere, ita quod etiam nullo commiſſario adhibito, non licet clienti ſe immiſcere feudo. Et hoc niſi expreſsè vel tacitè ſub manu ſua permittat clienti colere, fructus colligere, & aliter adminiſtrare feudum. Et intelligo dominum tacitè id permittere duobus concurrentibus. Primò, quòd non deputet curatorem, nec per ſe, nec per ſuos ſe immiſceat de cuſtodia & adminiſtratione feudi. Secundò, quod ſciat nihilominus vaſallum eo uti, & adminiſtrare, & eum aliter non prohibeat, ſed ſciens patiatur. Et his caſibus, illam quæſtionem de ratione culpæ non diſputo. Sed tum quum patronus noluit clientem accedere feudo prehenſo, ſed ei expreſsè interdicit, ſive verbo ſive facto: puta domeſticos ſuos mittendo ad illud in ſolidum gubernandum nomine ſuo, nec tamen aliter providet de certis commiſſariis, tunc enim, ut patet per ea quæ infrà dicam, multum intereſt vaſalli idoneos curatores conſtitui: id tamen ſi vaſallus non conqueratur remanet in mera facultate patroni ut dixi.

5. Unde infero, * quòd quamvis ab initio curatores non conſtituerit, poteſt tamen quomodocunque libuerit durante prehenſione conſtituere, ſive per ſe, ſive per judicem: dico tamen quòd ſicut tenetur debitè notificare vaſallo ſuam manus injectionem, ut dixi ſuprà *quæſt. 1. gloſſ. 4. in princip.* alioquin effectus prehenſionis non aſſequetur: ita tenetur debite notificare curatorum deputationem, quomodocunque illam faciat, vel fieri faciat, alioquin non conſequetur in præjudicium clientis effectus, quos ex curatorum deputatione intendit & poſſet aſſequi, puta relevationem ab onere reddendi rationem fructuum, & cuſtodiæ feudi, ex defectu catalogi prehenſi. Si enim eſſet prehenſum ex defectu clientis, ad nullum effectum prodeſſet notificatio deputationis curatorum, quia tunc nulla commoda feudi pertinent ad vaſallum. Et hoc niſi ad aggravandum culpam & pœnam vaſalli ſi fortè dictos curatores turbaverit vel expulerit. Et eadem facultatis ratione puto, quod poterit limitare officium & commiſſionem curatoris, tam in rebus vel negotiis, quàm in tempore. Et commiſſione finita, morte, vel tempore, poterit per ſe vel ſuos, ſi velit adminiſtrare, & conſequenter ab eo tempore ad rationum redditionem per ſe ipſum obligari, vel adminiſtrationem ſub manu ſua concedere clienti, vel novum curatorem deputare, id notificando clienti ut dixi.

* patronus non tenetur curatores deputare feudo, niſi quando vult; tenetur tamen eam deputationem notificare.

6. Sed quæro in caſu hujus §. deputavit curatorem,

* Patronus non deſtituit curatorem invito vaſallo.

idque notificavit clienti, *ut dixi utrum poſſit curatorē etiam invitum deſtituere, non vocato vel invito vaſallo? Videtur quòd non, cùm per deputationem & notificationem, geſtum ſit negotium ſive mandatum inter curatorem & clientem, & jam uterque viciſſim in alterutrum obligatus ſit, ſecundùm naturam actus, puta curator ad probè gerendum, cliens ad ſumptus reſtituendum. Et hæc veritas, nedum ſi judice authore deputatus fuit, ſed etiamſi ſola authoritate patroni, quia ex quo ſemel conſenſu patroni contractus eſt geſtus inter clientem & curatorem, non poteſt patronus illum diſſolvere, & hoc niſi ex cauſa, puta ſi talis curator colluderet cum cliente, eique fructus vel reditus feudi reſtitueret: tunc enim cauſa cognita per judicem removeri poteſt; & in id quod patroni intereſt condemnari.

* An curator invitus deſtitui poſſit?

7. Sed an * ipſe curator invitus, de conſenſu patroni & clientis, etiam prehenſione durante, poſſit ſine alia cauſa deſtitui, & ad rationes reddendas, & reliqua ſolvenda ipſis partibus, vel novo curatori adigi? Et clarum eſt quòd ſic, ſi ſit deputatus ſine judicis authoritate, quemadmodum liberè & quandocunque poteſt quivis procurator revocari, vel negotiorum geſtor prohiberi. *l. cum precario. ff. de prec.* ſumptus tamen, & indemnitatem ei præſtando. Si autem ſit commiſſus à judice, vel judice authore, ſecus videtur, per regulam *l. nihil tam naturale ff. de regul. jur. cap. 1. extra eodem.* hinc volunt Guil. Alberic. Bart. Jaſon in *l. fin. in fin. ff. de offic. procu. Cæſar.* quod damnum illatum debitori, ad inſtantiam creditoris, non poteſt communi conſenſu partium amoliri, ſine judicis authoritate. Et in ſimili Petr. Ancharan. *conſil. 340. viſo themate. ad fin.* quod ſequeſtrum judicis authoritate factum, non poteſt ſine ejuſdem licentia à partibus etiam concordantibus tolli. Et decidunt Angel. Jacob. de ſancto Geor. Socin. in *l. neque impuberes. §. 1. ff. de in jus vocan.* quod cuſtos carceris, non poteſt debitorem ad inſtantiam creditoris carceratum liberare, ſine mandato judicis. His non obſtantibus, puto indiſtinctè poſſe invitum liberè ſine cauſa, ac ſine judicis mandato removeri, quia regula *dict. l. nihil naturale*, & præallegata procedunt in his, in quorum conſtructione erat neceſſaria judicis authoritas, unde regulariter eſt neceſſaria in diſſolutione. *Authentic. contra ſi filii. in fin.* & ibi Bart. *C. de repud.* Secus in aliis, ſecundum Bartol. in *l. haredes palam. §. ſi quis poſt. ff. de teſtament.* Deci. in *d. l. nihil tam naturale.* ut hic ad conſtitutionem hujus curatoris non erat judicis authoritas neceſſaria, ut ſæpè dictum eſt. Præterea allegata in contrarium procedunt in actu principaliter & radicaliter fundato, & dependente à juriſdictione publica & judicis authoritate. Nos autem loquimur in prehenſione feudali, quæ dominicalis eſt & juris privati. Et in deputatione commiſſariorum, quæ etiam per ſe & principaliter fundatur, & dependet à feudali poteſtate & facultate patroni, judicis autem authoritas nonniſi acceſſoriè, & per modum ſimplicis confortationis interponitur, ut patet per notata *ſupra §. 1. gloſſa quarta, quæſtione tertia.*

* Commiſſarii quibus obligentur ad ratiocinia.

8. Venio ad ſecundam partem, circa obligationem horum curatorum. Quæro primo * quibus ex geſtione obligentur ad ratiocinia & reliqua? Reſpondeo, aut ſunt deputati feudo prehenſo ex defectu clientis, & tunc ſoli patrono obligantur, ejus enim ſolius negotium ſuſcipiunt, & gerunt, quum feudum exerceatur ad commodum ſolius patroni, & in irreparabile damnum vaſalli: unde in geſtione ſua nullo modo conveniri poſſunt à cliente, etiam poſtquam in fidem admiſſus eſt, niſi actionibus ceſſis à patrono, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſa octava. num. quinquageſimo-ſexto.* Si quid tamen de dolo malo commiſerint, poſſunt actione de dolo, vel alia congrua ex delicto, vel quaſi, conveniri a cliente, ſicut extranei delinquentes: unde idem eſt dicendum in nudo executore ad certum actum, puta ad prehendendum vel diſtrahendum, qui ex actu obligatur actione mandati, vel negotiorum geſtorum, illi ſoli cujus negotium exequitur, non autem illi cujus res prehendit vel diſtrahit: cum quo non contrahit nec quaſi. Ex dolo tamen teneri poterit, ſicut quilibet delinquens. *l. ſi pignora. ff. de exactione & tenet gloſſ.* Alberic. Bartol. Bald. Angel. in *l. 3. §. interdum. ff. de negotiis geſtis. & in l. ſi tibi mandavero. §. curator. ff. mandati.* Aut ſunt deputati feudo ex defectu catalogi prehenſi. Et tunc obligantur, tam patrono quam clienti, & utrique directis actionibus, prout ad quemque eorum negotium ſpectat: unde quandiu durat dicta prehenſio, non poteſt conveniri à cliente, niſi de conſenſu patroni, ſed à ſolo patrono: cui vel novo curatori nomine patroni recipienti, poſt revocationem ſui factam conſenſu clientis, vel ſine ejus conſenſu ex cauſa & authoritate judicis, vel alias commiſſione finita tempore in ea præfixo, vel morte, ipſe curator vel ejus hæres tenetur rationem reddere, & reliqua reſtituere, & non clienti, ad quem non pertinet quandiu prehenſio durat. Sed reſoluta prehenſione tenetur reddere clienti & non patrono, ad quem amplius non ſpectat, vel ſi jam rationes reddiderit patrono, vel novo curatori, patronus vel novus curator ejuſdem tenetur rationem reddere clienti.

* Commiſſarii feudales utrū teneantur de levi culpa?

9. Secundò quæro, an hujuſmodi curatores teneantur etiam * levis culpæ rationem reddere? Videtur quod non, per *l. Prætor ait. §. eſt præterea. ff. de bonis aut. judic. poſſid.* ubi eſt textus rotundus in clauſula, eadem cauſa eſt in curatoribus, nam & iſti tenentur ut creditores, referendo verbum creditores ad creditores miſſos: & non ad creditorem conventionalem, prout gloſſa & omnes doctores ibi intelligunt: & certè ipſa ſeries textus phraſis & numerus ſermonis ita videtur referre, & idem tenet gloſſa & doctores in *l. 2. in ver. rata habebuntur. ff. de cur. bonis dando. gloſſ. & ſcrib. in l. 1. ff. de pignor. actio.* Bartol. Ang. Imol. Paul. *in l. ſi finita. §. ſi quis damni. ff. de damn. infect.* Et eſt opinio omnium, quæ & maximè procederet in curatoribus invitis ex cauſa factis, *argum. l. 8. in fin. ff. de curat. bon. dando. l. ſi fidejuſſor. §. ſi neceſſaria. ff. qui ſatiſda. cog.* In contrarium facit communis regula quod tutor, curator, & generaliter omnis adminiſtrator rei alienæ de levi culpa tenetur. *l. tutori. C. de negot. geſt. Inſtit. de oblig. quæ quaſi ex contract. §. 1. l. ſi negotia. ff. de negot. geſt.* & quod curator datus bonis teneatur ſicut curatores ac tutores pupillorum, eſt *textus apertus, in l. 1. §. item ſi periculum ff. de ventre in poſſ. mit.* ſed loquitur in curatore generali. Super hoc conſentiunt Alberic. & Ang. in *d. §. eſt præterea*, primam opinionem procedere reſpectu debitoris ſeu illius contra quem facta eſt miſſio, cujus negotia hic curator gerere non propoſuit. Secundum reſpectu creditoris, cujus negotium gerere propoſuit. Sed hæc concordia primam opinionem confundit; & in ſecundam recidit, quia præſupponit curatorem non eſſe obligatum debitori, nec ei teneri reddere rationem, unde ex illa parte ceſſaret quæſtio. Sed reſpectu illius cui tenetur rationem reddere, concedit eum teneri de levi culpa, & ſic ſtat pro ſecunda opinione.

10. Ego indiſtinctè puto quemcumque curatorem, ſive adminiſtratorem, ſive generalem, ſive particularem, ſive privatum officium, ſive publicum munus gerentem, teneri tam in gerendo, quam rationem reddendo, de levi culpa, ex regula generali. Tum eo ipſo quod ſuſcepit tale officium, ſcit ſe ſuſcipere curam rei alienæ, ad commodum alienum, & ſic ſe obligat ad cuſtodiam & gubernationem fidam & diligentem, & culpam à ſe exigendam. *l. etiam §. licet. l. ſi conſtante. §. ſi maritus. ff. ſol. matr.* & hoc ſemper importat natura actus, etiam ſi non exprimatur: non obſtat textus in *d. §. eſt præterea.* quia * dicta clauſula eadem cauſa eſt, &c. debet referri ad proximum dictum de creditore conventionali, & non ad remotum de creditore

* Intellectus *§. eſt præterea. in l. aut prætor. ff. de bon. auct. judic. poſſidendis.*

Digitized by Google

miſſo in poſſeſſionem, contra gloſſam communem. Ita quod verus ſenſus illius clauſulæ non eſt quòd curatores bonorum teneantur ſolum velut creditores in poſſeſſionem miſſi, videlicet de dolo malo tantum, & non de culpa, prout Accurſius ibi & cæteri omnes adusque malè interpretati ſũt. Sed verus & germanus ſenſus dictæ clauſulæ eſt, quòd curatores bonorum tenentur ſicut creditores conventionales res pignoratas vel hypothecatas ex pacto poſſidentes, & ſicut nedum de dolo, ſed etiam de culpa ſcilicet levi: quod probo neceſſariò per illum textum in eadem *l.* §. *in eum in fin.* ubi eſt idem continuatus ſermo; & ibi textus reddit rationem, cur creditores miſſi nõ teneantur de culpa, ſcilicet ideo quod ſuum proprium & non alienum negotium gerunt, quæ ratio non poteſt quadrare nec adaptati curatori, etiam ad inſtantiam creditoris miſſi adpoſito: imò in eo habet locum contraria ratio, videlicet quòd iſte curator non venit ad ſuum, ſed ad purè alienum negotium gerendum. Igitur contraria debet intelligi diſpoſitio in curatore, per locum à contrariis: & hoc omnino neceſſarium eſt, dum textus dicunt eandem rationem eſſe in curatoribus referre & intelligere ad creditorem conventionalem de quo immediatè ſermo præcedit & non ad miſſum, in quo non eadem, ſed contraria eſt ratio, ut patet, & hic eſt verus & neceſſarius intellectus illius textus qui formalis eſt pro hac noſtra æquiſſima, & in praxi & uſu recepta ſententia. Reliqua de exigendis & compellendis his curatoribus dicentur in gloſſa ſequenti.

11. Venio ad tertiam partem circa obligationem patroni. Et facio duas concluſiones principales.

* patronus ipſe an teneatur de levi culpa.

Prima*. Patronus qui feudo ex defectu catalogi prehenſo, nullum curatorem appoſuit, nec clientem adminiſtrare permiſit, tenetur ipſe nomine proprio, præſtito vel oblato catalago, rationem cuſtodiæ & fructuum feudi reddere, & reliqua ſolvere, necnon damna deteriorationis ſi quâ culpâ ſua acciderit. Et iſtud in ſe non habet dubium per hunc textum. Sed non modica difficultas eſt, an hoc caſu circa curam & adminiſtrationẽ feudi & fructuũ teneatur ſolũ de dolo & lata culpa, an verò etiam de levi? Et primò videtur teneri ſolum de dolo & lata, per ea quæ diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 8. *quæſt.* 10. Et ſic dicitur quòd ibi erat feudum apertum, & ex defectu clientis prehenſum, & patronus eo fruebatur tanquam re ſua, faciendo fructus ſuos: hic autem contraria eſt ratio, quum feudum ſit repletum, nec faciat fructus ſuos, ſed vice pignoris detineat, catalogo præſtito integraliter reſtituendos. Replicari poteſt, quod etiam ſimplex creditor miſſus in poſſeſſionem ex cauſa judicati, qui non debet lucrari fructus, ſed in ſortem debitam imputare, & reliquum debitori reſtituere, tamen non tenetur circa cuſtodiam & curam rei & fructuum niſi de ſolo dolo & lata culpa, quæ ſub dolo implicatur. Textus eſt in *l. in venditione.* §. *de tempore. l. Prætor ait.* per totũm, maximè in §. *eſt præterea ff. de bonis authorit. judic. poſſid.* igitur nec patronus qui ratione directi dominii, potius eſſe deberet melioris conditionis, nec ullo modo eſt adæquandus creditori conventionali, ex conventione privata poſſidenti, quum (ut ſæpè dictum eſt) nitatur lege publica, & ſit in poſſeſſionem miſſus authoritate conſuetudinis.

12. His non obſtantibus puto hoc caſu patronum etiam de levi culpa teneri. Ratio, quia aut nullo modo, neque per ſe, neque per ſuos adminiſtrat, & nihilominus prohibet clientem ab adminiſtratione feudi, nec tunc curatorem aliquem deputat, & eſt in manifeſto dolo, quum tendat ad deteriorationem rei, & fructuum perditionem, quæ tamen ſit cuſtodienda & integrè reſtituenda, unde tenetur clienti ad omne id quod ejus intereſt, tam in deterioratione feudi quàm in amiſſione fructuum: & ſi probatio ſit difficilis, ſtabitur juramento in litem clientis, præmiſſa taxatione ſecundum notata in *l. in actionibus. ff. de in lit. jurand.* Aut patronus per ſe vel ſuos curæ & adminiſtrationi feudi ſe ingerit; & eo ipſo incipit gerere officium curatoris ſive negotium agere clientis, quoniam non poteſt hoc facere, niſi rem alienam & fructus alienos adminiſtrando, & ſic tanquam curator, vel negotiorum geſtor obligatur reipſa actione negotiorum geſtorum: igitur negligentiæ ſeu levis culpæ rationem reddere tenetur. Et hoc veriſſimum & æquiſſimum puto. * Non obſtant, *d. l. in venditione, & l. Prætor ait*, quia non loquuntur in creditore, rei in quam miſsus eſt adminiſtrationem ſuſcipiente: ſed in eo qui tantum eſt miſſus non ad poſſidendum nec adminiſtrandum, ſed ad inquietandum contumacem, & nihil aliud agit quam negotium ſuum: curæ autem & gubernationi rei ſe non immiſcet, ſed vel eam permittit debitori, vel facit curatores in eum rem conſtitui, & meritò non tenetur de culpa ſi res deterioretur, ejus jura amittantur, & fructus depereant, & hoc ideo quia non ſuſcepit hujuſmodi negotium debitoris gerendum, ſed ſuum tantum, ut expreſsè inquit textus *d. l. Prætor ait.* §. *in eum quoque, in fin.* Igitur ſecus ſi adminiſtrationi ipſi ſe ingereret, quia non poſſet hoc facero niſi negotium alienum ſuſcipiendo, tanquam curator, geſtor vel adminiſtrator rei alienæ, & ſic ad diligentiam & omnia quæ ſunt de natura geſtionis rei alienæ obligaretur. Et ita puto ſanè intelligenda & limitanda dicta jura, alioquin ſi intelligerentur etiam in eo qui adminiſtrationem rerum ſuſcepit, manifeſtam continerent iniquitatem, & non eſſent habenda pro lege.

* *Intellectus l. in venditione. & l. Prætor ait. ff. de bon. authorit. judic. poſſ.*

13. Secunda concluſio ſub eodem themate, Patronus qui curatorem adhibuit, non tenetur neque principaliter, neque in ſubſidium de deterioratione feudi, reſtitutione, vel amiſſione jurium aut fructuum ejus, nec horum tenetur ullam rationem reddere, ſed ſolus curator ad hæc tenetur, niſi fortè patronus circa hæc dolum vel latam culpam commiſerit. *d.* §. *eſt præterea*, & ſatis innuit hic textus *in fin.* Ratio, quoniam hoc caſu nullum negotium alienum ſuſcipit, nec gerit, unde non poteſt teneri tanquam negotiorum geſtor, ſed ſolum tanquam dominus feudalis, in qua qualitate nunquam tenetur niſi de dolo & lata culpa, *ut ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 8. *quæſt.* 10. Et idem multo fortius quando patronus non adminiſtravit, nec curatorem deputavit, ſed expreſsè vel tacitè adminiſtrationem reliquit ipſi vaſallo. Hinc concluſionem limito: primò ſi* patronus perditos quoſdam aut ignaros appoſuit, qui re malò geſta reperiuntur non ſolvendo, tunc enim perinde habetur ac ſi nullos deputaſſet, & illud damnum dediſſet; *l. quoties. ff. qui ſatiſd. cogant. l. quod ſi nolit.* §. *ſi mancipium. ff. de ædili. edicto.* unde tenebitur ipſe nomine proprio rationem fructuum, & damna deteriorati feudi reddere. Et hoc in ſubſidium, & probato dolo vel culpa patroni in electione & deputatione talium curatorum. Si autem fuit in culpa, nullo mòdo tenetur. *d.* §. *ſi mancipium; ibi vel malum adhibuit, ſed culpa ſua.*

* Si commiſſarios perditos quoſdam & ignaros patronus adhibuerit, tenetur.

14. Sed quæro, de qua culpa intelligitur? & videtur etiam de levi, ut ſentit textus & expreſſe gloſſa in *d.* §. *ſi mancipium.* Tum licet in prehenſione facta ex defectu clientis, nunquam teneatur patronus niſi de dolo & lata culpa, quia tunc feudum eſt verè apertum, & velut interruptum, & quaſi reunitum, & illo velut re ſua fruitur patronus ad lucrum ſuum & in merum detrimentum vaſalli. §. 1. *ſuprà eodem.* ubi plenè diximus in *gloſſ.* 8. *quæſt.* 10. *num.* 54. Tamen in hac prehenſione ex defectu catalogi contrariæ militant rationes, quæ contrarium jus operari debent: non enim fit ad lucrum patroni, nec ad damnum vaſalli, ſed ad compellendum eum tradere catalogum: nec tunc patronus inſiſtit feudo prehenſo velut rei ſuæ, ſed tanquam alienæ, & pignoratæ ad onus fructus conſervandi & reſtituendi domino, ſcilicet vaſallo, qui etiam interim eſt verus dominus utilis actu manens, quum non ſit feudum apertum, ſed de ſua perſona repletum: unde hac prehenſione vi-

detur habere inſtar pignorationis conventionalis factæ per creditorem donec debitum ſibi ſolvatur: qui, ſive ex traditione debitoris; ſive manu injecta ex pacto, pignus vel hypothecam poſſideat, tenetur indiſtinctè de dolo, lata & levi culpa. *§. fin. inſt. quib. mod. re contrah. oblig. l. ſi. cum venderet. cum l. ſeq. ff. de pign. action. l. Prætor ait. §. eſt præterea. ff. de bon. author. judic. poſſid. l. ſi credito. l. ſi nulla. C. de pign. actio.* Tum deputando curatores ad adminiſtrationem feudi & fructuum, videtur ſe immiſcere adminiſtrationi, ſaltem quantum ad actum electionis & deputationis curatorum, igitur ſaltem reſpectu illius actus, ſive in eo quod, & quatenus adminiſtravit, debet teneri etiam de levi culpa, per deducta in concluſione præcedenti.

15. His * tamen non obſtantibus, teneo patronum etiam circa hujuſmodi electionem & deputationem curatorum, ſive ſua ſola privata, ſive judicis authoritate, ad ſolam ſui nominationem, non vocato nec conſentiente cliente facta, non teneri de levi culpa, ſed ſolum de dolo & lata. Ratio, quia patronus non facit hujuſmodi deputationem nomine clientis: ſed nomine ſuo, & jure proprio: nec illam facit ad commodum clientis, ſed ad commodum ſuum, & ſui exonerationem, & ne de adminiſtratione teneatur, quod per conſuetudinem ſibi conceditur, ut patet in hoc §. Et ſic hoc faciendo non alienum, nec clientis negotium ſuſcipit aut gerit, ſed ſuum proprium tantum: unde non debet inde in aliquo teneri, niſi in dolo, vel ad ſummum in lata culpa deprehendatur, ut in ſimili textus in *d. l. Prætor ait. §. in eum quoque. in fin.* Nec obſtat quòd hujuſmodi curatores obligantur reddere rationem vaſallo, quia hoc verum eſt reſoluta prehenſione, præſtito catalogo, ex diſpoſitione hujus conſuetudinis, & ex tacito negotio, quod re ipſa geritur inter curatores & vaſallum, in eventum præſtiti catalogi. Sed circa hoc inter patronum & vaſallum nullum geritur negotium. Tum hujuſmodi deputatio eſt pars prehenſionis. Sed clarum eſt prehenſionem, etiam quæ fit ex defectu catalogi, nullo modo eſſe actum adminiſtrationis negotii alieni, ſed exercitium & uſum negotii & juris proprii. Et ſic ejuſdem juris & qualitatis cenſeri debet hæc deputatio; quod procedit nedum ſi fiat in continenti in ipſo actu prehenſionis, ſed etiam ſi fiat ex intervallo, quia quandiu prehenſio durat non poteſt dici fieri ex intervallo, ſive ſeorſim à prehenſione, ſed ſemper in continenti, quum prehenſio actualiter perſeveret.

* patronus circa electionem cõmiſſariorum non tenetur niſi de dolo & lata culpa.

16. Non obſtant adducta de creditore conventionali, quia ut ſæpè dictum eſt quævis prehenſio feudalis, non eſt adæquanda privatæ manus injectioni ſimplicis creditoris, ſed eſt longè majoris prærogativæ & authoritatis, nedum ex vi directi dominii actu retenti, ſed etiam quia jure publico & authoritate hujus conſuetudinis principaliter & immediatè nititur, & ſunt veſtigia, ſeu reliquiæ cujuſdam juriſdictionis feudalis, & prædialis (*quam funciariam vulgo vocant*) quæ adhuc reſidua manſit patronis, in res clientelarias: unde magis venit æquiparanda pignorationi prætoriæ vel judiciali, quàm merè privatæ & conventionali. Ex quibus patet quòd ſi patronus in actu hujus prehenſionis, vel poſt, adhuc ea durante, curatores etiam per ſe ſolum, non vocato vaſallo deputando, non diligenter inquiſierit de eorum fidelitate, peritia & facultatibus; vel pluribus occurrentibus, non elegit, nec adhibuit meliores & idoneiores quos potuiſſet, prout diligens paterfamilias in committenda adminiſtratione rei ſuæ feciſſet, non tamen etiam in ſubſidium tenebitur patronus, ſi curatores malè geſſerint, & minus ſolvendo reperti fuerint. Sufficit enim, quod tempore commiſſionis prima facie præſumebantur & reputabantur ſatis idonei ad tale onus. Secus ſi tunc manifeſtè apparebant deplorati, non ſolvendo, vel alterius artis, & ad hanc rem imperiti, aut advenæ & prorſus ignoti. Tunc enim non poſſet patronus deputans, excuſari à dolo, ſaltem à lata culpa. Idem ſi idoneitas non eſſet publica, ſed ipſi patrono nota: ideo tenetur ad ſatisfaciendum rationibus & reliquis damnis & intereſſe debitis per tales à ſe electos. Quod ſi patronus ipſe non elegerit, ſed forte apparitor à judice deputatus ſeu procurator patroni doloſè verſatus ſit, is ſolum tenebitur, non patronus, aut judex qui culpa vacant. *argum. l. ſi pignora. ff. de evictionibus.* Vigilet igitur & curet vaſallus idoneos & utiles commiſſarios apponi, ſi non vult aut nequit promptè mancipationem feudi obtinere.

17. Secundò limitatur ſecunda concluſio, ut procedat quando prehenſio eſt valida. Secus ſi ſit nulla, puta facta ex cauſa falſa, vel ante tempus, aut aliàs indebitè, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ. 3. num. 9.* Tunc enim patronus, propter injuſtam & irrationabilem executionem facti tenetur * nomine proprio ad reſtitutionem omnium, cum omni damno & eo quod intereſt, unde non ſufficit quod diligentiſſimè fidos & idoneos curatores adhibuerit, ita quòd extra culpam vel errorem malæ prehenſionis in nulla etiam leviſſima culpa reperiatur, quia nihilominus ſi qua ſit deterioratio vel amiſſio feudi, jurium vel fructuum ejus etiam à commiſſariis ſive alià culpa patroni inducta, vel ſi qua reliqua ab eis debeantur, & non ſint ſolvendo, patronus ipſe exolvere tenebitur. Et quod fortius eſt, ſi qua utilitas adſit clienti, ſive quia erat diligentiſſimus, ſive quia omnia ex longo habebat inſtructa & ordinata: Commiſſarii autem, quia ſolum mediocrem diligentiam præſtiterunt: vel quod non haberent in præparato ſingula requiſita ad novam adminiſtrationem, plus ſumptuum fecerunt, & minus fructuum collegerunt, quàm feciſſet vaſallus: & ſic probè geſtis rationibus, & reliquis ſolutis à commiſſariis, qui non tenentur niſi de levi culpa: adhuc multa deſunt clienti, quæ veriſimiliter conſecutus fuiſſet, non facta prehenſione, puta fructus quos percipiendos vocant, & commoditates quas vaſallus ſua induſtria ſolitus erat percipere, & veriſimiliter percepiſſet, ea omnia tenetur patronus reſarcire de ſuo. Et hoc importat condemnatio damnorum & intereſſe: pro quorum liquidatione, in executione ſententiæ poterit vaſallus in libello ſuo declarationis damnorum & intereſſe hæc & alia hujuſmodi ſigillatim articulare. Et adverte circa hanc materiam intereſſe, quæ à multis copioſè magis involuta, quàm reſolutivè explicata fuit: ut id ſolum quod punctum noſtrum concernit, pro præſenti tradam.

* Patronus nomine proprio ad omnia tenetur quãdo prehenſio eſt injuſta.

18. Quod dicimus in hac ſecunda limitatione noſtra, patronum teneri ad omne id quod intereſt, debet ſubaudiri ad cauſam, ſeu ratione prehenſionis factæ. * Et ſic non venit intereſſe remotum: ſed ſolum intereſſe propinquum, quod eſt circa rem prehenſam, uſum & adminiſtrationem ejus ſublatam per prehenſionem, & ſic ſolum conſideratur intereſſe emergens immediatè propter prehenſionem: ſive ſit commune ſive ſingulare ipſius clientis, ſive conſiſtat in damno incurſo, ſive in lucro ceſſante, dummodò ceſſatio lucri, aliàs certi, immediatè cauſetur à prehenſione. * Unde ſi vaſallus colonis ſuis, propter hujuſmodi prehenſionem expulſis, vel impeditis, damna & intereſſe ſolvit, vel debeat, vel ſi prædia feudalia deteriorata ſint, vel ſi in illis alebat greges, & partim perierint, partim ad aliena paſcua conducenda fuerint, hæc & reliqua id genus, reſarcienda ſunt à patrono: quum ſint damna immediatè propter prehenſionem incurſa. Idem de fructibus percipiendis, ſeu aptiùs loquendo, qui ultra perceptos percipi potuiſſent, accuratiſſima vel ſingulari induſtria clientis: hos enim quum futuri fuiſſent pars rei, damno magis quàm ceſſanti lucro adſcribo, pro quo faciunt notata Decii in *rub. C. de ſentent. quæ pro eo quod inter. ad fin.* Si autem vaſallus fortè mercator pecuarius, ultra intereſſe damni incurſi in grege ſuo ablegando, & aliena paſcua conducendo & interim propter hanc cauſam grege diminuto, vellet petere intereſſe lucri ceſſantis, ex eo quòd non potuit tam numero-

* Intereſſe propinquũ æſtimatur, non remotum.

* Intereſſe propinquũ à remoto quomodò diſcernatur.

Digitized by Google

ſum, & ſucculentum gregem ducere ad forum, & mercatum ſolitum, non deberet audiri; quia ceſſatio talis lucri non provenit præciſè & immediatè, propter ſolam prehenſionem, ſed habet admixtas alias cauſas, cum inſidiis, vel incertitudine fortunæ, & ſic non eſt propinquum, ſed remotum, & non conſiderandum, ſicut nec eſſet conſiderandum ſi quæreretur, ſe ex reditibus feudi, ſi eos in tempore medio percepiſſet, potuiſſe plurima in negotiationibus, vel emptionibus prædiorum ſuperlucrari: & ſe amiſiſſe occaſionem illorum lucrorum, & commodorum, & fortè perdidiſſe occaſioné & facultatem redimendi prædium à ſe prius venditum ſub pacto retrovendendi, & tempus interim lapſum, vel retrahendi prædium avitum à conſanguineo medio tempore, vili fortè pretio venditum extraneo. Hæc enim remota, & ab aliis ſimul cauſis dependentia non veniunt æſtimanda. Secus in lucris quæ aliàs veriſimiliter erant certa, & eventura, & jam in ſuo curſu, quorum ſpes deficit immediatè propter ſolam prehenſionem, quorum etſi rariora, quàm damnorum, ſint exempla, ſunt tamen aliqua, puta ſi novum columbarium, vel ſtagnum, interim diu durante prehenſione, quamvis non fuerit deterioratum, tamen non fuit in valore augmentatum, prout fuiſſet, ſi in manu diligentis vaſalli remanſiſſet. Hujus enim lucri ceſſantis puto habendam rationem: quia jam erat inceptum in actu, & ſola prehenſio immediatè illud impedivit. Idem ſi vaſallus erat mercator pecuarius, & poſuerat gregem impinguandum in feudo, quod non habuit effectum, propter prehenſionem ſtatim ſecutam, quamvis aliter non ſit grex deterioratus.

19. Idem in cæteris ſimilibus dicendum.

Sed quid de damno * fortuito caſu illato fructibus, aut aliis rebus feudi? Videtur ſpectare ad patronum, quum ſit in continua mora: imò in eo ipſo quòd rem clientis eo invito, & indebitè occupavit pluſquam fruſtrator, ſeu pluſquam moroſus effectus eſt. l. pen. in fin. ff. de vi & vi. armata. Et ſic patronus nedum eſt in culpa, ſed etiam in mora, & pluſquam in mora. Unde quamvis ſola culpa citra moram, non ordinata ad caſum, non faciat teneri de caſu fortuito: ſed ſupervenientu caſus fortuiti, purgatur & abſorbetur. *l. is qui. ff. de act. & obligat. l. non omne. ff. de ſtatuliberis l. fin.* §. 1. *ff. ad leg. Rhod. de jact.* tradit Alberic. Bart. Bald. in *l. ſi ut certo.* §. *ſed interdum. ff. commodati.* Tamen * mora etiam ſola facit moroſum teneri omnimodò de caſu fortuito, textus *in l. filiofamilias* §. *ſi poſt divortium. ff. ſol. matrim. in l. cum res in fin ff. de leg.* 1. par quos textus communis eſt opinio gloſſ. & doctorum in *d. l. locis. & in l. quod te. ff. ſi cert. pet. l. mora ff. de uſur.* & ubique non eſſe diſtinguendum an æquè penes eum cui debet reddi, fuiſſet peritura, vel non. Quibus non obſtantibus, puta patronum tum demum teneri de caſu fortuito, ſi acciderit, & effectum habuerit, occaſione prehenſionis injuſtæ, qua ceſſante veriſimiliter obviatum fuiſſet periculo, & ſalvata res per clientem. Secus ſi conſtat quòd omnino ceſſante prehenſione, vel eodem modo peritura penes clientem, quia tunc cliens non habet inde aliquod intereſſe, proveniens ex culpa, mora, vel facto patroni, vel eorum occaſione, & ſic non eſſet admiſſibilis ad allegandum & petendum emendationem talis damni, ſive in ipſo corpore feudi, aut ejus juribus, ſive in fructibus pendentibus, aut ſeparatis contigerit. Et hæc fuit in effectu opinio Matth. de Afflict. quam ſecuti ſunt Paul. in *l. ſi plures. in fin. ff. depoſiti & in d. l. cum res. in fin. de legat.* 1. Raph. Ful. in *l. quod te.* & ibi Jaſon. *col.*

* De caſu fortuito cùm injuſtè prehendit, an patronus teneatur?

*Mora magis aſtringit quàm alia culpa.

9. *col. fin. ff. ſi cer. pet.* Et nos latiùs contra Accurſ. & communem probabimus, ſicubi principaliter diſcutiendum occurrerit, *infra vel in decadibus.*

20. Pro complemento hujus tertiæ partis quæro: Quid * ſi patronus nullum curatorem deputavit feudo, ſed illud pro certa penſione locavit? Breviter reſpondeo, non habere locum verba, & mentem hujus §. in fin. nec is colonus ullo modo tenetur clienti, etiamſi expreſsè conduxerit à patrono locante in qualitate domini feudalis, prehenſum feudum ad manum ſuam tenentis, nec à vaſallo conveniri poteſt ad præciſam rationum redditionem, ut clarum eſt, imò nec ad penſionis ſolutionem. Et hoc niſi actionibus ceſſis per patronum, vel eo mortuo ſine hærede in ſubſidium, juxta *l. 1. in fi. C. de act. & obligat.* Et etiam patronus per talem locationem nullomodo exoneratur erga vaſallum: ſed tenetur ei rationem, & reliqua præſtare, ut diximus in prima concluſione hujus tertiæ partis; nec liberaretur offerendo cedere actiones contra colonum. Et hæc procedunt, etiam ſi patronus appoſuiſſet pactum, quòd colonus teneretur catalogo præſtito per vaſallum, ei ſolvere dictam penſionem per regulam *l. ſi unus.* §. *ante omnia ff. de pact.* Si tamen eundem colonum commiſſarium ſuum conſtituiſſet, haberent locum quæ dicta ſunt de commiſſario. & teneretur iſte colonus in qualitate commiſſarii feudi, ipſi vaſallo rationem integram reddere, non habita ratione penſionis conventæ in locatione, quam non teneretur vaſallus acceptare: nec etiam poſſet eandem exigere ab invito commiſſario offerente (ideo fortè quòd annus ſterilis fuit) ratiocinia ponere, & reliqua ſolvere. Et hoc niſi tanquam commiſſarius fuiſſet oneratus à patrono in ipſa commiſſione ad ſolvendum penſionem locationis loco redditionis rationum, ei ad quem ſpectabit, quia tunc poterit ad illam ſummam cogi per vaſallum: quamvis vaſallus poſſit ſi velit, præciſam redditionem rationum exigere: nec teneatur ſtare illi taxationi factæ ſine conſenſu ſuo.

21. * Ratio differentiæ eſt aperta: quum priore caſu colonus conducendo, nullum negotium gerat cum vaſallo, ſicut nec cum quovis extraneo, meritò non tenetur vaſallus ſtare æſtimationi conventæ, in locatione facta cum alio. At poſteriore caſu, quum tanquam commiſſarius ad certam quantitatem ſe obligat, tacitè contrahit vel quaſi, cum quocunque ad quem ea res ſpectat, vel ſpectabit. Sed quæro, quid ſi curator vel commiſſarius curam ſuſcepit, ſed limitatam: & ſub hoc expreſſo pacto, quòd non teneretur ſolvere ultra tantam ſummam, pro quolibet anno vel toto tempore? Reſpondeo illud * pactum etiam ſi per modum conditionis eſſet appoſitum, rejiciendum & eundem curatorem ſeu commiſſarium plenè & efficaciter eſſe obligatum, reſpectu eorum qui tali pacto non conſenſerunt: unde meritò non tenentur ſtare tali pacto reſpicienti ſubſtantiam obligationis & debiti. Sed benè tenerentur ſtare pactis reſpicientibus qualitatem, & cæteras circumſtantias obligationis; ſine diminutione ſortis, ſeu debiti principalis, in ſe; puta ſi eſſent plures curatores deputati, cum hoc pacto, quòd non tenerentur niſi in viriles, vel quòd non poſſent cogi per capturam perſonæ. Tunc enim puto primò talem commiſſionem proficere patrono ad ſui exonerationem, modò circa hoc non fuerit in dolo vel lata culpa: & prehenſio non ſit nulla, ſed valida. Et ſecundò clientem teneri, illis pactis ſtare: poterit tamen pro tempore futuro poſtulare aſtrictiores, & utiliores ſibi curatores deputari, per deducta ſuprà *eodem. gloſ.* 4.

* Quid ſi pat onus non expoſuerit curatorem, ſed locaverit feudum.

*Differentia inter colonum & commiſſarium.

* Pactum reſpiciens ſubſtantiã debiti in commiſſione appoſitum non prodeſt reſpectu eorum ad quos res ſpectat.



Digitized by Google

## §. X.

APres que le vaſſal a baillé ſon dénombrement au Seigneur feodal, ledit Seigneur feodal eſt tenu de blaſmer ledit dénombrement dedans quarante jours apres iceluy (denombrement) baillé; autrement (ledit denombrement) eſt tenu pour receu. Toutesfois ledit vaſſal eſt tenu d'aller ou envoyer querir ledit blaſme au lieu du principal manoir, dont eſt mouvant le fief.

## §. XI. *

* Hic articulus additus fuit per novam cõſuetudinẽ.

NEantmoins le vaſſal qui a fait ſes foy & hommage & offres au deſir de la couſtume, peut bailler ſondit denombrement quand bon luy ſemble, & n'eſt tenu attendre leſdits quarante jours, ny la reception en foy.

## SUMMARIA §. X.

1. Q. 1. *An dies termini computetur in termino?*
2. *Reſponſio, non de communi obſervantia.*
*Dies appellationis non computatur in tribus menſibus datis ad relevandum.*
3. *Inſpicienda ratio ſubjectæ materiæ magis quàm verba.*
4. *Tempus horum quadraginta dierum non currit ante ætatem ad feudalia munia requiſitam, licet minor inveſtitus ſit.*
5. *Idem ſi ejus tutor, curator, vel cuſtos inveſtitus ſit.*
6. *Sed tunc incipit hoc tempus currere ſtatim ab ætate legitima ſine alia interpellatione.*
7. *Q. 2. Tempus in hoc §. præfixum ad impugnandum catalogum non præcidit ipſo jure.*
8. *Nec excludit beneficium reſtitutionis in integrum.*
9. *Tacitum non debet plus operari quàm expreſſum. Expreſſum eſt fortius & extenſibilius tacito.*
10. Q. 3. *Si patronus oblatum catalogum nolit recipere in continenti, currunt hi quadraginta dies, ſed patronus re integra moram purgare poteſt.*
11. *Q. 4. Septem modis impugnari poteſt catalogus.*
12. *Iudicium deſcriptionis catalogi eſt duplex.*
13. Q. 5 *Vtrum poſt inveſtituram & oblationem catalogi poſſit eſſe locus prehenſioni ex defectu hominis reſpectu omiſſorum in catalogo?*
14. *An quis agendo contraria allegans audiatur?*
15. *An judicium latum ſuper diſcuſſione catalogi præjudicet in alio judicio?*
16. *Q. 6. An pendente lite ſuper diſcuſſione catalogi debeat levari manus in totum, an vero in articulis non contentioſis dumtaxat?*
17. *Quod ſolum in non contentioſis, faciunt duo arreſta.*
18. *Quod in totum faciunt duo alia.*
19. *Solutio.*
20. *Q. 7. Tenetur vaſallus in catalogo cuncta ſigillatim declarare, quamvis à prædeceſſoribus hoc non fuerit exactum.*
21. 22. Q. 8. *Quid ſi vaſallus novus non poſſideat nec dolo deſierit poſſidere quæ in veteribus catalogis continentur, an teneatur ea ſpecificare & agnoſcere?*
23. Q. 9. *An patronus teneatur vaſallo* de evictione?
24. *Feudum improprium regulatur ſecundum naturam contractus, cui aſſimilatur.*
25. *Quandoque locus eſt evictioni omiſſa denunciatione & judicio.*
26. *Præſumitur contra differentem agere, donec probationes rei depereant.*
27. *Q. 10. Quid operetur clauſula*, ſalvo jure noſtro?

VIdimus ſuprà in §. 9. materiam conficiendorum & tradendorum catalogorum feudalium. Hic autem de diſcuſſione & diſpunctione eorum agitur, quæ quandoque reſpicit formam ſeu qualitatem agnitionis, quæ eſt caput & fundamentum catalogi, de quo exemplum habes infra §. 45. *quæſt.* 1. *num.* 5. quandoque & ſæpius reſpicit deducta & omiſſa in catalogo circa exceſſum, vel defectum. Nota quod ſicut vaſallus tenetur conficere & tradere patrono catalogum feudi infrà quadraginta dies ab admiſſione in fidem, ita infrà alios quadraginta dies à traditione catalogi (niſi inter eos de citeriori vel longiori tempore convenerit) tenetur patronus diſcutere catalogum, notaſque ſeu improbationes ſi quas prætendat in catalogum tradere vaſallo id poſtulanti.

1. Circa quod quæro primo, utrum hi quadraginta dies currant ſtatim ab ipſa traditione catalogi, an vero à die traditionis, ita ut dies traditionis non computetur in termino? Et primò videtur quod ſtatim ab ipſa traditione per hunc textum præfigentem hic quadraginta dies ab ipſa traditione, non à die, vel poſt diem traditionis, * igitur totum computatur in termino, & non excluditur dies termini conceſſi. Et ſi conſuetudo voluiſſet excludi, facilè expreſſiſſet. Et ſic inſequendo terminos conſuetudinis eſt dicendum, quòd ab ipſa traditione currere incipiunt de momento ad momentum, prout regulare eſt in jure, ut tempus de momento ad momentum continuò currat & computetur. Facit quod ferè in ſimili ſcripſimus ſuprà §. 7. *quæſt.* 2. *numer.* 4. quod induciæ 40. dierum poſt obitum vaſalli ſtatim à puncto & inſtanti obitus currere incipiunt.

* An dies termini computetur in termino?

2. Pro brevi reſolutione adverte, quòd quamvis jure regulariter tempus ſtatim currat de momento ad momentum: tamen de conſuetudine communiter obſervatur quod dies à quo præfigitur terminus non computetur in termino, ut tradit Bald. in *l. eos §. fin autem collat.* 2. C.

2. *C. de appell.* Alexand. in *l. 1. ff. ſi quis caut. in judic. ſiſtendi.* Guid. Pap. in *deciſ.* Delphin. 270. Philip. Decius in *cap. ſuper eodem 2. gloſſ. fin. de appellat.* Et ita ſemper vidi communiter obſervari tam in præfectura Pariſienſi, quam in hoc ſupremo Senatu, ſive terminus eſſet conceſſus à lege, puta à conſtitutione regia; ut in tribus menſibus datis appellanti ad relevandum appellationem in hoc ſenatu, in termino. facit textus in *leg. ubi lex duorum menſium ff. de regulis juris.* Unde ſi quis ad ſupremam hanc Curiam *appellarit die ultima Julii, & adverſarius literas in forma deſertionis obtinuerat die ultima Octobris, non proderunt, nec valebunt ad finem deſertionis, etiam ſi non ſint miſſæ executioni, niſi in medio Novembris, ſed reſolventur in anticipationem, quia attenditur data literarum ſive commiſſionis (à quo citatio quam explotum vocant, juſtificatur vel infirmatur, & tanquam acceſſorium dependet) quæ præmaturè eſt impetrata, videlicet die ultima relevandi, & ſic infrà tempus datum ad relevandum appellationem & ante deſertionem: & ita ſæpe vidi judicari in hoc Senatu. Sive etiam terminus ſit conceſſus ab homine, puta à judice, notoriè practicatur quod dies conceſſi termini non computetur. Sed advertendum quod iſta conſuetudo & obſervantia & interpretatio inde reſultans habet locum in dubio; & quando non eſt aliàs præfixum certum principium curſui temporis. Alioquin clarum eſt ſtandum eſſe expreſsè diſpoſitioni, ſed tam in dicto §. 7. quàm hîc præfigitur certum initium curſui termini, videlicet ibi poſt obitum vaſalli, hîc poſt traditionem catalogi; ergo utrobique pariter debet currere tempus latum ab obitu, vel à traditione.

*] Dies interjectæ appellationis non computatur in termino relevandi.

3. Quibus non obſtantibus dicendum puto, quod in hoc §. non computantur dies catalogi traditi vel accepti in termino. Et hi 40. dies non incipiunt currere à puncto traditionis, ſed à die traditionis, & ſic illa die excluſa. Et moveor, quia iſte terminus conceditur ad inquirendum & faciendum aliud quod de ſe eſt laborioſum, & ſub pœna privationis & excluſionis, niſi infrà terminum fiat, unde ſi hodie traditus ſit catalogus ex natura actus & materiæ ſubjectæ, non intelligetur quòd patronus eadem die incipiat legere & diſcutere contenta in catalogo, ſed infrà alios 40. dies, & ſic excluſa die traditionis & termini cedentis, quia agitur de onere ejus cui pœna conceditur, & ſic mitior interpretatio aſſumenda eſt *l. penult. ff. de pœnis* & maximè cùm reducatur ad regulam communis obſervantiæ & conſuetudinis, argumento not. per *gloſſ. & doctores in cap. ſtatutum de prebend. lib. 6.* Secus in dicto §. 7. ubi non conceduntur certæ induciæ, vt interim nihil fiat, ſed retardetur executio manus dominicæ, & ſic ibi computatur tempus ſtatim de momento ad momentum. Non obſtat quòd æquè in utroque §. præfigitur certum initium curſui temporis, quia reſpondetur quòd ratio ſubjectæ materiæ magis quàm verborum formula debet attendi, ut per Bald. in *cap. ad hæc de poſtul. prælat. & ſupra §. 1. gloſſ. 4. num. 20.* Et eadem ratione dico, quòd in terminis §. 8. *& 9. ſuprà eodem* dies admiſſionis in fidem non computatur in termino quadraginta dierum dato vaſallo, ad conficiendum & tradendum catalogum. Et ſic concludo quòd utroque caſu & reſpectu utriuſque, ſcilicet patroni & vaſalli illi quadraginta dies currunt à die admiſſionis in fidem, vel à die traditi catalogi, & ſic die termini excluſa.

4. Et adverte quod illud regulare eſt, ut currat ab illa die; quæ regula quandoque fallit ut non incipiant tam cito currere, reſpectu enim vaſalli & traditionis catalogi, fallit primo & ſecundo in caſibus primæ & ſecundæ quæſtionis *ſuprà §. 9. gloſſ. 2.* Fallit tertio, ſi vaſallus ſit minor viginti annis, vaſalla minor quindecim annis, & in fidem fuerit admiſſus, & inveſtitus à patrono, quia valet & tenet in effectu hujuſmodi admiſſio & inveſtitura in præjudicium patroni & ad commoditatem & ſecuritatem minoris vaſalli, qui nullo modo tenebitur major factus fidelitatem eidem patrono renovare, nec unquam ab eo poterit pati prehenſionem ex defectu hominis & fidei, per notata *ſupra num. 21. quæſt. 3.* Et tamen non tenetur vaſallus vel vaſalla conficere vel tradere catalogum infrà 40. dies à die hujuſmodi admiſſionis & inveſtituræ, nec incipiunt hi 40. dies ad hoc currere niſi poſt ætatem legitimam 20. vel 15. annorum, ita quod prehenſio feudi ex defectu catalogi interim quantumcunque poſt dictos quadraginta dies facta, eſſet nulla, & retractanda; & ratio eſt, quia vaſallus minor hac ætate habet a conſuetudine has inducias, ut non poſſit patronus interim ab eo clientelare obſequium exigere, & conſequenter nec confectionem ſeu traditionem catalogi intra §. 41. Si igitur vaſallus minor obſequutus fuerit patrono quantum ad fidelitatis ſacramentum, & quantum ad hoc evacuaverit inducias, non tamen ſequitur quod induciæ ſint peremptæ quantum ad confectionem & traditionem catalogi. Tum quia attenta perſona minoris, eſt magna & evidens diverſitatis ratio, inter ſimplicem agnitionem, ſeu verbalem fidelitatis oblationem, & inter realem confectionem, & traditionem catalogi: tum minor non renunciavit expreſsè induciis, imo etiamſi expreſsè renuntiaſſet, non valeret renuntiatio propter illegitimitatem perſonæ in actis feudalibus, & damnoſis infrà §. 32. Sed tacita omiſſio exceptionis, vel juris in uno actu non extenditur ad alium actum, nec impedit quin excipi poſſit circa alium actum, niſi expreſsè & validè renuntiatum fuerit exceptioni ex jure competenti, ut diximus *ſuprà §. 40. num. 3. per gloſſ. in Clement. ſæpe in fin. in verbor. partibus de verb. ſignif.* quæ ſingularis eſt ſecundum Joann. de Imol. & ibi Barba. in *cap. de libell. oblation. in cap. quis contra de foro compet.*

5. Et hanc tertiam fallentiam amplio, primo ſive vaſallus minor ſit admiſſus & inveſtitus, habebat curatorem, ſive non: quia ſine authoritate tutoris vel curatoris: poteſt ſibi utilia facere per jura vulgata. Amplio ſecundo, ſive minor fuerit inveſtitus in perſona propria, ſive in perſona tutoris ſui, ſive curatoris, ſive cuſtodis nobilis, aut paganici: quia valet & tenet admiſſio in fidem & inveſtituram, quamvis utraque ſit merè voluntaria: quia ſicut minor vel ejus tutor, curator, aut cuſtos, non tenetur fidelitatem præſtare patrono, ita patronus non tenetur illam ab iſtis recipere, ſi tamen fecerit valet, cum ſit utile moveri, ut dictum eſt infrà §. 41. *in fin.*

6. Sed retentis terminis tertiæ fallentiæ emergit neceſſaria quæſtio, quando videlicet incipiant currere hi quadraginta dies ad catalogum conficiendum, & tradendum patrono, & videretur dicendum attento quod hi quadraginta dies non poſſunt incipere à die admiſſionis in fidem, & quantum ad hoc non eſt locus diſpoſitioni noſtræ conſuetudinis ſuprà §. 8. nec aliter à conſuetudine providetur, quando hoc caſu debeat incipere curſus hujus temporis, quòd hoc relinquatur in jure communi juxta notata in *l. ſi cum dotem in princ. ſoluto matr. cum vulg.* & conſequenter quòd non incipiat currere niſi poſt debitam interpellationem de præſtando catalogo factam vaſallo poſt dictam legitimam ætatem ab eo adeptam: & adhuc quòd ſi poſt illam ætatem vaſallus adhuc ſit ſub curatore, quòd non ſufficiat vaſallum interpellari ſine authoritate curatoris, per notata in *l. ſi ex legati cauſa cum l. ſeq. ff. de ver. oblig. & ſupra §. 21. quæſt. 2. in fin.* prout etiam ferè in ſimili dictum eſt in caſibus primæ & ſecundæ fallentiæ, præmittendam eſſe denunciationem vel notificationem à patrono antequam incipiant currere hi 40. dies *ſuprà §. 9. gloſſ. 2. quæſt. 1. 2. in fin.* Quibus non obſtantibus dicendum puto quod hi quadraginta dies currere incipiant ſtatim finitis præfatis induciis, & ſic illico ubi vaſallus adeptus fuerit 20. aut vaſalla 15. annos completos, ita quod ex tunc lapſis proximis 40. diebus poſſit patronus validè manum injicere feudo, & commiſſarios apponere ex defectu catalogi nulla alia præcedente denunciatione, aut interpellatione, quamvis civiliùs faceret prius denunciando, ſed non tenetur, & jure ſuo

utendo nemini facit injuriam. *l. nullus videtur dolo. ff. de reg. jur.* Et ratio eſt evidens, cùm præfatæ induciæ ſint ad hanc ætatem limitatæ, & ſic impletæ hac ætate ipſo jure finiantur, & per conſequens præſcriptio horum 40. dierum quæ interim per dictas inducias ſuſpenſa fuit ipſo jure ſine alio hominis miniſterio currit finitis induciis. Faciunt notata infrà §. 42. *quæſt.* 3. quòd ſuſpenſus ad tempus, lapſo tempore ipſo jure habilis eſt abſque alia ſolutione. Tum alioquin ſequeretur liberalitatem ſuam ultra in ea contenta eſſe damnoſam & captioſam patrono, quia clarum eſt, quod ſi non admiſiſſet in fidem vaſallum ante ætatem legitimam, ſtatim illa ſecuta ſine alia interpellatione poſſet prehendere feudum cum mero lucro fructuum. Cur igitur poſt liberalitatem conceſſam non poterit facere quod eſt minus, videlicet poſt 40. dies à legitima ætate vaſalli prehendere feudum ex defectu catalogi ſine lucro fructuum, illibata manente inveſtitura quam ante legitimam ætatem liberaliter vaſallo conceſſit? Tum clarum eſt quod ſi patronus inveſtiens vaſallum, det ei inducias conficiendi & tradendi catalogi uſque ad duos vel plures annos, quod illis finitis ſtatim abſque alia interpellatione prehendere poteſt. Igitur eſſet dicendum, quandocunque liberaliter inveſtit vaſallum ante ætatem, quia cenſetur ei tacitè dare vel relinquere reſpectu confectionis & traditionis catalogi tam inducias ætatis quam inducias 40. dierum poſt illam ætatem, & hoc virtute conſuetudinis tacitè exiſtentis & informantis quemlibet actum *ut notat.* §. 5. Igitur illis finitis ſtatim & ipſo jure poteſtate ſua uti poteſt, & has fallentias & quæſtiones nota ad materiam §. 9. *in gloſſ.* 2. *ſuprà* ubi fuerant omiſſæ: illa gloſſa 2. jam ultra ſeptem menſes typis excuſa eſt, de hac quæſtione hactenus remitto infrà ad § 172. ubi plenius.

* An tempus in hoc §. præfixũ ſit præciſũ.

7. Secundo principaliter quæro, utrùm * lapſus horum 40. dierum ipſo jure præcidat patrono omne jus & remedium impugnandi contenta in catalogo? Reſpondeo. Non, ſed ſub pluribus modificationibus illud eſt intelligendum. Prima colligitur ex hoc textu videlicet quod poſt lapſum dicti temporis, tunc demum habetur catalogus pro approbato, quando vaſallus adit & interpellat patronum pro reſtitutione & approbatione catalogi. Patronus autem adhuc negligens eſt, quia tunc habetur pro approbato, & poteſt vaſallus in jus vocare patronum, ut declaretur catalogus approbatus in vim hujus conſuetudinis, & ut teneatur patronus reſtituere catalogum (copia ſi velit retenta) tanquam approbatum; quandiu autem negligit vaſallus ad hoc interpellare patronum, ſemper poteſt patronus novas expunctiones catalogi conficere: vel ſi nondum confecerit, ſufficit quod interpellante vaſallo verbaliter exponat in quibus & ob quæ catalogum vult improbare eaque promptè in ſcriptis tradat vaſallo, vel inſcribat ſuper articulis improbatis ejuſdem catalogi. Et probatur hæc modificatio in fine clauſulæ hujus §. ex qua apparet quod per ſolum lapſum horum quadraginta dierum, non præciditur patrono, nec ipſo jure, nec ope exceptionis, nec conſtituitur in mora, donec poſt lapſum hujus termini interpellatus à vaſallo recuſet vel in longum differat. Et licet alioquin dies tacita & legalis interpellet pro homine, & in mora conſtituat, ut tradit Alexand. in *l. ſi tua ſtipulatus eſſem col.* 1. *ff. de verb. oblig.* Alexand. in *l. ſi mora.* & ibi Jaſon. *col.* 4. *ff. ſolut. matrim.* & memini dixiſſe ſuprà, Illud non procedit hic ubi lex requirit poſt lapſum temporis expreſſam interpellationem hominis ſcilicet vaſalli, non tamen requiritur quod vaſallus pluries adeat vel interpellet patronum, ſed ſufficit quod ſemel: per regulam *l. boves. §. hoc ſermone. de ver. ſig.* & per notata in *l. ſi ex legati cauſa. ff. de verbor. oblig.* Et hoc dummodo interpellet poſt lapſum horum quadraginta dierum, quia non prodeſſet pendente termino per hunc textum.

8. Secunda modificatio eſt, quod per hunc textum non excludatur beneficium reſtitutionis in integrum, Nec obſtat, quod patronus per ſilentium & negligentiam quadraginta dierum cenſetur approbare catalogũ & renuntiare juri reprobandi ex notoria lege feudi, & non poteſt cenſeri læſus, ſi jure noſtro communi feudorum uſus fuiſſet. *l. non utique. C. de in integ. reſt.* prout patronus etiam minor non reſtituitur adverſus lapſum quadraginta dierum, de quibus infrà §. 20. quia ut ibi diximus in *gloſſ.* 2. & *ſuprà gloſſ.* 7. & §. 32. *quæſt. fin.* illud procedit in his quæ concernunt adminiſtrationem feudi, vel in acquirendis in vim conſuetudinis, vel in temporali admiſſione fructuum. Secus in comprobatione, vel reprobatione catalogi, & ſimilibus, ubi agitur de proprietate & perpetuo præjudicio rerum & jurium feudalium quæ ſunt patrimonia noſtra, quia tunc locus eſt reſtitutioni in integrum prout aliàs de jure communi in cæteris rebus patrimonialibus. Quare dico & hîc reſtitutionem dari poſſe nedũ patrono minori viginti quinque annis, ſed etiam majori ex clauſula generali *l.* 1. *ff. ex quib. cauſ. major. ut in l. cum falſa. l. error facti. C. de jur. & fact. ignorant. l. de ætate. §. ex cauſa. ff. de interrog. act.* hujuſmodi enim tacita approbatio catalogi quæ inducitur ſecundum formam hujus §. tacitam confeſſionem implicat, quod omnia contenta in catalogo ſint vera, prout ibi ſunt deſcripta.

9. * Tacita autem approbatio vel confeſſio non debet habere plus roboris, nec plus operari quàm expreſſa approbatio & confeſſio. Imò expreſſum eſt fortius & extenſibilius quàm tacitum. ut notatur in *l. precibus de impub. & al. ſubſt. in l. pen. ff. in quib. cau. pig. tac. contrah. in c. quod a te de cleric. conjug.* Paul. in *cap. dilecto. de foro compet.* Paul. Caſtro in *l. adverſus C. de uſur. Socin. in l.* 3. *num.* 33. *ff. quod quiſque jur.* Jaſ. & alii in *l. cum quid. ff. ſi cer. pet.* Jaſ. *in l. ſervum filii. §. ſi jam ſervus in fin. in l. ſi res obligata col.* 1. *ff. de legat.* 2. Phil. Deci. in *c. clerici. col. fin. de judic.* Certũ autẽ eſt quod expreſſa approbatio & confeſſio, vel etiam realis impreſſio ſigilli ipſius patroni, non impediunt quin probato errore, & rem aliter ſe habere; patronus reſtitui poſſit per jura prælegata. Sed hîc incidit multum utilis quæſtio, an ſicut major ita & minor, teneatur docere de errore, & rem aliter ſe habere antequam reſtituatur adverſus expreſſam vel tacitam confeſſionem de qua per Bald. in *l. unica. col.* 15. *ver. pone minor.* & ibi Sal. *charta pen. C. de confeſſ.* Sed quia accelerare cogor, nec vacat in incidentibus immorari, remitto ad ea quæ plenius tractantur. §. 117.

* Tacitum non debet plus operari quàm expreſſum.

10. Tertio quæro, vaſallus debitè obtulit patrono catalogum feudi ſui, ſed patronus indebitè recuſavit recipere, utrùm ſtatim ab hujuſmodi recuſatione incipient currere hi quadraginta dies adverſus patronum? Dubium facit quod non verificantur verba hujus conſuetudinis, quia non eſt catalogus traditus, & ſic videtur ceſſare diſpoſitio per rationes vulgatas in *l.* 4. *ff. de damno infecto* ſaltem attento quod diſpoſitio hujus conſuetudinis eſt pœnalis & * ſic liquidiſſimè conſtare debet impleta eſſe verba hujus §. per id quod notat Bald. in *l. in teſtamento, ff. de condi. & demonſtr. in l. Titius. in fin. de libe. & poſthum. & in uſibus feud. qualiter domin. propr. feudi privet. cap. unico. col. fin.* Jaſon in *l. unica. C. de his quæ pœnæ nomine col.* 2. Philip. Decius in *rubr. de probat. col. penult.* Facit quod decidit Bartol in *d. l. in teſtamento* quod ubi variatur modus implendi, non cenſetur pœna repetita. In contrarium argumentor, quia quoties per eum cujus intereſt, & qui obligatus eſt, ſtat quo minus aliquid impleatur, habetur pro impleto, & æquè obligatur ac ſi verè impletum eſſet. *l. jure civili. ff. de condi. & demon. l. jure civili ff. de reg. jur.* Tum ubi agitur de fraude & fruſtratione legis evitandæ fit extenſio ultra verba etiam in pœnalibus ut notatur *infra* §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 9. Sed fruſtratoriè ſcriptus eſſet hic § ſi patronus recuſando accipere catalogũ faceret, quo minus currerent contra eum hi 40. dies, & pro hac parte concludendum eſt. Debet tamen vaſallus lapſis 40. diebus ab hujuſmodi recuſatione adire patronũ, & petere ſibi tradi impugnationes, & ad hunc finem iterum offerre catalogum, & ſi patronus iterum recuſet,

* In pœnis liquidò conſtare debet.

tunc

Digitized by Google

tunc poteſt vaſallus inſtare coram judice vocato patrono ut catalogus declaretur approbatus & acceptatus. Si verò patronus ſaniori conſilio ductus recipere velit catalogum diſpungendum, puto quòd competens aliquod tempus debet ei concedi ad illum perſpiciendum & tradendum impugnationes ſi ei bonum videbitur. Non enim diſpoſitio hujus §. (cùm agatur de proprietate & magno præjudicio) eſt adeò præciſa, quin iſtud tempus debeat prorogari, vel etiam eo lapſo aliud moderatum tempus concedi patrono volenti facere quod in ſe eſt, idque ſi opus ſit à judice etiam invito vaſallo, dummodo jus ejus non ſit factum deterius juxta notata *in l. & ſi poſt tres. ff. ſi quis caut.* Et ſic ex hoc reſpectu integra etiam ante ſententiam licitum eſt patrono in continenti * purgare moram, non enim præciſè committitur hæc pœna ipſo jure, ſed demum poſt ſententiam, & declarationem judicis, & ita certè practicatur.

* Moram purgare licet patrono.

11. Quarto, pleniùs complectendo materiam hujus §. viſum eſt *ſupra* §. 8. *in princ. de forma catalogi*, nunc quæritur de forma reprobationis ſeu impugnationis catalogi. Reſpondeo, nullam eſſe certam formam, quia nihil aliud eſt quàm nota ejus quod diſplicet patrono tam circa exceſſum, quàm circa defectum catalogi. Et hoc circa exceſſum tripliciter, & circa defectum quadrupliciter contingere poteſt, & in effectu ut clariùs procedam * ſeptem modis poteſt catalogus impugnari; primo in eo quòd vaſallus in catalogo deſcripſit & confirmavit certum prædium tanquam feudale, quod tamen non eſt de illo feudo, ut prætendit patronus, ſed vel eſt de alio feudo ejuſdem vaſalli, vel eſt prorſus alienum, vel eſt de domanio ipſius patroni, & ad eum non ad vaſallum ſpectat. Secundo modo ex eo quòd vaſallus quædam prædia ſcripſit, tanquam ſubfeuda vel cenſualia feudi ſui, quæ tamen prætendit patronus eſſe domanialia ejuſdem feudi & jure pleni feudi immediatè à ſe moveri, vel econverſo ex eo quòd vaſallus quædam deſcripſit inter domanialia, quæ tamen debent deſcribi inter ſubfeuda vel cenſualia ejuſdem feudi, in quo ultimo rarò contingit improbationes fieri, quia major eſt utilitas patroni quòd res feudi ſint domaniales quàm ſubfeudales vel cenſuariæ, ut patet ad ſenſum, tamen poteſt patronus ſi velit ex hoc reſpectu juſtè improbare ſi caſus accidat, quia ſua intereſt non recipere falſum catalogum, ſed undequaque verum & excuſſum, ne fortè ipſe vel ejus ſucceſſor prætextu talis catalogi decipiatur in futurum prehenſo feudo & litem indebitam incurrendo cum antiquis ſubvaſallis & cenſuariis feudi. Tertio modo ex eo quòd vaſallus in catalogo certam qualitatem indebitam aſſumpſit, puta aſſumendo ſimilem titulum & nomen domini loci cum patrono, quod non debet facere; nec tenetur patronus ſuperior & directus dominus tolerare vaſallum ſibi in titulo & honore nominis præjudicantem juribus patroni, vel quædam jura libertatum aut ſervitutum, quæ non debet habere, puta ſi expreſſit quòd feudum non regitur more Vulquecini, vel quòd ejus ratione non præſtatur niſi certa præfixa ſumma pro releviis occurrentibus, vel quod habet uſum vel etiam per maneria aut prædia loci dominantis, quæ patronus negat, & hæc reſpiciunt exceſſum. Quarto modo, ex eo quòd vaſallus omiſit inſcribere, quæ ſunt & prætenduntur de domanio feudi. Quinto, ex eo quòd omiſit quædam, quæ ſunt de ſubfeudis vel cenſualibus feudi. Sexto modo ex eo quòd omiſit certum onus, qualitatem aut ſervitutem feudi. Septimo, ex eo quòd vaſallus omiſit demonſtrationes ſeu confirmationes rerum feudalium vel pertinentiarum, ſive propter obſcuritatem vel incertitudinem catalogi; vel ex eo quod falſas confinationes ſeu demonſtrationes appoſuit, de quo infra *quæſt.* 7. Et hæc concernunt defectum.

*Catalogus ſeptem modis impugnatur.

12. Modò ad intelligentiam * praxis, & reſolutionem compendioſam multarum quæſtionum adverte quòd poſtquam vaſallus tradidit catalogum, & patronus eo perſpecto certas notas, vel impugnationes tradidit vaſallo, ſi vaſallus nolit illis acquieſcere, ſed catalogum ſuum in ſui forma ſuſtinere; tunc ſuper modo tam in judicio quàm extra judicium procedendi, diſtinguendum eſt: aut feudum tempore catalogi, vaſallo diligenter præveniente prehenſionem, prehenſum non erat; aut verò jam erat, & adhuc tenetur à patrono prehenſum. Primo caſu non poteſt patronus procedere per viam prehenſionis ex defectu catalogi prætextu impugnationum ſuarum, tam in exceſſu, quam in defectu, quia ad impediendum & tollendum hujuſmodi prehenſionem, ſufficit catalogum in forma catalogi feudi, de quo agitur, offerri; per notata ſuprà §. 6. *gloſſ.* 1. *quæſt. fin.* Si igitur vaſallus utpote poſſeſſor non perſequatur homologationem catalogi coram judice, debet patronus (ſi jura ſua clarificari velit) vaſallum in jus vocare ad hoc, ut catalogus feudi emendetur, & ut teneatur vaſallus ſtare emendationi prætenſæ à patrono. Notandum tamen eſt, quòd propter hujuſmodi provocationem, patronus nihilo magis actor efficitur quantum ad onus probandi, quam antea, ſed quantum ad hoc inſpicienda eſt materia ſubjecta cujuſlibet articuli controverſi ut prius.* Hujuſmodi enim judicium inter patronum & clientem ſuper diſpunctione catalogi & articulis controverſis eſt in effectu duplex, prout in ſimili ſcribit Juriſconſultus in *l. in tribus. ff. de judiciis.* quemadmodum etiam judicium de diſtrahendis rationibus in effectu duplex eſt, quia utraque pars viciſſim petit & defendit, quinimò ipſe vaſallus qui catalogum qualis eſt confecit, tradidit & ſuſtinet, magis, licet provocatus, actoris vices gerit, ſicut in ſimili de reddente rationes & ſuſtinente contenta in libro rationum per eum oblato, diximus ſuprà §. 9. *gloſſ.* 6. *num.* 21. Secundo caſu, quando poſt prehenſionem feudi ex defectu catalogi vaſallus tradidit catalogum, & patronus impugnationes catalogi, & recuſat manum levare vaſallo, debet vaſallus contra patronum in jus evocatum concludere ad homologationem catalogi ſui, non obſtantibus impugnationibus & interim dominicam manum levari feudúmque prehenſum cum fructibus reſtitui cum damnis & intereſſe denegatæ & retardatæ manumiſſionis feudi à tempore catalogi traditi.

* praxis.

* Judicium diſpunctionis catalogi eſt duplex.

13. Quinto quæro, in primo caſu diſtinctionis ultimæ præcedentis, an aliquo caſu locus eſſe poſſit prehenſioni ex defectu hominis cum lucro fructuum? Pone vaſallum poſt admiſſionem in fidem & inveſtituram catalogum tradidiſſe, ſed defectuoſiſſimum, puta omiſſis principalibus prædiis quæ ſunt de domanio feudi. Patronus hac ratione impugnat catalogum, vaſallus ſuſtinet, utrum patronus, quem tædet prolixæ litis eventum exſpectare, poſſit manu injecta in dicta prædia, illis frui ex defectu hominis, & fructus lucrari? Videtur quod non, quum nulla ſit apertura feudi attenta fidelitate & inveſtitura præcedente. Pro brevi reſolutione diſtinguo, aut illa prædia poſſidentur à tertio nomine ejus proprio: aut à vaſallo, vel ejus nomine. Primo caſu ſtatim poteſt etiam ceſſante oblatione catalogi vitioſi, manum injicere ex defectu hominis adverſus illum tertium poſſeſſorem, & ejus reſpectu fructus ſuos facere in ejus præjudicium, & quantum attinet ad eum, quem nullo modo protegit fidelitas & inveſtitura veri domini & vaſalli, per ea quæ plenè diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 2. *& faciunt notata infra* §. 33. *quæſt.* 45. Secundo caſu dico quòd nullo modo poteſt eſſe locus huic prehenſioni, cùm poſſeſſor in fide nec ex ſolo vitio catalogi deſinit in fide eſſe. Amplio primò, ſive vaſallus replicando ad impugnationes patroni cauſetur illa prædia eſſe ſubfeudalia, vel cenſualia ejuſdem feudi, prout inter ſubfeuda, vel cenſus ea deſcripſit, vel deſcribere differt in catalogo. Et hoc eſt clarum, quia ſemper vaſallus



Digitized by Google

remanet in fide eorundem prædiorum tanquam ſubalternarum partium ejuſdem feudi. Amplio ſecundò, ſive vaſallus cauſetur illa prædia eſſe de pertinentiis alterius feudi moventis ab eodem patrono, vel ſe ab eo tenere immediatè in cenſum. Amplio tertiò, ſive dicat illa moveri ab alio domino directo feudaliter vel cenſualiter. Amplio quartò, ſive etiam dicat eſſe ſuum proprium alaudium: nec obſtat quòd duobus ultimis caſibus, & maximè in hac ultima ampliatione, replicatio vaſalli implicat manifeſtam confeſſionem & affirmationem quod non eſt vaſallus, & quod patronus non eſt patronus, & quod res non eſt feudalis, unde reſultat judiciaria abnegatio patroni. Quia dico primò, quòd hujuſmodi conceſſio, ut tacita, ſed non formalis abnegatio, non eſt de ſe ſufficiens ad cauſandum novam aperturam; imò etiam formalis abnegatio non ſufficeret ad cauſandum commiſſum; vel aperturam feudi ipſo jure. per notata infrà §. 43. *queſtio.* 7. Secundò, quòd ipſum jus, vim & effectum prehenſionis metiri debemus ex perſona ipſius prehenſoris, qui in hoc eſt actor & pluſquam actor. *l. penult. in fin. ff. de juriſd. omn. jud.* Sed iſte patronus principaliter intendit, & affirmat id quod etiam conſtat ex ipſa ſerie litis principalis, ipſum ſcilicet vaſallum eſſe inveſtitum, & in fide ratione horum prædiorum quæ patronus affirmat eſſe de domanio feudi, de quo vaſallum inveſtivit, prehendendo autem ex defectu hominis contrarium & repugnans ſupponeret & affirmaret, ſed nemo contraria allegans agendo audiendus, aut admiſſibilis eſt; igitur inadmiſſibilis prehenſio. Tum hujuſmodi facultas incipiendi à prehenſione fructuum lucratoria ex defectu hominis, exorbitat à jure communi, unde nullo modo debet extendi, ſed potius tanquam odioſa reſtringi ad cauſam in quo introducta, & ſcripta eſt *ſuprà* §. 1. prout extra illum caſum non habet locum, ut ſæpe dictum eſt.

14. Nec obſtat quod etiam agendo poteſt quis allegare* contraria non cumulando, ſed in diverſis inſtantiis, & quod inſtantia prehenſionis ex defectu hominis erit inſtantia ſeparata ab inſtantia diſcuſſionis catalogi, quia illud de diverſis inſtantiis, verum eſt ſucceſſivè, & altera inſtantia priùs finita & deciſa, ſed ſimul & eodem tempore non poteſt quis proſequi contraria etiam ſeparatis libellis & inſtantiis, ut probatur in *l. cum qui l. contra majores.* & ibi Petr. Byn. Bal. Salic. C. *de inoffic. teſtam.* ubi hæres ab inteſtato non poteſt ſimul & eodem tempore agere petitione hæreditatis & querela inofficioſi teſtamenti, nec auditur dicens teſtamentum falſum & inofficioſum etiam in diverſis inſtantiis, quum hæc ſint contraria & repugnantia, ſed benè poſtquam ſuccubuerit in petitione hæreditatis & falſo prætenſo, tunc demum & non prius poterit intentare querelam inofficioſi teſtamenti (in qua tempore medio tanquam non valenti agere non currit præſcriptio.) Et idem è converſo ſi prius cœperit agere inofficioſi, & ſuccubuerit, illa inſtantia finita, & non prius poterit allegare falſitatem teſtamenti, & agere petitione hæreditatis, & ita ferè dicendum eſt in propoſito, & quòd quandiu patronus proſequitur prætenſum defectum catalogi, dicens hæc prædia eſſe de domanio feudi, non poteſt eadem prædia prehendere ex defectu hominis, ſive enim prehendat illa tanquam partem ejuſdem feudi, non valet prehenſio propter inveſtituram ejuſdem feudi præcedentem, & actu perſeverantem, ſive prehendat illa tanquam feudum ſeparatum, non eſt admiſſibilis tanquam ſibi ipſi eodem tempore contrarius.

* Contraria allegās an audiatur.

15. Quod ſi contingat patronum ſuccumbere in impugnatione catalogi, non tamen continuò ſequitur quod patronus poſſit redire ad prehenſionem feudalem ex defectu hominis dictorum prædiorum, ſed inſpicienda eſt cauſa cur ſuccubuit ſi tantum idcò ſuccubuit quia cauſa cognita probatum, & inventum, replicationem vaſalli eſſe veram. Et ſic etiam de proprietate rei & juris controverſi plenè cognitum fuit, & tunc non poteſt patronus redire ad dictam novam prehenſionem feudalem, quia obſtat exceptio rei judicatæ & eorum quæ inter eaſdem partes in alio & connexo judicio acta & deciſa fuerunt, ut per Bart. Paul. & alios in *l. Julianus verum debitorem. ff. de condictione indeb.* Aut ex defectu probationis ſuccubuit, & ideo vaſallus obtinuit, quia apparuit de ejus poſſeſſioue, vel quaſi, licet non de ipſa proprietate, & tunc quia per illud judicium non præjudicatur in alio in quo proprietas ipſa principaliter deducetur, nihil impedit quin patronus ex defectu hominis manum injicere poſſit in caſibus tertiæ & quartæ ampliationis ſupra *eod. num.* 13. & ita ſecundum hoc debet intelligi quod incidenter dixi ſupra §. 9. *gloſſ.* 2. *ad fin.* locum eſſe prehenſioni ex defectu hominis. Vides quam multa diſputationibus & allegationibus indulgendo deducere potuiſſem, ſed conſultiùs ratus ſum ſub compendioſa reſolutione tranſire.

16. Sextò quæro, in ſecundò caſu diſtinctionis, quæſtionis quartæ ſupra eodem, quando poſt prehenſionem ex defectu catalogi, catalogus offertur: & ſuper ejus diſpunctione lis conſtituitur, utrùm pendente lite debeat ſimpliciter & in totum manus levari vaſallo: an verò ſolum reſpectu deſcriptorum in capitulis vel articulis non controverſis. Semper mihi placuit pars affirmativa, ut prehenſio facta ex defectu catalogi, illo oblato tanquam ceſſante cauſa ceſſare debeat, & vaſallus redintegrari in ſtatu in quo erat tempore prehenſionis, non obſtantibus impugnationibus patroni, quarum prætextu non debet vaſallus deturbari à prehenſione ſua, nec pendente lite aliquid innovari, in *rub. & cap.* 2. *lite pen. nihil innov. gloſſ. fin.* & doctores in *cap. non ſolum de appellat.* in 6. Innoc. in c. 2. in ver. *inhibentes de reſtit. in integr.* & ita breviter concludo. Multa tamen hinc inde argutando adduci poſſent, quæ prolixitatem veritus omitto. Et ſcio hanc quæſtionem ſæpe multumque fuiſſe diſcuſſam in hoc ſupremo Senatu: pluraque intervenerunt arreſta, quæ prima facie cauſas ignorantibus contraria videntur, ſed nulla diſſonantia, nulla contrarietas, verum omnimoda conſonantia & veritas eſt in dictis arreſtis inſpectis caſibus eorum, & diverſis meritis cauſarum ſuper quibus lata ſunt, & ut habeas quædam inſigniora per dom. Claudium le Voix doctiſſimum & integerrimum Senatorem mihi communicata.

17. Pro parte negativa quod non debeat interea manus levari in capitulis, vel articulis controverſis, faciunt * duo arreſta.

* No. quatuor arreſta. primū.

Primum ſuper appellatione verbali latum die prima Auguſti anno 1531. *inter Nicolaum de Moüy appellantem à baillivo Bellovacenſi, & Epiſcopum & Comitem Bellovacenſem intimatum.* Appellans habens feudum ſitum in Comitatu Bellovacenſi, catalogum ſuum tradidit intimato, cui negligenti impugnationes ſuas tradere, curavit terminum menſis ad hoc ei per judicem præfigi; quo lapſo petebat appellans catalogum ſuum haberi pro approbato, & manum levari; nihilominus judex iterum ſimilem alium terminum menſis dedit intimato ad impugnandum catalogum unde fuit appellatum. Curia appellationem & id à quo extitit appellatum annullavit, & intimato termino quindecim dierum pro omni dilatione præfixit ad tradendum ſuas impugnationes adverſus dictum catalogum, quo non facto infra dictos quindecim dies ex nunc prout ex tunc manum levatam totius feudi fecit appellanti, & caſu quo intimatus impugnationes ſuas traderet infra dictos quindecim dies, ſtatuit quod appellans haberet manum levatam de rebus non contro-

Digitized by Google

verſis ſeu deſcriptis in articulis non impugnatis impenſis, damnis, & intereſſe reſervatis in definitionibus articulorum impugnandorum.

* Secundū. * Secundum arreſtum latum die 17. Auguſti anno 1532. *inter fratrem Philippum de Villiers l'Iſle-Adam magnum magiſtrum Rhodenſium, & Petrum de Cluys magnum priorem Franciæ commendatarium de Laulnay*, qui certam incidentem ſupplicationem præſentarunt contra Franciſcum le Clerc militem Ballivum, & Capitaneum Senonenſem & conſortes ad finem, quòd pendente proceſſu ſuper receptione vel reprobatione catalogi à reis traditi, manus injectio per ipſos actores facta ſuper feudo ad reos ſpectante ex defectu catalogi, teneret & effectum haberet, non obſtante catalogo poſtea à reis tradito, & hoc reſpectu rerum deſcriptarum in articulis impugnatis, & quòd rei condemnarentur ad reſtituendum omnes fructus ab eis perceptos ex dictis rebus controverſis à tempore dictæ prehenſionis, & quod illis inhiberetur infringere dictam prehenſionem in rebus controverſis: Curia ſtatuit quod dicta prehenſio teneret pendente dicto proceſſu, reſpectu deſcriptorum in articulis controverſis, & quod commiſſarii appoſiti feudo per dictos actores fruerentur pendente proceſſu rebus controverſis ex die prolationis præſentis arreſti ad onus reddendarum rationum, quando & quibus decebit; & inhibuit reis ne turbarent aut impedirent dictos commiſſarios in facto eorum commiſſionis, & declaravit quòd quantum ad præſens rei non tenerentur redintegrare ſeu reſtituere fructus rerum controverſarum ab eis perceptos ante prolationem præſentis arreſti, ad onus tamen eoſdem fructus redintegrandi in manus dictorum commiſſariorum, & actoribus reſtituendi, ſi in diffinitiva inveniatur, & dicatur ita fieri debere, & abſque impenſis præſentis incidentis. Ex quibus duobus arreſtis apparet, quod prehenſio ex defectu catalogi non ceſſat, nec levatur per oblationem & traditionem catalogi, niſi poſt traditas impugnationes à patrono, & reſpectu articulorum concordatorum ſeu non impugnatorum dumtaxat. Sed quod durat & perſeverat prehenſio reſpectu articulorum impugnatorum uſque ad diffinitivam.

18. In contrarium eſſe videntur duo alia arreſta,
* Tertium. * Primum latum die 23. Decembris anno 1534. inter magiſtrum Joannem de Urſinis dominum Rouſſiaci, appellantem à præſide Pariſienſi, *& Joannem de Tremblay intimatam.* Intimata habens feudum movens à domino de Urſinis ratione loci Rouſſiaci obtulit certum catalogum feudi ſui patrono, qui videns dictum catalogum eſſe exceſſivum, & non conformem antiquis catalogis, noluit retinere, ſed lapſis quadraginta diebus ab admiſſione in fidem prehendit feudum ex defectu catalogi, vaſallamque in jus vocavit coram præſide Pariſienſi, concludens ut ſua manus injectio declararetur bona & valida; plenúmque ſuum ſortiretur effectum, donec vaſalla tradidiſſet catalogum in bona & debita forma, qualem prædeceſſores vaſallæ tradiderant. Cauſabatur enim actor vaſallam nullam habere juriſdictionem in toto territorio Rouſſiaci, ſed quòd ipſe ſolus erat dominus juſtitiarius, & tamen quod vaſalla in catalogo oblato de novo addiderat ſe juriſdictionem habere in locis feudi ſui ſiti in dicto territorio: quamvis in dinumeramentis antiquis nihil de hoc dicatur, & ſic ſe juſtè recuſaſſe receptionem dicti catalogi non exiſtentis in forma antiqua & debita, & juſtè manum injeciſſe feudo ex defectu catalogi in bona, debita, & antiqua forma exiſtentis. E diverſo vaſalla concludebat dictam prehenſionem injuſtam & nullam declarari, & manum levari, feudúmque cum fructibus, damnis & intereſſe reſtitui. Per ſententiam die quinta Septembris anno 1530. dicta prehenſio tanquam iniqua & irrationabilis retractata fuit, & actor condemnatus in expenſis, damnis & intereſſe, ſalvo illi & reſervato jure damnandi impugnationes ſuas adverſus dictum catalogum infra quadraginta dies introductos à conſuetudine: reſervatis etiam dictæ vaſallæ defenſionibus ſuis in contrarium. Et hæc ſententia fuit arreſto confirmata in principali, in quantum tamen judex à quo actorem in damnis, & intereſſe ſimpliciter & indiſtinctè condemnarat, prædicta ſententia cum appellatione fuit abſque emenda & expenſis cauſæ appellationis annullata, & corrigendo & emendando judicium quantum ad hoc, Curia condemnavit præfatum actorem appellantem in damnis, & intereſſe per dictam vaſallam ratione & ob cauſam dictæ manus injectionis paſſis duntaxat. * Secundum arreſtum pronunciatum Kalendis Februarii anno 1534. inter tutores filiorum inſignis viri Odeti de Fuxo appellantis à certa ſententia dominorum præfectorum ſupplicibus libellis palatii, & Hugonettam de Quinquempoix Domicellam viduam, & venerandam ſocrum meam, quæ exiſtens domina Alneti in Bria, quod eſt feudum permè nobile, *juxta notata infra* §. 15. *gloſſ.* 3. *num.* 2. movens feudaliter à filiis dicti Fuxenſis catalogum ſuum obtulit cuidam tutori dictorum filiorum qui noluit manum levare, nec impugnationes tradere infra tempus conſuetudinis, ſed aliquanto poſt aliquas impugnationes obtulit, tenendo ſemper feudum ad manum ſuam & inſigniter fructus diſſipando. Tandem per ſententiam interlocutoriam dictum fuit quòd impugnationes per dictos tutores præſentatæ reciperentur. Nec eſt mirum quamvis lapſum eſſet tempus, quoniam patroni erant minores, & ſic per notata *ſupra eod. qu.* 2. *num.* 8. ad quas dict. vidua reſpondere poſſet. Et quod interim pendente lite ſuper articulis impugnatis dicta vidua manum levatam haberet de rebus ſaiſitis, & in dictis impugnationibus declaratis, de quibus ante ſaiſiam gaudebat, expenſis in diffinitiva reſervatis. Præfati tutores appellarunt, ſed per dictum arreſtum fuerunt in emendam, & impenſas cauſæ appellationis condemnati, & ſententia confirmata. * Quartum arreſtum.

19. Ex his duobus ultimis arreſtis apparet quòd prehenſio ex defectu catalogi fieri non poteſt poſt catalogum oblatum, quantumcunque prætendatur vitioſus & defectivus, vel exceſſivus, ſed patronus ſibi providere debet per traditionem impugnationum ſecundum formam hujus §. & quod catalogo oblato non obſtantibus impugnationibus patroni, & proceſſu ſuper eis pendente debet plenè redintegrari in feudo, & fructibus, te pertinentiis & rebus ablatis per prehenſionem, ita ut quicquid abſtulerit ejuſmodi prehenſio, reſtituatur obligato catalogo. Et ſic pendente lite, debet vaſallus liberè frui rebus controverſis quibus fruebatur ante prehenſionem, non autem debet poni in poſſeſſione rerum quas non poſſidebat, licet eas inſeruerit in catalogo ſuo, quia eſſet præjudicare poſſeſſioni, & juri alieno, quod eſſe nō debet. Et hæc eſt mera veritas. æquitas & verus ſenſus conſuetudinis noſtræ, prout etiam per præfata duo ultima arreſta declaratum fuit, quorum primum de die 23. Decembris, eſt in terminis noſtræ conſuetudinis, & de feudo ſito ſub noſtra conſuetudine. Secundum verò datum Kalendis Febr. eſt in terminis conſuetudinis Meldenſis, & de caſtro ſito ſub illa conſuetudine, quæ quantū ad id de quo agitur, eſt cōformis noſtræ, ut patet in *conſuetudine Meldenſ.* §. 135 Nō obſtant præfata duo prima arreſta; quia primū de anno 1531. loquitur de feudo ſito ſub conſuetudine Sylvanect. & ſic in terminis illius conſuetudinis per quam *in fin. tit. de ſaiſine, & deſſaiſine*, §. 7. expreſſè diſponitur quòd prehenſio facta ex defectu catalogi durat nedum uſque ad catalogum traditum, ſed etiam uſque ad approbationem vel concordiam catalogi & manus levationem patroni. Et quia per illam conſuetudinem non præfigitur tempus patrono ad dandum impugnationes, vel approbandum dictum catalogum, hoc



Digitized by Google

in arbitrio & diſpoſitione judicis relinquitur. *juxta reg. l. 1. ff. de jure delib. c. de cauſis. de offic. de leg.* Et quamvis regulariter ad eundem actum non debeat dari dilatio, niſi ſemel *l. leges in fi. C. de dilatio.* non tamen dilatio ſemel data, & acceptata ita præcidit, quin ex cauſa ſaltem ad brevius tempus debeat iterum concedi *l. oratione ff. de feriis. l. interdum. ff. de judicio.* Secundum autem arreſtum de anno 1532. loquitur in terminis conſuetudinis Senonenſis, utpote de feudo ſub ea ſito, quæ conſuetudo in §. 176. vult manum levari vaſallo demum poſtquam patrono tradiderit catalogum in forma debita, in quibus ultimis verbis non facio magnam vim, quia puto quod debeant intelligi de forma in genere prout diximus *ſupra* §. 8. *in princip.* & §. 9. *gloſſ.* 1. *num.* 9. non tamen de forma ſpecifica, & individua, quæ remanſura eſt diſcuſſione & diſpunctione particulari facta. Sed dicendum eſt quod in terminis dicti arreſti repertum fuit vaſallum fuiſſe in culpa, calumnia vel fruſtratione ſuper diſcuſſione catalogi, quod ſatis colligitur ex verbis diſpoſitivis dicti arreſti, in quo dicitur, quod vaſallus non tenebitur redintegrare, nec reſtituere fructus præteritos rerum controverſarum feudi à tempore prehenſionis uſque ad pronunciationem arreſti: ſed ſolum pro futuro tempore, & à die pronunciationis arreſti. Et ſic ſatis infertur quod mero jure non debeat tenere prehenſio pro rebus controverſis poſt catalogum & pendente lite, prout etiam per dictum arreſtum non tenuit, nec tenet pendente lite, niſi poſt tempus prolationis dicti arreſti, quod ex quadam juſta & ſpeciali cauſa factum fuit à prudentiſſimis illis Senatoribus. Cæterùm generaliter obſervandam puto conſuetudinem noſtram in toto hoc regno tanquam æquiſſimam, juri & rationi conformem, niſi ſicubi per conſuetudinem particularem loci aliter determinetur.

20. Septimo quæro: pone vetera & antiqua dinumeramenta feudi adhuc ſine ſpecificatione & confinatione rerum oblata, & à patronis recepta & comprobata fuiſſe, prout ſæpè vidi plura, in quibus vaſalli agnoſcebant ſe tenere in feudum centum jugera, item ſexdecim denarios cenſus (ſine alia declaratione) item tria ſubfeuda inſcriptis catalogis ſubfeudorum æquè vagis & incertis, modò in ultima oblatione catalogi novus vaſallus offert catalogum in illa incerta & veteri forma. Patronus impugnat ratione incertitudinis, & petit vaſallum cogi apponere certos & veros limites, & confirmationes terrarum domanii, & ſimiliter cenſualium, & ſubfeudalium, & à quibus perſonis teneantur. Et videretur vaſallum ad hoc non teneri, quaſi non poſſit patronus reprobare formam catalogi quam ipſe & prædeceſſores ſui in ſimilibus catalogis approbarunt, *l. Pomponius ff. de neg. geſt. in Authent. de exhib. reis.* §. *ſi vero col.* 5. Contrarium dicendum eſt, quia vaſallus certum, clarum, & cum ſingularium rerum particulari deſignatione & confinatione dare debet catalogum, ut dictum eſt *ſupra* §. 8. *in princip.* & licet patronus ſe contentaverit, & de incertitudine non objecerit pro una vel pluribus vicibus: tamen alia vice poteſt objicere, quia non renunciavit expreſsè juri ſuo, nec fecit pactum cum vaſallo quod non teneretur clariorem, nec in alia forma tradere catalogum, *per notata ſuprà* §. 58. *quæſt.* 1. Et hoc niſi in magnis feudis conſiſtentibus partim in montibus & ſaltibus, aut terris lapidoſis, quæ non ſolent coli, nec menſurari, quia harum reſpectu non puto vaſallum aſtringendum ad menſurandum & quantitatem deſignandum. Sed ſufficere aliquot confines exprimere ad deſignandum ſitum loci. Cæterùm principalem concluſionem hujus quæſtionis amplio, ut nedum teneatur vaſallus domania & cenſualia feudi ſui ſigillatim, & cum confinationibus ſpecificare, ſed etiam ſubfeuda, & cogi poteſt à patrono ſuo, ut pariter cogat vaſallos ſuos dare catalogos ſubfeudorum in forma debita & ſpecifica. Verum eſt quod patronum ſuum compellere poteſt ad editionem documentorum feudalium ſi qua habeat ad hanc rem facientia, per notata *ſupra* §. 8. *quæſt.* 1. *number.* 5.

21. Octavo conſequenter quæro de quæſtione quæ frequenter evenire poteſt in diſpunctionibus catalogorum: Vaſallus in catalogo ſcribit inter cætera à ſe teneri in feudo octo denarios cenſus cum jure laudimiorum, & mulctæ, ſuper talibus prædiis ſic confinatis à talibus perſonis poſſeſſis: Patronus impugnat de effectu, dicens quòd debent ſcribi & deſignari ſexdecim denarii cenſus cum jure laudimiorum & mulctæ: ad quod verificandum, profert antiqua dinumeramenta & documenta feudi in forma authentica à prædeceſſoribus vaſalli tradita, in quibus ſexdecim denarii cenſus exprimuntur: Petit patronus ut catalogus oblatus corrigatur, & ponantur & à vaſallo recognoſcantur in feudum ſexdecim denarii cenſus, ſicut in antiquis documentis; & ultra quòd vaſallus teneatur in præſenti catalogo ſpecificare prædia & poſſeſſores à quibus debentur illi octo denarii cenſus reſtantes. Et quod ex quo conſtat vaſallum vel ejus prædeceſſores ſemel tenuiſſe & recognoviſſe ſexdecim denarios cenſus, præſumatur hodie poſſidere, niſi de contrario probet & appareat de juſta diſmembratione. *argumento l. ſi creditor. C. de pignor. act. l. non ignorabit. C. ad exhib.* & ibi per gloſſ. & doctores & maximè cùm recipiens in feudum obligatur ipſe & hæredes ſui ad conſervationem rerum ſibi infeudatarum ut concedenti de juribus à ſe retentis ſatisfiat. Alioquin magnum ſequeretur inconveniens, videlicet quòd vaſalli poſſent diſmembrare & alienare partes feudi, & in alios transferre tanquam alaudia vel cum patrimonio eorum confundere, & poſt ſucceſſum temporis allegare ſe non poſſidere: & ſic ſucceſſu temporis defraudarentur patroni, & vaſalli perfidi locupletarentur cum aliena jactura. Vaſallus autem ſuſtinendo catalogum excipit primo, quod non habet nec poſſidet nec dolo fecit, quominus poſſideat dictos octo denarios cenſus, & ſic quod non tenetur eos agnoſcere patrono, nec in catalogo ponere. Alioquin ſequeretur quod teneatur nedum jura honorifica agnitionis, ſed etiam jura utilia releviorum ſolvere pro rebus quas non poſſidet, quod eſt abſurdum & falſum, quia non tenetur ad onera hujuſmodi realia, quandiu non poſſidet nec dolo fecit quominus poſſideat, ut plenè diximus *infrà* §. 33. *qu.* 46. *num.* 153. Secundò quod patronus debet prius implere pro parte ſua juxta. *l. Julianus.* §. *offerri. ff. de act. empt.* Faciat ergo patronus vaſallum frui, & quod ei habere liceat dictos octo denarios, tunc libenter in catalogo addet, & jura pro eorum rata præſtabit. Tertio, quod inſtrumenta à patrono producta ſunt valde antiqua, & recentius eſt ultra 40. vel 50. annos, à quo tempore non fuit facta aliqua renovatio feudi, quo tempore medio, multa jura feudi potuerunt deperire, vel etiam ab extraneis uſurpari & præſcribi contra ipſum & patronum per notata *ſupra* § 12. *num.* 9. quòd ſi prædeceſſores vaſalli fuerunt negligentes, pariter negligentes fuerunt patronus & prædeceſſores ſui, & ſic compenſatio fieri debet & in omnem eventum, ex quo neſcit quid ſint, nec in quo conſiſtant, nec à quibus debeantur illi octo denarii, & ſibi impoſſibilis eſt declaratio, non tenetur: quod videtur indubitatum, ſi vaſallus ſit tertius & ſingularis ſucceſſor, quid dicendum, ſuper hac quæſtione & ſimilibus multos vidi hæſitare.

22. Pro * brevi reſolutione dico, quod in terminis hujus quæſtionis vel ſimilis, cùm apparet ab antiquo fuiſſe in feudo ſexdecim denarios cenſus, nec apparet de aliqua diſmembratione vel alienatione ejus de quo queritur vel ubi ſit, nec etiam de aliquo dolo * Solutio.

Digitized by Google

nec culpa vaſalli, quòd vaſallus tenetur inſcribere in novo catalogo ſexdecim denarios cenſus, de quibus in antiquis renovationibus & catalogis, & quantum ad dimidiam quam fatetur poſſidere, tenetur deſignare prædia, eorum conſinia & perſonas ſuper quibus & à quibus percipitur ille cenſus, & in hoc ſupplere defectum veterum catalogorum per notata quæſtione præcedenti: quantum autem ad aliam dimidiam quam non poſſidet, non tenetur aliquid addere veteribus catalogis, id eſt ad nullam deſignationem vel ſpecificationem tenetur, & adhuc non poteſt cogi inſcribere in novo catalogo dictam dimidiam de qua agitur, ſimpliciter & purè ſecundum formam præciſam veterum catalogorum, ſed demum cum hac additione & deſignatione, quod dimidiam partem non poſſidet, puta ſic ſcribendo in novo catalogo, item ſexdecim denarios cenſus, de quorum dimidia fruitur, & percipit ſuper talibus prædiis ſic cõfinatis & à talibus poſſeſſis, de altera autem dimidia non fruitur nec poſſidet vel quaſi; & moveor, quia per hanc viam utrique parti conſulitur & utriuſque jus quantum commodiùs fieri poteſt, conſervatur. juxta *l.* 1. *& ibi Paul. ff. ſi quis caut.* Conſulitur patrono ad conſervationem juris ſui, quoniam ſi approbaſſet catalogum in quo ſolum ſit mentio de octo denariis cenſus, reſultaret contra eum præſumptio reliquam partem cenſus fuiſſe ejus conſenſu diſmembratam & alienatam, quod ei aliqualiter nocere poſſet, ſi poſtea invenirentur poſſeſſores dictæ partis cenſus, qui fortè non haberent alias contra verum dominum à quo mediatè moventur, ſufficiens tempus præſcriptionis. Conſulitur etiam eadem viâ ipſi vaſallo immediato domino dicti cenſus adverſus dictos extraneos, ne ex ejus proprio catalogo contra ipſummet reſultet præſumptio. Conſulitur etiam vaſallo adverſus patronum, ut in caſum relevii non teneatur nec fiat æſtimatio pro rata cenſus non poſſeſſi, juxta notata in d. *queſtio.* 46. *infra* §. 33. Ex his habes brevem ſatis methodum ad multorum deciſionem in ſimili.

23. Nono quæro, expuncto & comprobato hinc inde catalogo, An patronus teneatur in futurum ipſi vaſallo de evictione contentorum in eo? Dico breviter quod non, ſive vaſallus impetatur in judicio ſive extra, in petitorio ſive in poſſeſſorio: aut enim injuſtè impetitur, ut agat contra impetentem, & jus ſuum deducat: aut juſtè, & idem, quia hujuſmodi renovationes inveſtiturarum ſemper intelliguntur fieri, ſalvo jure alieno, & hoc ſolet in illis exprimi, & omiſſum tacitè ſubintelligitur. Fallit tamen quantum ad ea quæ patronus recepit à vaſallo, ſi enim vaſallus fidelitatem fecerit & relevium ei ſolverit, deinde veniat alius prætendens patronatum & manum injiciens feudo, tenetur patronus qui jura recepit hactenus, ut ea conſignet in judicio, ut vaſallus levatam manum obtineat, & ei frui & habere feudum ſuum liceat, ſi verò debitè interpellatus deficiat in conſignando quod recepit, tenetur vaſallo ad omne damnum & intereſſe prehenſionis per vaſallum paſſæ, & ad reſtitutionem fructuum à quibus vaſallus à tertio evincitur; non autem tenetur patronus qui fortè partem jurium utilium remiſit, plus conſignare quàm recepit, niſi fortè ad hoc expreſsè ſe obligarit, & ad defendendum in totum vaſallum contra omnem, & ad ſolvendum vel conſignandum de ſuo integraliter quod erit conſignandum vel ſolvendum.

24. Sed quid diceres, ſi appareat de ipſa primitiva & propriè vera inveſtitura, videlicet de originali conceſſione in feudum quod in totum vel in partem evincitur? Diſtingue: Aut eſt facta gratis & liberaliter: prout eſt natura feudi, & tunc non eſt locus recurſui evictionis, ſicut nec in donatione, *l.* 2. *de evict. l. Ariſto. ff. de donat. l. ad res donatas, ff. de ædil. edict.* Sed ſolum pro futuro tempore relevatur vaſallus ab omnibus oneribus feudalibus pro rata reſpectu rerum evictarum; aut apparet infeudationem eſſe factam mediante pretio vel æquipollenti compenſatione, & tunc locus eſt evictioni, niſi culpa vaſalli intervenerit, quemadmodum in contractu venditionis, permutationis & ſimilibus locus eſt evictioni ſecundùm diſpoſitionem juris communis: feudum enim inquantum non habet propriam naturam feudi regulatur ſecundum naturam contractuum, quibus hactenus accedit, Notatur per feudiſtas in *cap.* 1. *de feud. non habente propr. natur. feudi.* & per Franciſc. Curt. in *tract. feud. part.* 1. *queſt.* 6. debebit igitur tempeſtivè interpellari patronus & omnia obſervare quæ in materia evictionis à jure diſponuntur, alioquin ceſſabit evictio. *l. emptor fundi, C. de evict.*

25. Quam legem ego limito, ſi aliàs eſt notorium de juſtitia evincentis, vel ſi emptor per viam actionis procedere velit adverſus patronum & ſuſcipere in ſe onus probandi juſtitiam evincentis, & ſe fuiſſe inveſtitum de re aliena, & hoc probato locus eſt in effectu evictioni, etiam ſi nec denunciato nec ſententia in præſentem præceſſerunt per textum in *l. emptorem in princip. ibi, ſive quia non manifeſtum fuit, ff. de actio empt.* ubi ita tenet Albericus dicens emptorem, & idem de alio quoque in ſimili poſſe bonam fidem agnoſcere. Adde bonos textus in *l. ſi vendideris. & in l. non tamen. ff. de evict.* ubi etiam ſecuta evictione ſine aliquo judicio locus eſt actioni ex empto, licet non ſit locus ſtipulationi ad duplam. Idem tenet Bald. & Angel. in *l. ſi cum quæſtio. C. de evict.* Angel. Paul. in *l. atqui natura.* §. *cum abſente, ff. de nego. geſt.* ubi tamen Angel. inadvertenter errat, dum dicit emptorem poſſe agere ad duplam, quod eſt falſum & contra textum in d. *l. ſi vendideris.* Eandem ſententiam tenet Rapha. Fulgoſ. in d. *l. emptorem in princip.* Ludovic. Rom. in *l. non ſolum.* §. *morte.* & ibi Alex. *col. penult. ff. de oper. no. nunc.* Alex. in *conſil.* 67. *fortificatur lib.* 5. & in *conſil.* 63. *diligenter inſpectis lib.* 6. Ægid. Bellamera. in *Deciſ.* 698. *incip. concluſio. col.* 2. *verſic. hinc eſt.* Auffrer. in *addit. ad quæſt. Tholoſ.* 407. *verſic.* 6. niſi Soc. in *l.* 2. §. *volentem. ff. ſolut. matrim.* Jal. in *l. ſi dominus,* §. *de evictione col.* 2. *de legat.* 1. Felin. in *cap. cum olim. col.* 7. *de re judic. in cap. cum Bartholdus. col.* 1. *eodem titulo.* Et hæc ſententia ſi in jus deduceretur, ſervaretur, prout memini, ſunt plus decem anni, mihi reſpondiſſe clariſſimum illum jureconſultum * Dom. Joannem Jacobum nunc præſidis Pariſienſis ſuppræfectum æquiſſimum. * Do. Jo. Jacobus.

26. Advertendum ad hujuſmodi limitationem, de emptore evicto qui denunciationem omiſit, & nunc vult ſuſcipere onus probandi de juſtitia evincentis, ut ſanè debeat intelligi quando non multum poſt evictionem differt agere contra authorem, ſecus ſi diu diſtulerit, & medio tempore probatio quam habere potuiſſet author, deperierit, quoniam dolus * præſumitur contra eum qui diſtulit agere, donec periit probatio rei conventæ, ut tradit Bald. *conſilio trigeſimo ſeptimo, quidam tabellio. lib.* 1. Matth. de Afflict. in *Deciſ. Neapol.* 13. *col.* 6. *verſic. nova conjectura, facit gloſſ. in Clement. ſæpe.* §. *& quia in verb. non obſtante, verſiculo tertii dicunt.* quam ibi ſequuntur Cardinal. Florent. Panorm. Lanfra. *de Oria. de verborum ſignificatione.* * Præſumitur dolus contra differentem agere.

27. Decimo quæro de * clauſula *ſalvo jure noſtro & alieno*, quæ apponi ſolet in fine catalogorum ſive in fine approbationis & ſubſcriptionis quæ fit à patrono, an & quid operetur? Et videtur multum operari, quia communiter tradunt doctores hanc clauſulam ſalvo jure eſſe conſervativam & reſervativam per textum in *l. ſi debitor.* §. 1. *ff. quibus mod. pign. vel hypoth. ſolvit. gloſſ. in l. item Labeo.* §. 1. *in verbo. ſi pure. ff. famil. herciſc.* Angel. *conſil.* 27. *pro deciſione in fin.* Anth. Corſ. in *tract. de excell. & poteſt. reg. quæſtio.* 73. *col.* 7. *& in ſingul. in verbo ſalvo jure. ubi ad hæc congerit.* Breviter reſolvendo dico: aut clauſula *ſalvo jure*, refertur ad * Clauſula *ſalvo jure noſtro & alieno.*



Digitized by Google

certum quid *reſervatum*, & tunc operatur conſervationem juris reſervati, ut inquit Bald. in *conſil. 96. decreto cavetur lib. 1.* ſecundùm novam impreſſionem, & tantum operatur quantum expreſſa proteſtatio reſervatoria in eodem caſu ſecundùm ſubjectam materiam operari poteſt, & ita procedit d. *l. ſi debitor. §. ibi ſalva cauſa pignoris.* ita etiam intelligitur gloſſ. 3. d. *l. item Labeo.* quæ dicit, ſalvo eo quod infrà dicam. & ſic ſe refert & præſupponit aliquod certum reſervatum de quo conſtat. Aut verò dicta clauſula *ſalvo jure* eſt vaga, & non refertur ad aliquid certum & determinatum, & tunc nihil omnino operatur, tum quia generalis clauſula non derogat diſpoſitioni præcedenti, nec refertur ad ea de quibus ſpecialiter eſt diſpoſitum. *l. doli clauſula, de verbor. obligat. l. cohæredi. §. qui partem, ff. de vulgari & pupil. ſubſtituti.* tum quia propriè illa generalis & incerta clauſula ſalvo jure refertur ad excludenda ea de quibus in diſpoſitione præcedenti non fuit actum nec cogitatum, quæ de ſe etiam ſine dicta clauſula cenſentur excluſa: & ſic illa vulgaris clauſula, in inveſtituris & renovationibus apponi ſolita, ſalvo jure noſtro in aliis a prædictis, & alieno in omnibus, nihil operatur, quod etiam voluit Zaſius in *epit. feud. part. 6. in verſic. iſta tamen verba.* De his clauſulis vide Felin. in *cap. inter monaſterium. col. 2. de re judicata.*

## §. XI. *

* Hic articulus additus fuit per novam conſuetudinem, ut jam dictũ eſt ſuprà.

NEantmoins le vaſſal qui a fait ſes foy & hommage & offres au deſir de la couſtume, peut bailler ſondit dénombrement quand bon luy ſemble, & n'eſt tenu attendre leſdits quarante jours, ny la reception en foy.

## §. XII. *

* Hic articulus olim fuit ſeptimus.

LE Seigneur feodal ne peut acquerir preſcription contre ſon vaſſal, ny le vaſſal contre ſon Seigneur, de la choſe tenuë en fief.

## §. XIII.

LE Seigneur feodal ne peut preſcrire contre ſon vaſſal le fief ſur luy ſaiſi ou mis en ſa main, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, ou dénombrement non baillé, ny le vaſſal la foy qu'il doit à ſon Seigneur, pour quelque temps qu'il en ait joüy, encores que ce fuſt par cent ans & plus. Toutesfois les profits des fiefs écheus, ſe preſcrivent par trente ans, s'il n'y a ſaiſie ou inſtance pour raiſon d'iceux.

---

## SUMMARIA §. XII.

*1. 2. Rationes hujus §. Generalis proteſtatio non prodeſt dato contrario actu in ſpecie.*

*3. Ampliatur 1. hic textus ſive agatur de præſcribenda parte feudi ſive de toto feudo.*

*4. 5. Ampliatur 2. 3. 4. 5. ſecus ſi præſcriptio completa fuiſſet. Quia non poteſt illam incipere domino jure feudi ex defectu hominis poſsidente.*

*6. Limito primo, ut procedat quando præſcriptio tendit ad derogandum feudo.*

*Secus ſi ad conſtitutionem vel augmentum feudi.*

*Idem ſi ad conſervationem contra commiſſum.*

*7. Non eſt locus commiſſo poſt 30. annos.*

8. *Declaratio* l. in agris. ff. de acquir. rerum dom.

*9. Clarus in electus hujus §.*

*10. Quod apud nos jure communi præſcribatur in feudalibus, extra caſum à noſtra conſuetudine prohibitum.*

*11. 12. Et tunc probari debet poſſeſſio formalis & qualificata.*

*In dubio præſumitur quis pro ſuo poſſediſſe.*

*Sufficit à principio unus actus feudalis ut præſumatur continuata poſſeſsio in eadem qualitate.*

*Secundo fallit hic textus reſpectu tertii, ad hoc ut præſcribat contra vaſallum, non requiritur quod poſſederit in qualitate feudali, nec quod patronus ſciverit.*

13. *Verus intellectus* §. 11. in conſuetud. Aurel. eodem titul.

*14. Tertio fallit in præſcriptione centum annorum, ſeu temporis immemorialis quæ nunquam cenſetur excluſa.*

*15. Sublimitatur niſi patronus poſſideret feudum jure feudali: quia etiam mille annis non præſcriberet.*

*Non poteſt quis ſibi ipſi ſolo animo mutare cauſam poſſeſſionis.*

*16. Quarto fallit in releviis & ſimilibus juribus quæ 30. annis præſcribuntur.*

17. *Quintò*

17. *Quinto fallit quantum ad præſumptionem ubi non apparet de contraria veritate.*
18. *Conſtitutio removens præſcriptionem intelligitur conſtito de Veritate, cæterum in dubio non derogat præſumptioni inſurgenti ex diuturnitate temporis.*
19. *Titulus allegatus præſumitur ex conformi præſtatione decennali.*
20. *Quantum operatur poſseſsio in feudalibus.*
21. *Explicatio* l. cum de in rem verſo. ff. de Uſur. & l. ſi certis. C. de pact.
22. *Quod feudum ſit titulus lucrativus.*
23. *Ad præſcribendum in re aliena jus feudi ſive dominans, ſive ſerviens, ſine titulo non ſufficit minus tempus 30. annorum.*
24. *Renovationes non ſunt tituli, ſed actus & exercitia poſseſſionis.*
25. *Titulus putativus quando & contra quem valeat ad præſcribendum.*
26. *Trium legum intellectus.*
27. *Titulus putativus non operatur ad præſcribendum contra eundem à quo traditio habetur.*
28. *Differentia inter propriam inveſtituram & renovationem.*
29. *Intellectus* l. cum tutorem. de conditione indebiti.
30. *Titulus putativus non debet tantùm valere ad præſcribendum quantùm titulus verus.*
31. *In obligatione ſucceſſive non ſequitur liberatio per primum implementum.*
32. *Augmentum ſequitur naturam augmentati.*
33. *Reprobatur quædam opinio Baldi & ſequentium.*
*Intellectus* l. debitor. in fi. ff. ad Trebell.
34. *Tantum & tale præſcribitur: quantum & qualiter poſſidetur.*
*Præſcriptio ſimplex æquiparatur conceſſioni ſimpliciter factæ.*
35. *Conſuetudo loci eſt regularis natura feudi.*
36. *Frequens contingentia facti non eſt conſuetudo vel jus.*
37. *Conſuetudo feudi ſervientis inſpicitur.*
38. *Celebris quæſtio. Vſque ad finem gloſsæ.*

SIMILIS textus habetur *infrà tit.* 4. § 69. quem pro majori parte ſimul cum iſto declaramus quàm brevius & reſolutiùs fieri poteſt explicando præſcriptionis materiam inquantum feudalia concernit dumtaxat. Sit κεφαλαιωδῶς concluſio.

1. Patronus non præſcribit còntra clientem, nec cliens contra patronum. Et hujus ſpecialitatis contra regulam communem plures poſſunt reddi rationes. Prima, propter mutuam recognitionem, & proteſtationem, quæ ſemper fit, & intervenit inter patronum & clientem, nedum interpolatim in qualibet renovatione inveſtituræ: ſed etiam perpetuò & continuò, dum reſpectivè in hac qualitate poſſident: quæ eſt continua interruptio naturalis. *l. cum notiſſimi, §. imò, C. de præſcript.* 30. *vel* 40. *ann.* Tum quandocumque renovatur inveſtitura, ſolet cliens poſt dinumerationem rerum clientelarium apponere hanc clauſulam: & ſi plus ſit plus recognoſcit, ſi minus, minus, quæ clauſula prodeſt utrique parti: & virtute acceptationis factæ per patronum, eſt reciproca, & cenſetur ab utroque reſpectivè prolata, & ſe refert ad veritatem & originem conceſſionis feudi. Igitur abrogat, & interrumpit omnem præſcriptionem, & uſurpationem, quæ ab alterutro eorum alias fieri poſſet in rebus clientelaribus, ultra vel citra originariam inveſtituram & conſtitutionem feudi. Sed hæc ratio non eſt bona. Tum quia non eſt æquè generalis ut concluſio: non enim reſpicit præſcriptionem totius feudi in ſe, ſed ſolum particularium rerum vel jurium feudi.

*Generalis proteſtatio non prodeſt dato contrario actu in ſpecie.

2. Tum quia nec in particularibus rebus feudi concludit, quoniam illæ generales clauſulæ, & proteſtationes nihil operantur, ubi eſt actus contrarius in ſpecie, cui non per eas, ſed per hunc illis derogatur, *l. in toto jure, ff. de reg. jur.* unde ſi non eſſet hæc conſuetudo, poſſet alter contra alterum certum prædium feudi poſſidendo bona fide tanquam proprium & non feudale præſcribere & acquirere longo vel longiſſimo tempore non obſtantibus dictis proteſtationibus & clauſulis. Alia ratio: feudum ſemel conſtitutum, eſt ſicut ager limitatus finibus in prima inveſtitura præfixis, qui non debent augeri nec minui, *l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio.* Sed nec hæc ratio valida eſt, & reprobabitur ſtatim in prima ampliatione. Veræ rationes, ſuaſivæ tamen & non neceſſariæ, ſunt duæ, quas eleganter & ſuccinctè tradit dom. Pyrrhus, in *conſuetud. Aurel. eodem titul. in* §. 10. Prima propter ſummam & ſinceram fidem, quæ debet ſervari inter patronum & clientem in feudo. Unde non congruit locum eſſe præſcriptioni, quæ quum ſit uſurpatio alieni, repugnat veritati & fidelitati quæ eſt peculiaris & ſubſtantialis feudo. Secunda, jus feudi ſimile eſt juri ſuperioritatis, & obedientiæ: in quo ceſſat præſcriptio. *cap. cum non liceat. de præſcript.* hanc etiam rationem tradit Ludov. Rom. *conſil.* 571. *in propoſita col. fin. verſ. dum autem quæritur.*

3. Concluſio textus noſtri ampliatur. Primò ſive agatur de præſcribenda parte feudi, ſive de toto feudo. d. *l. quæ de tota. ff. de rei vendi. l. rei appellatione. ff. de verb. ſignific.* unde ſi patronus prædium aliquod feudi in antiqua conceſſione & inveſtitura comprehenſum poſſederit, non jure feudi, quia non eſſet dubium: ſed jure plenæ proprietatis, ſeu tanquam (ut aiunt) de proprio domanio, quantocumque tempore ſic poſſederit: nec paſſus fuerit, in catalogis ſeu dinumeramentis clientelaribus deſcribi, non acquiſivit in eo dominium utile; nec illud prædium fuit ullo modo

Digitized by Google

exemptum à natura, conditione, & qualitate feudali. Sed tanquam tale poteſt quandocumque vendicari à cliente, utili rei vendicatione, vel condici ex lege & contractu feudi: una cum fructibus, docendo quod aliquando fuerit feudale & de ſuo feudo. Idem ſi patronus eodem modo poſſederit totum feudum, quamvis ceſſante noſtra vel ſimili conſuetudine contrariũ eſſet dicendum, ut legitur & notatur in §. *ſi quis per triginta*, per Bald, *prepoſ. ſi de feudo. defuncti content. ſint inter domin. & agnatos.* Udalric. Zaſ. in *tract. feud. in part.* 6. *cap.* 1. *in fin.* Et hæc procedunt ſive patronus totum feudum aut partem quotam vel integralem poſſederit, tanquam nunquam fuerit feudum: ſive poſſederit, tanquam rem ad ſe reverſam, jure prætenſi commiſſi, vel finitæ inveſtituræ, vel repudiationis, aut ex alia quacumque cauſa, non refert. ſi enim illa cauſa non ſit juſta & ſufficiens, vel non ſit vera, non poterit prætextu cujuſvis præſcriptionis juvari nec defendi adverſus clientem vendicantem vel condicentem. Ideò neceſſe habebit patronus, veritatem & juſtitiam cauſæ probare, vel rem judicatam oſtendere. Idem econverſo ſi cliens, & aliqui prædeceſſores ſui quantocumque tempore poſſederint totum feudum vel quamvis partem tanquam alaudium, ſeu aliàs tanquam nunquam ſubjectam, vel ex poſt facto exemptam, à conditione clientelari. Vendicante enim patrono, vel condicente, aut exæquante jura feudalia, & de conditione feudali quantumcumque antiqua docente, non poterit cliens juvari nec tueri ulla præſcriptione.

4. Amplio ſecundò, nedum in præſcriptione longi temporis, ſed etiam longiſſimi & pluſquam triplicati, infra tamen centum annos, ut *infrà eodem, limitatione* 3.

Amplio tertiò etiamſi patronus habeat titulum à vaſallo: puta ſi vaſallus minor viginti quinque annis vendidit vel donavit feudum ſuum domino ſuo à quo movetur, quia etiam cum hoc titulo, per tempus etiam pluſquam longiſſimum poſſidendo, non poterit patronus præſcribere. Ratio, quia nulla ſit alienatio, & non obſtante dicto contractu, vendens vel donans ejuſve hæres vel ſucceſſor ſemper remanſit vaſallus, cùm non fuerit ab eo ſeparatum dominium utile & feudatarium. Igitur nunquam potuit nec incipere, nec continuari, nec perfici præſcriptio obſtante hac conſuetudine. Amplio quartò, etiam ſi dominus eſſet in bonâ fide, puta quia ignorabat venditorem eſſe minorem vel vaſallum ſuum: imò etiam ſi cum hoc juſtum habeat titulum, non à vaſallo, ſed ab extraneo, qui poſtquam emerat à vero vaſallo minore, vendidit patrono: adhuc idem puto, ut non procedat præſcriptio. Amplio quintò: etiam ſi præſcriptio eſſet inchoata per tertium extraneum, qui juſto titulo & bona fide cœperat longo tempore præſcribere feudum contra verum vaſallum, & jam fortè lapſi erant quinque vel octo anni inter præſentes, & non reſtabant niſi duo anni. Tamen ſtatim quòd pervenit ad patronum nomine proprio & patrimoniali non feudali poſſidente, ceſſat præſcriptio. Et nullomodo poteſt patronus eam complere, ſicut nec inchoare, quia hæc conſuetudo habet negativam univerſalem ante verbum poteſt. Et ſic excludit omnem præſcriptionem cujuſcumque temporis, ſive cum bona fide, ſive non, ſive cum titulo, vel ſine titulo: ſive inchoandam, ſive per alium inchoatam. Et hæ ampliationes etiam ex parte clientis erga patronum intelligendæ ſunt.

5. Secus ſi extraneus jam præſcripſiſſet contra verum vaſallum omne dominium utile, & jus & dominium feudatarium, & ſic completa præſcriptione eſſet effectus verus vaſallus; vel tertius contra patronum jus patronatus, & effectus eſſet verus patronus, quod non prohibet hæc conſuetudo, ut dicemus *infrà eodem num.* 11. Tunc enim valeret venditio vel donatio facta patrono, vel econverſo, per eum qui quacumque ſpecie præſcriptionis legitimè præſcripſit. Tum quia amplius non agitur de præſcribendo: Tum is contra quem præſcriptum eſt, non poteſt amplius cauſari ſe fuiſſe, quod eſſe deſiit, nec patronum præſcripſiſſe vel contra, quum antequam perveniſſet ad alterutrum jam præſcriptum eſſet, & conditio & qualitas rei immutata à tertio. Subamplio etiam ſi ante completam præſcriptionem tertii, dominus poſſediſſet jure feudali; hoc enim non interrumpit, ſed potius confirmat poſſeſſionem & præſcriptionem tertii, ſuper quo jam publicè poſſidente & exercente actus feudales præſcripſit per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 22. Secus ſi antequam tertius ille poſſidere inciperet, dominus injiceret manum ex defectu hominis, quamdiu enim dominus in ea qualitate poſſidet, verus vaſallus vel ſui geſtores cogitare poſſunt jus ſuum conſervatum iri in poſterum: Reſpondendumque redhibentes quandocumque jura feudalia offerant, quod eſt notandum. Sed quid ſi ex defectu catalogi? Aliud eſt ſi tertius ille interim inveſtituras & alia jura exercuerit, ut patet per ea quæ diximus in §. 9. *quæſt.* 2. *num.* 9. Sed ſi nec per ſe nec per colonum aliquo modo poſſederit, dicendum in præcedenti caſu, oportet etiam poſſeſſionem præſcribentis fundum alienum talem eſſe quæ nota ſit in loco, ut dicam *infrà tit.* 4. Alioquin dominus feudalis poſſidet ad commodum etiam veteris vaſalli & poſſeſſoris.

6. Concluſionem ſic ampliatam * limito primò ut procedat quando præſcriptio tendit ad derogandum feudo jam conſtituto: ſecus ſi tendat ad augmentum feudi, vel ad conſtitutionem novi feudi: quod ut plenius liqueat; Quæro ſi quis per triginta annos rem aliquam ut feudum poſſederit, ſervitium & jura domino exhibuerit & ſolverit, quamvis ipſi & prædeceſſoribus ſuis nunquã fuerit facta ulla conceſſio in feudũ, & hoc conſtat. Conſtat etiam quòd ante triginta annos erat propriã, ſive de domanio illius domini, qui nunc vendicat, utrum poſſeſſor poſſit ſe tueri præſcriptione? Videtur quod non, per hunc textum ſimpliciter & generaliter prohibentem præſcriptionem in feudalibus. Contrarium dico, quia conſuetudo loquitur ubi præſcriptio tendit ad deſtructionem vel derogationem feudi conſtituti. Idque prohibet, tam ex parte patroni, quàm clientis, & vult quòd patronus non poſſit præſcribendo acquirere feudum ſive utile dominiũ à ſe conceſſum clienti. nec verſa vice cliens dominium directum patroni & jura feudalia. Ita quòd forma, jus & ſtatus feudi, non poſſunt inter eos alterari per alterutrius præſcriptionem. Et hoc eſt quod intendit iſta conſuetudo, & non aliud. Sed in hac quæſtione loquimur in oppoſitis terminis, videlicet cum agitur non de feudo ſemel conſtituto deſtruendo, vel minuendo, ſeu de feudo de novo inducendo, quod conſuetudo non prohibet per præſcriptionem fieri & induci. Sed in hoc deficiunt verba & mens conſuetudinis. De mente jam oſtenſum eſt, de verbis patet, quia conſuetudo loquitur de præſcriptione inchoanda inter patronum & clientem, ſuper re feudali, & ſic præſuppoſit feudum & perſonas principales jam ſubſiſtere, quæ omnia deficiunt, & adaptari non poſſunt in quæſtione noſtra.

*Concluſio textus intelligitur in derogatione feudi non autem in augmento vel conſtitutione.

7. Idem puta ſi agatur de feudo in ſtatu ſuo conſervando. Unde ſi forte feudum totum vel partim cecciderit in commiſſum, ſive legale ſive conventionale, de quo infrà §. 43. & vaſallus ſuper hoc non inquietetur à domino ſæculari * per triginta annos, vel eccleſiaſtico per quadraginta, præſcribit omne jus & actionem commiſſi, vel conſolidationis, aut cujuſcumque reverſionis, ab eadem vel fortiori ratione. Et in terminis quòd dominus non poſſit prætendere commiſſum feudi poſt triginta annos, tenet Jacob. Alvar. *inter conſilia* Alberici Brun. *conſ.* 61. *in cauſa feudali.* Idem dico ubi agitur de feudo ſemel conſtituto augmentando, quia conſuetudo noſtra ſolum prohibet feudum præſcriptione

* Non eſt locus commiſſo poſt 30. annos.

criptione

criptione tolli, vel minui; non autem de novo conſtitui, vel conſtitutum augeri. Unde nedum inter extraneos poterit alter in re alterius præſcribere directum dominium & jura feudalia, vel dominium utile ſub conditione feudale; ſed etiam inter clientelari nexu obvinctos poterit patronus in alia re libera, clientis præſcribere directum dominium feudale, ſub conditione clientelari: ſive ſeparatim in aliud feudum per ſe, ſive conjunctim, ut unitum & tanquam partem veteris feudi.

8. Nec obſtat quando præſcribitur in augmentum, quòd conſtabit feudum ab initio in ſui conceſſione certis finibus fuiſſe limitatum. Et quòd agri limitati non recipiunt augmentum. * *l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio.* quia *d. l. in agris.* loquitur in limitatione facta gratia taxationis. Sed in dubio limites non ad taxationem: verum ad demonſtrationem, cenſentur exponi, ut dixi *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 101. Et adhuc quando conſtaret eſſe appoſitos ad taxationem, non excluderetur augmentum procedens ab expreſſa, vel tacita voluntate, aut permiſſione limitantis: quale illud quod provenit mediante præſcriptione: quoniam cenſetur alienare qui patitur præſcribi, *l. alienationis verbum, ff. de verb. ſignificat.* Sed bene excluderetur augmentum extrinſecum & fortuitum, de quo loquitur d. *l. in agris.*

* Declaratur *l. in agris. ff. de acquir. rer. dom.*

9. Ex his habes verum & clarum intellectum hujus §. qui eſt quòd patronus & cliens non poſſunt ad invicem præſcribere feudum ipſum, vel rem aliquam feudi, & ſic nec abrogare, nec derogare, præſcribendo, & hoc ſolo reſpectu diſponit noſtra conſuetudo, & corrigit jus commune, quod in cæteris remanet in vigore ſuo, unde in alia re extra id quod tenetur in feudum poſſet liberè alter contra alterum præſcribere rem alterius, ſive jure proprio, aut emph teutico, aut alias, ſive etiam jure feudali, ſive ut teneatur in feudum ſeparatum per ſe, ſive ut pars veteris feudi. Non eſt etiam dubium, quin tertius ſive extraneus poſſit indiſtinctè præſcribere, tam contra patronum, quàm contra clientem, ſive in totum ſive in partem directum dominium, & omne jus feudi dominantis, vel utile dominium, & omne jus feudi ſervientis & clientelæ, nedum transferendo jus feudi dominantis, vel ſervientis, de perſona in perſonam, ſed etiam penitus extinguendo, & in jus emphyteuticum aut cenſuale tranſmutando, puta ſi jure emphyteutico, aut cenſuario, rem quæ inter alios feudalis erat, poſſederit. An autem extraneus poſſit præſcribere tanquam liberum ſive jure alaudii, dicemus in §. 68.

10. Sed quæro extra caſum à noſtra conſuetudine prohibitum, * quantum temporis requiratur ad præſcribendum in feudalibus? Et videtur quòd requirantur triginta anni, ſive ex parte præſcribentis de novo in feudum ſerviens contra dominum, textus in *d. quæſt. ſi quis per* 30. *annos ſi de feudo defunct. content. ſit inter domin. & agnat.* ſive ex parte præſcribentis de novo directum dominium & jus feudi dominantis. contra alium in re aliena & libera. ut tenent Bartol. in *l. ſolent. quæſt.* 1. *ff. de offic. proconſ. & legat. in l. cum de in rem verſ. ff. de uſur.* Andr. de Brun. Bart. Ange. Joan. de Plat. in *l. litibus, C. de agricol. & cenſit. lib.* 11. Anth. Brutigenſ. in *cap. pervenit. de cenſib.* Cyn. Bal. Jaſon. in *l. ſi certis annis. col. fin. C. de pact. in l.* 2. *collat.* 12. *num.* 158. *C. de jure emphyt. & Juſti. de acti.* §. *præjudiciales. col. penult. num.* 60. & rationem reddunt, quoniam agitur de mutatione ſtatus & ſubjectione perſonæ. & ſic volunt non ſufficere longum tempus etiam cum titulo per *l. cum ſatis, C. de agricol. & cenſit. lib.* 11. Ex quo ſequitur quod etiam probatio veri & juſti tituli cum poſſeſſione decem annorum inter præſentes, aut viginti inter abſentes, non ſufficeret ut quis præſcripſerit fundum alienum à ſe teneri in feudum. Similiter videntur requiri triginta anni

* Quo tempore præſcribitur in feudalibus.

ſi ageretur de præſcribendo per tertium, vel extraneum in feudo jam formato, ſive velit præſcribere contra patronum, ſive contra clientem, ſive contra utrumque, ſive in qualitate feudi, vel alia, *per* §. *præterea in cap.* 1. *de cap. Corrad. juncto.* §. *porro. qualiter olim feuda poter. alien. in uſib. feud. gloſſ.* Nicol. de Neapol. Bald. Alv. Præpo. in *d.* §. *præterea.* Et quòd in feudalibus ſit ſpeciale ut indiſtinctè non præſcribatur minori tempore quàm triginta annis contra privatum, vel quadraginta contra eccleſiam; tenet Panorm. in *c. ad audientiam, col. penult. de præſcript* Deciſ. Toloſ. *quæſt.* 396. & ibi Auffre. in *addit. Philip. Deci. conſ.* 144. *col.* 2. *num.* 3. Franc. Bald. in *tract. de præſcript. in 4. part. 4. partis princip. in 12. quæſt. princip. per tot.* Sed iſta poſſent procedere in terminis conſuetudinis Inſubrium compilatæ per Obertum, quæ non habet vim legis in hoc regno, in quo feuda patrimoniorum jure cenſentur, & jure communi regulantur, niſi inquantum aliter per conſuetudinem ſui cujuſque loci diſponitur, ut ſuprà diximus ad *fin. rub.* Et ſic concludo extra caſum hujus §. indiſtinctè locum eſſe præſcriptioni juris communis, unde patronus & cliens ad invicem poſſunt præſcribere in novum feudum, vel augmentum veteris feudi præſcribendo decem annis inter præſentes, aut viginti inter abſentes cum titulo juſto & vero, vel ut putatur cū juſto errore facti, & bona fide, vel ſine titulo per triginta annos: tamen ſemper cum bona fide, quicquid dixerit Bald. in d. §. *ſi quis per triginta annos:* cujus opinio latius confutabitur *infra tit.* 4. §. 69. Nec obſtat quòd ubi agitur de mutatione ſtatus & ſubjectione perſonæ, non ſufficit tempus minus triginta annis per *d. l. cum ſatis.* quia in feudis noſtris non perſonæ propriè, ſed res ſubjiciuntur & afficiuntur, ut diximus. *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.*

11. Et adverte quòd ſecundum Bald. Alvar. & omnes in d. §. *ſi quis per triginta.* Alex. in *conſil.* 169. *viſo themate. col.* 2. *lib.* 2. *conſil.* 113. *viſo, & diligenter. col. fin. lib.* 4. Franc. Bald. in d. *loco q.* 1. & dixi in *tract. de commercio & uſura qu.* 20. *num.* 205. requiritur * quod toto tempore præſcriptionis poſſeſſio fuerit formis, ut more cæterorum loquar, id eſt in hac forma & qualitate; non enim ſufficit ſimpliciter probare rem feudalem poſſeſſam per vaſallum, quia in dubio præſumitur poſſeſſa pro ſuo, ut pulchrè notat Alex. in *conſil.* 136. *viſo & examinato. col.* 3. *lib.* 1. *per textum optimum in l. filiusfamilias,* §. *divus. ver. idem princeps. in fin. ff. de leg.* 1. ſed etiam neceſſe eſt probare poſſeſſam fuiſſe formaliter tanquam feudalem, & tanquam à vaſallo, & etiam ſervitia fuiſſe præſtita vel alios actus tanquam per vaſallum, ratione talis rei, tanquam feudalis, ſufficit tamen ſemel clientelare obſequium eſſe exactum, vel præſtitum, ratione rei præſcribendæ, deinde tempus longum vel longiſſimum eſſe lapſum, quia ſucceſſivè * præſumitur poſſeſſio continuata in eadem qualitate per notata in *cap. cum Sutrina. de cauſ. poſſeſ. & propri. in cap. cum de beneficio. de præbend. in* 6. Et hujuſmodi præſcriptio quæ fit ad feudum conſtituendum vel augendum reciproca eſt, & neceſſariè operatur, & acquirit, ex parte utriuſque extremi, videlicet patroni & clientis, ut tradunt Bald. Præpoſ. in d. §. *ſi quis per* 30. Franc. Bald. in loco præallegato.

* Poſſeſſio debet eſſe formis ſive qualificata. Et in dubio præſumitur pro ſuo.

* Præſumitur continuatio ejuſdem qualitatis.

12. Et multo fortius procedit præſcriptio reſpectu tertii, ut ſi Titius poſſederit feudum Sempronii veri vaſalli, verum patronum recognoſcendo, & alia clientelaria munia ſubeundo longo tempore cum titulo, effectus eſt verus vaſallus, & acquiſivit utile dominium, & omne jus clientelæ excluſo Titio, & ita expreſſe tenet Signora. de homed. *conſil.* 10. *in fin.* & ſentit Joan. Faber. *Inſtitut. de jure perſonar.* §. *penult. col. fin.* Plus dico quòd etiamſi Titius interim patronū nullo modo recognoverit, nihilominus poſſidendo fundum bona fide tanquam ſuum, præſcripſit, & acquiſivit omne jus quod competebat vaſallo, etiam ignorante vel diſſentiente patrono, qui tenebitur deinceps



Digitized by Google

iſtum qui præſcripſit admittere in verum vaſallum quicquid dixerit Hoſti. in d. *cap. ad audientiam.* cujus opinio reprobatur ibi per Panorm. *col. penult.* Felin. *col.* 6. quos refert. & ſequitur Franc. Curt. Junior. *conſil.* 177. *num.* 8. & pulchrè per Ludov. Rom. in *conſil.* 166. *viſa diligenter. col.* 5. *verſ. ſecundo per text.* & ratio eſt, quia omne jus patroni remanet intactum, & nihil præſcribitur contra ipſum, ſed ſolum contra vaſallum. Ideo non attenditur ignorantia vel diſſenſus patroni, cui non præjudicatur per hanc ſimplicem mutationem vaſalli, quod etiam vult gloſſ in d. *cap. ad audientiam in ver. principaliter.* Idem ſi non patronus à vaſallo alieno clientelaria jura exegerit & poſſederit, vel quaſi, quia verum patronum non poſſidentem excludit, directum dominium, & omne jus feudi dominantis acquirit. Et quod in ſimplicibus dicimus, æque procedit in miſtis ſive duplicibus præſcriptionibus, ut ſi non vaſallus poſſederit feudum alienum recognoſcendo à non patrono, qui tamen fuerit in poſſeſſione, vel quaſi patronatus, ut eodem actu, & tempore, currat duplex præſcriptio. Nec prædictis obſtat quod contrarium conſuluiſſe videtur Alexand. *conſil.* 169. *num.* 4. *cum ſeq. lib.* 2. quia ut ibi dixi loquitur in terminis conſuetudinis veteris Inſubriæ ſecundum quam feudum non poteſt à tertio acquiri ſine conſenſu patroni. Nos autem loquimur in terminis conſuetudinis quæ fere ubique invaluit, ut ſalvo jure patroni feudum liberè poſſit transferri in alium, & ſic per eum præſcribi etiam patrono ignorante, quia feudum non dicitur præſcribi, ſed transferri in alium, ut in ſimili loquitur Panorm. in *cap. irrefragabili. ſuper gloſſ.* 2. *de offic. ordinarii.*

13. Ex quibus patet altera limitatio, ſeu veriùs declaratio ad textum noſtrum, ut non procedat reſpectu tertii. Sed dumtaxat in caſu in quo loquitur, videlicet inter iſtos duos correlativos, patronum & clientem, & in re in qua inter eoſdem conſiſtit mutua correlatio nexus clientelaris. Unde abſurdè nimis locutus eſt Pyrrhus * in *conſuetud. Aurel.* §. 11. *eod. tit.* ubi cenſet illum textum poſſe intelligi in duobus vaſallis mutuis ratione diverſorum feudorum, ut ſicut ad invicem agere poſſunt, ita ad invicem præſcribere, ob æqualitatem, & ſic vult quod hoc caſu alter contra alterum poterit præſcribere directũ vel utile dominiũ feudale, & omne jus feudalitatis & feudi in totum, vel in parte, quod eſt falſum, & contra textum §. 10. *eod. tit.* conſuet. Aurel. quæ eſt conformis noſtræ; non tamen negaverim quin ille §. 11. loquens in duobus dominis directis, æquè habeat locum in duobus vaſallis & utilibus dominis, ceſſante videlicet correlatione mutua nexus feudalis, quæ eſt ſola & præciſa ratio prohibitæ præſcriptionis. Unde verus ſenſus dicti §. 11. eſt quod duo patroni, ſive duo domini directi ejuſdem feudi, poſſunt alter contra alterum, ſolidum feudum ſive ſolidum directum jus & dominium feudale præſcribendo acquirere. Ratio, quia hoc caſu non præſcribit patronus contra vaſallum, nec econverſo. Et eadem ratione idem dicendum de duobus vaſallis, ſive dominis utilibus feudi, ut alter contra alterum poſſit præſcribere, ut ſit ſolus vaſallus & utilis dominus in ſolidum, quoniam plures patroni inter ſe, & ſimiliter plures vaſalli inter ſe, nullam habent correlationem nexus clientelaris, quæ ſolum cadit inter propria ſua extrema correlativè oppoſita, quæ ſunt patronus & cliens, unde ubicumque hujuſmodi correlativa oppoſitio reperitur, ſive ſit ſimplex, ut inter patronum & clientem ratione unius feudi tantum, ſive ſit mutua & reciproca, ut inter duos qui ſint ſibi invicem patronus & cliens ratione diverſorum feudorum, nunquam habebit locum præſcriptio, alioquin liberè præſcribitur. Et ita debet intelligi noſtra conſuetudo, ſimiliter & Aurelianenſis, & cæteræ conſuetudines hujus regni, quę in hoc conformantur. Non omittam dum recolo, ne quis fortè decipiatur, alium errorem Pyrrhi, in d. §. 11. *in fin.* dum dicit illum textum debere intelligi de præſcriptione longiſſimi temporis, quod eſt falſum,

* Verus intellectus §. 11. in conſuet. Aurel. eod. tit.

quia per ea quæ nuper diximus, debet ſimpliciter intelligi de quacumque præſcriptione, aliàs de jure communi conceſſa, ſicut in rebus patrimonialibus. Hos autem lapſus accidiſſe Pyrrho exiſtimaverim non ex defectu juris peritiæ & ingenii, in queis plurimum valuit, ſed quòd ejus rei profeſſionem ſuſceperit, in qua nunquam fuerat verſatus, nec exercitatus.

14. Tertio, limito textum noſtrum, & hæc eſt ſola propria & adæquata limitatio, cæteræ potiùs ſint declarationes, ut * non procedat in præſcriptione centum annorum, ſive temporis immemorialis, ſiquidem hujuſmodi præſcriptio habet vim conſtituti vulg. *l. hoc jure.* §. *ductus aquæ*, *ff. de aqua quotid. & æſtiv.* Unde nunquam cenſetur excluſa, etiam per legem prohibitivam, & per univerſalia negativa & geminata verba, omnem quamcumq; præſcriptionem excludentia, ut latè tenent Franc. Ripa. in *l. quominus. num* 100. *ff. de flumi.* Phil. Dec. *conſil.* 496 *num.* 10. & planè tradam *infra tit.* 6. §. 8. ubi meliùs quadrabit. Et ita quòd ſpatio centum annorum vaſallus præſcribat omne jus feudi contra patronum, apertè ſentit conſuetudo Aurelianenſis. *eod. tit.* §. 80. ubi per inveſtituram centum annos excedentem, non probatur nunc eſſe feudum: & hoc quia medio tempore potuit præſcribi. Cæterùm quamcumq; aliam præſcriptionem nedum longi, ſive etiam longiſſimi temporis, etiam duplicati, vel triplicati, ut ſexaginta vel nonaginta annorum, ſublatam puto per conſuetudinem, in caſu noſtro, ut nequeat vaſallus contra patronum, vel è diverſo, præſcriptione aliqua propria uti in re feudali contra conſtitutionem feudi, de qua conſtat, aliud ſi præſcriptum eſſet tertium.

* Præſcriptio temporis immemorialis nunquã cenſetur excluſa.

Nec obſtat quòd ſublata præſcriptione per legem vel ſtatutum, in dubio ſaltem in realibus ſolum ſublata intelligitur præſcriptio longi temporis, decem vel viginti annorum, non autem præſcriptio longiſſimi temporis triginta, vel ſaltem quadraginta annorum, ut tenent gloſſæ & omnes feudiſtæ, excepto ſolo Andr. de Iſern. *ibi in cap.* 1. §. *præterea dec.* Corrad. *in uſibus feud.* Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. *tit. de feud. in rubr.* Panorm. *cap. fin. col.* 6. *num.* 35. *ver. quid ſi ſtatuta vel conſuetud. de præſcript.* Jaſon. in *l.* 1. *col.* 8. *num.* 43. *C. de ſervis fugit.* Franc. Bald. in *tract. præſcri. in* 5. *part. partis qu.* 9. quia iſtorũ ſententia fundatur ſolùm in duobus; primò, in *l. omnes, C. de præſcript.* 30. *vel* 40. *anno.* ſecundò in illo vulgato, ſufficere novam legem, vel ſtatutum aliquid de novo operari, cæterum debere reſtringi, ut minùs corrigat jus commune quàm fieri poſſit. Ad q. e paucis reſpondeo, quòd conſuetudo noſtra clarè & geminatè excludit præſcriptionẽ inter patronum & clientẽ, & ſic non indigemus ſuppletione d. *l. omnes.* nec debemus in hoc recurrere ad jus commune Romanorum, quum nulla æquitas hoc exigat. Tum ex ipſa ſerie textus infrà §. 69. qui immediatè & continuativè ſequitur. § 68. præcedentem, ubi ſtatuitur præſcriptio triginta annorũ longiſſimi temporis, ſatis apparet quòd *in* §. 69. ſequenti, ubi ſimpliciter prohibetur præſcriptio in caſu noſtro, intelligitur etiam de præſcriptione longiſſimi temporis. Et eadem ratione de quacumq; præſcriptione minori centenaria, quum ſit eadem ratio. Tum conſuetudo noſtra eſt prohibitiva & negativa, etiam ad principium acquiſitionis & præſcriptionis, ergo ex quo nunquã poteſt patronus vel cliens incipere præſcribere, ſequitur non poſſe dari locum alicui, etiam longiſſimæ præſcriptioni. Non autem prohibet conſuetudo aliter ſuper feudo diſponi per contractum, vel teſtamentũ inter patronum & clientem, ſine præjudicio ſuperioris, aut alterius. Unde non excluditur præſcriptio centenaria, quę habet vim conſtituti & veri tituli, ut dictum eſt.

15. Hanc limitationem ſublimita, ut procedat, quando * patronus feudum vel partem feudi poſſedit centum annis, non tanquam patronus nec jure feudali, ſed jure proprio, tanquã rem ſui dominii, & non feudalem: Secus ſi tanquam rem feudalem jure dominico & feudali poſſederit, puta ob carentiam vaſalli, vel non

* patronus jure feudali poſſidens etiam mille annis non præſcribit.

Digitized by Google

præſtationem catalogi prehenſam, & ad manum ſuam redactam. Quamdiu enim ex hac cauſa, & in hac qualitate poſſidet, etiam per ſpatium mille annorum, nunquam præſcribit, quia tamdiu continuè ſe patronũ eſſe, & rem feudalem ad futurum vaſallum quandocumque juſta offerentem reverſuram recognoſcit, ſicut in ſimili emphyteuta, colonus, creditor hypothecarius, quamdiu in illa qualitate poſſident, vel detinent, etiam ſi nihil ſolvant, nec aliter recognoſcant, nullo tempore præſcribunt, nec unquam incipiunt præſcribere, niſi à die qua poſſeſſione priori interverſa cœperint pro ſuo poſſidere. *l. male agitur. l. cum notiſſimi, §. eodem jure.* & ibi per omnes ſcribentes, *C. de præſcript. 30. vel 40. annorum*, & pulchrè Jaſ. in *l. 2. col. 52. num. 159. C. de jure emphyteut.* dixi in tract. commercior. & uſuræ. *qu. 61. num. 409.* Unde ſi patronus & ſui prædeceſſores quietè & continuè poſſederunt feudum ultra centum annos: ſi ſucceſſor quantumcumque mediatus antiqui vaſalli juſta offerens & petens renovationẽ inveſtituræ, probet iſtud feudum quondam ultra centum annos fuiſſe prehenſum ob carentiam vaſalli, per prædeceſſorem poſſeſſoris, obtinebit, nec proderit poſſeſſori allegare poſſeſſionẽ ſive præſcriptionem etiam plus quàm centenariam, quia præſumitur habita & continuata in eadem cauſa & qualitate in qua cœpit; & maximè quum non poſſit aliquis ex ſola animi ſui deſtinatione * mutare ſibi cauſam poſſeſſionis, ſed ad hoc requiratur cauſa juſta, vera, vel putativa extrinſecùs ſuperveniens. *l. ſi non ſolum. §. quod vulgo, ff. de uſucap. l. cum nemo, C. de acquirend. & retinenda poſſeſſ.* Et quòd in dubio præſumatur poſſeſſio continuata, & non interverſa, etiam ſi diu nihil factum nec præſtitum fuerit, decidit Bald. in *l. Pomponius. per illum textum, ff. quibus mod. uſusfruct. amitt.* & ſequitur Socin. in *conſ. 109. libenti animo. num. 3. lib. 3.* Tenebitur igitur reus poſſidens hoc caſu probare anno centeſimo ante hujuſmodi controverſiam motam vel ulterius, denegatam fuiſſe inveſtiturã, & reſtitutionem feudi prædeceſſori actoris. Ex eo quod non eſſet feudum, vel quòd propter ingratitudinem ſive feloniam cecidiſſet in commiſſum, aut aliàs, taliter quòd appareat ante centum annos poſſeſſionem illam feudatariam, ſine jure & poteſtate feudali obtentam, interverſam, & incœptum eſſe rem poſſideri pleno & proprio jure poſſidentis tanquam non feudalem. Ex his patet parum judicii habuiſſe Chaſſaneum in *conſuetud. Burg. eod. tit. §. 1. gloſſ. 4. col. fin.* dum prolixè argumentatus decidit vaſallum qui tenuit feudum per triginta annos non petita renovatione, nec exhibita fidelitate præſcripſiſſe contra dominum, ita ut non poſſit dominus poſt dictos triginta annos ponere feudum in manibus ſuis, & facere fructus ſuos, quod eſt ſimpliciter falſum, tam de jure communi, quàm de conſuetudine per prædicta & contra vulgatam doctrinam omnium in d. *l. male agitur.*

* Non poteſt quis ſibi ipſi mutare cauſam poſſeſſionis.

16. Quarto limito, ut procedat quoad ipſum corpus feudi, & jura illius perpetua, & immobilium vicem habentia, ſed momentanea * jura, ſive, (ut vulgo dicunt) deveria, puta relevamenta & ſimilia, benè præſcribuntur per clientem contra patronum laicum ſpatio 30. annorum, vel 40. ſi patrona ſit eccleſia, ſicut cæteræ actiones perſonales: & contra regem & fiſcum ipſum regium ſpatio triginta annorum, quia fiſcus jure communi utitur. *l. 1. C. de petitione hæredit.* & ita ſæpe vidi per primores togati noſtri ordinis teneri & concludi. Et ratio, quia hujuſmodi jura non ſunt feudum, nec pars feudi: ſed ſunt ſicut fructus à ſolo ſeparati, qui non ſunt pars fundi, ſed proprietas ſeparata, ut diximus *ſuprà §. 1. gloſſ. 1. quæſt. 3. ad fin.* unde hæc limitatio intelligitur de præteritis, quorum dies ceſſit & venit, non autem de futuris, quia tunc ipſum jus obligationis, & ſervitutis illorum jurium præſcriberetur, quod non poteſt fieri, quum ſit pars feudi. & ita in ſimili decidunt. gloſſ. Cyn. Alber. Bart. Bald. in *l. male agitur col. 2. C. præſcript. 30. vel 40. annor.* & expreſſe Nicol. Boer. in *conſuetud. Bitur. tit. de præſcript. §. 3.* Et iſtud procedit etiam ex parte patroni: ſi quod enim relevamentum, vel aliud indebitum exegerit a vaſallo, præſcribit condictionem ſive repetitionem receptorum in præteritum. Sed non poterit præſcribere jus ipſum recipiendi vel exigendi aliquid in futurum ratione feudi, quod non ſit debitum per conſuetudinem, vel quod per conſtitutionem feudi apparet indebitum. Unde ſi appareat ex originali conceſſione feudi, vel alio juſto titulo ex ſpeciali pacto feudum eſſe vel fuiſſe liberum à relevamentis etiam ſi poſtea patronus probet ſe exegiſſe relevamenta contingentia per ſpatium 30. 40. vel 80. annorum, puto quòd non prodeſt ſibi pro futuro tempore; ſed quod etiam tenebitur reſtituere quæ percepit à triginta annis citra, nec proderit nuda & ſimplex præſcriptio, niſi eſſet centenaria, ut ſi oſtenderet ſuos prædeceſſores illud percepiſſe centeſimo anno retro, & ex tunc in quaſi poſſeſſione illius juris fuiſſe, tunc enim ſibi quæſitum eſſet illud jus, non obſtante quòd per vetera inſtrumenta centum, ducentorũ, vel trecentorum fortè annorum, clarè probaretur de immunitate feudi: quia ex ſubſecuti tanti temporis uſu & patientia præſumitur, id oneris legitimè fuiſſe impoſitum.

* Præterita jura (vulgo *deveria*) præſcribuntur.

17. Quinto limito, ut procedat quando conſtat de veritate ſubſtantiæ, aut conditionis feudi, cui præſcriptio adverſatur; tunc enim non prævalet præſcriptio, ſaltem minor centenaria, ſed ſtatur veritati. Secus quando non conſtat clarè & certò de contraria veritate. Ratio, quia præſcriptio propriè eſt acquiſitio dominii alieni, vel juris in re aliena per continuationem poſſeſſionis temporis lege definiti, ita definit juriſconſultus in *l. 3. ff. de uſucapi.* unde non poteſt dici alter contra alterum præſcribere, niſi ubi conſtat uſurpari alienum vel indebitum. Et tunc eſt locus huic textui qui ſtrictè & propriè debet accipi, alioqui ceſſat diſpoſitio hujus. §. & ſufficiet ad victoriam etiam in petitorio, poſſeſſio vel quaſi per tempus ad præſcriptionem de jure communi ſufficiens continuata, non * tam vi præſcriptionis, quàm vi præſumptionis, & ceſſantis diſpoſitionis hujus §. eo ipſo quod non probatur veritas oppoſita: poſſeſſio tamen vel quaſi minoris temporis non ſufficeret ad obtinendum in petitorio, ſed ſolum in ſimplici poſſeſſorio: & in hac materia intelligo tempus ſufficiens ad minus triginta annorum, ut dixi *ſupra §. 5. num. 62.* Exempli gratia, ſi patronus prætendat ſuper feudo aliquod onus extraordinarium, præter communem naturam & conſuetudinem, puta relevamenta in omni mutatione, & apertura feudi more Vulquecini, cui ſubeſſe feudum contendit, nec apparet per inveſtituras qualis fuerit: & ſit conditio feudi ſuper hoc; probat tamen patronus ſe & prædeceſſores ſuos relevamẽta percepiſſe in qualibet mutatione, etiam lineæ directæ à quadraginta vel triginta annis & citra, hoc ſufficiet ad victoriam, etiam agenti petitorio. Sed ſi probaret quaſi poſſeſſionem minoris temporis, puto, quòd poſſet obtinere & tueri in poſſeſſorio. Verum in petitorio, nedum agens, ſed etiam defendens, vaſalla negatoria agente ſuccumbet, & condemnabitur ad reſtitutionem fructuum perceptorum, à tempore litis conteſtatæ in * petitorio: abſorbente poſſeſſorium pro tempore futuro juxta notata in *cap. cum ſuper. de cauſa poſſeſſ. & propriet.* At ſi plenè conſtaret ſemel, quantumvis antiquo tempore, iſtud feudum fuiſſe liberum ab hac ſervitute & conditione Vulquecini, vel alia prætenſa, nullius temporis poſſeſſio, vel quaſi prodeſſet patrono, niſi centenaria. Et ita intelligo conſuetudinem noſtram, ut excludat ſolùm meram & puram præſcriptionem ſtrictè & propriè ſumptam: quando ſcilicet apparet de contraria veritate, non autem ut excludat præſumptionem reſultantem ex præſcriptione, ſive præſcriptionem cum allegatione tituli, quando non conſtat de contrario.

* Hic §. excludens præſcriptionem non excludit præſumptionem.

* Petitorium abſorbet poſſeſſorium.

18. Et his ſcriptis reperi dom. Andr. de Iſern. idem omnino in ſimili decidentem *in ſua peregrin. ſuper conſtit. Neapol.* incipiente *ſi dubitatio. col. 2. & col. fin.* &



Digitized by Google

ſuper conſtit. incipiente *quadragenalem in fin.* ubi dicit, quod conſtitutio Neapol. removens præſcriptionem contra fiſcum, intelligitur quando poſſeſſor innititur tantum præſcriptioni, & confitetur defectum tituli, vel de defectu conſtat: non autem quando innititur donationi, ſeu inveſtituræ, aut alii juſto titulo, quem probat per præſcriptionem triginta annorum, tunc ſufficit & præſumitur contractum præceſſiſſe per notata in *ſimili per gloſſ. magnam. in fin. & doctores in l. 2. C. de jure emphyt.* & expreſſe in feudo per Alex. *conſil. 136. viſo & examinato col. 1. & 3. lib. primo*, & ſic dicta conſtitutio non removet donationes & inveſtituras præſumptas ex diuturnitate poſſeſſionis & præſtationis cenſus vel ſervitii. Idem latè comprobat Matth. de Afflict. in *dict. conſtit. quadragenalem. collat. 2. ſub titul. præſcrip.* ubi notabiliter in fortioribus terminis decidit, quòd quamvis contra regium fiſcum, in bonis incorporatis fiſco & de domanio, nulla currat præſcriptio niſi centum annorum: tamen ſi fiſcus agat contra tenentem feudum dicens illum ad ſe pertinere, quia tenens nullum habet titulum, conventus poteſt ſe defendere, dicendo patrem ſuũ vel ejus prædeceſſorẽ fuiſſe inveſtitum per regem, & probando ſe cum auctore ſuo poſſediſſe dictum feudum annis triginta, continuatis temporibus, & præſtitiſſe ſervitium regiæ curiæ quando fuit indictum, quia iſta defenſio non conſiſtit in præſcriptione, ſed in præſumpta inveſtitura, quæ præſumitur præceſſiſſe, ex continuata poſſeſſione triginta annorum, cum præſtatione ſervitii. Unde * dicit poſt Andræam de Iſern. quod virtus ſtat in opponendo, ut ſi conventus opponat ſe vel ſuos anteceſſores inveſtitos, & probet continuatam præſcriptionem triginta annorum, cum præſtatione ſervitii, iſta non eſt oppoſitio præſcriptionis, ſed præſumptæ inveſtituræ, quæ habet locum contra fiſcum. Secus ſi opponat ſimplicem exceptionem præſcriptionis, & probat de poſſeſſione triginta annorum, cum præſtatione ſervitii, iſta probatio nihil nocet fiſco, cui nulla obeſt præſcriptio niſi centenaria. Et ſubdit Matth. de Afflict. ibi, quòd ipſa doctrina fuit per ſapientes regni Siciliæ approbata & laudata. Ita dicendum cenſeo de conſuetudine noſtra, nec video melius aut conformius quicquam adduci poſſe.

* No. pragi.

19. Ulterius ad ampliorem declarationem & praxim præcedentium, quæro, Titius poſſedit fundum Sempronii per decem annos inter præſentes tanquam feudum, & tanquam vaſallus Sempronii, & ei clientelaria obſequia exhibuit & obvenientia jura ſolvit: poſtea Sempronius cognoſcens illud feudum eſſe ſibi proprium & de ſuo domanio, vendicat, & probat de pleno dominio; Titius excipit ſe fuiſſe debitè inveſtitum vel infeudatum de illo fundo in feudum, à Sempronio vel ejus prædeceſſore, non tamen oſtendit, nec probat titulum allegatum primæ & diſpoſitivæ inveſtituræ vel infeudationis, ſed ad hoc probandum allegat & probat, ſe ſciente & patiente Sempronio poſſediſſe per decem annos continuos inter præſentes firmiter tanquam feudum, & tanquam vaſallum, ſéque obſequia & jura feudalia præſtitiſſe Sempronio tanquam patrono, & ſe habitum & tractatum ab eo tanquam verum vaſallum: an ſufficiat? Et videtur quòd ſic. Primò, per diſpoſitionem juris communis. Textus in *l. ſi certis annis, C. de pact. in l. cum de in rem verſo, ff. de uſur.* ubi * probata præſtatione decennali, ſi allegatur titulus illi præſtationi conformis, præſumitur præceſſiſſe abſque alia probatione, etiam ad obligandum ad præſtandum in futurum, etiam in materia odioſa, qualis eſt obligatio ſortis, continuatio uſurarum, quod procedit etiam in ruſticis ſubjectis præſtantibus dominis ſuis aliqua ſervitia per decem annos, ut expreſsè tenet Bart. in *l. litibus. de agric. & cenſit* per illum textum *lib. 11. C.* Bald. in *d. l. certis annis col. penult. verſic. juxta hoc.* & ibi Jaſ. *col. penult.* Anth. Butrigar. in *cap. ſignificavit de cenſibus.* Paul. de Caſtro in *conſil. 51. in cauſa ſpectabilium, col. fin. lib. 2.* Alexand. in *conſil. 124. ſuper primo. collat. 1. lib. 4.* Et in terminis quòd hoc caſu præſumatur titulus inveſtituræ, tenet Bartol. in *d. l. litibus.* & quod in vaſallo ad præſcribendum feudum contra patronum, & probandam infeudationem ſufficiat longum tempus, & quod habeat locum. *l. cum de in rem verſo*, ad commodum vaſalli, ſentit Bartolus in *d. l. cum de in rem verſo. in fin.* tenet Alexand. *conſ. 113. num. 11. collat. ultim. lib. 4. conſil. 124. num. 3. & 9. lib. 5.* Idem in emphyteuta Bald. *l. 1. C. de fideicom. & in utroque* Jaſon in *d. l. ſi certis annis. col. penult. num. 9.* & in *d. l. 2. coli 52. C. de jure emphyt.* quamvis in dictis locis teneat quòd non habeat locum contra vaſallum, niſi lapſis triginta annis, ex eo quod agatur de mutatione ſtatus perſonæ, ut ſupra allegatum eſt.

* Præſtatio decennalis.

20. Secundo probatur per jura feudorum etiam in longè fortioribus terminis, quia ſi dominus vendicet fundum, negando feudum & inveſtituram: contra vaſallus alleget ſe debitè inveſtitum fuiſſe, nec tamen appareat de aliqua inveſtitura: vaſallus autem poſſidebat tunc aut poſſeſſio ſua eſt longa, & ſtatur juramento ſuo de inveſtitura & infeudatione non facta diſtinctione de ſcientia & ignorantia domini, nec tenetur vaſallus ad aliud quàm ad probationem longæ poſſeſſionis, & juramentum. Textus eſt in *cap. unico in fin. de conſuetud. recti feudi.* Aut verò poſſeſſio vaſalli eſt recens, vel etiam unius anni tantum. Et tunc ſi probat per annum ad minus in poſſeſſione feudi permanſiſſe, ſciente domino, & non contradicente, ſtabitur ſuo juramento, de infeudatione & inveſtitura per eum allegata. Textus in *cap. unic. in fin. ſi inveſtit. int. dom. & vaſallum lis oriat. in uſib. feu.* Quanto magis utroque ſimul concurrente, videlicet probatione poſſeſſionis decennalis & probatione ſcientiæ & patientiæ domini, & ultra probatis actibus reciprocis ſolis patrono & clienti convenientibus, præſumi debet legitima inveſtitura, & infeudatio præceſſiſſe, ſaltem ſuper hoc, juramentum deferendum eſt vaſallo reo & poſſeſſori. Tertiò per conſuetudinem noſtram, quæ in feudalibus ſolum excludit præſcriptionem feudo conſtitudo derogantem, non autem impedit feudum præſcriptione juris communis acquiri, & conſtitui, ut interpretati ſumus.

21. His tamen non obſtantibus dico inveſtituram ſive infeudationem non præſumi, nec ſuper hoc juramento Titii ſtandum contra dominum probantem de ſuo vel prædeceſſorum pleno dominio. Ratio, quia in realibus, ubi agitur de præſcriptione dominii rei ſolius, non ſufficit probatio continua longæ poſſeſſionis ſciente & patiente domino, ſed requiritur probatio tituli. textus in *l. diutina. l. nec petentem, C. de præſcript. longi temporis.* Nec ſufficit quòd error domini agentis, cauſam longæ poſſeſſionis reo ſine vero titulo præſtiterit, ut eſt pulcher textus, in *d. l. nec petentem.* Igitur ita dicendum in propoſito, quum agatur de præſcribendo dominio. Non obſtat * *d. l. cum de in rem verſo.* Tum primò, quòd loquatur in perſonalibus obligationibus unde non debet extendi ad realia & præſcriptiones dominiorum, alioqui confunderetur omnis ferè materia præſcriptionum, requirentium probationem tituli, quando fuit poſſeſſum minus triginta annis, vel poſſeſſionem totorum triginta annorum quando non probatur titulo. Tum ſecundò, quod loquatur contra agentem, videlicet in præſcriptione quæ oritur ex proprio facto illius contra quem præſcribitur; & ubi agitur de incommodo facientis, unde non habet locum in præjudicium patientis tantum, ut ibi notatur per gloſſ. Bartol. Salic. & omnes. At in præſenti caſu vaſallus qui poſſidet, & per poſſeſſionem ſuam vult præſcribere, plus agit quam dominus, qui tametſi in ipſa prima conceſſione & infeudatione gerat vicem agentis, & influentis, tamen in ſequentibus renovationibus fidei & inveſtituræ, quæ tanquam debitæ & neceſſariæ

* Explicatio *l. cum de in rem verſo. & l. ſi certis annis.*

Digitized by Google

præſtantur, magis habet inſtar patientis quàm agentis, quum nihil intendat de novo agere aut influere; unde præſcriptio in feudum quæ fit contra eum, magis videtur fieri contra patientem, quàm contra agentem. ſaltem hoc conſtat quòd magis fundatur & conſiſtit in facto & poſſeſſione vaſalli, quam in facto & admiſſione domini. Igitur contra dominum non eſt locus diſpoſitioni *d. l. cum de in rem verſo.* Tum tertiò, quòd illa lex requirit præſtationem decennalem quolibet anno per ſe & ſeparatim factam eſſe, & hoc debet probari, nec ſufficeret probare ſolutum pro pluribus annis ſimul; ut tenent omnes doctores ibi. *& in d. l. ſi certis annis.* At in caſu propoſito non fuit facta recognito ſeu renovatio feudi ſingulo quoque anno illius decennii, ſed fortè ſemel tantum.

22. Tum quartò, quòd dicta lex loquitur quando allegatur titulus oneroſus, & probatur continuata præſcriptio conformis illi titulo per decem annos: non autem habet locum ſi prætēderetur titulus lucrativus, quia tunc allegans haberet præſumptionem juris contra ſe, quòd nemo præſumitur donare vel jactare ſuum. *l. cum de indebito. ff. de probat.* unde ad præſumendum talem titulum præceſſiſſe, non ſufficeret ſimplex præſcriptio, de qua in *d. l. cum de in rem verſo*, ut decidit Bald. in *l. fi. C. ne de ſtatu defunct.* & idem Jo. Maria Riminal. *col. ult.* & ibi Jaſ. in *d. l. ſi certis annis. in ult. fallen.* Sed * allegare infeudationem eſt allegare donationem & cauſam lucrativam, & liberalem, à qua tanquam à præponderante, feudum judicatur ſecundum Bald. in *prælud. feud. col. 6. verſic. pro intellectu horum. & in c. 1. ad fin. de nova. forma fid.* ubi Alvar. Præpoſit. & omnes ſcribentes in *uſib. feud. per l. quæritur ff. de ſtatu homin. l. Titius puerum. ff. de obſeq. a liber.* Jacobi. in *inveſtit. feud. in ver. præſen. & recips. col.* 1. Igitur dicta lex non facit ad propoſitum, ut valde deliravit Jaſon auſus dictam legem extendere ad præſcriptionem feudi contra dominum. An autem rectè ſenſerit idem Jaſ. extendens ad præſcriptionem emphyteuſis contra dominum, dicam alibi in loco opportuno. Non obſtant dicta jura feudorum, quia ſunt conſuetudines locales, quæ nullam vim habent extra locum ſuum. Ita reſpondet Andr. Iſer. in ſua peregrin. ſuper conſtit. Neapol. *conſtit. quadragenalem ad fin.* ubi concludit quod requiruntur triginta vel quadraginta anni, ad hoc ut aliquis poſſidendo rem alterius velut infeudatam, & tanquam ejus vaſallus, eadem ſervitia feudalia exhibendo præſcribat in feudum, non oſtenſo titulo conceſſionis feudi.

* Feudū eſt titulus lucrativus.

23. Et hæc veritas. Et ita in ſimili decidit Bartol. in *l. comperit. C. de præſcript. 30. vel 40. anno.* Bald. in *l. male agitur. ad fin. eod. tit.* in emphyteuta, ut ſolvendo canonem ſingulis annis per triginta vel quadraginta annos, illi qui erat pleno jure dominus, præſcribat adverſus eum utile dominium, & omne jus emphyteuticarium acquirat, licet nulla unquam præceſſerit conceſſio in emphyteuſim. Et ſic manifeſtè ſentiunt quòd mutuæ præſtationes & recognitiones non habent vim tituli & conceſſionis ad inducendum conditionem præſcribendi longo tempore. & quòd tanquam ceſſante omni titulo requiritur ad minus ſpatium triginta annorum. Et eſt veriſſimum. Et ſequitur Franc. Balb. in tract. *de præſcript. in 4. part. 4. partis princ. quæſt.* 9. ubi tamen difficultates iſtas non ingreditur, nec materiæ fundamenta aperit, ex quibus inſignis repetitio (in quam hæc olim meditatus eram) ornari poſſet. Et idem dico è converſo reſpectu patroni, ut requiratur & ſufficiat continuata poſſeſſio triginta annorum ad hoc, ut civiliter poſſidendo liberum feudum alterius, tanquam feudum à ſe profectum, & in eo, vel in verum dominum & poſſeſſorem, tanquam vaſallum ſuum, jura dominicalia & feudalia exercendo præſcribat dominium directum, & jura patronatus, non docto de titulo acquiſitionis directi dominii & juris patronatus in illa re, quæ poſtea detegitur fuiſſe purè aliena, & ab hac conditione libera; docendo verò de juſto titulo ſufficit ſaltem in locis ubi feuda patrimoniorum jure cenſentur, ad inſtitutionem novi feudi, vel augmentum veteris per præſcriptionem, ſpatium longiſſimi temporis tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſalli, ut diximus. Quis autem ſit titulus quo res libera efficitur, feudalis, & ſub jure patronatus alterius, ſatis liquet ex plenè deductis *ſuprà §. 1. gloſſ. 5. num.* 21. Hæc jam videntur ſatis clara.

24. Sed ad uberiorem declarationem, & ut appareat quantum difficultatis lateat in multis, quæ pauca reſpiciendo plana & perſpicua videntur, oppono, contra ſolutionem hujus quæſtionis, & probo quòd Titius verè præſcripſerit. Cùm enim ex hypotheſi præſtita à ſe obſequia, & per Sempronium admiſſa probaverit, ſive per inſtrumentum agnitionis fidei & renovationis inveſtituræ, ſive per teſtes. Igitur probavit titulum, nempe admiſſionem in fidem, & inveſtituram renovatam, ergo exinde ſatis eſt oſtendere poſſeſſionem longi temporis, & bonam fidem allegare. Ad hoc facilè reſpondetur quod admiſſio in fidem, & inveſtitura, * renovatio, & ſimiles actus, & tractatus feudalitatis, non ſunt titulus feudi, ſed actus executionis, exercitii & poſſeſſionis feudi, non autem ſunt actus diſpoſitivi, nec inducunt novum feudum, nec novam qualitatem in feudo, prout nec etiam ad hunc finem fiunt, ſed vetus feudum præſupponunt: quia tamen reciprocam recognitionem & confeſſionem implicant, inducunt probationem inter eoſdem donec contrarium probetur, ut dictum fuit *ſuprà §. 1. gloſſ. 5. num.* 33. Titulus autem eſt ipſe contractus feudi, & originalis conceſſio ſive infeudatio. Et quod ſimplex recognitio non ſit titulus, expreſſè firmat. Guid. Pap. *in deci. delphi.* 272. & ſentit Paul. Caſtro. *conſil.* 417. *in fin. lib.* 2. dicens quod per revocationes inveſtituræ non renovatur utile dominium, ſed continuatur. Faciunt quæ dixi in *tract. uſuræ. qu. 19. num.* 203. *ſupra §. 8. num.* 96. Sed adhuc in idem fortius oppono.

* Renovationes non ſunt tituli, ſed actus poſſeſſionis.

25. Saltem Titius habet titulum putativum, quia putat ſe vel prædeceſſorem ſuum legitimè accepiſſe in feudum, habet juſtum vel juſtiſſimum errorem facti. Patet, quia hic error ſibi cauſatur ex facto adverſarii Sempronii, qui dixit ſe patronum, & aſſeruit Titium in ſuum vaſallum ratione dicti feudi: & fortè primus incœpit prehendere feudum tanquam feudum ſibi apertum ex defectu vaſalli. Et advenientem Titium pro vaſallo in fidem ſuam recepit, dictúmque feudum prehenſum, tanquam verum feudum reſtituit, nec ſunt hæ juſtæ cauſæ Titio putandi, ita eſſe, etiam ſi putet à ſe infeudationem incœpiſſe, quòd ſi etiam à prædeceſſore ſuo feudum incœpiſſe audiverit, proculdubio * juſtiſſimum facti errorem tituli putativi habet, qui ſufficit ad omnem ſpeciem præſcriptionis longi temporis, ut plenè tradunt Bart. Joan. de Imol. in *l. Celſus. collat. 1. ff. de uſucapi.* Bald. Sali. in *l. ſuper longi. col.* 1. 2. *C. de præſcrip. longi temp.* & probant textus in *l. ſi exiſtimans. ff. pro ſoluto. l. quod vulgo. ff. pro empto. in l. fina. ff. pro leg. in l. ſi ancillam. §. ſi. ff. pro ſuo.* Et adverte quòd titulus verus non poteſt regulariter operari ad præſcriptionem contra illum à quo habetur titulus, ſed ſolum contra tertium, quia ſi is à quo habetur titulus ſit verè dominus, ſive ipſe tradat, ſive acquirens aliàs poſſideat, ſtatim tranſit dominium. *l. clavibus ff. de contrahenda empt. & vend.* Et ſic ceſſat præſcriptio. Si autem non ſit dominus, ſed putetur, tunc non contra ipſum, ſed contra tertium verum dominum præſcribitur. Titulus autem putativus prodeſt ad præſcribendum, nedum contra ipſum-

* Titulus putativus cum juſto errore facti quando ſufficiat ad præſcriptionem.



Digitized by Google

met à quo putatur haberi titulus, ſi ipſe ſit dominus, ut eſt textus in *d. l. quod vulgo.* ſed etiam contra tertium, ſi res ſit aliena, & in dominio tertii, ut ſunt textus in *d. l. ſi exiſtimans. in princ. in d. l. ſi. & in d. l. ancillam. in fi.*

* Intellectus trium legum.

26. Quæ tria * jura neceſſariò intelligi debent quando res eſt aliena ſive in dominio tertii. Et quando agitur de præſcribendo contra illum tertium, non autem ut ullo modo præſcribatur, vel uſucapiatur contra illum, à quo cauſa vel titulus haberi putatur: patet primum, quia in ſingulis illis tribus ſi tradens ex cauſa illa putativa fuiſſet dominus, ſtatim acquiſitum fuiſſet dominium recipienti, & ſic ceſſaret uſucapio, ergo neceſſariò intelliguntur, ut præſcribatur res aliena tertii, contra ipſum tertium, non autem quod uſucapiatur res tradentis contra eundem, in tantum quòd recipiens præſcribat condictionem indebiti, qua ad reſtitutionem rei obligatus fuit tradenti, & ſolventi erroneè ex cauſa falſa & putativa; patet quia ipſa eſt actio perſonalis, cui non præſcribitur cum titulo, nec longo tempore, ſed tantum ſilentio triginta annorum, de qua præſcriptione non loquitur, nec intelligi ullo modo poſſunt dictæ leges. Tum quia loquuntur expreſsè in uſucapione & acquiſitione dominii, & non in acquiſitione liberationis à condictione indebiti: tum quia licet condictio indebiti eſſet illo jure introducta, tamen contra eam * non erat triginta annorum præſcriptio, utpote illo jure prorſus incognita. Ex quibus habes notare duo ad perfectum intellectum dictarum legum. Primum, quod in illis legibus recipiens uſucapit triennio, vel præſcribit longo tempore, ex illo titulo putativo contra tertium. Secundum, quòd non tamen præſcribit condictionem indebiti, qui obligatus eſt ei à quo recipit, ſed etiam rem præſcriptam vel uſucaptam, & ſic dominium ipſum rei una cum poſſeſſione tenebitur perpetuo reſtituere. Similiter habetur in *l. ſi alienam in princ. & in l. qui alienam. ff. de donat. cauſa mort. in l. indebiti. verſic. pen. ff. de condictione indebiti.* ubi de hoc ſunt textus ad literam.

*Præſcriptio 30. annorum jure Digeſtorum incognita.

27. Quod autem dixi titulum putativum operari ad uſucapiendum, vel præſcribendum, etiam contra illum à quo habetur titulus putativus, intelligo ſanè quando aliunde quàm ab illo habetur traditio & poſſeſſio rei, puta quia acquirens jam erat poſſeſſor, vel poſſeſſionem nactus eſt ab alio. ita intelligitur *d. l. quod vulgo*; aut ſaltem quando idem dominus ex cauſa putativa tradens, non tradit tanquam rem ſuam, ſed tanquam rem recipientis, quaſi ipſo jure, vel aliàs eſſet jam in eum tranſlatum dominium. Et ſic non habet animum illud transferendi, & ita intelligitur *dict. l. pro legato. 1. ff. pro legat. ut etiam declarat gloſſ. magna. ibi in fin.* alioquin quum traditione etiam circa veritatem cauſæ & tituli, ) erronea, animo tamen dominium transferendi facta, tranſlatum ſit dominium in recipientem, fruſtra de uſucapione vel præſcriptione talis rei diſputaretur. *§. per traditionem Inſtit. de rer. diviſ.* Sed quorſum hæc? inquiet aliquis. Reſpondeo, ad reſolutionem analyticam ſubtilis hujus & difficilis quæſtionis: quùm enim hîc Titius habeat juſtum titulum putativum à vero domino, videri poſſet fruſtra diſputari de præſcriptione, quaſi ab initio eſſet effectus dominus, ſaltem ex quo dominus prehenſum fortè feudum tanquam feudum illi mancipavit, & nedum verbaliter inveſtivit, ſed etiam realiter & de facto, dominicam manum ſuam, & omne aliud impedimentum removendo, rémque tradendo, vel reſtituendo, per manum ſuam, vel ſuorum, reducendo Titium in corporalem poſſeſſionem, vel conſentiendo, ſeu permittendo Titium realiter poſſidere. *l. 2. C. de acquir. vel reti. poſſ.* Sed non eſt ita. Tum primò, quia ut dictum eſt. dominus nullum habuit animum, dominium vel aliquod novum jus transferendi in Titium: unde etiamſi corporaliter per ſeipſum traderet, quia tamen tradit tanquam rem ipſius Titii ex cauſa veteri putativa, nihil transfert. *l. 3. §. ſubtilius ff. de condictione ſine cauſa.*

28. Tum ſecundò, quia ſi ſubtiliter attendatur per hujuſmodi renovationem inveſtituræ, & emancipationem etiam corporalem veteris feudi, non dicitur fieri nec permitti traditio vel occupatio feudi, ſed retentio & continuatio veteris infeudationis & primæ inveſtituræ corporalis, & per hujuſmodi actus, antiquus vaſallus non cenſetur adipiſci aliquam poſſeſſionem de novo, ſed veterem continuare. Secus eſſet de prima ipſa inveſtitura, quæ fit tum primum cum conceſſio in feudum eſt facta, ſed nondum fuit executa. Et ideo ſi verus dominus putans conceſſionem præceſſiſſe, ſed nullam inveſtituram adhuc eſſe factam, ſeque obligatum ad illam præſtandam, inveſtiat verbo & facto per hanc primam inveſtituram (quæ * ſola propria & adæquata eſt inveſtitura, ſequentes enim non ſunt niſi renovationes & confirmationes inveſtituræ) tranſit dominium utile, & omne jus feudi ſervientis in inveſtitum. Ratio, quia tunc inveſtitor & inveſtitus ita agunt & intendunt reſpectivè de novo verè transferre, acquirere & diſponere. Et tunc non eſt inquirendum de præſcribendo dominio utili, quod jam eſt acquiſitum, ſed benè poſſet quæri an inveſtitus præſcribat condictionem indebiti, quia tenetur rem & poſſeſſionem reſtituere ei qui per errorem putans ſe ex contractu infeudationis ad hoc obligatum, inveſtivit & tradidit animo ſe liberandi ab illa putativa obligatione, ut habetur in *l. indebiti & per totum ff. de condict. indebit.* in quo proculdubio dicendum eſſet quod poſſet huic actioni præſcribere, ſed lapſu triginta annorum dumtaxat. Sicut ferè in ſimili ſi verus pro ſolido hæres, putans habere cohæredem, diviſerit, & mediam bonorum partem illi tradiderit, citra tranſactionem, vel rem judicatam, poteſt condicere. Textus eſt in *l. cum putarem. ff. famil. herciſc.* verùm hic non eſt caſus, nec ſcopus quæſtionis propoſitæ, in qua videtur dicendum è converſo, quia in hac quæſtione agitur de ſimplici renovatione prætenſæ veteris inveſtituræ, in qua nullum transfertur jus, nec dominium. Et per quam dominus non intendit de novo tradere, nec de novo inveſtire; ſed tantum confirmare & pati, ut infeudatio & traditio, quæ quondam dicitur facta, continuetur & habeat effectum ſuum antiquum dumtaxat, unde nec videtur negotium aliquod gerere, nec quaſi contrahere, cum putativo vaſallo, qui per conſequens non videtur obligari aliqua condictione indebiti, ſicut nec quaſi contrahitur, nec hujuſmodi condictio oritur, quando res alicui reſtituitur tanquam ſua. Textus *l. ſi in area. ff. de condict. indeb.*

* Quæ ſint propriæ inveſtituræ.

29. Ex quibus facilè reſpondetur ad * d. l. *cum putarem*, de cujus intellectu plenius alibi tradam, quia ibi verus hæres verè contraxit animo principaliter dividendi, & aliquid de novo diſponendi, deinde quaſi contraxit tradendo ſolutionis vice dimidiam hæreditatis animo ſe liberandi ab obligatione contracta ex pacto diviſionis, qua efficaciter non tenebatur propter errorem & exceptionem doli. At hic inveſtitor non habuit animum principaliter inveſtiendi, ſed prætenſam veterem inveſtituram confirmandi & patiendi, nec aliud actum vel diſpoſitū fuit. Unde non videtur ullo modo quæri poſſe de præſcribendo condictione indebiti. Sed benè de præſcribendo dominium utile & jus feudi ſervientis, quod ratione tituli putativi cum juſto errore facti videtur præſcriptum per lapſum decem annorum irrevocabiliter abſque ulla ſpe condicendi per dominum condictione indebiti vel ſine cauſa, aut alia actione, ſive remedio quocunque, niſi fortè ſubeſſet juſta quædam cauſa, puta abſentia reipublicæ aut ſimilis ex qua adverſus

* Intellect. l. cum putarem. ff. famil. herciſc.

præfatam

præfatam præſcriptionem dominii utilis poſſet in integrum reſtitutio concedi. Sed rurſus iſtud videtur abſurdum & inconveniens, quoniam renovans inveſtituram non habet animum aliud transferendi vel diſponendi, nec in aliquo ſibi præjudicandi, & tamen magis ſibi præjudicaret quàm primo inveſtiens & infeudans animo feudum conſtituendi de novo, & dominium transferendi. patet, quia illi præſcriberetur in totum, & irreparabiliter ſpatio decem annorum tantum, huic autem propter condictionem indebiti, non præſcriberetur niſi ſpatio triginta annorum. Vide in quot anguſtias & perplexitates nos traducat, pronunciatum illud juris Romani ab omnibus approbatum, titulum putativum ſufficere ad inducendam præſcriptionem longi temporis, de quo fuſius dicemus *infra* §. 66. *gloſſ.* 2. *in verbo. Juſte titre.*

30. Tandem concludendo reſideo in hac ſententia, Sempronio adjudicandas eſſe petitiones ſuas, tum quia conſtat de defectu tituli Titii. Et ſi non conſtaret adhuc ad præſumendum titulum vel præſcribendum ſine titulo, non ſufficit tempus minus triginta annorum cum agatur de gravi præjudicio per notata *ſupra eod. num.* 15. *faciunt notata* Anthon. Butrig. Panorm. in *cap. pervenit. de empt. & vendit.* per Felin. *& omnes. in cap. Albericus de teſtibus.** nec mihi rationabile videtur quòd titulus putativus tantum valeat quantum titulus vetus & juſtus in hoc caſu, ubi conſtat de veritate in contrarium. Tum quòd titulus ille putativus fundatur in errore facti veri domini cui pro regula juris communis licet errorem ſuum revocare perpetuò donec judicatum vel transfactum ſit. *l. error facti. C. de jur. & facti ignor.* Tum dato & non conceſſo quòd Titius præſcripſerit dominium longo tempore, contra ipſum à quo prætendit titulum putativum, tamen non præſcripſit condictionem indebiti, vel ſine cauſa qua obligatus fuit ad reſtitutionem & repoſitionem in priſtinam cauſam, ipſi domino erroneè, indebitè & ſine cauſa inveſtienti extraneum de re ſua. Et quamvis in renovatione inveſtituræ non reperiatur adeò formalis ſolutio, vel quaſi contractus, ſicut in prima inveſtitura: tamen non poteſt negari quin dominus renovans inveſtituram dicatur ſolvere quod debet, & fidem ſuam liberare ab obligatione qua tenetur in fidem admittere & inveſtire.

*Titulus putativus non debet tantū valere quantū titulus verus.

31. Quamvis enim per primam inveſtituram liberatus ſit ab* obligatione illa momentanea: non tamen fuit liberatus ab obligatione ſucceſſiva, quâ tenetur ad continuam renovationem fidei & inveſtituræ, quoties caſus accidit, ut in ſimili notatur per gloſſ. & doctores in *l. corruptionem. C. de uſufr. in l. pluribus in fi. ff. de verb. obligat. text. in l.* 3. §. *dare. ff. de uſufr. in l. ſi hæres ex teſtamento. ff. de action. empt. quos non inducam ne ſim prolixior*, & quæ notant doctores in *l. fidejuſſor.* §. *meminiſſe. ff. de legat.* 1. & maximè Ang. ibi dicens, quòd veritas eſt ubicunque aliquis obligatur ad actum, qui de ſua natura habet ſucceſſivos effectus, nunquam ille actus impletur momento, nec tollitur obligatio per unum actum *per dicta jura. & l. inter Caſtellanum. ff. de arbitris*, nec propoſito noſtro ullo modo obſtat communis opinio de qua in d. §. *meminiſſe.* quia illa non procedit, niſi reſpectu alicujus extrinſeci, & diſpoſitionis ſeparatæ, ut clarè oſtendi *infra* §. 92. & latiùs in novis intellect. quos circa hoc nuper edidi in *extricatione* 3. *Labyrinthi juris ſuper l. corruptionem C. de uſufr.* Et ſic verus patronus renovans inveſtituram, verè & propriè debitum impendit, & intendit ſe liberare ab hac obligatione ſucceſſiva, pro hoc actu, unde ſi putat ſe patronum, & rem eſſe clientelariam quum non ſit, ſed ſit res pleno jure ſua, putat ſe ſolvere, & impendere debitum. Igitur tacitum gerit negotium, & quaſi contrahit, & per condictionem indebiti repetere poterit hujuſmodi admiſſionem in fidem & inveſtituram, & putativum titulum inde reſultantem, cum omni effectu inde ſecuto ſive recipiens medio tempore præſcripſerit ſive non per *l. indebiti, in fi. ff. de condict. indeb.* Clarum eſt autem hujuſmodi condictionem non excludi minori tempore triginta annorum. Ex iſtis liquet deciſio quampluriinarum notabilium quæſtionum ut in ſimili dicam *infra* §. 16.

*Obligatio ſucceſſiva.

32. Finaliter pro coronide hujus §. quæro cujus naturæ & effectus ſit feudum* præſcriptione inductum vel auctum? Reſpondeo, aut præſcribitur in augmentum vel additamentum veteris feudi, & indiſtinctè iſtud additum eſt ejuſdem conditionis & naturæ, & in omnibus eodem modo regulatur, ſicut id cui additur. Et hæc eſt maxima in jure in omni augmento, ampliamento, ſive ſupplemento quod venit ad conſtituendum ſimpliciter & unum & idem cum primo, & ſic acceſſoriè, ſive fiat per contractum, ſive per teſtamentum, ſive per legem. Textus in *l. inter ſocerum.* §. *cum inter. ibi. nec ſuperadditur portio dotis quæ data eſt additamenti cauſa. ff. de pact. dot. in l. etiam. C. de jure dot. l. ſi ergo.* §. *penult. ff. de public. in rem actio. l. ſi convenerit.* §. *ſi nuda. ff. de pignor. actio. l. ſi fundus. in princ. ff. de pignor. in Authent. de æqualit. dot.* §. 1. ubi Ang. notat quòd omne privilegium datum principali porrigitur ad ejus augmentum. Inferens *ad quæſt.* 51. quod ſi princeps conceſſerit caſtrum certo territorio mero & mixto imperio, deinde auxerit territorium, nihil dicendo de imperio, tamen ad imperium extenditur. Vide dom. Andr. Tiraq. in *repetit. l. ſi unquam. in ver. donatione largitus num.* 181. ubi multos fideliter ad hoc citat, & ultra eum addo And. de Iſer. *in cap.* 1. §. *ſi quis de manſo. de contro. inveſtit. in uſib. feud.* Ludov. Roman. *conſil.* 345. *circa primum. col.* 9. *verb. quo ad ſecundum*, ubi vult quòd diſpoſitio quæcunque augmentativa diſpoſitionis præcedentis, etiam ſi ſit ſtricti juris, ex tacita juris repetitione continet in ſe eas omnes qualitates & limitationes, quæ continentur in diſpoſitione augmentata, idem Roman. *conſil.* 383. *in propoſit. col. fin.* Et quod ait Bald. *in rub. de cauſ. poſſeſſ. & propriet.* ad finem ſi ſtatutum venit ad ampliandum jus commune. Idem erit in ampliante, quod in ampliato: hinc decidit Calderi. *in conſil.* 32. *ſub rubr. de teſtam.* quòd ſi ſtatutum augeat legitimam filiorum, habebunt in augmento locum jura communia diſponentia de legitima non oneranda. *l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. teſtam.* & ſeq. Alexand. in *l. ſi quis prior. col.* 3. *verſ. pro hoc adduco. ff. ad Trebell.* & in add. ad Bald. in *l. maximum vitium. C. de liber. præter. vel exhæred.* add. Paul. *conſ.* 291. *videtur dicendum libro* 1. *conſ.* 418. *dubitatio conſiſtit. libr.* 2. Cæpol. *conſ.* 8. *inter criminalia.* Socin. *conſil.* 254. *viſa conſiderata. ad fi. conſil.* 296. *lib.* 2. quem ſeq. Deci. conſi. 331. *col. fi.* latè Franc. Curt. *ſenior conſ.* 56. *col.* 4. *&* 5.

* Præſcriptione feudū adquiſitum vel auctū, cujus ſit naturæ.

33. Ex quibus patet quàm ſupinè erraverit Bal. * in *c.* 1. §. *rurſus. col.* 2. *de controv. inveſtit.* dum dixit illud quod vaſallus ex facti ignorantia præſcribit ultra terminos conceſſionis feudi, non finiri nec reverti ad dominum finito feudo, & ſeq. Alvarot. ibi ad fi. Franc. Curt. *in tract. feud. part.* 4. *quæſt.* 1. *principali. in fi.* ſed eſt falſum per prædicta, nec valet ratio Baldi quòd in ea non habet vaſallus jus per titulum authoris, ſed per errorem, quia non poteſt error vel fictio plus operari quàm veritas, nec facit ad thumbum §. *fin.* * *in l. debitor. ff. ad Trebell.* allegatus per Bald. quia ibi adjudicatio erronea facta matri, non fuit illi facta tanquam hæredi, nec ex cauſa hæreditaria, ſed tanquam extraneæ perſonæ, prætextu pacti invalidi. Unde ex hac cauſa adjudicatum non debet imputari in Trebellianicam, quæ eſt quota pars hæreditatis, at hic vaſallus licet acquirat illud augmentum per errorem, tamen non tanquam tertius extraneus, ſed tanquam vaſallus, & ratione ejuſdem feudi acquirit, refe-

* Contra Bal. & ſeq.

*Intellectus l. debitor. inſ. D. ad Trebell.

Digitized by Google

rendo ad titulum conceſſionis vel ampliationis feudi: & ſic neceſſario in eadem cauſa, & ſub eiſdem conditionibus acquirit. Et eo ipſo quòd præſcribendo acquirit, ut habeat in idem feudum, eadem præſcriptione patronus acquirit, ut à ſe teneatur & revertatur ſub eiſdem oneribus ejuſdem feudi, quoniam in hac materia præſcriptio hinc inde reciprocatur, *ut dixi ſuprà eod. num.* 8. in *fi.* non ergo ſimplex & nudus error, ſed cauſa, qualitas, & titulus erroris debet inſpici: & ita debet intelligi *d.* §. *fi. l. debiter.* quod etiam prævidit Accurſ. ibi in ver. *hereditatis.* dicens in illo textu eſſe notandum verb. *de tanquam*, ex quo patet fallacia argumenti Baldi, quia debebat ponere quod vaſallus præſcripſerat ultra terminos conceſſionis, non tanquam vaſallus, nec ex cauſa & titulo feudi, ſed tanquam extraneus, & ex alia cauſa & titulo, & illo caſu benè dixiſſet. Et contra Baldum in hoc tenent Mart. Laud. Præpoſ. Mediol. in *d.* §. *rurſus per illum text.* quòd indiſtinctè feudum revertatur cum omnibus ſuis incrementis.

*Reſolutio quæſtionis.

34. Ex * quibus concludo, quòd ſive alter ex vaſallis præſcribat partem convaſalli, & ſic intra terminos conceſſionis, ſive primus vaſallus aut ſubvaſallus præſcribat ultra terminos conceſſionis, rem quandam alienam in augmentum feudi, finito feudo ſive reſoluto jure datoris, aut alias reverſo, totum ſimul cum augmento revertitur, aut præſcribitur in feudum per ſe: & tunc ſi ex forma & modo recognitionum, inveſtiturarum, ſolutionum & jurium, & cæterorum actuum, & exercitiorum poſſeſſionis feudi, appareat certis conditionibus & qualitatibus fuiſſe poſſeſſum, tale cenſetur præſcriptum, quia tantum & tale præſcribitur quantum & qualiter poſſidetur per text. in *l.* 1. *Julianus ait*, & ibi Bart. *ff. de itinere actuque privato c. cum contingat. de deci.* Inno. in *c. tua* 1. *in fi. eo. tit.* Jo. And. in *c. cum ex injuncto. in gloſſ. fi. de hereti.* Ludov. Rom. in *conſ.* 368. *præſens conſultatio col.* 3. latè Fely. in *c. auditis. col.* 5. & 6. *de præſcript.* Si verò clarè non conſtet de certo modo uſus & poſſeſſionis, judicatur ſecundum naturam regularem feudi. Bald. in *l. liberti, libertaque col. pen. verſic. quæritur de eo. ff. de operis libert.* ubi dicit quòd cum præſcriptio feudi continet quid diffinitum ab homine, continetur id quod eſt diffinitum à jure vel à conſuetudine. * quæ æquiparatur pacto facto ſimpliciter. Bald. in *l.* 1. *quæſt.* 31. *ff. de rer. diviſ. in l.* 2. *col.* 2. *C. de jure emphyt. l. fi. C. de lib. cau. in c.* 1. *col.* 1. *de capi.* Corrad. idem Bald. Alvar. in *c. fin. de feudo dat. in vim legis commiſſor. & in d.* §. *rurſus. & in c. ſi quis per triginta. ſi de feud. defunct. conten. ſit.* Alexand. in *conſ.* 15. *viſis narratis, col. fi. lib.* 5. Jacob. de S. Georg. in *inveſti. verſic. ita quod ipſi inveſtiti ad fin.* Udalr. Zaſius in *tract. feudo. part.* 8. *ad fin.*

*Præſcriptio æquiparatur diſpoſitioni factæ ſimpliciter.

35. Vera autem & regularis natura alicujus feudi, eſt illa quæ determinatur à conſuetudine loci, in quo ſitum eſt feudum, text. in *c.* 1 *de feudi cognit. in uſib. feud. faciunt l. quòd ſi nolit.* §. *quia aſſidua. ff. de ædili. edict. l. licet. l. circa. C. de locat. cum vulgar.* ſicut enim natura non præſumitur ſeparata à ſubjecto, ita nec communis uſus & conſuetudo, cui natura ineſt, inquit Bald. in *l. contractus col. pe. C. de fide inſtrum.* & informat contractus. Bald. in *l. ſed ea. ff. de legib.* & omnem diſpoſitionem. Petr. de Anch. in *repetit. ca. ſi propter. in fi.* 4. *oppo. de reſcrip. in* 6. Jaſon, Phil. Deci. in *l. certi condictio.* §. *ſi nummos. ff. ſi cer. peta. & in l. ut liberis. C. de collat.*

36. Et circa iſtud advertendum ad duo. Primum, quòd ego intelligo de conſuetudine juris, ſcilicet quæ tanquam lex obſervatur in loco, non autem de conſuetudine hominis ſeu facti tantum, ut ſi circumvicini ſoliti eſſent ſic, vel ſic infeudare, vel circumvicina feuda communiter talibus oneribus ſubjecta eſſent. Hæc enim conſuetudo, ſeu potius contingentia facti, non afficit aliud feudum, in quo expreſsè non reperitur. Et hoc quando in loco eſt certum jus commune vel conſuetudo determinata de conditionibus & qualitatibus feudi. Illi enim preciſe ſtandum eſt, niſi quatenus ſpecialiter conſter aliter diſpoſitum. Secus ſi in loco non ſubſiſtat aliqua conſuetudo juris, aut aliud jus commune vel locale, ex quo poſſit haberi determinatio certa alicujus conditionis, oneris vel qualitatis feudi, tunc enim recurrendum eſt ad communiter ſolita fieri, vel præſtari in feudis circumvicinis. Et illud debet in dubio obſervari, & ita debet intelligi quod in ſimili habetur *in cap. ſopita. c. ſuper eo de cenſibus.* de quo etiam tetigi *ſuprà* §. 2. *gloſſ. fi. num.* 37.

37. Secundum, quod non debet attendi conſuetudo loci dominantis * ſed loci feudi ſervientis, quia in dubio dominus dans in feudum non cenſetur concedere ſecundum conſuetudinem ſuam, vel loci in quo commoratur, vel ſitum eſt feudum dominans, ſed ſecundum conſuetudinem loci, in quo ſita eſt res in feudum conceſſa, quia de jure in his quæ concernunt rem, vel onus rei, debet inſpici conſuetudo loci ubi ſita res eſt, ſicut in concernentibus contractum, & emergentibus tempore contractus, locus in quo contrahitur, & in concernentibus meram ſolemnitatem cujuſcunque actus, locus in quo ille actus celebratur, ut plenè per Bartol. & omnes in *l.* 1. *C. de ſum. Trinitate* & in terminis noſtris expreſsè decidit Bald. in *conſtit. pacis Conſtan. in ver. quia controverſia.* quod in feudis attenditur conſuetudo loci, ubi res eſt inferens: quod ſi Imperator conceſſit mihi Tuſco feudum cujuſdam caſtri Alamaniæ, videtur conceſſum ſecundum conſuetudinem Alamaniæ. Et ſi Alamanico conceſſit in Tuſcia, videtur conceſſum ſecundum conſuetudinem Tuſciæ: refert & ſequitur Matthæ. de Afflict. *deciſ. Neapolit.* 226. *num.* 5. Et ſic quòd alio non apparente debeat inſpici conſuetudo loci ſervientis, & non loci dominantis, quantum ad onera debita à re ſerviente, tenet Chaſſan. in *conſuet. Burgund. eod. tit.* §. 7. *gloſſ.* 2. *collat.* 1. *quamvis iſta non alleget.* Et hæc eſt veritas, tametſi Joann. Faber dubitaſſe videatur in *d. l.* 1. *col.* 5. *verſic. quid ſi quis tenet feudum. C. de ſum. Trin.* Faciunt quæ dixi *infrà* §. 33. *quæſt.* 26. *num.* 86. & §. 76. *num.* 11. & pro ſententia facit optimè *clement.* 1. *de reſcript.* ubi de membris agendum eſt in foro ubi ſita ſunt & non in foro loci ſuperioris à quo dependent, & per illum text. decidit Franc. de Zabarel. *in clement.* 1. *de jur. patr.* decimas ſolvendas eſſe ſecundum taxam quæ eſt in loco ſerviente. Et ita ad primam horum editionem reſponderunt antiquiores Advocati togati noſtri ordinis, qua dom. de Merinville loci dominantis ſiti ſub conſuetudine Stamparum juxta rigorem dictæ conſuetudinis (poſtea cognitæ ut dicemus infrà §. 61.) vellet lucrari omnes fructus feudi de Villepreux in agro Pariſienſi ſiti à tempore aperturæ ſive reali prehenſione, & obtinuit ſententia noſtra contra dominum directum. Et pariter converſo caſu pro domino directo: cum dom. Cœnecobius ratione feudi dominantis ſiti Ambiani, ubi de conſuetudine loci non debetur relevium de nuptiis mulieris, ſed unicum ratione proprietatis ut in *d. conſuetud.* §. 16. *in fin.* qui ſervatur ſpreta oppoſitione: de qua ibi. Tamen etiam contra Cardinalem Ferrarienſem exegit duplex relevium à feudo ſito in agro Monſterolii inſpecta conſuetudine loci ſervientis, de qua in conſuetudine Monſterolii. §. 35. 36. facit *l. formæ* §. *ſi verò quis. ff. de cenſib.* Et ita etiam arreſto Senatus noſtri judicatum eſt ſecundum ſententiam noſtram, ut ſupervacua ſit diſputatio & dubitatio Petri Rat. *in conſuetud. Pictonum.* §. 260. Et hinc eſt quod in reformandis conſuetudinibus locorum in quibus hæc etiam jura moderari poſſunt, vocandi ſunt edicto generali, & comparere

*Conſuetudo feudi ſervientis inſpicitur.

Digitized by Google

comparere poſſunt & debent domini directi alterius provinciæ à quibus dependent prædia, ſita in loco ubi conſuetudines reformantur: & ſi non comparebunt, ſibi imputent. Idem expreſsè cavetur *conſuetudine Catalaunenſi*. §. 224. & conſuetudine *Rhemenſi*. §. 138. Sed illæ conſuetudines de ſe non faciunt jus niſi in municipiis & locis ſibi ſubjectis. Nos autem in ratione ipſa & generali obſervantia vim facimus, & in hoc quod etiam exteri jura prætendentes in locis, vocantur in reformatione conſuetudinum ejuſdem loci ut diximus.

38. His ſcriptis alia pulchra & hîc ſatis appoſita

* Thema. ſuperverit quæſtio. * Maria Fretin è ſucceſſione patris habuit feudum ſub hac conſuetudine, nupſit anno 1516. obiit anno 1626. relicto filio minore: Cujus pater diu ſine impedimento, domino ſilente poſſedit, & obiit anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto: tunc menſe Decembri, dominus feudi manum injecit ex defectu hominis, valet prehenſio etiam ſi facta eſſet infrà quadraginta dies ab obitu patris: quia non eſt feudum paternum, ſed maternum jam dudum per obitum matris apertum, filius adeſt offerens fidelitatem & fructus à tempore prehenſionis cum impenſis prehenſionis: dominus ait feudum regi more Vulquecini, & proinde oblationes non valere, quia debentur duo relevia quæ non fuerunt oblata. Primum per obitum avi materni ex ſpeciali jure Vulquecini. Secundum, ex nuptiis matris jure communi hujus conſuetudinis §. 35. Et ſic quod omnes fructus à die prehenſionis ſemper ceciderunt & cadunt in commiſſum: filius excipit primum relevium annis quadraginta, ſecundum vero annis triginta præſcriptum. Et inſuper ait, quod etiamſi non ſit præſcriptum his releviis, ſaltem ſecundo relevio, quod dominus pro iſto ſecundo relevio quod deberi cœpit à marito matris ſuæ, perſonalem tantum habet actionem contra hæredes mariti & patris ſui qui plures ſunt, & quod quando contra eos jure actionis veniet, tunc docebitur de ſolutione, ſi temporis præſcriptio non ſufficiat; ſed certè (ut abbreviem) hæc ultima confiſcatio nihil valet: quia etiam matrimonio ſoluto, etiam poſt obitum mariti, vel etiam eo ſupervivente uxori, non tenetur dominus via actionis agere contra maritum, & multo minus contra ejus hæredes: ſed poteſt rectà manum injicere feudo, & venire per viam prehenſionis, nec eſt ſimile de decimis anniverſariis, & paſſivis odioſis decimis quæ à parochis exiguntur, quia nunquam exigi ſolent anno ſequenti. Ideo ſucceſſor non tenetur de tempore deceſſoris, nec res quidem: ſecus hic dominus reſcriptum regium impetrat narrans ſe eo tempore annis minorem fuiſſe; quo tempore deducto, non ſupereſſet tempus præſcriptionis nec pro ultimo quidem relevio.

39. Hinc plures inſurgunt quæſtiones: Prima, An minor ætas domini, horum jurium præſcriptionem impediat. Secunda, ſi impediat, an operetur fructus omnes à tempore prehenſionis, domino deberi, ſaltem pro tempore quo per beneficium reſtitutionis in integrum admittitur. Tertia, quia filius habet apocham ultimi relevii ſoluti per patrem ſuum domino feudi patri actoris, manu ejus ſcriptam, Sed non audet producere, ne fortè pariat probationem contra ſe quod feudum petitum ſit ſub conditione Vulquecini, quia in ea apocha eſt clauſula ratione talis feudi à me moventis uſu & more Vulquecini: quæritur an illa clauſula faciat fidem contra producentem?

** Ætas minor domini utrùm impediat horum jurium præſcriptionē.*

Ad primum videretur quod non, quia * in feudalibus non attenditur alia minor ætas, quàm quæ à conſuetudine feudali determinatur, quindecim annorum in fœmina, & viginti in maſculo, *infra* §. 21. Contra quam determinationem non datur in integrum reſtitutio, etiam puellæ quindecim annorum certanti de damno vitando, & indefenſæ tutore & curatore carenti, ut diximus *ſuprà* §. *primo. gloſſ.* 7. *numero* 5. & infrà §. 20. *gloſſ.* 2. *num.* 2. *&* §. 32. *quæſtione* 5. quibus in locis omnem in integrum reſtitutionem ſive ex capite minoris, ſive ex capite majoris denegandam docuimus: etiam ſi agatur de damno vitando; ut in dicto §. 1. *gloſſa* 7. nedum ſi de lucro captando, ut in dicto §. 20. *gloſſ.* 2.

40. Quibus non obſtantibus dicendum dominum feudi in propoſita ſpecie reſtitui poſſe in capite minoris ætatis, quia agitur de relevio quæſito, & ſic de lucro jam quæſito & radicato, quod perdere damnum eſt, *lege prima.* §. *ſi quis propter. junct. gloſſ. in verbo. per in integrum reſtitutionem. ff. de itinere act uque privato* Jaſon. *lege ſi quis in conſcribendo. col.* 3. *C. de pact. lege reprehendenda. C. de inſtit. & ſubſtit. ſub condit. facta*, Philipp. Decius *lege* 1. *collat.* 1. *C. eodem tit.* Alexand. *conſil.* 89. *num.* 13. ubi in annotat. dixi *lib.* 2. & ut ſit merum lucrum, tamen erat certum & ſimpliciter quæſitum, & ſic minor reſtituitur: imò etiam major reſtitueretur dicta juſta cauſa ex clauſula generali *legis* 1. *ff. ex quibus cauſ. major*, & dixi infrà §. 21. *col. ultim. verſicul. ſecundo caſu.*

41. Secus ſi ageretur de quærendo lucro incerto, vel de lucro à conſuetudine vel ſtatuto limitato, cujus conditio deficit vel de pœna non irrogata ut in lege *ſed ea lege. ff. de ſerm. exportandis.*

Ex quibus patet ſolutio ad ſecundam quæſtionem, videlicet * fructus non deberi à tempore dictæ oblationis quantumvis beneficio reſtitutionis in integrum domini, oblatio vaſalli declarata ſit inſufficiens. Quia interim ante reſtitutionem in integrum petitam & obtentam adverſus præſcriptionem releviorum, oblatio erat ſufficiens: non enim tenebatur offerens adverſario offerre reſtitutionem in integrum.

** Ætate minore domini impediente præſcriptionem, utrùm fructus prehenſi reſtituendi ſint.*

42. Inſpicitur enim ſtatus præſens nec curatur de reſtitutione in integrum donec ſit adjudicata. textus in *lege ergo.* §. *primo ſi is qui in integrum. ff. de fideicommiſſ. libertat. lege exceptiones quæ in fin. de exception. & præſcription.* Baldus. *lege ultim. in fin. C. de compenſat.* Paul. *conſilio* 52. *in fine libri primi.* Jaſon. *lege* 2. *in fin. C. qui admitt. l. bonor. poſſeſſ. l. non quocunque.* §. *primo in fine. ff. de leg.* 1. Alciat. in *tractation. de præſumption. Reg.* 3. *præſumption.* 36. & Andr. Tiraq. in *tract. retra. proximitat.* §. 32. *num.* 58. & quæ dixi infrà §. 189. Facit pulchrè quod notant Bartol. & omnes in *l.* 1. *in primo effectu vulgaris. ff. de vulgari & pupillari ſubſtitione.*

43. Adverte, hæc ratio benè procedit quoad primum relevium, à quo uſque ad manus injectionem lapſi ſunt quadraginta anni, & ex hypotheſi etiam deducto tempore pupillaris ætatis domini ſuperſunt triginta anni, & ſic neceſſe eſt eum niti mero beneficio reſtitutionis in integrum ad deducendum reliquum tempus minoris ætatis, quo ipſo jure preſcriptio tricenaria currit, quamvis ſub beneficio reſtitutionis. *l. ultim. C. in quibus cauſis reſtitut. in integr. non eſt neceſſ.* & ſic aliud videtur reſpectu relevii ſecundi à quo formato vix ſunt triginta anni uſque ad prehenſionem, & ſic deducto tempore quo dominus impubes fuiſſe probatur, quo ipſo jure præſcriptio non cucurrit, nulla erat præſcriptio, nec dominus aliqua reſtitutione in integrum indigebat. Cum ergo mero jure & effectu relevium ſecundum deberetur tempore oblationis, & tamen non fuit oblatum: ſequitur omnes fructus à tempore prehenſionis mero lucro patrono cedere.

44. Quibus non obſtantibus idem dico quia cum lapſi eſſent circiter triginta anni, vaſallus juſtam cauſam habuit relevium illud ignorandi, vel exiſtimandi antiquatum eſſe ſolutione vel præſcriptione: nec tenetur eſſe ſollicitus de replicationibus, quæ domino ex ſpeciali cauſa vel circumſtantia competere poſſunt, exceptione in jure & regula communi fundata, &



Digitized by Google

hoc tam juſtum quàm æquum eſſe dico : præſertim ad evitandam pœnam odioſam commiſſi fructuum. In quo ſatis eſt probabilem culpam vel moram efferenti imputari poſſe : ſed non eſt mora nec culpa obmiſſione eorum quæ ante triginta annos contigerunt, quorum non modo juſta eſt ignorantia, ſed juſta cauſa putandi antiquatum vel remiſſum eſſe : ubi enim actio ex regula communi deficeret, multo magis prehenſio aut jus ab executione inchoandi : excuſatur enim is, qui in regula communi fundatam habet intentionem. Petr. Ancharan. in *repetitione Rubr. de regul. jur. in 6.* latè Jaſon. *lege ſecunda, collat. ſexta, ff. ſi quis cautio.* Philipp. Decius *cap. in præſentia, col. ſeptima, de probationibus* : ubi in annotat. tetigi, & ad eundem Decius *conſilio* 517. *numero quinto*, & ad Alexand. *conſilio* 79. *numero* 5. *libro* 7. facit Alexand. *conſilio* 76. *in fin. eo lib.* 7.

* De apocha ultimi relevii, ejuſque utilitate & effectu.

45. Ad tertiam quæſtionem quamvis reo opus ſit * apocha, quoad evitandum commiſſum fructuum, tamen opus eſt quantum ad relevium illud ſecundum : ſed ſi eam producat, videtur in futurum perpetuum ſibi præjudicium facere reſpectu oneris & conditionis Vulquecini, per ea quæ diximus *ſupra* §. 8. *num.* 36. etiam nudum exemplum vel mere privatam ſcripturam fidem facere contra producentem. Quibus nonobſtantibus dico, quod nullam fidem, nullum præjudicium facit contra producentem, de hoc prætenſo onere Vulquecini, & hoc quadruplici peremptoria ratione. Prima, quia dicta clauſula adjectitia eſt prorſus impertinens ad apocham relevii, de quo in dicta apocha, non enim in ea agebatur de liberatione aut ſecuritate ſoluti vel gratis remiſſi relevii ex capite ſucceſſionis matris patri ſuo in linea directa more Vulquecini ſuccedentis. Quo caſu rebus & factis ipſis, dicta apocha implicat recognitionē factam à vaſallo de dicta qualitate & ſervitute Vulquecini : ſed tantum agebatur de liberatione & ſecuritate relevii debiti ex capite nuptiarū matris, in quo primo qualitas Vulquecini protſus eſt impertinens. Secundo non implicat, nec factum nec conditionem vaſalli, ſed duntaxat ſimplicem incidentem & impertinentem aſſeverationem patroni.

46. Jam ergo ſtat prima ratio quæ peremptoria eſt, etiamſi ſola eſſet de impertinentia : qualitates enim impertinentes & verba enunciativa quæ non faciunt ad rem qua de tunc agitur nullam fidem faciunt : etiam contra ipſum ſcribentem vel loquentem. Et conſequenter nec contra producentem. textus in *l. non epiſtolis C. de probationibus.*

47. Secunda ratio peremptoria, quia etiamſi ea clauſula & enunciatio pertinens eſſet ad negotium dictæ apochæ, id quod non : tamen non probaret etiam contra ipſum ſcribentem & affirmantem, niſi ad finem & validitatem actus in dicta ſcriptura contenti tantum, & qui tunc principaliter gerebatur. textus in *lege penultima. C. de contrahend. & committend. ſtipulationibus.* Secus ſi de ipſo enunciato poſtea & principaliter & per ſe agatur, quia tunc enunciatio illa quamvis pertinens fuerit, non tamen facit plenam fidem contra ipſum enunciantem vel ſcribentem : ſed duntaxat indicium vel quandoque ſemiplenam probationem, *cap. illud ubi. Hoſtiens.* Anton. Butrigar. Panorm. Felin. hoc tradunt. Alex. latè *conſil.* 21. ( ubi in annotat. dixi ) *lib.* 1.

48. Tertia ratio peremptoria, quia jam hîc eſt una alia & longè diverſa inſtantia in qua de alia re agitur, & ſic utcunque dicta apocha ſolemnis fuiſſet, etiam ſi coram publicis perſonis confecta fuiſſet : tamen plenam fidem non faceret reſpectu dictorum verborum enunciatorum, in alia & diverſa inſtantia. *l. ſed an eandem. ff. de exceptione rei judicatæ.* Quanto minus enunciatio impertinens privatæ ſcripturæ extrajudicialis?

49. Quarta ratio peremptoria, quia ut jam tetigi in dicta apocha ſolus dominus loquitur : & ſic contra eum & non pro eo quod contentum eſt interpretatur, *l. veteribus, ff. de pact. lege Labeo, ff. de contrahend. emptione & venditione. l. ſæpe. ff. de verbor. ſignificat.* & inſuper ſolus aſſerit, ipſe enim ſolus eam clauſulam Vulquecini appoſuit, & conſequenter reus eam producendo nullo modo fatetur veritatem dictæ clauſulæ ſeu ſervitutis Vulquecini : ſed duntaxat fatetur quod tempore dictæ apochæ dominus feudarius qui eam dictabat vel ſcribebat, aſſeruit ſe habere jus vel ſervitutem Vulquecini, quæ confeſſio nihil eſt; quia ſicut referens blaſphemiam, non blaſphemat *gloſſ. in lege gallus. §. idem credendum. verbor. pronepos in fin.* & ibi Angelus Imol. Alexander, *ff. de liber. & poſthum.* Ita vaſallus qui tunc non approbavit dictam aſſertionem feudarii prout non præſumitur approbaſſe : multo minus confitetur hodie eam eſſe veram, quantumvis producat ſcripturam in qua continetur quod feudarius ita affirmabat.

50. Ex quo enim non apparet reum conſenſiſſe, ut non præſumitur, feudarius non fuit conſtitutus in aliqua quaſi poſſeſſione, niſi forte prout ait Innocent. *in cap. olim de reſtitutione ſpoliat.* quod poſſidebat labia ſua, quod eſt liquidum : Ita enim moriones & mendaces ſunt in quaſi poſſeſſione irridendi & mentiendi : & ſic productio dictæ apochæ reum liberabit à relevio ultimo : alioquin jure communi hujus conſuetudinis debito, nec tamen ei præjudicabit in qualitate & onere Vulquecini, nec in poſſeſſorio, nec in petitorio. Succubuerat reus in prætorio Caſtelleti Pariſienſis : appellavit ad Senatum in quo cum diviſæ fuiſſent æqualiter ſententiæ, judicium tandem in claſſe quam vocant conſilii abſolutus fuit.

51. Accipe aliam deciſionem practicam. Dominus de ſainct Cyr habens latifundium in feudum dedit membrum unum ſeu partem domanii in dotem filiæ, cujus hæredes & deſcendentes fidem fecerunt, & jura ſolverunt ſuperiori tanquam de feudo ſeparato : nunc poſt centū annos membrum illud ſucceſſione vel alias revertitur ad hæredes concedentis, à quo dominus feudi petit relevium, ſive jure actionis, ſive via prehenſionis, non refert in præſenti : hæres ait ſe tantum recuperaſſe partem antiqui feudi ſui, & reuniviſſe, & docet de origine totius, unum & idem feudum fuiſſe, & ſic habet intentionem fundatam in antiquo ſtatu rei, & antiquis inveſtituris quæ ſunt de nonaginta vel centum annis, quid juris? Breviter, multum refert an patronus fundet ſe in præſcriptione temporis ut per notationem quinquageſimam ſecundam, an verò in diſmembratione de qua expreſsè vel tacitè doceat. Expreſsè quidem ſi avus vel proavus hujus hæredis filiæ ſuæ dederit, ad onus quod ratione hujus portionis diviſim in dotem aſſignatę, filia faceret fidem & jura patrono, jam enim eſt diſmembratio expreſſa ex parte vaſalli, quàm conſecuta eſt approbatio patroni, qui ſeorſim in fidem recepit dictam filiam & ejus deſcendentes ſucceſſivè, & ſic expreſſo conſenſu utriuſque partis de hoc membro factum eſt feudum unum ſeparatum, & ſic non poteſt amplius reuniri nec confundi cum antiquo feudo, ſolo facto vaſalli, ſive facto vel conſenſu patroni qui poteſt hoc impedire & fidelitatem & jura ſeorſum exigere. Idem ſi de tacita diſmembratione probet, ut quia non appareat quomodo, nec quo onere membrum iſtud conceſſum olim fuerit filiæ : ſed hæredes concedentis fidelitatem & jura fecerunt de reſiduo tantum : non facientes mentionem de illo membro, nec ponentes illud in ſuo catalogo, hæredes autem filiæ homagium fecerunt de hoc membro, ut de feudo ſeparato.

52. Jam iſtud non eſt allegare nudam præſcriptionem temporis, quam ſolam hic paragraphus exclu-

dit : ſed verum titulum & negotium geſtum, quod ex iſtis tacitis actibus juncta præſumptione, quæ reſultat ex longo tempore, ſatis probatur. Secus ergo ſi utroque & expreſſo & tacito deficiente titulo, patronus contra hæredem concedentis ſolam præſcriptionem temporis alleget, vel non probet expreſſam aut tacitam diſmembrationem concedentis qui ſemper reſpectu patroni tenuit titulum feudi in antiquo ſtatu ſuo, nihil mutando de inveſtitutis & catalogis antiquis, & ſic remanſit tanquam vaſallus totius, & multo fortius ſi apparet quod concedens dederat filiæ ut teneret in feudum, vel in cenſum à ſe vel aliàs retinendo fidelitatem totius, & recognoſcendo ſuperiorem de toto tanquam de unico ſolitô feudo ut prius : tunc enim manſit unicum feudum, nec ipſe hæres tenetur ad nova jura ratione hujus recuperationis. Tametſi interim patronus ſeorſim à ſucceſſoribus dictæ filiæ, qui non potuerunt concedenti præjudicare, nec contra veterem vaſallum ſuum potuit dominus feudi lapſu temporis uſurpare. Faciunt notata *infrà* §. 51. *quæſt.* 6. & 7. hæres ille erat præſes libellorum ſupplicum palatii Senator antiquus, qui me de hac quæſtione ante 24. annos conſuluit.

## §. XIII.*

* Olim hic articulus fuit octavus: valde tamen per novam conſuetudinem immutatus. Verum hic articulus per novam conſuetudinem ita mutatus legitur.

LE fils aiſné prend pour ſon droict d'aiſneſſe, le principal manoir, avec le jardin ſelon ſa cloſture tenuë en fief. Et s'il n'y a point de jardin, un arpent de terre, ou le vol d'un chapon tenu en fief, au joignant de ladite maiſon.

AU fils aiſné appartient par preciput le Chaſteau ou manoir principal & baſſe-court attenant & contiguë audit manoir, deſtinée à iceluy : encore que le foſſé du Chaſteau ou quelque chemin fuſt entre-deux. Et outre luy appartient un arpent de terre de l'enclos ou jardin joignant ledit manoir, ſi tant y en a : & ſi ledit enclos contient davantage, l'aiſné peut retenir le tout en baillant recompenſe aux puiſnez de ce qui eſt outre ledit arpent en terres du meſme fief, ſi tant y en a : ſinon en autres terres ou heritages de ladite ſucceſſion à la commodité des puiſnez le plus que faire ſe pourra, au dire de prud'hommes. Et s'entend l'enclos ce qui eſt fermé de murs, foſſez, ou hayes vives.

Epitome.

IN hoc §. & quatuor immediatè ſequentibus & in §. 19. 68. infra eodem & infrà tit. 11. §. 126. 134. & in tit. 13. §. 148. tractatur de jure primogenituræ. Et cum non habeat locum niſi in materia ſucceſſionis directæ, mirum videtur cur in majori parte tractatur ſub hoc tit. & non potius ſub titulo 11. de ſucceſſionibus. Sed ratio in promptu eſt, quoniam iſtud jus non conſiſtit niſi in rebus feudalibus duntaxat, vel in alaudio habente juriſdictionem, cenſum vel ſubfeudum adhærentia. Non intendo juſtum * tractatum, nec univerſam materiam hujus prærogativæ huc deducere, quum ſuper hoc præ manibus extent domini * Joannis Cirii in ſupremo Pariſiorum Senatu conſiliarii meritiſſimi libri tres : Et noviſſimè doctiſſimus ille Andreas Tiraquellus tractatum primogenitorum longè (quod reor nec enim vidi) locupletiſſimum abſolverit, & propediem in communem omnium utilitatem editurus ſit. Ea vero quæ ad horum §§. intellectum & quæſtionum occurrentium reſolutionem pertinebunt, quàm brevius & dilucidius licebit proſequemur : quod ut ordinatiùs fiat, expediemus primo concernentia perſonam ipſam primogeniti, in gloſſa 1. deinde concernentia ipſum jus primogenituræ, in gloſſa 3. Reliquum apparatus & quæſtionum in cæteris gloſſis, & §§.

* De jure primogenituræ ſcripſit Martianus de Cazariis.
* Do. Jo. Cirii. dom. Andr. Tiraq.

## SUMMARIA GLOSS. I.

1. Q. 1. *Quis ſit primogenitus & quomodo accipiatur.*
2. *Sex requiſita ut ſit locus huic juri primogenituræ.*
3. *Q. Quid ſi neſcitur uter duorum filiorum prior natus ſit?*
4. *Si diſpoſitio de uno tantũ loquatur, plures concurrentes mutuò ſe impediunt.* *Gratificatio non habet locum niſi in caſibus à jure expreſſis.*
5. *Reſolutio quæſtionis* 2.
6. *Quaſi poſſeſſio primogenituræ liberat ab onere probandi, & illud transfert in adverſarium.* *Dummodo ſit quæſita de conſenſu vel patientia ejus ad quem pertinet.*
7. *Cæteris paribus ad judicium ſortis devenitur.*
8. *Reprobatur communis diſtinctio de quæſtione juris & facti.*
9. *Qui vult admitti ut talis, prius talem ſe eſſe probare debet.* *Qualitas perſonæ eſt magis ſubſtantia quàm qualitas.*
10. *Æqualitas fratrum favorabilis.*
11. *Conſuetudo refertur ad primogenitum qui tempore ſucceſſionis invenitur.*
12. *Qui debeant admitti ad ſortis jactum.*
13. *Varia ſortis acceptio in jure.*
14. *Triplex ſortis ſpecies apud Theologos.*
15. *Sortilegium ſemper in malum accipitur.*
16. *Sorti vel fato fidem adhibere, illicitum,*
17. *Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicat errorem, primus in attribuendo ſyderibus defectus inferiorum ex neceſſitate.*
18. *Secundus, in ſubjiciendo illis actus voluntatis hominum.*
19. *Tertius, in abrogando liberum arbitrium.*



Digitized by Google

20. Quartus, derogando poteſtati & providentiæ Dei.

21. Certitudo & infallibilitas præſcientiæ & providentiæ Dei, non excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus.

22. Sors ſeptimo accipitur pro gratia divinæ electionis.

23. Sors ſecundum noſtram & communem acceptionem regulariter permiſſa.
Vbi delectus eſt ſors ceſſare debet.

24. Quæſtio contendentium de Papatu ſorte finiri poteſt.
Non eſt locus ſorti quando agitur de præjudicio tertii.

25. Etiam furioſus ſuccedit in jure primogenituræ.

26. Quid in regno vel imperio?

27. Q. 3. Si primogenitus ſit inhabilis, habetur pro mortuo, ſecus ſi incapax.

28. Q. 4. Quid ſi primogenitus abſtinet ab hæreditate?

29. Quo jure portio abſtinentis accreſcat.

30. Primogenito abſtinente cæteri æqualiter dividunt.
Primogenitus abſtinens retinet verum & integrum jus primogenituræ, exceptis rebus hæreditariis.

31. Q. 5. Quid ſi primogenitus poſt obitum patris ante aditam hæreditatem moriatur abſque liberis?

32. Tempus obitus & debitæ ſucceſſionis præcisè attenditur quantum ad jus & modum ſuccedendi.

33. Q. 6. Quid in adoptatis vel arrogatis?
Quid de dato in adoptionem extranei.

34. Q. 7. De legitimatis per ſubſequens matrimonium.
Matrimonium intermedium non impedit legitimationem prolis.
Nimia & rigoroſa ſubtilitas non admittitur contra æquam & communem ſententiam.

35. Legitimatio etiam per ſequens matrimonium non trahitur retro in præiudicium tertii.
In illo radicatur jus primogenituræ qui prior jura legitimationis & agnationis aſſecutus eſt.

36. Etiam ad dignitates & regna & ea quæ jure contractus vel inveſtituræ deferuntur, prodeſt legitimatio per ſubſequens matrimonium.
Sed non prodeſt ubi requiritur eſſe legitime natum.

37. Inter plures ſimul legitimatos antiquior habet ius primogenituræ.
Legitimatio trahitur retro in quibus non eſt alii ius quæſitum.

38. Q. 8. Quid de legitimato per reſcriptum?
Legitimatus ſpecialiter ad feuda non cenſetur legitimatus ad dignitates feudales.

39. Quòd naturalis non poſſit legitimari ad feuda, contra gloſſam communem.
Niſi in feudis hæreditariis, in quibus ſufficit generalis legitimatio.

40. Nulla legitimatio (excepta ea quæ fit per ſubſequens matrimonium) prodeſt in feudo vel emphyteuſi, quæ lege contractus deferuntur.

41. Legitimatus per reſcriptum, non habet jus primogenituræ, imò non poteſt plus capere, quàm ex legitimis minus habens.

42. Differentia inter legitimatos per oblationem curiæ, & legitimatos per reſcriptum.

43. In hoc regno non ſolent concedi plenæ legitimationes.

44. Legitimatus eſt verè legitimus, & excludit ſubſtitutum in defectum filiorum legitimorum.

45. An legitimatus comprehendatur in ſtatuto excludente filias ſtantibus filiis legitimis.
Dic quod non, infrà eodem num. 40. & 50.

46. Naturalis non poteſt jure communi legitimari per principem ſtantibus legitime natis.

47. Etiam pleniſſime legitimati non debent præferri, nec quidquam habere ultra legitimatos.
Legitimati debent reverentiam legitime natis.

48. Nova reſolutio. Quando interpretatio paſſiva locum habeat in ſtatutis.

49. Satutum loquens de filiis legitimis debet intelligi de legitimis jure communi.
Quidam enim ſunt legitimati de jure communi, quidam jure ſpeciali, quidam contra jus.

50. Improbatur opinio Alberici Bru ſuper

*ſtatuto excludente fœminas.*

51\. Q. *9. Legitimato per reſcriptum, ſi ſolus ſit, competit jus primogenituræ.*

52\. *Ampliatur nedum in plene legitimato, & natalibus reſtituto ſine reſtrictione, ſed etiam in legitimato ſub modificationibus ſolitis in cancellaria.*

*Augmentum legitimæ habet locum etiam in filiis legitimatis.*

53\. *Quàm ſit debile jus primogenituræ legitimati per reſcriptum, etiam deficientibus legitimis.*

54\. *In omnibus concernentibus futuram ſucceſſionem voluntas eſt ambulatoria.*

55\. Q. *10.* Legitime natus *habet jus primogenituræ, privative ad prius legitimatum, & prius natum.*

56\. Q. *11.* N*atus ante regnum à patre adeptum, proprie filius regis dicitur.*

57\. N*atus ante inveſtituram, tamen in ea comprehenditur.*

N*atus ante nobilitationem patris, non eſt nobilis.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

Circa perſonam quæritur primò, quis ſit primogenitus?

* Primogenitus quis dicatur.

1\. Etymon verbi indicat * eum eſſe qui primò natus eſt: & hoc vult Bald. in *l. cum antiquioribus. col. 4. verſ. 1. præmitto. C. de jure delib.* unde verè & naturaliter is eſt primogenitus ante quem nemo natus eſt, ſive alius poſt eum natus ſit, ſive non. Textus in *cap. Ioſeph de verb. ſign. l. proximus. l. proximi. ff. eodem tit. l. qui duos. ff. de reb. dub.* Et verbum primogenitus per ſe ſumptum in genere & incomplexè, ſupponit pro quocunque qui natu antiquior ſit alio vel aliis, ſive ſint ab eodem parente geniti, ſive penitus extranei: & idem eſt quod ætate major. Et refertur oppoſitivè & immediatè ad poſteriores & inferiores ætate. Et non ſic accipitur hîc. Junctum verò cum hoc verbo, filius, & ſic coarctatum ad ſpeciem, ſtat pro antiquiore natu inter eos, vel reſpectu eorum duntaxat, qui ſunt ab eodem parente geniti, non tamen principaliter refertur ad ſecundò, tertio, vel poſterius genitos, quia ſive ſint aliqui poſterius geniti, ſive non, nil refert: non igitur refertur ad prioritatem: ſed ad ipſam ſimplicem (ut ita loquar) prioritatem nativitatis. Itaque ſufficit nullum extare prius natum, vel genitum ab eodem parente. Unde etiam unicus filius benè dicitur primogenitus, & habet jus primogenituræ in bonis & ſucceſſione parentis ſui, quod non eſt ſine magno effectu, ut patet *infra eodem gloſſ. queſt. 3. num. 22.* Et ſic ad eſſe primogeniti requiritur quòd hæc negativa neminem in priori nativitate præcedere, ſit vera actu.

2\. Et ſufficit quod hæc affirmativa, alios eſſe poſteriores in nativitate, ſit vera vel actu, vel habitu, ſeu aptitudine.

* Sex requiri in hoc §.

Et pro ſummario totius materiæ primogenitorum conſuetudinis noſtræ, nota quòd ad hoc ut habeat locum jus primogenituræ, de quo in hac conſuetudine, ſex requiruntur. Primum, quòd agatur de hæreditate alicujus aſcendentis in linea directa, quia in ſucceſſione deſcendentis vel cujuſcunque collateralium non eſt locus huic prærogativæ, quæ etiam non habet locum, niſi in his quæ jure hæreditario, & univerſalis ſucceſſionis acquiruntur. Secundum, quòd ſit filius illius aſcendentis, vel nepos ex filio eum repræſentans, veniens ad ſucceſſionem. Tertium, quòd ſit maſculus; ne quiſpiam cauſari poſſit, maſculinum concipere fœmininum. Quartum. quòd ſit primus natu, ſive quòd non habeat aliquem prius ſe natum ex defuncto parente, de cujus ſucceſſione agitur. Quintum, quòd non ſit adoptivus, legitimatus, vel arrogatus, ſed naturalis & legitimus filius. Sextum, quòd in illa hæreditate ſint feuda. Septimum addi poteſt, ut illa bona feudalia ſint ſita intra præſidatum hujus urbis & fines hujus conſuetudinis: quia notorium eſt quòd determinatio certi juris primogenituræ facta per hanc conſuetudinem, non poteſt habere vim reſpectu bonorum quæ ſunt extra territorium ſuum, ſicut nec determinationes primogenitorum aliarum conſuetudinum habent locum in bonis in hoc præſidatu ſitis. Sed ſui cujuſque loci conſuetudo ſervanda eſt, quoad bona in eo ſita, ut ſatis amplè diximus. *ſupra in proœm. gloſſ.* 1. & effusè tradit Joann. Ciri. in *tract. primogen. l. 2. queſt.* 8. 9. & 10.

* Primogenitus quis cenſeatur ex duobus eodem partu editis.

3\. Quæro ſecundò, ſi ſint duo filii æqualis ætatis * eodem conceptu & partu editi, ſed neſcitur uter prior ventrem maternum exierit? In hac quæſtione tantum reſolutivè procedam, ſine relatione opinionum & conflictu argumentorum, quum id copioſiſſimè præſtiterit Joann. Ciri. in *d. tract. lib. 1. à quæſt. 6. uſque ad 11. incluſivè*, ubi quatuor diverſas refert opiniones, quibus hinc inde diſcuſſis & reprobatis tandem in quæſtione 11. concludit per 4. concluſiones. Prima, quod ubi in geminis eſt qualitatum naturalium diſparitas, is præferendus eſt, qui melius à natura dotatus eſt, eo quod is citius uterum matris præſumatur exiviſſe, puta maſculus, ſi ſint diſparis ſexus, & robuſtior, ſi ambo ſint maſculi. Secunda, quod ſi ſint pares in qualitatibus & dotibus naturalibus, uterque primogenitus ſit cenſendus in rebus diviſibilibus, ut ſunt regulariter omnia feuda, regalibus & dignitatibus exceptis. Tertia, quod in indiviſibilibus, ut ſunt regnum & feuda dignitatum præferendus ſit poſſeſſor. Quarta, quod neutro poſſidente ſit locus gratificationi. Judicium autem ſortis prorſus abhorret. Ego vero ut liberè quod verum ſentio proferam, ſecundam & quartam concluſiones puto non poſſe ſubſiſtere.

* Quando diſpoſitio non ſonat niſi *de uno*: plures concurrentes mutuo ſe impediſſe.

4\. Secundam non, * quia conſuetudo non intendit vocare niſi unum duntaxat, & priorem natu filiorum ad jus primogenituræ: cæteros excludit, unde ſi inter plures filios duo ſint ejuſdem ætatis, & ſit incertum uter prior natus ſit, non debet uterque admitti, cum hoc ſit contra intentionem conſuetudinis, ſed potius deberet uterque excludi cum neuter habeat intentionem fundatam, nec poſſit oſtendere ſe eſſe vocatum à conſuetudine. Et ſic illi duo abſque ulla prærogativa ſuccederent æqualiter cum reliquis natu minoribus, & de hoc videtur textus expreſſus in *l. ſi fuerint ibi vel ei qui maximus natu eſt & duo pares ætate ſint. ff. de rebus dub.* & expreſſa theoria. Bartol. poſt Guill. de Gug. in *l. idem erit. ff. de ſtat. hom.* dum reſpondent objectioni. *l. cum inter. C. de fideicommiſſ. libert. ad hoc. l. cum ex pluribus. ff. de manum. teſtam. l. duo ſunt Titii. ff. de reb. dub. l. qui ſolvendo. cum l. ſeq. ff. de hæred. inſtit.* Quartam non, quia * gratificatio non conceditur uni inter alios, niſi ubi in jure eſt expreſſum. Joann. Andr. in

* Gratificatio regulariter non habet locum.

*cap. in noſtra. in not. de teſtim.* Franc. Aret. *conſ.* 342. *ex Ito. col. penult. num.* 13. ſed nec jure, nec conſuetudine cavetur patrem vel matrem, aut alium aſcendentem poſſe gratificari inter duos filios æqualis ætatis, & alteri jus primogenituræ adjudicare, cum incertum eſt uter prior natus ſit, imo videtur potius prohibitum per noſtram conſuetudinem, quæ vetat patrem aut matrem unum ex filiis ſibi ſuccedentibus, præ alio, vel aliis quocunque modo honorare, *infrà* §. 124. Cum igitur ſtante dubio iſti duo filii ſint æquales, ſi parens alterum præeligeret, non poſſet negare quin alterum alteri præferret, quod non poteſt, de quo plenius dicemus in *d.* §. 124. Eadem ratione non obſtat quod ſcribit Joann. Andr. *in addit.* ad Speculat. in *rub. de feud. collat.* 4. *verſicul. ego autem hoc caſu,* ubi vult quod in feudo indiviſibili, ſi dubitetur uter ſit primogenitus, recurrendum ad patronum, qui poterit honeſtiori & prudentiori illud aſſignare, & ſi pares ſint, alteri cui libuerit gratificari. Refert & ſequitur Joann. Lup. vir doctus Hiſpanus *in repet. cap. per veſtras char.* 99. *col.* 4. *ver. ad prædictorum.* Idque confirmat exemplo regis David qui Salomonem iniiorem prætulit regno, excluſo Adonia filio majore natu. 1. *Reg.* 3. Parique exemplo Roboam, qui Abiam conſtituit in capite ducem ſuper omnes fratres ſuos, & regnare poſt ſe fecit. *ſecundo Paralipom.* 11. 12. 13. ubi tamen non apparet dictum Abiam fuiſſe primogenitum. Sed certè, ut inquit Joann. Imol. in *l. ſtipulatio hoc modo concepta. ff. de verbor. oblig.* exempla ſacræ ſcripturæ non ſunt in judicando pro lege alleganda: cum ex ſpeciali placito, & providentia Dei proceſſerint. ut quando Iſaac præpoſuit Jacob Eſau, *Geneſis* 27. Rurſus dum Jacob præpoſuit minorem majori, *Geneſis* 48. ubi cancellatis ſeu tranſpoſitis manibus tranſtulit jura primogenituræ à Manaſſe filio primogenito Joſeph, in Ephraim minorem natu. Teſtantur enim Theologi, hoc factum occulto inſtinctu Spiritus ſancti: quod Joannes Andreas & alii ſequuntur *in cap. licet de voto.* hinc ait Bald. *in conſil. incip. Quod pro regula, quod eſt conſil.* 143. *lib.* 1. ſecundum veterem impreſſionem, *& conſil.* 175. *lib.* 2. ſecundum novam. *ad fin. col.* 1. quod ſi non eſſemus in terminis divinæ diſpoſitionis, jus eſſet dicere, quod teſtamentum Iſaac non valuiſſet, ſed quod Eſau remanſiſſet jus ſuum. Præterea formaliter reſpondeo, quod in veteri teſtamento regnum ita proprium regum reputabatur, ut in quem vellent eis transferre liceret. Cum igitur dicta opinio Joannis Andreæ jure non probetur, quamvis aliàs in ſe ſatis rationabilis ſit, tamen in iſtis patrimonialibus feudis de quibus loquimur, non puto ſtandum niſi de conſenſu expreſſo vel tacito partium: Tum quia non tenetur quis jus ſuum committere voluntati alienæ, tum quia qui ad gratificationem patroni, & ſic certi hominis prior provocat, ſuſpectum ſe patroni præoccupati favoris adverſario facit. In feudis autem regalibus à ſupremo monarcha immediatè moventibus procedere poteſt opinio Andreæ, ut dicto caſu tanquam ſupremus judex gratificari poſſit, ſiquidem in eo, quum ſit ſummus juſtitiæ vigor, ceſſat omnis ſuſpicio. *l. prohibitum. C. de jure fiſci. lib.* 10. Itaque in hac noſtra quæſtione feudiſque patrimonialibus ſic * puto dicendum.

* Reſolutio quæſt. 2.

5. Aut apparet uter ſit habilior, fortior & robuſtior, aut non. Primo caſu, ille præſumitur prior natus *arg. d. l. ſi fuerit. in fin. ff. de reb. dub.* Bald. in 1. *conſt. ff.* §. *itaque. col.* 2. Feli. in *cap. capitulum S. Crucis col.* 6. *de reſcrip.* quod intelligo primo, dummodo differentia habitudinis ſit magna vel notabilis, ſecus ſi modica, quia modicus exceſſus, vel defectus non eſt in conſideratione. *l. quamvis. ff. de condi. & demonſtrat.* & parum, & nihil æquiparantur *Inſtit. ad legem Falc. in princ.* ubi nullo vel modico lucro. in *cap. licet cauſam.* §. *quanquam verſicul. nulla vel modica. de probat. gloſſ.* 1. *in princip. cap. ſi præponente. de reſcrip.* Bald. in *rub. An mutus vel alias imperfect. in uſib. feud.* Hippol, de Marſil. *ſing.* 276. Secundo, intelligo dummodo illa habitudo bona vel mala procedat à natura: non autem à caſu, unde ſi alteri contigerit deterior habitudo vitio nutricis vel lapſu, aut alio caſu, & hoc conſtet: non debet ſibi nocere, nec alteri prodeſſe, quantum ad hanc præſumptionem, quoniam habitudo ex qua præſumptio prioris, vel poſterioris nativitatis elicitur, debet conſiderari veriſimiliter habita ratione ad tempus nativitatis ad quod refertur, & de quo diſputatur. *argum. l. Titius. de militari teſtam. cum ſimilibus.* Secundo verò caſu, quando non apparet de illa habitudine, & tunc ſubdiſtinguo. Aut alter eſt poſſeſſor, ſive in * quaſi poſſeſſione primogenituræ: Aut neuter eſt in illa quaſi poſſeſſione. Primo caſu, poſſeſſor vel quaſi præfertur, quoniam eo ipſo quod poſſidet, etiam ſi nihil aliud doceat, plus juris habet alio non poſſidente, & remanere debet in poſſeſſione cum effectu, donec adverſarius ſe prius natum probet, §. *retinendæ.* in fin. Inſtit. *de interdic. l.* 2. *ff. uti poſſid. l. fin. ff. de rei ven.* Et hoc videtur tenere gloſſa in *d. l. idem erit. in fin.* & fuit opinio Jacob. de Aret. & Jacob. Butr. ſecundum Alberic. ibi: quod amplio, nedum ſi jam delata & adita hæreditate, ſit poſſeſſor principalis manſionis & juris præcipui tanquam primogenitus, ſed etiam ſi tantum habeat ſimplicem quaſi poſſeſſionem juris primogenituræ, ante aditam hæreditatem, vel adhuc vivo communi parente. Hæc enim quaſi poſſeſſio indubio ſufficiet, ad accipiendum in hæreditate delata vel deferenda omne jus primogenito attributum.

* Quaſi poſſeſſio juris primogenituræ.

6. Ratio, quia hæc quaſi poſſeſſio quum conſiſtat in juribus circa perſonam, ſufficit ad transferendum onus probandi contrarium in adverſarium. textus in *l. circa. & ibi Bar. ff. de probat. l. liberis in fin. ff. de lib cauſa.* & maximè attento quod huic quaſi poſſeſſioni non repugnat originalis ſtatus perſonæ vel rei, nec aliqua præſumptio juris, ſed hic ſtatus ſeu qualitas primogenituræ ineſt, vel apta eſt ineſſe ab origine perſonæ, vel non: unde etiam in realibus liberaret ab onere probandi, & illud transferret in contradicentem, ut decidit Bartol. in *l. ſi prius. col.* 9. *in* 5. *op.* 3. *partis. ver. ut igitur.* & ibi Paul. Alexand. Jaſon. *col.* 10. *num.* 35. *ff. de oper. not. nunt.* Jaſon. in *l. is poteſt. col.* 8. *num.* 57. *ff. de acquir. vel amit. hæred.* Bald. *conſil.* 351. *in bonis feudalib. col.* 1. *lib.* 1. & fuſius diximus *infrà tit.* 3. *in rubr. facit notabile.* dictum Salic. in *l. non epiſtolis. in fin.* C. *de probat.* quod ſola quaſi poſſeſſio fraternitatis ſufficit ad obtinendum hæreditatem alicujus defuncti, ſine liberis, de cujus veritate dicemus *infrà tit.* 13. §. 63. Hanc concluſionem limito, ſeu potius declaro, dummodo iſta quaſi poſſeſſio primogenituræ ſit quæſita de conſenſu vel patientia ejus ad quem pertinet; puta judicio & contractu parentis communis qui alterum ſemper habuit, & reputavit pro antiquiore & prius nato. Vel ſi parens indifferenter ſe habuit ex recognitione vel patientia adverſarii qui recognovit iſtum tanquam primogenitum, vel ſcienter paſſus eſt eum pro tali ſe gerere ſerioſe, & in actibus qui non poſſunt fieri citra jus, & nomen primogeniti, non per modum familiaritatis, aut ſimplicis honorificentiæ, vel alterius civilitatis prout latius de acquiſitione, amiſſione, & effectu quaſi poſſeſſionis, dicemus *infrà rubr.* 3.

7. Secundo vero caſu ſubdiſtinctionis quando neuter eſt poſſeſſor, nec in quaſi poſſeſſione primogenituræ, nec volunt invicem cedere, aut aliter convenire. Et tunc dico quod ſorte dirimendum eſt. per textus in *l. ſi qui ſunt. verſic. ſi autem. ibi, ſortiri eos oportet, aut ex conſenſu vel ſuffragio & ff. fam. herc. l. fin.* §. *ſancimus.* C. *communia. de legat. l. generaliter.* §. *proinde verſicul. quid ergo ſtatuetur, ff. de fideicommiſſ. liber. Inſtit. de leg.* §. *optionis. eodem facit l. ſed cum ambo. ff. de judic.* in tantum quod etiam altero provocante ad diviſionem, tamen niſi utroque conſentiente non debet (etiam in rebus diviſibilibus) dividi jus primogenituræ, hoc

enim

Digitized by Google

enim eſſet tum contra naturam juris primogenituræ, quod unum tantum primo natum præſupponit, & illi ſoli debetur, tum contra ſubſtantiam ſeu veritatem naturalem ipſius primogenituræ, quæ non poteſt accidere, nec competere niſi uni, quum per naturam impoſſibile ſit ambos ſimul uno impetu de utero matris proceſſiſſe, *l. Arethuſa. ff. de ſtatu hominum.* tum contra intentionem conſuetudinis, quæ noluit iſtud jus deferri, niſi uni ſoli. Itaque provocantem ad judicium ſortis audiendum puto, & alterum ad hoc compellendum, etiam ſi offerat dividere per medium, & alioquin fieri poſſit diviſio. Hanc concluſionem amplio etiam ſi alter haberet ſimplicem electionem & gratificationem parentum, quia in terminis hujus conſuetudinis non attenditur, per ea quæ plenè dixi *ſuprà eadem gloſſ. num.* 4. quicquid voluerit Joann. Ciri. in *loco præalleg.* poſt Bald. in *l. in quib. ad fin. C. de ſecundis nup.* Cardin. Alexand. in *cap. per venerabilem. §. cum autem. col.* 27. *num.* 44. *verſic. & nota. qui fil. ſint legit.* & alios quos citare non libet; quia non loquuntur in terminis noſtræ conſuetudinis. Et adverte, notanter dixi ſimplicem electionem & gratificationem, quæ præſupponit dubium, & cadit in advantagium (ut vulgari ſermone utar.) Secus ſi parentes * atteſtati fuiſſent pro certo hunc prius fuiſſe natum, hoc enim (modo aliud in contrarium non appareat) ſufficere puto ad probationem prioris nativitatis: & ſic non eſſemus in dubio. Amplio, etiamſi dicta affirmatio parentum non fuiſſet facta in judicio ſolemniter, ſed extra judicium coram honeſtis perſonis, juxta textus, & quod ibi notat Ang. in *l. quæro. ff. de ædili. edict.* In iſtis enim ſufficiunt probationes (quales haberi poſſunt juxta Lap. de Caſtello. *alleg.* 94. Alexand. *conſil.* 55. *lib.* 2. *conſil.* 121. *lib.* 3.

* Affirmatio parentum probat.

8. Sed contra hanc meam concluſionem fortiter opponitur. Primo, quod iſta quæſtio facti potius eſt quàm juris, inquit Ulpi. in *l. idem erit. ff. de ſtatu. hominum.* ubi verbum, potius, electivè non comparativè ponitur. Et quod quæſtio vel dubium facti * nunquam ſorte dirimitur, ſed tantum quæſtio juris, ut tenet gloſſa in *l. unica. in ver. prohibebit. in fin. C. ut poſſidetis*, quam ſeq. Cyn. Bartol. Bald. Salic. Angel. & omnes ſcribentes *ibi.* Alberic. Jaſon. in *l. fin. in princ. col.* 1. *C. communia de legat.* Bartol. in *l. ſi duo. in princ. col.* 2. *ff. uti poſſid.* Imol. Paul. Alexand. in *l. hujuſmodi. §. fin. ff. de legat.* 1. & omnes ferè canoniſtæ in *cap. licet cauſam de probat.* Felin. in *cap. capitulum S. Crucis. col. fin. de reſcript.* Steph. Conſtant. in *tract. de Ludov. col.* 25. Reſpondeo, primam partem hujus diſtinctionis, videlicet quæſtionem facti ſorte non dirimendam, nullo jure probari, imò eædem rationes quibus in dubio juris ad judicium ſortis recurritur, æquè militant in dubio facti, quod aliter non poteſt ita commodè explicari, puta ut ambitionis vel gratiæ ſuſpicio auferatur, quam rationem reddit textus in *d. l. generaliter verſicul. quid ergo. ff. de fideicommiſſ. libertat.* & ut altercatio finiatur *d. l. fin. C. communia de legat.* Igitur ſicut volunt doctores in dictis locis dubium juris ſorte dirimendum, ſaltem altero ad id provocante, quando diſcordant in præjudicium ipſorum, & non in præjudicium tertii: idem eodem caſu, ut in concluſione noſtra dicendum eſt in dubio facti, & ita tenent Phil. Decius in *d. cap. licet cauſam. col.* 18. *num.* 28. & verum puto, turbæ vero contra opinantium oppono *cap. ego ſolis.* 9. *diſtinct.*

* Sorte an dirimatur dubium facti ut juris.

* Talem ſe probare debet qui vult admitti ut talis.

9. Secundo opponitur, qui * vult admitti ut talis, neceſſario prius docere debet ſe eſſe talem. *textus in l. non ignorat. C. de his qui accuſare non poſſunt.* Et maximè quando qualis nedum eſt cauſa introducendæ petitionis, ſed etiam pronunciationis diffinitivæ, ut hic. Sic qui fundat intentionem ſuam in determinato nativitatis tempore, niſi illud probet ſuccumbit. *l. matrem. C. de probat.* Et quandocunque certa qualitas eſt productiva alicujus effectus ad hunc conſequendum, neceſſe eſt, ut illa qualitas articuletur & probetur. *l.* 4. *§. decere.* ubi not. Angel. *ff. vi bonor. raptor. l.* 1. *§. ait Prætor. ff. ne quid in loco publ. l. penult. §. decere. ff. ne quis eum qui in jus vo[...]eſt vi eximat. l. eum actum. ff. de neg. geſt. l. ſi forte in [...]. ubi Bart. ff. de caſtren. pecun.* Ioann. Andr. in *cap.* 1. *de homicidio. in* 6. Bartol. in *l.* 1. *§. idem quæſitum. ff. de aqua quotid. & æſtiv. in l. non ſolum. §. ſed ut probari.* & ibi Jaſon. *ff. de oper. novi nunt.* Igitur cum eſſe prius natum, ſit * qualitas non multiplicabilis, ſingulariter & præciſè prærequiſita ad obtinendum beneficium primogenituræ: neceſſario ante omnia probari debet. Et maximè quum juxta Bald. in *cap. ſeries de teſtibus.* ſit potius ſubſtantia quàm qualitas, quia reſpicit electionem & deſignationem unius certæ tantum perſonæ. Unde non ante quærendum eſt de re & jure primogenituræ, quam perſona certa appareat cui detur, *l. quidam referunt. ff. de jure codicill.* Cum igitur neuter doceat ſe eſſe illam perſonam, uterque debet excludi *per dict. l. ſi fuerit ff. de rebus dub. cum aliis nuper allegatis ſuprà eodem num.* 3.

* Qualitas perſonæ eſt magis ſubſtantia quã accidens.

10. Confirmatur, quia conſuetudo de jure primogenituræ eſt exorbitans & contra jus commune, & videtur tam otioſa & reſtringenda, quàm fratrum concordia & æqualitas (cui derogat) eſt favorabilis & amplianda, ut dicetur *infrà eodem gloſſ.* 4. Igitur ut habeat locum, liquidiſſimè conſtare debet de terminis & perſonis in quibus loquitur, ut in ſimili ait Bald. in *l. in teſtamento.* 1. *ff. de condi. & demonſtr.* per illum text. in *l. Titius, in fin ff. de lib. & poſthum. in l. unica. in* 3. *oppoſ.* & ibi Jaſon *col.* 2. *C. de his quæ pœnæ nomi.* alioqui procliviores * eſſe debemus ad filiorum æqualitatem per quam reducimur ad naturam & jus commune. *argum. gloſſ. & doc. ibi in cap. ſtatutum de præbend. in* 6. *in l. ſi unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact.*

* Æqualitas inter filios quã tum fieri poteſt ſervanda.

Hæc multum urgent, nec poſſent evadi dicendo, quòd hîc certum eſt unum primum natum, & illi iſtud jus ipſo jure per hanc conſuetudinem acquiſitum, ut infrà *in gloſſ. ſeq.* ut ſic non agatur de acquiſitione, ſed de conſervatione juris: quia etiam in *d. l. ſi fuerit. & l. cum ex plurimis*, agitur de legato directæ libertatis, quæ ipſo jure acquiritur. *§. qui autem, Inſtit. de ſing. reb. per fideicommiſſ. relict.* & teſtator ſenſit de certo homine, & tamen non ſufficit in rerum natura conſtare quis ille ſit, *ut §. pen. Inſtit. de verbor. oblig.* ſi nobis incertus ſit, ita quòd perit libertas, res omnium rerum longè favorabiliſſima. *l. libertas omnibus. ff. de regul. jur.* quanto magis ſatius ſub eadem incertitudine perſonæ peribit jus primogenituræ?

11. Tamen ſuſtinendo concluſionem, dico quod conſuetudo non præciſè reſpicit illum tantum, qui primo natus eſt, nec ſentit omnino de certo homine ab ipſo initio nativitatis, ſed de certificando tempore delatæ hæreditatis, & juris primogenituræ cum effectu acquirendi. Dum ergo inſtatur ſic, in hoc caſu duo ſimul concurrunt, & conſuetudo de uno certo tantum ex illis ſentit, iſque nobis incertus eſt: Reſpondeo, conſuetudo non præciſè ſentit de illo quem in rerum natura certum eſt prius natum fuiſſe, ſed de illo etiam qui fuit poſterior natu, ſed priore deficiente efficitur primus. Si enim deficiente illo quem priorem natu conſtat, ſequens obtineat jus primogenituræ, multo fortiùs cedente vel gratificante illo de quo dubitatur prior ſit, necne, ſed judicio ſortis victus cedat alteri. Igitur non perit jus primogenituræ, ſed victori remanet.

12. Et nota quod * ſors mittenda eſt inter ipſos duos tantùm de quibus dubitatur uter ſit prior, non autem debent ad ſortem admitti reliqui filii quos conſtat eſſe poſteriores; nec eſt ſimile de præmio propoſito primo pervenienti ad bravium, quando duo ſimul ante alios pervenerunt: quo caſu iterum eſt currendum, & nedum illi duo, ſed etiam reliqui omnes debent æque admitti ad curſum, ut eſt opinio Cyn. in *proœm. ff.* Angel. Alexand. in *l. eum qui noviſſimus. ff.*

* Sors inter quos hic admittenda.

Digitized by Google

*ad Senat Trebell.* Felin. in *cap. capitulum S. crucis. col.* 18. *de reſcript.* Anth. Corſ. in *tract. de bravio.* ubi hanc dicit communem eſſe ſententiam quam ( tametſi dom. Joann. Ciri. *in tract. primog. lib. 1. quæſt.* 9. *collat. fin.* eam reprobet ) veram puto, quia tunc conſtat ambos ſimul perveniſſe, & neutrum alterum præcedere. Et quum præmium uni ſoli, & omnes præcedenti, ſit propoſitum, & certo conſtet nullum hoc feciſſe, nullum cæteros omnes poſt ſe reliquiſſe, apparet conditionem nullo modo eſſe impletam, & nullum victorem, nullum victum eſſe, nulli jus bravii quæſitum, & ſic nihil cæteris obſtare. At in caſu noſtro certo conſtat alterum amborum prius natum, & à conſuetudine vocatum; & illi ſoli hoc jus acquiſitum eſſe, reliquos autem ætate poſteriores conſtat eſſe excluſos à jure primogenituræ, unde non debent admitti ad ſortem, ſed ſoli illi debent admitti, de quorum prioritate & acquiſito jure dubitatur, & ſic patet ratio differentiæ.

* Sortium uſus an licitus ſit.

13. Tertiò opponitur à quibuſdam * ſortem execrandam, & illicitam eſſe, & à probis viris alienam. Et ut pleniùs intelligatur hæc materia, atque in præparationem plurium circa ſortem quæſtionum, quas infrà in locis opportunis tractabo: paulò altiùs attingam, quàm legum aut canonum interpretes hactenus ſoliti ſint, qui ex ignorantia theologiæ, cæterarumque bonarum artium incuria, ſæpe in errore deprehenduntur.

*Sortis vocabulum ambiguũ.

Et præmitto ad intellectum verbi, & præcavendam fallaciam æquivocationis, & analogiæ, quod * ſors quatuor modis accipitur ſecundùm gloſſ. *in proœm. Clement. in verſic. ſortis.* Et Henr. Bohic. in *cap.* 1. *in* 2. *quæſt. de ſortileg.* Et pleniùs cæteris declarando reperio in jure accipi quinque modis.

* Prima ſortis acceptio.

Primò, pro particulari & fortuito caſu vel eventu ejus quod fit ab homine ad diſcernendum per eventum fortunæ, quid cui ſit adhibendum vel aſſignandum. Et hæc eſt propria, & magis communis ſignificatio. Et ita accipimus hîc in quæſtione noſtra, & ſic capitur in *d. l. fin. cap. communia. de legat. & aliis allegatis ſuprà eodem num.* 7. *& in d. cap. ſors.* 26. *quæſt.* 2. Et hanc vocant theologi ſcholaſtici * ſortem diviſoriam: dicunt * enim ( ut obiter iſtud declarem ) triplicem eſſe ſortem, videlicet prima diviſoria, cùm inquiritur quid cui ſit adhibendum, ſive agatur de patrimonio, ſive de honore, ſive alia re. Et de hac loquimur in hac prima acceptione. Secunda conſultoria, cum inquiritur quid ſit agendum vel fugiendum, tanquam bonum tutum, utile, vel contra, ſub ratione conſilii.

*Sors diviſoria, conſultoria, divinatoria.
* Sors triplex apud theologos.

14. Tertia divinatoria, cum inquiritur cognitio futurorum, vel alicujus futuri ſub ratione ſimplicis ſcientiæ vel prudentiæ, & idem ſi alicujus occulti de præſenti vel præterito. Et harum ſortium eventus expectari vel inquiri poteſt à triplici cauſa, ſcilicet cælo, fortuna, vel ſpiritu. Cùm autem expectatur à cælo, ſive ab aſtris, vel à ſpiritu dirigente, nihil ad præſens inſtitutum, & nimis etiam prolixum foret, quare remitto ad S. Thom. in 2.2. *quæſt.* 95. *art.* 6. & ejus compilatores, Alberic. in *dictiona. ver. ſortilegium. ſum. Silveſtri. in ver. ſuperſtitio. quæſt.* 9. Cùm autem expectatur à ſimplici æqualis fortunæ caſu, tunc aut agitur de ſorte conſultoria, vel divinatoria. & palam eſt tali modo quærere conſilium in dubiis agibilium, vel cognitionem occultorum, vanum & ſuperſtitioſum eſſe, & ſortilegio accedere. nec ultrà de hoc loquor, quia nec ad rem noſtram pertinet. Aut agitur de ſorte diviſoria, & de illa loquimur in quæſtione noſtra & in hac prima acceptione, & dicemus explicatis acceptionibus termini.

* Sors pro fortuna.

Secundo modo accipitur generaliter pro * fortuna, conditione vel ſtatu cujuſque, bono vel malo, proſpero vel adverſo: & ita capitur in *d. proœm. Clement. ver. & licet. & in l. fin. ibi, quos ſors damnaverit humilior, C. de ſpectacul. lib.* 11. *& in Authent. quibus modis natu, effic-* *ſui. §. generaliter. ibi tanquam ſortem metuentem paternam.* In Græco enim Novellarum Juſtiniani Codice in titulo, περὶ τῶν νόθων, id eſt, de ſpuriis ſive naturalibus: qui eſt titulus, qui in noſtris authenticis inſcribitur *quib. mod. natu. effic. ſui. in* §. allegato ita ſcriptum eſt, *ἵνα καὶ τύχην δεδιὼς πατρῴαν*, id eſt forte paternam etiam reveritum fortunam. ut eleganter *& ad verbum vertit Greg. Haloander.*

* Sors pro ſortilegio & divinatione.

15. Tertiò pro ſortilegio, * aut divinatione, quod eſt damnatum, illicitum, & prohibitum, ſive fiat pro præterito, ſive pro futuro agnoſcendo, cum tacito vel expreſſo dæmonis pacto. 26. *quæſt.* 2. *cap. hi qui. cap. illud. cap. qui ſine ſalvatore.* 2. *quæſt.* 3. 4. 5. *&* 7. *per tot. cap.* 1. *&* 2. *de ſortileg. l. nullus. l. nemo. C. de malefic. & mathema.* Et hujuſmodi ſortilegia tanto ſunt execrabiliora, & periculoſiora, quanto ſanctius, & religioſius obſervari videntur, & quanto plura miſcentur bona de ſe ſancta & honeſta, ut jejunium, caſtitas, oratio dominica, evangelii lectio, vel dilatio, ut inquit Joan. Gerſon. *in trilog. aſtrolog. theologi. propoſit.* 21. dicens poſt beatum Auguſtinum, hujuſmodi ſortilegia & obſervationes ſuperſtitioſas, tanto magis ſuſpectas & fugiendas eſſe, quanto ſæpius videntur ſuum ſortiri effectum. Hæc autem expedit neſcire potius quàm ſcire. *l. pen. C. de malefic. & mathemat.*

* Sors pro pecunia principali reſpectu uſurarum.

Quartò pro * capitali, ſive pro pecunia prima & ſumma principali quæ mutuatur, vel in ſocietatem aut aliam conventionem deducitur, *ut cap.* 1. 2. *cap. conqueſtus. de uſur. l. acceptam, & per tot. C. eodem.*

* Sors pro hæreditatis portione.

Quintò pro parte ſeu portione * hæreditatis vel patrimonii. *c. cleros.* 21. *d. c. cum ſecundum Apoſt. de præb.* unde ſortes vocabantur, partes terræ Paleſtinæ, tribubus filiorum Iſrael diſtributæ, & tribus Levi juſſa eſt non habere ſortem inter fratres ſuos; eo quod ipſe dominus ejus ſors & hæreditas eſſet, & quod Levitę cæterarum tribuum decimis & oblationibus ſuſtentari & contentari debebant, ut textualiter habetur *Numer.* 18. *& Deutero.* 18. Unde conſortes dicuntur qui fundum, hæreditatem vel aliam rem communem habent. *l.* 1. *&* 2. *C. de conſort. ejuſdem lit.*

*Sors pro fato.

16. Extra materiam juris capitur aliquando, & ſexto pro * fato ſeu fatali neceſſitate ſecundum Papiam, quem refert Luc. de Pen. in *l.* 2. *col.* 2. *C. quando & quibus quarta pars lib.* 10. Et ſic fidem adhibere ſorti vel fato, peccatum eſt & erroneum in fide. 26. *quæſt.* 7. *non obſervatis, &c. ſeq.* Et erat error gentilium, & quorumdam philoſophorum ethnicorum, qui putabant cuncta etiam particularia ſubdi & fieri fato, quod reducebant ad vim poſitionis ſiderum & conſtellationum, ſecundum quam aſſeverabant omnia neceſſariò evenire in his inferioribus, quod eſt alienum à fide catholica, & acerrimè confutatur per beatum Auguſtinum in *lib.* 5. *de civit. Dei. & latiſſimè S. Thom. in lib.* 3. *contra Gentil.* quia hoc modo accipiendo * fatum nihil eſt in veritate, ſed eſt quadruplex error.

* Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicat errorem.

17. Primus in attribuendo corporales effectus iſtorum inferiorum corporibus cœleſtibus, ex neceſſitate & incommutabili eventu. Licet enim cæli & aſtrorum influxus operentur in corpora inferiora diſpoſitivè & inclinativè, ita ut S. Thom. concedat in *d. lib. cap.* 92. quod ex diſpoſitione relicta in corpore ex fœlici radiatione ſyderum in genitura, aliquis dicatur nedum benè aut malè fortunatus, ſed etiam benè aut malè natus, tamen negat & clariſſimè refellit in *c.* 86. *dicti libr.* ullam induci neceſſitatem, quia nedum illi ſyderum influxus non operantur neceſſariò, ſed ſæpe partim fruſtrantur effectu ſuo, partim aliud etiam quandoque contrarium operantur caſualiter, propter concurſum & impedimenta concurrentium cauſarum inferiorum, *ut probat S. Thom. in cap.* 86. *dicti lib.* 3.

18. Secundus, in ſubjiciendo illis etiam actus voluntatis & electionis hominis in quam nihil poſſunt imprimere etiam ſubſtantiæ ipſæ ſeparatæ, ut ſunt Angeli.

Digitized by Google

* Solus Deus in mentem & voluntatẽ hominis poteſt.

geli. Sed * ſolus Deus poteſt movere voluntatem noſtram, quod intelligitur per modum agentis & imperantis etiam ſine nobis, quamvis illam non moveat abſque electione noſtra, ſed per modum ſuadentis: benè poteſt moveri ſive allici ab Angelis per modum intellectionis, & indirectè à corporibus cœleſtibus inclinari ad aliquid per modum motus & paſſionis, quam cauſant influendo, & fœliciter vel ſecus alterando in corporibus noſtris, organis & potentiis nedum naturalibus & vegetativis, ſed etiam ſenſitivis, ut ſunt imaginatio, vis memorativa, & cogitativa, quæ conſiſtunt in vi & organo corporeo, & ſine quibus intellectus noſter, licet non ſit virtus corporea, non poteſt operari. *S. Thom. cap.* 84. *d. lib.* 3.

* Liberum arbitrium.

19. Tertius conſequenter in abrogando liberum noſtrum arbitrium quod eſt * liberum ad bonum & malum: ad bonum tamen auxilio gratiæ Dei, ut plenè & catholicè per S. Aug. in lib. *de ſpirit. & littera.* & in *epiſtola adverſus Pelagianos.* & in *lib. de gratia & libero arbitrio patet. Eccl.* 15. Deus ab initio conſtituit hominem, & reliquit illum in manu conſilii ſui, *& ibi gloſſ.* i. id eſt in libertate arbitrii. Et ne extra metas inſtituti nimis extendar, remitto ad Magiſtrum ſentent. *lib.* 2. *diſt.* 24. 25. *&* 26. *ad. S. Thom.* 1. *part. d.* 83. *art.* 1. 2. *&* 3. & ad piam & eruditam diatribam magni Eraſmi adverſus Lutherum.

* Providẽtia Dei.

20. Quartus, in derogando ſummæ poteſtati & univerſali * providentiæ Dei, quæ *Sap.* 8. attingit à fine uſque ad finem fortiter, id eſt primis creaturis, uſque ad infimas earum, & omnia & ſingularia contingentia, etiam electiones & voluntates hominum immediatè complectitur, & * ejus nihil eſt fortuitum, nihil caſuale, nihil neceſſarium, vel fatale. S. Thom. *d. lib.* 3. *c.* 75. 85. *&* 95. Joan. Gerſo. *part.* 3. *de conſo. Theo. lib.* 2. *pro.* 4. Hinc D. Auguſtin. 3. *de Trin.* dicit, nihil fit, nec viſibile, nec intelligibile in mundo, quod non de aula ſummi imperatoris (ſcilicet Dei) aut jubeatur, aut permittatur ſecundum ineffabilem juſtitiam pœnarum & præmiorum, gratiarum, & meritorum. Idem 9. *de civit. Dei.* dicit: providentia Dei ſummi, & non fortuita temeritate regitur mundus: *&* 10. *de civit. Dei* refert Platonem dixiſſe, omnia etiam terrena pertingit Dei providentia.

*Dei reſpectu nihil fortuitum vel caſuale, nihil neceſſarium.

*Præſcientia Dei nõ excludit libertatem arbitrii nec cõtingentiam rerum.

21. * Nec tamen certitudo & infallibilitas ejus præſcientiæ & providentiæ excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus. Quæcunque enim liberè à nobis fiunt vel contingenter accidunt, Deus ab æterno prævidit & præordinavit, ſic liberè vel contingenter fieri: ita S. Thom. contra Gentil. *lib.* 1. *c.* 86. *& lib.* 3. *c.* 73. & 94. Joan. Picus ſui ſæculi lux, *lib.* 4. *c.* 4. *contra Aſtrolog.* & de iſta æternæ præcognitionis, & præordinationis Dei liberique noſtri arbitrii concordia, lege ſi vacat locum uberrimum apud antiquum & celeberrimum Eccleſiæ doctorem Euſebium Cæſarienſem *de præpar. Evangel. lib.* 6. *c.* 5. Itaque ſors vel fatum in hac 6. acceptione nihil eſt. Sed accipiendo prout ſummus ille ὁ ἐρώδηξις φιλόσοφος, Severinus Boëtius, *de conſolat. Philoſ. lib.* 4. *proſa.* 6. quod fatum ſit inhærens rebus mobilibus diſpoſitio, per quam providentia ſuis quæque nectit ordinibus, nullus eſt error, ſed veritas amplectenda; quum nihil aliud ſignificet quàm ordinem cauſarum à Deo proviſum & ordinatum. Sed quia cum infidelibus, nec nomina debemus habere communia, ne ex conſortio nominum poſſit ſumi erroris occaſio, nomen fati non eſt à fidelibus uſurpandum, ne videamur illis aſſentiri, qui malè de fato ſenſerunt, omnia neceſſitati ſubjicientes: unde propter hanc æquivocationis fallaciam & periculum ait Auguſtinus *in* 5. *de civit. Dei*: Si quis virtutem vel poteſtatem Dei nomine fati appellat, ſententiam teneat, linguam corrigat. Hæc S. Thom. *d. libro* 3. *c.* 93. *& in part.* 1. *qu.* 116. per totum; Bonaventura *lib.* 2. *ſentent. diſtinct.* 14. *qu. fin.*

*Sors pro gratia electionis ſeu prædeſtinationis.

22. Aliter & * ſeptimo ſors accipitur metaphoricè pro gratia Dei, qua ſalvamur, ut *in Pſal.* 30. *circa medium, ibi, in manibus tuis ſortes meæ.* (Adverte tamen quia non ignoro nuper Joann. Campenſem Hebraïcæ linguæ peritiſſimum *in ſuo Pſalmorum Enchiridio*, loco dictorum verborum vertiſſe, in manu tua fata mea ſunt, quæ eſt catholica fati relatio per prædicta, cæterum de litera non eſt præſentis ſpeculationis) quem locum enarrans Auguſtin. in *ſerm.* 2. *col. fin.* ait non in manibus hominum, ſed in manibus tuis, & ſtatim quærit, quæ ſunt iſtæ ſortes? Et reſpondet, ſortes, dixit, quantum exiſtimo, gratiam, qua ſalvati ſumus; quare ſortis nomine appellat gratiam Dei; quia in ſorte non eſt electio, ſed voluntas Dei. Nam ubi dicitur, iſte facit, iſte non facit, merita conſiderantur. Quando autem Deus nulla merita noſtra invenit, ſorte voluntatis ſuæ nos ſalvos facit; quia voluit, non quia digni fuimus, hæc eſt ſors, &c. Et ibidem exponens Auguſtin. illud Petri in Simonem Magum *Actor.* 8. quia exiſtimaſti donum Dei pecuniâ comparari, non eſt tibi ſors, neque pars in fide hac, id eſt, non pertines ad iſtam gratiam, quam gratis omnes accepimus, qui pecunia te putas poſſe emere quod gratis datur: ex eo autem quod gratis datur, ſors vocatur. Hæc beatus Auguſt. Eccleſiæ illuſtrator, & clarè oſtendit Apoſtolus *ad Epheſ. cap.* 1. dicens: in qua etiam & nos ſorte vocati ſumus, prædeſtinati ſecundum propoſitum ejus, qui operatur omnia ſecundum propoſitum voluntatis ſuæ. Hæc habui de ſortis acceptionibus ſemel diſſerere; in quibus ſi ſuſcepti inſtituti metas quodamtenus exceſſero, nihil tamen oſtentationis, aut multiloquii cauſa ſcripſi, ſed per occaſionem impulſus quàm brevius potui ſelectiora quædam ex multis complexus ſum.

*Sortium uſus an prohibitus.

23. Ut tamen ad oppoſitionem tertiam revertamus, * ſors de ſe ſit mala aut prohibita; ex prædictis patet non ſupereſſe quæſtionem, niſi, in prima acceptione, videlicet in diviſoria, in qua ſimplex fortunæ caſus ad aliquid eligendum accipitur. In qua breviter dicendum quod de ſe nihil habet mali, nec illicitum eſt ea uti, ut declarat Auguſt. in *d. Pſal.* 30. *& tranſumptive in c. ſors* 26. *qu.* 2. & ita tenent Theologi; nec eſt vanum ſed prudens conſilium ſorte determinare dubitationem quæ alias commode dirimi nequit: ut de facto conſuluit Auguſt. in Epiſtola ad Honoratum, cum dubitaretur inter Sacerdotes tempore perſecutionis, qui deberent fugere, qui verò reſidere, ut refert *gloſſ* 26. *quæſt.* 2. *in ſumma.* an autem ſi non ſit de ſe mala, ſaltem ſit prohibita, Bald. in *l.* 2. *C. quand. & quibus quarta pars, lib.* 10. tenet generaliter & regulariter quòd ſic; niſi in caſibus à jure expreſſis, & ſeq. Jaſo. in *l. fi. col.* 1. *C. communia de leg.* ſed hoc nullo jure probatur. Et meritò reprobatur per Alexand. in *l. hujuſmodi* §. *fin. ff. de legat.* 1. Et eſt communis & vera opinio * licere uti ſorte, etiam de jure canonico, niſi in caſibus à jure prohibitis, ut tenet Joan. Faber *d. l. fi. in princip. gloſſ. & doctores in d. c. fin. de ſortil.* ubi prohibetur in * electionibus eccleſiaſticis. Ratio, tum ne aſſumatur indignus, tum ne inde oriatur & ſerpat ſuperſtitio apud imperitos, quaſi ille ſupra quem ceciderit ſors, ſit electus & approbatus à Deo ſicut Mathias: cujus oppoſitum poteſt contingere, nec privilegium primorum Apoſtolorum quos conſtat Spiritus ſancti gratiâ afflatos & inſpiratos fuiſſe, pro communi lege ab aliis uſurpandum eſt *c. non ſtatim. c. non exemplo.* 26. *quæſt.* 2. Nec obſtat quod ſcribitur Proverb. 17. Sortes mittuntur in ſinu, ſed à Domino temperantur: quia hoc verum eſt reſpectu ineffabilis providentiæ Dei, penes quam nihil

* Sors regulariter permiſſa.
* In eccleſiaſticis prohibita.



Digitized by Google

eſt fortuitum, ut diximus, ſed ex hoc non innoteſcit nobis quæ ſit voluntas Dei, vel veritas ejus quod inquiritur, & tali modo eam inquirere ſine ſpeciali revelatione eſſet tentare Deum, & illicitum; nec exempla veteris Teſtamenti in quibus occulta veritas ſorte fuit deprehenſa, ut Joſue 7. 1. *Regum* 14. & Jonæ 1. trahenda ſunt in conſequentiam, ut in ſimili ait Joan. de Imol. in *l. ſtipulatio hoc modo concepta ff. de verb. obligat.* Tum quia * quæ intellectu & rationis delectu fieri oportet, non debent caſui & fortunæ ſubjici, ut per Bald. *in conſt. Digeſtorum §. itaque ad finem.* Et quod in beneficialibus & eccleſiaſticis non ſit locus ſorti, tenet Cardi. Zabarella in *c. licet cauſam col. fin. de proba.* Sed extra ea, & ceſſantibus prædictis inconvenientibus, & ubi relicta omnia ſunt æqualia rationabiliter ſorte diſcerni poteſt.

* Sors ceſſare debet, ubi delectus eſt.

* Sorte ſchiſma dirimi poteſt.

24. Imò etiam ſubortum * ſchiſma inter contendentes de Papatu, data paritate probationum ſorte dirimi poſſet, ut tenet Cardi. Zab. in *cap. licet ex quadam de elect. & in conſil.* 150. *quæſitum ſæpe. in fin.* quem ſeq. Petr. de Monte. in monarchia in 6. & ultimo modo tollendi ſchiſmatis: & Felin. in *c. capitulum S. Crucis in fin. de reſcript.* quod ego intelligo de conſenſu univerſalis Eccleſiæ, ſeu concilii generalis, vel dominorum cardinalium, Eccleſiam quantum ad hoc repræſentantium, cujus principaliter intereſt, per ea quæ tradunt Alb. Joan. Fab. Bar. Bal. Sal. Phil. Corſ. Jaſ. in *d. l. fin. in princ. C. communia de legat. & omnes ſcribentes in d. l. hujuſmodi in fin. ff. de leg.* 1. & in *§. licet cauſam de probat.* * Tunc locum eſſe judicio ſortis inter aliquos, quando contendunt in eorum præjudicium tantum. Secus ſi agatur de præjudicio tertii; unde ex eo quod dixi locum eſſe ſorti inter privatos, & in patrimonio privatorum, non debet continuò idem intelligi ſi ageretur de regno inter duos ejuſdem ætatis & paritatis filios regis, quum enim magis verſetur intereſſe ſubditorum ac regni & reipublicæ, rationabile eſt non fore locum ſorti, niſi ſaltem de conſilio & aſſenſu procerum & ſtatuum regni, ut ſentit Bald. in *l. ex hoc jure. quæſt. 5. ff. de juſtit. & jure.* & alibi ſæpe, non tamen quæſtiones regnorum (altius ingenium & profundius examen requirentes) tam brevi & incidenti verbo decido. An autem judicio ſortis læſus provocare, aut alio remedio ſibi conſulere poſſit, *dicam infra* §. 147. Non me fugiebat interea, ſortem ultra prædicta alio etiam modo vulgò accipi: videlicet pro ludo talorum vel alearum. Sed hanc acceptionem, quòd à propria & genuina ſignificatione; & à doctorum uſu ſit aliena, contempſi: nec enim imperitorum uſus conſuetudinem ſermonis facit, teſte Fabio. *Inſtit. orato. lib.* 1. *c.* 2. Tum ludus ille tametſi vilis, ſub ſorte diviſoria, & in prima acceptione ſatis continetur, non enim de ſe malus eſt, nec illicitus, ſed propter vanitatem ineptam luxumque nimium abutentium juſtè prohibitus eſt in *l. fin. C. de impen. & ſumptib. funerum*, & ſicubi infra locus inciderit, concluſiones reſolutivas illius materiæ trademus.

* Sorti nō eſt locus quando agitur de præjudicio tertii.

* Primogenitus utrū eſſe deſinat quis ob furorem & mentis alienationē.

25. Secundo quæro, Quid ſi * primogenitus ſit mente captus vel furioſus? Et videtur quod non habeat iſtud jus primogenituræ, quum non conſiſtat niſi in feudis in quibus non ſuccedit penitus inhabilis, *c. unico, an mutus vel alias imperfect. in uſib. feud.* Contrarium eſt dicendum, quia feuda regulantur apud nos ſicut patrimonialia. Sed in ſucceſſione patrimonialium, furioſus etiam à nativitate, aut aliter imperfectus, non eſt in aliquo deterioris conditionis, ſed habet etiam jura ſuitatis. textus in *l. 1. & per to. de bono. poſſeſſ. furioſo, infanti ff. in §. ſui. Inſtit. de hered. quæ ab inteſt. defer. l. fi. §. tali C. de curato. furio.* Ergo ſicut ſuccedit in hæreditate etiam reſpectu feudalium, ita ſuccedet in iſto jure primogenituræ quod jure hæreditario defertur, & eſt perſona habilis, ſive jus primogenituræ conſiſtat in feudalibus tantum, ut in noſtra conſuetudine, ſive etiam in aliis patrimonialibus. Et hæc eſt veritas, quicquid ſcripſerit Socinus *in conſ. 47. Facti narratione col. 1. lib.* 3. ubi tenuit quòd demens ſeu mente captus, licet aliter non furioſus, non ſuccedat in jure majoritatis ſeu primogenituræ, nedum in feudalibus aut aliis habentibus dignitatem annexam, ſed nec in cæteris bonis patrimonialibus ſeu allaudialibus: quod ultimum etiam in terminis juris communis eſt falſum, & contra opinionem Inno. Gemi. Phil. in *c. grandi. de ſupplend. negli. prælat.* & omnium doctorum ubique. Quare hanc opinionem Socini meritò reprehendit Joan. Ciri. in *d. tract. primogen. lib. 3. quæſt. 6. ubi etiam in lib. 1. quæſt.* 5. tranſeundo cum communi doctorum opinione ſentit aliud eſſe in regno vel principatu, in quo vult procedere opinionem Baldi in *d. c. unico. an mut. vel alias imperfect.* quod ſi vitium ſit natale, hoc eſt nativum, & perpetuum, ſecundogenitus ſit rex vel princeps, & ſic habeat jus primogenituræ: Si verò ex poſtfacto accidentaliter ſupervenerit, poſtquam jus primogenituræ in perſona ſua fuit radicatum, nihilominus ſuccedat etiam in regno, ſed detur curator juxta *cap. grandi. de ſupplen. negli. prælat. in 6.* Idem Bald. in *c. 1. in fi. princ. de ſucceſſ. feud. in uſib. feud.* & in *Auth. hoc amplius col. 2. C. de fideicommiſſ.* Alvaro in *§. mutus. ad fi. verſic. quid ſi ſtatutum. in tit. Epiſc. vel Abb. in uſib. feud.* Matt. Laud. in *tract. primogeni. char. ult. verſic. Rurſus quærendum.* Jacob. *in inveſt. feud. verſic. 1. col. 3. verſic. ſed quid ſi.*

26. Fortius tenet & ſe conſuluiſſe dicit Zaſius *in tract. feud.* 8. conſuetudinem, quod primogenitus ſolus in dignitatibus ſuccedat, debere intelligi ſi ſit aptus: alioquin non præcisè ſecundogenitum, ſed aptiorem, & ſaluti Reipublicæ & quieti ſubditorum utiliorem præferendum, & poſſe deligi à patre. Et iſtud conſilium quod in ſe optimum & ſanctum poſſet planè forſan procedere, in dignitatibus Germaniæ, dependentibus ab Imperio, quod non eſt hæreditarium nec ſucceſſivum ſed electivum, * Sed in ſupremo regno Franciæ firmat dom. Jo. Igne. *in diſput. an Rex Franc. recognoſ. Imperat. coll.* 3. 8. quod etiam à nativitate demens ſuccedat, & quòd propter hoc, regnum & jus primogenituræ non auferantur ab eo: ſed detur curator: quia licet regnum Franciæ non ſit hæreditarium, patrimoniale, vel feudale: eſt tamen ſucceſſivum, nec jure hæreditario, ſed jure ſanguinis & agnationis maſculinæ defertur, & debetur proximiori ſanguinis maſculi in infinitum, licet non ſit hæres ſicut jura competentia agnatis in *l. vel quæ. ff. de religio. & ſumpti. fu. l. Jus ſepulchri. C. eo. l. pro herede, §. ſi quid tamen. ff. de acqui. vel amitt. hæredit. l. ſi operarum ff. de oper. libert.* Et mero jure verius videtur & etiam utilius: quo lex regni, qua ſtat triumphans corona Franciæ, nec hujus tantæ cauſæ prætextu alterabilis, immota perpetuò inviolabiliſque vigeat & proſperetur. Si qua tamen neceſſitas reipublicæ urgeret, non puto illo furioſo ſuperſtite jus ipſum, titulum vel regnum, etiam ad ſecundogenitum (nedum ad extraneum) deferendum: niſi de conſenſu & authoritate procerum, & ſtatuum totum regnum repræſentantium, *ut in c. alius. 15. qu. 6.* Sed bene adminiſtratio nomine officii vel regentis, ad proximiorem ad hoc idoneum defertur, nec quantum ad hoc regulariter niſi propter emergens dubium, aut diſcordiam requiritur advocatio ſtatuum regni. Si quæris de his latiùs audire, remitto ad Joan. de Ter. Rub. cor. Robel. Franc. *tract. 2. art. 1.*

* Quo jure Imperium, & quo jure regnū Franciæ deferantur.

17. Tertio quæro, quid ſi non ſit furioſus, ſed taliter * inhabilis quod non poteſt venire ad ſucceſſionem? Et proculdubio ſecundogenitus ſive

* Primogenito inhabili ſe-

Digitized by Google

ſecundoge-nitus fit primoge-nitus.

immediatè ſequens filius, obtinebit ſolidum & verum jus primogenituræ, quia conſuetudo loquens de primogenito, intelligitur de habili ad ſuccedendum. Et ſic * inhabilis non facit numerum, ſed habetur pro mortuo vel nullo, textus in *l.* 1. §. *fi.* & ibi Bart. *ff. de bo. poſſ. contra tab.* Bald. *in conſ.* 2. *viſo ſtatuto. lib.* 2. ſecundum veterem impreſſionem, & ſecundum novam eſt *conſi.* 5. *lib.* 4. ubi decidit quòd ſtatutum civitatis Cortonæ, quòd mulier à patre vel matre dotata neutri ſuccedat ſuperſtite fratre, intelligitur de fratre ſucceſſibili, unde frater conſanguineus tantum, non excludet ſororem dotatam à ſucceſſione matris ipſius ſororis. Sive igitur prior natu ſit inhabilis, propter delictum, ſive ingratitudinem, ſive religionis profeſſionem, ſive alias quovis modo, dummodo ipſo jure ſit incapax: ſit locus poſteriori natu, qui obtinebit verum & ſolidum jus primogenituræ, puta ſi prior natu ante mortem patris, paſſus ſit mediam vel maximam capitis diminutionem, vel ſi ex vera & juſta cauſa exhæredatus ſit, ut dicemus *infrà eod. gloſſ.* 3. 4. *&* 5. *num.* 12. Si autem non eſſet inhabilis ipſo jure, ſed indignus & per ſententiam privandus, non fieret locus poſteriori natu: ſicut nec cæteris liberis accreſceret portio prius nati, quæ non deficit ipſo jure, ſed ab eo aufertur, & in fiſcum tota devolvitur, ut plenè dicemus infra, §. 122. & §. 127.

* Inhabilis habetur pro mortuo, nec facit numerum.

28. Quarto quæro, primogenitus eſt habilis, tamen non venit ad ſucceſſionem, ideo quia vult * abſtinere, & de facto abſtinet à ſucceſſione patris vel matris: utrùm jus primogenituræ tranſeat ad filium ſecundo genitum immediatè venientem & ſuccedentem? Et videtur quòd ſic: & quòd verum ſolidumque jus primogenituræ obtineat pluribus rationibus. Primò, quia ſi antiquior abſtinet, clarum eſt quòd nullomodo habet iſtud jus primogenituræ: quoniam non poteſt competere niſi hæredi & jure hæreditario. Igitur ille abſtinens nullomodo poteſt dici, nec cenſeri primogenitus; ſi enim re & effectu careat, carere debet & nomine. *l. à nullo. C. de feriis gloſſ.* 1. *in c. admonere* 33. *quæſt.* 2. Secundò filius immediatè ſequens & ſuccedens patri vel matri, nullum habet ante ſe in iſta ſucceſſione, ergo eſt antiquior & primus filius genitus & ſuccedens: & ſic quantum ad hanc ſucceſſionem verificatur in eo nomen & qualitas primogeniti expreſſa per hanc conſuetudinem: & per conſequens habet verum & ſolidum jus primogenituræ, & ſecundum verba, & ſecundum mentem hujus conſuetudinis, quæ defert iſtam prærogativam ſoli antiquiori natu filiorum maſculorum venientium cum effectu; ut patet in *textu hujus* §. *& ſequentium*, ſed iſte eſt antiquior natu filiorum & ſuccedentium, igitur, &c. In contrarium videtur quòd primo abſtinente non tranſeat ad ſecundogenitum vel alium filiorum jus primogenituræ, ſed quod hoc caſu omnes cæteri filii & filiæ ſuccedant æqualiter omni primogenitura ceſſante, per text. infrà §. 127. ubi dicitur quòd uno ex filiis abſtinente, jus quod ad alium pertineret ſi non abſtineret, accreſcit cæteris ſuccedentibus. Et ille text. ſimpliciter & generaliter loquitur, & ſic ſimpliciter & generaliter debet accipi. Igitur quodcunque jus aliàs competiturum cuicunque abſtinenti: ſimpliciter & indiſtinctè accreſcit cæteris ſuccedentibus. Igitur neceſſariò fatendum eſt quòd omne jus & omnis portio deficiens, non accreſcit uni, ſive ſecundogenito, ſive alii, ſed pariter omnibus ſuccedentibus, omnes enim ad portionem deficientem debent admitti per illum text. igitur ſecundogenitus non ſubrogabitur nec ſuccedet ſolus in jure primogenituræ & portione primogeniti abſtinentis, ſed omnes ſimul confuſa primogenitura ſuccedent. Et videtur ille text. ſufficiens & inevitabilis ad deciſionem hujus quæſtionis.

* Primogenito abſtinente à ſucceſſione, an primogenitura ſoli ſecundogenito proximo accreſcit, an verò cæteris aliis omnibus.

29. Sed rectè & ſubtiliter perpendendo text. *d.* §. 127. nullo modo obſtat, & illi facillimè poteſt reſponderi, quod illa verba, *Accroiſt aux autres*, id eſt accreſcit cæteris, intelliguntur civiliter, & ſecundum regulas juris communis, id eſt accreſcit ipſi hæreditati, & maſſæ ſucceſſionis, ad quam remoto abſtinente de medio, ſoli vocantur cæteri qui ſucceſſionem agnoſcunt, ut ſuccedant ſecundum qualitatem & conditionem ſuam, & ſecundum naturam ſucceſſionis devolutæ, perinde ac ſi ille abſtinens nunquam fuiſſet in numero, vel rerum natura, prout etiam abſtinens habetur pro mortuo quantum ad illam ſucceſſionem, ut notant ſcribentes in *l.* 1. §. *fi. ff. de bonor. poſſeſſ. contra tab.* Ita quod portio * abſtinentis accreſcit cæteris, non aliquo jure transfuſo vel tranſmiſſo ab abſtinente, ſed tanquam jure derelicto à defuncto jacente & reperto in ſua ſucceſſione, & ſic in jure & portione deficiente, ipſi ſoli defuncto immediatè ſucceditur; & non ipſi abſtinenti. Igitur liquet quod iſta portio deficiens accreſcens cæteris, non intelligitur illis accreſcere, niſi illo & eodem modo quo ſuccederent defuncto, ſi abſtinens non eſſet in rerum natura: ad quod facit textus in *l. cum ex filio.* §. *fi. ff. de vulg. & pup. ſub.* ſed ſi ille abſtinens non fuiſſet tunc in rerum natura, iſti cæteri ſuccederent ſub forma hujus §. videlicet jure primogenituræ ſpectante ad filium majorem natu inter eos, quæ eſt forma ſuccedendi ab inteſtato ſecundum quam generalitas *d.* §. 127. debet intelligi ut etiam diximus *eodem ſuprà* §. 9. *in gloſſ.* 4. *num.* 2. & facit famigerata illa theorica Petr. de Ancha. in *l. tres fratres ff. de pact. quam planè explicabimus. inf.* §. [illegible] Rurſus pro iſto ſecundogenito facit quod primus nullum præſtat obſtaculum in hac ſucceſſione, ut eſt notum, & ſic ſecundus habetur pro primo, imo eſt verè primus, ex quo nullum habet ante ſe. Nec obſtat quod primus eſt naturaliter primogenitus, quia ex quo non agnoſcit ſucceſſionem, & per conſequens nec jus primogenituræ agnoſcit, ſed abſtinet: nedum nomen primogeniti non eſt in conſideratione, ſed relinquit locum vacuum ſequenti per textum in *ſimili in l.* 2. §. *ſed ſi non ſint. ff. ad Tertull.* ubi dicitur quod nudum nomen ſui hæredis non tenet locum, nec impedit quin mater ſuccedat, quamvis ſuo hærede abſtinente, remaneant aliquæ reliquiæ ſuitatis, ut notant doctores in *l. ſi filius, ff. de liberis & poſthum.* Et hanc partem tenet Guill. Benedict. in *repet. ca.* Raynutius in *ver. in teſtam. relinq.* 1. *num.* 156. Et videtur tenuiſſe Marti. Laud. in *tract. primogenitur. char.* 3. *verſic. quæro an primogenitus.* ubi advocat. Bald. in §. *præterea. quib. mod. feud. amitt.* ubi Bald. loquitur in longè diverſis terminis.

* Quo jure portio abſtinentis accreſcit.

30. Quibus non obſtantibus veritatem puto, in hoc themate reliquos filios, & filias, æqualiter ſine aliqua prærogativa primogenituræ ſuccedere: quia quum extet primogenitus habilis, nullus reliquorum poteſt dici nec cenſeri primogenitus. Nec obſtat quod abſtinendo ab hæreditate habetur pro mortuo quantum ad jus primogenituræ: quia verum eſt quantum ad effectum conſiſtentem in jure hæreditario, non autem quantum ad alios effectus, puta quoad honores, inſignia integra familiæ, & alia quæ citra jus & nomen hæredis haberi poſſunt. Et ſic * remanet verè re & nomine primogenitus: quamvis omittendo hæreditatem omittat lucrum in hæreditate duntaxat conſiſtens, ſi enim eſſet conceſſum feudum vel emphyteuſis alicui ex liberis, ità ut primogenitus totum obtineret, devolveretur ad primogenitum, tametſi paternam hæreditatem repudiantem. Cum igitur nulli cæterorum competat vera appellatio primogeniti, ceſſat inter eos jus primogenituræ, non ex eo quod nihil accreverit ſingulis, vel ſingulis non uni ſoli accreverit: ſed ex eo quod nullus eorum eſt primogenitus

Solutio.

* Primogenitus remanet licet abſtineat ab hæreditate.



Digitized by Google

defuncti, nec ſufficit ſecundogenitum eſſe primogenitum reſpectivè ad ſequentes ſe: quia hujuſmodi relatio debet fieri ad parentem de cujus ſucceſſione agitur inſpecto tempore mortis, ut patet per hunc *text.* & diximus in *princ. hujus* §. Ad hæc faciunt quæ dicemus *infra eod. gloſſ.* 3. *qu.* 5. *num.* 26. fortaſſe multis abſurda videbitur hæc mea nova opinio. Quare in mentem venit eam confirmare per locum ab * abſurdo, quod ferè ſemper neceſſe erit incurrere, ſi priori opinioni locus ſit. Non enim ſolet accidere primogenitum aliàs habilem, abſtinere ab hæreditate parentis ſaltem opulenta: niſi cum amplam habuerit donationem ab eodem parente: quæ longè excedet, ſaltem adæquabit portionem omnem, una cum jure primogenituræ, quam laturus erat ſuccedendo & conferendo. Et ſic tum demum abſtinebit, cum integrum jus primogeniture, & ultra, vel æquipollens, jam conſecutus eſt. Et nihilominus ſecundogenitus adhuc integrum aliud jus primogenituræ perciperet in reſiduo: & ſic in effectu jus præcipui & primogenituræ, bis evelleretur in eadem ſucceſſione, contra mentem & intentionem hujus conſuetudinis, & in exinanitionem reliquorum liberorum, quod eſt abſurdum & iniquum: & latius refelli poſſet hæc iniquitas, præſertim ex his quæ ſcripſi in pulchra *quæſtione infra* §. 124. ſuper donatione magna avi, alteri ex nepotibus præmortui filii, non veniente ad ſucceſſionem: contendente tamen altero nepote ſolidam & integram portionem, in locum præmortui patris, quem in ſolidum vult repræſentare. Sed quia iſtud argumentum, licet militet ut plurimum, non tamen generaliter, prout generalis eſt noſtra concluſio, ſiſtendum eſt in ratione quam dixi.

* Argumentum ab abſurdo neceſſarium.

31. Quinto juxta hæc quæro. Quid ſi eodem themate retento, ille primogenitus medio tempore moriatur abſque liberis, id eſt poſt obitum patris, & antequam reliqui filii hæreditatem patris adierint? Et videtur ſaltem hoc caſu locum eſſe priori ſententiæ; quia deficit ratio fundamentalis deciſionis noſtræ: quæ eſt quòd ipſe ſecundogenitus habet alium ante ſe, qui eſt verus & naturalis primogenitus, & qui per abſtentionem paternæ hæreditatis non deſinit eſſe filius primogenitus, nec in ſe, nec quoad omnia alia jura & honores primogenituræ: Modò mortuo illo primogenito ceſſat hæc ratio, quia jam iſte quondam ſecundus eſt primus: & nullum habet ante ſe, in quo reſideat aliquod ſive jus, ſive nomen, ſive veſtigium primogenituræ: & ad eum recidit & inſigniorum plenorum honos, dignitas, & antiquitas domus & familiæ. Igitur ſine rivali & controverſia eſt verus primogenitus per rationes ſuprà pro hac parte adductas. Quibus non obſtantibus adhuc idem puto quod in præcedenti quæſtione, quantum ad bona dictæ ſucceſſionis paternæ ut debeant dividi æqualiter, ſine aliqua prærogativa primogenituræ. Aut enim dictus primogenitus antequam moreretur expreſsè abſtinuit ab hæreditate patris, & illi renunciavit aut deceſſit ante abſtentionem & aditionem. Primo caſu ut eſt in themate, & tunc ex tunc omnis portio quam habiturus erat in hæreditate defecit, & accrevit æqualiter cæteris, quibus extunc fuit acquiſitum jus incommutabile in viriles, & æqualiter ſuccedendi, quod non poteſt in aliquo mutari vel alterari, per ſupervenientem mortem abſtinentis vel renunciantis. Tum non ſufficeret aliquem factum eſſe primogenitum poſt obitum patris etiam ſtatim, ſed neceſſario requiritur quòd illa qualitas inſit tempore mortis patris, & delatæ ſucceſſionis.

32. Tempus * enim obitus & delatæ ſucceſſionis ſemper præcisè attenditur quantum ad jus & modum ſuccedendi, per jura vulgata, & etiam ad tempus obitus referuntur verba hujus conſuetudinis, ut patet *in* §. *ſequentibus*. Et ſic qualitas juncta verbo intelligitur, ſecundum tempus: verbi juris vulgaris benè verum eſt, quòd quantum ad actus futuros, & jura de novo acquirenda, iſte ſecundogenitus amodò cenſebitur primogenitus, & habebit, ſi qua ſint, & obveniant alia jura primogenituræ. Unde ſi poſtea contingat fortè matrem, vel alium aſcendentem decedere, proculdubio erit verus & effectualis primogenitus, inſpecto iſto tempore mortis; vel ſi caſtrum, aut aliud ſit legatum primogenito, dicta domus ſpectabit ad iſtum, ex quo tempore mortis teſtatoris, præmortuo dicto quondam primogenito, & ſic inſpecto tempore quo dies legati cedit, iſte invenitur primogenitus. Idem in his quæ jure contractus ad primogenitum deferuntur, ut debeat inſpici tempus extantis conditionis, & devolutionis. Similiter de cætero inſignia plena, & dignitas antiquitatis, quæ habent effectum ſucceſſivum, & quæcunque de jure, vel de conſuetudine publica, vel privata familiæ, ſpectant ad primogenitum, vel antiquiorem ad hunc devolvuntur. Sed de his quæ habent velut actum momentaneum, & jam radicata & acquiſita ſunt, nihil poteſt immutari. An autem illud quod devolvitur ex legato, vel contractu, ſi primogenitus non ſit præmortuus, ſed ſupervivat & repudiet, efficiatur caducum, vel ad quem devolvatur; dicam infra ſuo quoque opportuno loco, ne ſim hic nimius & exuberans. Secundo verò caſu quando ille primogenitus deceſſit poſt patrem, neque repudiata, neque adita hæreditate patris, & tunc cum ipſo jure fuerit hæres & ſaiſitus, portionem ſuam, vel ignorans tranſmiſit ad quoſcumque hæredes *ut dicemus infra* §. 132. Et ſic ſua portio non eſt de ſucceſſione patris, ſed de ſucceſſione collaterali iſtius, & feudalia portionis ſuæ debent inter fratres dividi æqualiter: vel ſi ſuperſit unus tantum frater, ille totum illud obtinebit (excluſis ſororibus) non tanquam hæres patris ſed tanquam hæres fratris ut infra §. 25. Reliqua viriliter dividuntur. Quæri poſſet quid de clerico, vel religionem profeſſo? Sed cum hodie notum ſit omnibus, illum eodem jure quo laicus quantum ad iſta cenſeri; hunc verò omnino eſſe inhabilem ut infra §. 152. non opus eſt aliis verbis, quibus tamen audire libet, videant Jo. Cirium in *tract. primog. lib.* 1. *quæſt.* 24. & *lib.* 2. *quæſt.* 11.

* Qualitas primogenituræ debet ineſſe tempore obitus parentis.

33. Sexto quæro, quid de filio * adoptato judicis authoritate, vel arrogato principis authoritate? Et cum iſtud jus primogenituræ reguletur ſecundum habilitatem ſuccedendi, videtur quod intantum ſint capaces juris primogenituræ in hæreditate civilis parentis, inquantum ſunt illi ſucceſſibiles, ſeu jure communi ſuccedere poſſunt, & ſuccedunt ab inteſtato etiam una cum naturalibus & legitimis liberis, dummodo ante mortem parentis civilis non fuerint emancipati. §. *ſed ea omnia Inſtit. de hæredit. quæ ab inteſtato. defer. l. fin. C. de adopt.* ergo ſunt capaces juris primogenituræ ſicut alii, & ſic ſi antiquiores ſint adoptione quàm alii nativitate, obtinent jus primogenituræ, quaſi prius geniti, ſcilicet civiliter. * Contra dicendum eſt: quòd conſuetudo loquens ſimpliciter de filio, intelligitur de naturali, non autem de legitimo tantum & ficto, *l. fin. C. de his qui ven. ætat. impetraver. l. fideicommiſſum. ff. de condit. & demonſtrat.* nec adoptivus nec arrogatus venit appellatione filii ſimpliciter, quum non ſit natus ex viro & uxore. *l. filium definimus. ff. de his qui ſunt ſui vel alieni juris.* Quanto fortiùs hic ubi non loquitur ſimpliciter de filio, ſed de primogenito, quæ qualitas præcisè eſt naturalis, nec poteſt convenire adoptato vel arrogato, qui non poteſt dici genitus, ſed per fictionem aſcitus? Facit quod Georg. Nata. in *tract. ſtatu. excl. fœmin. part.* 3. *qu.* 3. & Albert. Bru. *eo. tract. art.* 12. *qu.* 1. concludit ſtante ſtatuto quòd ſtantibus filiis legitimis, filiæ non ſuccedant: filius adoptivus vel arrogatus non excludet eas, quia non comprehenditur in ſtatuto: ſed ſuccedent ſimul ſicut in caſu relicto

* Adoptatus utrùm ſuccedat in jus primogenituræ.

* Adoptati vel arrogati nullum habens jus primogenituræ.

Digitized by Google

diſpoſitioni juris communis. Et ſic concludo, quod ſi eſt unus maſculus naturalis & legitimus quantumcumque poſt adoptionem alterius genitus, obtinebit verum jus primogenituræ, & ſi non ſit niſi filius adoptatus, quantumcumque primo loco etiam expreſsè cum omni jure primogenituræ hæres inſtitutus, & filiæ naturales & legitimæ etiam poſt adoptionem genitæ, ceſſabit jus primogenituræ, & omnes ſuccedent æqualiter. Et ſic eſt caſus in quo in ſucceſſione directa ſuccedit maſculus, & tamen nullum eſt jus primogenituræ. Simile vidiſti *ſupra ead. gloſſ. quæſt.* 4. *&* 5. alium caſum videbis infra *eadem gloſſ. quæſt.* 7 Et æquè eodem caſu ſuccederet adoptivus in feudis, etiam antiquis hæreditis, ſicut in reliquis mobilibus aut acqueſtis, prout & naturalis ſimpliciter legitimatus, de quo latiùs dicemus *infra* §. 122. Non obſtat §. *adoptivus, ſi de feud. defunct. content. ſit inter. domin. & agna. in uſibus feud.* quia apud nos non habet locum, quum feuda ſint patrimonialia Et hoc in feudis hæreditariis: ſecus in feudo vel emphyteuſi conceſſa alicui & ejus liberis, & ſic jure contractus devolvitur ad comprehenſos in inveſtitura, etiamſi non ſint hæredes: quia in iſtis adoptivus nullomodo ſuccederet, quum non comprehendatur in verbis contractus, quę de naturalibus & legitimis intelliguntur, non de legitimis tantum, ut plenius dicemus infra d. §. 122. Ubi etiam reſolutivè tractabimus an & quando adoptivi ſeu legitimi tantum ſuccedant, & an ſint ſaiſiti, ſeu in eos continuetur poſſeſſio per conſuetudinem.

* De arrogato ab extraneo patre.

Sed è converſo quæri poſſet, an hæc conſuetudo haberet locum in filio, nedum emancipato, ſed dato in arrogationem * extraneo patri? Et dicendum eſt indubitanter quòd ſic: quia non ideo minus ſuccedit patri naturali, & propinquis conjunctis per eum, & illi ſucceditur: & omnia jura ſucceſſionis agnationis & cognationis hinc inde integra ſervantur. §. *ſed ea omnia Inſtit. de hæreditat. quæ ab inteſtat. deferuntur. l. penult.* §. *ſed ſiquidem*, C. *de adopt. in Auth. de hæred. ab inteſt.* §. *nullam collat.* 9. hinc vult Alber. Brun. in *d. tract. ſtat. excludi fœmin. art.* 12. *quæſt.* 1. filiam excludi per filium ab extraneo arrogatum ſtante præfato ſtatuto.

* Legitimatus utrum conſequatur jus primogenituræ & præferatur legitimis.

34. Septimo quæro quid de naturali prius nato, * deinde poſt nativitatem legitimorum per ſubſequens matrimonium legitimo? Hæc quæſtio habet duo principalia capita: Primum an aliud matrimonium intermedium impediat iſtam legitimationem prolis. Secundum, dato quòd non impediat, an iſta legitimatio trahatur retro, ita quod prius naturaliter nati, ſed poſtea legitimati, præferantur legitimè natis in quocumque jure primogenituræ vel majoratus? Et quia hæ quæſtiones pleniſſimè & utrimque ab anteceſſoribus diſputatæ ſunt, ut per Joan. Andr. in *mercuria. cap. ſine culpa de re juris. in* 6. Anthon. de Roſell. & Ludov. de Sar. in *tract. legitimation.* Præpoſ. in *cap. per venerabilem.* §. *quod autem. qui fil. ſint legit.* & noviſſimè per dom. Joan. Ciri. *in tract. primogen. lib.* 1. *quæſt.* 14. omiſſis argumentis reſolutivè breviterque procedam.

* Matrimonium intermediũ non impedit legitimationem.

Et quantum ad primum, ſit concluſio, quòd * matrimonium intermedium non impedit legitimationem prolis per ſubſequens matrimonium. hanc enim vim, priorem legitimandi prolem, jura concedunt matrimonio indiſtinctè, non diſtinguendo an aliquod medium matrimonium interceſſerit vel non: vel an alia ſubſit legitima proles vel non, ut patet in *l. D. Conſtantini, C. de natura. liber. in Auth. de inceſt. & nefar. nupt.* §. *dubitatum. collat.* 2. *in cap. tanta. qui fil. ſint legit.* imò videntur expreſsè & determinatè concedere etiam ſtantibus legitimis interim, & ſic ex matrimonio intermedio natis; ut eſt text. in *Authen. quib. mod. natu. effi. legi.* §. *ſi vero ſolummodo. in fin. col.* 6. Sed quia ille text. poſſet cavillari, ſi quis ſubtiliter argutari vellet quòd clauſula *niſi forſitan, in dicto* §. non eſt diſpoſitiva, ſed merè relativa ad conſtitutiones vel leges præcedentes, ſufficiunt jura præallegata cum ipſius rei ęquitate & communi ſententia, * contra quam nimia & rigoroſa ſubtilitas non eſt à conſulentibus & judicantibus admittenda, teſte juriſconſulto in *l. ſicut* §. *ſi debitori. ff. quibus modis pign. vel hyp. ſol. & Accurſ. in tit. Epiſcop. vel Abbat. in verb. feudum in uſib. feud.* Et hæc eſt vera, communis & in uſum recepta ſententia, quam tenent Goffrid. in *ſum. de fil. presb. verb. quid ſit natus.* Hoſti. in *ſum. eod. tit.* §. 2. *in fin.* Richar. Mal mb. in *diſput. incip. in quibuſdam provinciis.* Joan. An. Phi. Franc. in *d. c. ſine culpa.* Anthon. Butrig. & cæteri in *d. cap. tanta liur. in l. cum quis, C. de natura. liber.* Bartol. & omnes ſcribentes in *l. gallus*, §. *& quid ſi tantum, ff. de lib. & poſthumis.* Antho. de Roſel. in *d. tract. char.* 4. Foria de S. Petr. in *diſput. incip.* Baron. in 1. *dub. col.* 5. *&* 6. & omnes quotquot legiſſe recordor, excepto Ludov. de Sar. in *tract. de legitimatio. in cap. de legitim. per matrim. quæſt.* 2. *char.* 5. *&* 6. cujus opinio tanquam minus æqua & ſaturnina rejicienda eſt, & omnino ſecundum opinionem canoniſtarum & communem, ad hujuſmodi legitimationem ſufficiunt duo extrema, videlicet coitum potuiſſe per conſenſum eſſe uxorium: & matrimonium poſtea ſecutum, ut tradunt in locis prædictis.

* Contra communẽ & æquam ſententiam non eſt ſubtilitas admittenda.

* Legitimatio non trahitur retro in præjudiciũ tertii.

35. Quantum ad ſecundum, ſit concluſio, quòd hujuſmodi * legitimatio non trahitur retrò, in præjudicium eorum qui jam fuerunt nati vel effecti legitimi, & quibus hac ratione fuit aliquod jus quæſitum: unde ſi filii Titii eſſent ſubſtituti, & tempore purificatæ conditionis extent filii Titii ex legitima uxore, & naturalis ex concubina ante matrimonium habita, ſoli tunc legitimè nati vocabuntur ad hæreditatem vel fideicommiſſum, ſive ad ſubſtitutionem directam, vel obliquam, naturalibus in perpetuum excluſis, etiam ſi poſtea legitimarentur mortua uxore Titii, & vetere concubina per eum in uxorem aſſumpta. Et eſt ratio quia quamvis ſequens matrimonium faciat eos, verè & propriè legitimos, verum eſt ut ex nunc tempore ſcilicet contracti matrimonii: non autem facit eos verè legitimos retrò, ſive in præteritum, à tempore nativitatis. Text. in *d. c. tanta.* ibi poſt contractum matrimonium. Tum conſtat quòd verè aduique fuerunt illegitimi, & impoſſibile eſt facere quin tales fuerint, quum ad præteritum ſtatum immutandum nulla ſit potentia etiam divina ſecundum Philoſophum, & in *l. in bello.* §. *facta autem, ff. de captiv. & poſtlimmio reverſ.* Sed benè poteſt lex ex nunc fingere, prout fingit, retrò in præteritum eos fuiſſe legitimos, in *Auth. quibus mod. natural. effici. legitimi ſit igitur collat.* 6. *l. interdum. l. fin. ff. de natalib. reſtitut.* & eſt * fictio tranſlativa de tempore ad tempus: hæc autem fictio nihil immutare vel auferre debet de jure aliis quæſito. *cap. quamvis de reſcript. in* 6. & expreſsè patet per *text. in Auth. quibus mod. naturales effi. legiti.* §. *liceat. ibi de cætero &* §. *ſit igitur ibi. & hoc facto ex inde collat.* 6. *& in d.* §. *ſit igitur, ad fin. ibi quo facto ex hoc.* Et hæc eſt potiſſima & punctualis ratio deciſiva in qua cæteris omiſſis reſideo.

* Fictio tranſlativa.

Et ſic patet deciſio quæſtionis noſtræ, quòd iſti legitimato etiam per ſubſequens matrimonium, quod legitimat quoad omnia. ut notatur in §. *naturales ſi de feud. defuncti cont. ſit inter dom. & agna. in cap. innotuit. de elect.* non competit jus primogenituræ: quamvis ætate ſit antiquior, ſed legitimè nato, qui primus ſuus & legitimus natus eſt patri ſuo. Et ſic in eo primum radicatum eſt jus primogenituræ, quod ſemel quæſitum non aufertur, ſed tranſmittitur ſecundum ea quæ dicemus infrà §. 134. Nec obſtat quòd non eſt primogenitus naturaliter, * quia quantum ad effectum & aſſecutionem juris de quo agitur, eſt verè & non fictè primogenitus, id eſt, primo legitimus & agnatus, genitus, & prior jura legitimitationis, agnationis & ſuitatis aſſecutus, in qua prioritate jurium radicatur

* Quis verè primogenitus.

iſtud jus, & ſic non obſtat quod alter prius natus fuit naturaliter: quia hoc non ſufficit ad obtinendum jus primogenituræ, ſed requiritur quòd etiam priùs fuerit legitimus ſuus hæres & ſucceſſibilis patri.

* Legitimati in dignitatibus & regalibus utrum ſuccedant.

36. Et hæc vera ſunt nedum in patrimoniis privatorum, ſed etiam in * dignitatibus regalibus, & regnis, nedum in his quæ jure hæreditario, ſed etiam multo fortiùs in his quæ jure inveſtituræ vel ſanguinis deferuntur; & ita tenent Bartol. Brixi. in dominica. qu. 55. incip. aliquis habuit. Bartol. Bald. Ang. Pan. Alex. Jaſ. Fort. Grat. collat. 98. & omnes in dict. §. & quid ſi tantum. Joan. And. Phil. in cap. ſine culpa. & ipſius Joan. And. compilator Alberic. in l. cum quis, C. de natura. lib. Bald. in tract. ſtatu. in ver. primogenitus. Petr. Ancha. Card. Flo. & omnes in d. cap. tanta. Bald. in l. cam quam. collat. 9. de fideicommiſſ. Bald. Saly. in l. quotiens, C. de rei vend. & ibi Jaſ. collat. 8. num. 40. Panorm. conſ. 4. videtur. lib. 1. Mart. Laud. in tractat. primogen. char. 4. ver. ex quibus. & plurimi alii quos præfati adducunt ne ſupervacuis allegationibus chartas expleam; & ita dicendum eſt, quamvis contrarium teneat Bartol. ſibi contrarius in d. Auth. quibus mod. natur. effic. ſui §. tribus in fin. Florian. de ſancto Petr. in diſp. incip. baro. in 2. dubio. Nec eſt differentia, an ſtatutum vel conſuetudo dicat; primogenitus ſimpliciter, vel primogenitus legitimus; quamvis Anthon. Roſell. in tract. legitim. lib. 1. in cap. de cauſa finali in fin. magnam differentiam faciat, & velit in primo caſu, prius naturaliter genitum poſt nativitatem legitimi, legitimo præferri, quod falſum eſt, & irrationabile; quia verbum filius, aut verbum primogenitus, prolatum à lege, intelligitur de legitimo, & non de naturali tantum: licet non exprimat verbum legitimus. Textus in l. generaliter, §. cum autem. de inſtit. & ſubſtit.

* Legitimati & legitimè nati differentia.

Secus autem ſi ſtatutum loqueretur de * legitimè nato: tunc enim legitimatus etiam per ſubſequens matrimonium nunquam admitteretur ad tale jus, contra jus commune delatum, quia non eſt legitimè natus ſecundum Anthon. de Roſell. in d. loco. Ludov. de Sa. eodem tract. char. 7. Super quo reſolutionem novam tradam ad concordiam multarum opinionum infra §. 122. gloſſ. 1. nec eſt ille articulus de legitimè nato præſentis ſpeculationis: quia noſtra conſuetudo loquitur ſimpliciter de filio primogenito. Unde ille eſt primogenitus qui prior legitimitatis & ſucceſſibilitatis jura habuit: & ſic ſi ſtante maſculo legitimo, antiquior naturalis legitimetur, non habet jus primogenituræ quia erat præoccupatum per legitimè natum & ei acquiſitum. Si autem erant tantum filiæ, ſine dubio acquiret jus primogenituræ; quum nulli adhuc ſit quæſitum. Nec cenſetur auferri aliquid à ſupervenientibus maſculis legitimè natis: quia & in nativitate & in legitimitate ille eſt prior iſtis.

* An ſit reperire jus primogenituræ inter plures ſimul legitimatos.

37. Sed quid ſi non ſuperſunt filii legitimi, vel non ſunt niſi filiæ, ſed ſunt * plures maſculi naturales ejuſdem matris, qui per ſubſequens matrimonium eodem momento ſimul legitimantur, an antiquior natu habebit jus primogenituræ? Videtur quòd non ex eo quod diximus attendi prioritatem legitimitatis, & non ſufficere ſolam proprietatem nativitatis naturalis. Sed iſte licet antiquior, non eſt prior aliis in legitimitate. Et quum conſtet neminem eorum eſſe in ea priorem alio, ſed omnes ſimul concurrere, videntur ceſſare termini conſuetudinis, ex quo conſtat nullum eorum priorem alio: & ſic quod nec judicio ſortis ſit locus, ſed omnino deficiat jus primogenituræ, & æqualiter ſit ſuccedendum & dividendum. Et ita tenet Anthon. de Roſell. in loco proximè allegato in fine. Quibus non obſtantibus contrarium puto, quòd antiquior ſit primogenitus & verum ſolidúmque jus primogenituræ obtineat. Ratio quia hujuſmodi legitimatio retrahitur & fingit legitimè natum in commodum legitimati quando alii non eſt jus quæſitum, ut ſuprà annotavi, & tenent omnes ſcribentes in l. Gallus, §. & quid ſi tantum.

* Legitimatio trahitur retro in quibus alii jus non eſt quæſitū.

* Sed tempore legitimationis nulli eſt quæſitum jus primogenituræ: ergo acquiritur prius nato naturaliter, quia fingitur prior & ante alium fuiſſe legitimus & ſucceſſibilis, & hoc ſufficit ad obtinendum omne jus quod habuiſſet ſi tempore nativitatis fuiſſet legitimè natus, dummodò illud jus non ſit alii acquiſitum ut in præſenti caſu.

* Legitimatus per reſcriptum principis utrum conſequatur jus primogenituræ.

38. Octavo quæro quid de * legitimo per reſcriptum principis? Et primo videndum eſt an legitimati per reſcriptum ſint ſucceſſibiles? Sed videtur fruſtra de his diſputari: ſaltem reſpectu bonorum feudalium, in quibus naturales non ſuccedunt, etiam ſi ſint plenè legitimati per reſcriptum principis. Textus in §. naturales, ſi de feud. defun. conten. ſit inter dom. & agna. & hoc niſi ſpecialiter & expreſsè legitimetur ad feuda, & ſi legitimetur per Comitem Palatinum vel alium habentem poteſtatem ab Imperatore vel Principe, requiritur ſpecialis clauſula legitimandi ad feuda, in privilegio ſeu conceſſione poteſtatis, & in ipſa legitimatione: alioquin talis legitimatus non eſt ſucceſſibilis niſi ad alaudalia & paganica, & non ad feudalia, & ita determinat Signoro. de Homed. in conſ. 218. quidam, ubi dicit in col. 2. quod in privilegio ſui comitatus apponi fecit nominatim de ſpecialitate & poteſtate legitimandi quoad ſucceſſionem feudorum cum derogatione d. cap. naturales, & idem volunt gloſſ. And. de Iſer. Bald. Alvar. Præpoſ. in d. c. Alex. conſ. 2. viſis codicillis, collat. 14. lib. 1. quod eſt repetitum conſ. 87. lib. 2. Franc. Aret. conſ. penult. in fine. Franc. Curt in conſ. 1. col. 6. cum tribus ſequ. & eſt communis opinio.

* Legitimatus ſpecialiter ad feuda non cenſetur legitimatus ad dignitates feudales.

Adverte tamen quod legitimatus * ſimpliciter ad feuda, non cenſetur legitimatus ad dignitatem feudalem, & legitimatus ad dignitates, non tamen cenſetur legitimatus ad regales, nec ad regnum, ſecundum Bald. in l. cam quam. collat. 9. C. de fideicom. quem ſequitur Mart. Laud. in d. §. naturales arg. cap. ad aures de reſcriptis, cap. fin. de preb. extra cap. cum in illis, de preb. in 6. Adverte etiam quod ſecundum Bald. & Barba in addit. ad eum. d. §. naturales non requiritur ſpecialis derogatio ſive clauſula non obſtante d. §. naturales: ſed ſufficit quod expreſsè, & ſic ex certa ſcientia legitimetur ad feuda, quia ille §. non continet clauſulam derogatoriam ad reſcripta, juxta notata in l. fin. C. ſi contra jus vel util. publ. in cap. nonnulli. per Fel. & Canoniſtas de reſcript. & in l. ſi quis in princip. teſtamenti. per dictum Bartol. & alios, ff. de leg. 3. & idem volunt Marti. Laud. Alvaro. Præpoſ. in dict. §. Rapha. Cuman. in conſ. 158. col. 2. Franciſc. Curt. in tract. feud. part. 3. queſt. 17. ubi falſo allegat Baldum in diverſam ſententiam.

* Naturalis non poteſt legitimari ad feuda contra communem ſententiam.

39. Sed certè cum deficientibus legitimis, feudum ſit reverſurum ad dominum cui competit iſtud jus tanquam jus formatum & cauſatum è contractu & infeudatione cui non poteſt etiam Imperator aut ſummus princeps derogare, etiam cum clauſula non obſtante per notata in l. quoties, C. de precibus imper. offeren. ſequitur * falſam eſſe gloſſ. in §. naturales. & communem opinionem, & quod non poteſt illegitimus ſuccedere in feudis, etiam ſi expreſsè ad ea, & cum clauſula derogatoria ſit legitimatus, niſi fuerit legitimatus de conſenſu domini, vel niſi ipſe legitimus ſit dominus directus feudi, & ita tenet Saly. in conſil. incipiente Comes Palatinus. & in quadam diſputatione incip. Mediolanenſis. refert & ſequitur Alex. in conſil. 60. viſa legitimatione, col. 1. lib. 2. Anthon. de Roſell. in d. tract. de legit. lib. 2. col. penult. verſ. ſed ulterius. Card. Alex. in cap. per venerabilem. §. quod autem col. 28. num. 61. verſic. ſed quæro ſub hac. ubi adducit gloſſ. in c. 1. de natura. ſucce. feud. in uſibus feud. quæ nihil facit. Sed adhuc eadem ratione dicendum eſt non ſufficere conſenſum ſolius domini, niſi quando agitur de ipſius tantum præjudicio, ut puta in feudo novo. Secus ſi feudum eſſet antiquum, quia tunc requireretur conſenſus filiorum & agnatorum legitimorum,

Digitized by Google

legitimorum, quorum intereſt, quia ad eos feudum eſſet reverſurum, alioquin eis non præjudicaret legitimatio: & ita tenet Ludov. de Sar. in *d. tract. col.* 59. *qu.* 10. & expreſſius Udal. Zaſius in *tract. feud. part.* 8. *col. amepennit.* niſi ex aliqua cauſa juſta vel reipublicæ neceſſaria: ex qua princeps poteſt auferre jus alienum. Et verum puto in terminis dicti juris feudalis. Et ſic concludo quod gloſſ. *d. cap. naturales*, non eſt vera, niſi in feudis impropriam naturam habentibus, quæ aliter tranſirent ad quoſcumque extraneos hæredes; unde decidit Rapha. Cuma. *in conſ.* 168. *reverendus pater*, quod in feudo recepto pro ſe & ſuis hæredibus, ſuccedit legitimatus per reſcriptum, *ſeq.* Jaſon. in *l. qui ſe patris, col.* 3. *num.* 14. *C. unde liberi.* Idem vult Socin. in feudo conceſſo alicui, pro ſe & ſuis hæredibus, vel quibus dederit, quo * caſu videtur data generalis & libera poteſtas alienandi ſecundum Albert. in *l. fin. C. de jure emphyt.* Ita Socin. in *conſil.* 3. *in cauſa domini Guid. col. fin. lib.* 3. & tunc puto quod ſufficit legitimatio generalis, etiam nulla facta mentione de feudis, vel jure feudorum, ex quo talia feuda in ſucceſſione non differunt, nec habent diſcretam naturam ab aliis rebus patrimonialibus; quapropter ita dicendum eſt apud nos legitimationem generalem extendi etiam ad feudalia, quum regulentur ut patrimonialia.

* In feudis hæreditariis ſufficit legitimatio generalis.

40. Non tamen præfata inquiſitio eſt inutilis, ſed eam propter feuda quædam, quæ non ſunt hæreditaria, ſed lege contractus & inveſtituræ deferuntur ad aliquos de certa linea. In his enim nulla prodeſt legitimatio niſi obtenta de conſenſu nedum patroni, ſed etiam omnium de linea, quorum intereſt. Et hoc excepta ſola legitimatione per ſubſequens matrimonium, quia pleniſſimè & mero jure reſtituit, & habilitat ad omnia ut dictum eſt in quæſtione præcedenti, & idem *in emphyteuſi conceſſa alicui & liberis vel deſcendentibus, etiam ſi non ſit dictum legitimè natis: imò etiam ſi nulla mentio legitimitatis facta ſit: & etiam ſi ſit emphyteuſis nedum ab eccleſia, ſed etiam à privato conceſſa, ut latius ſi opus ſit loco opportuniori deducam, pro nunc do tibi ad hoc duo pulchra conſilia Petr. Ancha. videlicet *conſil.* 308. *prima facie. & conſil.* 427. *circa primum.* His incidenter & brevius, ut mihi videtur, quam pro magnitudine par erat prælibatis.

* Etiam emphyteuſis privati non tranſit ad legitimatos per reſcriptū.

41. Accedendo ad reſolutionem quæſtionis noſtræ videtur, legitimato per reſcriptum competere jus primogenituræ, quum ſit æquè ſucceſſibilis in feudis noſtris, atque in cæteris bonis. Et hoc in eiſdem caſibus dumtaxat, in quibus in quæſtione præcedenti dictum eſt legitimato per matrimonium jus iſtud competere, videlicet quando tempore legitimationis nullus ſubeſt filius maſculus & legitimus a quo jus primogenituræ ſit præoccupatum: vel ſi quis tunc adfuerit, tamen poſtea ante delatam & aditam per eum hæreditatem ſublatus eſt de medio quocumque modo. Contrarium decidit ſubtiliter & acutè Joan. Ciri. in *d. tractatu lib.* 1. *q.* 13. *col. pen.* per accuratiſſimam utrimque diſputationem, quod * taliter legitimatus nullam habeat prærogativam primogenituræ, nec plus poſſit capere in quibuſcumque bonis ſucceſsionis, quam unus ex legitimis minus habens accipiat: & movetur per textum ad hoc expreſſum in §. *& quoniam varia. verſic. ita tamen in Auth. quibus mod. nat. effician. ſui. collat.* 7. & adducit Bald. in *cap. per tuas, de major. & obed.* ubi dicit quòd legitimati non ſunt de ſtirpe, nec toti ſtirpi attinent, in *d. Authent.* §. *filium vero.* ideo non ſunt nobiles, nec eis poteſt relinqui, niſi quantum ulli legitimato cui minus relinquitur, *d.* §. *& quoniam.* Et ſic debere intelligi privilegium Imperatoris quod ſuccedant cum legitimis: ſi enim ſtatuto cavetur quòd filia non ſuccedat niſi in uncia, iſta fœmina limitat maſculum legitimatum, ut non poſsit plus conſequi, ſive ex teſtamento, ſive ab inteſtato: refert & ſequitur Alexand. in *l. neceſſariis, collat. fin. ff. de acquirend. hæred.* Et hæc opinio eſt æqua & rationabilis in ſe & ſummè notanda, adde quod idem dictum Bald. refert Alexand. in *l. ex facto*, §. 1. *in fin. ff. ad Trebellia.* ubi tamen dicit ſe hoc non ponere pro conſtanti.

* Legitimatus per reſcriptum non habet jus primogenituræ.

42. Et etiam ejuſmodi opinio prima facie non videtur juri conſona, nec metuit allegari *d.* §. *& quoniam variæ*; quia non loquitur in legitimatis per principem, ſed ſolum per oblationem curiæ. Multo minus adduci poſſunt Bald. & Alexand. *ubi ſuprà* quia expreſsè limitant & reſtringunt dicta ſua ad legitimatos per oblationem curiæ tantum, ut etiam intelligit Jaſon in *l. unic. col.* 11. *C. quan. non peten. part. petentibus accre.* ſentientes * aliud eſſe in legitimatis per reſcriptum principis, nec mirum, quum inter eos ſit maxima differentia. Nempe legitimatus per oblationem curiæ ſoli patri agnaſcitur, non avo, nec cæteris aſcendentibus, nec aliis agnatis vel cognatis, quorum reſpectu remanet prorſus illegitimus ut prius, text. in §. *filium vero. d. Authent. quibus mod. natur. effi. ſui.* At legitimatus per reſcriptum legitimus eſt nedum patri, ſeu omnibus aſcendentibus agnatis, cognatis & propinquis per text. in §. *illud tamen eod. tit. in* § *ſit igitur licentia. in Auth. quibus modis naturales effic. legit. col.* 6. *ibi nihil à legitimis differentes, &c.* Ita tenet Speculator in *tit. de ſucceſſ. ab inteſta. verſi. quid de legitimatis*, & ibi Joan. Andr. in *add.* Anton. de Roſel. in *d. tract. char. pen. verſi. ſed quero an legitimatus per reſcriptum agnaſcatur.* Ludovic. de Sard. *eodem tract. char.* 15. *qu.* 8. Ille non efficitur verè legitimus, ſed ſolum fictè, & quoad quid, *d.* §. *filium vero, ibi. per machinationem.* At iſte reſtituitur illi legitimitati, quam legitimè nati habent, (ſicut libertus qui reſtitutus natalibus redditur naturali ingenuitati) & verus legitimus efficitur, *ut in text. preallegatis*, & ut decidit Bartol. in *repetit. l. ſi is qui pro emptore, col.* 8. *num.* 17. *& ibi Jaſon. coll.* 47. *& ſequent. ff. de uſucapion.* Bald. in *l. manumiſſiones, coll. prima, ff. de juſti. & jure.* & patri agnaſcitur ſuus hæres, ſibique debetur legitima, & de neceſſitate debet inſtitui, alioquin tanquam præteritus rumpit teſtamentum. Alexand. Jaſon. in *rubr. ff. de lib. & poſthum.* quæ non habent locum in legitimato per oblationem curiæ. Et fuſius dicam. *infra* §. 122. Unde ex dicto §. & *quoniam variæ*, loquente in legitimato per oblationem curiæ & ſic in fictè legitimato tantum, ut tradit idem Ciri. *in dicto tractatu lib.* 1. *quæſt.* 15. nihil poteſt inferri ad legitimatum, & reſtitutum per reſcriptum. Quid igitur dicendum?

* Differentia inter legitimatū per oblationem curiæ & legitimatum per reſcriptum.

43. Et pro clariori reſolutione, fingamus patrem duas puellas ex legitimo matrimonio habentem, & quendam ſpurium vel naturalem tantum, qui legitimationis diploma obtinet à principe, dicemuſne huic tanquam à conſuetudine vocato, acquiri jus primogenituræ in bonis patris, cum illud jus non reperiatur ab alio tunc præoccupatum? Quid ſi illæ filiæ præclaros ſponſos invenerint, ſpe futuræ ſucceſſionis paternæ, quæ fortè non conſiſtit niſi in multis opulentis feudis? Et certè durum iniquúmque videtur earum ſpem per hunc modum à dimidia redigi infra quartam. Quod ſi negemus legitimato per reſcriptum acquiri jus primogenituræ, quaſi de tali conſuetudo noſtra non intelligatur: eâdem ratione idem dicendum erit, etiam ſi tempore legitimationis nulli ſuberant filii legitimi nec maſculi nec fœminæ: ita quod superveniens maſculus legitimè natus præferatur ei in jure primogenituræ, quod abſurdum videtur: quum ille ſit prior & in nativitate & in legitimitate, ſuitate & quaſi debito legitimæ. Jus autem primogenituræ inſtar legitimæ habet, ut dicemus *infra eodem gloſſ.* 3. *q.* 1. Et ne diutius ſuſpenſum lectorem detineam in hac argumentoſiſſima quæſtione; * Concludo legitimato per reſcriptum nunquam competere jus primogenituræ, ſtantibus liberis legitimè natis, ſive maſculis, ſive fœminis tantùm: ſive natis tempore legitimationis, ſive poſtea conceptis & natis; & hoc in hoc regno eſt indu-

* Concluſio.

Digitized by Google

bitatum ſecundum communem curſum hujuſmodi legitimationum, quæ nunquam conceduntur in forma plenæ reſtitutionis natalium, ſed potius diſpenſativè, ſaltem cum clauſulis modificativis, videlicet dummodò ſi ſint aut ſuperveniant legitimè nati non coæquentur eis: vel dummodo de eorundem parentum vel hæredum proceſſerit voluntate, de quorum tenoribus & effectu dicemus in *d.* §. 122. ubi proprius eſt locus: verum quia principis poteſtas non eſt alligata formis & limitibus aſſuetis: quin poſſit ſi libeat plenè legitimitati reſtituere, ſine ulla modificatione & reſtrictione: ideo remanet dubium quæſtionis noſtræ diſcutiendum in puncto juris: quid ſi eodem retento themate plena & integra legitimatio, ſine limitatione concedatur à principe? Et ſupponitur eam validam, & non ſurreptitiam ut mentione facta de duplicitate illegitimitatis, vel aliis filiis legitimis, ſi qui ſint, & aliis qualitatibus notabiliter retrahentibus à legitimatione ut dicemus in *d.* §. 122.

* Legitimatus eſt vere legitimus, & in omni diſpoſitione venit appellatione filii legitimi.

44. Et primò videtur quòd habeat jus primogenituræ, nedum quando non ſunt niſi filiæ, ut in themate, ſed etiam concurrentibus aliis maſculis poſtea legitimè natis, & quòd ſit illis jure primogenituræ præferendus quia poſt * legitimationem ſtatim & naturalia & civilia jura in eo concurrunt; *l. cum adoptivis*, §. *omnia igitur*, *C. de adopt.* Et eſt vere filius legitimus, & prior nativitate & legitimitate. Et comprehenditur in omni diſpoſitione loquente de filio vel filiis ſimpliciter, vel etiam addito verbo legitimo vel legitimis, vel etiam verbo naturalibus & legitimis. Sive enim ſit teſtamentum continens ſubſtitutionem ſi quis deceſſerit ſine filiis naturalibus & legitimis, legitimati per reſcriptum faciunt deficere fideicommiſſum & in totum excludunt ſubſtitutum, ut tenent Jacob. de Aret. quem ſeq. Joan. And. in *addition. ad* Specul. *de ſucceſſ. ab inteſta. ad fin.* Alberic. Alexand. Jaſon. in *l. generaliter.* §. *cum autem*, *C. de inſtit. & ſubſtit. ſub condit. fact.* Angel. in *diſput. incip. nobilis quidam genere. col.* 2. *&* 3. Petr. Anchar. in *repet. cap. canonum ſtatuta. quæſt.* 14. *col.* 37. ubi dicit ſe bis ita conſuluiſſe, ut patet in *ſuo conſilio* 225. *prima facie* Joan. de Imol. in *l. ex facto*, §. *ſi quis rogatus*, *ff. ad Senatuſconſ. Trebel.* ubi atteſtatur hanc eſſe communem ſententiam, latè Alexand. *conſilio* 2. *viſis codicillis*, *lib.* 1. quod eſt repetitum in *conſilio* 87. *lib.* 2. *conſilio* 92. *viſo themate in fin. lib.* 4. *conſilio* 5. *attentis narratis*, *lib.* 7. Cardin. Alexand. poſt Anthon. de But. *in cap. per venerabilem*, §. *quod autem num.* 102. *col.* 89. *& ſequ. qui filii ſint legitimi.* ubi etiam *col.* 94. *num.* 104. dicit aliud eſſe in ſubſtitutione facta ſub conditione, ſi deceſſerit ſine filiis legitimè natis, & benè: ſive in contractu aut ſententia arbitri: ut decidit Angel. *conſilio* 71. *arbiter.* quòd ſententia arbitri de ſolvendo penſionem annuam alicui & filiis ſuis legitimis & naturalibus, intelligitur etiam de legitimatis per Comitem Palatinum: ſive de lege, ſtatuto aut conſuetudine.

* An legitimatus habeat beneficium ſtatuti excludentis filias? dic quod non, ut infra eodem num. 42.

45. Hinc in fortioribus terminis tenet Bald. in *l. eam quam*, *collat.* 6. *verſicul. item fuit quæſitum*, *l. cum acutiſſimi*, *collat.* 1. *verſicul. quæro nunquid*, *C. de fideicommiſſ.* quòd * ſtante ſtatuto ut extantibus maſculis naturalibus & legitimis fœminæ non ſuccedant: excluduntur etiam per legitimatum: nec dicitur tale ſtatutum extendi ad legitimatos, ſed potius ipſa legitimatio ab habente poteſtatem facta, extendi ad ſtatutum, quod ab ea recipit interpretationem paſſivam. Idem vult Paul. in *l. ſed ſi hac*, §. *patronum.* 1. & ibi Socin. not. 8. *collat.* 3. & Jaſon. *ff. de in jus vocando.* Paul. in *l. ſi ita quis*, §. *is cui*, *ff. de legatis ſecund. Et in rubric. C. de jur. aur. annulor. & in conſilio* 27. *dicendum eſt collat.* 1. *& fin. conſilio* 34. *ſupra* 1. *col.* 2. *&* 3. *conſilio* 102. *videndum eſt lib.* 2. Alexand. in *conſilio* 60. *viſa legitimatione*, *collat.* 2. *verſicul. iſtud*, idem *libro ſecundo.* Anthon. de Roſell. in *d. tract. lib.* 1. *de cauſa finali collat.* 1. *verſic. ſed hic quæro an ſtante ſtatuto.* Et in lib. 2. *de cauſa effect. collat.* 6. *verſic. ulterius quæro:* ubi ſe referendo ad dictum librum primum, expreſſè & determinatè tenet quod ſuccedat & præferatur in jure primogenituræ, quamvis nonnulli (ſed erroneè & forte ex auditu aut non perſpecto libro) advocent eum in oppoſitum. Franc. Aret. Phil. Cor. in *l. liberos*, *C. de collat.* Aretin. in *l. gallus*, §. *ſi ejus*, *ad fin. ff. de lib. & poſthumis. Socin. in repetit. l. cum avus*, *collat.* 27. *verſic. præterea ſtatutum*, *ff. de condit. & dem.* & in *conſil.* 63. *collat. antepenult. conſil.* 65. *ſuper propoſita. collat.* 3. *lib.* 3. *Jaſ. in l.* 2. §. *prætor ait. in fin. ff. de in jus vocand. l. cum filiofamilias collat. ult. ff. de legat.* 1. *l. generaliter*, §. *cum autem*, *collat. fin. C. de inſtit. & ſubſtit. l.* 1. *col.* 3. *verſicul. hoc eſt quod ſtante. C. de bon. poſſeſſ. contra tabul. & in dicta l. cum acutiſſimi*, ubi dicit ſe bis ita conſuluiſſe & judicatum fuiſſe: tamen inter ſua conſilia non reperi niſi unum conſilium ad hoc, videlicet *conſil.* 68. *lib.* 3. Phil Deci. *conſil.* 365. *col.* 2. *num.* 7. Et pleniſſimè Albert. Bru. in *tractatu. ſtatu. exclu. fœmin. art.* 12. *quæſt.* 4. Secus ſi ſtatutum loqueretur de filiis legitimè natis, & ſic requireret legitimum ſtatum tempore nativitatis ut notatur in *locis præall.* maximè per Alex. in *d. conſ.* 5. *lib.* 7. Igitur multo fortius plenè legitimatus per reſcriptum comprehenditur in conſuetudine noſtra: quæ ſimpliciter loquitur de filio primogenito, cui tantum confert certum limitatum jus præcipui in honorem primogenituræ nullomodo excludendo reliquos filios ſive maſculos ſive fœminas à ſucceſſione, nec eorum legitimam minuendo.

* Naturalis non poteſt jure communi legitimari per principem ſtantibus legitimè natis. Inductio deciſiva.

46. Contrarium tamen nedum mera æquitate, ſed etiam mero jure verius puto, quia quamvis legitimatio per ſubſequens matrimonium etiam extantibus aliis filiis legitimis ſit favorabilis tanquam à jure communi conceſſa & approbata, ut per ſcribentes in *d. cap. tanta & in d.* §. *naturalis*, * tamen legitimatio per reſcriptum ſaltem concurrentibus aliis filiis legitimis eſt odioſa & à jure reprobata & prohibita text. in §. *ſi quis ergo filios legitimos non habens*, cum ſeq. in *Auth. quibus modis natur. effi. ſui. & in* §. *liceat igitur. ibi, ſi legitimam non habeat ſobolem*, *& in* §. *ſequ. in Authent. quibus modis natur. effi. legitimi.* Et adhuc ſi non ſuperſint niſi ſoli filii naturales prohibentur legitimari per reſcriptum, ſi honeſtè poſſint legitimari per ſubſequens matrimonium, ut volunt *text. præfati.* Ita quòd unà cum legitimis non debent admitti naturales, niſi per oblationem curiæ à patre factam, vel per ſubſequens matrimoniū tantum ſint legitimati. §. *ſi vero plurimis, verſic. omnino. quibus mod. natur. effic. ſui.* Et ita quòd etiam vivente patre, ad ejus ſupplicationem legitimati, non poſſint ſuccedere extantibus legitimè natis, tenent Bart. in *Auth. Item ſi quis*, *C. de natur. liber.* Bald. in *Auth. præterea*, *C. eodem.* Alexand. *conſil.* 187. *videretur*, *col.* 2. *lib* 5. Jaſon. in *l. gallus*, §. *& quid ſit tantum*, *lect.* 2. *col.* 26. *ff. de lib. & poſthum.* & ad hoc ut poſſint concurrere cum legitimis requiritur quòd legitimatio contineat clauſulam derogatoriam & correctivam ad dicta jura. Et ſic talis legitimatio eſt valde exorbitans & odioſa, unde quàm ſtrictiſſimè fieri poteſt interpretari debet dummodo aliquid operetur per notata in *l.* 4. *fin.* §. *toties. ff. de dam. infect. in l. fin.*, §. *in computat. C. de jure deliberandi.* Cum autem ſatis operetur ſi concurrant cum legitimis, abſque eo quòd eis præferantur: ſed obtinendo tantum quantum legitimorum minus habens: ita debet intelligi & accipi ut plus capere non poſſint: quum enim per jus commune in totum hoc caſu repellantur, & cōtra ejus ſpecialem diſpenſationem vel derogationem admittantur, ſatis eſt eos tantum conſequi quantum conſequuntur legitimati per oblationem curiæ, qui de jure communi ad ſucceſſionem inteſtati vocantur, & tamen prohibentur plus capere quàm unus legitimè natorum minus capiens, §. *& quoniam varia quib. mod. effi. ſui.* Et ita non per nudum text. *dict.* §. *& quoniam varia*; ſed per inductionem prædictam dicendum puto.

Et quod

Digitized by Google

Et quod diſpoſitio dicti §. *quoniam varia verſic. ita tamen,* loquens de legitimatis per oblationem curiæ, æquè habeat locum in legitimatis per reſcriptum, caſu quo poſſunt concurrere cum legitimis, tenet Angel. *expreſſe in d. §. quoniam varia. & ſentit in §. tribus in fin. eodem tit.* Ludo. Rom. in *l. neceſſariis. ff. de acquirend. hæred.* Anthon. de Roſell in *dicto tract. lib. 3. col. fin. Franc. Curt. ſenior conſil. 16. col. 3. conſil. 35. col. 4. conſil. 73. col. 16.* Jaſon. in *repetit. l. ſi is qui pro emptore, col. 54. ff. de uſucapio. in conſil. 68. col. & ſi lib. 3.* Guilhelmus Benedictus in *repetit. cap.* Raynutius in *verbo & uxorem nomine Adalaſiam num. 205.*

* Etiam plenè natalibus reſtituti per principem non debẽt præferri nec aliquid habere ultra filios legitimè natos.

47. Ex quibus concludo quod plenè legitimatus per reſcriptum nedum legitimatione collativa, ut loquitur Anthon. de Roſell. in *d. lib. 3. collat. fin.* ſed etiam pleniſſima & reſtitutoria * natalium, non poteſt in bonis & hæreditate parentis aliquod jus primogenituræ, vel aliam meliorem conditionem habere, ultra filios legitimè natos ſive jam nati fuerint tempore legitimationis, ſive poſtea ſupervenerint. Nec abſurdum eſt quod jus primogenituræ acquiſitum huic legitimato qui tunc ſolus erat, auferatur ei per ſupervenientiam maſculi, vel etiam ſolius fœminæ legitimæ. Tum quia ſatis favorabiliter & benignè ſecum agitur, quod legitimatio ſua nativitate legitimi non revocatur, ſed conſervatur, ut cum eo æqualiter admittatur, ut dicemus in *d.* §. 122. Tum quia multo abſurdius eſſet eum legitimè natis præferri. §. *tribus in fin. quibus modis nati eff. ſui.* Plus voluit Baldus in *cap. per tuas de majori. & obedientia,* quod * omnes, legitimati debent reverentiam legitimè natis; nec debent eis æquari, nec ſedere ad unam menſam: unde falſa eſt opinio dicendum ſtatutum vel conſuetudinem excludentem fœminas ſtantibus maſculis naturalibus & legitimis, verificari habere locum, etiam in filio legitimato per reſcriptum. * Nec obſtat quod hæc conſuetudo vel ſtatutum poteſt recipere interpretationem paſſivam à legitimatione, quod eſt fundamentum Baldi, quia fateor hoc eſſe verum, quando ex hoc nihil ſequeretur abſurdum, vel contra jus commune: ſecus quando abſurditas vel juris communis derogatio induceretur & multiplicaretur ut in caſu præſenti, quia primò derogatur juri communi per hujuſmodi legitimationem inquantum legitimatus admittitur cum legitimè natis quod erat à jure prohibitum: ſi autem eis adhuc preferretur jam ſecundò & gravius derogaretur juri communi, unde conſuetudo non debet extendi etiam paſſivè ad tam multiplicem juris communis correctionem: ſed potius reſtringi, ne tot ſpecialia, & juri repugnantia, in eadem perſona admittantur.

* Legitimati debẽt reverentiã legitimè natis.

* Modificatio de ſtatuto excludente fœminas.

* Quando paſſiva interpretatio locum habeat in ſtatutis.

48. Et ſuper hoc notabili puncto dum quæritur, quando * interpretationi paſſivæ locus ſit, diſtinctionem quandam in regiſtris & theoriis meis collegi: quæ omiſſo apparatu breviter induci poteſt ad reſolutionem concluſivam præſentis materiæ, ſic ad caſum ſubjectum applicando ut ſequitur: Aut ſtatutum vel conſuetudo loquens de filio vel filiis ſimpliciter, non eſt exorbitans, nec contra jus, ut dum diſponit quod inter filios & filias ſit æqualis ſucceſſio, & repræſentatio in linea directa: & tunc recipit extenſionem paſſivam à legitimatione, ut habeat locum in legitimato, dummodo ſit plenè, & ſic verè & non fictè & quo ad quædam tantum legitimatus, tunc enim non extenderetur paſſivè, niſi in his dũtaxat inquibus data eſt legitimatio, ſeu potius diſpenſatio. Aut eſt juris correctoria & exorbitans: & tunc aut extenſio paſſiva non inducit novam correctionem juris, & fit hæc extenſio, unde nullis extantibus filiis legitimè natis, legitimatus per reſcriptum, intelligitur contineri in hac conſuetudine, & habebit locum juris primogenituræ, ſub modificatione eorum quæ dicam infrà §. 122. *gloſſ.* 1. & infrà *eadem gloſſ. in fin. quæſt. ſequenti*, quod non eſt ſine effectu ut dicetur in *eadem gloſſ.* 3. Aut per extenſionem paſſivam inducitur nova juris correctio: & tunc ne multiplicetur inconveniens, non debet fieri ut in caſu præſenti legitimatio conceſſa ſtantibus filiis legitimè natis, in hoc eo ipſo corrigit jus commune: ſi autem extenderetur ad prælationem & prærogativam datam ab iſta conſuetudine, adhuc amplius corrigeret, & eſſet ſecunda & multiplicata derogatio juris, quod eſt evitandum per jura vulgata. Et ſic concludere ſoleo, quod * de exorbitanti ad exorbitans, non fit paſſiva interpretatio, vel extenſio, quod ſingulariter nota ad materiam *l. omnes populi. ff. de juſtit. & jure. & l. prima, C. de ſumma Trinitate & cap. 1. de conſtit.* nondum enim legi nec audivi ab aliquo dictum aut ſcriptum, & quamvis dom. Jac. Zochus, *in cap. per venerabilem, qui fil. ſint leg.* poſt longam diſputationem, in ſua diſtinctione videatur idem ſentire, tamen non attingit quod brevi compendio ex hac conſideratione noſtra habetur expreſſum.

* De exorbitanti ad exorbitans non fit paſſiva interpretatio.

* Quidam legitimati de jure cõmuni, quidam de jure ſpeciali, quidam contra jus.

49. Ad hæc facit optimè quod conſuetudo vel ſtatutum loquens de filiis legitimis, * debet intelligi de legitimis de jure communi, ut ſunt nati ex viro & uxore, qui antonomaſticè ſunt legitimi: & etiam per ſubſequens matrimonium legitimati, qui verè & de diſpoſitione communi utriuſque juris, ſunt quod ad omnia legitimi: ſed non de legitimis de jure ſpeciali tantum: quales ſunt per reſcriptum principis legitimati: ſaltem concurrentibus aliis legitimè natis, tunc enim illi legitimati non tam ſunt de jure ſpeciali, quàm contra jus legitimati: deficientibus enim legitimè natis, tunc legitimati cenſentur legitimi de jure ſpeciali, ſive ex privilegio ſpecialiter conceſſo. Extantibus verò legitimè natis ſunt legitimi contra jus & prohibitionem juris. Unde de talibus non debent verba conſuetudinis vel ſtatuti intelligi: ſed benè intelliguntur de legitimatis per ſubſequens matrimonium, & ſic de jure communi. Et hæc eſt ratio Anthon. Butr. *d. cap. per venerabilem, char. pri.* ubi ita optimè decidit per hanc rationem: quæ indubitanter procedit quando illud ſtatutum vel conſuetudo eſt exorbitans à jure communi, ut in caſu noſtro. Et hoc modo capiendo veram mentem Anthon. Butrig. reducitur & concordat cum theoria & diſtinctione noſtra. Facit quod verba conſuetudinis, vel ſtatuti, debent intelligi in potiori ſignificato, videlicet in filio qui eſt verè naturalis & legitimus ex origine, & non ex accidenti, *l. fin. C. de his qui veni. ætatis impet.* Et ſecundum noſtrum uſum loquendi, qui eſt, quod appellatio filiorum intelligitur de natis ex viro & uxore, & non de legitimatis. Et ita in diſpoſitionibus teſtatorum decidit Cardin. Alexand. in *d. cap. per venerabilem. §. cum autem, col.* 90. Et hæ duæ fuerunt rationes Pauli Caſtrenſis, qui ſibi contrarius ſed melius examinans tenet hanc partem in *d. l. fin. & in l. cum acutiſſimi. C. de fideicommiſſ. & in l. ex facto. §. ſi quis rogatus. ff. ad ſenatuſconſult. Trebell. & in conſil.* 180. *ſuper eodem, collat. fin. lib. 1. conſil. 252. quæſtio iſta, lib. 2. conſilio 343. circa primum, collat. fin. lib* 2. Tamen rationes ſuæ per ſe non ſufficerent quia *d. l. fin. de his qui veniam ætatis impetrant*, loquitur in eo qui etiam ſecundum ſtatum de præſenti, non eſt verè, ſed fictè tantum, & quoad quædam, legitimæ ætatis, ſed iſte legitimatus quod ad ſtatum de præſenti, eſt verè & non fictè legitimus. Et nota quod iſtud de communi uſu loquendi deberet ita plenè & clarè probari, ut appareret etiam ſtatuentes veriſimiliter in hoc facere vim & differentiam. Sed quæ adduxi ſatis ſuperque ſufficere videntur, etiam citra allegationem & probationem communis uſus loquendi.

50. Eandem partem, quod hujuſmodi ſtatutum vel conſuetudo non habet locum in legitimato per reſcriptum, tenet Baldus in *conſil. 214. quidam habet lib. 2.* Angel. *conſ. 76. poſito pro conſtanti. collat. 2. verſic. venio ad tertium.* Bened. Plumbi, in *diſputatio. incipi.* Statuto Piſano. in 4. *dubio.* Anthon. Butrig. in *cap. tanta. &*

*in cap. per venerabilem char. pen. qui filii ſint legit.* & ibi Cardin. Alexand. §. *quod autem char.* 27. Imol. Rapha. Curt. in *l. ſi ita quis* §. *ultim. ff. de legat.* 2. Raph. Fulg. in *l. fin. ff. de juſti. & jur. & conſ.* 62. *ſtante ſtatuto.* Ludov. Roman. in *l. neceſſariis. ff. de acquirenda hæred. & in l. ſi is qui pro emptore col.* 10. *ff. de uſucap.* Alexand. in *conſ.* 60. *viſa legitimatione col.* 3. *lib.* 2. *in l. gallus.* §. *ſi ejus in fin. de lib. & poſthum.* & Socin. *eadem l.* §. *& quid ſi tantum col. penult. conſ.* 246. *eleganter col. penult. lib.* 2. quod reperitur inter conſilia Franc. Cur. ſenioris *conſ.* 18. & idem Curtius pleniſſimè & accuratiſſimè in *conſ.* 13. 16. 35. & 74. Vincen. Para. *inter conſilia.* Curt. *conſ.* 17. Georg. Nata in *cap. quamvis col.* 44. *verſicul. Secundo quæro, de pactis in* 6 Jaſon latiſſimè in *repetit. d. l. ſi is qui pro emptore col.* 62. *cum tribus col. ſequent. ubi melius & preſſius examinat & præcedentes ſuas lectiones conſiliaque contraria* expreſsè retractat. Phil. Decius in *l. liberos, in fin. C. de collat. l.* 1. *col.* 4. *verſic. tertio, intelligitur. C. de bonor. poſſeſſ. contra tab. & conſil.* 52. *per totum, conſil.* 155. *col.* 3. *conſil.* 275. *col. penult. & ſeq. cum addi. ad illud conſilium*, ubi dicit hanc eſſe communem ſententiam. Guill. Benedic. in *repetit. cap.* Raynutius, in *verb. & uxorem nomine* Adelaſiam. *num.* 206. *dom.* Andr. Tiraq. in *repetit. l. ſi unquam in ver. ſuſceperit liberos num.* 81. ubi dicit tenentes hanc ſententiam numero & ratione vincere. Et verum eſt ut ſatis liquet per prædicta, quicquid quantumvis abundè & accuratè ſcripſerit Alber. Brut. in *d. tract. ſtatu. exclud. fœmi.* Et quamvis Georg. Nata, in *eodem tract. part.* 3. *quæſt.* 2. & Joan. Campez in *eodem tract. quæſt.* 39. nihil affirmare auſi fuerint. Et ſic eſt expedita hæc quæſtio. In qua ſi prolixior fui, ſcio tamen me nonnulla reſecaſſe, eo quod ad reſolutionem non videbantur neceſſaria: tametſi non eſſent inutilia: niſi fortè utiliorem aliarum quæſtionum reſolutionem prolixitate ſui impedirent.

* An legimato per reſcriptum ſi ſolus ſit competat jus primogenituræ.

51. Nono ſubſequenter quæro, quid ſi legitimatus * per reſcriptum eſt ſolus, an habeat iſtud jus primogenituræ? Id enim etiam in unico filio eſt efficax, ut infrà eod. gloſſ. 3. Et videretur quod non, primò propter communem ſententiam tenentium hujuſmodi ſtatuta loquentia de filiis ſimpliciter, vel de legitimis filiis debere intelligi in potiori ſignificato de legitimis origine & non ex accidenti, pro quo optimè omnium facit textus in *l. filium. ff. de his qui ſunt ſui vel alieni juris*, ubi Juriſconſultus definit filium, eum qui ex viro & uxore ejus naſcitur. Sed conſtat iſtum non fuiſſe natum ex viro & uxore: imò parentes ſui nunquam fuerunt invicem vir & uxor, definitio autem maximè legis dat propriam ſignificationem & acceptionem verbi. Baldus in *l. maximum vitium, collat.* 2. *C. de lib. præt. vel exhæredatis.* Et ſic huic legitimato non convenit, nec nomen nec appellatio filii. Tum per id quod quidam volunt augmentum legitimæ de quo in *Authentica. noviſſima. C. de inoffic. teſtam.* non habere locum in filiis arrogatis, nec in naturalibus legitimatis, ut refert Albert. Brun. in *d. tract. art.* 12. *quæſt.* 4. Sed iſtud jus primogenituræ de quo agitur, nihil aliud eſt quàm quoddam augmentum legitimæ filii primogeniti, ut infrà *eodem gloſſ.* 4. Quibus non obſtantibus dicendum quod habet verum & ſolidum jus primogenituræ. Ratio patet per theoriam meam præcedenti quæſtioni inſertam: quia ex quo non ſunt alii legitimè nati: iſte eſt legitimus de jure communi, vel melius de jure ſpeciali à jure communi approbato, cui nulla opponitur prohibitio juris communis. Et ſic quum hæc legitimatio non ſit exorbitans, nec derogatoria juris communis, extenditur ad conſuetudinem noſtram, quæ ab ea accipit interpretationem paſſivam.

52. Amplio nedum in plenè natalibus reſtituto per legitimationem reſtitutoriam: ſed etiam in habilitato, vel diſpenſato ad ſucceſſionem per legitimationem modificatam: quæ eſt in uſu communi & ſtylo ordinario ſeu protocollo (ut vocant) cancellariæ regiæ, quamvis enim talis abſolutè loquendo, non ſit verè, ſed fictè tantum legitimus: tamen quod ad eum qui eſt legitimatus, habetur pro vere legitimo. Et conſuetudo noſtra in illo verificatur hoc caſu. Tum in iſto caſu conſuetudo iſta non ita videtur exorbitans, ex quo deficientibus aliis filiis nullam inter eos inducit inæqualitatem. Tum hoc caſu ceſſant omnia inconvenientia, de quibus in quæſtione præcedenti, unde patet falſam eſſe opinionem, quod * augmentum legitimæ factum per jura Authenticorum, non habeat locum in legitimatis: quia imò habet locum: & eis debetur jure naturæ, ex quo in eis concurrunt utraque jura & naturæ, & legis civilis, *l. fin.* § *ante omnia. C. de adopt.* quia augmentum legitimæ non eſt exorbitans, ſed favorabile. Non obſtat *d. l. filium*, quia ibi non ponitur definitio, ſed quædam deſcriptio à præſumptione ſumpta.

* Augmentum legitimæ habet locum etiã in filiis legitimatis.

53. Hic autem ſupponitur de veritate filiationis conſtare. Adverte tamen ad hanc ampliationem ad modificatè legitimatum: ut ponderes illa verba *quo ad ea*, ſive *quatenus*, quia communiter apponitur illa clauſula, dummodo de eorundem ſcilicet parentum vel aliorum ad quorum ſucceſſionem habilitatur, voluntate proceſſerit: & ſic nõn ſit legitimus nec ſuus hæres patri vel matri niſi voluerint. Unde nedum inter vivos, ſed etiam ultima voluntate, poſſent eum excludere à bonis ſuis & ſucceſſione, & etiam ſi ſemel conſenſiſſent conſenſum revocare ſive in toto, ſive in parte. * Et per conſequens poterunt in teſtamento vel codicillis de jure primogenituræ diſponere tam tacitè quam expreſsè: tam directo, quàm per indirectum legando res illi juri ſubjectas, vel hæreditatem legatis exhauriendo; quod non poſſent facere reſpectu legitimè nati, ut infrà *eodem gloſſ.* 3. *quæſt.* 3. Et ſic jus primogenituræ in taliter legitimato eſt multum debile, & carens omni virtute & effectu, niſi fingantur alii caſus ab extrinſeco: puta ſi ſtatuto vel pacto majorum eſſet cautum quod ſemel deputatum juri primogenituræ non poſſet alienari, ſed reſervaretur futuris primogenitis, vel ſi per ſtatutum portio juris primogenituræ eſſet immunis ab omni onere & peræquatione, aut ſimile, alioquin in terminis noſtræ & ſimilis conſuetudinis, fruſtratorium eſt inquirere de jure primogenituræ legitimati per reſcriptum ſecundum formam cancellariæ Franciæ, etiam deficientibus aliis liberis. In omnibus enim quæ concernunt futuram alicujus ſucceſſionem, conſenſus & voluntas ejuſdem mutabilis eſt & ambulatoria uſque ad mortem *per l. fin. C. de pact. l.* 4. *ff. de adimend. legat. & plenè deducam infra* §. 122. in reliquo materiæ legitimationum, celeriter hic tranſeo quia plenè traditur in d. §. 122.

* In omnibus concernentibus futuram ſucceſſionem voluntas eſt ambulatoria.

54. Decimo ſubjunctim quæro, concluſimus ſuprà in quæſt. 8. indiſtinctè ſtantibus filiis legitimè natis, ſupple & venientibus ad ſucceſſionem, nullum jus primogenituræ competere legitimato per reſcriptum. Quid ſi ſuperſit maſculus legitimè natus, ſed * poſt legitimationem naturalis natus, an iſte habet jus primogenituræ? Et videtur quòd non: quia non eſt primogenitus nec nativitate, nec legitimitate, quippe qui in utroque præcedatur à legitimato, cum ergo in eo non verificentur verba conſuetudinis, non videtur vocatus, nec poſſe prætendere hoc jus, quamvis enim non competat legitimato, hoc nihil eſt, ex quo non apparet competere huic ſecundogenito, & ſic remanebit ſucceſſio in terminis & diſpoſitione juris communis: ut æqualiter dividatur. Tum in dubio venit judicandum pro iſta æqualitate, per quam revertimur ad jus commune. Contrarium puto: iſte enim genitus poſt dictam legitimationem, eſt verè primogenitus reſpectu dicti legitimati: patet, quia ille legitimatus nunquam fuit legitimè natus, nec de jure communi pro tali habitus. Et ſic * ipſe ſecundogenitus ſolus eſt primus legitimè natus, cum nullum talem habeat an-

* Legitimatus per reſcriptum utrum in jure primogenituræ legitimis poſtea natis præferatur.

* Legitimè natus habere jus primogenituræ licet ſuperſit alius prior natu & legitimatione.

Digitized by Google

te ſe : ergo eſt verus primogenitus ſecundum verba & mentem hujus conſuetudinis , quæ loquitur & intelligitur ſolum de primo legitimè nato , vel qui de jure communi habetur pro primo legitimè nato, ut eſt legitimatus per ſubſequens matrimonium indiſtinctè , vel qui de jure ſpeciali,& permiſſione juris communis,pro tali habetur ut legitimatus non extantibus legitimè natis. Nec obſtat quod legitimatus ſit prior in nativitate & legitimitate, quia non eſt prior in legitimitate * originaria , & naturali , imò nec legitimitate ſuperinducta de jure communi , vel de jure ſpeciali abſque derogatione juris communis : quarum legitimitatum una eſt requiſita ad mentem & effectum hujus conſuetudinis. Sed eſt legitimus ſive verè ſive fictè , legitimitate quadam extraordinaria, & odioſa contra juris expreſſam prohibitionem , ex diſpenſatione vel derogatione legum ſuperintroducta : quæ non ſufficit ad aſſequendum beneficium hujus conſuetudinis , nec ad legitimandum vel juſtificandum qualitatem primogenituræ ab ea requiſitam , & intentam : non autem adduxi illam rationem quod legitimatus per reſcriptum , eſſet inhabilis ad jus primogenituræ , & ſic minimè computandus in numero ſuitatum ad hoc : quia falſum eſt eum eſſe inhabilem quum ſit ſucceſſibilis : non igitur excluditur à jure primogenituræ propter inhabilitatem ſed ne nimium præjudicetur legitimè natis , & quod eorum favore prohibeatur plus capere , quam unus eorum minus habens : multumque favorabiliter ſecum agatur : ſi ſit eis , vel uni eorum æqualis. Et hæc deciſio procedit nedum in legitimato modificatè , ſed etiam in plenè reſtituto natalibus.

* Quadruplex legitimitas.

55. Undecimo quæro ſi ſunt duo filii legitimè nati , unus natus * ante feuda acquiſita à patre , alter natus poſt : Utri competat jus primogenituræ in illis feudis? quia hæc quæſtio modicam vel nullam habet dubitationem , & copiosè diſputata & optimè reſoluta eſt per dom. Joann. Cir. in *d. tract. lib.* 1. *quæſt.* 12. ſolum concludam cum eo poſt Salv. & Joan. Fab. in *l. imperialis. C. de nuptiis* , indiſtinctè jus primogenituræ ad primonatum pertinere , ſive feuda ſint antiqua , ſive noviter quæſita , ſive inter privatos , ſive inter principes etiam de regno : quia * natus ante regnum patri acquiſitum nihilominus dicitur primogenitus filius regis & præfertur natis poſt adeptam dignitatem regiam. Et ultra allegata per Ciri. ibi quæ nolo tranſcribere, adde quod idem tenent Franc. Naza. de Ripa in *cap. inter cæteras , col.* 3. *num.* 15. *de reſcript.* Guillielm. Benedic. in *repetit. cap.* Raynutius in *verb. in eodem teſtamento relinquens* 1. *num.* 201. *verſicul. alii dicunt.* Et reddunt rationem , quia ſufficit quod ſit & dicatur primogenitus vaſalli , Baronis , vel Regis , tempore mortis , vel ſucceſſionis delatæ , quoniam quando qualitas adjicitur verbo à quo diſpoſitio ſumit effectum , ſufficit talem qualitatem adeſſe tempore quo illa diſpoſitio ſortitur effectum,per Bart. in *l. ex facto ff. de vulg. & pupill. ſubſt.* Verùm quia jus primogenituræ ſortitur aliquem effectum , & radicatur etiam vivente patre , melior eſt ratio , quia ſtatim quod pater acquirit etiam de novo , feudum , ducatum, vel regnum, ſtatim filius antiquior, quem tunc habet , & qui eſt ſuus primogenitus, incipit eſſe primogenitus vaſalli, ducis vel regis , & ſic ſtatim in eo primitus & ante alios radicatur , ſive jam radicatum jus primogenituræ qualificatur & informatur à ſuperveniente patris dignitate. Et hanc rationem ſolitus ſum opponere nimium * ſcrupuloſis, nec valentibus ſequeſtrare intellectum à phantaſia , nec diſcernere abſtractum à concreto , non enim ipſa dignitas vel alia qualitas perſonæ , ſed perſona ipſa generat. Et ſic * ad eſſe primogeniti non concurrit aliud , quàm prioritas genituræ, ſeu nativitatis legitimæ : idipſum ergo ſolum attenditur , dum quæritur quæ ſit perſona primogeniti : dum autem quæritur quod ſit objectum primogenituræ , & in quibus bonis vel rebus effectum ſuum operetur , attenditur tempus quo debet ſortiri effectum,puta mortis patris & delatæ ſucceſſionis.

* Natus ante feudũ acquiſitũ à patre utrũ præferatur jure primogenituræ in feudo aliis poſt feudũ acquiſitũ natis.

* Natus ante regnũ à patre adeptum propriè filius regis dicitur.

* In craſſos & ſcrupuloſos.

* Ad primogenituræ eſſentiã quid requiratur.

56. Quid enim ſi rex de novo aliquem militem inveſtivit de baronia vel comitatu pro ſe & filiis ſuis naturalibus & legitimis , ita ut primogenitus præferatur : numquid in hac inveſtitura comprehenditur primogenitus inveſtiti dudum legitimè natus ? Et proculdubio dicendum eſt quod ſic , ut merito rejicienda ſit opinio Bartol. Bald. & ſeq. in *d. l. Imperialis.* Philipp. Decius in *d. cap. inter cæteras. collat.* 1. Franc. Curt. in *notab.* 50. Vidi pulchram Boni. de Curtil. deciſionem in *tract. nobilita. part.* 3. *ad fin.* Udal Zaſ. in *epitom. feud. part.* 8. & ſequacium , qui tenuerunt illum excludi : & immediatè poſt adeptam dignitatem genitum præferri. Nec etiam admittenda eſt diſtinctio inter feudum vel regnum avitum vel noviter acquiſitum , quam tradunt Petr. Cyn. in *d. l. imperialis* , quamvis eos ſequantur Anthon. Cor. in *tract. de excell. & pot. regia. quæſt.* 26. Jacobi in *tract. feud. ver.* 1. *col.* 4. *ver. ſed ſi juxta* , & Coſmas Guymier in *gloſſ. prag. in proœ. ſuper ver. primogenito. col.* 4.

Adverte * tamen quod ſecus eſt in nobilitate non originaria , ſed dativa : primogenitus enim pagani , natus ante quàm pater per principem ſimpliciter nobilitaretur,non efficitur nobilis, niſi ſibi etiã dativa nobilitas conferatur expreſsè per principem. Ratio , quia illa vulgaris & nativa nobilitas , nunquam adeſſe poteſt , niſi perfectè adfuit tempore nativitatis, ut diximus ſuprà in *proœ. gloſſ.* 7. *in ver. Nobles.*

* Natus ante nobilitationem patris non eſt nobilis.

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Primogenitus jure ſuo ſaiſitur à conſuetudine.*
   *Verbum* capio *eſt directum.*
2. *Ejus eſt* electio *ad quem verba executiva diriguntur.*
   *An in beneficiis ſit electio beneficiati.*

## GLOSS. II. IN VERBO.

ID eſt capit. 1. Nota primò quod primogenitus non tenetur petere à fratribus cohæredibus traditionem vel reſtitutionem hujus primogenituræ : nec habet accipere de manu eorum, ſed per ſe ipſum manu propria , adeo quòd mortuo patre ſtatim ipſo jure eſt ſaiſitus ſive verus poſſeſſor , & conſequenter dominus hujus præcipui. Probatur primò per hunc textum , verbum * enim *capio* in omnibus ſuis modis & temporibus eſt merè directum , & ſignificat per ſe immediatè accipere , & non per alium , & in teſtamentis facit ſubſtitutionem directam & non obliquam , quia ſimpliciter poſitum ut hic , excludit miniſterium alterius , imò includit diſpoſitionem , & executionem diſpoſitionis , & ſic eſt directum , per doctrinam Baldi in *leg. fin. col. penult. C. de ſacroſanct. eccleſ.* per Bartol. & alios in *l. centurio ff. de vulg. & pupill. ſubſtit.* Probatur ſecundò , quia iſtud præcipuum acquiritur & competit jure hæreditario & ſucceſſivo. Patet per ſeriem & contextum §. 15. *& 16. infrà eodem & dicemus in gloſſ. ſequenti.* unde eodem jure regulatur , quo ipſa ſucceſſio , & quota hæreditaria, in qua hæres ipſo jure à

* Verbum *capio* eſt directum.



Digitized by Google

morte defuncti, eſt ſaiſitus infrà §. 132.

* Horto deficiente, quid (præcipui jure) ejus loco primogenitus capere poſſit.

2. Nota ſecundo, quòd deficiente horto circa manſionem principalem, primogenitus habet electionem, an loco horti capiat jugerum terræ: an verò volatum caponis, & ita tenet Joan. Ciri. in *tract. primo genituræ l.* 2. *quæſt.* 4. *art.* 1. *gloſſ. penult.* & probatur in hoc textu cujus verba ad primogenitum diriguntur, & ſic ejus eſt electio, quia ubi in alternativis verba executiva diriguntur ad aliquem, ejus eſt electio, ſive in contractibus, ſive in ultimis voluntatibus. *l. planè §. penult.* & ibi Bald. & alii. *ff. de legat.* 1. *ſi ſic ſtipulatus fuero, per textum ff. de verbo. obligat. gloſſ. ſing.* & ibi Bartol. Bald. Paul. in *Lucio. ff. de lega.* 2. Probatur etiam per tres §§. ſeq. in quibus ſemper datur electio primogenito in ſimili, videlicet circa res ſubjectas huic juri. facit quod decidit Bald. *in l. qui duos, in fin. ff. de legat.* 1. in beneficiis, gratiis & privilegiis, etiamſi verba ad neutrum dirigantur eſſe electionem beneficiati, per textum in *l.* 2. *C. de caſtrenſi omnium Palatinor. juncta gloſſ. ibi. lib.* 12. *ſeq.* Angel. Aretin. Jaſon. in §. *huic autem. Inſtitut. de action.* quod procedit ſecundum Imol. & Lancelo. Deci. *in d. l. qui duos in fin.* quando gratia motu proprio conceſſa eſt, ut eſt textus in *cap. ſi pluribus de præbend. in* 6. Sed hujuſmodi prærogativa eſt beneficium conſuetudinis non ad poſtulationem, ſed motu legis introductum *ut in gloſſ.* Sed *vera* ratio eſt quia hæc alternatim dantur primogenito non ſolum cauſa commodi, ſed etiam cauſa honoris: quo honore & parte commodi fraudaretur ſi non eſſet ſua electio, ut eſſe debet, & ita obſervatur.

## SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Jus primogenituræ eſt jus formatum.*
2. Q. 1. *Definitio juris primogenituræ.*
   *An jus primogenituræ ſit dignitas?*
3. *Quomodo accipiendum primogenitum debere ſedere à dextris patris.*
4. Q. 2. *Utrum filio, vivente patre, proprium ſit jus primogenituræ.*
   *Spes ſucceſſionis dupliciter accipitur.*
5. *Jus primogenituræ etiam ad filium vivo patre vel avo tranſmittitur.*
6. *In linea directa ſpes cum ſua qualitate tranſmittitur.*
   *Primogenitus vivo patre nullomodo poteſt diſponere de hoc jure præcipui.*
   *Quod ſi citra conſenſum patris attentaverit, meretur ejus ſucceſſione privari.*
7. *Q.* 3. *Utrum pater poſſit derogare juri primogenituræ?*
   *Jus primogenituræ non eſt beneficium patris, ſed legis.*
8. *Etiam ſupremus Rex non poteſt privare filium ſuum jure primogenituræ in regno.*
   *Regnum Franciæ non jure hæreditario, ſed jure ſanguinis defertur.*
   *Non poteſt* Rex *Franciæ teſtari de regno etiam in favorem primogeniti.*
9. *An rex deficientibus agnatis & ſanguine regio poſſit de regno diſponere?*
10. *Filius non amittit jus primogenituræ propter inobedientiam, vel non impletum patris teſtamentum.*
11. Taxatio *legitimæ eſt de jure poſitivo.*
    *Pœna Auth.* hoc amplius. C. de fideicommiſſ. *non habet locum in his quæ beneficio legis, vel conſuetudinis percipiuntur.*
12. *Filius propter ingratitudinem privatur jure primogenituræ.*
    *Sic & perduellis cum ſua poſteritate, ſpe regni & coronæ privatur.*
13. *Quid ſit feudum regi jure* Francorum?
14. *Jus primogenituræ reſpectu majoris portionis bonorum, eſt hæreditarium.*
15. *An* querela inofficioſæ donationis *habeat locum ad conſervationem juris primogenituræ?*
16. R*eſpondeo quod non. Et quòd jus præcipui non eſt propriè legitima, ſed velut prælegatum.*
17. *Quando donatio patris præſumatur conſilio in fraudem primogeniti.*
18. *An filius habeat revocatoriam in rebus venditis per patrem?*
19. *Confeſſioni patris non ſtatur in præjudicium legitimæ.*
20. *Filio datur revocatoria contra eum qui participata fraude acquiſivit à patre titulo oneroſo.*
21. *Nota differentiam inter querelam & revocatoriam.*
22. *Hæres non tenetur de geſto in ipſius fraudem à defuncto.*
23. *Pater poteſt feudalia permutare, vendere, aut in cenſualia conſenſu domini convertere, ut filii ſint æquales.*
24. *Pater nullomodo poteſt in teſtamento præjudicare juri primogenituræ.*
25. *Ampliatur etiam per viam pœnæ vel conditionis.*
    T*eſtator nullum onus vel gravamen imponere poteſt in quatuor partibus hærediorum, nec in portione juris primogenituræ.*
    A*mpliatur etiam per donationem cauſa mortis.*

Digitized by Google

26. Q. 4. *Nova reſolutio. An primogenitus de hoc jure diſponere poſſit.*
27. *Quid de ſimplici renunciatione?*
28. *Cui competit, vel à quo ſperatur jus primogenituræ in re certa, ex pacto vel ſubſtitutione, poteſt de eo diſponere.*
29. Q. 5. *Utrum huic juri præſcribi poſſit.*
30. Q. 6. *Utrum jus primogenituræ ſit favorabile vel odioſum.*
*Jus præcipui latè debet interpretari quantum ad vim comprehenſivam, ſed non quantum ad vim extenſivam.*

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Pour ſon droict d'Aiſneſſe.*

ID eſt pro ſuo jure primogenituræ.

1. Ex hoc textu nota quòd jus primogenituræ eſt jus * formatum competens primogenito: & illi ſoli proprium; hoc enim pronomen, ſuum, denotat dominium ſeu proprietatem, textus in *l. quintus. §. argento. §. cui legatum. ff. de auro & argen. legat. in l. ſolum. in fin. ff. de rei vendicat.* Probatur etiam *Geneſ. 25. cap. ibi primogenita tua, & cap. 42. ad fin. ibi, primogenitus juxta primogenita ſua.* & clarius *Deut. 21. cap. ibi, & huic debentur primogenita,* vide tamen infrà *eadem gloſſ. num. 4. quæſt. 2.*

* Formata jura quæ.

2. Quæro primò. Quid * eſt jus primogenituræ? Eſt jus prioris ætatis honorificum & utile, competens filio, quia primus eſt in ordine naſcendi: ita definit Joann. Ciri. poſt Luc. de Penn. in *lib. 1. quæſt. de jure primogenituræ, & declaratur ut ibi per eum ad quem remitto.* * De origine, palam eſt jus iſtud ortum habuiſſe à jure gentium antiquiſſimo, & primitivo, imò à conſuetudine & jure Patriarcharum. *Geneſ. 25. 27. 43.* confirmatum eſſe à jure divino *Deuter. 21. cap.* & à jure canonico & conſuetudinario. Effectus autem hujus juris conſiſtit partim in honore & præcellentia, ante reliquos filios: unde nonnulli dicunt quòd * eſt dignitas, quod poſſet procedere extenſo & largo modo ſumpto dignitatis vocabulo non autem ſtrictè & propriè capiendo, niſi in primogenitis regum, & principum habentium dignitatem ad primogenitum transmiſſibilem. Tunc enim jus primogenituræ ad dignitatem, competens eſt dignitas; hinc dicit Baldus *in l. ex hoc jure. collat. 2. quæſt. 6.* quòd primogenitura in filio regis eſt prima dignitas poſt regem, jure inſeparabili ipſius ſanguinis proveniens. Et tales primogeniti in tantum radiis paternæ & futuræ dignitatis corruſcant, ut vel vivo patre, nomine dignitatis paternæ nominentur reges, duces, & comites, ut eſt textus & ibi gloſſa 1. in *fin. 24. quæſt. 1. in cap. Adrianus 1. & ibi gloſſ. 2. 63. diſtinct. & latè Anth.* Corſe. in *tract. de excell. & pot. reg. quæſt. 25.* non tamen ſic propriè vocantur, ſed impropriè ſecundum Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. col. 1. verſicul. dubitatur etiam,* quod eſt verum *per ea quæ diximus ſuprà §. 2. gloſſ. 1.* Conſiſtit etiam iſtud jus partim in utilitate: quæ ſecundum varias locorum, & regionum conſuetudines, & leges varia eſt. Et ſecundum noſtram conſuetudinem eſt illa tantum quæ deſcribitur in hoc §. & duobus ſequentibus. Quare pro ratione noſtri inſtituti hæc ſolum venit examinanda; de excellentia igitur juris primogenituræ & variis aliis ejus commodis prærogativis & utilitatibus remitto ad dom. Joann. Ciri. in *diſtinct. tract. lib. 2. quæſt. 1. 2. & 3.* Et qui fuſiorem ſuper hoc ſermonem deſideraverit, legat ſi vacet *Ioann. de Terr. rubr. contra Rebel. ſuo reg.* Ea enim ſolum perſequi intendo quæ ad rationem inſtituti conducent, ut ſæpe teſtatus ſum.

* Definitio primogenituræ.

* Origo.

* An primogenitura ſit dignitas.

3. Unum tamen omittere non poſſum, in quo omnes qui ſcripſerunt hactenus, imperfectè locuti videntur, dum dicunt filium primogenitum debere ſedere ad * dexteram patris, quod ſimpliciter (prout tradunt) acceptum eſt falſum; quia pater ſederet à ſiniſtris filii, & ſic tanquam inferior filio. * Qui enim ſedet vel incedit dexter, ſedere vel incedere dicitur altiori & digniori loco, videlicet ſupra alios quos habet ad ſiniſtram ſuam; & ſic infrà ſe: ut patet per experientiam; & notat Baldus in *l. decernimus in 2. not. C. de ſacroſ. eccl. gloſſ. in fin. c. quàm periculoſum 7. quæſt. 1.* Felin. in *rub. de majoritate & obedientia, col. 4.* facit illud Canticorum 8. *leva ejus ſub capite meo, & dextera ejus amplexabitur me.* Ubi manifeſtè patet dexteram eſſe longè digniorem, & præſtantiorem ſiniſtra: ex quo applicatur ad excellentius & charius officium. Verum eſt quod Cyrus monarcha ille maximus ſolebat (ut teſtatur Xenophon) convivas honoris gratiâ à latere * ſiniſtro juxta ſe ponere hoc ſchemate fideliores charioreſque illos declarans qui in parte cordis ſui (quæ leva eſt) diſcumberent. Sed fuerit temporaria & particularis illius opinio. A nobis ſtat omnium gentium etiam perpetua ſententia, imò etiam Sanctorum, Prophetarum, & Regum, Evangelii & ſacri Symboli. *Pſal. 110. Matt. 25. Marc. in fin.* Igitur abſurdiſſimum foret patrem ſedere à ſiniſtris filii. Itaque illud dictum debet intelligi de patre principe, qui ſedet in culmine vel throno majeſtatis ſuæ elevato ſupra aliorum ſedes, quæ circumſtant à lateribus, inter quas dignior & honorabilior eſt illa ſedes quæ eſt propinquior, & à latere dextro principis, ut declarat Petrus Bellug. in *Specul. princip. in rub. de forma & ordin. ſeden.* & ibi ſedere debet primogenitus regis, à dextris patris, inferius tamen à patre.

* Quomodo intelligendum primogenitum debere ſedere à dextris patris.
* Altior eſt locus dexter.

* Idem mos apud Turcas hodie, apud quos honoratior locus ſiniſtra, ut Baſbequius refert in Epiſtolis.

4. Quæro ſecundò utrùm iſtud jus actualiter competat, & ſit proprium ipſi primogenito, etiam vivente patre? Reſpondeo ſic, quantum ad ipſum jus in ſe: ſed non quantum ad omnem ejus effectum, quia effectus utilis videlicet præcipuum in hæreditate paterna, de quo in noſtra conſuetudine non competit filio vivente patre, nec re, nec ſpe. * Quandiu enim pater vivit, nullum jus habet filius in bonis patris, nec ei debetur ejus ſucceſſio, imò nec legitima, ut notant Bartol. Paul. & omnes in *Authent. ſi qua mulier. C. de ſacroſanctis Eccleſ.* imò nec ei competit aliqua ſpes probabilis vel juſta. *l. 1. §. ſi impuberi. ff. de collat. bonor. l. poſt emancipationem. §. 1.* & ibi Bartol. *ff. de liberatione legat.* Bartol. Alexand. Jaſon. in *l. is poteſt. ff. de acquir. hæred.* Philipp. Decius & omnes in *l. fin. C. de pact.* Barthol. in *l. qui Romæ. §. duo fratres. ff. de verb. obligat.* Philip. Decius loquens de jure primogenituræ in *cap. Eccleſia S. Mariæ col. 25. de conſtit.* quod eſt verum prout ſpes accipitur pro aliquo jure formato, quod poteſt vendi, cedi, vel aliter diſponi. *ut in l. ſpem. C. de donatio. in l. 1. C. de pact. cum ſimilibus.* Sed * prout accipitur pro ſimplici expectatione, nullum jus in re, vel ad rem, in præſenti quod vendicari, peti, vel diſponi poſſit attribuente: dico filium habere ſpem probabilem & conſiderabilem à jure naturali, gentium, vel civili introductam & approbatam, in bonis & ſucceſſione futura patris viventis; maximè in legitima *l. ſcripto. ff. unde liberi l. cum ratio in princip. ff. de bon. damnator.* & latius dicemus infrà. *§. 122. in gloſſ. 1. in verſicul. Les enfans.* Sic in propoſito, quum iſtud præcipuum de quo hoc §. & ſeq. non ſit niſi velut legitima primogeniti: quandiu pater vivit, primogenitus nullum jus habet in eo, nec in re, nec ad rem: ſed ſolam ſpem ſimplicis expectationis, ſicut in reliqua ſucceſſione patris.

* Quæ ſpes competat filio in bonis patris viventis.

* Spes ſimplicis expectationis.



Digitized by Google

* Jus primogenituræ an & ad quos tranſmittatur.

5. Ex quibus infero primò quòd jus primogenituræ eſt * tranſmiſſibile ad filium primogeniti: imò etiam ad ejus filiam, ſi primogenitus moriatur ante patrem. Ratio, quia eſt jus formatum à filiatione diſtinctum, ut tradunt Bartol. Aret. Alexand. Jaſon in *l. is poteſt de acquir. hered.* unde moriente filio, & filiatione extincta non extinguitur: ſed tranſmittitur ad liberos, nedum maſculos, ſed etiam fœminas, ut tetigi infrà §. 35. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 5. *num.* 8. non autem ad extraneos. Adverte tamen ad duo. Primò, quòd propriè non eſt tranſmiſſio, quia filius præmoriens nunquam in eo jus habuit. Non ergo nepos ex eo venit jure tranſmiſſionis patre, ſed jure repræſentationis, & ſuo nomine & jure proprio. Et ſi repudiet hæreditatem patris, quamvis non ſolus repræſentet ſi habet fratres & ſorores concurrentes, ſed ſimul cum eis, faciunt enim partem ſi velint admitti, inter quos eodem modo ſubdividitur portio juris primogenituræ qui fuiſſet patris prædefuncti avo vel aviæ, atque ſi ſupervixiſſet & tranſmiſiſſet, ut plenius dicemus infrà §. 134. Et quod neptis repræſentet in jure primogenituræ etiam patruis ſuis filiis avi vel aviæ excluſis ſub hac conſuetudine, judicatum fuit in hoc Senatu per arreſtum ſolemne in purpura pronunciatum die viceſimatertia Maii, anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo in ſucceſſione Theobaldi de Vitri, Civis Pariſienſis prædivitis, qui plures filios reliquerat & neptem ex prædefuncto primogenito quæ repræſentavit patrem in ſolido jure primogenituræ. Adverte ſecundò quòd ſubtiliter perpendendo non probatur præciſè in hoc textu quòd jus primogenituræ in ſe, vivo patre ſit jus formatum competens filio prius nato: quamvis prima facie textus id innuere videatur: quia ſi benè conſideres, reperies quòd ſe refert ad caſum & tempus ſucceſſionis devolutæ poſt mortem patris. Patet per conjunctionem & ſeriem §§. ſequentium; tum per iſtummet textum in illo verbo *Prend*, quod eſt executivum de præſenti, & principale verbum & diſpoſitivum totius orationis: & ſic non poteſt adaptari ad tempus vitæ patris, ſed ſolum ad tempus poſt mortem patris, & ejus ſucceſſionem filiis delatam. Et per conſequens tota vis & diſpoſitio hujus §. debet intelligi & referri ſolum ad tempus poſt mortem patris, cui rectè congruit verbum principale; & non ad tempus vitæ cui non convenit per *vulg. gloſſ.* & doctores in *l. mancipia in ver. advocandum. C. de ſer. fugitivis.*

*Spes tranſmittitur.

6. Verumtamen etiam ſi non eſſet jus formatum vivente patre, nihilominus tranſmitteretur ad nepotes, quia in linea directa * ſpes ſimplicis expectationis futuræ ſucceſſionis tranſmittitur ad deſcendentes in ſtirpes. §. *cum filius Inſtit. de hæred. quæ ab inteſtat. defer.* Et ſic tranſmittitur cum omnibus ſuis modis, conditionibus & qualitatibus, videlicet una cum jure primogenituræ & ſpe hujus præcipui, utpote cum ſperetur jure hæreditario, & ſucceſſivo. Et ſic eſt portio ſucceſſionis, quæ ſperatur, & tranſmittitur, ergo pariter cum futuro jure ſuccedendi tranſmittitur, ut plenius deducam *infrà* §. 134. ubi etiam declarabo an & qualiter inter plures nepotes primogeniti dividatur jus primogenituræ in bonis avi. Et ne materias è propria ſede transferam, remitto ad ibi dicta.

*Primogenitura an poſſit alienari per filium vivo patre.

Infero ſecundò, quòd vivo patre non poteſt primogenitus vendere, donare, hypothecare, vel alio quoviſ modo diſponere de iſto jure præcipui, non magis quàm de legitima, vel futura ſucceſſione patris. Ratio, quia licet jus primogenituræ ſit ei proprium & competens de præſenti, tamen jus præcipui quod eſt unum, & apud nos potiſſimum de effectibus hujus juris primogenituræ, non eſt ei proprium nec competens de præſenti, ſed ſolum ſpe probabilis expectationis ſperatur competiturum poſt mortem patris jure hæreditario, & ſucceſſivo: & interim manet in primo jure, & dominio patris. Et ſic non poteſt filius, de eo nec in totum nec in parte diſponere, quod ſi attentaverit, non valet ipſo jure, nec confirmabitur, etiam ſi poſtea ſit hæres patris: & hoc niſi ſervata forma *l. fin. C. de pact.* videlicet conſenſu patris interveniente & perſeverante uſque ad ejus mortem.

* An primogenitus alienans vivo patre privetur ex eo jure primogenituræ.

Sed * an ex hoc attentato privetur filius jure primogenituræ? Reſpondeo quod non privatur ipſo jure: nec poterit objici per reliquos filios cohæredes. Gloſſa & textus in *l. his conſequenter* §. 1. *& ibi gloſſ. quam omnes ſequuntur ff. fa. herciſcun.* Sed eſt privandus tanquam indignus proſequente procuratore fiſci, nedum jure primogenituræ, ſed etiam tota & univerſali portione, quæ ad eum fuit devoluta ex ſucceſſione patris, & propter delictum in parte privabitur tota hæreditate. Textus in *l. 2. in fin. ff. de his quib. ut indig.* in *l. quidam in fin. cum l. ſeq. ff. de donat.* Et hoc niſi intervenerit, vel quandocunque ante mortem ſupervenerit conſenſus patris, quia ceſſaret & purgata eſſet indignitas, ſecundum Bald. in *d. l. fin. C. de pact.* & ibi Phil. Decius *col.* 4. Et plenius dicam infrà, §. 122.

Sed interim adverte diligenter in praxi quod in hoc regno nec ex illo titulo *D. & C. de his quibus ut indign.* nec ex tit. *Si quis aliq. teſtari prohibuerit*, nihil ad fiſcum devolvitur: ſed offerenti vel ejus hæredibus aut dignis totum applicatur. Primum enim in hoc regno per conſtitutiones regias pœnis fiſcalibus locus non eſt, niſi per ſententiam & cauſa cognita. Et quum ea indignitas non ſit crimen publicum, ſed tantum privatum, propriè non cadit in crimen, ſed in ſimplex delictum privatum. Ideo non poteſt fiſcalis procurator ſive Regis, ſive ſubalterni inferioris ſe intromittere niſi parte privata (cujus juſtè intereſt) conquerente. Hinc eſt quod omnes illæ pœnæ fiſcalis quæſtus & caducorum, quæ non oriuntur ex veris criminibus, ſed ex eventis, ut caduca ultimarum voluntatum, vel ex culpis civilibus, exoleverunt. Imò nunquam receptæ fuerunt in hoc regno.

Et præfata de jure primogenituræ procedunt in jure primogenituræ univerſali, quòd à lege vel conſuetudine, jure hæreditario defertur: Secus in jure primogenituræ particulari ad certam rem, quæ lege contractus, conceſſionis, vel inveſtituræ defertur ad primogenitum: tunc enim verum eſt quod voluit Panorm. *in conſil.* 85. *in præſenti collat.* 1. *lib.* 1. quod jus ſuccedendi in tali re, illico cum primogenitus venit ad lucem, in habitu & in ſpe conſequitur, & eſt ſpes firma, & invariabilis, cum per patrem aut alium tolli non poſſit, cum tranſierit in contractum. & tunc poteſt dici jus formatum. §. *ex conditionali Inſtitut. de verbor. obligat. l.* 1. *C. de pact. l. ſpem. C. de donationibus.*

* Utrùm pater poſſit derogare juri primogenituræ.

7. Quæro tertiò, * utrùm pater poſſit auferre, transferre, vel diminuere jus primogenituræ? Videtur quod ſic, quia jure hæreditario defertur, nec poteſt acquiri quantum ad præcipuum de quo agitur niſi hæredi. Igitur non poterit contravenire facto defuncti. *per jura communia vulg. & per noſtram conſuetudinem infra artic.* 76. Dum reſolvere propero, ſentio hanc quæſtionem multiplicem eſſe, ac in multos & varios caſus ſeſe effundere, & neceſſario diſtinguendam antequam reſolvi poſſit. Aut enim reſpectu ſubjecti quæritur, an diſponat de jure primogenituræ in ſe, an vero de jure præcipui, vel bonis quæ juri primogenituræ ſubjici poſſunt. Aut reſpectu diſpoſitionis, quæritur an diſponat inter vivos, an in ultima voluntate? Primo caſu quando vellet diſponere de ipſo jure primogenituræ in ſe, facio concluſionem generalem negativam. Quòd pater non poteſt ullo modo illud auferre, transferre, diminuere, vel alterare, vel aliter de illo directò diſponere in præjudicium primogeniti, ſive inter vivos, ſive in ultima voluntate. Ratio, quia * iſtud non eſt beneficium patris, ſed legis, vel conſuetudinis, unde non poteſt à patre auferri ſecundum Baldum in *conſil.* 360. *quantum ad punctum lib.* 2. allegantem. textus in *l. ſi arrogato.* §. *ſed ſi impuberi. ff. de adopt.* ubi habetur quòd in quarto filio arrogato debita non poteſt pater

*Primogenitura non eſt beneficium patris ſed legis.

Digitized by Google

arrogator ſubſtituere per fideicommiſſum, nec aliud onus apponere, quoniam non judicio patris ad filium pervenit, ſed principali providentia. Facit optimè textus *in Auth. de nupt. § ſed hæc quidem in fin. col. 4.* ibi, licet decies millies contrarium aliquid velint morientes: quod enim ex lege datum eſt lucrum, privatus auferre modis omnibus non poteſt. Idem tenet Cardin. Alex. *in d. cap. per venerabilem. §. quod autem col. 28. num. 45.* Similiter non poteſt pater nec per viam contractus, nec per viam ultimæ voluntatis diſponere de ipſo jure ſuccedendi in hæreditate ſua competenti filio, vel alii deſcendenti: ſed neceſſe habet vel relinquere ſucceſſionem ab inteſtato, vel in aliquo inſtituere, *in Authent. ut cum de appellat. cognoſcitur §. aliud quoque collat. 8.* Et tamen illud jus ſuccedendi, ante ſucceſſionem devolutam, non eſt in eſſe, nec eſt jus formatum. textus in *l. 1. ff. de hæred. vel act. vend. juncta l. nihil aliud. ff. de verb. ſignific.* Igitur nec de ipſo jure primogenituræ poterit diſponere, ſive dicamus quod ſit jus formatum vivo patre, ſive non. Ita etiam lege divina per Moſen ſancitum fuerat Deuteron. 21. ubi dicitur, ſi habuerit homo duas uxores; unam dilectam, & alteram odioſam, genueritque ex eis liberos, & fuerit filius odioſæ primogenitus, volueritque ſubſtantiam ſuam inter filios dividere, non poterit filium dilectæ facere primogenitum, & præferre filio odioſæ: filium odioſæ agnoſcet primogenitum, dabitque ei de his quæ habuerit cuncta duplicia. Is enim eſt principium liberorum ejus, & huic debentur primogenita.

8. Iſta concluſio ampliatur primo, etiam in regnis: & regalibus dignitatibus, etiamſi ſit rex non recognoſcens ſuperiorem, quæ eſt lex animata, & ſicut quidam corporalis Deus in regno ſuo, ut de rege Franciæ inquit Baldus *de probib. feudi alienatione* per Feder. §. *illud col. fin.* non poteſt rex auferre primogenito jus primogenituræ, ſive ſpem regni, & dare ſecundogenito, ut expreſsè decidit Joann. Andr. in *cap. licet de voto.* Panorm. in *conſil. 3. nitar in præſenti. in 2. dubio. lib. 2.* Jaſon. in *l. nemo poteſt col. 1. ff. de legat. 1.* quia lege divina, conſuetudinaria, & canonica, & lege particulari cujuſque regni eſt inductum ut primogenitus ſuccedat in regno. Et hoc ſemper fuit, & ſemper erit, ſecundum Baldum in *l. ex hoc jure. col. 1. quæſt. 4. ff. de juſt. & jure.* ita ut videatur tranſiſſe in quoddam jus gentium. Et hoc maximè & indiſtinctè procedit in hoc potentiſſimo * regno Franciæ, quod non jure hæreditario, ſed ſolummodo jure ſanguinis, & legis, ſive conſuetudinis regni defertur, ut ſentit Baldus *in cap. unico. de feud. marit. ducat. & comit. col. 2.* dum dicit quod in hoc regno ſuccedit agnatus de ſanguine regis, etiam ſi diſtet gradu milleſimo, ſi non ſit alius agnatus proximior, & hoc jure ſanguinis, & perpetuæ conſuetudinis regni, & latè comprobat Joann. de Terr. rub. *in lib. conſ. Trebell. reg. tract. 1. art. 1. concluſione nona, 19. 11. & 12.* ubi tenet quòd in regno Franciæ non habetur ſucceſſio hæreditaria, ſive patrimonialis, ſed ſimplex ſucceſſio, ſive ſubrogatio primogeniti vel proximioris agnati, cui regnum debetur ex ſola lege; vel conſuetudine regni à qua ſola jus accipit, & non à patre; vel alio prædeceſſore, & ſic jus primogenituræ quantum ad tale regnum, non habetur à patre, ſed à lege regni, unde nec eſt hæreditarium, nec patrimoniale, ſed mero jure filiationis vel ſanguinis competit.

* Regnum Franciæ non jure hæreditario, ſed jure ſanguinis defertur.

9. Ita quod * rex non poſſet de regno teſtari, etiam primogenitum, vel proximiorem cui regnum debetur inſtituendo: quia nullo modo poſſet inſtitutus capere regnum vi teſtamenti, vel alterius diſpoſitionis paternæ, quæ non valuit, ſed ſolum virtute legis immutabilis regni à qua vocatur, quod eſt veriſſimum & ſeq. Guill. Benedic. *in repet. cap. Raynutius, in verſic. in eodem teſt. relinquens 1. num. 148.* unde non valuit, nec ullum effectum ſortiri potuit, tractatus ille matrimonii olim habitus apud Trecas urbem Campaniæ Celticæ inter Carolum ſextum Francorum regem, & Henricum quintum Angliæ regem anno Domini 1420. per quem Catharina dicti Caroli filia, nuptui dabatur dicto Henrico cum pacto quod idem Henricus, vel eo præmortuo ejus filius ſuccederet in regno Franciæ, & illud obtineret poſt mortem dicti Caroli, nulla mentione facta Caroli ſeptimi primogeniti Francorum regis, cui jure ſanguinis & legis regni, regnum debitum & affectum erat: prout illo mortuo Carolo ſexto patre ſuo mirabiliter Deo authore, & puella duce, eripuit de manibus Anglorum, & glorioſiſſimè rexit, filioque Carolo octavo pacificum dereliquit: reprobato dicto tractatu utpote nullo & abuſivo. Ex quibus etiam liquet quod ſi deficerent omnes maſculi ſanguinis regii: deberet per proceres & ſtatus regni, nova electio fieri. Nec poſſet rex ultimus, etiam de ſanguine ſuo, puta ex cognatis ſucceſſorem ſibi deligere, nec aliter de regno diſponere. * Si autem eſſet regnum quod jure hæreditario defertur, qualia ſunt regnum Aragonum, regnum Majoricarum, ut patet per Oldrad. in *conſilio 94. eleganter. & conſil. ſequente conſil. 230. ut hujus de quo quæritur.* In quibus conſiliis tractatur de teſtamento, donatione, & diviſione factis per Jacobum olim Regem Aragoniæ, & Majoricarum; tunc jus primogenituræ ad tale regnum competeret etiam filio, jure hæreditario, & ita de talibus regnis loquitur, & intelligi debet Oldradus in dictis conſiliis, & alii qui eum referunt & ſequuntur, videlicet Alberic. in *proœ. ff. §. diſcipuli. col. 5. & ſeq. in l. fin. C. de donat. inter vir. & uxor.* Pet. Anchar. in *cap. licet de voto.* Marti. Laud. in *d. tract. primog. in fin.* Panorm. in *conſ. 3. nitar in præſenti. col. 1. lib. 2.* Et nihilo magis poſſet rex etiam ſuperiorem non recognoſcens, diſponere de ipſo jure primogenituræ, in præjudicium primogeniti, ſicut nec exhæredare, nec legitima privare, ſine juſta cauſa: puto tamen quod deficientibus liberis, poſſet in præjudicium agnatorum & quorumcunque collateralium, de regno diſponere, utpote patrimoniali, non tamen dividendo, vel in alienigenam transferendo, aut ſervituti ſubjiciendo ſeu aliter agendo, in præjudicium reipublicæ ſuæ & ſubditorum, ſine eorum libero conſenſu ut patet, per ea quæ dixi *ſuprà in proœ. gloſſ. 1.*

* Rex non poteſt teſtari de regno.

* Quid in regno hæreditario.

10. Præfata concluſio ampliatur ſecundò, etiam ſi primogenitus eſſet mente captus, vel aliàs inhabilis, ſecundum ea quæ diximus, *ſuprà eadem gloſſ. 1. quæſt. 2.* Ampliatur tertio, etiam ſi primogenitus fuerit inobediens patri, ſive in ejus vita, ſive poſt mortem, non adimplendo teſtamentum, vel votum injunctum, propter hæc non poteſt privari per patrem vel alium jure primogenituræ; ut rectè concludit Joann. Ciri. in *d. tractatu. lib. 3. quæſt. 6.* Idem voluit Joan. Lup. in *repetit. cap. per veſtras. char. 83. col. 1.* Nec obſtat *cap. licet. De voto.* quia non procedit ex ſolo præcepto patris, & inobedientia filii, ſed ex promiſſione & obligatione ſponte facta per filium. Tum loquitur in regno hæreditario, ut patet per *ſeriem cap. illius*, ſed quia etiam in regno hæreditario; teneo non habere locum *Authent. hoc amplius. C. de fideicomm.* Non placet iſta ſolutio, ſed præcedens; in regno autem quod non jure hæreditario, ſed jure ſanguinis defertur, non eſt dubium filium non poſſe privari propter aliquam inobedientiam voluntati paternæ, quia non capit illud à patre. Et idem de ducatu, baronia, vel alio feudo, quando non jure hæreditario, ſed jure ſanguinis; vel lege inveſtituræ deferrentur, quoniam in talibus non habet locum *d. l. licet. nec d. Authent. hoc amplius.* ut ibi tenet Baldus. *col. 1.* Jaſon. *col. fin. limit. 7.* Guil. Benedic. in *repetit. cap. Raynutius in verſicul. ſi abſque lib. moriatur 2. num. 216.* Si autem ſit feudum hæreditarium, tunc in terminis conſuetudinis noſtræ, vel ſimilis, quæ non totum feudum primogenito attribuit, ſed ſolum partem jure præcipui, dico non eſſe locum *dictæ Authent. hoc amplius*, reſpectu hujus juris primogenituræ in feudo conſiſtentis.

* Primogenituræ jus non amittit filius propter ſuam inobedientiã.

Digitized by Google

11. Ratio, quia iſtud præcipuum ex mente canoniſtarum in *d. c. licet*: eſt vera legitima primogeniti, quæ excipitur à pœna *dictæ Authent. hoc amplius.* ut eſt ibi textus. Nec obſtat quod excipit debitum naturale tantum, & quod iſtud præcipuum non eſt introductum à lege naturæ, ſed à lege conſuetudinaria, & pure poſita: quia dico quod * penes legem poſitivam conſiſtit taxatio portionis legitimæ quæ jure naturæ debetur in genere, & indeterminatè, filio vel filiis, unde per legem poſitivam ſtatuti, vel conſuetudinis, poteſt augeri vel plenè per Steph. Auffre. in *addi. quæſt. Thom.* 437. & plenius dicam infrà §. 92. *&* §. 93. Et hoc nedum uniformiter, ſed etiam difformiter, plus attribuendo antiquiori filio, quàm junioribus; plus maſculo, quàm fœminæ, & illud augmentum eodem jure naturæ cenſetur debitum, ut patet in *Authent. noviſſima. & quæ ibi not. C. de inoffic. teſtam. faciunt in materia augmenti notata ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 46. Tum & hæc potior ratio textus *in corpore Authent. de hæred. & falci.* §. *ſi quis autem non impius. collat.* 1. ( cui ſtandum eſt, & non verbis Irnerii, qui authoritate & ſenſu ſuis tranſtulit *d. Authent. hoc amplius. in C.* ) nihil exprimit de debito naturali, vel de legitima jure naturæ debita. Sed ſolum dicit iſtud, quod lex dari vult & neceſſario ex lege percipitur, manere integrum, & non auferri propter inobedientiam, vel contemptum voluntatis ſupremæ teſtatoris, & admonitionis indicis. * Igitur indiſtinctè pœna *d. Auth. hoc amplius.* non habet locum in his quæ beneficio legis vel conſuetudinis percipiuntur, ſive ſint de legitima, ſive præter legitimam, ſed illa pœna concluditur in his dumtaxat quæ aliàs libere auferri poterant per teſtatorem. Ex quibus infero, quod ſi per conſuetudinem loci, totum feudum ſpectet ad ſolum primogenitum, ut dicemus §. *ſequenti.* vel ſi ex natura rei indiviſibilis, tota ſoli primogenito debeatur, ut ducatus, comitatus, baronia, in iſtis non habebit locum diſpoſitio *dictæ Authent hoc amplius*, etiam ſi non jure contractus, ſed jure hæreditario deferantur; quia ſatis eſt quod lex ſpecialis, vel communis totum defert & afficit primogenito, ita ut non poſſit teſtator contrarium diſponere, nec ad alios transferre, ut ceſſet pœna & diſpoſitio *dictæ Authent.* quod eſt de directo contra *gloſſ. fin. in fin. d. cap. licet.* quam reprobandam puto tametſi omnes ſcribentes ibi & alibi quotquot legi eam ſequantur, ſed malè & indigeſtè judicio meo.

* Taxatio legitimæ eſt de jure poſitivo.

* Pœna *Authentica hoc amplius*, non habet locum in his quæ beneficio legis vel cõſuetudinis percipiuntur.

12. Concluſio ſic ampliata fallit primò, propter * ingratitudinem; & intelligo de illa ex qua filius poteſt in totum exhæredari, & per conſequens privari jure primogenituræ, imò etiam legitima jure naturæ debita. *in Authent. ut cum de appel. cognoſci.* §. *cauſas autem coll.* 8. Si igitur in totum, multo fortius in parte ſervata forma, *d.* §. *cauſas.* à patre privari poteſt. Unde dico quod poteſt talis filius in uncia inſtitui, ita ut plus petere non poſſit, vel jure primogenituræ privari, & vocari ad æqualitatem cæterorum filiorum dumtaxat, quod plenius deductum videbis *infra* § 122. Et hæc fallentia non habet dubium in omnibus feudis, & dignitatibus, vel regnis, ( ſalva eorum indiviſibilitate ) quę juræ hæreditario deferuntur: quamvis enim in iſtis, propter ſimplicem inobedientiam filius non privaretur, ut nuper dixi, tamen propter hujuſmodi ingratitudinem, quæ cadit in delictum, benè poterit privari, ut latè deducit Guil. Bened. in *repetit. cap. Raynutius in ver. in eodem* teſtamentum relinquens. 1. *num.* 203. *cum ſeq. ubi videas*, quia aliena non tranſcribo. In regnis autem & feudis, vel aliis rebus quibuſcunque, quę non jure hæreditario, ſed ſanguinis, vel inveſtituræ deferuntur, non poſſet filius privari prætextu ingratitudinis, etiam in jure expreſſæ, quoniam non accipit jus à patre offenſo, ſed aliundè. Ut etiam in primogenito regis Franciæ decidit Joan. de Ter. rub. *in tract. contra rebel. reg. tract.* 1. *conclus.* 19. Et hoc niſi talis ingratitudo caderet in delictum, de quo convictus & condemnatus infamis & inhabilis redderetur ad talia bona, vel dignitates, ut not. in *c. unico, an ille qui interfecit fratrem domini ſui in uſibus feud.* unde propter crimen leſæ majeſtatis in regiam coronam, & remp. Franciæ commiſſum per aliquem de ſanguine regio poſſet ille * perduellis, etiam cum futura ſua poſteritate, privari omni ſpe, & jure futuro, in ſucceſſione coronæ & regni Franciæ; ut olim factũ fuit per arreſtum ſupremi hujus Pariſiorum Senatus & Parium Franciæ prolatum anno Domini 1457. in Joannem ducem Alençonii in præſentia regis Caroli 7. Fallit ſecundò de conſenſu libero, & ſpontaneo filii ætate majoris quo accedente poſſet etiam ſine alia cauſa & ſolemnitate in totum exhæredari, etiam à legitima jure naturæ debita, ut per Cy. in *l. ſi pater.* §. *fin. C. de inſtit. & ſubſt. ſub condi. fac.* Bartol. poſt Guill. de Cug. in *l. ſi quando.* §. *fin.* & ibi Jaſon *ad fin. C. de inoff. teſtam.* Joann. de Imol. in *l. filio præterito. ff. de injuſto rupto. teſtam.* Guil. Bened. in *repetit. cap. Raynutius in ver. in eodem teſtamento relinquens* 2. *num.* 18.

* Ingratus privari poteſt jure primogenituræ.

* Perduellis ſpe regni & coronæ cum ſua poſteritate privatur.

13. Secundo caſu principali, quando pater vellet diſponere de rebus vel bonis, in quibus jus primogenituræ, vel præcipui hujus conſiſtit vel conſtitutum ſperatur. Et videretur idem, primò ne præcedens concluſio & conſuetudo noſtra videatur impoſita verbis & non rebus, contra *l. fin. C. de uſur. cap. commiſſa. de elect. in* 6. Tum ſecundò, per id quod expreſsè decidit Andr. de Iſer. in *cap.* 1. §. *hoc quoque. de ſucceſſ.* Et alibi ſæpe quod feudum in quo vivitur jure Francorum, non poteſt alienari per patrem in præjudicium filii primogeniti. Et ſequitur Matth. de Afflict. *in dec. Neapol.* 112. Et illud vivere * jure Francorum importat, quod ſolus primogenitus in feudo ſuccedat; ut teſtatur Andr. Iſer. in *d.* §. *hoc quoque col.* 2. & *in cap.* 1. §. *omnes filii. coll. penſi. de feud. fu. controv. inter dom. & agna. & in l. imperialem.* §. *præterea ducatus. in princip. de probib. feud. alie.*, per Federic. in *uſibus feud.* Matth. de Afflict. in *conſt. Neapol. lib.* 3. *rub. de adjuto. pro mili. conſtit. incip. Comitibus, Not. lib.* 3. Philipp. Decius in *conſil.* 445. *collat.* 2. Sed ad primum breviter & fixè reſpondetur quod apud nos utile jus primogenituræ non eſt introductum niſi in rebus repertis in hæreditate, vel in ſucceſſione parentis, *ut infra eodem* §. *ſeq. in princ.* ex quo patet reſponſio ad ſecundum, quod loquitur ſecundum mores regni Neapolitani, & in feudo antiquo quod ſecundum uſus Francorum qui ibi ſervatur, non poteſt alienari per patrem in præjudicium filiorum, vel agnatorum. Et ſic nec in reliquos filios in præjudicium primogeniti, in feudis quæ plurima ibi reguntur more Francorum nobilium, qui quondam diu ibi dominati ſunt, quod primogenitus ſolus in feudo ſuccedat, qui mos nec ibi, nec in Armorica, nec in Neuſtria, & pluribus partibus hujus regni adhuc exolevit. Cæterùm apud nos feuda ſunt patrimonialia, nec prædictos uſus feudorum Oberti recipimus, ut dictum eſt *ſuprà in rubr. in fin.* Et ut omiſſo latiori apparatu, ad reſolutionem properem, ſubdiſtinguo.

* Quid feudum regi jure Francorum.

14. Aut pater vult diſponere inter vivos, aut in ultima voluntate. Primo caſu ſit concluſio affirmativa, quòd liberè poteſt ad libitum diſponere, ſive vendendo, ſive permutando, ſive donando manſionem principalem vel feudum? Ita quòd ſi vendiderit, vel cum prædiis cenſualibus permutaverit, & ſtatim mortuus fuerit, filius primogenitus nullam prærogativam vendicare poteſt, nec in pretio inde redacto, nec in prædiis ſubrogatis: quæ cum ſint alterius naturæ, nempe cenſualia, non ſortiuntur naturam feudalium, quorum loco ſubrogantur. *l. cum in fundo* §. *ſi fundus. ff. de jure dot.* Hanc concluſionem declaro, ut procedat in jure primogenituræ, quod jure hæreditario defertur, ut eſt illud de quo loquitur noſtra conſuetudo, & regulariter omne jus primogenituræ, eo modo, velut legitima defertur, niſi de contrario appareat, juxta Oldrad. *conſil.* 94. c. eleganter. Alber. in *proœ. ff.* §. *diſcipuli.* Marti. Laud. in *tract. de jure primog. in fin.* Et ſic non poteſt obtineri, niſi ab eo qui ſe gerat pro hærede. Secus autem in eo jure primogenituræ, quòd defertur jure ſanguinis, vel inveſtituræ,

* Jus primogenituræ regulariter eſt hæreditarium.

ſubſtitutionis,

ſubſtitutionis, aut ſimilis diſpoſitionis, per ea quæ nuper dicta ſunt. Item limito ſi pater diſponeret per viam donationis, quæ eſſet inofficioſa re vel conſilio, in quo eſt dicendum ſecundum plenè notata per Bart. & alios in *l. Titia §. imperator, ff. de lega.* 1. *in l.* 1. *& per to. C. de inofficioſ. donat.* ad quæ te mitto; quia non intendo omnes theorias juris ab anteceſſoribus plenè & eruditè ſuis locis traditas huc tranſplantare, ne plus temporis deteram, quam novæ utilitatis afferam. Quia tamen hujuſmodi remiſſio per ſe non ſufficit ad reſolutionem multarum quæſtionum, quæ in hac materia occurrere poſſunt.

15. Pone, pater habens unicum feudum, donat illud uni ex filiiis ſecundogenitis, vel extraneo, habet tamen alia bona, tam mobilia, quàm immobilia, non feudalia, in quibus abundè reſervatur legitima filiorum, ita quod mero jure communi inſpecto nullo modo revocari poteſt hæc donatio tanquam inofficioſa, nec aliter, utrùm attenta noſtra conſuetudine, & jure primogenituræ quo fraudatur filius, ſibi aliquo * remedio conſulere poſſit? Videtur quod non, quia de jure communi excluditur, nec per conſuetudinem ullum remedium datur, imò etiam per hanc conſuetudinem videtur excludi, eo quòd non dat hoc jus primogenituræ, niſi in feudis repertis in bonis, & ſucceſſione parentis tempore mortis, ut patet per contextum §§. *ſeq.* Sed illud feudum non reperitur in bonis & ſucceſſione. Igitur primogenitus nihil poteſt in eo, nec ad illud prætendere. Nec obſtat quod primogenitus habebat jus primogenituræ reſpectu illius feudi vivente parente, & tempore donationis, quia *ut diximus ſupra ead. gloſſ. quæſt.* 2. *num.* 4. nullum habebat jus formatum, nec ſpem firmam, ſive incommutabilem reſpectu talis feudi, & ſimilium bonorum patris, ſed ſolum nudam expectationem non impedientem liberam facultatem diſponendi per patrem. In contrarium videtur; quia quamvis filii vivo patre, non habeant etiam reſpectu legitimæ, niſi ſpem ſimplicis expectationis, tamen non licet patri illam defraudare per donationes in alios collatas, ſed erit locus querelæ inofficioſæ donationis. Iſtud autem jus præcipui eſt vera legitima primogeniti, aucta & data per conſuetudinem. Igitur non licuit patri diminuere, & multominus in totum fraudare ſpem hujus præcipui, quin ſit locus querelæ inofficioſæ donationis; quamvis enim non ſit inofficioſa reſpectu legitimæ aliorum filiorum, eſt tamen inofficioſa reſpectu legitimi primogeniti. Imò videtur talem alienationem ipſo jure nullam, tanquam factam nedum in fraudem primogeniti, ſed etiàm in fraudem conſuetudinis: nempe ad evertendum diſpoſitionem hujus & ſeq. §. de jure primogenituræ, ab hac lege introductam. *per textum in l. ſi libertus in princ. ibi, ad hoc ut præceptum legis evertat, ff. de jure patronatus.*

* An querela inofficioſæ donationis habeat locum ad conſervationem juris primogenituræ.

16. Pro brevi reſolutione primam partem veriorem puto, quia querela inofficioſæ donationis, nunquam fuit introducta, niſi pro conſervatione legitimæ jure naturæ debitæ, ad quam expreſſim limitatur, per *l.* 1. *ſi totas. l. ſi liqueat. & ſimiles ll. C. de inoffic. donat.* unde non poteſt extendi ad debitum vigore conſuetudinis. Quamvis enim* iſtud præcipuum dicatur legitima quædam primogeniti, non tamen propriè eſt legitima debita jure naturæ, ſed prælegatum, ſeu beneficium quoddam, à legitima ſeparatum, quod extenſo vocabulo poteſt dici legitima primogeniti: non quod ſit legitima ſimpliciter loquendo, ſed ex eo quod non à parente, ſed à lege conſuetudinaria conceditur, ſicut conventio legitima appellatum, quæ à lege ſcripta, vel conſuetudinaria introducitur, vel confirmatur. *l. legitima, ff. de pact.* Et ita debet intelligi & interpretari quod poſt gloſſ. fin. in *c. licet de voto*, per manus traditur regnum vel ducatũ totum eſſe legitimam primogeniti; non enim eſt ejus legitima propriè & ſimpliciter, ſive jure naturæ debita, cum palam ſit, nuſquam juri naturali conſentaneũ fuiſſe, ut ſolus primogenitus totum haberet, ut patet per *l. ut liberis, C. de collat. l. maximum vitium, C. de liberis præter. vel hæred. l. pen. C. de legitim. hæred.* Sed largo modo dicitur legitima primogeniti, ex eo quod lege conſuetudinaria ad conſervationem talium dignitatum, inductum ut ſoli primogenito debeantur.

* Jus præcipui non eſt propriè legitima.

Et ſic concludo quod donatio feudi facta per patrem, retinentem in mobilibus, vel aliis bonis, uſque ad legitimam jure naturæ debitam, vel quaſi taxatam, *in Auth. noviſſima, C. de inoffic. teſta.* non poteſt dici inofficioſa, nedum reſpectu cæterorum filiorum, ſed nec etiam reſpectu primogeniti, quamvis per hanc viam fruſtretur omni ſpe & effectu juris primogenituræ, quia non obſtante illa ſpe, licuit patri de bonis ſuis liberè diſponere, tam per jus commune, quam per hanc conſuetudinem noſtram. *infrà* §. 97. & ſic cum jure ſuo utatur, nec præjudicet alicui habenti jus in re, vel cui ſit obligatus, non cenſetur facere fraudem, nec injuriam, nec legi nec homini. *l. nullus videtur, ff. de reg. jur.* & ſic patet reſponſio ad contraria. Unde ampliatur concluſio nedum in feudis noviter per patrem ex ſua induſtria acquiſitis, ſed etiam in antiquis, & a progenitoribus relictis.

17. Limitatur tamen * ubi conſtaret donationem eſſe factam nedum re ipſa, ſed conſilio, in fraudem primogeniti, ut in themate, quando pater dedit omne feudum ſecundogenito, ſine alia cauſa; tunc enim ex eo quod donat omne feudum ſecundogenito, puto ſatis apparere hoc factum ad fruſtrandum primogenitum ſuo jure primogenituræ, *per l. omnes. §. Lucius, ff. quæ in fraud. credi. in l. data, C. de donat.* Unde mortuo patre, tametſi filius donatarius non ſit hæres, puto poſſe revocari tanquam inofficioſam, ſeu exemplo inofficioſę, ut ſtatim dicam, reſpectu primogeniti, quatenus ad ipſum erat jure primogenituræ perventurum dumtaxat. Si autem appareret de aliqua juſta vel probabili & motiva cauſa, ex qua veriſimiliter facta eſſet donatio, puta propter inſignes nuptias ſecundogeniti, vel propter ejus inſignem virtutem, aut dignitatem: puto ceſſare præſumptionem fraudis etiam in caſu præfato. Quod ſi non appareat de aliqua cauſa hujuſmodi, ſi tamen pater non dat niſi partem feudi, vel unum feudum, cum plura alia haberet, puto non eſſe præſumendum factum animo fraudandi primogenitum. Si autem donatio facta ſit extraneo, etiam ſi de omni feudo, non puto ex hoc ſolo præſumi animum fraudis, tametſi non appareat de alia juſta cauſa, quia vehemens amor & conſilium patris in filios. *l. quidam cum filium. ff. de hæred. inſtit. l. fin. in princ. C. de curatore furio. l. cum acutiſſimi. C. de fideicom.* excludit hujuſmodi præſumptionem, & facit præſumi inſigne quoddam meritum, vel amorem in illum donatarium. Tum ex quo liberum fuit patri donare extraneo inter vivos, quid & quantum vellet, *ut infrà* §. 97. non videtur fraudaſſe filium, ut ferè in ſimili ait Ulpian, in *l.* 1. *§. quod autem mortis, ff. ſi quid in fraud. patroni.* Et hoc niſi evidenter probetur de animo, & machinatione nocendi primogenito. Non enim ſufficit fraudem ſubeſſe re ipſa, ſed requiritur quod certo conſilio, ex quo non agitur propriè de legitima jure naturæ debita.

* Donatio patris quãdo dicatur in fraudem primogeniti.

18. Sed quid ſi pater in fraudem primogeniti* vendiderit feudum? Et videtur nullo modo ſubveniri poſſe, quia communis eſt opinio, nullam querelam, nullam revocationem competere poſſe filio, in bonis patris titulo oneroſo alienatis, etiam ſi acquirens, probaverit fraudem; ita tenet Bart. poſt Dyn. in *l. hæreditarium, ff. de bon. auct. jud. poſſi.* Bald. in *cap. Papinianus §. quarta, col.* 1 *ff. de inoffic. teſtam. gloſſ.* 1. Bart. Bald. Angel. Salic. Paul. in *l.* 2. *C. ſi quid in fraud. patr.* Cyn. in *l.* 1. *in fin. C. eod.* Bal. in *l.* 1. *col. pen. C. de inoffic. donatio* Henric. Bohic *in c. Raynutius. col.* 3. *de teſta.* Ang. Aret. in §. *Item ſi quis in fraudem. col. fin. qu. pen. inſtit. de actio.* ubi volunt eſſe ſpeciale in filio arrogato *l. fin. ff. ſi quid in fraud. patro.* quia non ſit arrogatio niſi contracta fiducia. Et ejus legitima tranſit in contractum, ut inquit Bald. in *d. l.* 2.

* Utrum revocatoria detur in venditione facta à patre.



Digitized by Google

Et hoc niſi venditio eſſet ſimulata, vel facta pro minori pretio, quia quatenus res plus valet recidit in dominationem, & ſic aperitur locus querelæ in officioſæ donationis, quam ſolam communiter admittunt in filiis, denegantes eis omnia alia remedia revocatoria.

* Confeſſioni patris non ſtatur in præjudicium legitimæ.

19. Et ſimiliter ſi non appareret de ſolutione pretii, niſi per * confeſſionem patris, admittunt querelam, uſque ad legitimam, cujus reſpectu non poteſt pater præjudicare per ſimplicem confeſſioné etiam in contractu, ſicut nec per donationem, ut tenet Specul. in *tit. de confeſſio. §. nunc videndum. verſicul. ſed nunquid patris confeſſio.* & ibi Joan. Andr. in *addi.* Antho. But. Panorm. *in cap. pen. de re. judi.* Joan. de Pla. in *§. item ſi quis. ad fin. Inſtit. de inutil. ſtipul.* Alex. in *repetit. l. ſæpe col. pen. ff. de re judi. & in conſil. 26. viſo & conſiderato. lib. 2. quòd eſt repetitum in conſil. 143. lib. 5.* Idem Alex. *conſil. 18. non minuitur in fin. l. 14. conſ. 57. viſa brevi. lib. 5.* Cæpol. in *cautel. 6.* Lancelo. Deci. in *l. ſi conſtante. in princ. col. 8. ff. ſoluto matrimonio.* Jaſon in *l. ſi arrogator. num. 24. ff. de adopt. l. 1. collat. 1. ff. de eo per quem fact. erit. l. nam poſteaquam §. ſed etſi quis in fraudem. in princ. ff. de jurejur. & in Authent. unde ſi parens, col. 1. C. de inoff. teſtam.*

* Revocatoria datur filio in alienata à patre.

20. Tamen contra communem tenet Alex. in addit. ad Bald. *d. l. 2.* * dari actionem filio de dolo, contra eum qui participato fraudis conſilio emit. Bart. autem in *l. non uſque adeo. ff. ſi à paren. quis manumiſſus fuit.* Ulterius tenet dari filiis, & cæteris deſcendẽtibus, in bonis aſcendentium, actionem revocatoriam contra eum qui fraude participata acquiſivit, vero titulo oneroſo, quamvis non detur patri, vel aſcendentibus in bonis liberorum, quia non ita debetur eis hæredibus, ſicut deſcendentibus. Et pro hoc *l. fin. ff. ſi quid in fraud. patroni.* Ubi filio arrogato, & legitimo tantum, datur utilis actio revocatoria, ad exemplum Calviſianæ. Igitur multò fortius debet dari filio naturali & legitimo. Idem tenet Hoſti. *in d. cap. Raynutius.* & ibi Panorm. *col. 9. num. 22.* Et hanc partem contra communem, æquiſſimã & veriſſimam judico; quamvis Jaſo. vacillet, & magis in oppoſitum inclinet in *d. l. ſi arrogator. col. 9. num. 23.* facit quod patrono ad bona liberti, vero titulo oneroſo alienata, datur actio Calviſiana ad revocationem, uſque ad quotam ſuæ legitimæ, quæ eſt triens. *l. 1. §. ſi quis in fraudem. ff. ſi quid in fraud. patron.* Et tamen certum eſt quòd patrono non debetur illa legitima jure naturę, ſed merè jure poſitivo ſecundum Bald. in *l. 1. C. eod. tit.* Igitur multo fortius debet ad exemplum Calviſianæ utilis revocatoria dari filio, nedum pro legitima debita naturæ jure, taxata noviſſimo jure Authentic. Sed etiam pro iſto præcipuo & jure primogenituræ in quo primogenitus eſt favorabilior, quàm ſit patronus in ſua legitima, attento quod de primitivo jure naturali legitima filiorum erat de omnibus bonis, ut teſtatur Bald. poſt Richar. Malumb. in *d. l. 1. col. 1. C. ſi quid in fraud. patroni.* & probatur in *l. nihil intereſt: ibi, cum omnia quæ noſtra ſunt, liberis noſtris ex voto paremus, ff. de bon. liber. l. fin. in princ. ff. de bon. damna.* Et quando non eſſent hæc veſtigia juris naturæ, ſufficit quod beneficio mere poſitivæ conſuetudinis debeatur hæc prærogativa filio primogenito, ut non debeat in ea fraudari; & ſi fraudetur debeat illi ſubveniri etiam nulla lege hoc dictante.

21. Quare intrepidè concludo alienationem feudi in fraudem primogeniti factam, revocandam, nedum ſi titulo lucrativo facta ſit, ſed etiam ſi titulo oneroſo, nedum ſi facta ſit in ſecundogenitum, quæ eſt perſona ſuſpecta, & prohibita, ſed etiam ſi in extraneum qui non eſt ita ſuſpectus, nec prohibitus, & hoc conſtito de fraude ſecundum ea quæ dixi. * Quamvis enim (& ad hoc adverte, quia nondum reperi ab aliquo declaratum) in querela inofficioſæ donationis, non ſit neceſſe allegare, nec probare animum fraudandi, quia quum illa querela non competat, niſi ad revocanda donata, & ſic titulo lucrativo, & uſque ad limites legitimæ jure

* Differentia inter querelam & revocatoriam.

naturali debitæ tantum, ſufficit talem legitimam fraudari ſolum re ipſa. Secus eſt in actionibus revocatoriis alienatorum in fraudem creditorum, vel in fraudem patroni, inter vivos, quia præciſè allegari & probari debet animus eos fraudandi. *l. qui autem & per totum, ff. quæ in fraud. cred. in l. 1. ff. ſi quid in fraud. patro. l. patronus, ff. de probat.* nec ſufficit eventus fraudis re ipſa, abſque conſilio. Unde quum pro ipſo jure primogenituræ, quatenus excedit legitimam jure naturæ debitam, non ſit introducta, nec competat querela inofficioſæ donationis, ut dictum eſt, ſed recurrendum ſit ad extenſionem utilium actionum revocatoriarum, debebit hîc ſicut in illis fraus allegari & probari. Et ad revocationem alienati feudi titulo lucrativo, aut quatenus titulus eſt lucrativus, ſufficit conſtare de animo fraudandi primogenitum in alienante; ſed in alienatione oneroſa, debet conſtare fraudem hanc participatam ab acquirente. Et adhuc illi quatenus ſit revocatio refundendum erit pretium, vel alia res per eum ſoluta patri alienatori. *arg. d. l. 1. §. ſi quis in fraudem, ff. ſi quid in fraud. patroni.*

22. Non obſtat quod primogenitus agens revocatoria eſt hæres patris. Unde non videtur admiſſibilis contra factum defuncti, quod non arguit de nullitate, vel ſimulatione, ſed ſolùm de fraude. *l. filios, C. de revocand. his quæ in fraud. cred. l. rem alienam, ff. de pignora. act.* Et factum defuncti præſtare tenetur, nec poteſt contravenire, etiam ratione juris quod habet ex capite ſuo, & non tanquam hæres. *l. cùm à matre, C. de rei vendicat. cum vulg. & per hanc conſuet. infrà §. 76.* * quia illæ argutiæ non procedunt quando factum defuncti tendit ad fraudandum hæredem, beneficio à lege conceſſo in bonis defuncti. Et hoc ne publicis legibus per privatum illudi poſſit, textus in *Auth. de nupt. §. ſed hæc quidem col. 4.* text. in *l. 2. C. ſi quid in fraud. patro.* ubi Bart. Bald. & omnes hoc notant. Cy. in *l. C. eod.* Bald. in *l. 1.* & ibi Sali. *q. 9. C. inof. dona.* Bart. Jo. de Imol. in *l. Titia, §. licet imperator. ff. de leg. 2.* Franc. Curt. Senior. *conſil. 1. in fin.* Jaſ. *conſil. 7. col. 7. conſil. 64. col. 3. lib. 3. conſil. 154. in fin. lib. 4.* Nec valeret ſtipulatio pœnalis per defunctum appoſita. *gloſſ. not.* quam omnes ſequuntur in *l. ſi patronus, §. patronum in ver. Faviana, ff. ſi quid in fraudem patron.* Circa hanc materiam plurimæ aliæ quæſtiones utiles occurrunt. Sed prolixitatem & nimiam digreſſionem veritus, reſervo eas infra locis opportunis, vel in alio tractatu. Sed antequam aggrediar, ſecundum principale membrum ſubdiſtinctionis noſtræ, non poſſum æquo animo præterire certam quæſtionem mihi propoſitam, quæ neceſſaria videtur ad rectum & verum intellectum membri præcedentis.

* Hæres nõ tenetur de facto defuncti in fraudem ſui.

23. Pone mercatorem aut ruſticum tenere quandam terram in feudum. Et cum habeat plures filios & filias, quos cupit æqualiter ſibi ſuccedere, rogat dominum ut conditionem & qualitatem feudalem mutet in cenſualem, offerens recognoſcere ſub annuo cenſu & laudimiis, quod dominus acceptavit & fecit. Et ſic brevi manu cenſetur feudum refutatum, ſive reſignatum domino, & ab eodem prædia quondam feudalia, conceſſa in cenſum; ut in ſimili notat Bald. in *c. 1. verſic. 3. iſtud videtur. de alien. feud. in uſibus feud.* Franc. Aret. *conſil. 3. conſultatio ad fin.* Ex quo tria dubia oriuntur. Primum, an hoc fieri potuerit? De quo dicam infrà §. 51. Et ſi ſic. Secundum eſt, an res retineat reliquas qualitates, ut prius, puta proprii & antiqui hæredii? In quo dixi quod ſic. *infra §. 147. gloſſ. 1. in verſic. les propres.* Tertium eſt, an primogenitus poſſit illam mutationem revocare, & priorem qualitatem reduci facere, vel æſtimationem juris primogenituræ, quod habuiſſet quocumque modo recuperare, ſive in eiſdem prædiis, ſive in pecunia, quod ſpectat ad præſentem materiam? Et breviter dico quod non, quia principalis cauſa qua pater motus eſt ad hoc faciendum non fuit iniquum odium vel fraus in primogenitum, ſed æqualis amor

Digitized by Google

& pietas paterna in omnes liberos juri & æquitati naturali conveniens. Et hoc affectu licitum eſt patri in feudis hæreditariis, quæ lege contractus non deferuntur providere, ſive per donationem bonorum æqualem inter filios & à titulo ſucceſſionis abſtenturos ſive per permutationem feudorum in cenſualia prædia, venditionem, aut aliàs, ut æquales ſint. Unde plus cæteris primogenitum decet reverenter obſervare parentem & præcipuum demereri amorem. Adde quæ ſuper his, & ſimilibus fuſius dicam *infra* §. 124.

* Pater per viam ultimæ voluntatis nullo modo poteſt minuere jus primogenituræ.

24. Secundo caſu, videlicet quando pater diſponeret * per viam ultimæ voluntatis, de rebus vel bonis in quibus cadit jus primogenituræ; ſit concluſio negativa, quod non poteſt, imò ipſo jure non valet, nec reſpectu poſſeſſionis, nec reſpectu proprietatis, nec reſpectu obligationis perſonalis, vel realis, vel alio quovis modo, quia talis diſpoſitio nullum omnino ſortiri poteſt effectum niſi poſt mortem. Sed ſtatim in tempore mortis, proprietas & poſſeſſio rerum quæ cadunt in jus primogenituræ, tranſit ipſo jure in primogenitum, eíque incommutabiliter acquiritur, non obſtante quavis contraria diſpoſitione ultimæ voluntatis per ea quæ plenè dicam infrà §. 132. Et quod contraria diſpoſitio teſtatoris ſuper juribus primogenituræ ſit nulla, tenet alibi gloſſ. in *conſtit. Neapol. incip. conſtitutionem.* & ibi latè Matth. de *Afflict. col. 2. & 3. de revoca. aliena. lib.* 3. Et iſtud jus primogenituræ, quamvis non ſit legitima jure naturæ debita, quatenus trientem vel ſemiſſem virilis ab inteſtato portionis excedit; eſt tamen quædam legitima conſuetudinaria, & beneficium legis, quod non poteſt auferri per patrem teſtantem, nec aliquod onus imponi, & quantum ad hoc æquiparatur legitimæ jure naturæ debitæ, cui nullum gravamen poteſt apponi. *l. quoniam in prioribus, C. de inoffic. teſtam.* Et ita circa jus primogenituræ tenent Joan. And & alii in *d. c. licet* de voto. Ægidi. Bellame. in *deci.* 718. *collat.* 3. Præpoſit. in *cap. per venerabilem, §. quod autem, collat.* 28. *num.* 45. *qui filii ſint legi.* Feli. in *cap. prudentiam, collat.* 2. *de offic. de leg.* Jaſon. in *l. nemo poteſt. collat. prima, ff. de leg.* 1.

25. Ampliatur primò, ſive per viam diſpoſitionis, ſive per viam pœnæ, aut alterius conditionis. Unde ſi gravaverit primogenitum dare etiam Eccleſiæ, vel pauperibus centum, niſi feuda æqualiter divideret, talis pœna & diſpoſitio ipſo jure nulla eſt. *l. Seius Augerius, & ibi per Bar. Ang. Imo. Paul. ff. ad leg. Falc. per Bal. & alios in l.* 1. *C. de his quæ pœnæ nomine,* ſive directo, ut legando prædia feudalia: ſive alias per indirectum, ut plures ſummas pecuniarum ultra vires bonorum legando, quia nedum debebit ante omnia defalcari legitima naturæ jure debita, ſed etiam omne jus primogenituræ, etiam in feudis quæ ſunt de mero conquæſtu vel acqueſtu teſtatoris; ſi enim eſſent hæredia antiqua, non eſſet dubium, *per not. infra* §. 93.

* Teſtator non poteſt onerare quatuor partes hærediorum, nec portionem primogeniti.

Et ſic * concluditur teſtatorem nullum onus poſſe imponere, ſive purè, ſive in diem, ſive ſub conditione, in quatuor partibus prædiorum quæ propria vocant, nec in his quæ ſpectant ad jus primogenituræ, quæ debent remanere libera ab omnibus legatis, oneribus & diſpoſitionibus ultimarum voluntatum. Ampliatur ſecundò, etiam ſi per * donationem cauſa mortis, quia æquiparatur legatis, & patitur omnes prohibitiones, & falcidias, & legata. *l. fin. C. de donation. cauſ. mort. tradunt ſcribentes in l.* 2. *ff. de legat.* & plenè dicam infrà §. 92. Tamen ſi de facto donans tradidiſſet, præjudicaret primogenito, reſpectu poſſeſſionis tantum, quæ ipſo jure non revertitur, nec propria authoritate poſſet recuperari, nec poſſet tranſire vel continuari in filium, quum non eſſet penes defunctum. Concluſio ſic ampliata limitatur propter ingratitudinem, vel conſenſum filii, ſecundum ea quæ diximus eadem quæſtione num. 12. Et ille conſenſus ſemel per filium majorem vigintiquinque annis ſponte præſtitus, non poſſet amplius per eum revocari, ſive ante mortem patris, ſive poſt mortem, per notata in *locis ſupra allegat.* & in *l. fin. C. de pact.*

* Quid de donatione cauſa mortis.

26. Quarto quæro an ipſe primogenitus poſſit de hoc jure diſponere, donando, vendendo, vel aliter cedendo? Solutio patet ex *notatis ſupra ead. gloſſ. qu.* 2. Et ſi plenius inquirere velis, pro parte affirmativa *ſtat cap. quam periculoſum.* 7. *qu.* 1. *& tenet* Panorm. in *cap. licet. col.* 2. *de voto.* Marti. Laud. in *tract. de primogen. char. pen. ver. amplectemur.* Socin. *conſil.* 47. *facti narratione. in qu.* 4. *lib.* 3. Jaſ. in *l. is poteſt, collat.* 4. *ff. de acquir. hæred. in l. pactum, C. de collat.* Sentit Pyrrh. in *conſuet. Aurelian. tit. de feud.* §. 26. *in fin.* Joan. Ciri. in *tract. primogenit. lib.* 3. *qu.* 1. *&* 8. Guill. Bened. in *repet. cap. Raynutius. ver. in teſta. relinquens* 1. *num.* 189. & alii numero multi, ſed ratione & examine pauci.

* Nova reſolutio.

Pro * reſolutione dico, quod jus ipſum in ſe, ſive quoad titulum & honorem, non poteſt cedi, nec in alium transferri. Ratio, quia non eſt conceſſum à conſuetudine niſi habenti illam qualitatem naturalem primogenituræ, quæ non poteſt reperiri, nec verificari in ceſſionario. Et hoc procedit ſive vivente, ſive mortuo patre. Et hanc veritatem eſſe puto, quamvis Deci. in *conſil.* 443. *verſic. unde primo,* contrarium dixerit, ſed perfunctoriè ſequendo gloſſ. in d. *c. quam periculoſum.* Effectus autem primogenituræ, videlicet jus iſtud præcipui, de quo in hoc §. & ſeq. vel jus totius hæreditatis, aut majoris partis ſecundum conſuetudinem ſui cujuſque loci, vivo quidem patre nullo modo poteſt cedi vel aliter diſponi, quum nondum competat, nec in re, nec in ſpe firma. Et hoc niſi de conſenſu patris, in eadem voluntate perſeverantis uſque ad mortem ſecundum formam, *l. fin. C. de pact.* ſed patre defuncto libere poteſt cedi, vendi, vel aliter diſponi, tam univerſaliter, quàm particulariter, ſicut unus hæredum partem hæreditariam ſibi quæſitam vendere poteſt univerſaliter nomine quotæ, vel particulariter per ſingulas res. Et ita circa hoc ultimum decidit Phil. Deci. in *d. l. pactum, col.* 5. *num.* 17. *& in d. conſ.* 443. *col.* 3. *& hæc veritas.*

* Quid de ſimplici renunciatione.

27. An autem poſſit renunciari, ſimplici ſcilicet * renunciatione, non per viam ceſſionis vel pacti? Reſpondeo quod non in vita patris, niſi forte quoad effectus honorum tunc occurrentes, vel niſi patre conſentiente, & in conſenſu perſeverante uſque ad mortem, vel aliis caſibus & modis, quibus futuræ ſucceſſioni poteſt renunciari. de quibus plenè tractabimus infrà §. 122. Sed mortuo patre abſolute & irrevocabiliter renunciare poteſt, ſicut abſtinere poteſt filius à tota hæreditate, vel ei renunciare. An autem tunc tranſiret jus primogenituræ in ſecundogenitum vel alium, dico quod non. Sed deficit omnino, & eſt locus juri communi, ut diximus *ſupra eodem gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. *num.* 30.

* Quid de jure primogenituræ circa rem particularem.

28. Et hæc de illo jure primogenituræ intelligantur de quo loquimur, quod videlicet defertur jure hæreditario. * Secus in eo quod in certa re jure particulari contractus vel inveſtituræ defertur, quia etiam vivo patre, eſt jus formatũ in perſona primogeniti, & poteſt per eũ cedi, vel vendi vivo patre. Sicut jus conditionale ex contractu, vel ſubſtitutione dependens. §. *ex conditionali. Inſtit. de verb. oblig. l.* 1. *C. de pact.* Et hoc dummodo ex natura rei vel tenore contractus, vel teſtamenti, alienatio non ſit prohibita. Et ita procedit quod voluit Panorm. hoc jus cedi poſſe. *in conſ.* 85. *in præſenti. col. fin. lib.* 1. Et Phil. Deci. qui eum refert & ſeq. *in conſ.* 397. *in fin.* unde non eſt ſibi contrarius ad ea quæ ſcripſit in *d. l. pactum.* Et ſecundum prædicta intelligi debet quod Bald. poſt Jacob. de Bellamera decidit in §. *præterea. in fin. quib. mod. feud. amitt.* & ſeq. Alvarot. & Præpoſ. *ibi.* ſecundogenitum præferri quando primogenitus conſentit illum inveſtiri. Mart. Laudannus in *tract. primog. char.* 3. *verſ. nunquid autem.* Jaſ. in *l. ſi fundum per fideicommiſſ. col.* 6. *num.* 34. *ff. de legat.* 1. Si autem talia in-



Digitized by Google

veſtitura fieret patre feudum donante ſecundogenito, de conſenſu primogeniti, tunc etiam, ſi non eſſet feudú hæreditarium, ſtatim irrevocabiliter valet, nec poteſt per ſupervenientem diſſenſum ſive patris, ſive primogeniti, revocati. Et ſic non eſſet recurrendum ad præfatam noſtram diſtinctionem, quia ex quo de re particulari per dominum diſponitur, patet quòd non agitur de futura ſucceſſione viventis in totum vel partem, & ſic non ſumus in terminis *d. l. fin. C. de pact.* nec conſenſus primogeniti ad aliud adhibetur, quàm ad excludendum inofficioſitatem donationis, vel præſumptionem fraudandi primogenitum, cui ſcienti & conſentienti non ſit dolus, nec injuria. *l. nemo fraudare, ff. de reg. jur. cum concord. gloſſ. & Decius ibi.* Non autem requiritur ille conſenſus ad hoc, ut primogenitus renunciet juri ſuo, quum nullum adhuc habeat jus in re vel ad rem, in hoc feudo, ut ſuprà diximus. Si autem eſſet feudum quod lege inveſtituræ deferretur ad primogenitum, tunc etiam diceretur renunciare juri ſuo, videlicet ad rem ſibi formaliter competentem, ex contractu vel inveſtitura.

29. Quinto quæro, an iſtud jus præſcribi poſſit? Hanc quæſtionem tractat Socin. in *conſ. 47. facta narratione in 4. qu. lib. 3.* ubi ſimpliciter tenet huic juri primogenituræ, ſeu majoritatis inter conſanguineos contra diſpoſitionem ſtatuti præſcribi poſſe. Joan. Ciri. *in d. tract. primog. in fin.* ubi tenet quòd ab uno ex filiis cum bona fide triginta annis præſcribi poteſt, ab extraneo autem nunquam. Rationes ſuas vide apud eum. Ego autem dico quod ipſum jus primogenituræ in ſe, eſt * impræſcriptibile: & non poteſt præſcribi, nec per unum ex filiis, nec per extraneum. Moveor, quia eſt datum, & conceſſum præcisè ipſi geniture, ſeu nativitati primæ, unde ſicut jura ſanguinis, & agnitionis ſunt immutabilia, & nullo jure civili dirimi poſſunt. *l. jus agnationis. ff. de pact. l. jura ſanguinis, ff. de regul. jur. l. abdicatis, C. de patria pot.* ſic nec jura præcisè & immediatè data à lege, ipſi ſanguini vel naturæ. Tum quod non poteſt fieri per verum & expreſſum conſenſum, non poteſt induci per præſcriptionem, quum non poſſit plus operari fictio, quàm veritas: Sed nullo pacto, nullo conſenſu fieri poteſt, ut is ſit primogenitus qui non eſt, ſed alium habet ante ſe, vel eſt prorſus extraneus: Igitur nullo pacto, nullo conſenſu fieri poteſt, ut is habeat ipſum & verum jus primogenituræ quod à lege conceſſum eſt præcisè naturæ ipſi, & veritati primæ nativitatis. Unde ſicut filiatio ipſa non poteſt pacto, nec præſcriptione induci, ſic & ſuitas, ſive jus ſuitatis filiationi à lege datum, non poteſt nec pacto, nec præſcriptione induci, transferri, vel acquiri, ut expreſſe decidit Bald. in *l. unica. col. 3. C. quan. non peten. par.* Similiter nec ingenuitas *gloſſ. in l. nemo, ff. de uſucapionibus.* & hæc eſt viva ratio quod jus primogenituræ non poteſt vendi, cedi, nec aliter transferri in alium: etiam fratrem ſecundogenitum, ut diximus in quæſt. præcedenti, quia perſonæ ipſius primogeniti inſeparabiliter adhæret. Unde nec ad hæredem tranſmittitur, niſi ſit de liberis primogeniti, qui cum eo eadem perſona cenſentur, ut dicam *infra* §. 133. Effectus autem utilis juris primogenituræ, ut jus ipſum præcipui, vel majoris partis hæreditatis, nullo modo poteſt præſcribi, vel per alium acquiri, vivente patre: ſed bene eo mortuo: ſicut tunc quota vel res hæreditaria poteſt per hæredem vendi, cedi, vel per alium præſcribi longo vel longiſſimo tempore. Sed iſtud non eſt præſcribere jus primogenituræ, ſed res primogenito quæſitas, in vim ſuæ primogenituræ. Qualiter autem & quo tempore præſcribantur à ſecundogenito ſcribam. *infra* §. 127.

* Jus primogenituræ in ſe impræſcriptibile.

30. Sexto quæro, utrum iſtud jus ſit favorabile, vel odioſum? Super hoc multa laborioſa magis, & ſupervacanea, quàm utilia, poſſem involvere. Ideo paucis concludo, quod ſimpliciter & regulariter loquendo eſt favorabile, utpote non odio aliquo ſecundogenitorum, ſed mero favore primogenitorum & familiæ conſervandæ inductum. Ad * judicandum autem diſpoſitionem favorabilem, vel odioſam, debet principalis ejus intentio attendi, ut notant Bart. Paul. & omnes, in *l. qui exceptionem. in princ. ff. de condic. indeb. facit text. in c. 2. §. ſtatuimus. ibi, cum non ſit dicendum aſperum de deci. in 6. gloſſ. in cap. ſciant cuncti. in verſic. alios in fin.* & ibi Gemi. *de elect. in 6.* Philip. Deci. in *l. 2. C. de in jus vocando, & in l. fin. col. 1. C. unde legitimi.* Curt ſenior. *conſil. 9. col. 5.* Curtius junior. *conſ. 9. per totum.* Et ut reſolutius habeas, dico quòd ipſum jus in ſe, & per ſe conſideratum, eſt merè, abſolutè & indiſtinctè favorabile: conſideratum autem in ſuis effectibus, quantum ad honorificos idem dicendum: quantum ad utiles diſtinguo, inter temperatos & non multum lædentes reliquos filios, ut illa duplex portio hæreditatis, primitivo hominum jure primum introducta, ut patet *Geneſ. 25. 27. & 43. cap. & confirmata lege divina per Moſen lata. Deuteron. 21. cap. ibi. Dabitque ei cuncta duplicia.* Et ſimiliter ille effectus eſt favorabilis. Sed alii effectus ſeu jura, per diverſas conſuetudines primogenituræ attributa, multum reliquis filiis præjudicantia, puta etiam in parte legitimæ, vel quandoque in tota hæreditate, addicta ſoli primogenito. Et horum quidem effectuum reſpectu, puta jus primogenituræ, tametſi ſimpliciter ſecundum ſe attento principali legis fine conſideratum ſit favorabile, non eſſe merè favorabile, ſed eſſe partim odioſum, videlicet inquantum exorbitans: & tanto odioſius, quanto magis exorbitat, & à debito naturæ reliquos liberos excludit.

* Jus primogenituræ in ſe eſt favorabile.
* Favorabilia & odioſa quæ cenſeantur.

Et hoc caſu mentem ſubit conſideratio Accurſii in ſimili dicentis jus patronatus ex parte patroni eſſe favorabile & ampliandum: ex parte vero liberti odioſum eſſe & reſtringendum. Ita gloſſ. in *l. ſed ſi hac. §. fin. in ver. interveniat, ff. de in jus vocando, l. 2. in ver. liberis, C. de in jus vocando. in l. qui bona, §. ſi alieno. in verſ. debet jurare, ff. de dam. infect. in l. apud Iulianum, §. adverſus. in ver. exhiberi, ff. de doli except.* & communiter ſeq. omnes ſcribentes in *d. locis & ubique.* Solus autem Decius (quòd meminero) in *d. l. 2. C. de in jus vocan.* nititur improbare eam conſiderationem, quæ mihi rationabilis & ſuſtentabilis videtur, verius tamen puto dicendum quòd quatenus eſt temperatum, ſit etiam reſpectu omnium, & abſolutè favorabile: quatenus eſt nimis exceſſivum & exorbitans, ſit odioſum, etiam reſpectu primogenitorum: volo dicere quòd hoc caſu, omni reſpectu ſit reſtringendum, & interpretandum, ut quanto minus fieri poſſit, lædatur legitima reliquorum filiorum. Ex quibus patet, quòd quum jus utile primogenituræ, per noſtram conſuetudinem introductum, ſit multum moderatum, utpote conſiſtens ſolum in una ſpecie bonorum, videlicet immobilium feudalium: neque in illa tota ſed in quodam præcipuo dumtaxat, merito debet judicari in totum, & omni reſpectu favorabile. Et hoc niſi ex accidenti contigerit reliquos filios multum lædi, ut ſi hæreditas non conſiſteret, niſi in uno feudo forte per principalem manſionem in totum occupato, vel hæreditas multum debitis onerata eſſet, de quibus infra §. 11. dicetur quid juris. Adverte tamen pro regula, quod omne præcipuum, ſive jus majoris partis in hæreditate, quum præjudicet æqualitati, quam jus commune fovet, & non competat niſi jure ſpeciali, ubi & quatenus lex vel conſuetudo loci diſponit, non debet extra limites conſuetudinis extendi, nec etiam reſtringi. * Et poteſt dici quod illud jus utile primogenituræ, (ubi agitur de virtute comprehenſiva) late debet interpretari, ſed ubi ageretur de virtute extenſiva, ſtrictè, ut fere in ſimili volunt Panorm. in *cap. epiſcop. in fin. de reb. Eccl. non alienand.* Feli. in *rub. col. 2. de reſcript.* id eſt reſpectu rerum de quibus loquitur, puta manſionis principalis, debet manſio principalis latè accipi, cum omnibus appendentiis manſionis, etiam ſi non ſit aliud quàm manſio, ut per multos caſus in gloſſa ſeq. Sed ad alias res vel jura, de quibus non loquitur, nullomodo poteſt extendi.

* Jus præcipui late interpretati non oportet quantú ad vim cóprehenſivam, ſed non quantum ad vim extenſivam.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Plurium manſionum feudalium* primogenitus *eligere poteſt quam vult, etiam minus principalem.*
2. Q. 1. *Quoad manſionem & horti ſupplementum non attenditur aliud, quàm an ſolum ſit feudale nec curatur an conſiſtat in diverſis feudis.*
3. Q. 2. *Nec refert an manſio cum ſuis appendentiis ſit antiqua vel nova.*
4. *Non prohibetur advantagium quod venit in conſequentiam remotam. Status manſionis & appenditiorum tempore mortis inſpicitur.*
5. Q. 3. *Si totum feudum ſit manſio, totum debetur primogenito.*
6. *Ordo & ratio deductionis legitimæ & juris primogenituræ.*
7. *Jus primogenituræ non eſt legitima, ſed præter legitimam. Legitima præfertur juri primogenituræ, & jus primogenituræ omnibus legatis & fideicommiſſis.*
8. 9. *Omnis lex ſemper ita debet interpretari ut ſit bona & æqua.*
10. *Æquitas ſpecialiter ſcripta non extenditur quando eſt rigor ſcriptus in genere.*
11. Ratio *certa & evidens, legi ſcriptæ æquipollet.*
12. 13. Q. 4. *Utrum primogenitus ſolus ſit ſaiſitus de principali manſione, etiamſi non ſuperſint aliæ.*
14. Q. 5. *Primogenitus poteſt cæteris legitimam ſupplere in quantitate.*
15. *Et hic nota ſingularem limitationem ad §. repletionem in* l. ſcimus C. de inoffic. teſtamento.

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Principal manoir.*

1. ET ſic nota quòd ſi in uno & eodem feudo, ſive in pluribus feudis unius ſucceſſionis directæ, ſint plures manſiones, non debet primogenitus jure præcipui, habere plures manſiones, vel unam in uno quoque feudo. Sed unam ſolam in feudo conſiſtentem in una ſucceſſione. Et dicitur hic principalis * manſio, non ad limitandum jus primogenituræ, ſed ad illud ampliandum, quia ex omnibus manſionibus in feudis conſiſtentibus major, amplior & principalior debetur, ſi tamen velit illam eligere. * Si enim ſit una minus principalis, ſed fortè melior vel utilior, aut plus cæteris ei placens, poterit illam eligere, & præcipuum habere, una cum horto eidem manſioni in eadem clauſura adhærente, vel cum jugere terræ, & ſpatio volatu caponis emenſo, dummodo hæc juxta manſionem electam, in feudali poſſeſſione. Si enim deficiat hortus in manſione electa, nec ſit ei aliquid terræ feudalis adhærens, non poterit defectus terræ ſuppleri ex poſſeſſionibus feudalibus non contiguis, nec ex aiis manſionibus in quibus hæc abundè reperiuntur, & imputet ſibi eligens. Non igitur attenditur an ſit manſio quam defunctus, aut anteceſſores habitare conſueverunt, nec an ſit manſio à qua ſubfeuda, cenſus, & emphyteuſes dependent, aut vetus caſtrum, aut turris antiqua, ſed ſolum an ſit locus ad habitandum factus: ſive enim ſit ruinoſus, dummodo non ſit deſtructus animo non reficiendi, nec ad alium uſum converſus, juxta *l. qui arcam. ff. de ſolutionib.* ſive ſit ſumptuoſus, & voluptuarius, poterit cum omiſſa principali habitatione defuncti eligere.

[* Principalis manſionis cur hic ſit mentio.]

[* Primogenitus habet electionem manſionis.]

2. Sed primò quæritur, quid ſi in ſucceſſione defuncti, ſunt quatuor aut quinque diverſa feuda, fortè etiam à diverſis dominis moventia, contigua, & ſimul confinata: in quorum finibus defunctus manſionem ſuam principalem ædificaverat, ſatis amplam, ita ut ſuper quolibet feudo partim eſſet ſita, utrum tota manſio cadat primogenito? nuper vidi ſuper hac quæſt. de facto ſuborta dubitari, quia primogenitus non debet habere præcipuum manſionis in pluribus feudis, ſed tantum ex uno feudo. Sed hoc verum eſt ſi vellet habere plures ſive diverſas manſiones, unam autem ſemel accipere poteſt ſive ſita ſit ſuper uno feudo, ſive ſuper pluribus, & ſatis eſt quòd ſit in rebus feudaliter poſſeſſis. Et ſimiliter ſi ſit unum feudum conſiſtens in * uno nudo ædificio, poterit eligi pro præcipua manſione. Et ſi ſit unum aliud feudum, etiam ab alio domino dependens, illi ædificio contiguum, poterit ſupplementum horti fieri ex illo contiguo feudo, in quo primogenitus primitus jure præcipui capiet quantum continebit illud ſupplementum, deinde in reliquo duas partes, vel dimidium, pro numero reliquorum filiorum. Si autem nulla terra feudalis eſſet contigua illi ædificio, nullum fieret ſupplementum, quia conſuetudo noſtra circa iſtud non conſiderat unitatem, vel dependentiam feudi. Sed ſolùm an ipſum ſolum in quo capitur manſio cum horto contiguo, vel horti ſupplementum, ſit feudaliter poſſeſſum, & cohærens vel non; & ita à peritioribus hujus curiæ togatis reſponſum fuit. Et quod dixi de ſupplemento fiendo etiam ex diverſo cohærente feudo, intellige dummodo feudum cohærens ſit hæreditarium. Secus ſi jure contractus & inveſtituræ deferretur ad filios, etiam non hæredes, quia ex tali feudo nullum ſupplementum fieri poſſet, ſicut nec de qualibet alia re, quæ non eſt de ſucceſſione, nec ſuper tali feudo poſſet capi manſio, nec aliud quicquam ratione hujus juris primogenituræ hæreditarii, & limitati ad ea quæ ſunt de ſucceſſione univerſali. An autem competat aliud jus primogenituræ in devolutis lege contractus, di-

[* Satis eſt manſionem eſſe ſi ream in ſolo feudali.]

cemus in §. ſeq. Unde ſi primogenitus eligeret manſionem ædificatam ſuper finibus plurium feudorum defuncti, quorum unum non eſſet hæreditarium, deberet deduci & ſeparari portio manſionis, quæ ſita eſſet ſuper feudo non hæreditario.

3. Secundo quæro, quid ſi feudum ab antiqua conceſſione conſiſtat in certis agris, ſine aliquo ædificio: ſed ultimò defunctus vaſallus, domum ibi de novo conſtruxit; an debeatur primogenito una cum horto, & ſuis appendentiis, ſecundum clauſuram prout hic dicitur?

Videtur quòd non. Saltem ſi hæc nova manſio, non concludatur jugere terræ, quod aliàs deberetur primogenito, *ut infrà* §. 18. ſed complectatur ultra octo jugera, & fere totum feudum. Primò, quia pater videretur per indirectum, unum ex filiis ſuccedentibus, videlicet primogenitum, præ cæteris ditare, ultra antiquam naturam rei, contra §. 124. *infrà tit.* 11. ex quo voluntarie, & ſine cauſa, veterem formam agrorum mutat in ædificium, & antiquum ſtatum feudi & inveſtiturarum mutat, patrono inſcio. quum enim ab initio conceſſi ſint ſoli agri, & hactenus ſecundum conceſſionem recogniti, nunc & de cætero difformiter fiet recognitio, videlicet de manſione, & reſiduo agrorum. Et licet hæc nova immutatio non prejudicet patrono, & eo invito regulariter fieri poſſit per notata infrà §. 51. tamen valde præjudicat filiis ſecundogenitis. Secundò, quia hæc conſuetudo videtur loqui de manſione antiqua. text. infrà §. 16. ibi. *ainſi qu'il ſe comporte d'ancienneté.* ergo neceſſario præſupponit manſionem debere eſſe antiquam, ad hoc ut ſit præcipua & affecta ſoli primogenito.

* Nova manſio eligi poteſt.

His non * obſtantibus puto etiam noviter conſtructum ædificium, vel caſtrum cum ſuis appendentiis, ſoli primogenito præcipuum, quia conſuetudo noſtra frequenter loquitur de manſione, & non diſtinguit inter antiquam, & novam ſed indiſtinctè illam adjudicat primogenito. Et ſi ſint plures in eadem ſucceſſione, dat ei liberam optionem, ita quòd omiſſa veteri & principali, poterit eligere novam per prædicta, nec defert jugerum terræ, niſi in caſu quo nulla eſt manſio in feudo, ſed nudus ager, ut infra §. 18. Igitur quæcunque ibi reperiatur manſio, ſive vetus, ſive nova, ſive ampla, ſive anguſta, debetur primogenito.

* Non prohibetur advantagium veniens in conſequentiam remotam.

4. Non obſtat primum, quia * non eſt prohibita unius ſuccedentium filiorum præhonoratio: quæ accedit in conſequentiam remotam, ſicut nihil prohibet patrem per emptionem, aut permutationem, mobilia & vectigalia prædia convertere in feuda, in favorem primogeniti, vel feuda in mobilia, & cenſualia, in cæterorum liberorum favorem, alioquin eſſet diſpoſitionem bonorum ſuorum interdicere patri, contra *l. non uſque adeo. ff. ſi quis a paren. manumiſſus fuit*: nec eſt ſimile de ſumptuoſo ædificio conſtructo à viro ſuper feudo uxoris, quia directè & immediatè donare nititur uxori, & in rem ejus convertit. Hic autem nihil facit niſi in rem ſuam, & de qua ſtatim liberè poterit diſponere, ut pleniùs declarabitur in *d.* §. 124. & 156. Non obſtat ſecundum, quia illa verba, *ainſi qu'il ſe comporte d'ancienneté*, id eſt, ſecundum conſiſtentiam ſuam antiquam, non inferunt neceſſariò manſionem debere eſſe antiquam: ſed oſtendunt quòd ſi manſio ſit antiqua, debetur una cum finibus ſuis, & adhærentiis quæ ſubſiſtunt ab antiquo, quamvis forte ultimus paterfamilias anguſtius habitaret, & partem forte caſtri, vel hortorum ruinoſam, & incultam dimitteret, nihilominus debetur manſio integra, ſecundum antiquas ſuas adhærentias. Et hoc dummodo adhuc ſubſint. Secus ſi nulla reſtarent veſtigia, ſed in alium uſum, puta in agrum, vel vineam eſſent converſa. Secus etiam ſi ultimus paterfamilias partem hortorum vel etiam ædificiorum caſtri, penitus à principali manſione ſeparaſſet, & pro diverſa domo & habitatione quamvis contigua habuiſſet, tunc enim portio ſeparata deſiit eſſe de appendentiis primæ domus; & incipit eſſe ſeparata domus per ſe. Patet per notata *in l. quod in rerum natura.* §. *ſi quis poſt. ff. de legat.* 1. *& ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 15. unde non poſſet primogenitus capere caſtrum ſecundum antiquam conſiſtentiam mutatam, ſed ſolum ſecundum eam quæ reperitur tempore mortis patris, ſed debet alterutram habitationem eligere. Idem ſi paterfamilias partem antiquæ manſionis demolitus eſſet animo non reficiendi, vel jam ad alium uſum convertiſſet: eodem modo ſi paterfamilias antiquam manſionem multum ampliaſſet & auxiſſet, ſive augmento intrinſeco, puta elevando ædificia, vel ſervitutes extinguendo, aut acquirendo, ſive augmento extrinſeco puta extendendo ſpatia hortorum, curtilium & annexorum ædificiorum ſub eadem clauſula, ſed multum ampliata, totum cederet in præcipuum primogenito. Et ſic concludo quòd * quantum ad amplitudinem, connexa, & dependentia hujus manſionis, non inſpicitur ſtatus antiquus, ſed ſtatus in quo reperitur tempore mortis. Et quod illa clauſula. §. 10. *ainſi qu'il ſe comporte d'ancienneté*, non eſt limitativa, nec diſpoſitiva, ſed demonſtrativa, & ſecundum prædicta juxta mentem aliorum §§. hujus conſuetudinis intelligenda. Facit quod in dubio verba minus principalia non intelliguntur appoſita ad taxationem, ſed ad demonſtrationem ut diximus ſuprà §. 9. *num.* 3.

* Status & forma manſionis quæ reperitur tempore mortis; & non antiquior attenditur.

5. Tertio quæro, quid ſi manſio cum horto & ambitu ſuo & clauſura totum integrum feudum includat, & nulla ſint alia feuda in ſucceſſione? Reſpondeo breviter, ſolum primogenitum, totum & ſolidum feudum jure præcipui habiturum. Patet per hunc text. ubi tota manſio attribuitur primogenito. Sed totum feudum eſt manſio. igitur. Patet etiam in textu verbalis proceſſus ſive concluſionis trium ſtatuum factæ ſuper hoc §. unde non eſt arguendum quòd hæc conſuetudo non intendit addicere totum feudum primogenito, ſed ſolum partem præcipuam in feudo. Tum quia illi textus clari, imò quòd intendit totum illi addicere, ſi portio ſit præcipua totum. Tum quia hic agitur de virtute comprehenſiva, unde largiſſimè debemus interpretari in favorem primogeniti, & nullo modo reſtringere per ea quæ ſupra eod. gloſſ. 3. ad fin. Limita ut procedant quando feudum non conſiſtit niſi in manſione & ejus clauſura. Secus ſi etiam conſiſteret in juribus ſubfeudorum, vel cenſuum inde dependentium, ut dicemus in §. *ſeq.* Limito ſecundo, ſi non ſupereſſent alia bona in hac ſucceſſione, puta quia non eſt niſi illa manſio, vel ſi ſint aliæ res, exhauriuntur ære alieno, vel funeris impenſa, aut alias non ſufficiunt ad legitimam reliquorum filiorum.

* Legitima præfertur juri primogenituræ.

6. Sciendum * enim quòd poſt æris alieni, & impenſæ funebris deductionem, ante omnia debet deduci legitima filiorum jure naturæ debita. Et ſuper reſiduo, ante reliqua omnia, capiet primogenitus jus ſuum primogenituræ, poſtremo ſuper eo quod reſtabit, ſolventur legata & fideicommiſſa ſive in piam cauſam, ſive in aliam quamcunque relicta. Salvo adhuc & excepto quòd ſi qua ſint hæredia, ſive antiqua prædia, quæ vocant propria, non ſubjacebunt legatis niſi pro quinta parte propriorum, quia reliquæ quatuor partes, debent manere in ſucceſſione liberæ & immunes à legatis, & ab omni onere & diſpoſitione ultimæ voluntatis. *ut infrà* §. 92. Si igitur in bonis defuncti non ſit niſi una manſio feudalis, & ſint quatuor filii tantum, computato primogenito, prout debet in numero computari: ex quo venit ad ſucceſſionem, legitima eorum ſimul eſt triens, ſive tertia pars dictæ manſionis, & legitima cujuſlibet eſt quarta pars tertiæ partis, ſive unic

Digitized by Google

uncia, id eſt, duodecima totius. Et tres filii poſterius geniti, capient ſinguli ſingulas uncias quæ ſimul junctæ faciunt quadrantem, id eſt, quartam partem totius. Totum autem reſiduum videlicet dodrans, ſive novem unciæ ſpectant ad primogenitum ſolum, quia capit unam unciam pro ſua legitima debita jure naturæ, & octo reliquas uncias pro ſuo jure primogenituræ. Si autem (computato ſemper primogenito) eſſent quinque vel plures filii, aut filiæ, legitima eorum ſimul eſſet ſemis. *Auth. noviſſima. C. de inoffic. teſtam.* Et ſic primogenitus pro ſuo jure primogenituræ capiet ſemiſſem: utpote hoc caſu liberum ab hujuſmodi legitima, & in reliquo ſemiſſe, capiet virilem ſuam, ſicut unus filiorum, pro ſua legitima jure naturæ debita.

* Ordo & ratio deductionis legitimæ & juris primogenituræ.

7. Ex his patet primò quod legitima * debita jure naturæ præcedit & vincit primogenituræ. Secundò, quòd jus primogenituræ non eſt legitima primogeniti propriè & ſtrictè loquendo, ſed eſt jus competens præter legitimam jure naturæ debitam, & ab illa diſtinctum, ut etiam diximus, *ſuprà eod. in gloſſ. præcedenti num. 16.* Tertiò quod ad cognoſcendum quanta ſit filiorum legitima, nedum filius primogenitus computatur in numero filiorum, ſed etiam jus ſuum primogenituræ computatur in bonis defuncti vel ſucceſſionis, & auget legitimam omnium filiorum. Quartò, quòd primogenitus non tenetur computare jus ſuum primogenituræ, in ſuam legitimam jure naturæ debitam, reſpectu quorumcunque legatariorum ſeu fideicommiſſariorum, aut aliorum prætendentium jus ex diſpoſitione ultimæ voluntatis, vel donatione cauſa mortis. Sed reſpectu fratrum, & cohæredum ſuorum, benè tenetur illud computare & conferre, nedum in ſuam legitimam, ſed etiam in legitimam cohæredum, quando & quatenus non ſuperſunt alia bona ex quibus poſſit capi & perfici legitima. Si autem ſuperſunt bona ex quibus ſatisfieri poſſit legitimæ, habebit omne jus ſuum primogenituræ præcipuum: nec tenebitur aliquid de illo conferre vel computare, nec in legitimam ſuam, nec in legitimam cohæredum. Sed ultra jus ſuum primogenituræ in omnibus reliquis bonis concurret viriliter cum fratribus & cohæredibus ſuis. Sed dicet quiſpiam, cum conſuetudo ſimpliciter, & velut præcisè loquatur, ita juxta jura vulgata intelligi debeat, unde hæc interpretatio? Qui probas legitimam, locum ſibi vendicare, in rebus primogenito debitis, & ipſi juri primogenituræ præferendam? Reſpondeo *[illegible]*, id eſt, æquitas ad hoc me impellit.

*Omnis lex ſemper debet ita interpretari ut ſit bona & æqua.

8. * Omnis enim lex, ſtatutum vel conſuetudo debet ita intelligi ſecundum bonum & æquum, & ita interpretari, etiam ſi opus ſit verba ejus diſpoſitiva reſtringendo, vel impropriando, ut non contineat aliquid iniquum vel abſurdum. *l. ſcire oportet. §. aliud autem, ff. de excuſat. tuto. l. nam abſurdum, de bon. quæ liber. cum concord. glo.* ibi Bald. & pulchrè Lancelo. Deci. in *l. omnes populi. col. 9. ff. de juſti. & jur.* Bald. in *l. non dubium. C. de legib.* Facit *l. ſi cui. ff. de ſervitu. ibi, civili tamen modo*, nam quædam in ſermone tacita excipiuntur, *& l. pen. ff. ad exhib. Ibi, reſpondi non oportere jus civile calumniari, neque verba ejus captari, ſed qua mente id diceretur animadvertere*, & taliter debent leges & dicta temperari, ut non poſſint à ſapiente reprehendi, inquit Julianus, *in l. Salvius, ff. de legat. præſtandis*, quem ad hoc ſæpius advocabat Bald. ſecundum Socin. *conſ. 84. viſa prædicta, col. 2. lib. 1.* Et inquit Alberi. poſt Oldra. in *l. qui duos §. 1. per illum text. ff. de manumiſſis teſta.* quòd interdum vis eſt inferenda literæ, ut ſanum & juri conſonum intellectum capiamus, & verba legis vel ſtatuti quantumcumque præciſa, recipiunt interpretationem legalem, & temperamentum æquitatis. Bar. Bald. Paul. in *l. ſtipulatus ſum damna. ff. de verb. oblig.* ubi vide Jaſ. multa ad hoc accumulantem, quæ non tranſcribo. Sed ultra prædicta addo Lancelot, Decium in *l. cætera, §. item hoc prohibetur, in fi. ff. de legat. 1.* ubi unum notat ſingulariter, quòd quando cortex verborum legalis diſpoſitionis, vel ſtatuti, ſonat in aliquam abſurditatem, recedendum eſt à verbis & mens amplectenda. Igitur fortius cum hæc conſuetudo ſimpliciter loquatur, abſque alia verborum præciſione, debet hanc interpretationem (ad vitandum abſurditatem, & duritiam) recipere: verba enim legis quantumcunque latiſſima, non debent accipi ut duritiam, contineant, ſed benignè, notat Ang. in *l. illud quoque per illum text. ff. de petitione hæredi.*

9. Imò hæc interpretatio nedum * non excluditur à verbis, ſed etiam fundatur in mente conſuetudinis, quæ noluit primogenitum omnia bona habere, ſed ſolum quoddam præcipuum limitatum ad certam quotam, & ad certum genus bonorum, videlicet feudalium, ut in hoc §. *& ſequentibus.* Et ſic apertè liquet, quòd non fuit de mente & intentione conſuetudinis, fraudare alios filios legitima, propter favorem primogeniti. Igitur ſi ex accidenti contingat quòd filii privarentur legitima, ſi verba hujus conſuetudinis ad rigorem ſervarentur, debent ita modificari, & temperari, ut ſalva ſit eis eorum legitima: facit quod iſtud præcipuum juris primogenituræ non eſt addictio totius hæreditatis, ſed quoddam velut prælegatum legale in ſucceſſione, & ſic debet recipere paſſivam interpretationem legis Falcidiæ à jure communi pro conſervanda legitima per textum & omnes ſcribentes in *l. 1. §. lex Falcidia. ff. ad leg. Falcidiam.* Quòd ſi alius dicat, non eſſe magnam æquitatem, vel ſubventionem, vocare tres filios ad quadrantem, dodrante relicto uni primogenito; reſpondetur ſatis eis conſultum uſque ad limites legitimæ, & æquanimiter ferre debent ſi per conſuetudinem eis auferatur, quod pater in teſtamento auferre poterat, etiam in extraneos conferendo, nec eſt iniquum tantum tribui legi, quantum tribuitur homini: imò abſurdum eſſet diſpoſitionem legis minus poſſe, & majori Falcidiæ ſubeſſe quàm diſpoſitio hominis. *Mens noſtræ cõſuetudinis inducitur.

10. Sed ulteriùs contra ſecundam limitationem fortiter oppono, de textu proceſſus verbalis, & ſententia trium ſtatuum, ſuper reformatione §. 68. *hoc. eo. tit.* ubi apertè tota congregatio ſentit, & præſupponit, quòd ſi in hæreditate non ſit niſi una manſio, vel una domus feudalis, quòd tota ſpectat ad primogenitum, abſque eo quod aliquid teneatur dare reliquis filiis. Et quòd ipſi privabuntur omni hæreditate, & legitima portione. Et iſtud emendaverunt in domo, vel ut alaudiali dumtaxat, in domo autem feudali nihil diſpoſuerunt, ſed etiam reliquerunt in diſpoſitione conſuetudinis hujus §. quæ totum addicit primogenito. Igitur hoc caſu nihil debetur reliquis filiis, etiam intuitu legitimæ. Nec obſtat quòd eſt eis aliqualiter ſubventum in domo alaudiali: hoc enim contra eos facit in hoc caſu, tum * quia æquitas ſpecialiter ſcripta in alaudio, non debet extendi ad hunc caſum, ſed debet manere rigor ſcriptus hujus §. in vigore ſuo, ut in ſimili notat Bartol. dum reſpondet ad objectionem, *l. poſthumus, de injuſt. rupt. & irr. teſta. in l. Titia, l. Imperator. qu. penult. ff. de lega. 3.* & alibi Gemi. Phil. Franc. in *c. unico. de rerum permuta. in 6.* Dum impugnant opi. Jo. Andr. in *c. ſi beneficia de preb. eod. libro.* Tum quia * exceptio & modificatio facta in illo ſpeciali caſu alaudii, fortificat & firmat regulam hujus §. in aliis, videlicet feudalib. per textum in *l. tribunus ad fi. ff. de teſt. mili. l. quæſitum. §. denique Notarius, ff. de fund. inſtructo lega. §. ut autem in Authent. de non alienand. col. 4.* Bald. in *tract. ſtatu. in ver. ceſſatio. in fin. & in ver. confirmare. num. 1.* Et hoc videtur indubitatum attento quod ſolemniter,

*Æquitas ſpecialiter ſcripta non extenditur quando eſt rigor ſcriptus in genere.

*Exceptio firmat regulam.

Digitized by Google

congregati ſuper hoc patres noſtri expreſsè cogitaverunt, & præviderunt totalem excluſionem ſecundogenitorum à domo feudi, & in domo eis non ſubvenerunt. Et certè ad hæc non poteſt bene reſponderi ſine difficultate. Tamen attento quod eadem æquitas ſubventionem deſiderat hoc caſu, & non eſt æquitas poſitiva, ſed naturalis, neceſſaria, & debita, puto primogenitum teneri, ſive in hac ſpecie hæreditaria, ſive in quantitate, ſive in alia re ſubvenire fratribus, uſque ad ratam eorum legitimæ. Et ad propoſita & allegata in dicto proceſſu verbali, quatenus innuunt totam domum feudalem eſſe ſolius primogeniti, reliquis filiis à legitima excluſis: Reſpondeo quod in hoc ſunt verba ſ præſuppoſitiva, & non diſpoſitiva, unde non faciunt legem, nec conſuetudinem, nec derogant juri communi, nec interpretationi noſtræ in jure communi, & in jure naturali fundatæ, *argumento l. ex facto. 1. ff. de hared. inſti. clem. 1. in fin. de præb. cum ſimil.* Tum excluſio reliquorum filiorum à legitima, viſa eſt illi congregationi irrationalis, & emendatione digna. Igitur & nobis videri debet, & emendari ne lex noſtra hujus §. reprehenſione digna inveniatur, *juxta l. Salvius, ff. de legat. præſtan.* Quod ſi quis dicat poſt Accurſ. Ibi in *ver. decreto.* quod iſta emendatio non poteſt fieri per hominem, ſed per aliud edictum, id eſt, per legiſlatorem, vel ſimilem ſtatuum congregationem.

11. Reſpondeo, quod * ratio viva, id eſt fundata in naturali juſtitia, certa & manifeſta, tantum valet, & movere debet, quantum lex ſcripta, *l. cum ratio. in princ.* & ibi Alberi. *ff. de bon. damnat. gloſſ. in c. ex eo. in ver. rationis de elect. in* 6. Bald. in *c. paſtoralis, in fin. de cau. poſſ. & propriet.* And. Iſer. *in proœ. feudo. col. fin.* & latè Jaſo. in *l.* 3. *§. ſi liber. per text. ibi, naturali æquitate motus, ff. de cond. cauſa data.* Præterea reſpondeo quod ille prætenſus rigor neque eſt ſcriptus, ſaltem in ſpecie, nec intentus in hoc §. qui loquitur generaliter & ſecundum quod ut plurimum accidit ſupereſſe alia bona, ut diximus; unde nullo modo excludit, ſed potius ſubintelligit interpretationem noſtram tum ad ſupremum hic §. ſolum generaliter loquitur, & ſic non continet rigorem, niſi ex verbis generalibus. Sed interpretatio noſtra, eſt fundata in æquitate ſpecialiſſima caſus individui. Igitur præferenda per textum & notata Bartoli, Baldi, Pauli & omnium *in l. placuit. Cod. de judic.*

* Ratio certa & evidens legi ſcriptæ æquipollet.

12. Quarto juxta hæc quæro, utrùm primogenitus ſit ſaiſitus de tota hac manſione, etiam cum non ſuperſunt alia bona, ſaltem ſufficientia ad reliquorum filiorum legitimam: videtur quod ſic; quia hujuſmodi ſaiſina non dependet niſi à virtute & diſpoſitione ſolius hujus conſuetudinis, *infrà articul.* 132. Sed conſuetudo non defert hanc principalem manſionem, niſi ad ſolum primogenitum. Igitur ad eum ſolum defert ſaiſinam, & ſolus de ea ſaiſitus erit. Tum verba diſpoſitiva & executiva conſuetudinis reſpectu manſionis, ad ſolum primogenitum expreſsè referuntur & diriguntur. Igitur is ſolus ſua authoritate poteſt manſionem apprehendere, & poſſidere. Tum incerta pars ratione loci & quotæ non poteſt poſſideri, *l.* 3. *§. incertam, ff. de acqui. vel amit. poſſeſſ.* Sed quum non poſſit continuò eſſe certum, an ſuperſint in hæreditate alia bona, vel actiones: & quantum à manſione ſit detrahendum pro legitima ſecundogenitorum, eorum portio, quantum ad portiones prætenſas in manſione, eſt omnino incerta, & ratione loci, & ratione quotæ. Igitur non poſſunt cenſeri poſſeſſores, nec ſaiſiti in aliquo dictæ manſionis. Sed ad iſtud ultimum poſſet reſponderi, quod etſi ſit aliquandiu incertum nobis, non tamen eſt incertum reſpectu legis, quæ ſaiſinam defert argumento notatorum in *§. ſi Inſtit. de verbo. oblig.* Et ad duo præcedentia poſſet dici, quod intelliguntur in terminis ſimplicibus conſuetudinis, quæ loquitur ſecundum quod communiter, & ut plurimum accidit ſupereſſe alia bona, & legitimam nullo modo lædi per hoc præcipuum. Quando autem inopinatus iſte & inſolitus caſus accidit, quod nihil aliud ſupereſt, ita quod per prælegatum præcipui, tota legitima filiorum deſorbetur: Tunc ſaltem hactenus hæc conſuetudo de qua in hoc §. non cenſetur loqui, nec aliquid diſponere, vel conferre in primogenitum: & ſic nec proprietatem, nec poſſeſſionem in eum conferre, quatenus læditur legitima. Sed hactenus relinquit illud præcipuum in diſpoſitione juris communis, & reliquorum articulorum hujus conſuetudinis, puta illius §. *de ſaiſina infra* §. 132.

13. Verùm hujuſmodi reſponſiones magis conſiſtunt in ſubtilitate, quàm in mente conſuetudinis. Igitur non ſunt admittendæ, ut ſi ſimili inquit text. in *l. ficut. §. ſi debitor. ff. quib. mod. pig. vel hypo. ſol.* Et ſic verba conſuetudinis inſequendo, puto ſolum primogenitum ſaiſitum, dominum videlicet & poſſeſſorem dictæ manſionis, ipſo jure, pro toto, ſed non incommutabiliter, ſi detegatur legitimam reliquorum filiorum lædi: tunc enim tenetur eis præſtare, vel ſupplere legitimam in pretio & quantitate, *ut infra qu. ſequenti*, quo facto, vel oblato, puto eum incommutabiliter de toto eſſe ſaiſitum. Si autem recuſet, puto favorabiliter & rationabiliter admittendum, ut reliqui fratres nedum actione perſonali condicere poſſint legitimam, vel ejus ſupplementum à primogenito, ſed etiam ut eo nomine adverſus eum, & poſſeſſoriis, & realibus, & miſtis judiciis experiri poſſint.

14. Quinto quæro; retento illo themate, quod ſi ſint quatuor filii, & unica manſio feudalis pro omnibus bonis, in qua poſterius geniti debeant habere quadrantem tantum, pro ſua legitimâ, utrùm * debeant habere in ſpecie, an vero poſſint cogi à primogenito accipere æſtimationem? Videtur quod debeant habere in ſpecie, utpote quum ille quadrans ſit vera legitima jure naturæ debita, ergo debetur in ſpecie, & in ipſo corpore hæreditario, text. eſt in *l. ſcimus in princ. in ver. repletionem. C. de inoffic. teſtam.* Et omnes doctores ubique; facit quod non poſſunt recta cogi vendere per jura vulgata ſed ſolum pati diviſionem, ſi commodè dividi poſſit: ſin ſecus, licitationem. Et ſic ſi commodè poſſit ſeparari dodrans à quadrante, quamvis quadrans in ſe non poſſit commodè dividi, videtur primogenitum cogi poſſe ad diviſionem à ſecundogenitis, inter quos quadrans indiviſibilis licitabitur. Quibus non obſtantibus puto primogenitum hoc caſu non teneri pati ullam diviſionem, aut licitationem, ſi juſtam æſtimationem quadrantis velit offerre fratribus ſuis, eoſque teneri pretium recipere. Et moveor, non ex eo quod primogenitus habet majorem partem, nempe triplam ad reliquos fratres ſimul, & nonuplam ad ſingulos eorum: quoniam hæc ſola ratio non eſſet ſufficiens ad infringendum communes juris regulas, nec ex eo quod per tria media nuper dixi eum ſolum eſſe poſſeſſorem, & dominum ipſo jure, totius manſionis: id enim, niſi ſequenti ratione attenta facilè diſputando evinci poſſet. Sed moveor propter mentem, & intentionem expreſſam conſuetudinis, quæ vult principalem manſionem eſſe præcipuum ſoli primogenito.

* An ſecundogeniti teneantur accipere legitimam in quantitate & æſtimatione.

15. Et ratio eſt, non tam propter honorem ipſius primogenituræ, quam propter conſervandum nomen & dignitatem familiæ, quod non poteſt melius fieri quàm per ſtudium unitatis, ad ſublationem diviſionis, quantum ſalva juſtitia fieri poteſt: & hæc * eſt potiſſima & finalis ratio hujus conſuetudinis, argumento *l.* 1. *§. pen. ff. de ventre. inſpi.* & eorum quæ plenè tradunt. Jo. And. in addit. *ad Specu. in Rub. de ſuc. ab inteſta.* Jaco. de Are. Cyr. Saly. in *l.* 1. *C. de adimend. leg.* per omnes ſcribentes

* Cauſa finalis primogenituræ eſt honos & conſervatio familiæ.

Digitized by Google

ſcribentes in *l. 2. C. de in jus vocan.* per Curtium patrem *conſil. 9. collat.* 5. Curtium filium, *conſil.* 9. *per to.* Albert. Bru. *ſuper ſtatu. exclu. fœmi. art.* 5. Ideo ut ſervetur intentio expreſſa hujus conſuetudinis quantum ſalva æquitate & naturali juſtitia fieri poteſt: dicendum eſt primogenitum integram manſionem retinere, & conſolidare ſibi poſſe, ſolvendo fratribus legitimam eorum in pecunia. Hoc enim modo & conſuetudini, & æquitati naturali, quantum utrique melius poteſt ſatisfit. Et ut diximus, ſatis eſt hanc conſuetudinem in ſe favorabilem, reſtringi per rationem naturalem, hactenus ut iniquitas & injuſtitia excludatur. Non obſtat quòd conſuetudo non cenſetur loqui in hoc caſu, & quòd ceſſat ejus diſpoſitio quatenus legitima læderetur, quia imò non deſinit loqui, nec ceſſat, ſed ita attemperatur, ut deſiderium rationis naturalis de legitima ſalvetur, quod fit præſtando reliquis filiis æſtimationem legitimæ, quotæ & portionis, alioquin per diviſionem, aut licitationem, vel in extraneum tranſituræ. Et hæc nota pro ſingulari limitatione ad *d. verſic. repletionem*: qui etiam limitandus eſt, ubicunque conſuetudo totam hæreditatem addicit primogenito: tunc nihilominus tenetur aliquid fratribus præſtare vice legitimæ, non tamen præcisè in corporibus hæreditariis, ne dignitates, feuda, hæredia, quæ conſuetudo uni conſervari voluit, dividantur, & ſectionem patiantur, ſed ſufficit in quantitate. Et ita quod dicitur de toto quoad totum, debet etiam dici de parte reſpectu partis, ut in iſto præcipuo quod conſuetudo iſta ſolidum ſimpliciter addicit ſoli primogenito, potuiſſem ſuper ſingulis punctis hujus gloſſæ effusè argumentari, & allegare. Sed inſtituti noſtri modum excedere veritus, quàm breviori, & æquiori reſolutione potui, tranſegi.

---

## SUMMARIA GLOSS. V.

1. Q. 1. *Idem de pluribus hortis judicandum quod de uno.*
2. Q. 2. *Idem de* corte *&* foſſatis. *Appellatione manſionis veniunt cohærentia & appendentia in omni genere diſpoſitionis.*
3. *Quis ſit* hortus *contiguus?*
4. *Quid de horto ſpatioſo afferente reditus? Quid de* leporariis?
5. *Quid de molendino?*
6. *Quid de* apothecis, *ſtabulis, lociſque meritoriis domus feudalis?*
7. *Domus ſeu manſio hic accipitur largè, quandoque ſtricte, ut in materia odioſa.*
8. *Verba ſimplicis confinationis ſtant demonſtrative, & non excludunt cellaria deſtinata domus legatæ, ſecus in verbis importantibus perpendicularem confinationem.*
9. *Hæc verba text.* ſelon la cloſture, *non inducunt limitationem.*

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Le Jardin.*

ISTUD verbum cum ſequentibus ſatis in ſe declaratur in gloſſ. præcedenti. Sed ad uberiorem doctrinam,

* Quid ſi plures horti.

1. Quæritur primò, quid ſi * ſint plures horti? Reſpondeo, ſi ſint ſub eadem clauſura, vel etiam ſine clauſura ſub eadem cohærentia, & dependentia manſionis illius gratiâ parati, ejuſque uſui deſervientes, & deputati per patremfamilias, idem eadem ratione dicendum, quod de unico horto, quia pars domus & manſionis cenſentur, & ejus appellatione veniunt. Et ſic nedum actualis clauſura & parietes ipſi, ſed etiam deſtinatio patrisfamilias ex accommodatione & actuali modo utendi reſultans, ampliationem juris primogenituræ operatur; ut patet per ea quæ diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 14. *&* 15.

* Appellatione *manſionis* veniunt omnia appendentia.

2. Secundo quæro, quid de ſuperiore, & inferiore corte, & foſſatis, quæ ſunt extra clauſuram in ejus circuitu? Dico breviter quod cedunt ſoli primogenito, unà cum manſione, cujus * appellatione veniunt omnia illi cohærentia & appenditia in omni diſpoſitione, ſive in contractibus, *l. teſtatrix. in fi. ff. ſi ſervit. vendit. l. ſi venditor. in fi. l. ſi creditor. in fi. ff. de action. empti.* ſive in ultimis voluntatibus, *l. uxorem.* §. *legaverat. l. prædiis.* §. *penult. ff. de legat.* 3. ubi Barthol, poſt Jaco. Rav. ita expreſſim determinat in conſuetudine vel ſtatuto, principalem domum attribuente primogenito, & vult Joan. Cyri *in tractat. primogenit. lib.* 2. *qu.* 4. ubi ſic interpretatur hunc textum. Secus ſi hortus non eſſet cohærens, nec acceſſorius manſioni. *l. Olympico in princ.* quæ ita intelligitur ſecundum gloſſ. & omnes ſcribentes *ibi ff. de ſervit. urbano. prædio.* Et ibi Baldus Angel. Loria. decidunt legata habitatione, vel proprietare domus, venire habitationem, vel proprietatem horti acceſſorii, aliàs non. Idem volunt Archi. Gemi. in *c. fi.* 12. *quæſt.* 2. Albert. Bart. Ludov. Roman. & alii in *l. quod conclave. ff. de damno infect.* Joan. And. & alii in *cap. Raynutius. de teſta. Joan. de Pla. in l. C. de metatis & epidemit. lib.* 12. Petrus de Ancha. Phil. Franc. in *cap. unico. col.* 1. *de conſecra. eccleſia, vel alia. in* 6. Alex. in *conſil.* 225. *viſis verbis. lib.* 2. *conſil.* 64. *ponderatis verbis. lib.* 3. *conſil.* 26. *conſideratis verbis lib.* 4. Et pulchrè in *conſil.* 204. *col.* 1. *lib.* 6. Jaſon in *l. fi. col.* 4. *ff. conſtitut. princ.* Matth. de Afflict. in *tract. de jure Prothoma. notab.* 3. *col.* 4.

* Hortus contiguus quis dicatur.

3. Et dicitur hortus * cohærens, ſive acceſſorius, nedum ſi ſub eadem clauſura continetur, ſed etiam ſi ſit extra clauſuram, habens tamen aditum per domum, & ejus gratiâ paratus. textus in *dict. l. prædiis* §. *balneas, & in l. ſi cui ædes. eodem titulo. ff. de legatis tertio.* Et ita tenet Cæpol. in *tractatu de ſervit. urb. prædi. cap.* 76. *de horto.* Benedict. in *repet. d. c. Raynutius in verb. & hortum. & alii prææallegati.* unde nedum villa urbana, quæ eſt habita-



Digitized by Google

tio ipſius patrisfamilias ſed etiam ruſtica, ut habitatio coloni, & fructuaria, ut horrea & cellaria, quæ urbanæ accedunt, ſoli primogenito jure præcipui cedunt, puta nedum prætorium ipſum, ſed etiam ſtabula, columbaria, horrea, & cætera id genus domus gratiâ conſtructa, etiamſi in illa appenditia, omnium fundorum, & prædiorum fructus, & reditus reponantur, etiam ſi illa ſtabula, columbaria, horrea, non ſint ſub clauſura domus principalis, contigua tamen, & parata gratiâ domus, non habentis clauſuram ab his omnino ſeparatam & diſtinctam, tota ſunt præcipuum primogeniti. Secus ſi hujuſmodi appenditia nedum non eſſent ſub communi & totali clauſura domus, ſed etiam ſeorſum à totali clauſura domus, & fortè ſub clauſura ſeparata per hunc textum: & appoſitiſſimè facit textus in *l. quis ſit fugitivus. §. apud Celſum. Ibi ſicut ſub una clave tota ejus habitatio eſſet, ff. de ædili. edic.*

* Quid de horto afferente reditum.

4. Sed quid de horto * ſpatioſo, vineas fortè aut ſimilia includente, & magnum afferente reditum? Et ego puto, quamvis etiam non habeat aditum, niſi per domum cui cohæret, non deberi primogenito, jure præcipui, ſed debere dividi ſicut alia prædia feudalia. Ratio, quia ex quantitate, qualitate, & applicatione reditus, apparet quod habetur loco prædii ruſtici clauſi & non loco prædii urbani merito inter ruſtica judicatur, & non venit appellatione urbanorum prædiorum nec cenſetur pars principalis manſionis, vel domus, & ſic non eſt præcipuus primogenito, textus eſt in *l. urbana prædia, ff. de verb. ſign.* per quem textum dico quod ingentia * leporaria, quæ vulgò vocant *guarenas*, quamvis caſtro, vel manſioni principali adhærentia, & fortè non habentia aliundè apertum aditum, non cedunt primogenito: tum quia principaliùs habentur propter fructum venationis, & ſylvæ, vel arbuſti, quàm propter neceſſitatem vel commoditatem ipſius habitationis, aut voluptatem ipſius domus. Tum quia nimis elongantur, & extundantur à corpore ipſius manſionis, hic autem ut cenſeantur venire aliqua tanquam neceſſaria domus, debent eidem eſſe vicina, contigua, & conjuncta, & hoc expreſsè requirit conſuetudo iſta in fine hujus §. in illis verbis, *au joignant d'icelle maiſon*, id eſt juxta & conjunctim ad domum. Secus eſſet ſi in horto domui contiguo factæ eſſent foſſæ, pro cuniculis, Gallici vocant *glappiers*, hujuſmodi enim una cum horto accederent manſioni. Idem ut ſuprà judico dicendum de magnis ſaltibus, quos Gallici vocant parcos, ut non comprehendantur. Satis enim amplum eſt præcipuum primogeniti, ſi illi cedat manſio principalis, ut optima maximaque eſt, cum ſuis annexis & appenditiis, quæ tamen ſunt appenditia, tanquam partes, & velut membra corporis ipſius domus. Alioquin etiam vineæ, nemora, & omnia prædia accederent, quia quodammodo gratiâ principalis domus acquiruntur, & habentur, & ab illa dependent velut à capite, ſed non ſufficit illa connexitas faciens unitatem corporalem, & integritatem ejuſdem manſionis.

* Quid de leporariis.

*Molendinum.

5. Quid de molendino * domui contiguo & annexo, puta in extremitate horti, vel parietis domus ædificato? Dic, aut eſt factum gratiâ domus, & ad molendum patrifamilias & domeſticis, & cedit domui, & juri primogenituræ, aut eſt factum principaliter cauſa lucri, & reditus, magis ad molendum pro extraneis quibuſlibet quæſtus cauſa & velut ſpecie quadam negociationis, quàm pro uſu & neceſſitate patrisfamilias & non eſt præcipuum primogenito, ſed dividi debet cum reliquis feudalibus. Quod limito primo; ſi eſſet ſitum intra ipſam manſionem, ſuper ſolo ipſius manſionis principalis, tunc enim neceſſario includeretur appellatione domus tanquam ejus pars, & cederet ſolo, per ea quæ plenè dicemus infrà §. 81. unde eadem ratione ſi ipſa principalis manſio eſſet principaliter unum molendinum, & ad uſum, quæſtum & exercitium molendi ædificata principaliter, prout vidi in quodam molendino cum certis prædiis à prædeceſſoribus meis infeudato, in ſubfeudum dependens à feudo paterno & proavito, quod literis ſtudiiſque immerſus juniori fratri donavi: Tamen abſque dubio quantumcunque ſit meritorium, ſive principaliter ad lucrandum, & operandum extraneis ſit deputatum, & tota extra manſionem per aquam volvatur, tamen cedet præcipuo jurique primogenituræ, quia nedum eſt pars manſionis, ſed ipſamet manſio principalis. Nec deſtinatio quæſtus obſtat, ut patet ſi feudum conſiſtat in domo, quod ſit inſigne diverſorium.

*Apothecæ cœnacula.

6. Quid ſi in hujuſmodi manſione principali, quæ fortè ſita eſt in urbe, ſint * apothecæ, cœnacula, ſtabula, aut hujuſmodi ad quæſtum deſtinata, & meritoria loca, quæ locari ſolent extraneis? Reſpondeo, quod ſi contineantur ſub eiſdem parietibus, ſicut partes vel pertinentiæ ejuſdem domus cedunt primogenito, unà cum domo ſicut vendita vel legata tali domo ſimpliciter tranſirent, ut expreſsè decidit Panor. in *conſil. 453. de eod. lib. 1.* & Alex. in præfatis conſiliis. Idem puto ſi illa meritoria vel locatilia eſſent domus perfectæ, videlicet quantum ad exigentiam habitationis, etiam ſi haberent exitum & ingreſſum ab extra, & non per principalem domum, & hoc dummodo conſtet quod parietibus principalis domus continuentur, & ſint ab antiquo portio domus, non ſeparata ad faciendum diverſam domum, ſed ad lucrum temporarium retinendo ſub antiquo jure & denominatione ejuſdem domus, alioquin in dubio hoc caſu præſumerentur domus ſeparatæ per ſe, & non accederent, nec tranſirent cum principali manſione.

* Manerium quid.

7. Ex his patet quod in hoc textu * *manerium*, ut vulgo vocant, ſive domus principalis, non accipitur ſtrictè, pro illa tantum parte quæ inhabitatur ab ipſo patreſamilias vel familia, qualiter accipitur in diſpoſitione expreſsè reſtricta, & limitata ad partem in qua morari conſuetum, ut in *l. uxori in princ. ff. de leg. 3.* Et in materia odioſa relictorum, ut in *l. lex Cornelia, §. domum, ff. de injur.* tradit Bart. in *l. meminiſſe, ff. de offic. Procon.* And. Sicu. in *conſil. 48. præclare ſcribitur. col. 2. lib. 2.* Sed accipitur largè pro univerſo complexu & accinctu ædificiorum, curtium, & hortorum, & ſimilium eidem domui deſtinatorum, tanquam ad perfectionem unius integralis velut inſulæ; ut in ſimili declarat Panormit. in *d. conſil. 453. lib. 1. de hoc verbo caſamentum, quod eſt vulgare Italicum*, nec mirum: cum enim hic agatur de virtute comprehenſiva, latè & favorabiliter debent verba interpretari; non autem ad alias & ſeparatas res extendi per notata *ſuprà gloſſ. 3. quæſt. 6. in fin.* Hæc autem interpretatio comprehenſiva non eſt extenſio, ſed declaratio, quia etiam, ut dictum eſt, regulariter habet locum de jure communi in omni diſpoſitione ſimpliciter facta, de domo, manerio, vel caſamento, vel limita niſi appareret de contraria voluntate, ex verbis reſtrictivis, vel alias ſufficienter, ut diximus in caſu *d. l. uxori in princip.* Et in pulchro caſu, in quo conſuluit dom. Steph. Bertrandi *conſil. 185. viſo caſu lib. 1.*

8. Ubi teſtator legaverat totam apothecam ſpeciariæ ab alto uſque ad baſſum confrontatam ab occaſu cum alia domo teſtatoris ejuſdem, de alto in baſſum, accidit quod erat unum penu (ſic enim ille loquitur, intelligit autem de penario hypogeo ad reponendam penum) ſitum partim ſub apotheca legata, partim ſub una alia apotheca non legata, ſed relicta hæredi, cum domo, ſed ad illum hypogeum penarium non erat aditus, neque exitus, niſi per apothecam legatam, cui conſequenter fuerat deſtinatum, & deſerviens, quæſtio fuit inter legatarium volentem habere integrum penarium tanquam acceſſorium, & deſerviens apothecæ

Digitized by Google

ſibi legatæ, & inter hæredem, volentem retinere partem penarii, quæ erat ſub apotheca non legata, & præſtare legatario ſolam illam penarii portionem, quæ erat ſita ſub apotheca legata. Conſultus dom. Bertr. reſpondit pro hærede, videlicet non deberi penarium: niſi quatenus protenditur ſuper ſolo, & ſubtus ſuperficiem apothecæ legatæ, & hoc propter illa verba confrontata de alto, uſque ad baſſum, quæ ſunt limitativa, & non poſſunt ſtare purè demonſtrativè, ut ſimplex confrontatio domus, ſine confinatio ad domum teſtatoris ab occaſu, ſed neceſſario limitant & præcidunt legatum, ad lineam * perpendicularem. Et excludendo ſuperna cœnacula & inferna, cellaria, & hypogea, in domo teſtatoris protenſa, alioquin non fieret recta præciſa, & perpendicularis confrontatio, ſive confinatio, prout expreſsè voluit teſtator per illa populatium & tabellionum verba ab alto uſque ad baſſum, quod nota. Illud enim ex multis inſerui, ut diſcas cautè attendere vires, & effectus verborum, varioſque caſus prudenter diſcernere; & prout cujuſque differentia exigit decidere, non autem eadem (quod aiunt) fidelia præcipitanter denigrare potiùs quàm dealbare.

* Perpendicularis cō̄finatio.

Ultimo quæro, quomodo ſtant illa verba textus *ſelon la cloſture*, id eſt, ſecundum clauſuram ſuam? Videtur quod limitativè, quum ſunt verba conſuetudinis, quæ eſt ſtricti juris, & agatur de inducenda inæqualitate inter filios, quæ eſt odioſa. Dicendum tamen quod ſtant demonſtrativè, duplici ratione. Prima, quia hic agitur de virtute comprehenſiva juris primogenituræ, quod hoc reſpectu eſt favorabile & extendendum, ut diximus. Secunda, quia nulla opus eſt extenſione, nec aliter aut latiùs accipitur hic, verbum principalis manſionis quam de jure communi accipi debeat. Et ſic illa verba *ſelon la cloſture*, ſtant exemplificativè, & declarativè, nec reſtringunt. Unde ſi nulla ſit clabſura, venit tamen hortus, & alia acceſſoria, imo etiam ſi ſit clauſura, veniunt appenditia gratia domus ad ejus uſum facta, quamvis ſint extra clauſuram, contigua tamen, ut diximus; & idem tenet in effectu dom. Joan. Cirlus & benè, ſuper expoſitione horum verborum; in d. tractatu.

---

§. XIV.*

* Hic articulus eſt novæ conſuetudinis.

SI dedans l'enclos du preciput de l'aiſné y a moulin, four, ou preſſoir; le corps dudit moulin, four, ou preſſoir appartient à l'aiſné: mais le profit du moulin bannal ou non bannal, & du four, ou preſſoir, s'ils ſont bannaux, ſe partira comme le reſte du fief: Et ſont tenus les puiſnez de contribuer aux frais des moulans, tournans ou travaillans dudit moulin, corps du four, ou preſſoir, & uſtanciles d'iceux, pour portion du profit qu'ils y prennent. Peut toutesfois avoir l'aiſné ledit droit de profit & bannalité, en recompenſant leſdits puiſnez, comme deſſus.

§. XV*

* Olim fuit nonus.

QUAND pere & mere ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à treſpas, delaiſſans deux enfans ſeulement venans à leur ſucceſſion; au fils aiſné pour ſon droit d'aiſneſſe appartient par preciput en chacune deſdites ſucceſſions, tant de pere que de mere, un hoſtel tenu en fief, tel qu'il veut choiſir pour ſon manoir principal, * (avec l'enclos & baſſecourt, comme deſſus eſt dict,) & les deux tiers deſdits fiefs & heritages tenus noblement; & à l'autre deſdits enfans, compete & appartient l'autre tiers & reſidu deſdits fiefs & heritages noblement tenus eſtant deſdites ſucceſſions.

* Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Pere & Mere.*

* Patris & matris appellatione hic intelliguntur aſcendentes.

* Verbum *enfans* latius patet quàm verbum, *fils*.

IDEM * de avo, proavo, avia, proavia, & omnibus aſcendentibus lineæ directæ: nec perſonæ primi gradus aſcendentium hic exprimuntur, niſi gratia frequentiæ, Ad hoc facit in textu noſtro verbum, * *enfans*, quod de ſe latiùs patet, quàm verbum Gallicum, *fils*, id eſt, filius quod de ſua propria ſignificatione ſupponit tantum de filio primi & immediati gradus, nec ſtat pro ceteris deſcendentibus, niſi ex interpretatione, *l. juſta. ff. de verborum ſignificatione*. Sed verbum Gallicum *enfans*, non eſt de ſe reſtrictum ad primum, vel alium gradum, ſed indifferenter ſupponit quoſvis deſcendentes, ſicut verbum, liberi, in lingua & lege Romana. Quæ annotatio, tametſi leviuſcula videatur, magnum tamen quandoque in rebus dubiis poterit habere momentum.

An autem inter nepotes ex filio præmortuo, ſuccedentes avo per repræſentationem unà cum patribus ſuis ſit locus juri primogenituræ, dicam ſub diſtinctione trimembri infrà §. 134.

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Heritages.*

VERBUM iſtud pro Gallico noſtro communi uſu loquendi, ſignificat quaſcumque res ſoli, vel jura incorporalia, quæ immobilibus comparantur, ſive ſint res ab anteceſſoribus obventæ, ſive de novo acquiſitæ, & hoc verbo utimur ad differentiam mobilium, & jurium quæ mobilibus comparantur, unde in ſummario non tranſtuli verbum hæredia, quia propriè ſignificat ab anteceſſoribus obventa tantum. Et ſic nimium reſtringeretur ſenſus textus noſtri, ad quod

vitandum appoſui verbum prædia, quia nullum aptius occurrit, quanquam non ignorem nullo caſu appellatione prædii venire aliqua incorporalia, ſed idemtitate rationis hoc caſu intelligi poſſunt. Itaque candidus Lector penuriam dictionis, ratione & intellectu ſuppleat. Si enim reditus, juriſdictio, jus cenſus & laudimiorum, aut aliud ſimile, quaſi poſſideatur in feudum, habet locum hic textus.

## SUMMARIA GLOSS. III.

*1. Conceſſio in feudum nobilior conceſſione in cenſum vel emphyteuſim.*
*2. Quæ ſunt feuda nobilia vel non.*
*3. An feudum nobile nobilitet poſſeſſorem.*
*Mutatione perſonæ mutatur privilegium rei.*
*Nobilitas non naſcitur in momento, quod eſt verum jure communi.*
*Feudum eſt nobile & nobilitat quando habet juriſdictionem annexam cum territorio & ſubditis.*
*4. Non tamen nobilitat novum poſſeſſorem, niſi infeudatio fiat à principe habente poteſtatem nobilitandi.*
*Ignobiles non poſſunt acquirere nec retinere feuda nobilia.*
*Tamen longiſſima poſſeſſio & continuatio vitæ nobilis facit præſumi collationem nobilitatis.*
*5. Ad effectum hujus §. requiritur quòd prædium vere ſit feudale, nec ſufficit quod tanquam feudale poſſeſſum & reputatum fuerit à defuncto.*

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Tenus noblement.*

APud nos omnia cenſentur teneri nobiliter, quæ poſſidentur in feudum; ſeu quorum ratione poſſeſſor tenetur alii tanquam patrono, ad fidelitatem & obſequia clientelaria; & vulgo omnia feuda vocantur nobilia.

*Quæ feuda nobilia.

1. * Non t men intelligas quod rectè & propriè ſint nobilia, ſed impropriè, reſpectivè & ſecundum quid, videlicet reſpectu prædiorum, vectigalium, vel cenſualium, quæ dicuntur teneri ignobiliter aut paganicè, ſive ut Gallici dicunt *en roture*, Feuda enim infima ſive valvaſinorum, nullo modo ſunt nobilia, *c. 1. quis dicatur dux. comes marchio in uſib. feud.* tamen quia honeſtiori titulo poſſidentur, quam cenſualia prædia, iſto reſpectu dicuntur aliqualem habere nobilitatem, ſicut appoſitiſſimè Bald. in *conſ. 353. præſupponendum lib. 1. circa med.* infert *in fi.* quod * via feudi eſt nobilior, altior, utilior, & elegantior, quàm via conceſſionis in emphyteuſim, aut per alium modum. Iſtud igitur verbum, nobiliter, & in hoc text. reſpicit rem, & non perſonam, & exponitur, id eſt feudaliter, quamvis enim ſit ruſticus qui feudum infimum teneat, & ignobiliter vivat, tamen habebit locum hæc conſuetudo.

* Conceſſio feudi nobilior eſt quàm alia.

* Feuda propriè nobilia quæ dicantur.

2. Sed quæro, quod dicatur feudum propriè * & de ſe nobile? Reſpondeo primò, feuda regalia, ut Ducatus, Comitatus, Marchionatus, qui ſunt prorogatæ nobilitatis, ut ait Zaſius id eſt, antecellentis, de his enim inveſtiti, propriè regni, vel regis * Capitanei dicuntur *in uſibus qui feud. da. poſſ. in princ.* Secundò feuda non regalia, ſed ab illis immediatè dependentia, & majoris & nominatioris nobilitatis poſt illa, ut Baronia vel alia ſimilis & inſignis dignitas feudalis. Et de his inveſtiti ſecundum præfatum uſum feudi: vocantur valvaſores * majores, *c. 1. quis dica. dux, comes, marchio.* Tertiò feuda ab his dependentia, ſub ſe vaſallos * valuaſinos, * & alios ſubditos habentia, cum juriſdictione mero & mixto imperio; ut caſtellania; & de his inveſtiti in *d. uſu feud.* vocantur *valvaſores minores.* Quæ autem ab his feuda tenentur, & recognoſcuntur, velut inferiora, juriſdictione & dignitate carentia, ſunt ignobilia; quod intellige purè abnutivè, id eſt, non propriè & de ſe nobilia, ſed ut alii vocant *burgenſia*, aliquid tamen participant de ſplendore nobilitatis feudorum, à quibus dependent, unde dicuntur aliqualiter nobilia plus vel minus, vel prorſus ignobilia, prout magis vel minus accedunt vel recedunt à feudis nobilibus; ſecundum Jac. de Bell. in *præl. feud. in 6. divi.* quem referunt & ſeq. Joan. And. in *addi.* ad Spec. in *rub. de præſcript. col. fin.* Alvarot. Præpoſ. in *proœm. feud. in 2. divi. & indict. cap. 1. quis dica. dux, comes, march.* Clarius & elegantius cæteris deſcribit Zaſius in *tract. feud. part. 5.* unde inter valvaſinos, qui hujuſmodi inferiora feuda tenent, à minoribus valvaſoribus (quamvis per iſta feuda non nobilitentur, ſed inter plebeios remaneant) ſunt tamen aliqui gradus mediocris, vel infimæ ſortis. Adverte tamen quòd feuda non ſemper ita de facto ſubordinantur, ſed ſæpe contingit nedum baronias, & caſtellanias, ſed etiam infima feuda, teneri immediatè à rege: quod ut plurimum accidit ratione ducatus, comitatus, vel baroniæ, aut alterius feudi ad regem reverſi, & coronæ ſuæ ſeu domanio reuniti; poteſt tamen ſummus princeps immediatè à ſe infeudare in baroniam, caſtellaniam, vel etiam in infimum feudum, aut aliter diſponere prout vult: ſimiliter duces vel barones in ſimplicia & infima feuda concedere. Itaque præfata ſubordinatio debet intelligi ſecundum aptitudinem, & non ſecundum neceſſitatem actus & exercitii.

*Capitanei regni.

* Valvaſores majores

* Valvaſores minores.

* Valvaſini.

3. An autem * ignobilis per adeptionem & inveſtituram feudi nobilis nobilitetur? videtur quod non: quoniam res à perſona ſumere debet honorem, & conditionem, non è converſo, *argumento l. juſtiſſime, ff. de edi. edic.* unde decidit Luc. de Pen. in *l. cum neque. in fi,* per illum textum de *incol. lib. 10. C.* quod ruſticus emens feudum nobile, non ex hoc fit nobilis; quod dictum in ſe eſt veriſſimum.

*An feudū nobile nobilitet.

In contrariū videtur text. in *d. c. 1. quis dicat. dux, march. com.* per quem And. de Iſer. *ibi & in c. 1. in princ. col. 1. d. c. qui curi vendi.* & cæteri feudiſtæ dicunt quod feudum nobile poſſeſſorem ſuum nobilitat. Pro brevi reſolutione dicendum, quod feudum propriè, & de ſe non nobile, non nobilitat à quocumque infeudetur; unde ſi ruſticus, vel ut vocant Burgenſis, aut alias ignobilis, inf. udetur de tali feudo, vel illud acquirat ab antiquo, & aliàs nobili vaſallo, non efficitur nobilis, nec gaudebit aliquo privilegio, aut immunitate nobilitatis,

ſed tenebitur ſolvere & contribuere in ſubſidiis, ſive collectis, aut talliis ut vocant plebeiorum ut prius, etiam pro ratione feudi acquiſiti, ſicut habito reſpectu ad omne reliquum ſuum patrimonium; quamvis illud feudum ab hac deſcriptione fuiſſet immune, in perſona priſtini nobilis vaſalli, quemadmodum ſi nobilis nobiliter vivens acquireret hujuſmodi feudum à ruſtico, nullomodo ejuſdem feudi ratione contribueret, in quibus contribuebat ruſticus; * quia mutatione perſonæ, mutatur conditio rei, à perſona deſcendentis, ut notat Bartol. poſt Dy. in *l. Paulus reſpondit per procuratorem in fin. ff. de acquir. hæred.* plenè per ſcribentes in *l. placet, C. de ſacr. Eccleſ.* Gui. Pap. in *deci. Delph. qu.* 382. Feudum autem propriè, & in ſe nobile, ut caſtellania vel aliud ſimile, habens certum territorium cum juriſdictione, & mero imperio in eo, & in ſubditos ibi commorantes, nobilitat poſſeſſorem, nedum poſſeſſorem antiquum, id eſt cui à ſuis progenitoribus obvenit, ut voluit Bald. in *prælud. feudorum in pen. diviſ.* ubi vult antiquitatem requiri in nobilitate, quia * non naſcitur in ictu oculi, *argumento l. ſtemmata, ff. de grad. affi.* ſed etiam novum poſſeſſorem, puta alias ignobilem, de novo infeudatum tali feudo, quod eſt intelligendum quando eſt infeudatus à ſuperiore, & nobiliter vivit. Et ita diſtinguit & reſolvit Guid. Pap. *in deciſ. Delph. qu.* 385. *&* 386. idem ſentit Baldus in *d. c. 1. quis dic. dux. mar. comet. §. cæteri in fin.* ubi vult quòd omnis qui præeſt cognitioni villæ vel caſtri, dicitur habere dignitatem, igitur & nobilitatem, quia nobilitas propriè ſumpta, nihil aliud eſt quam dignitas, ut tradit Bart. in *repet. l. 1. col. 3. qu. 2. de dignit. lib.* 12. C. Et * quod tunc demum dicatur feudum nobile, & nobilitet poſſeſſorem, quando habet juriſdictionem annexam cum territorio & ſubditis, tenet Luc. Pen. in *l. mulieres, col. 2. in quarta cauſa nobilitatis de lmagio. lib.* 12. Bo. de Curti. in *tract. nobili. part. 3. num.* 200. *cum ſeq.* Chaſſ. *in conſuet. Burgund. eod. tit. §. 7. col. 3. verſic. inter alias, & in conſil. 64. col. 4.*

*Mutatione perſonæ mutatur conditio rei.

* Nobilitas non naſcitur in momento ſcilicet jure communi.

* Feudum nobile, & nobilitatio.

4. Adverte dum dixi novum poſſeſſorem (id eſt acquiſitorem, non enim ſufficeret nuda poſſeſſio) feudi nobilis nobilitari, notanter dixi quando eſt infeudatus à ſuperiore. Intelligo enim ſuperiorem, nedum ratione feudi, ſed etiam in poteſtate nobilitandi, quæ ſpectat * ad ſolum regem, ſeu dominum ſupremum; ſi enim dux, comes, vel baro infeudaret ruſticum de caſtellania, non efficeretur nobilis, quia infeudans non habet poteſtatem eum nobilitandi directè, & ſic non poteſt per indirectum. Et ita notabiliter tenet domin. Zaſi. *in d. tract. feud. part.* 15. nec ſufficit conditio vel qualitas feudi nobilis cum infeudatione immediati patroni, quamvis hoc ſentiat text. *in d. c. 1. quis dici. dux. mar. comes.* ſed etiam requiritur in infeudante authoritas & poteſtas nobilitandi, vel ſaltem quòd infeudatus obtinuerit à principe nobilitatem, vel indultum obtinendi hujuſmodi feuda nobilia. Ratio, quamvis Zaſius non exprimat eſt, quia * hujuſmodi de ſe nobilia feuda non congruunt niſi nobilibus, ita quòd non poſſunt acquiri nec retineri per ignobilem, ſed poterit cogi ad dimittendum extra manus ſuas, vel transferendum in nobilem; & poterit, non obſtante tali acquiſitione & inveſtitura inferioris, cogi ad contributionem ſubſidiorum & collectarũ inter plebeios, ut latiùs dixi ſuprà *in proœm. in gloſſ. 7. in verb. Nobles*, quamvis contrarium conſuluerit Alvar. in *quodam conſ. incip. dilecte nepos.* & malè, ut dixi in *d. gl.* 7. Si * autem aliquis & ſui primogenitores diu poſſediſſent aliquod feudum nobile, tunc quamvis fortè primus eorum fuiſſet ruſticus, nec appareat de aliqua collatione nobilitatis facta per principem, tamen ex quo diu nobiliter vixerunt, & nobiles reputati fuerunt, præceſſiſſe præſumitur: Et ita debet ſanè intelligi dictum Bald. *in prælud. feud. in pen. diviſione* dum innuit nobilitatem per antiquitatem acquiri, hoc verum eſt, & requiſitum quando deficit, ſaltem non apparet de nobilitate collativa principis, & ita non meruit Bald. ab aliis feudiſtis *ibi & in d. cap.* reprehendi. Alia autem feuda ſimplicia, hoc eſt non habentia annexam juriſdictionem & dignitatem, poſſunt per quoſcumque etiam ruſticos poſſideri & acquiri, etiam ab antiquis nobilibus vaſallis, ſicut & ignobiles patrimonia ſua liberè quibuſcumque infeudare poſſunt. *c. 1. § novi vero. per quos fiat inveſti. in uſib. feud.* Et hoc niſi ſpecialis conſuetudo loci prohibeat, & ignobiles reddat feudorum incapaces, ut in præfectura Trecenſi & Calvimontis & aliis locis recitatis per dom. Joan. Ciri. in *d. tract. lib. 2. quæſt. 4. ſuper hunc verſic. hujus textus.*

* Ad ſolum principem ſpectat poteſtas ſtatim nobilitandi.

* Ignobiles nõ poſſunt acquirere nec retinere feuda nobilia.

* Diuturna poſſeſſio nobilitatis.

5. Ultimo nota quod iſta verba text. noſtri *nobiliter*, ſive *feudaliter poſſeſſa*, * non referuntur ad nudam poſſeſſionem ſeu reputationem quaſi poſſeſſionis feudalis, quamvis enim ſufficiat ad transferendum onus probandi in contradicentem, tamen ſi appareat quod ſit emphyteuticum vel cenſuale, vel merum alaudium ſine juriſdictione & ſubfeudis, debebit æqualiter dividi, vel jam per errorem facta diviſio reformari, abſque ulla prærogativa primogenituræ. Et hoc niſi lapſi eſſent triginta anni, à diviſione facta & executa; tunc enim primogenitus, vel ejus hæres qui majorem partem habuit in hoc prædio prætextu erroris quo putatur feudale, non tenebitur ad iterandam diviſionem, nec poterit ab eo condici quod plus accepit indebitè tanquam primogenitus, etiam ſi diviſio extra judicium, nudo pacto ſed executo facta fuerit: quemadmodum nec poſſet condici ei qui non erat primogenitus ſed putabatur, & hoc errore tulit & triginta annis poſſedit præcipuam & majorem partem, dummodo mala fides poſitiva & alia impedientia vel interrumpentia præſcriptionem abſint, ut diximus *ſuprà §. 13. gloſſ. 3. qu. fin.* Sed quid ſi ſunt lapſi tantum decem anni à die diviſionis? An obſtet conſtitutio regia promulgata anno 1502. *art.* 46. dicemus *infra eod. tit. §. 16. ubi plenè videbis.*

* Non ſufficit reputatio aut quaſi poſſeſſio ſed requiritur veritas qualitatis feudalis.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Ubi lex loquitur de facto cum qualitate, non ſufficit factum niſi probetur qualitas.*
2. *Unde primogenitus non reducitur à beſſe ad ſemiſſem ſi ſint tres filii, niſi etiam ſinguli veniant ad ſucceſſionem.*
3. *Quod accreſcit, eodem & directo jure habetur.*
4. *Ampliatur etiamſi abſtinens hoc faciat aliquo præcepto, modò mera ſit abſtentio.*
5. *Idem quando filia vivo patre dotata renuntiavit futuræ ſucceſſioni.*
6. *Quomodo intelligendum ſtatutum prohibens parentibus meliorem facere conditionem unius filiorum ſuccedentium.*



Digitized by Google

7. *Differentia inter renunciationem ſucceſsionis & ceſſionem.*

8. *Conſuetudo*, mortuus ſaiſit vivum, *tale jus tranſmiſsionis operatur quale jus ſuitatis.*

9. *Hæredibus accreſcit portio morientis cohæredis à nemine agnita.*

10. *Quantum referat an jure accreſcendi, an verò tanquam hæredes cohæredis illam agnoſcant.*

*Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria conſuetudinaria.*

11. *Verbum* enfans, *eamdem vim habet quam verbum* liberi.

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Deux enfans venans.*

ET ſic notandum quòd ad excludendum primogenitum à beſſe feudorum, de quo in hoc §. & reducendum eum ad ſemiſſem de quo in §. ſequenti, non ſufficit quòd ſint plures filii quàm duo, puta tres aut ſex; ſed requiritur quòd omnes, ſaltem tres; & ſic plures quàm duo, habiles ad ſuccedendum, de facto agnoſcant ſucceſſionem.

* Non ſufficit factũ ſine qualitate.

1. Quoties * enim lex, vel ſtatutum, ponit vel requirit factum cum qualitate, non ſufficit adeſſe factum, niſi adſit & probetur qualitas, textus in *l.* 1. §. *ait prætor.* & ibi Bart. *ff. ne quid in loc. publ. in l. Fulcinius.* §. *cum autem. ff. ex quib. cau. in poſſe. eatur.* Ang. *in l. prætor ait.* §. *doceraque per illum textum. ff. vi bonor. rapt.* Joan. Andræas in *c.* 1. *de homicid. in not. lib.* 6. Jaſ. *l.* 1. §. *in eum, ff. ne quis eum qui in jus.* latè Curt. *conſil.* 73. *col.* 2. Sed tunc demum primogenitus reducitur ad ſemiſſem feudalium quando ſunt tres vel plures filii quam duo, venientes ad ſucceſſionem, text. eſt in §. *ſeq.* Igitur ad hoc ut habeat locum diſpoſitio §. ſequentis & excludatur diſpoſitio hujus §. non ſufficit probare quòd ſunt tres, aut plures filii, niſi etiam probetur quod illi tres vel plures ſunt habiles, & de facto agnoſcunt hæreditatem.

* Quæſtio prima.

Utque velut oculis pulchra hæc * quæſtio ſubjiciatur, pone tres eſſe filios; ſecundò vel tertiò genitus abſtinet, primogenitus & alter ſoli adeunt hæreditatem, in qua herciſcunda primogenitus ultra præcipuum, prætendit beſſem reliquorum feudalium, ex diſpoſitione hujus §. ſecundo genitus controvertit, dicens quod non ſumus in terminis hujus §. ſed §. ſequentis; quia extant tres filii habiles ad ſucceſſionem, & ad illam ipſo jure venientes virtute ſuitatis & virtute conſuetudinis. *Le mort ſaiſit le vif.* infrà §. 132. Et quod quamvis tertius filius abſtinens medio beneficii abſtinendi à prætore introducti fingatur retrò nunquam fuiſſe ſuus hæres; tamen in veritate fuit, imò mero jure civili remanet ſuus hæres vel invitus. §. *ſui in fin. inſtit. de hæred. quali. & differ.* Nec eſt iſta ſimplex ſuitas, ſine effectu, quia confirmat tabulas pupillares ad commodum abſtinentis. *l. filius qui. l. ſi pupillus, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* præterea ſaltem portio ſua fuit ei debita ſtatim ex morte defuncti; ergo ex tunc ab initio fuit facta à jure (ſaltem juncta hac conſuetudine infrà §. 132.) diviſio, in ſingulos filios & acquiſitio portionum cuique eorum ſecundum terminos §. ſequentis: igitur non debet ex poſt facto illo tertio abſtinente rediri ad hunc §. Sed debet eſſe locus §. 127. ubi dicitur ſimpliciter quòd portio abſtinentis accreſcit adeuntibus, ergo accreſcit æqualiter, quia ſimplex locutio intelligitur in viriles. Sic in ſimili diximus, *ſupra* §. 8. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. *num.* 30. quòd primogenito abſtinente, portio ſua, cum omni prærogativa primogenituræ, accreſcit cæteris æqualiter etiam reſpectu feudalium, virtute d. §. 127. ita quod antiquior poſt primogenitum, non poteſt in portione accreſcente prætendere quicquam ultra unum ex filiis. Igitur & hoc caſu in parte accreſcente non poterit primogenitus capere plus quàm alter frater: ultimo ſatis videtur tribui huic conſuetudini, de jure primogenituræ, quæ eſt contra jus commune, ut procedat & verificetur ſemel, in directo & primitivo jure ſuccedendi, ab initio delato, abſque eo quòd extendatur iterum ad alium caſum, videlicet ad jus accreſcendi ſuperveniens ex poſt facto.

2. His tamen * non obſtantibus concludendum eſt, ut dixi, pro primogenito per rationem in princ. hujus gloſſæ. Non obſtat quòd abſtinens ipſo jure fuit hæres, quia fateor reſolubiliter, prout eo abſtinente facta eſt ipſo jure reſolutio, & eo re lapſum, ac ſi numquam fuiſſet. Minus obſtat quòd mero jure civili remanet ſuus, tum quia hoc non ſufficit, ſed expreſsè requirit textus §. ſequentis actualem vel effectualem aditionem trium filiorum ad minimum: & hic §. aliud non requirit quam quod ſint duo tantum cum effectu adeuntes, quod accidit tertio abſtinente, & ſic liquet nos in hoc caſu eſſe in terminis hujus §. non §. ſequentis. Tum illa mera ſubtilitas juris civilis, & nudum nomen ſui hæredis, non debet officere juri primogenituræ, nec eſſe in conſideratione ut in ſimili vult text. in *l.* 2. §. *liberi in fin. ff. ad ſenatuſc. Tertyll.* * Solutio.

3. Non obſtat. §. 127. & deciſio. *d. qu.* 4. *in gloſſ.* 1. §. *præcedentis.* quia illa deciſio non procedit virtute *d.* §. 127. cui poterat facillimè & verè reſponderi quòd illa * verba *accreſcit cæteris*, intelliguntur ſecundum modum ſuccedendi ab inteſtato, quemadmodum etiam intelliguntur ſecundum modum ſuccedendi ex teſtamento, ubi & quando ex inſtitutione teſtamentaria ſucceditur; text. in *l. cum ex filio.* §. *fin. ff. de vulg. & pup. cum ſimilibus.* Et portio abſtinentis vel repudiantis magis accreſcit portioni quàm perſonæ. *l. cui totum, ff. de acquir. vel amit. hæred.* Et breviter illa verba, *Accroiſt aux autres*, id eſt accreſcit cæteris, intelliguntur ſecundum intellectum juris communis, id eſt, ipſi hæreditati, & maſſa ſucceſſionis accedit, inter ſuccedentes pro jure, rata, & portione cujuſque dividendum; ſicut ſi ab initio illis ſolis tota hæreditas delata fuiſſet, ut plenius diximus in *d.* §. Vera ergo & radicalis ratio deciſionis fuit, quia primogenitus per abſtentionem non deſinit verè & effectivè eſſe filius primogenitus, quamvis ſuus hæres abſtinens verè & effectivè deſinat retrò eſſe hæres: & ſic primogenito abſtinente nullus reperitur primogenitus veniens ad ſucceſſionem; quia impoſſibile eſt ſecundogenitum dici & cenſeri talem: ex quo realiter ſubeſt primus, qui eſt, & cenſetur primogenitus, nil mirum ſi in d. caſu ceſſat jus primogenituræ, & omnia dividuntur æqualiter. At in iſta quæſtione ſubeſt unus filius primogenitus veniens ad ſucceſſionem, cum prærogativa juris primogenituræ: ergo debet ei integra ſervari. Non obſtat ultimum. Tum quia quod jure accreſcendi capitur, ipſo eodem jure directo, & primitivo capitur, quo accipitur portio delata, cum qua implicitè, nedum portio defecta ab initio delata fuit, ſed etiam

* Not. de modo accreſcendi.

Digitized by Google

portiones omnium aliorum filiorum, in caſu & conditione, qua omnes illi abſtinuiſſent, ut diximus in *d.* §. 127. Tum quia iſtud jus primogenituræ eſt favorabile, nec agitur de vi extenſiva, ſed de comprehenſiva, utpote comprehenſa in hoc §. cujus termini apertè in hac quæſtione militant & verificantur: nec hujus diſputationis levis effectus, quia ſi in quæſtione propoſita pars abſtinentis accreſceret per omnia æqualiter, primogenitus non haberet beſſem feudalium ultra præcipuum, ſed ſolum ſemiſſem feudalium ex capite ſuo, & unciam cum dimidia ex capite juris accreſcendi. Et ſic fraudaretur in ſemiuncia contra textum & mentem hujus §. ſecundogenitus autem haberet quadrantem feudalium ex capite ſuo, & unciam cum dimidia jure accreſcendi. Et ſic ultra trientem, ad quem ſolum vocatur per hunc §. caperet unam ſemiunciam, & haberet plus quàm velit hæc conſuetudo, quod eſſet abſurdum & iniquum. Et hanc partem ſequitur dom. Joa. Ciri. in *d. tract. lib. 2. qu. 4. ſuper ver. venientibus.*

4. Hanc deciſionem noſtram amplio primò, etiam ſi ſecundogenitus aliquid dediſſet illi tertio, ut ille tertius abſtineret; quia primogenitus ultra præcipuum capiet integrè beſſem reſidui feudalium, & in reliquo dividentur bona æqualiter, nec tenebitur contribuere in eo quod dedit ejus frater illi tertio abſtinenti, vel renuncianti etiam ſi dixerit ſe abſtinere & renunciare in favorem illius ſecundogeniti, dummodò ſemper ſit mera abſtentio, etiam ſi fortè illud quod numeratum eſt à ſecundogenito, tantum valeat quantum portio abſtinentis: ex quo enim primogenitus etiam in parte accreſcente, nullum jus capit, nec à numerante pecuniam renuncianti, nec à renunciante, ſed ſolum à jure communi, & à conſuetudine ut diximus in *d.* §. 127. nihil ſolvere, nec deducere tenetur ob eam cauſam illi ſecundogenito qui ſibi ipſi debet imputare. Et hanc ampliationem limito primò procedere dummodò ille tertius abſtinens in totum abſtineat, ut in *l. fuit quæſtionis, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Secus ſi cedat jus ſuum illi ſecundogenito, quia cedendo tacitè pro hærede gereret, ſive illa geſtio & ceſſio fiat expreſsè, ſive tacitè, ut per Paul. Caſtro *in l. ſi actionem, C. de pact. in l. pactum quod dotali, C. de collat.* Socin. in *conſ.* 34. *viſa renunciatione lib.* 4. de quo remitto ad ea quæ latè ſcripſi. §. 122. *gloſſ.* 1. Limito ſecundò niſi ad preces, vel mandatum primogeniti, ſecundogenitus hoc dediſſet, tunc enim haberet actionem mandati, aliàs omni caret remedio. Amplio ſecundò, etiam ſi ſint duo filii, & una filia, quæ vivis patre & matre, eorum ſucceſſionibus futuris mediante certa ſumma pro dote renunciavit cum juramento juxta formam *cap. quamvis de pact. in* 6. Et ſic mortuo utroque parente, inhabilis ad utriuſque ſucceſſionem propter præfatam renunciationem ut latiùs dicemus in *d.* §. 122. Tunc enim ſumus in terminis hujus §. reſpectu utriuſque ſucceſſionis, ex quo non ſunt niſi duo venientes ad ſucceſſiones parentum per rationes prædictas.

* De portione filiæ quæ renunciavit.

5. Hic tamen pluſculum eſt difficultatis, quia quamvis dicta filia * æquipararetur abſtinenti mediante aliqua pecunia, propter abſtentionem data, tamen non fuit data à ſecundogenito, ut in ampliatione præcedenti, ſed fuit data ab utroque parente, quorum uterque filius ſunt hæredes, & per conſequens quia factum defuncti eſt factum hæredis, cenſetur data ab utroque filiorum, vel utriuſque voluntate vel mandato; ergo inquantum primogenitus habet exinde majus commodum, in tantum debet plus rependere fratri ſuo. Quod autem inde plus habeat commodi, patet, quia ſi filia ſucceſſiſſet, feciſſet redigi primogenitum ad ſemiſſem feudalium, & nihilominus accepiſſet in reliquis bonis æqualem virilē & tertiam partem, nunc autem quia renunciavit, feuda remanſerunt integra, in quibus adduntur primogenito duæ unciæ ad complendum beſſem, loco ſemiſſis. Et tamen ſumma data filiæ, pro qua renuntiavit, fuit accepta de mobilibus, vel de aliis prædiis non feudalibus.

Et ſic patet quòd in effectu idem eſt, ac ſi filia vendidiſſet primogenito duas partes ejus quod habitura erat in feudalibus, & ſecundogenito reliquam tertiam partem, & tamen quòd media tantum pars ſoluta fuiſſet de parte primogeniti, & alia media de parte ſecundogeniti, & ſic videtur manifeſta læſio ſecundogeniti: & ſi dicamus quòd non læditur in legitima jure naturæ debita, imò quòd in nullo læditur, quia hoc factum à parentibus viventibus & tempore quo nec jus, nec ſpes probabilis competebat huic ſecundogenito, ſaltem videtur non poſſe negari, quin ſit indirectum (ut vulgò dicunt) advantagium: ſive melior conditio facta per parentes ipſi primogenito, inquantum anticipaverunt filiæ omnem portionem ſuam, vel dotem portionis loco, in pecunia, mobilibus vel cenſuariis prædiis, ut ſic augeretur jus primogenituræ, primogenito, in feudis quod eſt prohibitum, infra §. 124.

6. Quibus non obſtantibus veram puto ampliationem noſtram, nec eſt quicquam quod reſponſionem mereatur quàm præſumptio fraudis contra diſpoſitionem dicti §. Ad quam breviter reſpondeo, quòd ex quo apparet de cauſa juſta dotandi filiam, ceſſant omnes præſumptiones generales fraudis, & oporteret allegare ſpeciales & individuas machinationes ad fraudandum exquiſitas; quibus ceſſantibus prout ceſſant, relinquitur quòd non poſſunt argui parentes, qui liberam bonorum ſuorum habebant diſpoſitionem, ſi hoc magis quàm alio modo diſpoſuerunt *l. non uſque adeo. ff. ſi a parente quis man. fuer.* imò erubeſceret lex ſi adeò ſeveros caſtigatores filios genitoribus ſtatueret ut plenius dicemus in *dicto* §. 124. Sic etiam è converſo ſi parentes dotaſſent filiam de ſuis feudalibus, non poſſet primogenitus conqueri ſe prærogativa primogenituræ fraudatum, & ad æqualitatem redactum: igitur non debent ſecundogeniti à primogenito exigere, quod eis in converſo non eſſent præſtituri. *l. frater à fratre, ff. de condict. indeb. l.* 1. *ff. ſolut. matr.* Amplio tertiò per eaſdem rationes etiam ſi parentes dediſſent tertio filiorum, in mobilibus, & prædiis vectigalibus, quantum vel plus quàm aſcenderet portio ſua, ita quod ſe contentans donatione abſtinet à ſucceſſione. Quamvis hic adhuc pluſculum ſit difficultatis quàm in præcedenti, ex eo quod hujuſmodi donatio non eſt facta ex cauſa juſta, ſive debita, ſed ex libito voluntatis, in quo faciliùs poſſet fraus præſumi? ſed tamen dico quod nec ex hoc ſolo fraus eſt præſumenda, per ea quæ diximus ſupra §. 8. *gloſſ.* 3. *quæſt.* 3. *num.* 17. 23. *& in dicto* §. 124. quod enim ibi dicitur de meliori conditione unius filiorum quocumque modo prohibita, intelligitur de modo & via, ſive directa, ſive indirecta, ſive expreſſa, ſive tacita, ad hoc tamen immediatè tendente, & ad hoc requiſita, quæ duo hic ceſſant.

7. Concluſio noſtra ſic ampliata fallit primò, ſi retento themate primæ ampliationis, ille abſtinens * cederet portionem ſuam vel jura ſua & actiones dictæ ſucceſſionis ſecundogenito: tunc enim etiam ſi exprimeret, abſtineo, renuntio, tamen neceſſariò deberent impropriari, ex quo conſtat de intentione cedendi, & transferendi jura in ſecundogenitum, & eum ſubrogandi in locum renunciantis, quod impoſſibile eſt fieri, niſi prius aditione facta, imò idipſum eſt vera agnitio & agnitio hæreditatis, & adhuc non eſt opus impropriare illa verba, abſtineo, renuntio, quia etiam ſi ab illis incipiat diſpoſitio, tamen ordine intellectus, & naturæ cenſentur ſequi aditionem & ceſſionem, & perindè habetur ac ſi expreſsè adiret & cederet: deinde jure agnito, ceſſo & tranſlato, in ceſſionarium, renuntiare & abſtinere ſe diceret, ad declarandum irrevocabilitatem ceſſionis & enixam voluntatem cedentis? Hoc probatur ex not. theoria Joan. Andr. *in addit. ad Speculat. tit. de teſtam.* §. 1. ubi adducit Dyn. *in conſil. incip. Ex teſtamento domini Albert. quod eſt conſil.* 6. *in lib. meo.* Sed Dynus ibi loquitur in duobus fideicom-

* Differentia renunciationis & ceſſionis.

Digitized by Google

miſſariis quibus ( utpote mortuo teſtatore ) actio ex teſtamento acquiſita erat ſub conditione , de quo alibi dixi. Clarius autem probatur ex notatis per Bald. in *l. pactum. quod dotali, quæſt.8.C.de collat.* Paul. Alex. Philipp. Deci. in *l.ſi actionem collat.1.C.de pact.* ubi in terminis loquitur de filia quæ uni ex fratribus aliqua ſumma ab eo accepta renunciavit hæreditati paternæ vel maternæ delata : quia ex hypotheſi præſupponunt hæreditatem delatam , & ſic mortem parentum , & dicunt quòd ſi iſta renuntiatio fiat hæreditate aliàs non adita, prodeſt omnibus fratribus , & ſic ipſa nihil transfert in dictum fratrem, ſed tantum abſtinet & renuntiat, *ut in l. fuit quæſtionis , ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Si autem fuit facta poſt hæreditatem aditam, prodeſt illi ſoli fratri , cui cenſetur ceſſa portio acquiſita filiæ , & ſic tunc non accreſcit cæteris fratribus : eodem modo hic eſt dicendum quod ſi eſt ſimplex abſtentio,& renunciatio, accreſcit omnibus capientibus à defuncto,& à lege non à renuntiante. Si autem cum hoc eſt facta ceſſio & ſic ex antecedente neceſſario hæreditatis aditio , nihil poteſt primogenito accreſcere, cùm portio ſit adita & ceſſa , non autem defecta , ſed tota ſpectat ad ſecundogenitum jure ceſſo. Et intellige nedum de ceſſione expreſſa , ſed etiam de tacita, puta facta renuntiatione in favorem & commodum ſolius ſecundogeniti pro ſe & ſuis acceptantis , & non aliàs, ut per Socin. in *conſil.34. Viſa renuntiatione , lib. 4.* Et plenius declarabo *infra* §. 222. ubi remitto.

8. Fallit ſecundò , ſi ille tertius filius non abſtineret , nec renuntiaret , ſed ante aditionem verbo vel facto declaratam moreretur ſine liberis : tunc enim portionem ad ſe delatam tranſmitteret ad hæredes ſuos collaterales, nedum in vim conſuetudinis *mortuus ſaiſit vivum ,* de qua dicemus *infra* §. 132. cujus virtute etiam quicumque collateralis & extraneus hæres tranſmitteret , etiam in extraneos etiam poſt annum deliberandi , ſed etiam ceſſante hac conſuetudine in caſu noſtro filius ad quoſcumque tranſmittit de jure communi , virtute ſuitatis *per l. unicam , C. de his qui ante apertas tab.* Et ſic ambo ſuperſtites fratres haberent capere portionem defuncti fratris, eis de jure delatam & per conſuetudinem etiam in poſſeſſione acquiſitam , tanquam ejus hæredes , æqualiter etiam in feudalibus illius portionis , quia in collaterali ſucceſſione ceſſat omne jus primogenituræ , *ut infrà* §. 20.

9. Sed ego quæro , quid ſi repudiarent hæreditatem fratris ? Dico quòd non poſſunt repudiare, quin etiam repudient portionem hæreditatis paternæ ad eum devolutæ, ſeu jus immiſcendi ex capite dicti fratris defuncti : quoniam ex quo jus illius tanquam tranſmiſſorium fuit derelictum in ejus hæreditate , non poteſt acceptari repudiata hæreditate, cujus factum eſt pars: ſed una cum hæreditate repudiata, tranſibit ad quoſcunque hæreditas perveniet, ſive ad creditores , vel ad curatorem hæreditatis jacentis ad eorum inſtantiam conſtitutum, vel ad habentem merum imperium in loco, ad quem ſpectant bona vacantia.

* Quid ſi portio morientis cohæredis à nemine agnoſcatur.

Quid * ſi illi creditores , curatores , dominúſve loci,& omnes & ſinguli ad quos quocumque modo pervenire poſſit hæreditas defuncti repudient , vel contemnant illud jus adeundi quotam illam hæreditatis patris defuncti , vel fortè etiam totam hæreditatem dicti fratris defuncti, ita quod de jacente , vacans ; de vacante facta eſt deſtituta ? Reſpondeo quòd tunc apparet illam portionem hæreditatis paternæ , tametſi ſemel tranſmiſſam , nulli tamen acquiſitam , ſed omnino defectam, & conſequenter accreſcere ambobus ſuperſtitibus fratribus ſicut portio deficiens. *l. unica. C. quando non pet. part.* Et ſic in illa portione accreſcente habebit primogenitus ſuum jus primogenituræ, prout diximus ſecundum formam hujus §.

10. Sed quid ſi duo præfati fratres hæreditatem quidem defuncti tertii fratri agnoſcant, ſed repudiant illud jus adeundi , vel immiſcendi in illa repertum, ex capite fratris defuncti , quod poſſunt facere ; *ut in l. ſi quis filium familias. §. 1. l. ei qui, ff. de acquir. vel amit. hæred.* Tunc dico quòd ſi ambo repudiant vel abſtineant, tanquam hæredes fratris, eis etiam invitis accreſcit ex proprio eorum capite tanquam hæredibus patris , & ſic primogenitus in ea portione habebit jus primogenituræ, ut ſupra diximus. Si autem ſolus ſecundogenitus repudiat, tunc illa portio non deficit, nec accreſcit dictis hæredibus paternis : ſed illud jus adeundi quatenus repudiatum à ſecundogenito remanet in hæreditate fratris, & accreſcit, ſive conſolidatur in totum primogenito , qui quamvis non ſit hæres fratris , niſi pro parte, tamen tam ex hoc capite , tanquam jure partim tranſmiſſo à fratre , partim accreſcente propter repudiationem ſecundogeniti , poterit adire & obtinere totam illam tertiam portionem hæreditatis paternæ , & ſic in illa portione non habebit ullum jus primogenituræ, ſed capiet illam totam tanquam hæres hæredis patris : nec eſt inutilis hæc ſubtilis & exacta diſquiſitio , quo jure , quamque portionem quiſque habeat, ſi enim habeat in illa jus primogenituræ, non poterit in hoc gravari aliquibus legatis , vel diſpoſitionibus ultimæ voluntatis fratris defuncti , quibus alioquin in totum, etiam uſque ad evacuationem totius portionis poterit gravari, nec poterit quicquam defalcare , nec tanquam primogenitus, quia hoc jus non habet locum in linea collaterali , * nec tanquam ut hæres ex lege Falcidia vel Trebellianica, quia etiam hujuſmodi quartæ non habent locum in patria conſuetudinaria , ſalvo per conſuetudinem noſtram , ſi ſint hæredia antiqua , ſive ut vocant , propria , non valebit in illis , quæcumque diſpoſitio ultimæ voluntatis, niſi uſque ad quintam eorum partem dumtaxat, *ut infra* §. 92. & in aliis locis pro ſua cujuſque conſuetudine. Et eodem modo ſi ſolus primogenitus repudiat iſtud jus immiſcendi , repertum in hæreditate fratris defuncti , accreſcit in totum alteri fratri cohæredi, qui habebit hanc partem tanquam hæres hæredis patris , & ſic in illa poterit etiam in totum gravari per teſtamentum , vel codicillos defuncti fratris , ſalva prædicta prærogativa propriorum vel antiquorum hærediorum. Si autem tanquam omnino defecta à tota ſucceſſione fraterna & collaterali, accreſceret utrique ſuperſtiti fratri tanquam hæredibus patris, non tenerentur in hoc ex aliqua diſpoſitione teſtamentaria fratris defuncti , ad quem media hujus hæredum repudiationis fingitur retrò nunquam fuiſſe devoluta, *l. proinde , ff. ſi cert. peta.* quod intellige de diſpoſitione generali vel aliarum rerum, etenim ſi ſpecialiter diſpoſuiſſet, vel aliquid legaſſet de bonis paternis, eo ipſo pro hærede geſſiſſet, & cum ſuis bonis illam portionem cõfudiſſet. *l. ſi plures, §. filio impuberi , ff. de vulga. & pupill.* Sed quæro, numquid hi duo fratres teneantur hanc portionem computare in bonis defuncti fratris reſpectu creditorum ejuſdem fratris ? Videretur quod non, quum liceat eis eamdem portionem ex capite fratris repudiare. *l. qui autem, ff. quæ in fraud. cred.* Contrarium puto, quia ex quo ad eoſdem alio medio devolvitur eadem portio, cenſeretur fraudulenta repudiatio ex capite fratris , & ſic non poteſt , nec æquum eſt hoc caſu fieri ſeparationem in præjudicium creditorum , de quo plenius dicam *infra* §. 130.

* Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria conſuetudinaria.

11. Ultimo palam eſt hoc verbo, *enfans,* de ſui propria ſignificatione pariter ſignificari, nedum filios, nepotes , & reliquos omnes deſcendentes , ut dictum eſt *ſupra eod. gloſſ.* 1. ſed etiam tam maſculos quàm fœminas, non per interpretationem, ſicut verbum filius, concipit fœmininum, ſed ex propria vi & natura , ſicut verbum generis vel appellationis communis. Et in effectu idem importat quod verbum liberi in jure. *l. liberorum, ff. de verb. ſignif.* unde ſi pater decedat relictis tantum filio & filia, locus eſt huic §. etiam ſi filia ſit major natu, & filius habebit jus primogenituræ. Idem ſi deceſſerit relicto uno filio, & pluribus filiis ex alio filio præmortuo,

Digitized by Google

tuo, quia illi omnes filii ſuccedunt ſolùm in ſtirpes, & habentur pro uno in locum eorum patris, imò etiamſi ſint plures nepotes ex uno filio, plures ex alio, omnes ſuccedunt in ſtirpes, §. *cum filius. Inſtitut. de hæred. quæ ab inteſtat. defer.* & dicemus *infrà* §. 122 Et nepotes ex primogenito eum repræſentant in jure primogenituræ, ſecundum ea quæ latiùs notabo *infrà* §. 134.

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Par Preciput.*

ID eſt per præcipuum, ſive jure præcipuo, & prærogato.

*Præcipuũ variè conſideratur.

Iſtud autem præcipuum * ſecundum quid, quale, & quantum deſcribitur, *ſupra in* §. 33. *juncto* §. 18. & §. 98. *infrà eodem* & plenè expoſuimus in d. §. 13. *gloſſ.* 4. ſoli enim primogenito competit; ideò non debet dividi, nec conferri, ſed * ante omnia eximi, antequam procedatur ad diviſionem bonorum feudalium. Quoniam duæ partes feudalium, quæ ſpectant primogenito in caſu hujus §. quando ſunt duo liberi, & dimidia feudorum quando ſunt plures, *ut* §. *ſeq.* non accipiuntur de tota ſubſtantia feudali, videlicet etiam computato eo quod cedit in præcipuum primogeniti, ſed accipiuntur de reſiduo, ſive de eo quod reſtat, deducto prius & ſegregato præcipuo ipſi primogenenito, patet in *textu hujus* §. *Ibi, Avec les deux parts.* Et ſic prius capit & ſegregat ſibi integrum præcipuum, deinde accipit duas partes & in textu ibi, *& l'autre tiers & reſidu*, id eſt, tertia pars reſidui, deducto priùs præcipuo, & non tertia pars totius ſubſtantiæ feudalis. Et expreſſius in §. ſeq. ibi, *avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief*, id eſt cum dimidia aliorum, & ſic illa dimidia non accipitur aliquatenus de præcipuo, ſed præcisè de aliis prædiis à præcipuo: quia * verbum *aliis*, denotat neceſſariò diverſum in ſe, & ſubſtantia ejus cui adverſatur vel opponitur; licet regulariter ſimile in qualitate, ut notatur in *l. ſi fugitivi. C. de ſerv. fugit. in cap. ſedes apoſtolica. de reſcript.* Reliqua hujus §. ſatis ſunt declarata ſuprà, & in §. ſequenti.

* Jus præcipui prius deducitur & capitur ultra tertiam vel dimidiam feudalium.

* Verbum *aliis*,

## §. XVI. *

* Olim fuit decimus.

QVand pere & mere ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à treſpas, delaiſſans pluſieurs enfans excedans le nombre de deux enfans, & juſques à trois ou autre plus grand nombre, venans à leur ſucceſſion; au fils aiſné par preciput pour ſon droict d'aiſneſſe, appartient en chacune deſdites ſucceſsions, tant de pere que de mere, un hoſtel tenu en fief, tel qu'il veut choiſir pour ſon principal manoir, ainſi qu'il ſe comporte d'ancienneté, avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief; & à tous les autres enfans enſemble, l'autre moitié & reſidu deſdits fiefs & heritages tenus noblement.

Hic articulus mutatus eſt per novam conſuetudinem hûc in modum.

S'Il y a pluſieurs enfans excedans le nombre de deux, venans à leur ſucceſſion, au fils aiſné par preciput, pour ſon droict d'aineſſe, appartient en chacune deſdites ſucceſſions tant de pere que de mere un hoſtel tenu en fief tel qu'il veut choiſir pour principal manoir, avec l'enclos & baſſecourt, ainſi que dit eſt, & la moitié de tous les autres heritages tenus en fief; & à tous les autres enfans enſemble, l'autre moitié & reſidu deſdits fiefs & heritages tenus noblement.

## SUMMARIA §. XVI.

1. *Ius præcipui non augetur nec minuitur ſalva legitima.*
2. Q. 1. *An & quando jus* eligendi *tranſmittatur in hæredem.*
3. Q. 2. *Electio perſonalis eſt, nec poteſt cedi.*
4. *Quoniam cohæret perſonæ ex veriſimili mente diſponentis.*
*Primogenitus poteſt eligere manſionem à tertio nominatam, vel nominandam.*
5. *Patet in eo cui venditum eſſet jus præcipui.*
6. Q. 3. *Procurator generalis etiam cum libera non poteſt electionem facere.*
*Clauſula cum libera & ſimiles, non operantur ſpeciale mandatum in præjudicialibus.*
7. 8. *Sufficit ſpeciale mandatum, nec requiritur ſingulare.*
9. *Nota caſum in quo ſingulorum expreſſio non facit mandatum ſingulare.*
10. Q. 4. *Habens electionem ex lege, variare poteſt, niſi electio traxerit ſecum executionem.*
11. *Electio erronea vel inutilis non conſumit jus eligendi.*
12. *Exhibendæ vel oſtendendæ ſunt res eligendæ.*
*Error circa accidentia, non vitiat, ſecus in errore circa ſubſtantiam.*
13. *Minor adverſus electionem incommodam reſtituitur.*
14. *Habenti eligere tempus à judice præfigitur.*



Digitized by Google

*15. Electioni locus eſt etiam inter omnino æqualia.*

*16. Vtrum electio fiat per hæc verba, Volo eligere.*

*17. Q. 5. Vtrum à ſolo primogenito debeant renovari ſubfeuda dependentia à caſtro vel manſione quam elegit?*

*18. Non poſſunt vaſalli moventes à manſione principali adjudicari ſecundogenito qui nihil habet in eadem manſione.*

*19. 20. Solutio quod jura ſubvaſſallorum non ſunt de corpore manſionis principalis à qua dependent, nec cedunt primogenito jure præcipui.*

*21. Secundogeniti habent partem in titulo & honore & ſubvaſallis feudi, etiam in quo primogenitus præcipuum capit. Secundogeniti non tenentur portiones ſuas recognoſcere à primogenito.*

*22. Subfeuda non à ſola manſione, ſed toto corpore feudi dominantis dependent.*

*23. Secundogeniti habent partem in juribus ſubfeudorum, nedum in commoditate, ſed etiam in proprietate, & quaſi poſſeſſione.*

*24. Q. 6. Juriſdictio caſtri non eſt præcipua ſoli primogenito.*

*25. Juriſdictio ineſt toti territorio, quamvis potiſſimum reſplendeat in caſtro. Juriſdictio non poteſt per loca dividi, nec multiplicari per plures filios aut hæredes vaſalli.*

*26. Q. 7. Qualiter juriſdictio, ſubfeuda, & jura dominicalia debeant dividi.*

*27. Non ſucceditur in juriſdictione pro rata territorii.*

*28. Q. Vnius parentis non poſſunt ſimul eſſe duo primogeniti, etiam reſpectu diverſi matrimonii.*

*29. Q. 9. Si primogenitus deceſſerit ante patrem ſive accepta portione, ſive non, jus primogenituræ tranſit ad ſequentem.*

*30. Q. 10. Idem ſi tempore mortis patris quoque, modo inhabilis reperitur.*

NOta ergo quòd ipſum præcipuum ſemper eſt uniforme, nec augetur nec minuitur propter paucitatem vel multitudinem filiorum: ſed ſolum, quando contingit legitimam jure naturæ debitam lædi, modificatur, ut diximus *ſupra* §. 13. *gloſſ.* 4. *gloſſ.* 5. jus autem majoris partis reliquorum feudalium, quando ſunt tantum duo filii ſuccedentes, aſcendit ad beſſem, *ut in* §. *præcedenti*, quando autem ſunt plures quam duo ſuccedentes, puta tres vel decem, coarctatur ad ſemiſſem, ut in *hoc.* §. & nullo caſu ad minus reducitur. Per hunc textus & præcedentes & ſequentes. §§. patet primogenito competere electionem ſui præcipui, ſive circa manſiones, ſive jugera in defectu manſionum, ad complementum eorum quæ ſuper hoc diximus *in* §. 13. *gloſſ.* 2. & *gloſſ.* 4.

2. Primo quæro, uſque ad quod tempus habeant hanc electionem? Reſpondeo in perpetuum, donec electio ſit facta, & ſortita effectum. Et ſic tantum durat, quantum jus adeundi vel immiſcendi, vel petitio hæreditatis. Et eſt ratio, quia illud jus ſeu facultas eligendi competit ei jure & nomine proprio, per modum juris, & ad ſui commodum, & ſic eſt perpetua, & * tranſmittitur ad hæredem, & in quemcunque ipſum jus à quo dependet ſcilicet jus primogenituræ tranſire & tranſmitti poteſt. *l. illud aut illud. ff. de optio. vel electio. leg.* §. *opinionis. inſtit. de legat.* Secus in facultate eligendi, quæ competeret alicui jure alieno, & pro alio, quia ſive conſiſtat in mera & libera voluntate, & ſic per modum nudi & meri facti, ſive in arbitrio boni viri, & ſic non eſt meri facti, quia ad mentem & diſpoſitionem juris refertur, nunquam tranſmittitur etiam ad hæredem. *l. fin.* §. *ſed & ſi quis. C. communia de legatis. l. fin. C. de contrah. empt. & vend. l. ſi quis arbitratu. ff. de verb. oblig.* per practi. Papien. in *lib. pro leg. rei ſing. ver. nunc deſcendo ad tertium art.* per Bart. Paul. Alexand. Jaſon & omnes ſcribentes in *l. ſi ſtipulatus fuerim, in princip. ff. de verb. oblig.*

* Quando jus eligendi tranſmittatur in hæredé.

3. Secundo quæro, utrum hæc electio poſſit transferri in extraneum per viam ceſſionis, venditionis, aut ſimilem? Et videtur quòd ſic, ſaltem ipſum jus præcipui cedendo, vel vendendo, prout poſtquam eſt acquiſitum ſibi, & poſt mortem patris, & agnita ſucceſſione, *ut hic.* poteſt liberè in extraneum alienari, & cedi per primogenitum quocunque genere alienationis, ut diximus *ſupra* §. 13. *gloſſ.* 3. *quæſt.* 4. Cum igitur hæc electio ſit factum executivum illius juris, & ab illo dependeat & ſit ejus pars acceſſoria, videtur cum eo tranſire, ad quem tranſit illud jus.

Contrarium * eſt dicendum per textus in *d. l. ſi ſtipulatus fuerim, in princip. & in l. fin. in princip. ff. de verb. obligat.* ubi facultas eligendi in alternativis competens creditori ex ſtipulatione, perſonæ cohæret, & non tranſit in alium vivente ſtipulatore: idem ſentiunt ibi doctores & benè; in electione competente ei cui legata eſt optio vel ſpecies in genere. Rationem autem reddunt, quia hujuſmodi electio eſt meri facti, & non competit per modum juris: quæ ratio mihi non placet, quia licet hujuſmodi electio in ſui exercitio ſit facta, tamen prout conſideratum in ipſa facultate, & poteſtate eligendi, eſt verum & merum jus, & non factum, ipſi ſtipulatori, vel legatario competens, jure & nomine proprio, ratione legati vel ſtipulationis principalis, à qua iſtud jus acceſſorium, & hujus juris factum executiuum dependent.

* Electio eſt perſonalis, & non poteſt cedi.

4. Vera igitur ratio eſt, quia iſtud jus eligendi cohæret perſonæ ſtipulatoris, vel legatarii ex ſui natura, & ex tacita & veriſimili intentione contrahentium, vel teſtatoris: unde ſicut præfati doctores ibi reſpondendo ad *l. ſi mulier*, §. *ex aſſe. ff. de jure dot.* ubi dicitur jus reſtituendi fideicommiſſum univerſale ex Trebelliano, non poſſe in alium cedi, vel delegari, nec alii reſtitui: rationem reddunt, quia reſtitutio non fieret ſecundum quod teſtator diſpoſuit, eodem modo dicendum eſt quòd electio competens ſtipulatori vel legatario, non poteſt alii cedi, nec per alium fieri, quia non fieret, nec procederet electio ſecundùm veriſimilem intentionem & mentem contrahentium, vel teſtatoris. Ita eſt dicendum in textu noſtro, quia ſi primogenitus poſſet in extraneum cedere & transferre hanc facultatem, vel

Digitized by Google

jus eligendi, non fieret electio ſecundum quod intendit conſuetudo, quæ attribuit iſtud jus perſonæ primogeniti, & per ipſius, & non alterius electionem vult poſſe præjudicari reliquis filiis. Sed dicet quiſpiam, praxis quàm juris callentior, quorſum ſcrupuloſa iſthæc & inutilis indagatio? nunquid primogenitus poteſt eligere eam manſionem quam, puta Titius, aut quivis extraneus elegerit? Reſpondeo, *poteſt primogenitus eam eligere, quam extraneus nominavit, vel nominabit. Sed per hoc extraneus nullam habet vel exercet electionem etiam meri facti, ſed (etiam talis caſu) ipſe primogenitus ſolus de facto cenſetur eligere, & elegit nominatam, vel nominandam miniſterio alterius manſionem: ita quod nedum jus, ſed etiam actus, & ipſum factum electionis, penes primogenitum reſidet, & ab eo exercetur relativè ad rem per alium nominatam, vel nominandam, quemadmodum nedum purè poteſt eligere, ſed etiam ſub qualibet conditione præterita, præſenti vel futura, nec iſtud eſt omnino in praxi vanum aut inutile.

*Primogenitus poteſt eligere manſioné à tertio nominatam vel nominandam.

5. Pone etiam primogenitum vendidiſſe ſuum jus præcipui, quod libere poteſt mortuo patre, utrum emptor poſſit, quam voluerit manſionem pro principali eligere; dicendum per prædicta, quod non, ſed ſolus venditor, penes quem remanſit iſtud jus & facultas, tanquam inceſſibilis, non obſtantibus quibuſcumque ceſſionibus cum clauſulis præſignantibus: etiam ſi per venditionem vendiderit & ceſſerit expreſsè jus & facultatem eligendi manſionem, hoc non valet, quantum ad ipſam electionem certæ manſionis. Sed fienda erit determinata electio, per primogenitum, etiamſi conſtituerit emptorem procuratorem ſuum ad eligendum nomine conſtituentis unam ex manſionibus, quia reſpectu cæterorum fratrum non valet electio emptoris, etiam hoc nomine facta, niſi iterum eligatur, vel notificetur per primogenitum, ut in *quæſt. ſeq.* Quid ſi contractus venditionis habeat hanc clauſulam, quod primogenitus vendit præcipuum ſuum, cum jure & facultate eligendi principalem manſionem, & in præſenti ex nunc prout ex tunc, & ex tunc prout ex nunc eligit & acceptat illam quam emptor voluerit, & velle ſe, & eligere declaraverit: poſtea emptor (fortè diligenti interim inquiſitione valoris & ſitus præmiſſa) certam manſionem elegit, vel optavit: an valeat hæc electio, ſine alia nova approbatione, vel ratificatione primogeniti venditoris? Breviter dico quod ſic, non virtute electionis alicujus factæ per emptorem quia nulla cenſetur per eum facta, ſed virtute electionis dudum factæ per primogenitum, ſub præfata conditione, quæ per nominationem & optionem emptoris purificata & liquidata fuit. An autem medio tempore, hoc eſt, ante declarationem factam per emptorem poſſit venditor pœnitere, reſpectu ſaltem ſolius electionis, & certam aliam manſionem deligere, in præjudicium dictæ clauſulæ & nominationis collatæ in emptorem, patet *infrà eodem quæſt. 4. num. 10.*

6. Tertio quæro, utrum hujuſmodi electio poſſit ſaltem procuratori mandari & committi, ſeu fieri per procuratorem eligentem nomine primogeniti? & videtur quod non, ex eo quod ſimilis cauſa intereſſe videtur militare in procuratore, quæ & in ceſſionario, videlicet quod non poterit eligere in duriorem, vel damnoſiorem cauſam filiorum, quàm primogenitus, ut videatur juſtè poſtulari poſſe, electionem potius fieri per ipſummet primogenitum, *argumento d. l. generaliter, in fin. ff. de fideicommiſſ. lib.* Et hoc ſaltem quando eſſet tantum procurator generalis: quia tunc non poſſet electio per eum, nec ejus miniſterium fieri, ſed oportet quod habeat ſpeciale mandatum, vel quod ſequatur ratificatio ipſius primogeniti; ita expreſſim decidit Bartol. in *ſimili, in d. l. ſi ſtipulatus fuerim, in fin. quem ſeq. communiter ſcribentes ibi.* Pro brevi reſolutione dico, aut eſt procurator generalis tantum, puta bonorum, juxta *l. procurator tutorum, ff. de procurat.* Et tunc dico quod nõn poteſt facere hanc electionem, ſed procedit dicta theorica Bartoli quod amplio ultra Bartolum & ſequens ibi, etiam ſi eſſet procurator generalis cum libera, vel cum aliis clauſulis æquipollentibus, puta cum poteſtate faciendi quicquid dominus poſſet ſi eſſet præſens. Non obſtat, quod talis procurator poteſt ea quæ ſpeciale mandatum requirunt. *l. procurator cui generaliter, ff. de procurat.* * *cap. qui ad agendum, in fin. de procurat. in 6.* quia iſta juris cenſura de extenſione poteſtatis procuratoris conſtituti cum libera, non eſt recepta in uſum in præjudicialibus, & hoc propter abuſum notariorum, paſſim inferentium dictam clauſulam, cum libera, & ſimiles; cujus vires & effectus non declarant mandatoribus, & fortè nec ipſi notarii intelligunt, unde quia abierunt in formulam & conſuetudinem ſcribendi, magis accipiuntur pro verbis ſtyli communis, quàm pro verbis diſpoſitivis, unde parùm operantur, ut in ſimili decidit Barto. *in l. 1. ff. de jure codicil.* & plenius infrà dicemus.

* Nota pro limit. *cap. qui ad agendum de procurat. in 6.*

7. Aut eſt procurator ſpecialis, non dico ad eligendum manſionem, ſed ad agendum petitione hereditatis, vel familiæ herciſcundæ, & ad faciendam diviſionem bonorum hujus ſucceſſionis, & accipiendam portionem ſpectantem ad primogenitum, & tunc dico, quod * quamvis iſtud mandatum non ſit formaliter ſeu expreſſè ſpeciale ad eligendum: tamen virtualiter & effectivè eſt ad hoc ſpeciale. Ratio, propter neceſſarium antecedens quod includitur in mandato ſeu voluntate conſequentis, *l. illud, ff. de acquir. vel omitt. hæred. l. penult. C. de neceſſa. ſervis hær. inſtit. cum vulg.* Sed electio & declaratio certæ manſionis eſt antecedens neceſſarium ad faciendum diviſionem bonorum, & accipiendum certam portionem juris ſpectantis ad primogenitum, igitur & id cenſetur tacitè & ſpecialiter mandatum, non autem in individuo: quia ex quo non eſt expreſſa certa manſio, non poteſt dici tale mandatum eſſe individuum ad certam & determinatam manſionem, nec expreſsè, nec tacitè, dico tamen tale mandatum ſufficere ad eligendum. Et multò fortius ſi procurator habeat expreſſum mandatum ad eligendum manſionem principalem, poterit unam certam & determinatam, quam volet eligere, & valebit electio, & præjudicabit tam reliquis filiis, quàm ipſi primogenito mandatori, qui talem procuratorem elegit, quamvis non habeat mandatum individuum, ad eligendum. Et ita expreſsè decidit Bartol. in loco præallegato, ubi non facit mentionem de mandato individuo, ſed ſolum de ſpeciali. Non obſtat quòd militat idem inconveniens & intereſſe filiorum in procuratore ſpeciali tantùm, ſicut in ceſſionario: quia poterit aliter eligere, quam fuiſſet electurus primogenitus, de quo lex magis confidit quòd benignius agat erga fratres, quam extraneus, ut contra Bartolum objiciunt & tenent Angel. *in l. cum debitorem. ff. rem ra. haberi. Rapha. Cum. in d. l. ſi ſtipulatus fuerim, in fin.* quia defendendo Bartol. ſecundum. Petr. de Bexu. & Jaſon *ibi in fin.* dicendum eſt, quòd ex quo eſt procurator ſpecialis ad actum hujus electionis, vel ad actum qui eam neceſſariò præſupponit, ſatis veriſimiliter informatus præſumitur ad plenum, & in individuo de voluntate domini. Et ultra eos reſpondeo, quòd in procuratore non militat tanta nec æqualis ratio, ob intereſſe filiorum, ſicut in tertio volente eligere ad ſui commodum, quia procurator non eligit ſibi ſed domino, & ſic præſumitur quòd non erit affectatus ad eligendum in detrimentum reliquorum filiorum utiliorem manſionem, ſed ad intentionem domini illam quæ plus veriſimiliter placebit, & placere debet domino. Ex quibus ego infero, quod ſi iſte procurator eſſet procurator in rem ſuam, qualis eſſet emptor præcipui, cum mandato & procuratorio eligendi nomine primogeniti, ſed non ad illius, ſed emptoris commodum, unam ex manſionibus pro præcipuo, non haberet locum hæc deciſio Bartol. & noſtra, ſed procederet opinio contraria Angel. & Raph. Cunei. Ratio, quia in tali procu-

* Speciale non ſingulare mandatum requiritur.



Digitized by Google

ratore in rem ſuam, omnino æquè per omnia tanta militat ratio ſuſpicionis & intereſſe, ſicut in ceſſionario extraneo. Tum ſi hęc via haberet locum, facilè fieret fraus ceſſioni prohibitæ, & per indirectum liceret quod non licet directo contra regulam *cap. cum quid una via de reg. jur. in* 6. Itaque in hoc ultimo caſu eſſet neceſſe quod ratificatio ſequeretur electionem talis procuratoris in rem ſuam, vel quod præceſſerit conditionaliter, ut ſuprà dictum eſt, vel quod haberet mandatum in individuo, ad eligendum talem certam manſionem: quo ultimo caſu nulla eſt difficultas, quia conſtat quod ſtatim à principio talis individui mandati, facta fuit electio manſionis expreſſæ per ipſummet primogenitum, quum ſit actus conſiſtens in ſola determinatæ voluntatis expreſſione: igitur ut in ſimili notatur *l. Paulus reſpondis per procuratorem, ff. de acquir. vel omitt. hæred.* Et hoc dummodo aliàs electio non ſit erronea, ſed facta ab habente notitiam manſionum feudalium, *ut infrà eodem num.* 11. *&* 12.

9. Sed quid ſi cedendo vel mandando emptori ſuo facultatem eligendi qualem manſionem vellet, ſingulas exprimat, puta talem vel talem, vel illam, & ſic de aliis? Et videretur iſtud mandatum eſſe in individuo, reſpectu ſingularum, ex quo ſingulæ exprimuntur: tamen verius eſt quod non eſt niſi mandatum in genere ſubalterno iſtarum manſionum. Ratio, quia nulla certa & determinata eligitur, nec mandatur eligi, ſed una incerta de illis. Et ſic mandatum non eſt ſingulare: igitur non eſt de individuo certo, ſed de incerto de certis & ſic in quodam genere ſubalterno. Sed nunquid hoc caſu, & in verſu pręcedenti, ſatis appatet primogenitum ex nunc eligere velle illam quam eliget vel nominabit emptor, & mandatarius? Reſpondeo, illa verba quodammodo præſupponunt ita eum velle. Sed tamen non diſponunt, nec apparet quod primogenitus ex nunc de facto talem, quæ eligitur, eligat: unde non ſufficit apparere ita velle, niſi ita diſponat, *l. quidem. in fin. ff. de hæred. inſtit.* & in propriis terminis non ſatis eſt velle eligere, niſi eligatur, *gloſſ.* Bartol. & omnes doctores in *l. ſervit. electione. in princ. ff. de leg.* 1.

10. Quarto quæro, utrum primogenitus in hujuſmodi electione * variare poſſit? Omiſſis adventitiis & peregrinis quorundam argumentis, rem ipſam radicitus, ex propriis & ſubſtantialibus fundamentis reſolvemus. Et primo videtur, quod poſſit quandocumque variare, quia is cui competit electio ex diſpoſitione legis, poteſt variare, nedum poſt litem conteſtatam, ſed etiam poſt ſententiam. Textus in *l. eum qui certarum, in fin. ibi licebit tibi quoties voles mutare voluntatem. ff. de verb. obligat. in l. qui ex pluribus, in fin.* & ibi Aret. in 3. *not. eod. tit. l. item veniunt. §. cùm prædiximus, ff. de peti. hæredit.* Primogenitus autem habet hanc electionem ab hac lege conſuetudinaria: In contrarium facit quod ubicumque electio trahit ſecum executionem, non admittitur ulla variatio. textus in *l. ſervi electione, in princ. in l. hujuſmodi, §. Stichum, ff. de legat.* 1. *l. ſtatuliberum, in fin. ff. de legat.* 2. *l. apud. Aufidium, ff. de opt. leg.* ubi videtur caſus pro quæſtione noſtra, dum ratione ſublatæ variationis reddit textus quoniam continuo ejus fuit, ſimul ac elegerit, quæ ipſiſſima ratio militat in præſenti, ubi conſuetudo dat primogenito optionem manſionum, quia optione facta, ſtatim manſionis electæ dominium in eum tranſit, imo etiam poſſeſſio, quum iſtud jus præcipui jure hæreditario habeatur, & ut noſtrate verbo utar, ſaiſiat primogenitum, *per notata ſuprà* §. 8. *gloſſ.* 2. Igitur quum iſta electio trahat ſecum executionem de jure & de facto, in proprietate & in poſſeſſione, nullus relinquitur locus variationi. Idem ſi ſolùm trahat ſecum executionem in proprietate, *d. l. apud Auſidium*, ut ſi elegerit manſionem feudi, quod erat in dominio defuncti, ſed ab alio injuſtè poſſideatur. Et hæc pars ſimpliciter & concluſivè loquendo eſt vera, quia fundatur in ratione ſpecifica, per quam derogatur regulæ in genere, pro prima parte adductæ, quæ limitatur, ubicumque electio trahit ſecum executionem, ſive à lege, ſive ab homine, ut notatur per gloſſ. Bartol. & omnes in *d. l. eum qui certarum, in fin. Bartol. in d. l. ſervi electione.* Hanc concluſionem limita, niſi fortè cohæredes hujuſmodi electionem de facto controverterent, per not. in ſimili *gloſſ. ſing. in cap. cum veniſſent in ver. obtulit de eo qui mitt. in poſſeſſ.* quem ſeq. ibi Panorm. & alii. Ludov. Rom. *ſing.* 150. Felin. in *cap. capitulum, col.* 13. *de reſcriptis.* Item ſecundò limita, ut procedat, dummodò electio ſit valida & efficax, ad quod multa requiruntur, ſecundùm gloſſ. & doctores in *d. l. ſervi electione, in princip.*

11. Sed quantum ad præſentem materiam, in effectu duo tantùm requiruntur; primum quod electio fiat de manſione feudali, non quæ fuerit in nuda poſſeſſione, ſed quæ fuerit in dominio defuncti, per textus in *l.* 2. *ff. de opt. legat.* unde ſi * elegerit certam manſionem quæ evicta fuit, utpote aliena, poterit iterum aliam eligere, nec iſtud jus eligendi conſumptum fuit per optionem quæ non valuit, nec ſecum aliquam executionem traxit, inquit textus in *d. l.* 2. quod procedit, nedum ſi ſolo verbo electio eſſet facta: ſed etiam ſi diviſione facta, & de facto executa, reliquæ manſiones aliis filiis adjudicatæ & traditæ eſſent, etiam judice authore: quia nihilominus hinc inde debetur evictio. Et hoc niſi eligens fuiſſet ſciens, *per l. ſcyphi, ff. de optio. legat. l. ſi fratres, C. communia utriuſque jud. l. ſi fundum ſciens, C. de evictio.* Similiter ſi elegerit manſionem cenſuariam ignoranter, aliam poterit feudalem eligere, & vendicare, reſtituendo electam per errorem: qui autem ſcienter alienam rem eligit, videtur eam in ſolutum accipere, & de jure ſuo tranſigere. Quid ſi elegerit manſionem feudalem, quæ erat in dominio defuncti, ſed revocabiliter, puta a defuncto acquiſitam ſub pacto redimendi: deinde poſt ejus obitum, optionem & diviſionem hæreditatis factam, redempta fuit per veteres dominos a primogenito? Et videtur quòd non poſſet ad aliam manſionem redire, nec aliam eligere, ſaltem aſſignatam ex diviſione minori fratri in portionem ſuam: quia ex quo manſio redempta erat feudalis, & in bonis, & ſucceſſione defuncti tempore electionis, & ex virtute electionis, & hujus conſuetudinis, acquiſita fuit primogenito jure præcipui, videtur electio ſemel ſortita effectum, & diſpoſitio hujus conſuetudinis ſemel impleta & conſumpta. Tum non videtur primogenitus carere manſione electa, cujus habet pretium, quod loco rei ſubrogatur, in his quæ pro hæreditate poſſidentur, ut iſtud jus præcipui textus in *l. ſi & rem & pretium, ff. de petit. hæred.* Et re ipſa principali uti & frui videtur, qui ejus pretio fruitur, *l. quia qui pretio, ff. de uſufruct.* Tamen dicendum eſt, niſi ſcienter rem redimibilem, vel aliàs reverſioni ſubjectam elegerit, poſſe aliam eligere, pretium quod ex redemptione recepit reſtituendo: unde in hoc & præcedenti caſu, debebit in cauſa evictionis & redemptionis cohæredes vocare ſecum defenſuros, & ſi evictio ſequatur, per idem judicium condemnandos, ad præſtationem alterius manſionis, quam primogenitus volet eligere: vel ſi non ſit alia manſio, ad præſtationem unius jugeri terræ feudalis, quale voluerit eligere: non enim dicitur electio conſumpta, ex quo non perſeverat, & aliud ſupereſt, unde plena & irrevocabilis electio fieri poſſet. Et hæc conſuetudo dans hujuſmodi optionem intelligitur plenè & cum effectu: & cùm agatur de vi comprehenſiva, debet, ſi opus ſit, latè interpretari in favorem primogeniti. Plus dico, quòd non tenetur primogenitus expectare donec electa manſio evicta vel redempta ſit: ſed ſi docere poſſit eam talem eſſe, ſeque ignoraſſe, ſtatim poterit aliam, vel jugerum feudale eligere & vendicare, offerendo reſtitutionem rei electæ. Ratio, quia ex quo tale onus electæ non fuit manifeſtatum, ſed occultatum, non cenſetur facta debita exhibitio, ſive manifeſtatio rerum; unde de integro poteſt eligi, quia prior electio non valuit. *argumento d. l. ſcyphi. de opt. legat.*

* Vetum habens eligere variare poſſit.

* Electio erronea vel inutilis non conſumit jus eligendi.

Digitized by Google

*Exhibitio rerum eligendarum.

12. Secundum requiſitum, ut quemadmodum in mobilibus debet præcedere * exhibitio omnium rerum, in quibus competit jus optandi: ita eadem ratione in immobilibus debet præcedere manifeſtatio & declaratio, &(ſi petatur) oſtenſio omnium manſionum feudalium: ſed illis deficientibus, omnium prædiorum feudalium, ex quibus eligi poterit jugerum terræ. Alioquin facta electio certæ manſionis, vel certi jugeri, cùm eligens ignoraret alias eſſe manſiones, vel prædia, non valeret. Textus in *d. l. ſcrphi.* niſi ſcientia ſecuta ratificaverit, ſecundùm Baldum in *l. fin. §. communia, C. de legatis.* Si autem cùm ſciret alias eſſe manſiones vel prædia, proceſſerit ad electionem fortè deterioris, in valore & reditu, etiam ignorans hanc æqualitatem minoris valoris vel commoditatis, non puto poſſe variare, nec illi ſubveniendum eſſe, ſed ſuæ facilitati & negligentiæ debet imputare, quòd diligenter non inquiſivit, nec inveſtigavit de commodo & valore rerum, quum ſibi liceret hoc facere, & electionem differre. Secus igitur ſi fuiſſet impeditus ſcire valorem rerum per cohæredes, vel aliàs eorum mendacio, dolo, vel fraude in hanc captionem incidiſſet. Quid ſi dolo, affirmatione, & mendacio tertii, ſine ulla fraude cohæredum? puto electionem non poſſe mutari, ſed ſolùm adverſus doloſum illum tertium de dolo experiendum, in id quod intereſt. *per l. ſi quis affirmaverit, ff. de dol. malo.* Ex quibus corollariè infertur, quòd error eligentis in valore & commoditate rei non vitiat electionem, nec facit eam variabilem, niſi intercedente fraude eorum, qui ex tali electione commodum capiunt, quia hic error non eſt niſi in accidenti. Error autem in ignorantia ſubſiſtentiæ aliarum rerum quæ poterant eligi, vel qualitatis cenſuariæ, & non feudalis, vel evincibilitatis rei, vitiat electionem, & facit locum de integro alii electioni, quia hic error concernit ſubſtantiam ipſam rei eligendæ, ſeu illud quod potiſſimùm in illa conſideratur. *facit l. in venditionibus, ff. de contrah. empt. & vendit.*

*Minorti ſubvenitur in electione quam fecit.

13. Limita tertiò principalem concluſionem, ſi electio facta ſit* per minorem: quia quomodocunque captus ſit, ſive eligendo deteriorem, ſive cæteris paribus omittendo antiquam majorum manſionem, novam quamdam elegerit, poterit in integrum reſtitui, & ſic de integro eligere. textus in *l. & ſi ſine. in princip. l. ſi emptionem. ff. de minorib.* Si autem electio ſit facta per ſolum pupillum, ipſo jure non valeret. *argum. pupillus, ff. de acquirend. hæred. l. 1. ad fin. C. de fal. mone.* ut tenent Bartol. Jaſon & cæteri in *d. l. ſervi electione, in princip. ff. de legat.* 1. Et hoc niſi in quantum eſſet utilis pupillo.

14. Pro complemento hujus materiæ electionis inquantum diximus *ſupra eodem quæſt.* 1. facultatem hanc eligendi perpetuam eſſe, intellige de ſe, & aptitudine; poteſt enim ex cauſa abbreviari, pacto & conſenſu partium, vel per judicem, qui judicio diviſionis, primogenito differenti eligere, poterit certum moderatum tempus præfigere, infrà quod eligere tenebitur. *l. mancipiorum, ff. de optio. legat.* quo termino lapſo amplius non poterit eligere, niſi res ſit integra: res autem deſinit eſſe integra, nedum per diſpoſitionem & adjudicationem ipſarum rerum, *ut in d. l. mancipiorum, cum l. ſeq.* ſed etiam ſi pactum partium, decretum; vel interlocutio judicis, nedum præfigat terminum, ſed etiam electionem in judicem vel adverſarium transferat, vel electionem minoris & deterioris rei contineat, caſu quo infra terminum non ſit electum, prout ſtatui poteſt, ut tradit Bartol. & alii in *l. eum qui certarum, §. fin. ff. de verb. obligat.*

* Electio procedit etiam inter omnino æqualia.

15. Adverte etiam, quòd electio quæ competit primogenito, inter manſiones vel jugera, competit etiam * ſi in illis ſit omnimoda æqualitas, quia conſuetudo indiſtinctè dat ei liberam eligendi facultatem: unde falſa eſt deciſio Ludov. Rom. *ſing.* 487. *legat. teſtator.* ubi dixit, legatum optionis. in rebus omnino conformibus, & in nihilum differentibus, nihil valere per text. ſingularem cum gloſſ. in *verbo. optio. in l. cùm aurum. verſic. unde eſt quæſitum. ff. de auro & argent. legat.* inferens ſtatutum optandi præbendas per antiquiorem canonicum, de quo in *cap. fin. de conſuetud. in* 6. non habere locum in præbendis omnino conformibus, refert dom. Petr. Rebuf. in hoc ampliſſimo Senatu advocatus eximius, utriuſque Juris Doctor, Canonumque ordinarius in hac Univerſitate, in ſuo tractatu nominat *quæſt.* 15. *num.* 36. ubi dicit, ſe non paſſim hoc approbare, in ſuis additionibus ad *d. cap. fin. quas non vidi.* Ego autem ſimpliciter dico, illud dictum Rom. eſſe falſum, non obſtat *d. ver. unde eſt quæſitum,* quia loquitur continuativè & relativè ad veri. præcedentem: ubi agitur de legato quantitatis, de quo intelligitur *d. ver. unde eſt quæſitum,* & ſic non eſt mirum, ſi ibi legatum optionis non valeat, quum in quantitatibus ejuſdem generis & qualitatis, nedum nullus cadat delectus, ſed nec ulla affectio, *l. nummus. ff. de in lit. juran.* ſed omnimodam functionem inter ſe recipiunt, *l. 2. §. 1. de rebus credit.* Plures autem ſpecies, licèt contingat quòd ſint omnino conformes, & ſic non ſit propriè dabilis delectus, eſt tamen dabilis affectio, nec functionem recipiunt ad invicem. Et ſic inter eas poteſt propriè locum habere electio, & valeret legatum, ſtatutum, conſuetudo, & quævis diſpoſitio optionis, & ita concludo. Ita etiam ſentit dom. Joan. Cyr. *in d. tract. primogenit. lib. 2. quæſt. 4. ſuper §. 9. coll. penult.* licèt non ſic explicet, ſed relinquat cogitandum.

* Quibus verbis fiat electio.

16. Ultimo nota, quòd cùm hujuſmodi electio dependeat à ſola & mera voluntate primogeniti, quibuſcumque* verbis exprimat certam & actualem voluntatem, inducitur electio, & executio invariabilis; ſive dicat, talem manſionem volo, vel eligo, vel accepto, ſive habere aut obtinere volo, aut alia æquipollentia, videlicet voluntatem in actu exiſtentem, vel executionem actus deſignantia: ſecùs ſi tantùm eſſent verba deſignantia voluntatem in via ad actum, ut iſta verba, volo eligere talem manſionem: nondum enim elegit in præſenti, ſed ſignificat velle eligere in futurum, ut tenent gloſſ. Bartol. Baldus, Ang. & communiter doctoret in *d. l. ſervi electione in princip. ff. de legat. l. 1. C. de ſum. trin. & fide cath. canoniſtæ in cap. ex literis, 1. de ſponſal.* Nec obſtat, quod illa verba, volo eligere, ſignificant aliquam voluntatem de præſenti, ergo actum, quum omnis voluntas ſit actus, quia verum eſt quod ſignificant & important voluntatem præſentem actus eliciti, quem diſponunt; ſed non ſignificant voluntatem præſentem actus imperati, nec aliquid de ipſo actu imperato (quæ eſt ipſa realis electio) diſponunt, ſed illum annunciant dumtaxat; unde ex vi illorum verborum non colligitur actualis electio, ſed quædam tendentia in futuram electionem. Ex circumſtantiis autem poſſunt illa verba ſuppleri & perfici, ut actum conſummatum importent, puta quando cum deliberatione ad hoc exquiſita, vocatis teſtibus, vel amicis, vel tractatu ſuper hoc habito, tanquam concluſio actus proferuntur: tunc enim intelliguntur diſpoſitivè & perfectè proferri: & inducunt actualem electionem invariabilem, *l. Pamphilo. §. propoſitum. ff. de legat.* 3. notant Bart. in *l. gerit. collat. 3. ff. de acquir. hæred.* & omnes ſcribentes in *d. l. ſervi electione. & in l. 1. C. de ſum. tri. & fide cath. & in d. cap. ex literis.* Et not. quod non requiritur interrogationem præcedere, & teſtes accerſitos eſſe, ut in *d. §. propoſitum.* Imo ſufficit alterum, ut tenet Bartol. in *d. l. gerit.* nec quantum ad iſtud, videlicet an verbum volo, junctum infinitivo, inducat diſpoſitionem: eſt differentia inter contractus & ultimas voluntates, ut eſt communis & vera ſententia (quicquid ſcripſerit Baldus in *d. l. ſervi electione.*) & ita tenent Angel. Imol. Paul. Alexand. in *d. l. ſervi electione*, Paul. in *d. l.* 1. & ibi Jaſon. *lect.* 2 *col.* 4. *C. de ſum. trin.* Imo. utrobique in hoc ſufficit conſtare de certa & deliberata voluntate, ut per Socin. in *l. 1. §. ſi quis ita, col. 1. ff. de verb. obligat. & conſil.* 86. Viſis, *col.* 1. 2. *lib.* 3. ubi in hærede gravato reſtituere illi de tali familia quem elegerit, & hæres coram fide dignis dixit ſe velle eligere Paulum, & non conſtat de alia electione, nec de volun-

tatis mutatione. Conſuluit Socin. Paulum eſſe electum, & poſſe petere fideicommiſſum. Idem cenſeo in præſenti, ſi primogenitus ſemel & ſerioſè dixerit, ſe velle eligere talem manſionem, non poteſt alia eligi ab ejus hærede, imò nec ab ipſo primogenito, quia electio trahit ſecum executionem, dummodo appareat deliberate, & à ſciente factam eſſe. Et hæc nota, quia vix invenies alibi ita breviter & apertè declarata. Adde quæ dicam infrà §. 142. Quàm autem ſit utilis & neceſſaria etiam in praxi, inveſtigatio & reſolutio præfatæ materiæ electionis, liquebit ulteriùs ex pluribus quæſtionibus per prędicta decidendis, in d. §. 142. ubi explicantur multæ dubitationes emergentes ſuper illa ſolita alternativa dotis ſive doarii conſuetudinarii & præfixi in voluntatem & electionem futuræ uxoris.

17. Quinto pro pleniori reſolutione materiæ hujus §. & duorum præcedentium, quæro; Videmus primogenitum jure primogenituræ in ſucceſſione cujuſque parentis habere manſionem principalem, cum ſuis connexis jure præcipui, & ultra omnium reliquorum *feudalium* beſſem, vel ſemiſſem, pro numero filiorum: quid de *ſubfeudis*, & juribus ſubvaſallorum, à feudo vel feudis dependentium? & primò de dependentibus & moventibus à feudo, in quo accipit principalem manſionem? Et videtur prima facie quòd ſpectent ad ſolum primogenitum, eodem jure præcipui, quoniam hujuſmodi ſubfeuda verè dependent & tenentur ab ipſo caſtro, ſive a manſione principali, tanquam à capite feudi dominantis: non autem dependent nec moventur à reliquo territorio, vel terris feudi: ſed ſunt pars & portio territorii, terrarumque loci & manſionis dominantis, ſaltem reſpectu dominii directi actu retenti, * quod habet vim attractivam dominii utilis, inquit Bald. *in conſ. 9 factum tale, lib.* 1. ipſum autem territorium, ſive ambitus terrarum caſtri, ſe * habet ad caſtrum, quemadmodum acceſſorium ad principale, & ipſi caſtro ſubjacet, ut notat Oldradi in *conſ.* 121. *ad primam, Bald. in cap. 1. de capito curi. vend. col.* 4. *in uſibus feud. Pet. Anchar. in Repet. cap. acceſſorium, coll.* 30. *de reg. jur. in* 6. Igitur ſi pars territorii, vel terrarum caſtri infeudetur, retento directo dominio, & juribus feudalibus & dominicalibus; omne illud jus feudale retentum in dicta conceſſione, remanet acceſſorium caſtri, ſubjectum & dependens à caſtro, ut priùs dependebat res conceſſa. Facit notabile dictum Bald. in *l. talem in fin. ff. de hared. inſtit.* Utque rem ipſam velut oculis ſubjiciamus, pone tres aut plures filios ſuccedentes parenti, qui reliquit amplum feudum, à quo plura ſubfeuda moventur, olim conceſſa in feudum ratione talis caſtri, vel loci dominantis, ſub cujus denominatione ſolita ſunt recognoſci & renovari: primogenitus accipit illud caſtrum, vel manſionem principalem cum ſuo circuitu jure præcipui, & cum hoc mediam partem reliquorum prædiorum illius feudi, dimidium autem reſidui dividitur inter reliquos filios viriliter: nunc quæritur a quo filiorum debeant ſubvaſalli renovare fidelitatem & inveſtituram accipere? Et multis magniſque rationibus videtur, quòd à ſolo primogenito, qui ſolus eſt dominus manſionis principalis, non autem à ſecundogenito, vel aliquo eorum, quum nihil habeant in ipſa manſione, à qua feuda dependent: igitur in ſubfeuda nullum jus dominicale, vel feudale habent, nec in totum, nec in parte, nec poſſunt in illa, vel in ſubvaſallos aliqua prehenſione, vel poteſtate dominica uti. Sed id totum ſpectat ad ſolum primogenitum.

* Dominiũ directum habet vim attractivã utilis

* Territorium accedit, & ſub eſt caſtro.

18. Patet, quia * etiam primogenitus, remanens in ſolidum dominus caſtri, vel manſionis, non poſſet facere etiam expreſſo pacto, quòd ſubfeuda dependeant ab aliquo ex ſecundogenitis, qui haberet aliquam partem terrarum feudi, ſed nihil haberet in manſione principali, nec etiam poſſet illi ſubjicere vaſallos ſine eorum conſenſu, imò etiam de eorum conſenſu, non poſſet hoc facere, ſine conſenſu & authoritate ſuperioris domini feudalis: cujus intereſt ſtatum feudi quantum ad ipſa jura fidelitatis, non immutari, ut dicemus infrà §. 35. *queſt.* 3. Idque eſſet diſmembrare feudum, & ſeparare vaſallum à loco dominanti & alienari vaſallagium (ut ita loquar) ſine patronatu: quod eſt prohibitum, impoſſibile & repugnans, ut diximus *ſupra*, §. 1. *gloſſ.* 3. *num.* 16. & 17. Si igitur ad primogenitum ſolum ratione manſionis principalis ſpectat ipſum jus & exercitium poteſtatis feudalis in ſubvaſallos & ſubfeuda: igitur ad eum ſolum ſpectant laudimia, & reliqua commoda illius juris & poteſtatis: & ſic ſecundogeniti nihil poſſunt prætendere in iſtis, ſaltem reſpectu feudi, in quo primogenitus capit iſtud præcipuum, & principalem manſionem elegit. Si autem ſint alia feuda in eadem ſucceſſione, tunc quia in illis primogenitus non capit præcipuum, ſed ſolùm medietatem, tam manſionis principalis, quàm reliquorum prædiorum, reliqua mediatè tam in manſione, quàm in prædiis, ad reliquos filios viriliter pertinente: non eſt dubium quin ſecundogeniti ex quo concurrunt cum primogenito in dominio principalis manſionis, concurrant etiam in dominico jure, & in omni poteſtate feudali in ſubfeuda, & ſubvaſallos inde dependentes. Et idem eſſet ſi primogenitus non eligeret principalem manſionem, à qua titulus & denominatio feudi, & ſubfeuda dependent, ſed aliam ſimplicem domum ejuſdem feudi, loco principalis manſionis eligeret, prout ſibi licet per deducta circa principium hujus §. Et tunc eſſet dicendum, ſicut concurrentibus pluribus patronis diximus *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 4. *queſt.* 8.

* Vaſalli moventes à manſione principali non poſſunt alii adjudicari.

19. In contrarium videtur quòd * non ſint præcipua ſoli primogenito, etiam in feudo, in quo accipit præcipuum. Primò quia conſuetudo non dat ei, jure præcipui, niſi ipſam domum & manſionem principalem, vel quam elegerit, una cum ſuis appendentiis, quæ tamen ſunt de corpore & unitate corporali ipſius manſionis, ut declaravimus *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 4. Sed jura feudalia ſubvaſallorum, quamvis videantur principaliter dependere à principali manſione, velut à capite, & ſicut aqua ex caſtello, ut ait Baldus *in d. §. de capi. qui curiam vend. coll.* 4. tamen non ſunt pars nec portio corporalis ipſius manſionis, ſed res diſtincta ab ipſa manſione. Quemadmodum jura redituum, cenſuum, vectigalium, & ſimilia: quæ debentur à pluribus ſubditis, cenſuariis, emphyteutis, & ſimilibus ſolvenda quolibet anno, certo die, ſub pœna mulctę, in dicto loco caſtri vel principalis manſionis, tanquam debita domino, ratione talis caſtri, vel manſionis, tamen clarum eſt, quòd non ſunt pars corporalis manſionis, nec propriè illius appellatione veniunt, nec cedunt primogenito eligenti dictam manſionem jure præcipui: ſed remanent dividenda, ſicut reliqua prædia, & jura feudalia. Eodem modo dicendum videtur de iſtis juribus dominicalibus ſubvaſallorum, alioquin ſi jus præcipui, quod per conſuetudinem limitatur ad manſionem principalem, extenderetur ad hujuſmodi jura dominicalia, de quibus conſuetudo inducens præcipuum, non loquitur: eſſet uti virtute extenſiva, videlicet à re expreſſa, ad rem in verbis non comprehenſam; quod non licet in hac materia juris primogenituræ, quod non recipit interpretationem extenſivam, ſed illius reſpectu debet ſtrictiſſimè interpretari, ut diximus *ſupra* §. 13. *gloſſ.* 3. *quaſt. fin.*

* Jura ſubvaſallorũ non ſunt de corpore manſionis principalis, à qua dependent, unde non cedunt ſoli primogenito.

20. Secundo hoc probatur *per* §. 68. *infra eodem* juncto textu proceſſus verbalis ſuper reformatione veteris articuli: ubi clarè probatur, quòd ſi prædio alaudiali adhæreant juriſdictio, cenſus, vel ſubfeuda ab illo dependentia: tunc in eo ſucceditur: & fit diviſio, ſicut in feudo nobili, & primogenitus habet jus præcipui, & majoris portionis reſidui. Sed tamen juriſdictio, & jus cenſuum, & ſubfeudorum non cedunt in præcipuum primogeniti, etiam ſi illud alaudium non conſiſteret niſi in una domo, à qua dependent cenſus & ſubfeuda. Et quamvis illa domus cedat in præcipuum

Digitized by Google

ſoli primogenito: tamen illa juriſdictio, cenſus, & ſubfeuda debebunt dividi inter omnes filios, ſicut prædia feudalia ſeparata à manſione principali. Igitur idem dicendum eſt de juriſdictione & jure cenſuum, & ſubfeudorum, adhærenti caſtro vel manſioni principali feudali electæ per primogenitum. Et per illum textum patet irrefragabiliter de mente & intentione hujus conſuetudinis pro hac parte. Tertiò, quamvis primogenitus ſit principalis dominus hujus feudi, propter jus præcipui, in eo quod ſolus habet, & propter majorem portionem reſidui: tamen non eſt ſolus dominus, ſeu dominus in ſolidum totius feudi dominantis, ſed habet fratres cohæredes, ſocios & condominos ejuſmodi feudi, qui poſſunt verè & propriè vocari domini feudi in parte, ut in pulchra quæſtione diſtinguendo ſcripſi infrà §. 64. quamvis primogenitus propter jus prærogatum, & majorem portionem, ſit principalis dominus. Si igitur ſecundogeniti ſint verè domini in parte feudi dominantis, igitur merè & propriè pro eadem parte ſunt domini feudales, & patroni ſubvaſſallorum, & ſubfeudorum inde dependentium.

*Secundogeniti habent partẽ in univerſitatem titulo & honore feudi.

21. Quod autem * ſecundogeniti ſint verè & propriè pro portione ſua domini ipſius feudi dominantis, patet primò per hanc conſuetudinem in hoc §. & præcedenti, ubi dat ſecundogenitis non certum feudum vel rem ſingularem feudi, ſed partem & quotam certam univerſalem ipſius feudi, ibi, *& l'autre moitié deſdits fiefs*, ergo habent jus & partem in ipſo feudo, honore, nomine, & titulo feudi. Patet ſecundo, quia in terminis conſuetudinis noſtræ primogenitus non poteſt facere domino ſuperiori fidelitatem pro toto feudo: ſed ſolum pro tanta parte quam habet. Et ſecundogeniti poſſunt & tenentur ſe conferre in fidem ejuſdem ſuperioris domini pro portionibus quas habent in eodem feudo, ut latè dictum eſt *ſupra* §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 3. *num.* 35. *&* §. 35. *gloſſ.* 2. *num.* 45. Igitur ſunt domini ejuſdem feudi, in honore, & titulo, tanquam conſortes ſive concurrentes cum primogenito, non autem tanquam ſubditi, vel dependentes ab illo, quia non * tenentur portiones ſuas recognoſcere à primogenito, ſed à ſuperiori domino ipſius feudi. Et pro hac parte tanquam veriore & æquiore concludo. Et ſæpiſſimè à duodecim annis & citra in conſeſſu peritorum audivi conſultiſſimum illum totius ordinis noſtri Dominum Matthæum Charterium, nemine diſſentiente reſpondentem, ſubfeudorum jura non eſſe præcipua primogenito, ſed inter filios dividenda. Ad hoc optime facit quod vult Matth. de Afflict. *in conſtit. Neapol. incip. comitibus. in tit. de adjuto. pro mili. lib.* 3. *col.* 4. *quæſt.* 6. ubi decidit, quod militia ſive victus, ſecundogenito præſtandus à primogenito, totum feudum capiente jure Francorum, debet præſtari, nedum de fructibus domanii, ſeu prædiorum feudi, ſed etiam de laudimiis, quartariis ſive releviis ſubfeudorum vel cenſuum à feudo dependentium: & ſic habita ratione fructuum ſeu obventionum à juribus dominicalibus procedentium.

* Nec tenẽtur portiones ſuas recognoſcere à primogenito. D. Matth. Chartier.

*Subfeuda non à ſolo caſtro, ſed à toto feudo dominanti dependent.

22. Nec obſtat quod * ſubfeuda non dependent, nec recognoſcuntur à territorio, & reliquis terris feudi dominantis, ſed ab ipſo caſtro vel manſione principali: quia poteſt reſponderi, quod non dependent à territorio, vel terris, per ſe, & ſeorſum, nec à caſtro, vel principali manſione tantum, per ſe & ſeparatim, nec ratione alterutrius tantum recognoſcuntur, ſed ratione totius feudi, dominantis ſimul, à quo toto ſimul integraliter & unicè conſiderato, dependent & moventur. Nec obſtat, quòd in conceſſione ſubfeudorum, eorumque renovationibus & inveſtituris, dicuntur concedi, vel recognoſci in feudum movens vel dependens à tali domino, ratione & ad cauſam talis ſui caſtri, vel manſionis dominantis, quia reſpondetur quòd caſtrum, vel manſio ibi exprimuntur, non tanquam tota res dominans: ſed tanquam caput & inſignior pars rei, vel feudi dominantis, in quo caſtro, vel domo, tanquam in capite, totum feudum dominans repræſentatur & expreſſum cenſetur. Non obſtat, quòd antequam iſtud ſubfeudum ſubinfeudaretur, erat portio terrarum feudi, dependens à caſtro, ſicut acceſſorium à principali, illique ſubjecta, ſicut territorium caſtro, & loco principali ſubjicitur; igitur poſt ſubfeudationem, non debet intelligi aliquo modo dependere & moveri à terris caſtri, nec in totum nec in parte, ſed à ſolo caſtro, ut priùs, quia reſpondetur quòd terræ domanii (ut verbo vulgari brevitatis & intelligentiæ gratiâ utar) accedunt quidem caſtro, vel loco principali: non ut purum acceſſorium, ſed ut membra, & res æquè principales, ſaltem integrales, unum & idem feudum dominans conſtituentes: cujus caput & inſignior pars eſt caſtrum vel manſio. Et ſic ſubfeudum ex aliqua terrarum domanii conſtitutum, non debet intelligi dependere, & moveri à ſolo caſtro, vel à ſolo capite, ſed à toto corpore totius integri feudi dominantis. Non obſtat dictum Baldi *in d. l. talem in fin.* quia apertè facit pro hac parte, quoniam ſicut ſecundogeniti habuiſſent partem ſuam in terris ſubfeudi, ſi remanſiſſent in domanio: ita debent eamdem portionem habere in juribus directi dominii, & poteſtatis feudalis, & dominicæ, retentis in terris ſubinfeudatis.

23. Ex quibus patet, quòd ſecundogeniti habent partem in illis juribus ſubfeudorum, & in omni jure dominicali: nedum quoad commoditatem, ut nonnulli arbitrantur, ſed etiam quantum ad proprietatem: alioquin ſequeretur abſurdum, quòd non haberent trientem, vel ſemiſſem reſidui feudalium, ſecluſa manſione, in proprietate & uſufructu: prout intendit conſuetudo, ſed partim in proprietate, partim quandoque totum in uſufructu vel nuda commoditate, quæ eſt minus quàm uſusfructus: videlicet reſpectu jurium dominicalium, quæ quandoque ſunt totum reſiduum, vel melior pars reſidui feudi, modicum vel nullum domanium habentis, ſed plura ſubfeuda, vel cenſus, à ſe dependentia: & adhuc triens vel ſemis commoditatis horum jurium, longè abeſſet à triente vel ſemiſſe hujuſmodi fructuum, qui magis conſiſtunt in honore, quam in commodo pecuniario. Et ſic concludo, quòd ſecundogeniti concurrunt in proprietate, honore & pleno & directo jure & quaſi poſſeſſione horum jurium, ſicut concurrunt in proprietate, honore, & pleno jure feudi: ita quòd pro portione ſua quam habent in feudo dominanti, poſſunt inveſtire, & in fidem admittere ſubvaſſallos: quemadmodum primogenitus poteſt eos inveſtire & in fidem recipere pro portione ſua tantum nomine ſuo, & non in ſolidum niſi addito vel ſubintellecto nomine communi. Non tamen admitto quòd ſecundogeniti poſſint ſoli uti prehenſione feudali, ſicut nec ſolus primogenitus, aut unus ex pluribus patronis hoc poteſt, niſi ſecundum ea quæ diximus in *d.* §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. ubi videas, non repeto. Adde quæ dicam infrà §. 51. *quæſt.* 3. Vereor ne in prædicta quæſtione videar multum juſtò prolixior, quàm gloſſematarium deceat. Sed excuſari poſſum primò propter utilitatem & neceſſitatem dictæ quæſtionis, quàm à nullo adhuc ſcribentium tactam, nedum diſcuſſam reperi. Secundò quòd breviori quàm potui tramite proceſſi: quum potuiſſem per multa membra dividere, & ſingula latè diſcutere. Tertiò quod hinc patet brevis & dilucida reſolutio plurimarum aliarum quæſtionum: videlicet dum

* Juriſdictio caſtri non eſt præcipua primogenito.

24. Sexto quæritur * de juriſdictione annexa caſtro vel manſioni principali, de qua videretur majus dubium, ex eo quod videtur eſſe in caſtro vel manſione principali, activè, & in reliquo territorio paſſivè, & juriſdictio in territorio dependet à juriſdictione in caſtro, quaſi à capite, ſicut aqua quæ ex caſtello ducitur, à caſtello dependet. *ff. de aqua. quoti. & æſtiv. l.* 1. §. *ait prætor.* 2. *&* §. *hoc interdictum*, inquit Baldus in *d.*

Digitized by Google

*cap. 1. col. 4. de capitaneo qui curi. vendi.* Et ſic videtur in ſui virtute activa tota ineſſe ipſi caſtro vel manſioni: & ſic tota cedere illi, cui totum caſtrum vel manſio cedit. Tamen veritas eſt, quòd non eſt præcipua primogenito, ſed cedit omnibus filiis, pro portionibus quas infrà dicemus. Idque nedum quoad commoda, mulctas, emendas, & alias obventiones juriſdictionis: ſed etiam quo ad proprietatem & dominium ipſius juriſdictionis: nedum ſi juriſdictio non ſit feudalis, vel teneatur in feudum ſeparatum ab eodem, vel diverſo domino: prout ſæpè contingit, quum de ſe nihil habeat commune cum feudo, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ. 5. num.* 45. ſed etiam ſi teneatur ab eodem domino, in unum & idem feudum, cum caſtro vel manſione, ex una conceſſione & infeudatione. Ratio, quia quantumcumque juriſdictio ſit annexa vel unita caſtro vel manſioni: tamen non eſt ejus pars integralis, ſed res diverſa, unde jus præcipui limitatum ad manſionem non poteſt ad juriſdictionem, utpote rem diverſam, & in verbis conſuetudinis non comprehenſam extendi.

* Juriſdictio ineſt toti territorio quãvis potiſſimùm reſplendeat in caſtro.

25. Tum * juriſdictio regulariter & in dubio non ineſt ſoli caſtro vel manſioni, ſed toti feudo & territorio: quamvis potiſſimùm reſplendeat in caſtro, tanquam in capite totius corporis feudi, & territorii. Hinc eſt quod diviſo territorio per habentem poteſtatem, dividitur juriſdictio, & remanet in qualibet parte, non autem in ſola parte in qua ſitum eſt caſtrum, non tamen admitto quod quiſque filiorum poſſit per ſe juriſdictionem ſeparatim ſuo nomine, etiam in parte feudi ſibi diviſim aſſignata tantum exercere: nec etiam quod primogenitus ſolus poſſit ſuo ſolo nomine eam exercere in caſtro, tametſi ſibi ſoli præcipuo, & multominus admitto multiplicationem tribunalium vel juridicorum: ſed dico * quòd debet juriſdictio remanere, & exerceri in illa forma & in illis terminis, in quibus fuit conceſſa à ſuperiore, nomine tamen omnium dominorum illius juriſdictionis, cujus commoda & fructus & obventiones debent inter eos dividi, pro rata dominii, & portionis, quam quiſque habet in ea, per ea quæ plenè dicemus infrà §. 122. Patet etiam ex prædictis, idem dicendum de jure cenſuum, à feudo dependentium, ratione caſtri, vel loci principalis, & in eo loco ſolvendorum: & de mulctis, ſive emendis, & laudimiis, & inveſtituris inde dependentibus, ſicut diximus de ſubfeudis & ſubvaſſallis: de cæteris autem reditibus aut penſitationibus, à feudo dependentibus, pro quibus non competunt jura dominicalia, nullum eſt dubium, quin eodem modo debeant dividi, ſicut reliqua feudalia, ſegregato præcipuo: quia ex quo non debentur jure dominicali, non habent majorem connexionem cum caſtro, vel manſione principali, quàm unus aut alter fundus deſcriptus in catalogo feudi.

*An juriſdictio in plures dominos dividi poſſit.

* Qualiter juriſdictio, ſubfeuda, & jura dominicalia debeant dividi.

26. Septimo quæro, diximus quod * juriſdictio etiam feudalis, & ejuſdem feudi, ſimiliter jura ſubfeudorum, & cenſuum feudi, non ſunt præcipua primogenito, eligenti principalem manſionem in illo feudo: ſed dividuntur inter omnes filios & hæredes, etiam quantum ad proprietatem, neceſſarium eſt inveſtigare, pro quibus partibus inter eos dividatur. Et primò videtur primogenitum habere ultra beſſem, ſi unum tantum habeat cohæredem: vel ultra ſemiſſem, ſi habeat plures cohæredes. Ratio, quia quamvis in reliquis feudis ejuſdem ſucceſſionis, in quibus non eligit manſionem ſit expeditum, eum non habere ultra beſſem, & ſemiſſem reſpectivè, cum in illis non habeat jus præcipui: tamen in iſto feudo, in quo eligit principalem manſionem, clarum eſt quòd habet ultra beſſem vel ſemiſſem totius feudi: quum ante omnia præcipuum ſegreget & auferat: & in reſiduo ejuſdem feudi accipiat beſſem vel ſemiſſem. Secus nos diximus quòd juriſdictio, ſubfeuda, & cenſus, & omnia jura dominicalia, non dependent à ſola manſione principali, nec à ſolo reſiduo, ſed ab univerſo feudo ſimul, integrè conſiderato: igitur hæc jura ſpectant ad filios, dominos hujus feudi, pro rata portionum, quas habent in hoc feudo. Et ſic quum præcipuum primogeniti, junctum cum beſſe vel ſemiſſe reſidui hujus feudi, longè excedat beſſem, vel ſemiſſem hujus feudi, videtur quòd debeat in iſtis juribus habere longè ultra beſſem, vel ſemiſſem horum jurium, videlicet quantum facta æſtimatione præcipui, & habita ratione totius feudi, invenietur habere in toto feudo, ultra beſſem vel ſemiſſem.

27. Quibus non obſtantibus, puto quòd debeat habere ſolum beſſem vel ſemiſſem horum jurium & non plus: ſed integrum reſiduum trientem, vel ſemiſſem, pleno jure ſpectare ad alium, vel alios filios: & inter eos prout dividi poteſt, dividendum viriliter. Ratio, quia hìc agitur de vi extenſiva, ſive extenſione jurium attributorum primogenituræ: unde contra primogenitũ debet fieri interpretatio, ita ut nõ plus nec aliud habeat, quam diſponit conſuetudo; ſed conſuetudo dat ei manſionem principalem, & beſſem, vel ſemiſſem totius reſidui dumtaxat: unde ſicut prætextu manſionis electæ, non poteſt habere totam juriſdictionem, nec jura dominicalia, ita nec poteſt in illis quicquam habere ultra beſſem, vel ſemiſſem. Et quod hìc dico circa juriſdictionem, amplia primò nedum ſi ſit feudalis, & unum & idem feudum cum iſto de quo agitur, ſed etiam ſi haberetur per ſe, in feudum ſeparatum, & hæc ampliatio eſt abſque dubio per prædicta. Amplio ſecundo, etiamſi juriſdictio quæ habetur in hoc feudo, non eſſet feudalis, nec alaudialis, ſed in cenſum, vel aliter quaſi poſſideretur, prout uſu venire poteſt, quia quamvis primogenitus habeat in hoc feudo, & toto ejus territorio, & ambitu, longè ultra beſſem, vel ſemiſſem, propter præcipuum: tamen * non habebit in jure & proprietate talis juriſdictionis, aliquid plus quàm unus vel minimus filiorum, ſed viriliter & æqualiter in ea ſuccedet, cum reliquis fratribus. Ita quòd ſi ſint decem, non habebit niſi decimam partem in hac juriſdictione: quum enim non ſit feudalis, nec alaudialis, debet more cenſualium & paganicarum rerum dividi. Nec obſtat, quòd primogenitus in proprietate territorii, cui adhæret illa juriſdictio, habet ſolus plus quàm reliqui novem fratres, quia juriſdictio nihil habet commune cum proprietate territorii, vel fundorum quibus adhæret, nec ſecundùm illam, ſed jure proprio regulatur. ut per Baldum in *L. a procuratore C. mandati*: & plenè diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 45. Ultimo ex hoc & præcedenti §. nota quòd nunquam niſi unicũ ſit jus primogenituræ in eadem ſucceſſione, ſuper quo recordor cujuſdam quæſtionis mihi propoſitæ, & quæ adhuc pendet.

* Non ſucceditur in juriſdictione pro modo territorii.

28 Octava quæſtio, vetus conſuetudo de Lorris, quæ Aureliis & apud montem Argivum obſervabatur, addicebat & affectabat filiis primi matrimonii omnia immobilia propria, ſive antiqua prædia, cum omnibus acquiſitis à parente conſtante primo matrimonio: & erat parenti interdicta * venditio, donatio, hypotheca, & quæcunque diſpoſitio, in præjudicium dictæ conſuetudinis, & filiorum primi matrimonii. Filiis autem ſecundi vel ulterioris matrimonii competebant ſolum conquæſtus facti conſtante matrimonio, in quo geniti erant. Prædura ſanè conſuetudo, & meritò abrogata concorditer in ſolemni trium ſtatuum conventu, habito tam in præfectura Aurelianenſi die vigeſimoſecundo Octobris anno Domini ſeſquimilleſimo nono, quàm in præfectura Montis Argivi, die nona Septembris, anno Domini ſeſquimilleſimo triceſimoprimo, & ſtatutum quod deinceps omnes filii cujuſcumque matrimonii ſuccederent æqualiter parenti, ſalva ſola prærogativa primogenituræ, quodque hoc novum ſtatutum inciperet ex die præfato dicti conventus, & nullo modo traheretur retro quoad ſucceſſiones quæſitas: imo nec etiam in quærendis haberet locum reſpectu

* Conſuetudo interdictionis.

Digitized by Google

reſpectu parentis, qui jam eſſet viduatus prima conjuge, ſed ſolum haberet locum in ſucceſſionibus futuris eorum qui nondum contraxerant matrimonium, vel qui adhuc erant in primo matrimonio, ut colligitur ex *conſuetudine Aurelianenſi, art.* 41. *& ex conſuetudine montis Argivi, tit.* 1. *art.* 39. junctis actis publicationum. Accidit autem in ſucceſſione ſubjecta antiquæ conſuetudini, eſſe plures filios ejuſdem patris ex prima uxore, & plures ex ſecunda: primæ uxoris filii obtinuerunt omnia antiqua hæredia utriuſque parentis, & acquiſita primi matrimonii, & inter ſe æqualiter diviſerunt, ſalvo quòd primogenitus eorum habuit præcipuum & prærogativam juris primogenituræ ſine controverſia: ſecundæ uxoris filii obtinent conquæſtus ſecundi matrimonii, ſed inter ſe diſcordant de modo dividendi, quia antiquior eorum contendit ſe primogenitum inter eos, & vult prius accipere jus primogenituræ, in dimidia latifundii feudalis acquiſiti à patre tempore ſecundi matrimonii: cæteri controvertunt dicentes, quòd debet æqualiter dividi abſque aliquo jure primogenituræ. Dubium faciebat, quòd ratione dictæ antiquæ conſuetudinis videbatur ſeparatum patrimonium authoritate legis, & ſic non una, ſed diverſa videbatur ſucceſſio, altera filiorum primi, altera filiorum ſecundi matrimonii, imò duorum hominum duæ hæreditates intelliguntur, ut inquit text. in *l. fin. certarum, de milita. teſta.* quum igitur nedum ſint duæ ſucceſſiones diverſæ, ſed etiam cenſeatur ſuccedi diverſis hominibus, nihil impedire videtur quominus ſit locus juri primogenituræ inter filios ſecundi matrimonii: ſicut locus eſt inter filios primi matrimonii. Et conſuetudines non excludunt pluralitatem juris primogenituræ, niſi in una & eadem ſucceſſione, & expreſſè admittunt in diverſis. Contrarium reſpondi abſque dubio, quia quantumcúmque ſint diverſarum matrum, tamen omnes ſunt æqualiter filii ejuſdem patris, ut eſt pulcher textus in *§. fin. in Authen. de nupt. collat.* 4. *not. ſuprà* §. 35. *gloſſ. fin. ad fin.* Et ſic reſpectu patris non habent niſi unum primogenitum. Et incompatibile * eſt dicere, quòd idem parens habeat duos primogenitos: quia dato primo, neceſſe eſt omnes ſequentes carere hac qualitate, & conſequenter prærogativa. Nemini enim ſequentium poteſt competere appellatio filii primogeniti ejuſdem patris: benè verum eſt, quòd in altera dimidia, quæ ſpectat ad ſucceſſionem ſecundæ uxoris, antiquior illorum filiorum habebit jus primogenituræ, dummodo dicta uxor non habeat filios ex aliquo præcedenti matrimonio, tunc enim antiquior omnium filiorum ejus eſt propriè, verè & ſimpliciter primogenitus matris ſuæ, & ſic in ejus ſucceſſione capiet jus primogenituræ, ſed non in ſucceſſione patris ſui, qui alium habet verum primogenitum. Faciunt notata *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 1. *qu.* 4. *num.* 8 ſ. An autem præfata nova conſuetudo, quæ non poteſt habere locum reſpectu filiorum primi matrimonii diſſoluti tempore reformatæ conſuetudinis, habeat locum reſpectu filiorum ſecundi & tertii matrimonii poſt reformatam conſuetudinem diſſolutorum, ita ut ejuſdem hominis hæreditas difformi jure & conſuetudine judicetur, eſt ardua quæſtio, & feudalem materiam excedens, & dicetur infra §. 122. Sed juxta notata in *d. quæſt.* 4.

* Unius parentis non poſſunt ſimul eſſe duo primogeniti.

29. Nono quæro, quid ſi primogenitus mortuus eſt ante patrem, ſed prius renuntiaverat futuræ ſucceſſioni patris, & omni juri primogenituræ, & cum juramento, accepta certa ſumma, juxta *c. quamvis, de pact. in* 6. Utrùm is qui tempore mortis patris reperitur antiquior filiorum, debeat habere jus primogenituræ? Videtur quod non, ſaltem utile de quo in hac conſuetudine, quia jam ab eadem paterna ſucceſſione ſeparatum eſt, & ablatum unum jus primogenituræ datum filio defuncto. Igitur iterum non debet accipi in eadem authoritate ejuſdem parentis per hanc conſuetudinem formalem. Faciunt notata *ſuprà* §. 122. *de filia quæ renunciavit*, juxta *d. c. quamvis*, ubi diximus ejus poſteritatem magis excludi vi perceptionis portionis, quàm vi renunciationis. Secus ſi dictus filius tantum renunciaſſet futuræ ſucceſſioni patris, & omnibus ejus bonis, & omni juri primogenituræ, etiam ſpecialiter patri ſtipulanti ad commodum omnium reliquorum filiorum, ſed nihil accepiſſet. Tamen veritas eſt in contrarium, quòd nunc antiquior filiorum tempore mortis patris, habet jus primogenituræ in reliquis bonis patris in ejus ſucceſſione dimiſſis, quia nunc reperitur, & eſt verus & naturalis filius primogenitus. Quod amplio, nedum ſi portio vel ſumma data illi filio prædefuncto, fuiſſet per ejus obitum reverſa ad patrem, vel ad dictos filios ejus fratres: ſed etiam ſi eam penitus conſumpſiſſet nec habet dicta renunciatio præjudicare, nec operari, niſi contra, & ad excludendum renunciantem & ſuos. Non autem dicta renunciatio poteſt quicquam operari contra alios. quia ad hunc finem non fuit interpoſita, nec etiam potuiſſet a ſolo patre & dicto renunciante interponi in præjudicium illius, ad quem conſuetudo delatura eſſet jus primogenituræ mortuo patre, per notata *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 3. *qu.* 3. Tum præfata renuntiatio juris futuri implicitam habet conditionem, ſi illud jus ad renunciantem devolvatur, ut not. Fulgo. Alex. Decius in *l. pactum quod dotali, C. de collat.* Cum igitur non fuerit devolutum ad dictum renunciantem, utpote præmortuum, perinde ac ſi abſque ulla renuntiatione deceſſerit ante patrem, quo caſu indubitatum eſt ad hunc ſpectare omne jus primogenituræ, qui tempore mortis patris reperitur major natu. Et hoc eſt clarum, ſi dictus renuntians prædeceſſerit ſine liberis.

13. Decimo, eodem themate retento quæro; quid ſi reliquerit filium, vel etiam unicam filiam ſuperſtitem? Hæc eſt per ſe ſatis argumentoſa quæſtio, abſque eo quòd arduam illam & effuſam diſceptationem ingrediamur, an filii ſeu nepotes excludantur per renuntiationem factam à patre vel matre, mortuis ante avum, de cujus ſucceſſione agitur? Quod diſtinguendo reſolvimus infrà §. 122. ubi remitto. Sed præſupponendo nepotes excludi, & non poſſe etiam ex propria perſona venire ad hanc ſucceſſionem, remanet difficultas non modica: An inter patruos ſeu reliquos filios defuncti, locus ſit juri primogenituræ, an verò æqualiter ſuccedant? Et primo videntur æqualiter ſuccedere, quia quemadmodum primogenitus ſuperſtes patri, ſed abſtinens vel renuntians hæreditati paternæ, remanet naturaliter primogenitus, & facit quòd inter reliquos filios ſuccedentes nullum ſit jus primogenituræ, *ut ſupra* §. 13. *gloſſ.* 1. *qu.* 4. idem videtur judicandum in filiis dicti primogeniti præmortui, imò in ejus filia, per notata infrà §. 124. * Sed certè iſtud procedit in primogenito capaci & habili ad ſucceſſionem, & jus primogenituræ, quamvis poſt devolutionem voluntariè abſtineat, vel renunciet, & idem in nepote ex præmortuo primogenito, qui non renuntiavit juxta *d. c. quamvis*; & ſic ille nepos eſt habilis in ſucceſſione & repræſentatione juris primogenituræ, quia licet voluntariè abſtineat, tamen facit inter patruos ſuos ceſſare jus primogenituræ, per notat. in *d. gl.* 1. *q.* 4. An autem idem eſſet in nepte ex primogenito, alia eſt difficultas, quam reſolvi in *d.* §. 124. At hic nos loquimur in primogenito inhabili propter dictã renuntiationem. Unde breviter reſolvẽdo, dico quod ſive ſit ſuperſtes patri, ſivè præmoriens relinquat liberos ſuperſtites quum tẽmpore mortis patris vel avi reperiantur inhabiles, nullũ præſtant impedimentũ ſecundogenito, ad quem, (utpote nullum habilem habentem ante ſe, & ſic in effectu primogenitum) defertur jus primogenituræ ſtatim à morte patris, per hanc conſuetudinem, quæ ſe refert ad illum, qui tempore mortis parentis reperitur major natu & habilis, ut ſuprà diximus. Idem, quocumque modo primogenitus reperiatur inhabilis tempore mortis patris, ſive quia juſta cauſa expreſſa exhæredatus, vel quia major annis cõſenſit ſe exhæredari. Quid autẽ ſi tempore mortis patris erat inha-

* Si primogenitus vivo patre renuntiavit, aut alias inhabilis reperiatur, jus primogenituræ tranſit ad ſequentem.

bilis propter ſententiam deportationis in eum latam, à qua poſtea liberatus, & in integrum reſtitutus fuit à principe? Remitto ad ea quæ ſcripſi latè ſimul cum multis aliis quæſtionibus ad hoc *infrà* §. 121. *gloſſ.* 1.

§. XVII.*

* Hic §. additus eſt per novam conſuetudinem.

SI eſdites ſucceſſions de pere & mere, ayeul ou ayeule, y a un ſeul fief conſiſtant ſeulement en un manoir, baſſecourt & enclos d'un arpent, ſans autre appartenance, ny autres biens; audit fils aiſné ſeul appartient ledit manoir, baſſecourt & enclos, comme deſſus; ſauf toutesfois aux autres enfans leur droit de legitime, ou droit de doüaire couſtumier ou prefix, à prendre ſur ledit fief. Et où il y auroit autres biens qui ne fuſſent ſuffiſans pour fournir leſdits droits aux enfans, le ſupplément de ladite legitime ou dudit doüaire ſe prendra ſur ledit fief. Et toutesfois audit cas, le fils aiſné peut bailler aux puiſnez recompenſe en argent, au dire de preud'hommes, de la portion qu'ils pourroient pretendre ſur ledit fief.

§. XVIII.*

*Olim fuit 12. artic.

ITEM, quand en un fief appartenant à deux ou pluſieurs enfans par la ſucceſſion de leur pere ou mere, n'y a point de manoir principal, & n'y a que terres labourables, le fils aiſné peut avoir un arpent de terre, en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, au lieu dudit manoir.

Hic tamen articulus mutatus fuit per novam cōſuetudinē ſequentem in modum.

S'IL n'y a manoir principal en un fief appartenant à deux ou pluſieurs enfans par la ſucceſſion de leur pere ou mere, ains ſeulement terres labourables, le fils aiſné peut avoir un arpent de terre en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, pour & au lieu dudit manoir.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Manſio non verificatur in caſula villici vel paſtoris.*
2. *Præcipuum non poteſt capi niſi in rebus ſoli, & ceſſat in juribus feudalibus.*
3. *Si non ſit niſi unum jugerum feudale, totum cedit primogenito, ſalva aliorum legitima.*
4. *Quid de feudo quod eſt de communi conquaſtu patris & matris?*
5. *Quæ menſura debet attendi? In dubio nobilior & regia.*
6. *Etymon & quantitas jugeri antiqua.*
7. Moderna *jugeri menſura.*
8. *Primogenitus non tenetur creditoribus niſi pro quota hæreditaria.*
9. *Jus primogenituræ non propriè capitur jure hæreditario.*
10. *Perſonalis obligatio, & non acceſſoria hypotheca attenditur.*
11. *Æs alienum reſpicit univerſum patrimonium.*
12. *Quid de reditu ſimpliciter aſſignato ſuper feudo?*
13. *Item ut non teneatur primogenitus pro rata feudi, ſed ſolum pro quota hæreditaria.*
14. *Ampliatur etiam in reditu non redimibili & infeudato. Ceſſio peti poteſt etiam contra cohæredes.*
15. *Fallit autem in reditu limitato ad ipſum feudum.*
16. *Item fallit in reditu debito ex ipſa infeudatione.*
17. *Item fallit in reditu debito ratione poſſeſſionis, & quamdiu res poſſidebitur tantum.*
18. *Differentia inter oblationem activam & dativam.*
19. *Recognitio ſeu titulus novus non alterat, nec immutat qualitatem oblationis.*
20. *Quid ſi fructus feudi alicui debeantur, an primogenitus teneatur pro rata feudi ſolvere?*
21. *Quando fundus dicatur exprimi gratia demonſtrationis, & quando gratia taxationis & limitationis.*
22. *Quid de mera hypotheca?*
23. *De clauſula, obligans, &c.*
24. *Quid ſi hypothecæ accedat obligatio legalis, vel officium judicis?*
25. *Quid de pretio refundendo pro recuperatione feudi communis? Limitatio ad* l. 1. & C. ſi plures.
26. *Imprudentia judicis, caſus fortuito annumeratur.*

Digitized by Google

*27. Impenſæ litis ſunt perſonales.*
*Secus in impenſis factis in rem.*
*28. Quid de actionibus competentibus ad feuda?*
*29. Jus redimendi eſt pars rei, & facit quòd non cenſetur in totũ res alienata.*
*Actio ad redimendum hæredia tranſit ad hæredes antiquorum prædiorum.*
*Statutum verificatur in caſu ficto, quando fictio tranſit in eamdem rem de qua agitur.*
*30. Differentia eſt, an recuperatio rei fiat per viam veræ redemptionis & novi contractus, an verò fiat per viam meri diſtractus?*
*31. Quid è converſo, ſi pater ſub pacto redemptionis emit feudum quod redimitur à filiis?*
*32. An actio empti ex ſtipulatu & ſimiles ad feuda cadant in jus primogenituræ?*
*33. Feudo evicto per dominum ceſſat jus primogenituræ in recurſu evictionis.*
*34. Utrùm ſit locus juri primogenituræ in feudo, quod tempore mortis erat alienum, ſed poſteà ſupervenit dominium?*
*35. Jus primogenituræ valdè moderatum eſt ſub hac conſuetudine.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Manoir principal.*

INTELLIGE hunc textum, quando non eſt niſi unum feudum in una ſucceſſione: vel ſi ſint plura feuda, ſingula carent manſione principali, ſeu manſione deſtinata ad habitationem patrisfamilias; non enim tugurium paſtorũ, vel caſula villici, pro manſione habetur in hoc textu. Alioquin ſi reperiatur una principalis manſio feudalis, ceſſat diſpoſitio hujus §. & tenetur illam acceptare primogenitus ſi velit, alioquin carebit jure præcipui, nec poterit omiſſa manſione & invitis cohæredibus eligere jugerum terræ. Item intellige textum de manſione habitabili ad uſum patrisfamilias, non dico ſecundum qualitatem tunc temporis vaſalli, qui fortè erat ſenator, ſed ſecundum qualitatem feudi, & regionis. Si autem in feudo reperiatur caſula paſtoria, vel ſtabulum, aut horreum, ſeu ſimile ædificium, aptum & deputatum principaliter operis, & fructibus ruſticanis & non habitationi domini, vel patrisfamilias, non deberet computari pro manſione, & eſſet locus huic §. Et nota quòd iſtud jugerum debet eſſe feudale; nullum enim præcipuum, nulla prærogativa primogenituræ habet locum apud nos, niſi in rebus feudalibus dumtaxat, vel alaudialibus ſecundum determinationem §. 46. *infra eodem.*

1. Adverte etiam diligenter, quòd quamvis deficiente manſione, & in caſu hujus §. primogenitus poſſit eligere melius & fœlicius jugerum terræ feudalis, in quacumque parte feudi, puta in pratis, &c. reſtibili & fœcunditate, bis ſingulo quoque anno ferax; & in vineis orientalem, & fortunatiorem locum, pruiniſque voratrici & ſyderationi minùs obnoxium: in agris molliorẽ & teniorem glebulam, jugerúmve lectiſſimo tritico ferendo uberrimum: in montuoſis medii collis, poſitionem paululùm intumeſcentem, domui fortè villæ, ut neceſſario conſtituendæ aptiſſimã, ut apud *Columel. de reb. ruſtic. lib.* 1. etiam in loco & tempore, herciſcundæ hæreditatis & electionis, cultiſſimo & maturis fructibus pleno, etiam ſi illo anno fructus illi rariſſimi ſint & pretioſiſſimi, puta jugerum optimis uvis ad ſelectiſſimum vinũ gravidum, cæteris vineis qua latè patet regio, grandinibus, tempeſtatibus, aut ſyderatione contritis; quàm vim majorem vocat Caius in *l. ſi merces §. major vis loca.* refuſis tamen ſumptibus, ſi qui illorum fructuum gratiâ à cæteris cohæredibus poſt obitum parentis, facti ſint (hujuſmodi enim electio retrò ad tempus obitus parentis trahitur) & in ſumma, ſive natura loci, aut cœli temperie aut cultura, aut caſu, jugerum electum in duplo, aut quadruplo ſupervaleat ſingulis jugeribus totius terræ feudalis, tamen non poteſt aliud quàm jugerum terræ eligere, nec conſuetudo dat primogenito hanc perceptionem niſi in ſimplici ſpatio terræ ad quantitatem jugeri limitato: unde ſi in certo jugero terræ feudalis ſit ſtagnum, vel molendinum, non poteſt illud eligere, quia haberet longè plus quàm jugerum terræ, quod eſſet contra mentem & intentionem hujus conſuetudinis, quæ voluit hoc caſu, jus præcipui eſſe limitatum ad unum jugerũ terræ: & ſic ſit ratione terræ, & conſequẽter debet intelligi de ſpatio ſimplicis terræ. Faciũt verba conſuetudinis ibi, *terres labourables*, & ſic apertè intelligit quòd iſtud jugerum terræ ſit de terra arabili, vel de ſpatio ſimplicis terræ, non autem quando certo fundo alia notabilis qualitas accederet excedens valorẽ & rationem ſimplicis terræ. Facit quod in ſtatutis, & materia ſtricta appellatione ſimplicis, non venit ſimplex qualificatum *c. ſtatutum* & ibi Joa. Andr. Ancha. Gemi. Phi. *de elect. in 6. l. vim paſſam. §. præſumpt de adult.* Panor. in *Rub. de vita & honeſtate cleri.* Imol. Panorm. in *cap. 2. de cohibend. cleri. & mul.* Felin. in *cap. grave de offic. ordi. cap. non dubium de ſentent. excommuni* Phil. Deci. *in Rub. de probat. collat.* 11. Et quod in ſtatutis ſub * ſimplicibus maximè ſub altero ſimplici, non comprehenditur caſus miſtus ut tradit Bart. Alexan. Jaſ. Deci. & omnes in *l. certi conditio. § 1. ſi cer. peta in l. 2. in princ. de verbor. obligat.* Alexand. *conſil.* 116. *lib.* 2. Multa in hanc rem poſſem adducere, ſed non eſt moris mei niti alienis, præſertim remotis & adventitiis argumentis: mihi ſatis eſt mentem non eſſe conſuetudinis dare primogenito ultra tantum ſpatii ſimplicis terræ, & ita in ſimili expreſſim declarat *conſuet. Bleſen.* §. 143. Tamen etiam hoc non expreſſo idem dicendum puto in omni conſuetudine, in illis aut ſimilibus terminis loquente. Quare ſi in agro feudali ſit lapidicina cretæ, ferri, argenti, aut alterius metalli fodina, non poterit à primogenito, ſub colore jugeri eligi, & auferri: idem dico de horreo, torculari aut alio tugurio fundi feudalis, idem de ſphæriſterio vel hypocauſto, quorũ meminit Ulpianus *in l. ſi quis mihi, ff. mandati.* idem in ſimilibus. Hæc tamen limito vel potius declaro, niſi primogenitus vellet molendinũ, ſtagnum, horreum, torcular, aut aliud terræ feudalis inſtrumentũ, in alio jugero, vel loco æquè commodo & idoneo impenſis ſuis transferre, vel conſtruere: & illud jugerũ ad formam ſoli redactũ eligere, quia poteſt cum habeat electionẽ jugeri in qualibet parte terræ feudalis, per hunc textũ, dummodò non gravet ſucceſſionem cõmunem, ultra rationem unius ſimplicis jugeris terræ. Idem puto ſi velit cohæredibus pro eorum parte debiti refundere, deducere æſtimationẽ ſuperficiei ſtagni, horrei, aut molendini, vel ſimilis inſtrumenti quando illud inſtrumentũ non eſt in fundo, pro neceſſitate aut utili-

* Mixtus caſus non continetur ſimplicibus in ſtatuto.

tate prædiorũ ejuſdem ſucceſſionis, ſed ad alium uſum, puta patrisfamilias, vel ad locandum vicinis aut aliis. Sed quid ſi inter jugera agri feudalis, ſit unicum proceris arboribus conſitum? Prima facie videtur poſſe eligi, quum unica fortè vel raræ præcurſitatis vinea eligi poſſit, cujus reditus ( ut apud *Columellam de re ruſtic. lib. 3. c. 3.*) longè præ cæteris eſt uberrimus. Quin & in hoc agro Pariſienſi quædam ſunt vinearum jugera, quæ ducentis aureis juſto pretio vendi poſſunt, quum procerorum nemorũ jugera etiam opportuno & parabili loco ſita, puta ſecus flumen navigabile nuſquam tanti vænire poſſint, etiam ſi arbores ſimul cum ſolo væneant ut eſt notum. In contrarium videtur quia alta nemora non ſunt in fructu, *l. divortio. §. ſi fundum. ſolu. matri. l. ſed ſi grandes. l. arboribus de uſufruct.* ſunt enim pars fundi, non tamen tanquam fructus colligibiles, &c. ſed tanquam ſuperimpoſita & permanens ſuperficies; quale molendinum, aut ædificium: ergo non poſſunt cadere in hanc electionem, quoniam non ſunt ſimplex ſpatium terræ. Non obſtat quod de vineata terra adducitur, quia aut eſt ſine fructibus & eſt ſimplex ſpatium terræ quantumvis aliàs cultæ & propter loci & cœli ſalubritatem pretioſæ, aut eſt maturis fructibus plena, & non ſunt niſi unius anni fructus, qui non ſunt hîc in conſideratione, niſi quoad refuſionem ſumptuum poſt obitum parentis factorum, ut dictum eſt. Secus in alto nemore, quia continet fructus centum aut trecentum fortè præcedentium annorum, & ſic apparet maximam eſſe diverſitatis rationem: & pro hac parte, concludo in quæſtione propoſita. Secus ſi tota terra feudalis ſit in alto nemore, quia tunc dico, quod poterit primogenitus eligere quodcumque voluerit jugerum ejuſdem terræ, donec beſſem aut ſemiſſem reſidui, pro numero cohæredum acceperit: nec tenebit æſtimationem alii nemoris, pro rata jugeri electi cohæredibus, pro portionibus eorum refundere: quia ex quo primogenitus non eligit diſſimile ab aliis jugerum, & ſecundogeniti in ſimili & ejuſdem valoris terræ, portionem ſuam habent. Sed quid ſi pars terræ feudalis ſit in alto nemore, pars in terra arabili, aut fortè paſcuis diſtincta, & parum utili? Ad hoc puto poſſe primogenitum cum effectu, eligere jugerum in meliori terra videlicet in alto nemore nedum ſi ſit major aut dimidia, ſed etiam ſi minor pars terræ ſit hujuſmodi. Et ſufficit quod per electionem jugeri nemoroſi non fruſtrentur primogeniti in totum à terra nemoroſa, quin ſaltem eis remaneat tantum quantum jure præcipui per hanc electionem auferṭur: unde ſi inter centum aut mille jugera terræ, ſunt ſolum decem aut tria jugera altæ ſylvæ, poterit primogenitus unum ex his pro præcipuo eligere: ſecus ſi ſolum eſſent duo hujuſmodi jugera, & vellet jure auferre, & adhuc in ſemiſſem aut beſſem accipere ſicut in reſiduum terræ, quia nimis cohæredes læderentur: ideò hoc caſu debet abſtinere ab electione jugeri in nemore, vel alterum jugerum cohæredibus pro tanto reliquæ terræ relinquere, aut aliter eorum incommoditatem penſare: nec video quod penitius & civilius diſcuti & tractari poſſint mens & verba hujus conſuetudinis. Ulteriùs penetrando materiam hujus §.

* Præcipuũ non poteſt capi, niſi in rebus ſoli, & ceſſat in juribus.

2. Quæro quid, ſi in ſucceſſione * nulla ſint bona feudalia, niſi una juriſdictio certi loci; poſſeſſa vel quaſi in feudum movens à rege, vel alio patrono: utrùm habeat locum jus primogenituræ? Reſpondeo, ſecundum jus conſuetudinis noſtræ jus primogenituræ non conſiſtit, niſi in jure præcipui, & in jure majoris portionis reſidui: jus autem præcipui non eſt introductum per hanc conſuetudinem, niſi in rebus ſoli, in quibus dat manſionem principalem, vel in ejus defectum, jugerum terræ. Cum autem juriſdictio non ſit res ſoli, ſed jus incorporale, ſequitur deficere terminos conſuetudinis, & conſequenter ejus diſpoſitionem de præcipuo. Et non habebit locum, nec in defectum illius quicquam ſubrogabitur, nec fiet extenſio de rebus ſoli, ad incorporalia, quia ut ſæpe diximus, in hac materia ceſſat omnis interpretatio extenſiva. Idem ſi feudum conſiſtat in quodam jure dominicali, vel in jure reditus vectigalis, aut pedagii, aut in alia quacumque re incorporali: non enim erit locus juri præcipui: ſed benè locus erit juri majoris portionis; & accipiet primogenitus beſſem, vel ſemiſſem pro numero cohæredum feudi incorporalis, & nihil aliud, quia hoc jus majoris portionis datur in reſiduo omnium feudorum indiſtinctè, ut patet in duobus §§. præcedentibus.

3. Quid ſi non ſit niſi unum jugerum feudale vel minus? Reſpondeo, totum id ſpectat ſoli primogenito jure præcipui. Salvo niſi inquantum deficientibus aliis bonis læderetur reliquorum filiorum legitima, ſecundum ea quæ diximus *ſuprà* §. 13. *gloſſa* 4. *quæſt.* 3.

4. Quid ſi ex ſucceſſione patris & matris non ſit niſi unicum feudum, de communi eorum conquæſtu? Et diſputatione omiſſa breviter reſpondeo, media pro indiviſo hujus feudi attribuitur ſucceſſioni patris: altera dimidia ſucceſſioni matris. Ideo ſi ſint in hoc feudo duæ manſiones, primogenitus poterit utramque eligere, & habere jure præcipui, unam reſpectu ſucceſſionis patris, alteram reſpectu ſucceſſionis matris. Et ſi non eſſet niſi una manſio, poſſet illam eligere pro una ſucceſſione, & unum jugerum terræ feudalis, pro alia. Et ſi nulla eſſet manſio, poſſet eligere duo jugera feudalia ſive contigua, ſive ſeparata non refert. Nec obſtat quod feudum eſt indiviſum; & tamen reputatur pro duobus feudis diverſarum ſucceſſionum, antequam aliqua diviſio facta ſit, quia hoc non eſt inconveniens ex quo liberi ſunt communes utriuſque defuncti, & uniformiter veniunt ad utriuſque ſucceſſionem: ſecus ſi ſinguli filii eſſent ex ſingulis matrimoniis, vel aliqui eorum ex diverſo matrimonio, quia tunc ex quo poſſent eſſe plures primogeniti, & primogenitus in una ſucceſſione, non eſſet primogenitus, ſed extraneus in alia. Et etiam quia difformiter eſſet fienda diviſio, aliter ſecundum circumſtantiam ſubjecti caſus eſſet dicendum.

5. Quæro cujus * menſuræ debet eſſe jugerum? Reſpondeo, propter varietatem menſurarum agri Pariſini non poſſum certò definire, ſed debet inſpici menſura domini juriſdictionis, cui ſubeſt feudum, in quo jugerum iſtud accipitur; nec eſt dubium debere inſpici conſuetudinem & modum menſuræ particularis, in quo res menſuranda eſt ſita, quando agitur de diſpoſitione legis, *ut hic*, Quid autem ſit in diſpoſitione legis, dicam infrà §. 92. Quid ſi feudum conſiſtat in pluribus agris, ſitis ſub juriſdictione diverſorum dominorum; diverſis menſuris utentium? Reſpondeo, erit in electione primogeniti, deligere de quocumque agro voluerit, ſecundum menſuram vigentem in loco, ubi ſitus erit ager & jugerum electum. Quid ſi in eodem loco concurrant diverſæ menſuræ puta uſus menſuræ regiæ, & uſus alterius menſuræ domini ſubalterni, fortè concurrentis in juriſdictione cum rege? Reſpondeo, attendendam menſuram regiam, tanquam præpotentem & nobiliorem; ubicumque enim emergit ambiguitas æquivoci, vel analogi, debet ( alia potentiori præſumptione ceſſante ) determinari ſecundum potentius, & * nobilius ſignificatum; vulgato §. *ſed jus quidem civile. inſtitut. de jure nat. ge. & ci.* Quid ſi concurrant in juriſdictione loci, duo inferiores domini diverſas habentes menſuras? Reſpondeo electionem eſſe primogeniti, qui liberè poterit eligere jugerum ad latiorem, & majorem menſuram: hic enim ſumus in vi comprehenſiva, unde in ejus favorem debemus interpretari.

* Menſura quæ debeat attendi.

* Nobilior ſignificatio, attendenda.

6. In textu ibi, *un arpent*, id eſt unum jugerum, quod nos arpennuum appellamus: nuncupatum * autem fuit juger ſive jugerum, à diurna jugalium

* Jugeri etymon & menſura.

Digitized by Google

boum opera; quod tantum ſpatii uno die ab uno pari boum arari poſſet, ſecundum Plin. *natur. hiſtor. lib.* 8. quod etymum vix hodie congruit, propter variam, & menſurarum, & ſoli, & temporis conditionem.

*Methodus menſurarum.

* Refert autem Columella *de Re ruſt. lib.* 5. *c.* 1. appellatum eſſe jugerum, ab eo quod eſſet junctum, quoniam duo actus quadrati ſimul juncti jugerum efficiunt.

* Actus quadratus.

* Actus autem quadratus eſt parallelogrammum quadrilaterum, id eſt planum, ſive ſuperficies quatuor habens lineas æquales, æquè diſtantes, quarum quælibet pedibus 120. finitur, & ſic ſive in ſolo, ſive in arena complectitur 14400. pedes quadratos. Jugerum autem conſtat ex duplicato actu, videlicet ex 28800. quadratis pedibus, ut etiam pulchrè diſſerit *Fabius Quintil. inſt. oratori. lib.* 1. *cap.* 18. & plenius *Columella in loco prææallegato.* Jugeri longitudo conſtat 240. pedibus, latitudo verò dimidio longitudinis, ſive centum viginti pedibus; quod ſi alterum altero multiplicaveris, invenies menſuram, & quantitatem jugeri, quadratorum pedum millia viginti octo & octingentos complecti; qui hic pedum numerus quatuor mille & octingentas

* Hexapeda, Decempeda.

* hexapedas quadratas conſtituit, ſive decempedarum quadratarum duo millia octingentum & octoginta, ut patet per juſtum & verum calculum; quamvis in erudito tractatu de vera menſurarum ponderumque ratione, noviſſimè edito per religioſiſſimum & doctiſſimum præſulem dominum Robertum Senalem Pariſienſem, ſcriptum ſit præfatum jugerum octringentas hexapedas quadratas conſtituere quod puto mendum & omiſſionem eſſe Typographi.

*Jugerū in duodecim uncias.

Jugerum * autem (ut as) dividitur in duodecim partes, ſive uncias, quarum quælibet duo millia & quadringentos quadratos pedes continet. Rurſus quælibet uncia in ſex ſextulas,

* Sextula.

quarum quælibet quadringentos pedes habet: * ſextula autem dividitur in ſcrupula quatuor, & ſic integrum jugerum ſeptuaginta duas ſextulas, ſive ducentum octoginta octo ſcrupula complectitur.

* Scrupulū

Eſt autem * ſcrupulum minima pars jugeris, centum quadratorum pedum ſpatium ambiens, quod ſpatium veteres Galli, ſupra mille quingentos annos, videlicet ætate Columellæ, qui Claudii Imperatoris, & Senecæ temporibus ſcripſit. Caudetum appellant in areis; in agreſtibus autem pedum centum quinquaginta ſpatium, ſive ſeſquiſcrupulum Caudetum nominabant; ſemijugerum quoque arpennem.

* Menſura moderna.

7. Et hæc de jugere Romano & antiquo. * Hodie verò quod arpennum vernacula noſtra lingua vocamus, ferè duplum continet il ius jugeri Romani, pluſve, minuſve dupla, pro varia cujuſque loci menſura, cujus rationem cumulatiſſimè & elaboratiſſimè reperies explicatam per eruditiſſimum & clariſſimum illum,

* Dom. Guilli. Budæus.
* Dom. Rob. Senalis.

* Guillielmum Budæum libro quinto locupletiſſimi ſui aſſis; præfatumque reverendum patrem dominum * Robertum Senalem in dicto tractatu menſurarum, viros hac ætate noſtra, omnium virtutum ac doctrinarum genere abſolutiſſimos, patriæque hujus urbis, & totius Galliæ ſplendidiſſima lumina. Ut autem in compendio habeas noſtratium menſurarum aliquam rationem, centum perticis jugerum ſive arpennum noſtrum metimur: Et in hoc perticarum numero, non ſolet eſſe varietas, ſed multum ubique variatur perticarum longitudo, ita ut nedum quælibet præfectura, ſed quævis fere dominicalis curia, ſeu particulare territorium, peculiarem & differentem perticæ menſuram habeat. Eſſet autem reipublicæ utiliſſimum, ut in toto hoc florentiſſimo regno, uniformis eſſet omnium menſurarum & ponderum ratio, quod Ludovicus hujus nominis 5. Francorum rex tentavit, ſed morte præventus non perfecit. Quibuſdam in locis, ut in caſtro & territorio Marliano, quod eſt hæredium dom. Bud. & in prædio Mouciaco ſitis in ſpeciali illa & fertiliſſima Francorum Francia, agroque Pariſino, longitudo perticæ eſt viginti quinque pedum, quæ eſt major omnium menſura: in aliis autem locis viginti pedum, in aliis duodeviginti, & hæc eſt minor: in aliis duorum & viginti pedum, quæ frequentior eſt & communior. Et hæc uſitatior pertica quadrata, id eſt, in quatuor æque diſtantia latera, ejuſdem viginti duorum pedum longitudinis ducta, ad formam parallelogrammi, ex ſpatio intercluſo producit quadringentos octoginta quatuor pedes quadratos, tot enim pedaneæ menſuræ reſultant multiplicato uno latere hujus parallelogrammi per aliud. Hic autem numerus centies multiplicatus, quadringenta octo millia & quadringentos pedes efficit.

* Menſura regia.

Et * hæc eſt menſura jugeri noſtri, ſive arpenni frequentioris, quod centum quadratis perticis vicenum binum pedum conſtat. Et talis ſolet eſſe menſura regia. Ex his habes brevem methodum ad colligendum quot pedes afficiat unumquodque jugerum, ad rationem cujuſvis menſuræ. Quomodò autem colligatur quantitas cujuſque prædii quadrati, ſive rotundi, ſive triquetri, ſive poligoni, hoc docet geometer & agrimenſor oſtendit. Quod autem nos vocamus arpennum, Neuſtrii, ſive Normani, & Angli vocant *acre*, cujus menſuram vide in dicto tractat. de vera pond. & menſur. ratione. Quid ſi in eodem territorio diverſa ſit variaque metiendi ratio, cui menſuræ in dubio ſit ſtandum, aliquid diximus ſupra *eod. num.* 4. *& latius infra* §. 141.

*Primogenitus non tenetur creditorib. ultra quotam hæreditariam.

8. Quæro utrum * primogenitus qui beneficio hujus §. & trium præcedentium habet quandoque ultra dodrantem ſucceſſionis, quæ forte tota conſiſtit in feudis, & adhuc multis eſt onerata debitis, teneatur creditoribus, ſaltem cohæredibus ſolvere, vel exonerare debita, pro rata bonorum & lucri quod facit ex hæreditate, an vero pro portione & quota hæreditaria dumtaxat? Breviter, quia quæſtio mihi videtur indubitabilis, Reſpondeo non teneri niſi pro quota hæreditaria. Unde ſi ſint quatuor filii ſuccedentes, non tenebitur niſi ad quartam partem debitorum. Ratio, quia non eſt hæres, niſi pro quarta parte tantum. Igitur quia non pro ratione vel quantitate emolumenti, ſed pro quota hæreditaria, dividitur & debetur æs alienum, per jura vulgata. Quamvis enim habeat jus præcipui una cum majori parte reſidui feudalium, etiam ſi hoc excedat in effectu & valore dodrantem hæreditatis: non tamen dicitur habere majorem portionem hæreditariam, tanquam hæres propriè & adæquatè loquendo. Jus enim præcipui, & major pars feudalium non ſunt quota hæreditatis, ſed ſolum portio certarum rerum ſingularium, videlicet feudorum à defuncto relictorum: Et quocumque titulo relinquatur, vel detur alicui, talis particularis portio, nunquam tenetur creditoribus in aliquo, nec ante præſtationem debet fieri aliqua deductio æris alieni. text. eſt in *l. fi. ff. de uſu & uſufruct. leg.* ubi Bartol. & Lancelo. Deci. Barto. in *l. non amplius. in fi. ff. de legat.* 1. Bart. Paul. in *l. ſi quis ſervum.* §. *fi. ff. de legat.* 2. pulchrè Alexander *in conſil.* 12. *viſo themate. collat. penult. lib.* 2. *Deci. in conſil.* 387.

* Jus primogenituræ non capitur jure hæreditario.

9. Non * obſtat quod ſecundum Oldrad. *conſ.* 94. *eleganter.* Alber. *in proœm. digeſtorum.* §. *diſcipuli.* Marti. Laud. *in tract. primogen. in fi.* Socin. *in conſil.* 47. *facti narratione. collat.* 1. *num.* 4. *lib.* 3. jus primogenituræ jure hæreditario competit, quia hoc eſt verum in terminis in quibus loquuntur, videlicet quando per jus primogenituræ defertur tota, & univerſalis ſucceſſio. Idem ſi deferretur pars vel quota hæreditatis. Item illud dictum procedit quantum ad hoc ut non poſſit iſtud jus obtineri, niſi mediante aditione hæreditatis, regulariter & ab eo qui ſe gerat pro hærede, non autem quod iſtud præcipuum propriè & adæquatè tanquam portio hæreditaria habeatur. Secus in terminis noſtræ conſuetudinis, quæ pro omni jure primogenituræ, non defert hæreditatem, nec ejus partem, vel quotam, ſed ſolum partem certarum rerum. Et ſic non poteſt dici quod habeatur jure hæreditario,

quum non ſit pars nec quota hæreditatis, ſed ſolum quòd habeatur jure prærogato, & veluti quoddam prælegatum à conſuetudine introductum, unde propter hoc prælegatarius ſeu primogenitus non tenetur in aliquo creditoribus hæreditariis, ut ſunt caſus clari in ſimili in *l. ex facto* 2. *ff. de hæred. inſt. in l.* 1. *C. ſi cert. pet. cum concord. allegatis. ibi, per gloſſ.* Non obſtat quòd non poteſt aſſequi iſtud jus primogenituræ, niſi ſit hæres, quia fateor: ſed non propterea dicitur illud habere jure hæreditario, nec ex beneficio patris: ſed beneficio legis, & jure prærogato, particulari & ſpeciali: ex quo tale prælegatum, in certis rebus particularibus tantum conſiſtit. Caſus eſt à fortiori *in d. l. ex facto*, ubi etiam inſtitutus in certo feudo, quod excedit dodrantem hæreditatis, non dicitur inſtitutus, niſi pro ſua virili. Illud autem quod virilem, & quotam hæreditariam excedit, aſſequitur non jure nec titulo hæreditario, nec tanquam hæres, ſed jure particulari prælegati tanquam legatarius. Et tamen non potuiſſet habere illud prælegatum, niſi fuiſſet hæres. Ita dicendum in propoſito citra dubium, ut apprimè mirer dom. Joan. Cirium contrarium ſcripſiſſe, *in ſuo tractatu primogenituræ*, *lib.* 2. *qu.* 5. Et optimè facit ſententia, quam firmavi in ſimili. infrà §. 145. in duobus æqualiter ſuccedentibus, in linea collaterali, in mobilibus & conquæſtis, ut æqualiter teneantur ad debita, quamvis alter eorum ſolus ſuccedat in ſolidum, in omnibus propriis ſive hærediis. Et hæc procedunt in omni debito vel obligatione, ex quacumque cauſa vel diſpoſitione procedat, ſive ex contractu, ſive ex delicto, aut alias, ſive conſiſtat in pecunia, ſive in alio genere quantitatis, ſive in ſpecie mobili vel immobili.

* Perſonalis obligatio & non acceſſoria hypotheca attenditur.

10. Ampliatur primo etiam ſi pater mutuum receperit, vel ad aliquid ſe obligaverit, & ſolum feudum ad hoc ſpecialiter * hypothecaverit, ſine hypotheca reliquorum bonorum, quia non attenditur hypotheca, quæ eſt acceſſoria: ſed obligatio ipſa perſonalis, quæ eſt principalis, & in omnes hæredes ex æquo deſcendit. Ampliatur ſecundo, nedum in debito ſemel ſolvendo, ſed etiam ſucceſſivo, etiam cum hypotheca generali omnium bonorum, ut ſi defunctus conſtituerit certum reditum, etiam perpetuum, etiam non redimibilem, & ad ejus ſolutionem & continuationem ſe obligaverit & generaliter omnia ſua bona: tunc enim tenentur ſinguli hæredes ſolvere, & continuare pro quota hæreditaria. Et quamvis primogenitus habeat forte etiam ultra dodrantem bonorum, tamen non tenetur in plus, quàm minimus hæredum. Et quamvis tanquam poſſeſſor rei hypothecatæ, poſſit ſolus urgeri & cogi per creditorem, ad totius ſolutionem, ſine beneficio diviſionis aut diſcuſſionis cohæredum, pro eorum portionibus, ut dicemus infrà §. 76. tamen poterit cohæredes ſummare, & contra eos concludere, nedum actionibus ſibi ceſſis à creditore ſi illi ſolverit, ſed etiam ſine ceſſione, jure & nomine proprio, antequam ſolvat, ad hoc ut teneantur pro ſuis partibus hæreditariis ſolvere, & contribuere in dicto credito. Et hoc eſt indubitatum in omni reditu generaliter conſtituto ſuper omnibus bonis. Quid autem de conſtituto ſpecialiter & nominatim ſuper feudo, & principali manerio, dicetur ſtatim.

11. Quæro, pater emit quoddam amplum feudum, ſibi traditum fide habita de pretio, quo non ſoluto deceſſit, relictis quatuor filiis hæredibus ſuis, utrum primogenitus qui accepit majorem partem feudi, teneatur ſolvere majorem partem dicti pretii? Videretur quòd ſic per textum *l. ſecundum naturam ff. de reg. jur.* quæ videntur ſpecificè quadrare in hoc caſu, in quo illud pretium eſt onus immediatè concernens, & effectivè cauſans acquiſitionem dicti feudi, & commodum primogeniti. Contrarium dico, quòd non tenetur ſolvere niſi pro quota hæreditaria videlicet quartam partem pretii integri, vel reſtantis dumtaxat.

* Æs alienum reſpicit univerſum patrimonium.

Ratio eſt, quia illud * eſt debitum hæreditarium, quod non reſpicit certam rem, vel facultates certi loci ſed univerſum patrimonium. *l. ſi fideicommiſſum.* §. *tractatum. ff. de judic.* Ampliatur etiamſi in contractu venditionis illud feudum ſpecialiter & nominatim hypothecatum fuiſſet pro pretio, quia nihilominus attenditur obligatio perſonalis, quæ non ſequitur rem, ſed perſonam, & portionem hæreditariam. Text. in *l.* 1. §. *ſi hæres percepto fundo. ff. ad ſenat. Trebel.* nec eſt quod ſecundogeniti juſtè cauſari poſſint, quia ſi pater vixiſſet, veriſimiliter ſolviſſet pretium de pecuniis, aut mobilibus ſuis, quæ remanſerunt in ejus hæreditate, & ad omnes filios æqualiter pervenerunt.

* Quid de reditu ſpecialiter ſuper feudo aſſignato?

12. Ulterius quæro, paterfamilias ex venditione, legato, vel donatione, non refert, conſtituit * decem vel centum libras annui reditus, ſpecialiter & nominatim, ſuper certo prædio ſuo feudali, deinde generaliter, ſuper reliquis omnibus bonis ſuis, prout paſſim uſitatum eſt: deinde decedit relictis pluribus filiis. Certum eſt quòd penſitationes hujus reditus, elapſæ vivo patre, æqualiter debentur à ſingulis filiis hæredibus, ſicut quodlibet æs alienum. Sed quæritur de penſitationibus elapſis poſt mortem patris, & in futurum continuandis? Et videntur debere ſolvi, & continuari per primogenitum, pro rata portionis quam habet in feudo. Tum primò, quia ex quo eſt ſpecialiter hypothecatum, videtur reditus ſuper illo principaliter aſſignatus, effectus ſpeciale onus dicti feudi. Et prius exigendum ſuper eo, & ſuo poſſeſſore, quàm poſſit perveniri ad reliqua bona, ſolum generaliter hypothecata, *l.* 2. *C. de pignor.* Tum ſecundò talis reditus videtur quodammodo eſſe pars, & portio feudi, perinde atque ſi paterfamilias vendidiſſet, legaſſet, vel donaſſet tantam portionem feudi, quantum valet reditus, & pro ſecuritate portionis alienatæ, aliqua bona alienaſſet. Patet, quia creditor poteſt accedere ad patronum feudi, & in ejus fidem ſe conferre & vaſallus fieri, ratione dicti reditus, ac ſi partem ſoli feudalis acquiſiviſſet, ſecundum ea quæ dicemus infra §. 28. Et pariter ſi illud prædium non eſſet feudale, ſed cenſuale, ſoli domino directo dicti prædii deberentur integra jura laudimiorum venditionis dicti reditus, quemadmodum ſi pars prædii cenſualis venderetur; dominis autem directis reliquorum prædiorum, quæ generaliter tantum ut acceſſorium hypothecantur, nulla jura debentur, Sed ſolum attenditur quorſum cadat ſpecialis hypotheca, *ut infrà tit. ſeq.* §. 60. Tum tertiò fructus fundi ſpecialiter, & primitivè obligati videntur deſtinati ad ſolutionem, & continuationem dicti reditus, qui conſequenter videtur pars fructuum, ſaltem decrementum fructuum. Nec eſt dubium quin licuerit patrifamilias in præjudicium primogeniti fructus feudi alienare in totum, vel in parte, ſicut & de toto feudo liberè poterat. Tum quartò, præſtatio * annua eſt quædam ſervitus rei, ut tradit. Cynus. *in rub. C. de uſufruct.* Joan. Fab. in §. *æque ſi agat. & in* §. *præjudiciales. col.* 12. *ver. præterea talis inſt. de actio.* Guid. Pap. in Deciſ. Delph. 412. *in fi.* unde videtur pro rata feudi ſubeunda à vaſallis, ſicut diximus *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 6. de oneribus feudi, patrimonium ſive reditum minuentibus.

* Præſtatio annua eſt quædã ſervitus.

13. Quibus non obſtantibus dicendum dictum reditum debere ſolvi & præſtari per omnes filios æqualiter pro quota hæreditaria. Ratio, quia obligatio perſonalis dicti reditus deſcendit in quemque eorum æqualiter pro quota hæreditaria. Et ipſum jus obligationis debet attendi, quum ſit principale, non autem hypotheca, quæ eſt acceſſorium, unde etiamſi ſolum feudum fuiſſet hypothecatum, & reliqua bona nec ſpecialiter, nec generaliter fuiſſent hypothecata, adhuc idem eſſet dicendum. Non obſtat primum cum *l.* 2. *C. de pignori.* quia illud procedit reſpectivè inter

primum

Digitized by Google

primum & poſteriorem creditorem, ut ibi nôtatur per glo. & doctores. Sed reſpectu debitoris vel ejus hæredum, talis creditor liberas habet actiones, & poteſt ſi velit incipere in ſolidum à rebus generaliter obligatis tantum, omiſſa ſpeciali hypotheca. *l. creditoris. ff. de diſtract. pign.* Non obſtat ſecundum, quia eſt fictio imaginativa. Et quod quandoque permittitur creditori reditum ſuum infeudare à patrono feudi, hoc eſt propter intereſſe ſolius creditoris, & ne feudo aperto & prehenſo contingat illum interim fraudari reditu ſuo, vel hypotheca, *ut in d.* §. 28. Et quod conceditur domino cenſuali exigere laudimia reditus, hoc eſt propter ſuum intereſſe, ex eo quod poſthac ille fundus tantominùs vendetur. Et ſic dominus in futuris laudimiis defraudaretur, niſi ſibi ſubveniretur in laudimiis reditus; & ſic patet quòd illi caſus nihil habent commune ad præſentem ſpeculationem. Ad tertium reſpondetur, hoc non eſſe niſi pro ſecuritate ſolius creditoris: Et non pro aliqua limitatione reditus, vel obligationis ad rem ſpecialiter & primitivè hypothecatam. Ad quartum negatur eſſe ſervitutem formalem, ſive propriè captam. Sed, *ut per Alexandr. conſil.* 18. *col.* 1. *lib.* 5. eſt ſolum obligatio & actio perſonalis cum hypotheca, quæ ſymbolicè poteſt dici quædam ſpecies vel genus ſervitutis, extensè & impropriè ſumpto vocabulo. Quæ autem diximus in *d.* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 6. reſpiciunt ſolum onera feudalia feudi, quæ debentur à feudo, inquantum eſt feudum, ſub ratione & qualitate feudali, ex infeudatione & inveſtitura. Iſtud autem onus non eſt hujuſmodi, nec debetur ſuper feudo, niſi prout eſt unus fundus, & res patrimonialis debitoris. Et ita nupèr vidi judicari per * areſtum ſupremæ hujus Curiæ in hujuſmodi ſpecie facti: defunctus probus mercator & civis hujus urbis dictus, *le Lorrin*, per ſuum teſtamentum, legavit eccleſiæ ſuæ parrochiali ſanctorum Gervaſii & Prothaſii, certum annuum reditum redimibilem, pro certa ſumma ad rationem unius pro duodecim, & illum reditum conſtituit, & aſſignavit ſpecialiter & nominatim ſuper feudo ſuo, ab avicula nuncupato, & generaliter ſuper omnibus bonis ſuis, & deceſſit relictis pluribus liberis. Primogenitus dicebat cohæredes ſuos teneri ad contribuendum in ſolutione, continuatione, vel redemptione dicti reditus, pro quota hæreditaria, & non pro partibus quas habebant in feudo, & quod pro eiſdem quotis hæreditariis tenebantur exonerare primogenitum, & dictum feudum ab illo reditu. Illi ex adverſo contendebant ſe non teneri niſi pro partibus quas habebant in feudo, utpote ſpecialiter hypothecato, & affecto deſtinatione teſtatoris, & prius diſcutiendo, *l.* 2. *C. de pign.* Et offerebant pro rata feudi ſolvere, & exonerare, cauſantes primogenitum pro rata feudi teneri ad ſolutionem, vel exonerationem reditus. Super hæc compromiſerunt in delectos arbitros, qui pro primogenito ſententiam dixerunt, quam præſes Pariſienſis homologavit. Secundo geniti appellaverunt ad ſupremam hanc curiam, ubi in publicis cauſarum actionibus partes auditæ fuerunt die lunæ 28. Februarii anno Domini 1535. nec fuit cauſa tunc deciſa, quia hora ſonuit, ſed octavo die, ſcilicet Lunæ 6. Martii prolatum eſt areſtum in effectu continens bene fuiſſe judicatum, & appellantes condemnati in expenſis cauſæ appellationis abſque tamen emenda.

* Areſtum.

14. Adverte tamen quòd in dicto areſto ille reditus erat redimibilis, & ſic quodammodo in effectu illud legatum videbatur reſolvi in unam ſummam pecuniæ. Tamen idem dicendum fuiſſet, etiamſi expreſſe conſtitutus fuiſſet perpetuus, abſque facultate redemptionis, ex quo militat eadem ratio, quum principaliter ſit obligatio & actio perſonalis, deſcendens in hæredes pro quotis hæreditariis. Ampliatur, etiam ſi ille reditus eſſet infeudatus à patrono creditori; hoc enim reſpicit ſolum factum & intereſſe patroni & creditoris, non autem jus vel factum debitoris, vel ejus hæredum: quamobrem quoad eos nihil immutatur. Ex quibus etiam infertur quòd ſi filii velint redimere hujuſmodi reditum, tenentur æqualiter contribuere in refuſione ſortis principalis, prout æqualiter ſunt obligati, & æqualiter liberantur: nec cenſetur primogenitus reſpectu cohæredum aſſequi majorem liberationem, vel majus commodum ex redemptione & luitione reditus, quàm minimus cohæredum, quum non ſit in plus obligatus. Quid ſi ſecundogeniti nolint redimere? Reſpondeo, non poſſunt ad hoc cogi, quum ſit facultatis, nec primogenitus poteſt redimere pro parte, invito creditore. *l. tutor.* §. 1. *ff. de minorib. l. fiſtulas.* §. *qui fundum. ff. de contra empt. & vend. l. quod autem. l. cum in diem. ff. de in diem addict.* Sed poterit ſolus redimere totum, & cogere creditorem ad * cedendum ſibi actiones ſuas adverſus reliquos hæredes, quos deinceps compellet pro partibus ſuis ad ſolvendum & continuandum ſibi reliquum reditus, donec ſimul redemerint. *l. in creditore. ff. de evict. cum vulg.* Et hoc niſi ille primogenitus eſſet tutor, vel cuſtos nobilis cæterorum cohæredum ſecundum notata infrà §. 99. *ubi remitto.*

* Ceſſio peti poteſt contra cohæredem.

15. Quid ſi * reditus fuerit aſſignatus ſuper prædio feudali tantum, & fortè ſuper ipſo manerio, vel principali manſione tantum, nulla facta obligatione, vel hypotheca reliquorum bonorum? Diſtingue, aut reditus fuit conſtitutus ſuper tali prædio limitato ad illud, ita quod conſtituens, & ejus hæredes, non tenentur ad ſolvendum & continuandum illum reditum, niſi ratione rei, & quandiu illam poſſident: quod quando ſit plenè declaravi infrà §. 70. Et tunc tenetur primogenitus, non pro portione hæreditaria, ſed pro portione quam habet in fundo hypothecato, & eatenus tenetur, cohæredes indemnes reddere, unde ſi limitatim aſſignatus ſit, ſuper manſione quam elegit jure præcipui, ſolus tenebitur illud onus ſubire, nec cohæredes ſui tenebuntur in aliquo contribuere. Aut reditus fuit à conſtituente ſuper ſe, & hæredibus ſuis, vel ſimpliciter conſtitutus: deinde ſolum feudum, vel ſola ejus manſio hypothecata, & tunc quum in dubio obligatio non judicetur ad rem hypothecatam limitata, ſed perſonalis, prout ejus natura protendit: hypotheca autem judicetur acceſſoriè adpoſita, ad majorem ſecuritatem creditoris, debet inſpici quod principale eſt, & debebit reditus præſtari ab hæredibus pro quota hæreditaria. *Facit l. creditor qui non idoneum ff. de reb. creditis.*

* No. de reditu ad certam rem limitato.

16. Quid ſi * prædium ſit conceſſum Titio in feudum, ad onus fidelitatis & jurium feudalium, & ultra ad onus certi reditus annui, ſive in fructibus ejuſdem prædii, ſive in pecunia, aut alio genere conſiſtentis, quod fieri poteſt ex tenore infeudationis, derogantis omni naturæ feudorum: deinde moritur Titius, relictis pluribus filiis hæredibus? Videtur ille reditus æqualiter ſubeundus a filiis pro quota hæreditaria, ex quo pater erat perſonaliter ad hoc obligatus, quæ obligatio deſcendit ad hæredes. Tamen verius eſt quòd debet præſtari pro portionibus quas habent in feudo. Ratio, quia eſt onus feudale, impreſſum feudo tanquam feudo, quod ſequitur poſſeſſorem, & non hæredem vel contrahentem. Si enim Titius alienaſſet feudum, ſicut deſiiſſet eſſe vaſallus, ita deſiiſſet teneri ad illum reditum feudalem, qui magis à re deberi cenſetur, quàm à perſona, per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princ.* unde dicendum prout de cæteris oneribus feudalibus ſcripſimus ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 6.

* Quid de reditu debito ratione inveſtituræ.

17. Quid ſi vaſallus conſtituit reditum, pro quo ſpecialiter hypothecavit feudum, quod poſtea vendit, & tradit Titio, ementi ad onus dicti reditus, deinde Titius moritur relictis pluribus filiis? Breviter reſpondeo, quamvis in quæſtione præcedenti ſit onus feudale, hic autem ſit onus adventitium, &

Digitized by Google

non feudale, tamen idem puto quod in quæſtione præcedenti. Ratio, quia de jure communi, Titius non erat obligatus creditori ad dictum reditum, & ſic nullam veram & propriam perſonalem obligationem tranſmiſit ad hæredes, ſed ſolum erat obligatus hypothecariè & realiter: quæ quidem realis obligatio rem ipſam ſequitur & afficit: & non perſonam, niſi quandiu poſſidet, & ſic ratione rei. Unde quamvis cujuſlibet partis poſſeſſor, teneatur in ſolidum ipſi creditori, tamen ad invicem debent ſupportare onus, pro modo & quantitate poſſeſſionis, ut dicemus infrà §. 70. Non obſtat quòd Titius emit ad onus dicti reditus; quia per hoc non fuit perſonaliter obligatus creditori, cum quo nullum negotium geſſit, ſed fuit obligatus venditori, qui cum eo dumtaxat contrahit, ad exonerandum eum in futuro, à dicto reditu. Textus eſt in ſimili. *in l. ſi filia. §. ſi pater. l. ſi uni §. idem Papinianus. ff. familiæ herc. l. ſervo legato. ff. ſi teſtator. l. ſi ſervus. §. qui margaritam. ff. de lega.* 1. *& de effectibus. d. clauſulæ ad onus talis reditus, &c.* Plenè dixi in *d.* §. 72. Non obſtat quòd virtute conſuetudinis noſtræ *d.* §. 70. *& ſeq.* Titius perſonaliter obligatus fuit ipſi creditori ad ſolutionem & continuationem reditus.

18. Quia dicta obligatio non eſt nativa, ſed dativa, à lege conſuetudinaria introducta, ſub certis modis & limitationibus, quas non poteſt egredi, videlicet quandiu Titius poſſidebit, & nihil operatur ultra id quod à conſuetudine exprimitur. unde non deſcendit (pro futuro ſcilicet tempore) in hæredes poſſeſſoris; nec eos ullomodo aſtringit, tanquam hæredes, ſed ſolum tanquam extraneos quoſcumque poſſeſſores, ſi & quandiu poſſident, contra naturam omnium obligationum perſonalium. in *l. fi. in fi. ff. de contrab. empt. in l.* 1. *§. ſi hæres. ff. ad Trebell. cum vulgar.* Unde talis * obligatio non eſt naturalis, ſed accidentalis; nec eſt propriè & ſimpliciter perſonalis, ſed ſolum ſecundum quid, magis autem & principaliter realis eſt, & ſic pro modo rei, inter poſſeſſores eorum dumtaxat reſpectu, dividitur. Ampliatur hujus quæſtionis concluſio prima, ſive ille reditus ſit redimibilis ſive non: ſive una cum feudo reliqua bona conſtituentis, tempore creationis reditus fuerint generaliter obligata: ſive quædam alia bona fuerint æque principaliter, ſpecialiter, & nominatim hypothecata cum dicto feudo, ſive non. Iſta enim nihil variant in quæſtione præſenti, non tamen formavi quæſtionem in reditu limitatim conſtituto ad dictum prędium, quia tunc non eſſet dubium, ſed in reditu conſtituto ſimpliciter, ſive ſuper perſona & hæredibus: deinde adjecta hypotheca. quamvis enim talis reditus ſit verè & propriè perſonalis in conſtituente & ſuis hæredibus, tamen penes Titium, & quemcumque tertium, aut ſingularem ſucceſſorem eſt realis, & ejus obligatio, ad rem ipſam ejuſque poſſeſſionem limitata, ut potè ſub hac limitatione, à conſuetudine contra jus commune data.

* Obligatio nativa & accidentalis.

19. Ampliatur ſecundo, etiam ſi Titius titulum novum (ut aiunt) dicti reditus * creditori fecerit, & ſic ex proprio conſenſu, & ſtipulatione creditoris, cœperit illi perſonaliter obligari, quia dico quòd ille titulus novus, recognitio, ſtipulatio, & promiſſio reditus, non plus, nec magis obligat vel afficit in ſubſtantia obligationis ipſum Titium, aut quemvis alium ſimiliter recognoſcentem, quam prius virtute conſuetudinis & poſſeſſionis tenebatur. Tum quia interponitur ex neceſſitate legis hujus conſuetudinis, ad hoc compellentis infrà §. 70. & ſic non cenſetur liberaliter fieri, ſed ſolum in quantum neceſſitas poſtulat, videlicet ad terminos & limites, huic obligationi à conſuetudine datos dumtaxat, juxta. *l. rem legatam. ff. de adimend. legat.* Tum quia expreſsè ad dictos terminos & limites ſe refert & reſtringit. Tum quia nec interponitur animo faciendæ novæ diſpoſitionis, vel obligationis, ſed ſolum animo recognoſcendi, & declarandi obligationem jam diſpoſitam, & ſubſiſtentem: unde ſimplex titulus novus, non eſt diſpoſitorius, ſed declaratorius, ſeu probatorius, prout ſuprà diximus in ſimili *de renovationibus inveſtiturarum.* §. 12. *num.* 21. nec aliquid de novo inducit çirca ſubſtantiam obligationis, ſed benè circa quædam extrinſeca, & accidentalia, videlicet circa probationem, & vim executivam. Et ſic hujuſmodi titulus duo tantum operatur: primò confeſſionem & probationem in præjudicium recognoſcentis, ſecundò vim guarentigiam. Et hæc duo dummodò ſit expeditus ſub ſcriptura authentica in forma probante, & ſub ſigillo ſæculari authentico, habente vim guarentigiæ. Sed quæro, nonne etiam aliud tertium operatur, videlicet novam hypothecam omnium bonorum recognoſcentis, in vim clauſulæ generalis & ſolitæ ſub obligatione omnium & ſingulorum bonorum? &c. Ne prolixè nimis extra propoſitum efferar, dicam infrà §. 70. Per hæc videtur ſufficienter expeditum, quæ ſit ratio diſſolvendi æris alieni, inter primogenitum & ſecundogenitos, ita ut vix circa hoc (quòd nunc perſpiciam) poſſit occurrere aliqua dubitatio, quin per præcedentem noſtram inveſtigationem clarè diſtingui & reſolvi poſſit. Quàm plurimæ etiam dubitationes reſolvi poterant in ſimili inter duos vel plures hæredes æqualis gradus, in linea collaterali, quorum unus ſolus habet omnia hæredia, prout contingit infrà §. 145. ubi multa alia circa hæc Deo dante reſolvemus: non repetendo hîc dicta. Inter feſtinandum ad alia, duæ adhuc occurrunt quæſtiones, quæ non videntur contemnendæ, nec in alium locum differendæ.

* Recognitio ſeu titulus *novus* nõ in plus obligat.

20. Prima, quid * ſi paterfamilias futuros fructus feudi ſui vendiderit, legaverit, donaverit, aut alias diſpoſuerit, & ante collectionem & ſolutionem vita functus ſit? Breviter reſpondeo, quod aut fundus eſt appoſitus gratiâ demonſtrationis, vel deſignationis, unde fructus poſſunt accipi, & tunc debent ſolvi ab hæredibus pro portionibus hæreditariis. Et quamvis totum, vel major pars fundi deſignati, perveniat ad primogenitum in linea directa, vel in linea collaterali, ad hæredem ex latere, unde fundus defuncto obvenit: tamen non tenetur aliquid ſolvere de illis fructibus ultra virilem ſuam, & quotam hæreditariam. Textus eſt *in l. Paulo Callimacho in fi. ff. de legat.* 3. Aut verò eſt appoſitus gratiâ taxationis, & limitationis, & tunc debent ſolvi per illum ad quem fundus pervenit. *text. in l. Lucius. §. civibus. ff. de legat.* 2. unde ſi perveniat ad plures, ſed inæqualiter, debet ab eis ſolvi pro rata portionis quam habent in fundo, Nec obſtat quod primogenitus, vel hæres à latere unde proceſſit fundus, habeat totum fundum vel majorem partem, non propriè titulo hæreditario, ſed jure prærogato, vice prælegati, quia quocumque modo ad aliquem perveniat, tranſit cum illo ſuo onere cui cenſetur affectus per aſſignationem animo taxandi factam, nec quantum ad hoc diſtinguitur, an fructus ſint relicti, vel promiſſi ſimpliciter, vel ſub conditione expreſſa ſi naſcentur, vel tacita qui naſcentur, nec an ſemel vel annuatim, nec in genere vel in certa ſpecie vel quantitate. Sed horum diſtinctio ſit quando quæritur an diſpoſitio expiret in primo anno, an verò debeat ſuppleri ex annis ſequentibus: de quo quia non eſt materia noſtra, dic. ut per Petr. Cyn. Joan. Fab. in *l. ſi quis argentum. in princi. C. de dona.* Joan. And. *in addit.* ad Specul. *tit. de fructibus verſic.* 3. Bartol. & alios in *l. inter ſtipulantem. §. ſacram. col.* 3. *ff. de verb. oblig. pract.* Papi in *for. lib. ad fid. præſta. & relaxa. gloſſ.* 2. *col. fi. & in lib. pro legat. rei ſing. col.* 11. *verſic. nunc his. peractis.*

* Quid ſi fructus feudi alicui debeantur.

21. Dicitur autem fundus * deſignatus apponi gratiâ demonſtrationis, quandò exprimitur in executione, ſive in oratione ſeparata, poſt diſpoſitionem fructuum per ſe factam & perfectam, ut ſi quis vendat,

* Quando verba ſint *taxativa*, vel demõſtrativa.

leget,

legat, vel donet decem modios tritici, deinde ſubjiciat fundum vel locum unde capientur, vel præſtabuntur. Tunc enim diſpoſitio per ſe ſtat, & propter adjectionem fundi, vel loci, non augetur, vel minuitur, nec attenditur an ex loco deſignato poſſint accipi, vel non, quum non ſit obligatio limitata ad locum, ſed vel undecunque debentur per diſponentem vel ejus hæredes pro portionibus hæreditariis. Textus eſt in *d. l. Paulo Callimacho in fin. in l. Lucius. ff. de aliment. & cibar. legat. in l. quidam in teſtamento. in princip. ff. de legat.* 1. Dicitur autem fundus apponi gratia taxationis & limitationis, quando apponitur in ipſa diſpoſitione, ſive in eadem oratione, vel ante diſpoſitionem perfectam, in eadem verborum conceptione, ut in themate noſtræ quæſtionis. Textus eſt in *dict. l. Lucius. §. civibus in l. ſi quis ita legaverit. ff. de legat. 2. in l. ſi ſervus legatus. §. qui quinque. ff. de legat. 2. in l. nomen debitoris. §. uni ex heredibus. ff. de legat.* 3. ita diſtinguit & reſolvit Bartol. in *d. l. inter ſtipulantem. §. ſacram. collat.* 3. Dy. Bald. in *d. l. quidam in teſtamento in princip.* Bald. in *conſ.* 151. *dubium iſtius quæſt. lib.* 7. Pulchrè Paul. in *conſ.* 338. *quia exceptiones. collat. 2. lib.* 1. Decius *conſ.* 324.

22. Secunda occurrens quæſtio. Quid ſi paterfamilias non ſe obligavit perſonaliter, ſed ſimpliciter manſionem feudalem, vel feudum ſuum hypothecavit, vel hypothecari conſenſit pro debito alieno? Et certè quum nulla obligatio deſcendat in hæredes, ſed ſit merum onus reale: puto primogenitum teneri hypothecaria, quatenus poſſidet rem hypothecatam, & cohæredes ſuos non teneri ad eum exonerandum, vel luendum hypothecam pro portionibus hæreditariis, nec habet contra eos aliquem regreſſum nomine evictionis, quia res tranſivit ad eum cum ſua cauſa, & cum onere impoſito à defuncto. Igitur ſolum agere poterit vi mandati vel negotiorum geſtorum, vel actionibus ceſſis contra debitorem pro cujus debito hypothecariè conventus fuit. Limito primò, ſi paterfamilias etiam fidejuſſiſſet, & perſonaliter ſe obligaſſet pro illo debitore, quia tunc ab obligatione perſonali deſcendente viriliter in hæredes, regularetur onus hypothecę tanquam acceſſorium: Limito ſecundò, ſi citra perſonalem ſui obligationem, ſeu ultra hypothecam ſpecialem feudi ſubjeciſſet generalem bonorũ hypothecam, quia tunc ex quo primogenitus luendo hypothecam ſpecialem fundi, liberat etiam reliqua bona & portiones hæredũ, tenentur & ipſi contribuere, non tamen pro quota hæreditaria, ſed pro rata bonorum, quemadmodum plures poſſeſſores rerum pro eodem debito hypothecatarum tenentur contribuere ad invicem pro luitione hypothecæ pro rata bonorum, ut plenius dicemus infrà §. 70. Hoc enim caſu non tenentur hæredes tanquam hæredes, nec aliàs perſonaliter, ſed ſolum tanquam poſſeſſores. Ideo curſus hæreditariæ qualitatis eſt prorſus impertinens & inconſiderabilis quantum ad hoc.

23. Ex quibus animadvertis quàm magni effectus ſit illa parua & generalis clauſula notariorum * *obligans bona*, &c. & quantam juris varietatem, idque ſæpe ex inopinato inducat. De cujus effectibus abundè ſcripſi infra §. 70. & per ibi notata. Sublimita hanc limitationem ut procedat quando generalis bonorum obligatio refertur ad debitum, ita quod nedum res ſpecialiter expreſſa, ſed etiam reliqua bona generaliter obligantur pro debito extranei. Secus ſi generalis hypotheca non referretur ad illud debitum, ſed ad hypothecam ſpecialem, puta ſi ſeorſum apponeretur, tanquam in conſervationem, & ſubſidium hypothecæ ſpecialis dumtaxat, ut ſi dicatur; Seius pro debito Sempronii hypothecavit feudum ſuum Seianum. Et huic ſuo facto & hypothecationi promiſit non contravenire ſub hypotheca omnium bonorum ſuorum. Tunc enim apparet reliqua bona non eſſe obligata, niſi in caſum deficientis, vel non ſufficientis ſpecialis hypothecæ. Quemadmodum ſi hypothecaſſet feudum Seianum, & caſu quo non ſufficeret, hypothecaſſet reliqua prædia cenſualia.

* Clauſula *obligans*, &c.

Tunc enim hi ſoli ad quos pertineret feudum, tenerentur pro rata feudi, quandiu ſufficere poteſt ad ſolutionem debiti, nec debent exonerari, nec indemnes reddi ab habentibus cenſualia prædia, idem in ſimilibus dicendum.

24. Item limitatur tertio concluſio hujus quæſtionis, ſi pater ſe non obligaret, ſed aliàs etiam ex nuda diſpoſitione legis, vel ſimplici officio judicis, ſed efficaci obligatus eſſet, puta ſi filia nubens vel aliàs forte tutor pro ea promitteret ſponſo mille libras dotis nomine, ſeu nuptiarum gratia, & pater feudum ſuum ſpecialiter obligaret pro ſecuritate & ſolutione illius debiti, vel ſolam manſionem feudalem hypothecaret abſque alia quacunque hypotheca, adhuc nihilominus tenerentur ſinguli filii hæredes patris, exonerare primogenitum ab illa hypotheca, pro eorum portionibus hæreditariis. Ratio, quia pater erat obligatus obligatione legali efficaci ad dotandam filiam & illa obligatio deſcendit viriliter in hæredes, & ab illa obligatione regulatur. dicta hypotheca tanquam acceſſoria. Et ſuppono nos eſſe in caſu in quo pater tenebatur dotare filiã, & in quo ſuæ facultates patiebantur tantam dotem filiæ dari: quod quando ſit dicemus *infra tit. 12. in rub.* Secus autem ſi illa ſumma fuiſſet promiſſa per extraneum animo donandi, qui fuiſſet obligatus ad ſolutionem dictæ ſummæ, & non pater. Idem ſi filia habebat in bonis ſuis ſufficienter unde tantam dotem promittere & dare poterat, & forte erat dos ſua antiqua primarum nuptiarum. His enim caſibus pater nullo modo eſt obligatus creditori ſive ſponſo ad ſolutionem dictæ ſummæ; ſed merè hypothecariè tenetur, & exactus à creditore per hypothecariam, debet obtinere ceſſionem actionum contra promiſſorem & debitorem dictæ ſummæ ejuſve hæredes & ſic patet quod tunc in patris hæredes nulla deſcendit obligatio, nec tenentur niſi tanquam quicumque extranei poſſeſſores, & ſic dicendum, ut in princ. quæſtion.

25. Adhuc obtrudit ſe alia quæſtio quam vidi in facto. Quidam vendidit feudum filii ſui minoris, deinde filius deceſſit relictis quinque filiis, qui ad declarationem nullitatis & caſſationem dictæ venditionis, & feudi reſtitutionem, literas regias impetraverunt, quæ per ſententiam arreſto confirmatam, homologatæ ſunt, ad onus tamen reſtituendi pretium: modo in arreſti executione, non modica ſurgit contentio inter victores, quorum primogenitus prætendit jus primogenituræ in dicto feudo. Et in hoc eſt dubium, quia dominium non receſſerat ab eorum parte, ſed derelictum fuerat in ejus hæreditate, & ſic non ambigitur quin fuerit, & ſit locus primogenituræ, Sed eſt quæſtio de modo refuſionis pretii. Et videbatur debere refundi pro rata commodi, quod quiſque refert ex victoria, ſive proportione quam quiſque aſſequitur in feudo. *per l. ſecundum naturam. ff. de reg. jur. cum vulg.* Nec obſtat, quod illud gerendium *refundendo* pretium, in arreſto poſitum importat effectualem condemnationem refundendi pretium, & ſic cum ſimpliciter facta ſit condemnatio intelligitur in viriles per regulam * *l. 1. & 2. C. ſi plur. una ſenten.* quia reſpondetur primo quod hæc regula non habet locum in condemnatione, quę non ſit per ſe principaliter, ſed in conſequentiam certæ adjudicationis, quia tunc ſecundum formam modum & effectum adjudicationis, cui accedit & ſubſervit, regulatur ut hic. Adjudicatio enim feudi ſimpliciter facta actoribus, non intelligitur præciſè in viriles, ſed proportionaliter, pro jure & portione quam quiſque habuit in actione intentata & re evicta. Et ſic ad eumdem modum & proportionem debet accipi refuſio pretii. Reſpondetur ſecundo, quod dicta regula procederet inter victores & condemnatos: non autem inter ipſoſmet victores, vel inter ipſomet condemnatos ut clarè probarem, niſi nimiam prolixitatem & digreſſionem vererer. Subtilius tamen perſpiciendo videtur diſtinguendum. Aut filii ſucceſſerunt patri venditori, qui fors

* Limitatio *l. 1. & 2. C. ſi plures una ſententia.*



Digitized by Google

tè tanquam tutor ſine decreto diſtraxerat : & tunc quum iſti victores per medium patris, ſint hæredes avi venditoris, & ſic ex perſona venditoris perſonaliter obligati ad reſtitutionem pretii, tenentur viriliter & æqualiter reſtituere. Idem ſi præmoriente vel abſtinente filio, fuerint hæredes avi. Aut nec mediatè nec immediatè fuerunt hæredes avi & tunc cum nulla deſcenderit in eos obligatio perſonalis, debet inſpici quantitas & emolumentum rei, quia tunc hæc conditio pretii refundendi non poteſt ad aliud referri quàm ad perſecutionem & recuperationem rei, & ſic ſecundum eam debet menſurari & intelligi.

26. Tamen verius eſt indiſtinctè, quòd tenentur refundere in viriles, ſive pro qua parte, ſunt hæredes patris à quo jus agendi acceperunt. Ratio, quia aut in hac condemnatione pretii refundendi, fuit benè judicatum, ergo præſupponitur defunctum patrem fuiſſe obligatum ad pretii reſtitutionem, ſi vendicare vellet, vel ſpontanea obligatione (quod quandoque uſuvenit) ſe ad hoc obligaſſe. Et ſic illa obligatio deſcendit in ejus hæredes æqualiter. Aut fuit malè judicatum, & quum imprudentia judicis æquiparetur caſui fortuito, non tenetur primogenitus ob hoc reddere indemnes cohæredes ſuos, ſed quiſque damnum ſuum pro virili ſua ferre debet. *argumento l. ſi imprudentiam. in princip. ff. de evictión.* Cum autem res judicata pro veritate habeatur. *l. ingenuam ff. de ſtatu. homi. cum vulga.* nec ſint victi audiendi cauſantes malè judicatum. *l. ſi ſervus plurium §. in fin. ff. de legat.* 1. ſequitur quòd tanquam à defuncto debitum, velut fortè in ejus utilitatem converſum, debent pro hæreditariis portionibus agnoſcere. Imò videtur prorſus inepta eorum cauſatio, quaſi velint melioris conditionis eſſe, quam ſi pater eorum egiſſet, & hujuſmodi arreſtum obtinuiſſet : tunc enim pretium refudiſſet de mobilibus & reliquis bonis, & liberum jus primogenituræ in hoc feudo reliquiſſet. Et ſic accidit in præfato themate, quod victoria erit ſecundogenitis damnoſior, quam utilior, quia quilibet eorum tenebitur refundere quintam partem pretii, & tamen non accipiet niſi quintam partem in dimidia reſidui à manſione principali feudi, & fortè ſola manſio tantum valet quantum reliquum feudi, & quod capiet unus ſecundogenitorum, non aſcendet ultra decimam ſextam partem feudi.

27. Numquid ergo ſecundogeniti poſſunt renuntiare executioni arreſti? Ego dico quòd poterunt illud facere exequi, quantum ad impenſas litis, in quibus victus condemnatus fuit, & pro ſuis virilibus, videlicet pro quota parte cujuſque eas exigere. Sunt enim hujuſmodi *expenſæ perſonales, ut plenius dicemus infrà §. 145. Ita quòd ſi actores ſuccubuiſſent & condemnati eſſent in expenſis, rei abſolutè tenerentur eas pro virilibus æqualiter ſolvere, nec plus ſolvet primogenitus quamvis in actione & jure intentato plus juris habuiſſet vel ſperaſſet. In reſiduo autem & principali arreſti, in quo ſecundogeniti plus haberent damni quam lucri, poſſunt liberè renuntiare, nec poſſunt cogi aliquomodo per primogenitum vel condemnatum ad perſeverandum in inſtantia executionis. Sed an primogenitus poterit petere executionem arreſti pro ſua parte, quæ continet manſionem & ſemiſſem reſidui feudi, offerendo pretium, ſolum pro ſua virili, videlicet pro quinta parte? Reſpondeo, quòd non, niſi de conſenſu condemnati, alioquin tenetur totum offerre : etiam ſi non peteret executionem, niſi pro ceſpite terræ, & in reſiduo renuntiaret. Tum quia iſtud gerundium *refundendo pretium*, importat conditionem quæ debet perfectè & ſpecificè impleri, ut not. infrà 35. *gloſſ.* 2. *num.* 1. tum quia non tenetur reus, rem uno pretio emptam dividere. *l. tutor. §. 1. ff. de minorib. cum aliis ſuprà allegatis.* Sed poterit primogenitus totum pretium refundendo, totum feudum conſequi, & ſibi accreſcent portiones ſecundogenitorum, ex quo nec per eos nec per condemnatum agnoſcuntur, poſſet enim

* Impenſæ litis ſunt perſonales.

condemnatus repellere primogenitum petentem executionem pro toto, etiam conſtito de renuntiatione ſecundogenitorum, nullaque ceſſione juris ſui ab eis facta. Sed hoc non expediret condemnato, quia tunc teneretur pati executionem pro parte primogeniti, à quo ſolum recuperaret quintam partem pretii.

Sed quid, eodem themate retento, ſi victores eſſent condemnati ad refuſionem impenſarum * neceſſariarum & utilium in feudo factarum à condemnato? Et puto inter eos debere ſolvi pro rata portionis quam ſinguli habent in feudo, unde ſi eſſent factæ ſolum in manſione principali : primogenitus eam acceptans, teneretur omnes illas impenſas cognoſcere. Ratio, quia hujuſmodi impenſarum refuſio æquipollet emptioni, vel acquiſitioni impenſarum, & ſic ab eo ad quem perveniunt, debet earum pretium vel æſtimatio refundi. Plures hujuſmodi quæſtiones occurrunt. Sed aliquando finiendum eſt, & ad alia tranſeundum.

* Impenſæ in rem, ſūt reales.

28. Vidimus in hoc §. & in tribus præcedentibus, jus & prærogativam à noſtra conſuetudine datam primogenito in rebus feudalibus inventis in ſucceſſione patris vel matris, ſive illæ res feudales, ſint corporales ſive incorporales : Quæro * de actionibus competentibus ad feuda aliena? Pone patremfamilias vendito feudo & tradito ſub pacto redimendi deceſſiſſe relictis quinque filiis, qui virtute dicti pacti redimunt feudum. An primogenitus habeat in eo jus primogenituræ, & prærogativas hujus conſuetudinis. Et videtur quòd non. Quamvis enim feudum virtute talis pacti redemptum, cenſeatur feudum paternum, avitum, vel antiquum, & proprium hæredium, ut priùs ſecundùm ea quæ dicemus infrà §. 147. *gloſſ.* 1. tamen non erat in bonis patris, tempore mortis : nec eſt inventum in ejus ſucceſſione. Igitur non habet locum jus primogenituræ. Tum non habent iſtud feudum immediatè & propriè jure hæreditario & ſucceſſivo, ſed titulo particulari redemptionis, & hæc immediata cauſa, & non remota, videtur conſideranda, ut per multa probat Bald. in *l. ex placito. collat.* 1. & 2. *C. de rer. permu.* & plus operatur quam cauſa immediata. *l. ſi mulier. ff. rerum amotarum.* Baldus in *l. ſub prætextu. C. de tranſaction.*

*Primogenitus utrū jus primogenituræ habeat in actionibus competentibus ad feuda aliena.

Tum hæc conſuetudo eſt odioſa & reſtringenda reſpectu virtutis extenſivæ, quæ eſt quando fit progreſſus de re expreſſa ad aliam non expreſſam. Sed conſuetudo non loquitur niſi de rebus feudalibus, & ad eas dumtaxat reſtringit jus primogenituræ. Jus autem redimendi, vel actio ad hoc competens, derelicta & inventa in ſucceſſione patris, non eſt res feudalis, quum à nemine teneatur in feudum, nec ei congruit ullo modo definitio feudi. Igitur in iſto jure, & in ſimilibus actionibus competentibus ad feuda aliena non poteſt verificari hæc conſuetudo, nec prætendi ullum jus primogenituræ.

29. Contrarium verius puto, quia * jus & actio redimendi, retenta à vendente, quodammodo eſt pars rei venditæ, quæ non cenſetur omninò alienata, ex quo ſpes eſt recuperationis, in jure formato, puro, & de præſenti conſiſtente. Et quamvis recuperatio, & reverſo rei non fiat hoc caſu per viam meræ reſolutionis, ſed per viam novi contractus : tamen quia ille contractus redemptionis non eſt propriè contractus per ſe, ſed magis executio primi contractus, quum non fiat voluntariè, ſed neceſſariò, ex debito & neceſſitate primi contractus, cenſetur in effectu potius reſolutio primi contractus, & in priſtinam cauſam & ſtatum reductio quàm novus contractus, vel nova acquiſitio, in tantum quòd pro hujuſmodi redemptione non debentur laudimia in re cenſuaria, quicquid ſcripſerit Paul. in *l. qui ea lege. C. de pact. inter empt. & vend.* Quid autem ſit de releviis in re feudali, diſtinguemus infrà *eod.* §. 33. *quæſt.* 3. Hinc eſt quòd res ſic redempta, eodem modo tranſit ad hæredes proprios, ac ſi nunquam fuiſſet vendita, ut pulchrè ſcripſit Phil. Deci.

* Jus redimendi eſt pars rei, & facit quod non cenſetur omninò res alienata.

Digitized by Google

conſil. 88. Imo quod fortius eſt, ſi venditor prius vita functus ſit, quam redemerit, actio & jus redimendi tranſit in hæredes propriorum ad quos tranſiviſſet ipſa res, ut probabimus in d. §. 147. gloſſ. 1. quia eodem jure cenſetur actio atque res ad quam competit; imo fingitur ipſa eadem res *l. qui actionum. ff. de reg. jur.* Et ſic cenſetur remanſiſſe in bonis, & hæreditate patris. Nec obſtat quod illud eſt * fictio, & quod conſuetudo non debet extendi, nec verificari in caſu ficto, quia verum eſt quando remanet ſemper caſus fictus. Secus quando tranſit in ipſam eamdem veritatem, & reſolvitur in ipſam rem, de qua loquitur ſtatutum vel conſuetudo. Sicut in præſenti jus redimendi feudum tendit ad ipſum feudum, & in illud tranſit, & reſolvitur, non ficte, ſed verè & realiter. Ideo conſuetudo habet locum quia non extenditur ad aliam rem, ſed terminatur ad eamdem rem, de qua loquitur, videlicet ad feudum in effectu verè & realiter.

* Quando ſtatutum verificetur in caſu ficto.

30. Qualiter autem ſit refundendum pretium? Et videtur quod pro quota hæreditaria eadem ratione qua & in quæſtione præcedenti, & in alia quæſtione *ſuprà eodem num.* 25. quia eſt æs alienum hæreditarium quum procedit ex contractu, & obligatione defuncti. Contrarium dicendum puto, quia imo ſubtiliter cauſam ipſam immediatam conſiderando, non eſt æs hæreditarium, nec debitum ſolo remanente contractu defuncti & titulo hæreditario. Sed ita demum ſi hæredes redimere velint, & redimunt, ad quod non coguntur, ſed eſt eis mera facultas, unde non obligantur ad illud pretium, niſi redimere, & ſic de novo contrahere velint. Et ex hoc novo, & voluntario redemptionis contractu, oritur obligatio & actio ad illud pretium. Ergo illud debent in tantum & quatenus emunt, vel redimunt. & ſic pro portionibus quas acquirunt in re redempta. Nec obſtat quod arguebat dictam redemptionem eſſe potius executionem, & diſtractum, quàm contractum, quia verum eſt quo ad quoſdam effectus: tamen verè per ſe & adæquatè eſt verus & novus contractus. * Secus quando non per viam contractus, ſed ipſo jure, vel per meram reſolutionem diſceditur à priore contractu. unde ſi paterfamilias vendiderit feudum, & ultra dimidiam juſti pretii deceptus fuerit, & eo mortuo, filiis & hæredibus ſuis agentibus ex *l. 2. C. de reſcin. empt. & venditione* ſuppleatur pretium: certum eſt quod illud ſupplementum dividitur inter eos pro quota hæreditaria: ſicut divideretur totum pretium ſi adhuc eſſet debitum; ſed ſi res reſtituatur: certum eſt etiam in ea locum eſſe juri primogenituræ per rationes præcedentes à fortiori. Et tamen pretium à patre receptum debebit reſtitui pro portionibus hæreditariis. Ratio, quia debetur ex negotio geſto cum defuncto ſine novo contractu hæredum & eſt merè hæreditaria obligatio, deſcendens in hæredes pro quota hæreditaria. Hinc enim diſceditur à priore contractu per viam ſimplicis reſolutionis, & meri diſtractus.

* Quantū referat rem recuperare per viam retractus, an per viam diſtractus.

31. Quid igitur converſo themate, ſi paterfamilias emerit feudum ſub pacto * de retrovendendo, & interim moriatur relictis pluribus filiis? Non eſt dubium quin inter eos, quandiu non redimitur, ſit locus juri primogenituræ. Cum autem redimitur, pretium debebit inter eos dividi, non pro quota hæreditaria, ſed pro portione quam quiſque habet in feudo, quia verè portiones ſuas revendunt, & diſſolvitur prior contractus per novum contractum. Ad quod optimè facit textus in mente ſui in *l. codicillis. §. inſula. ff. de leg. 2.* ubi ſi plures legatarii conſentiant venditioni feudi legati. debent percipere pretium, pro portionibus conductitiis quas percepturi erant, venditione non facta.

* In feudo retrovendito ex pacto quantum percipiat primogenitus.

Si vero paterfamilias emerit feudum, minus * dimidia juſti pretii, quandiu venditor non aget ex *l. 2. C. de reſcin. empt.* certum eſt inter filios & hæredes emptoris locum eſſe juri primogenituræ. Venditore autem agente, ſi eligant ſupplere pretium, tenebuntur ſupplere æqualiter, & non pro rata feudi, quemadmodum diximus *ſuprà eodem num.* 11. ſi totum pretium reſtaret ſolvendum. Si autem eligant feudum reſtituere, & pretium à patre ſolutum recipere, recipient illud pro portionibus hæreditariis. Et quamvis primogenitus plus dimittat de feudo, tamen non plus recipiet de pretio, per prædicta, quum non ex nova venditione recipiatur, ſed nuda reſolutione contractus paterni.

* In feudo minus dimidia juſti pretii empto quantum ſupplere debeat, primogenitus.

32. Quid ſi paterfamilias empto * feudo, ſed dominio non acquiſito, puta ante ullam traditionem deceſſerit, ſive ſoluto pretiò, ſive non? Breviter puto locum eſſe juri primogenituræ. Quod ergo declaro & limito eſſe verum, quando * actio ex empto competebat cum effectu & præciſè ad ipſum feudum, ut quia venditor erat dominus, & habebat facultatem rei tradendæ. Et ſic præciſè poterat cogi, ut notatur in *l. in conventionibus. ff. de verb. oblig. in l. 1. in princip. ff. de actio. empti. & in §. actionem. inſtit. de act.* Tunc enim eſt actio verè competens ad feudum, quæ cenſetur ejuſdem naturæ, ſicut res quam evocare poteſt, aliàs ſecus, puta ſi venditor non erat dominus feudi, vel non haberet poteſtatem tradendi: & ſic reſolveretur ad intereſſe. Tunc in hac actione nullus locus eſſe poteſt juri primogenituræ quum non contineat feudum, nec actu, nec potentia propinqua vel effectiva, ut latiùs habetur infrà §. 147. *ubi examinavimus quæſt.* in qua Bald. & Fulgo. diſcrepant. in *l. eam domum. C. de collat.* Et per ea quæ ibi dixi junctis præcedentibus, patet quid dicendum de refuſione pretii, quando feudum retrahitur à filiis, & hæredibus emptoris, per conſanguineum venditoris. Et quid in venditione, vel alia quavis acquiſitione conditionali, quando poſt mortem ſtipulantis extat conditio. Et quid eodem caſu in legato, vel ſubſtitutione conditioni, in caſu in quo ad hæredes tranſit. Rurſus quid in feudo acquiſito à non domino, ſed poſt mortem acquirentis approbatione ſecuta per jus ſuperveniens authori, vel per ratificationem domini, & aliis infinitis, quæ cogitationi occurrunt. Sed quia materiæ, d. §. 147. permiſtæ ſunt, ibidem reſervantur. Unum tamen fragmentum illius §. foliorum & aſteriſcorum miſtura (quam amanuenſis meus non bene diſcrevit) fortè huc incidit, nec relegenti mihi delendum viſum eſt, & illud fragmentum eſt tale.

* In feudo empto, & nōdum tamen patri tradito, utrū primogenito competat jus primogenituræ.

* An actio ex empto cadat in jus primogenituræ.

33. Unde etiam infero, quòd ſi feudum alienum eſſet à non domino venditum, & traditum, pretiumque acceptum: deinde mortuo emptore, ab ejus filiis qui jam more feudali illud diviſerant * evincatur, actio evictionis nomine, ad æſtimationem damni & intereſſe, competit filiis non pro portionibus feudi evicti, ſed æqualiter, inſtar cujuſlibet actionis hæreditariæ, nec plus aſſequetur primogenitus, quàm ſecundogenitus in hoc regreſſu evictionis. Nec obſtat quod longè plus ſua intereſt non eſſe evictum quàm omnium reliquorum filiorum ſimul, ex eo quod jure primogenituræ plus quàm dimidiam obtinebat & habiturus erat: quoniam reſpondeo quod non debemus iſtud intereſſe metiri ex perſona unius ex hæredibus, nec ex ſingulari qualitate ei adhærente, ſed ex perſona defuncti, qui contraxit, vel omnium ejus hæredum ſimul defunctum repræſentantium: Tum non eſt verum quod in veritate plus interſit primogeniti: Aut enim conſideramus tempus à morte defuncti, ante diviſionem, & nullum jus primogenituræ competebat, nec in feudo, utpote alieno, nec in actione ex empto, utpote ad æſtimationem vel intereſſe tantum competente in effectu. Aut conſideramus tempus poſt diviſionem; & adhuc idem, ſaltem poſtquam conſtitit de errore diviſionis, tunc enim ante tempus præſcriptionis lapſum patefactæ veritati cedit opinio: nec nocet ſecundogenitis per errorem admiſiſſe indebitum jus primogenituræ.

* In recurſu propter evictionē ceſſat jus primogenituræ.

34. Rurſus poſſet quæri, quid ſi poſtquam pater emit & accepit feudum à non domino, deceſſit: * inde

* Quid de feudo tempore mortis alieno ſed poſtea ſupervenit dominium



Digitized by Google

dominium ſupervenit venditori, & ſic confirmatur venditio, vel dominus approbat, & ratificat venditionem, nec appareat quod faciat favore primogeniti, ſed vel favore filiorum ſimpliciter, vel favore venditoris tantum: An ſit locus primogenituræ? Et videtur quod non, quia non habet locum, niſi in re quæ erat in dominio defuncti tempore mortis. Sed quantum ad acquirendum, & imprimendum effectum juris primogenituræ, de quo in hac conſuetudine, debet attendi præcisè tempus mortis. Hic autem defunctus non erat dominus, ſed poſteà ex nova cauſa ſupervenit dominium. Tamen pro brevi reſolutione ſic puto diſtinguendum. Aut cauſa ex qua ſupervenit dominium eſt talis, quæ de ſe & juris diſpoſitione trahitur retrò, & habet effectum retroactivum, aut ex cauſa quæ non trahitur retrò: primo caſu locus eſt juri primogenituræ, quia fingitur res fuiſſe in bonis & dominio defuncti tempore mortis, putà ſi defunctus emiſſet illud feudum à falſo procuratore, ſine mandato vendente, & tradente nomine veri domini, & poſt mortem emptoris dominus ratificavit: hoc enim trahitur retrò, & operatur nedum ut ex nunc, ſed etiam ut ex tunc, quia habet effectum retroactivuum. *cap. ratihabitio, de reg. jur. in 6. cum vulga.* Secundo caſu, puta quando defunctus emit à non domino vendente, nomine ſuo, & poſt mortem emptoris verus dominus venditionem approbavit, tunc enim non valet, ut ex tunc, ſed ut ex nunc, & ex hac nova cauſa, quæ non fingit nec operatur retrò, dominium acquiritur de novo hæredibus, qui in dominio hujus feudi nullam cauſam habent à defuncto, nec verè, nec fictè ſed tantum à domino approbante, & de novo transferente, & ſic cum nullo modo habeant jure hæreditario, nullus poteſt eſſe locus juri primogenituræ, niſi appareat dominum hoc facere principaliter favore dicti primogeniti: argumento notatorum in *l. ſed ſi plures §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil. ſubſtit.* Finis fragmenti.

35. Ex his quatuor §§. præcedentibus apparet jus primogenituræ valde moderatum eſſe apud noſtrates, utpotè quod non habet locum niſi in parte bonorum feudalium, & adhuc ſine præjudicio legitimæ reliquorum filiorum. In Armorica autem ſive Britannia minore, & in Neuſtria ſive Normania, Turonia, Andegavia, Cœnomania, & Ambiani, omnia feuda nobilia, ſunt præcipua ſoli primogenito, qui non tenetur ſecundogenitis, niſi ad proviſionem per modum uſusfructus, vel alimentorum duntaxat, ſalvo quod quandoque illa portio efficitur perpetua, quando mediante petitione libellata conceditur in feudum recognoſcendum ab eodem primogenito. Similiter in regno Siciliæ ſunt multa feuda in quibus ſolus primogenitus ſuccedit & dicuntur legitima ſolius primogeniti, ut per gloſſam & doctores in *cap. licet de voto.* Et* Siculi vocant iſtud ſuccedere more, vel jure Francorum: quando autem ſuccedunt filii æqualiter in uſibus feudorum, vocant ſuccedere jure Longobardo. ut eſt textus in *conſtit. Neapol. de adjuto. pro mili.* & ibi latè Matth. de Afflict. *lib. 3.* & paſſim Andr. Iſern. in *uſib. feud.* & in ſua peregrin. in *conſtit. Siculas.* Philip. Decius in *conſil. 445. num. 15:* Reliquas autem conſuetudines hujus regni quæ variè diſponunt, & communiter durius agunt cum ſecundogenito, quàm noſtra conſuetudo, non refero. Id enim plus haberet laboris & prolixitatis quàm utilitatis.

* Quid ſuccedere jure Francorum vel jure Longobardo.

## §. XIX. *

Entre filles, & quand il n'y a que filles, venans à ſucceſsion de pere & mere, droict d'aiſneſſe n'a point de lieu: mais viennent toutes, & partiſſent également les biens deſdites ſucceſsions de leurſdits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, comme autres.

*Olim 10. Sed hic articulus ita reformatus fuit per novam cõſuetudinẽ ut mox ſequitur.

Quand n'y a que filles venans à ſucceſsion directe ou collaterale, droict d'aiſneſſe n'a lieu, & partiſſent également.

## SUMMARIA §. XIX.

1. *Statutum vel conſuetudo loquens de primogenito, non extenditur ad primogenitam, etiam deficientibus maſculis.*
   *Fallit in nepte ex primogenito præmortuo, quæ patrem repræſentat etiam in commodo primogenituræ.*
2. *An in contractibus maſculinum concipiat fœmininum?*
   *Interpretatio fit contra eum qui ſe fundat in verbis.*
3. *Fœminæ veniunt appellatione generationis.*
4. *Contra communem quòd filiæ includantur in conceſſione facta alicui & filiis.*
   *In legatis non fit latior interpretatio quàm in contractibus.*
5. *Liquidum eſt à quo ſtat regula.*
6. *Licet in cõtractibus appellatione filiorũ non veniãt nepotes, veniunt tamen filiæ.*

Idem vult §. 29. *infrà eodem tit. & §. 126. ſuprà tit. 11.* Et hi §§. ſunt inſerti ad tollendam dubitationem.

Quia etiam ſi non eſſet expreſſum, jus primogenituræ ceſſare inter fœminas, ceſſaret tamen, nedum extantibus & non ſuccedentibus, ſed etiam prorſus deficientibus maſculis: quamvis contrarium voluerit Bald. in *l. in multis in princip. ff. de ſtatu homi.* quem ſequitur Rom. *conſ. 98. quoad id in collat. fin.* & malè, quia conſuetudo loquitur in termino appellativo, & maſculino, & non communi, ibi, *Le fils aiſné.* Et ſic non* poteſt concipere fœmininum, niſi per interpretationem extenſivam, ſecundum Bart. & Alciat. in *l. 1. & in l. pronuntiatio in princip. ff. de verb. ſignif.* Bald. in *cap. ad audientiam de reſcript.* Quum autem hujuſmodi conſuetudo, utpotè inducens inæqualitatem inter liberos, ſit exorbitans & correctoria juris communis, non patitur hanc interpretationem extenſivam: quod tenet Philipp. Decius in *l. fœmina. num. 122. ff. reg. jur.* ubi videas multa ad hæc cumulata, quæ

* Maſculinũ quemadmodum concipiat fœmininũ

Digitized by Google

non tranſcribo : ita tenet etiam Joan. Ciri. in dicto tract. primogeniti. lib. 1. quæſt. 20. & lib. 2. quæſt. ſuper hoc §. Non obſtat quod jus primogenituræ eſt favorabile, quia verum eſt in ſe, & in vi comprehenſiva, ſed non in vi extenſiva, ut ſuprà diximus. Hîc autem hæret extenſio de perſona ſcilicet maſculina expreſsè, ad aliam, videlicet fœmineam non expreſſam, quod non eſt admittendum, ſed remanendum in diſpoſitione juris communis. Ex hoc nota pro conſuetudinibus quæ expreſsè non denegant hoc jus fœminis, ſed ſimpliciter loquuntur de filiis primogenitis.

* Fœmina repræſentat maſculinum in jure primogenituræ.

Limita hunc textum in * fœmina repræſentante maſculum: puta nepte ex filio primogenito præmortuo, ſive enim concurrat ex perſona ſua cum neptibus ex aliis filiis vel filiabus præmortuis, ſive medio repræſentationis concurrat cum patruis vel amitis ſuis, habet jus in primogenitura, in ſucceſſione avi vel aviæ paternæ. Si autem ſint plures neptes ex primogenito, habent tamen jus primogenituræ paternum reſpectu patruorum, vel amitarum, ſeu nepotum ex eis, ſed inter ſe ipſas, & ſic ex propriis perſonis divident æqualiter ſine aliqua prærogativa primogenituræ, ut infra §. 134. ubi ſcripſimus ſub diſtinctione trimembri, & ſic eſt expeditus hic §. & ſimiles. Nec ſuperſunt alia ad declarationem, ampliationem, vel limitationem hujus conſuetudinis. Poſſem hîc cumulare in quibus fœminæ deterioris ſint conditionis, quàm maſculi, vel contra; de quo in d. l. in multis. & in d. l. 2. ff. de reg. jur. & diffuſam illam inſerere materiam quando maſculinum concipiat fœmininum; de ſcribentibus in d. l. 1. ff. de verb. ſing. in l. ſi quis id quod. ff. de juriſ. omni. judi. in cap. generali. de elect. in 6. & aliis locis & conſiliis infinitis. Sed ne ſuſcepti inſtituti modum & rationem nimis excedam, ad præfata loca remitto.

* An in contractibus maſculinum concipiat fœmininum.

2. Quæro tamen de una quotidiana & ſummè neceſſaria quæſtione. An * in contractibus maſculinum concipiat fœmininum? Pone patremfamilias accepiſſe prædium in feudum pro ſe, filiis, & nepotibus, & idem de emphyteuſi, an includantur filiæ, & neptes? Et videtur quòd non, quia fœminæ volentes admitti, habent ſe fundare in verbis conceſſionis & inveſtituræ, in quibus non continentur filiæ, nec neptes: ſed * tantum filii, & nepotes, quorum verborum appellatione, quum ſint maſculina, & non communia, non comprehenduntur fœminæ, ut eſt clarum ex vi verborum textus in l. juſta interpretatione. ff. de verb. ſignif. in l. pronuntiatio. in verbo porrigitur. eodem tit. Alberic in 2. part. ſtatu. quæſt. 107. Jaſon. in l. filiusfamilias lect. 1. collat. penult. & in lect. 2. col. 21. ff. de leg. 1. in l. ſi cum procuratore collat. fin. ff. de re judic. Et ſi eſſet dubium, adhuc contra fœminas interpretandum quæ ſe fundant in verbis, per regul. l. veteribus. ubi Alberic. col. 1. de pact. l. ſi in emptione. in princ. l. Labeo, ſcribit ſi mihi bibliothecam. ff. de contrah. empt. & vendit. notat. Philipp. Decius in cap. in præſentia. collat. 12. de probation. & in conſ. 41. in princ.

* Verbum filii.

* Verbum liberi.

Secus eſſet in conceſſione facta * liberis, quia verbum liberi ex propria ſignificatione, tam fœminas, quàm maſculos comprehendit. l. liberorum. ff. de verbor. ſignific. & ita declarant Bald. Alex. in l. ſed ſi hac. §. liberos. ff. de in jus vocan. Pet. de Anchar. conſ. 125. Alex. in conſ. 80. viſo. col. fin. lib. 1. Et hanc partem tenuit Guido de Suza in l. quicumque. C. de ſer. fug. Archidiacon. in cap. ſi quis ſuadente. 17. quæſt. 4. per d. l. veteribus. & l. quicquid aſtringendæ. de verbo. obligat. ſeq. Joan. de Imol. l. ſi ita ſcriptum ſit. in princ. ff. de legat. 2. in l. cum vir. ff. de cond. & demonſtr. in l. quod dicitur collat. 19. ff. de verb. obligat. in cap. potuit in fin. ff. locati ubi refert ita ſe conſuluiſſe, quod eſt verum, ut patet in ſuo conſil. 38. in caſu præmiſſo. Ludov. Roman. Alexand. Jaſon. in d. l. ſed ſi hac. §. qui manumittitur. verſicul. liberos. ff. de in jus vocan. Roman. in conſil. 55. viſa facti ſerie. Rapha. Cun. in conſil. 167. Et in terminis expreſſis Alexand. conſil. 61. ſuper eodem lib. 1. & conſil. 113. viſo inſtrumento. conſil. 204. conſideratis. coll. 2. lib. 2. conſi. 11. ponderatis his. collat. 13. lib. 3. conſil. 125. attentis. in princip. lib. 7. Philipp. Franc. in cap. generali. collat. 1. de elect. in 6. Felin. in cap. quoniam de ſimonia. Philipp. Corn. in conſ. 74. de duobus. collat 4. litera. ſuprà lib. 1. & in lib. 4. conſ. 233. in hac conſultatione.

* Filiæ veniunt appellatione generationis.

3. Ubi tamen concludit * fœminas appellatione generationis includi, quod eſt verum & indubitatum, & ad hoc vide pulchrè Paul. conſil. 316. ſuprà ſcript. 5. lib. 2. & conſi. 300. ſuper quinto. eodem lib.

Redeundo ad materiam, eamdem partem tenet Jaſon. in l. ſi quis id quod. collat. 4. de juriſ. omn. judi. l. 1. collat. 3. ff. ſi quis in jus vocat. non ierit. l. veteribus. l. pactum inter hæredem. ff. de pact. l. quæ de legato, collat. 2. ff. de leg. 1. l. Gallus. lect. 1. collat. 10. ff. de liber. & poſthumis. l. 2. in fin. princip. poſt Roma. ibi. l. ſtipulatio iſta habere licere. §. 1. l. in ſtipulationibus. ff. de verbor. obligat. l. ut liberis collat. 3. C. de collat. conſi. 39. conſi. 115. collat. 4. lib. 1. Philipp. Decius in cap. præſentia. collat. 17. de probat. & in conſi. 171. 236. 333. 567. Hippol. de Marſy. in ſing. 191. Andr. Alciat. in lib. 2. de verbor. ſignif. ubi hoc non examinat, ſed incidenter tranſit cum communi opinione quæ talis eſt per prædicta. Et noviſſimè cum ea tranſit Franciſc. Ripa. in l. ex facto. §. ſi quis rogatus. collat. 14. numer. 59. ff. ad Trebell.

* Improbatur communis opinio.

4. Nunquam * tamen vera mihi viſa eſt, quia regulariter maſculinum concipit fœmininum, licet non è diverſo. l. ſi ita ſcriptum ſit. in princ. ff. de leg. 2. l. ſi quis ita, in princip. ff. de teſtam. tut. l. qui duos. l. ſervis legatis, l. Lucius. §. quæſitum. ff. de leg. 3. l. Lucius. §. Mævia. ff. ad Trebellianum cum. vulg. & licet dicta jura loquantur in ultima voluntate, idem tamen dicendum in contractibus per regul. l. quæ de legato. de leg. 1. in l. pactum inter hæredem. ff. de pact. cum ſimilibus. Non obſtat quòd dicta jura loquantur in teſtamentis in quibus fit larga interpretatio. l. in teſtamentis. ff. de regul. jur. & hæc fuit evaſio Alexand. in d. conſi. 61. lib. 1. * Quia replicatur quòd regula d. l. in teſtamentis loquitur quando agitur de conſervando, vel rumpendo ipſum teſtamentum, puta de validitate inſtitutionis hæredis, à qua totum dependet, quia tunc latè in favorem teſtamenti debemus interpretari. l. ſive pars. ff. de inoffic. teſtam. cap. fin. de re judi. Et dicitur agi de intereſſe publico ut teſtamenta conſerventur, l. vel negare. ff. quemadmodum teſtam. aperi. l. Gallus. §. quòd ſi is. ubi Bald. ff. de liber. & poſthum. Sed dicta regula non loquitur quando agitur de uno legato particulari, tunc non lata, ſed ſtricta fit interpretatio, ut minimum debeatur, & ut hæres minus gravetur. l. apud Julianum. §. ſcio. ff. de legat. 1. l. nummis, ff. de legat. 3. ita declarat Bartol. in l. cum avus, ff. de condit. & demonſtr. Jaſon in l. ſi pluribus, collat. 2. ff. de leg. 1. in l. non ſolum. §. fin. collat. 20. ff. de oper. no. nunc. Philip. Decius in l. 1. in fin. l. ſi creditores, in fin. l. ſi certis annis, col. 2. C. de pact. in l. in teſtamento, coll. fin. C. de teſtam. milit. in l. 1. collat. 1. C. inſtit. & ſubſt. l. 1. in fin. C. de impub. & ali. ſubſt. & in d. l. teſtamentis. Et nihilominus in legatis maſculinum concipit fœmininum, per dicta jura. Ergo hoc procedit magis virtute regulæ communis quod maſculinum regulariter concipit fœmininum, quàm ſpeciali jure vel favore legatorum. Et ſic idem erit in contractibus.

* Quomodo accipiendum in teſtamentis largam fieri interpretationem.

* Regulæ ſtandum.

5. Nec obſtat quod in dubio ſit interpretatio contra eum qui ſe fundat & nititur in verbis, d. l. veteribus, Bartol. in l. ſæpe, ff. de verb. ſignif. Tum quia ex quo * regula eſt, maſculinum concipere femininum, non dicitur res obſcura, nec ambigua, ſed clara & certa, pro eo qui fundatur in regula, ut notat Bartol. in l. quoties, ff. ſi quis cautio. l. 2. collat. 1. ff. ſi quis in jus voc. non ierit. Bald. in l. omnes populi, collat. 10. ff. de juſtiti. & jure. in l. ſi tutor. in fin. C. de ſer. pign. dato. manumiſſ. Petr. de Ancha. in repetit. rubr. de reg. jur. in 6. collat.

2. Felin. in *cap. 1. col. 3. cap. ſicut, collat. 9. de re jud. Decius l. jubere cavere, col. 1. ff. de juriſ. omn. jud. l. certum, in princip. ff. ſi certum peta. in l. 1. num. 8. de regul. jur.* Tum quia etiam ſi eſſet dubium, adhuc potius deberet fieri interpretatio contra dominum directum & actorem, qui prætendit commiſſum & conceſſionem finitam, & ad hoc ſe fundat in verbis, in quibus potuit legem dicere apertiùs, cùm fuerit author & principalis agens conceſſionis, quàm contra recipientem vel ejus hæredem reum & in poſſeſſione fundatum, concurrente ad hoc favore abſolutionis, prout in debilioribus terminis Philipp. Corn. limitat, & retorquet regulam d. *l. veteribus. in conſil. 171. poſt redditum conſilium lib. 3.* Et hanc partem veriſſimam puto, videlicet quod in contractibus maſculinum regulariter concipiat fœmininum. Et quod in conceſſione feudi, vel emphyteuſeos facta alicui, pro ſe, filiis & nepotibus ſuis, veniunt, & comprehenduntur filiæ & neptes, ſive extantibus, ſive deficientibus maſculis. Ita quod cum eis ſimul concurrunt, & maſculis deficientibus, dominum excludunt. Salvo quod reſpectu feudi, præſuppono conſuetudinem noſtram, ſecundùm quam reputantur patrimonialia, alioquin ſecundùm uſus feudorum Inſubrium nunquam appellatione filii continerentur fœminæ. *cap. unico, de alie. feud.* Imo etiam fœmina ſimpliciter expreſſa, non cenſeretur vocata, niſi quo caſu non extaret maſculus, *cap. 1. §. quis etiam in tit. epiſcopum, vel abbat. cap. 1. §. filia vero de ſucceſſi. feud. in uſibus feud.*

6. Et hujus ſententiæ videtur eſſe Bartol. *in l. 1. ff. de verb. ſignificat.* ubi hoc aperte ſentit: dum vult quòd ſi maſculinum proferatur ſub nomine appellativo in materia indifferenti, quæ ſcilicet congruit maſculo & fœminę, quòd tunc concipit fœmininum, nedum in favorabilibus, ut in *l. ſi quis ita. C. de teſtam. tutela,* ſed etiam in odioſis, ut in *l. ſi quis id quod, ff. de juriſdict. omn. judic.* dùmmodò odium non ſit irrationabile. Sed hic ſumus in materia indifferenti & minime odioſa. Et licet contractus ſit ſtricti juris, tamen recipit interpretationem paſſivam à jure communi, & non debet magis reſtringi, quàm ſi materià eſſet odioſa. Et quicquid adverſarii dicant, nullibi reperietur quòd Bartolus diverſum dixerit vel ſenſerit, quamvis idem Bartolus ſcripſerit, *in l. liberorum, coll. 3. ff. de verbor. ſignificat.* quòd in contractibus appellatione filiorum non veniunt nepotes. quod eſt verum, ſed nihil infert ad propoſitum. Et dictam theoriam in Bart. ſequitur & expreſsè intelligit Dom. de S. Gemi. in omni diſpoſitione hominis, ſive in teſtamentis, ſive in contractibus, in *d. cap. generali. col. 3.* & ita expreſſim in terminis noſtræ quæſtionis tradit Salicet. in *l. 2 quæſt. 19. C. de jure emphyteut.* ibi, confirmo, quia ex illo verbo, filii, pariter veniunt filii & fœminæ. Idem manifeſtè vult Dom. Andr. Alciat. in *l. 1. gloſſ. fin. ff. de verbor. ſignificat.* ubi dicit, in contractibus appellatione filiorum filias cõprehendi indiſtinctè, ſive pater ſtipuletur ſibi ut filiis, ſive ut hæredibus, & benè. Idem tandem reſolvit Decius in *l. fœmina, num. 105. de regul. juris.* ubi vir factus Valentiæ longè maturius examinavit, quàm quondam juvenis, tametſi concurrens Felini Piſis in lectura d. *cap. in præſentia de probat.* Stat ergo regula, quòd in contractibus maſculinum comprehendit fœmininum. Hinc decidit Angel. in *conſ. 118. avia.* quod ſtipulatio aviæ dotem reſtitui ſi neptis ſine filiis deceſſerit, expirat ſi neptis deceſſerit relicta filia. Et voluit Philipp. Corn. *conſ. 171. poſt redditum, lib. 3.* quod ſi filia dotata renuntiavit hæreditati patris in favorem fratris, ſub hac tamen proteſtatione & pacto, quod ſi contingeret dictum fratrem mori ſine filiis, renuntiatio eſſet nulla: quod ſi dictus frater decedat ſine filiis maſculis, ſed relicta filia, renuntiatio non reſolvitur, ſed remanet renuntians excluſa in perpetuum. Hinc etiam decidit Decius *conſil. 32. & conſil. 607. num. 13.* quod in contractu donationis appellatione filiorum veniunt filiæ. Facit quod pulchrè conſuluit Socin. *conſil. 55. viſis conſiliis lib. 3.* quod filiæ vel fœminæ gravatæ ſi deceſſerint ne liberis, faciunt deficere conditionem hujuſmodi fidei commiſſi, etiam filiis maſculis teſtatoris relictis Plura alia ſimilia brevitatis cauſa omitto.

## §. XIX.

* Hic §. fuit in antiqua conſetu line articulus 20. Hodie partem facit articuli 19. in hac nova reformatione conſuetudinum.

PAr ladite Couſtume en ligne collaterale n'y a point d'aineſſe.

### SUMMARIA §. XIX.

1. *Majoritas regulariter penes ætatem accipitur.*
2. *Nova reſtituta nativa vox Conneſtabilis Franciæ, quem corrupto vocabulo hactenus Conneſtabularium vocant.*
34. *Juriſdictio non poteſt ſubfeudari nec multiplicari ſine authoritate ſuperioris.*
5. *Baronia non eſt de regalibus: ſed eſt inferior Comitatu.*
6. *Feudum etiam uno ex conſortibus provocante dividi poteſt.*
7. *Omnia feuda, etiam Ducatus & Comitatus, diriguntur & reguntur ſecundùm conſuetudinem loci in quo ſita ſunt.*
*Joannes Galleatius primus Mediolani dux.*
8. *Comitatus Bleſenſis non eſt de domanio Franciæ, ſed privatum patrimonium familiæ Valeſiorum.*

* Verbum *Ainé*, aut potius *Aiſné* eſt idem quod ante natus: id eſt, ante alios.

SImilis textus habetur infrà §. 148. Et hæc materia plenius fuit expedita ſuprà §. 13. *cum 4. ſeqq.* Ut tamen aliquid non inutile addatur;

1. Nota quod iſtud vulgare * *aiſné* propriè ſignificat illum qui eſt prior ſive antiquior ætate, ut clarè patet dict. §. 148. Et regulariter aſſumitur majoritas ſecundùm ætatem, ut tradit Alexand. in *conſil. 4. ponderatis verbis. collat. 1. lib. 1. per l. fin. C. de his qui veniam ætat.* Felin. in *rubric. coll. fin. de majorit. & obed.* Unde quamvis verbum, primogenitus, propriè non quadret niſi in linea directa, quum dicatur reſpectivè ad genitorem, tamen iſtud verbum aiſné, * æquè verificatur in linea collaterali, ſicut in linea directa, quum in utraque

* Primogenitura utrùm conſideretur in linea collaterali.

Digitized by Google

æquè repetiantur majores natu. Tamen regulariter conſuetudines Franciæ nullam prærogativam majori natu attribuunt in ſucceſſione lineæ collateralis, exceptis paucis, videlicet Turonenſi *de ſucceſſione feudi.* §. 11. Cœnomanenſi, §. 247. Andegavenſi, §. 229. & Pictavienſi, §. 221. quæ ſimilem primogenituræ prærogativam tribuunt majori natu maſculo in linea collaterali. Ambianenſis autem §. 40. nedum maſculo, ſed etiam majori natu fœminæ idem attribuit, in defectum tamen omnium maſculorum. Idem in regione Bearnenſi, quæ ſubeſt Regi Navarræ ubi ſenior ſororum habet omnia etiam mobilia.

2. Sed hoc anno 1537. magna dubitatio fuit inter ſupremos judices ſuper intellectu dict. §. 40. an intelligatur inter plures hæredes, qui ſunt ejuſdem gradus, cellulæ, & lineæ duntaxat; & ſic ad invicem ſunt fratres vel ſorores, quod eſt rationi conformius & veriſimilius. An verò intelligatur etiam inter plures hæredes diverſarum linearum & cellularum: puta ſi concurrant patruus defuncti, & nepos ex fratre vel ſorore defuncti, pro quo facit generalitas verborum dicti §. Et ordinatum quod partes informarent* per turbas (ſic enim placet proprius & rectius dici, quàm quòd nonnulli dicũt, confuſa teſtimonia) de modo utendi & practicandi: & anno 1538. Dom. Jacob. de Ligueris præfectus Ambianenſis, cauſam ad me miſit, & prout ei reſcripſi, judicavit. Et tandem ſententia mea confirmata fuit in omnibus & ſingulis ſolemni arreſto, de quo remitto 1. ad §. 147. & §. 153. ubi plenè tractavi de jure repræſentationis, & duplicis vinculi, & excluſionis Thii defuncti, per filios fratris in linea collaterali, interpretando ſuper his conſuetudinem noſtram, Ambianenſem, Trecenſem & Bleſenſem nolo huc transferre, quia non eſt hîc locus. Sed ad materiam hujus §. quæro, utrùm habeat locum in baronia in hoc præſidatu ſita? Sunt enim in hoc præcellenti præſidatu, præter unum comitatum, plures inſignes baroniæ, quarum prima, antiquior & nobilior eſt Baronia de monte Morenciaco, in inſula Franciæ ſita, antiquum hæredium illuſtriſſimi illius herois* Annæ à monte Morenciaco, primi baronis, magni Magiſtri, ac Conneſtabilis Franciæ, vulgò Conneſtabularium vocant, ſed vernacula voce (quod plerumque fit) corrupta. Non enim Conneſtabularius (quod corruptum verbum eſt) ſed Cuneſtabilis, ſeu ἐτύμως Conneſtabilis (quam nativam in Francorum monarchia & rectam appellationem eſſe puto) dici debet, quaſi cuneus ſtabilis, ſeu melius quaſi caput cunei ſtabilis, hoc eſt, conſtantis & fortis, ut pridem rectè nuncupavit & expoſuit Sanct. Thomas Aquin. in *lib. 4. cap. ultimo ad fin. de regimin. principum.* Et ſic etymon nativæ vocis poſt longiſſimam temporum oblivionem nunc à nobis reſtitutæ, aptiſſimè ſignificationi rei congruit* Eſt enim Conneſtabilis primus & ſummus poſt Regem in armis & rebus bellicis, hujuſque ſuæ illuſtriſſimæ & prærogatæ dignitatis proprium & peculiare eſt, præeſſe exercitui, & cunctis legionibus, in queis, & inde dependentibus ſuperior eſt omnibus Ducibus, Comitibus, Baronibus, Mareſchallis, & Capitaneis Franciæ, ut continetur in primo articulo jurium & prærogativarum Coneſtabilis, quarum copiam hàbeo tranſſumpti olim è regiſtris ſacrorum ſcriniorum regis, & traditi valentiſſimo illi Franciæ Coneſtabili Olivario* Cliſſono, anno Domini 1381. menſe Januario. Similem ſub aliis nominibus antiqua ætas habuit poteſtatem, qualem ſub priſcis Romanorum Regibus Tribunus celerum: ſub Dictatoribus Magiſter equitum, ut Polybius, Livius, Dion. Halycarn. Plinius & cæteri teſtantur. Et eſt textus apertus in *l. 2. §. poſt deinde, ff. de orig. jur.* ubi inquit Juriſconſultus quod Dictatoribus Magiſtri equitum jungebantur ſic, quomodo Regibus Tribuni celerum. Dictator verò ubi erat creatus, ſtatim Magiſtrum equitum ſibi deligebat, qui aſſociatus principali curæ militiæ gratia ſecundam poſt dictatorem gerebat poteſtatem, ut eſt text. in *l. unic. in princip. ff. de offic. præf. prætor.* quemadmodum in dict. *l. 2. §. in initio,* inquit Pomponius, tempore Regum fuiſſe Tribunum celerum, qui equitibus præerat, & veluti ſecundum locum à Regibus obtinebat, eumque magiſtratú geſſiſſe Junium Brutum, qui author fuit Reges ejiciendi lege Tribunitia, ab eodem Bruto ultimo celerum Tribuno legis authore, ſic dicta. *in dict. l. 2. §. exactis,* quod & Livius *lib. 1. in fin. & lib. 2. in princip.* & Dion. Halycarn. *lib.* 4. tradunt, ſub Cæſaribus autem florente imperio, præfectus Prætorio vocari cœpit. Nam (ut ait Aurelius Arcadius qui ante tempora Alexandri Severi floruit in libro ſingulari de offic. præfect. prætor. unde ſumpta eſt dict. *l.* unica) ad ſimilitudinem Magiſtrorum equitum præfecti prætorio à principibus electi ſunt: data etiam eis pleniore licentia ad diſciplinæ publicæ emendationem. quod etiam teſtatur Pomponius qui tempore Alexandri filii Maniſſæ ſcripſit, dum in dict. *l. 2. §. poſt deinde in fine* ſcripſit, quod Tribunorum & Magiſtrorum equitum officium ferè tale erat, quale hodie Præfectorum prætorio. Ferè autem dixit, quoniam his ab Imperatoribus plenior data eſt poteſtas, quàm illis olim à Regibus vel Dictatoribus, ut dict. *l. unica.* Igitur Republica in Imperatores tranſlata, ſub veteribus Imperatoribus dicebantur Præfecti prætorio. *l. 1. in princip. ff. de offic. præfect. prætor.* Et poſt Imperium Conſtantinopolim tranſlatum, Juſtinianus Magnus *novell.* 38. & 69. quo tempore Procopius *lib. 1. belli Perſici* refert de Cambyſe in regnum Perſarum reſtituto, qui Sorſen conſtituit Salomen, id eſt, Magiſtrum militum. Adde *l. 1. & 2. C. de comitib. rei milit. lib. 12.*

3. Tandem imperio in Francorum Regum domum tranſlato, ut dictum eſt ſuprà in rubrica, hæc præfectura nomen Conneſtabilis (quod apud Francos ſemper eidem dignitati peculiariter inditum eſſe conſtat) ſuſcepit, & ex tunc uſque hodie permanſit: ut ſupinè nimium erraverit Pomponius Lætus in lib. de magiſtrat. Rom. dicens, quòd hic magiſtratus ſub inclinationem Imperii nomen mutavit, de Præfecto prætorio Magiſter ſtabuli dictus, quo nihil abſurdius aut ineptius. Sed hunc errorem hauſit Pomponius à corrupto vulgi ſermone, quo Conneſtabularium imperiti dicunt. Verum ut ea poteſtas præcellentem ſemper authoritatem, ita elegans, & adpoſitum nomen habuit. Et tranſlato in Francos imperio, Francia hanc Conneſtabilis appellationẽ meruit, eamque unicam & peculiarem Francorum more ſortita perpetuo retinet. In ſacra autem Scriptura, tam apud Hebræos, quàm apud Aſſyrios, princeps militum vel Imperatoris dicebatur, qualis erat Putiphar in Ægypto, qui dicebatur Eunuchus Pharaonis, non quod caſtratus eſſet, habebat enim uxorem, *Geneſ.* 37. *in fin.* 39. ſed inoleverat uſus loquendi ab his qui ſolebant præferre Eunuchos, *Act.* 8. Talis erat princeps militiæ Holophernes ſub Nabuchodoſore Aſſyriorum rege, *Judith* 2. *cap.* & Nabuzardam *Hier. cap. ultim.* Et ſub Saüle primo Hebræorum Rege Abner. 1. *Reg.* 17. *cap.* Et ſub Davide Joab 2. *Reg.* 5. Ex quibus infert Guill. Bened. *in repet. cap. Raynutius in ver. & uxorem nomine Adalaſiam num.* 500. neminem ad tale officium aſſumendum, qui non prius militaverit, & reipublicæ profecerit in ſalutem populi. Multa tamen vidi & antiqua & recentia monumenta, quibus magnus Franciæ magiſter, Conneſtabili Franciæ præponitur: nec tam certa harum dignitatum prærogativa, quin à nutu Regis & aulæ fluctibus pendeat.

4. Sed his interim quæ alium tractatum requirunt omiſſis, ut maturè ad propoſitum quæſtionis redeam, videtur, Baroniam non poſſe dividi, cum ſit dignitas feudalis, nedum nobilis, ſed etiam nobilitans poſſeſſorem, per ea quæ diximus ſuprà §. 15. *gloſſ.* 3. *num.* 3. Habent enim Barones territorium cum juriſdictione, mero & mixto imperio, nedum in duplici inſtantia, ſeu, ut vulgò dicunt, reſſorto, ſed etiam quandoque in quadruplici, ut dum habent ſub ſe Caſtellanos, vel alios vaſallos, & ſubvaſallos cum juriſdictione ab eis antiquitus infeuda-

* Per turbas informatio.

* Annas à monte Morenciaco.

* Excellentia Coneſtabilis Franciæ.

* Olivarius Cliſſonus.

Digitized by Google

ta.(Non enim poſſent ſola propria authoritate de novo ſubinfeudare juriſdictionem, ejuſque gradus multiplicare, quia ſuperiori præjudicaretur reipublicæ & ſubditis, per notata ſupra §. 1. *gloſſ. 5. num. 52. &* §. 10. *num.* 25.) Feuda autem dignitatum non poſſunt dividi ut notatur in *l. imperialem*, §. *præterea Ducatus. de prohib. feud. alien. per Feder.* quum autem communio non poſſit eſſe perpetua, *l. in hoc judicium*, §. *ſi conveniat*, *ff. commun. divid. l. nulla*, *ff. pro ſocio*, nec diviſio admitti poſſit, neceſſe eſt ut ad unum ſemper perveniat, & ſic ad majorem natu, ſive in linea directa, ſive in linea collaterali, juxta notata in *cap. licet, de voto.* Et ſi dicatur quòd iſtud demum procedit in regno, & cæteris dignitatibus regalibus, quæ non admittunt conſortem, *cap. quod autem.* 23. *quæſt.* 7. *l. fin. ff. de rerum diviſ.* Not. Bald. in *l. ſi plures, col. 2. C. de cond. inſertis, in Auth. hoc amplius. C. de fideicommiſſ.* Replicandum videtur quòd etiam Baronia ſit de regalibus & majoribus dignitatibus. Patet in ſuperſcriptione *cap. grandi, de ſupplenda neglig. prælat. in 6.* ubi Barones præferuntur Comitibus in ordine literæ, & ab ordine literæ ſumitur validum argumentum, *cap. ſi quis juſto*, *ff. verum in fin.* & ibi gloſſ. in *verb. nominatus*, *de elect. in* 6. *l. cum pater*, §. *à te*, *ff. de legat.* 2. *l. quotiens, in princip. ff. de uſufructu & quemadmod. &c.*

* Baro eſt inferior Comite.

5. Reſolvendo dico iſtud eſſe falſum, quia Baro* eſt inferior Comite, unde in litera textuali *cap. fundamenta*, §. *proinde*, & §. *fin. de elect. in 6.* poſtponitur Comiti, & ultimo loco refertur. Unde non obſtat ſuperſcriptio *dict. cap. grandi.* quia ibi non apparet per præcedentia vel ſequentia, quòd Baro ibi ſeriosè præponatur, ſicut poſtponitur in dict. §. *proinde.* Præterea in *dict. cap. grandi*, non fit mentio niſi de Comitibus regni Portugalliæ, cujus rex mercaturam exercet, & eſt major quæſtus regni ſui, quare Comites (quorum magis eſt nomen officii & miniſterii, quàm ditionis & patrimonialis poteſtatis. ut patet (*C. lib.* 1. *tit.* 35. 36. 37. 39. 40. *& lib.* 12. *tit.* 10. 11. 12. 13. 14.) in dicto Regno longè ſunt inferiores cum Baronibus, qui habent ditionem hæreditariam. Tum eo tempore etiam in Italia Comes accipiebatur pro ſimplici magiſtratu, ut in *l. Federicus*, §. *ſi vero violator*, & §. *quicumque*, & §. *poſt natale*, & §. *ſi miniſteriales.* Ibi Comes ſive Judex, quæ eſt *ſub tit. de pace tenend. & ejus violat. in uſib. feud.* dixi in tractatu de dignitat. magiſtrat. Rom. Et vidi inſtrumenta publica tempore Pipini in præſentia Papæ, ubi prohibetur cuicunque Judici & Comiti. Patet etiam apud Gregorium Epiſcopum Turonenſem *lib.* 10. *cap.* 15. & per tot hiſtorias Francorum.

6. Plus dico, quòd licet Baronia ſit feudum dignitatis, non tamen regalis, nec illius prærogatæ dignitatis, cujus ſunt Ducatus, Marchia, Comitatus, à quibus Baronia tanquam inferior differt, ut ſentit Dom. de S. Gemin. in *d.* §. *proinde.* Et ut dixi *ſupra* §. 1. *gloſſ. 3. num.* 2. Barones dicuntur majores valvaſores, ut expreſſim notat Bald. in *cap.* 1. §. *ſunt & alii. de his qui feud. dare poſſ.* quem ſequitur Alvarot. in *cap. unico. collat. 2. quis dica. Dux, Comes, March. in uſib. feud.* Zaſ. in *epito. feud. part.* 5. Et ſic patet quod ſecundum dictos uſus feudorum, permittitur diviſio Baroniæ, & ſimilis feudi à regalibus inferioris, inter conſortes. Text. in d. §. *præterea Ducatus.* Et hoc * nedum omnibus conſentientibus, ſed etiam uno ex aliis provocante. quamvis poſt Panorm. *conſil.* 82. *lib.* 1. contrarium velit Hipolyt. de Marſil. in *ſing.* 9. Et malè, ut alibi plenius dixi, *infrà* §. 91. *quæſt.* 1. Imò etiam regalia feuda, Ducatus & Comitatus dividi poſſunt, ſi talis ſit conſuetudo loci, ut tenent Andr. Iſern. & omnes in dict. §. *præterea Ducatus. Alexand. conſil.* 18. *col.* 1. *lib.* 2. *conſil.* 60. *lib.* 3. Franciſc. Curt. ſenior. *conſ.* 68. Jaſon in *l. ſtipulationes non dividuntur. col.* 18. *ff. de verbor. obligat.* Quòd autem etiam in dictis feudis regalibus antiquis plures hæredes ſive in linea directa, ſive in linea collaterali ſuccedant æqualiter, eſt indubitatum, nedum de jure communi, ſed etiam ſecundum dictos uſus feudorum, ut patet in textu *cap.* 1. *in fin. de alien. feud.* in *dict.* §. *præterea Ducatus. gloſſ. & doctores in cap.* 1. *in princip. de feud. March. Duca. & Com.* Et quod dictum eſt, unum tantum, videlicet majorem natu debere ſuccedere, non procedit de ſe, & regulariter, niſi in ſolo ipſo regno, ut notatur in d. *cap. licet de voto.*

* Feudum etiam uno provocante dividi poteſt.

7. Et ſic concludo, quòd diſpoſitio §. noſtri habet locum nedum in feudis inferioribus, ſed * etiam in Baronia & Comitatu, imò etiam in Ducatu, ſi quis à Rege noſtro erigeretur in hoc præſidatu. Similiter in illis habebit locum diſpoſitio §. 19. ſupra *eodem.* i quod duæ filiæ æqualiter ſuccedant patri in Baronia, Comitatu, vel etiam Ducatu. Nec primogenita plus capiet, tantum abeſt, ut totum hoc feudum habeat. Et generaliter dico, quod in hoc Regno, Ducatus, Comitatus, & Baronia deferuntur & reguntur ſecundùm conſuetudinem ſui cujuſque loci, quemadmodum & quælibet inferiora feuda, nedum in ſucceſſionibus, ſed etiam in aliis: unde patrimoniorum jure cenſentur & vendi poſſunt, ut in Comitatu Bleſenſi, quem Guido Bleſenſis Comes, & Maria Namurcenſis ejus uxor, anno Domini 1391. mediante pretio ducentarum millium librarum vendiderunt Ludovico Valeſio, Regis Caroli Sexti, tunc regnantis fratri, & Aurelianenſium Duci, qui ante duos annos in uxorem duxerat Valentinam filiam Joannis * Galeacii, primi & illuſtriſſimi Mediolanenſium Ducis, quem propter heroicas virtutes doctrinarumque & doctorum amorem Blondus Forlivienſis in lib. 9. Italiæ illuſtratæ, regno aut imperio, potius quàm eo ſolo Ducatu dignum atteſtatur.

* Conſuetudines noſtræ habent locum etiã in feudis regalibus.

* Joannes Galeacius primus Mediolani Dux.

8. Ex quibus patet, Comitatum* Bleſenſem non eſſe de domanio Regio & coronæ Franciæ, ſed adventitium, & patrimonium nobiliſſimæ Valeſiorum principum familiæ. Quamvis enim inclytæ memoriæ Ludovicus Valeſius, præfati Ludovici nepos, Aurelianenſis Dux, & Bleſenſis Comes, rex Franciæ hujus nominis duodecimus effectus, præfatum Comitatum ſimul cum regno (etiam ſi hoc feciſſet ſine ulla diſcretione adminiſtrationis & reddituum, *juxta l. prædiis*, §. *Titio. ff. de leg.* 3.) poſſederit, non tamen ex hoc facta eſt unio, nec incorporatio præfati Ducatus domanio Regio, niſi aliàs de ſolemni unione & incorporatione probaretur, quantominus quum redituum diſtinctos officiales inſtituerit, & præfectos rationum à domanio ſeparatos, ut alibi latius deducam ſi opus ſit. Sed ut ex hiſtoria rurſus obiter irrepente ad eam redeam, præfatam generalem concluſionem amplio, tametſi conſuetudo loci non loquatur ſpecialiter de Ducatu vel Comitatu, ſed ſimpliciter de feudo, quia generaliter intelligitur de quocunque feudo. Et quæcunque infeudatio cenſetur facta ſecundum conſuetudinem loci rei infeudatæ, ut notatur *ſuprà eodem* §. 7. *in fin.* Tum æque vocati ſunt, & conſenſerunt in deſcriptione & homologatione ſingularum harum conſuetudinum, Duces, Comites, & Barones, ſicut etiam alii inferiores vaſalli & ſubditi. Nec limitationem recipit hæc concluſio, niſi in feudis quæ jure contractus vel ſubſtitutionis deferuntur, vel certam legem habent inveſtituræ. Et in his quæ de ſacro domanio Regis conceſſa ſunt in appanagium, in quibus nunquam fœminæ ſuccedunt, & inter maſculos ſervatur appanagii forma, ſi qua determinata ſit in ſuccedendo: cæterum conſuetudo loci, quandiu ſtirps maſculina & regia perſeverat. Prædicta modificanda ſunt, ut quatenus ſalva conſuetudine & ſucceſſionis jure fieri poteſt, feuda dignitatum, nedum Regalia, ut Ducatus & Comitatus, ſed etiam inferiora, ut Baronia, Caſtellania, non dividantur, ſed integra & indiviſa penes unum remaneant, etiam inter fœminas, cæteris fratribus vel ſororibus de portionibus ſuis in aliis rebus ſatisfactis, prout æquum eſt tardius dividi, quæ minus commodè dividi poſſunt, & quæ magis expedit integra ſervari, ut plenius dicam infrà §. 122. 146. *quò remitto.*

* Comitatus Bleſenſis non eſt de domanio.

Item

Digitized by Google

* Hic §. in antiqua conſuetudine fuit 26. Hodie partem facit hujus articuli hoc eſt 19.

* §.

ITEM entre filles, ſoit en ſucceſſion de ligne directe ou collaterale, il n'y a point d'aineſſe.

SUMMARIA §.

1. *In quo fœmina major natu prehonorari debeat.*
2. *Terra Salica eſt ſacrum domanium regis & coronæ Franciæ.*
*Lex Salica à Pharamundo Salico authore nuncupata.*

EXPEDITUS eſt ſuprà §. 12. §. 20. Et quòd ſuperfluo hic & infrà §. 126. tertio repetatur idem textus, ex amanuenſium errore hoc proceſſit. Et nota quod quamvis hæc conſuetudo loquatur de anagio ſive antiquitate, & ſic videatur excludere omne præeminentiam antiquitatis,

1. Tamen non debet ita præcisè intelligi: ſed ejus ſenſus eſt loqui de prærogativa primogenituræ, de qua meminit in præcedentibus. Et ſic non excluditur præeminentia, quæ aliàs jure communi competit antiquiori. Unde non negat conſuetudo, quin in dividenda hæreditate primogenita filiarum præhonoretur ſeu præferatur in domo paterna, vel feudo nobiliori, ſervata tamen portionum hæreditariarum æqualitate, pariter penes primogenitam deponi debent inſtrumenta hæreditaria, ſub communi vel duplici clave. *juxta l. fin. ff. de fid. inſtr. l. cætera, ff. famil. hercisc.* Et in cæteris ſimilibus, non per modum majoris portionis, ſed per modum cujuſdam præhonorantiæ, non diminuentis jura aliarum, ſecundum ea quæ plenius ſcripſi infrà §. 122. Sic & in veteri teſtamento nullæ primogenituræ attribuuntur fœminis, etiam deficientibus maſculis, ſed ſoli primogenito dantur cuncta duplicia, id eſt, virilis portio ſemel duplicata, *Deut. 21.* Unicus tamen caſus dabilis eſt, in quo non ſunt niſi fœminæ venientes ad ſucceſſionem, & tamen inter eas eſt jus primogenituræ, videlicet in nepte ex unico & præmortuo filio ſimul cum amitis vel neptibus ex præmortuis aliis filiis vel filiabus concurrente, obtinet enim (quia jus & gradum patris repræſentando ſubintrat) verum & ſolidum jus primogenituræ, juxta not. 1. §. 124. quod habet locum etiam in majoribus & regalibus feudis per notata ſuprà *eod.* §. 20.

2. Exceptis ſemper illis quę ſunt in appanagio & ſacro domanio coronę Franciæ quæ proprio & ſingulari ſuo jure reguntur, videlicet Salica lege: qua fœminæ & deſcendentes ex eis omnino a terra Salica, id eſt, fiſcali propriè & regia, quod patrimonium ſeu domanium ipſius coronæ & majeſtatis regię appellatur, exhæredes & incapaces perpetuò eſſe jubentur. Eamque palmam & antiquiſſimam Francorum regum legem non à Sale, vel à Saliis ſacerdotibus, ſed ab ipſius authoris Pharamundi Salici nomine (quem majores Salicum cognominarunt) Salicam eſſe nuncupatam autumat Joan. Ferrarius Montanus vir doctus & excuſſi judicii, *in l. 2. in princ. col. 4. ff. de reg. jur.*

De his hactenus, ne præſenti inſtituti metas excedam. Vide, ſi vacat, *addit. ad tract. Joan. de Ter. rub. contr. rebel. reg. tract. 1. art. 1. ſuper concl.* 8. & Joan. Pyrrh. in *tract. de leg. Sal. & reg. ſucceſſ.*

§. XX *

* Olim fuit §. 11.

ITEM le Seigneur feodal peut prendre, retenir, & avoir par puiſſance de fief, le fief tenu & mouvant de luy, qui eſt vendu par ſon vaſſal, en payant le prix que * l'acqueſteur en a baillé & payé, les loyaux couſtemens, dedans quarante jours apres qu'on luy a notifié ladite vente, & exhibé les contracts, (s'aucuns en y a par eſcrit.) * & d'iceux baillé copie.

* L'acquereur ita legit nova cõſuetudo. * Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

* De retracto.

PRO pleniori * tractatu utiliſſimæ hujus & quotidianæ materiæ, præmitto ſub paucis,

* Duplex retractus.

1. Quòd duplex eſt * *Retractus*, ſcilicet legalis & conventionalis. Legalis item, quod ad noſtras conſuetudines attinet, duplex: ſcilicet feudalis, de quo in hoc § & duobus ſequentibus. Et is qui conſanguineis venditoris competit, de quo infra *tit.* 16. *per tot.* Doctiſſimus ille Andr. Tiraquellus (ut per ejus epiſtolam cognovi) tractatum de duplici retractu locupletiſſimum quidem illum pro ingenii & doctrinæ ſuæ ubertate ſcripſit, ſed nondum in lucem emiſit. De retractu conventionali nihil intendo tractare in hoc opere, niſi ſi quid incidenter occurrat in diſcurſu noſtri inſtituti. Sed remitto ad titulum & repetionem *l. 2. & ibi per Hieron. Cagnol. C. de pact. inter. empt. & vendit.* & alios Doctores utriuſque Juris. Circa retractum iſtum feudalem adverte,

* Retractus feudalis partim legalis, partim cõventionalis.

2. Quòd * non eſt merè legalis, quia tacitè ineſt infeudationi, & inveſtituræ, quæ cenſetur celebrata & conventa ſecundum conſuetudinem loci, & naturam actus per jura vulgata. Et ſic iſtud jus retractus eſt partim (etiam propriè) conventionale, tanquam inexiſtens ipſi infeudationi, & pacto feudi contracto inter dominum concedentem, & clientem recipientem, & ita tacitè contractum eſt inter eos ab initio. Et ad id agitur nedum condictione ex hac noſtra conſuetudine: ſed etiam condictione, ſeu alia perſonali actione, orta ex iſto particulari contractu & conceſſione feudi. Retractus autem proximitatis eſt merè legalis, & nullo modo conventionalis, utpote cùm inter emptorem & proximum venditoris retrahentem, nullum unquam circa hoc geſtum fuerit negotium. Et hæc conſideratio non eſt ſine effectu, prodeſt enim ad oſtendendum retractum feudalem eſſe firmiorem, & ſolidiorem, & magis noſtrum, quàm ſit retractus proximitatis. Ex quo apparet ratio differentiæ, cur iſte tranſmittit, & ſecundum multorum non contemnendam ſententiam cedi poſſit: ille non, ut in pluribus aliis infra locis opportunis deducetur.



Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Prima ampliatio ad textum*, etiam in patrono eccleſiaſtico.
*Quid ſit quod vulgò vocant* admortizamentum?
2. T*enetur tamen eccleſia extra manus ſuas ponere feudum jure feudali retentum.*
*Nec ad hoc poteſt compelli ab alio, quàm à procuratore fiſci regii.*
3. *Ad quæ extendatur confirmatio caſtri cum juribus & pertinentiis?*
4. *Semel admortizatum durat, niſi prorſus in laicum transferatur.*
5. *Secundo amplia textum, etiamſi ex infeudationis pacto vaſallus poſſet vendere, donare, quibus voluerit.*
*Tolerabilius eſt verba nihil operari, quàm contra naturam actus, ad quam poſſunt reduci.*
6. T*ertio amplia textum, etiamſi vaſallus prius obtulerit vendere patrono, vel pretio quod invenit ab alio.*
7. *Fallit autem primò, ſi venditio fieret ei cui competeret retractus proximitatis.*
8. *Rurſus amplia, etiamſi venditio facta ſit conſenſu patroni.*
9. *Etiamſi de jure ſuo proteſtatus non fuerit.*
10. *Conſenſus quidam ſimplex & permiſſivus, quidam diſpoſitorius.*
11 *Etiam diſpoſitorius conſenſus non excludit patronum vel propinquum à jure retractus.*
12. *Niſi author ſit venditionis, vel inſit clauſula, aut qualitas derogans & repugnans retractui.*
13. *Vendens nomine alieno etiam fidem ſuam aſtringens, poteſt nomine proprio utroque retractu uti.*
14. *Si plures ſimul vendunt eandem communem rem, ſinguli ab utroque retractu in totum excluduntur.*
15. *Reſolutio quando diſtributio pretii facit eſſe plures venditiones, vel non.*
16. *Quantumcumque patronus excludatur à retractu, nunquam tamen excluditur à quinto pretii.*
17. *Quid de venditione facta ſub conditione, ſi dominus emptorem inveſtire voluerit, & an interim feudum prehendi poſsit?*
18. 19. *Reſpondeo: Si ad traditionem realem feudi proceſſum fuerit, quòd ſic, & retractui locus eſt, & dicta conditio tanquam captioſa rejicitur.*
20. Q. 1. *Utrum jus retractus feudalis cedi poſsit?*
*Jus redimendi cedi poteſt.*
*Secus de retractu proximitatis.*
21. *Conſuetudo reſtringitur ad limites rationis intentæ & uſus facti.*
22. *Fundatior & approbatior eſt ſententia hoc jus cedi non poſſe.*
23. *Jus retractus non eſt jus redimendi, ſed jus prælationis.*
*Jus prælationis eſt perſonale, ſed non perſonaliſsimum, ideò benè tranſit ad hæredem.*
24. *Jus retractus feudalis eſt plus quàm jus ſimplicis prælationis.*
25. *Nihil addendum literæ textuali.*
26. *Quibus conſuetudinibus cautum, hoc jus cedi non poſſe.*
27. *Magis tamen accedit hic retractus juri prælationis, quàm juri redemptionis.*
*Dictio*, pro, *denotat cauſam finalem & immediatam.*
28. R*atio poſita in lege vel ſtatuto, præſumitur finalis.*
29. *Solutio, quòd non poteſt cedi ante retractum conſummatum, ſed illo executo liberum eſt patrono feudum retractum alii concedere vel infeudare.*
30. *Niſi probetur fraus præmeditata, quo caſu emptor feudum repetere poteſt.*
31. *Tenetur patronus emptore poſtulante affirmare, an pro ſe tempore retractus retrahat, & ſine fraude?*

Digitized by Google

32. *Patronus poteſt uti retractu pro filio cohærede vel ſocio.*
*Sed non pro extraneo cui cariùs eſſet revenditurus.*

33. Q. 2. Vſufructuarius *non proprio, ſed procuratorio nomine domini retractu feudali uti poteſt.*

34. *Et finito uſufructu reſtituet etiam feudum retractum, cujus pretium non compenſatis fructibus repetet.*

35. *Nec tenetur fructuarius feudi dominantis ſolvere aliqua jura ratione ſubfeudorum & aliorum prædiorum à feudo fructili dependentium, quæ pendente uſufructu acquirit.*
*Fructuarius propriè non eſt procurator domini, nec habet actionem mandati.*
*Fructuarius qui de pecunia propria retraxit ſubfeudum, poteſt ſtatim non expectato fine uſusfructus, cogere dominum ad declarandum, an velit acceptare pro ſe, vel non*

36. *Fructuarius non poteſt nomine ſuo, vel pro ſe, retrahere.*

37. *Et cogi poteſt à domino indiſtinctè, ut ei dimittat pretio quæcunque ſubfeuda acquiſivit in feudo dominanti.*

38. *Jus retractus in ſe non eſt in fructu, adde* infrà eod. num. 61. 65.

39. Q. 3. Fructuarius *non poteſt retrahere feuda vendita ante uſumfructum conſtitutum.*
*Procurator generalis poteſt retrahere etiam vendita ante mandatum.*

40. *Proprietarius poteſt prohibere fructuarium retractu feudali uti.*

41. *Emptor non tenetur agnoſcere fructuarium ad retractum, niſi ſub hac conditione, ſi dominus ratum habuerit.*

42. *Sed hujuſmodi conditio vel proteſtatio non habet locum adverſus verum procuratorem domini, de cujus ſaltem generali mandato plenè conſtat.*

43. *Sed repelli poſſet procurator, de cujus mandato plene non conſtaret per literas, etiamſi offerret cavere de rato, quia illa cautio reſpicit proceſſum & non meritum.*

44. *Fructuarius non habet uſumfructum in ſubfeudo pecunia proprietarii retracto.*

45. 46. Q. 4. *Habebit tamen quintum pretii indiſtinctè, etiamſi pecunia ſua emerit, & interim fruitus fuerit.*

47. Q. 5. Maritus *in qualitate mariti poteſt jus retractus & omne jus dominicum exercere in feuda & vaſallos uxoris.*

48. F*eudum movens à propriis uxoris jure feudali retentum à marito, efficitur proprium uxoris, ſecus ſi tanquam privatus emiſſet, quia eſſet conquæſtus.*

49. Q. 6. *Quid ſi ſint plures patroni, & unus vult inveſtire, alter retrahere?*

50. 51. *Solutio, quòd non poſſunt variare.*
*Idem in retractu conventionali, quia non poteſt peti pro parte.*

52. *Tamen unus ſolus ex patronis aliis volentibus inveſtire emptorem, poteſt invitis emptore & illis totum feudum retrahere, totum pretium refundendo.*

53. *Solvere etiam jura feudalia compatronis pro portionibus eorum, niſi maluerit emptor retractum pati pro parte.*

54. Q. 7. *Si ſit unus patronus, à quo plura feuda, ſimul ab uno uni, uno pretio vendita dependent, poteſt reſpectu unius quintum denarium, reſpectu alterius feudi retractum eligere.*

55. *Reprobatur opinio Guid. Papæ.*

56. Q. 8. *An jus retractus ſemel* confuſum *ceſſante poſteà cauſa confuſionis reviviſcat?*
*Reſpondeo non.*

57. *Similiter nec vetus apertura, ſed ſimplex nova apertura cauſatur.*

58. 59. 60. *Ampliatur etiamſi feudum dominans venditum fuerit emptori ſubfeudi cum pacto de retro vendendo, & in vim dicti pacti redimatur.*
*Si fundus dominans ſub pacto redimendi domino feudi ſervientis*



Digitized by Google

*venditus redimatur, reſtitui deſiit confuſa ſervitus, ſecus ſi ſimplex fuiſſet venditio.*

61. *Qualiter accipiendum jus retractus feudalis eſſe in fructu vel non.*

62. *Jus feudalitatis magis accedit proprietati quàm ſervituti.*

63. *Quandò vaſallus emit feudum dominans, & poſteà cuicumque illud revendit vel cedit, an renovetur feudalitas in ſubfeudo extincta?*

64. *Q. 9. Qui tenetur revendere, vel ex fideicommiſſo aut alias reſtituere feudum dominans, non tenetur reſtituere* ſubfeuda *tempore medio jure retractus aut aut aliis acquiſita, ſed ſolum eorum feudalitatem, velut ſublata confuſione pro tempore futuro.*

65. *Q. 10. Jus retractus eſt in fructu ſolum reſpectu veri domini, non autem reſpectu* putativi, *etiam bona fide, & cum titulo poſſidentis.*

66. *Q. 11. Ampliatur reſpectu ejus, qui pro tempore dominus eſt, etiamſi poſteà reſolvatur ejus dominium.*
*Repetens vel redimens feudum dominans, non tenetur retrahere ſubfeuda medio tempore à poſſeſſore retracta.*

67. Q. 12. *Vaſallus retrahens, aut quoquo modo acquirens* ſubfeuda, *nulla inde jura debet patrono ſuo.*

68. Q. 13. *Utrum teneatur vaſallus* ſubfeuda *unire menſæ feudi ſui, & in catalogo tanquam partes integrales feudi deſcribere.*
*Non poteſt quis tenere cum eccleſia majori, aliam dependentem ab ea, ſine diſpenſatione Papæ.*

69. *Solutio quæſtionis quod non.*

70. *Non poteſt quis eſſe vaſallus ſui ipſius.*

71. *An feudo prehenſo poſſit vaſallus ſubfeudum deducere, offerendo fidelitatem ratione ſubfeudi.*

72. *An hodie comes Penthieuriæ ſit immediatus vaſallus regis & coronæ* Franciæ.

73. *Britones ſunt veri regnicolæ, nec amplius indigent diplomatis naturalitatis in regno.*

74. *Q. 14.* Si *feudum & ſubfeudum per venditionem eodem tempore aperta ſint, utrum ſuperior patronus poſſit utrumque prehendere, vel jure feudali retinere?*

75. Q. 15. *Utrum patronus retrahens debeat habere* fructus, qui pendebant *tempore venditionis, vel eorum æſtimationem?*

76. *Fructus pendentes ſunt pars rei, & ſpectant ad emptorem fundi citra aliquam moram venditoris.*

77. *Solutio per diſtinctionem.*

78. *Retractus non eſt revenditio, ſed venditionis tranſlatio.*

79. Q. 16. *Quid de poſterioribus fructibus, pendentibus tempore retractus?*
R*eſpondeo, dividendos pro rata temporis.*

80. Q. 17. *Si feudum maturis fructibus venditum fuerit certo pretio diſtributo pro fructibus, non poteſt patronus invito emptore retrahere etiam fructus.*

81. Fallit *ſi de fraude appareat: hinc eſt quòd non tenetur ſtare locationi paulò ante venditionem facta eidem emptori.*

82. Q. 18. Licet *feudum ſubſit retractui feudali, tamen poteſt emptor cedere alta nemora.*
*Quomodo accipiendum, alta nemora non eſſe in fructu.*

83. Q. 19. *Non tenetur emptor patrono retrahenti ratione fructuum, vel proceri nemoris extantium tempore venditionis, niſi quatenus locupletior factus eſt.*

84. *Venditor ante traditionem tenetur ad cuſtodiam rei.*

85. *Emptor, qui in fraudem patroni conſumpſit fructus & nemora, tenetur æſtimationem deducere ſuper pretio retractus.*

86. Q. 20. *An patronus prohibere poſſit emptorem à* dejectione *nemorum?*

87. *Q. 21. Augmentum medii temporis inter emptionem & retractum intentatum, cedit lucro emptoris.*

88. Q. 22. *Detrimentum autem vel damnum fortuitum ſpectat ad retrahentem.*

Digitized by Google

# GLOSS. I. IN VERBO.

## *Le Seigneur feodal.*

ASSUMO concluſionem §. noſtri quæ eſt in ſummario.

* Patronus eccleſiaſticus retractu feudali utitur, ſed retinere non poteſt.

1. Quam amplio primò reſpectu perſonæ patroni, etiam ſi eſſet * eccleſia, quę non poteſt acquirere nec retinere prædia in hoc regno, ſine licentia ſuperioris domini immediati, & etiam principis, atque indemnitate præſtita vel remiſſa: quod vulgò *admortizationem vocant*, ut diximus ſuprà *in proœm. gloſſ. 6. & infrà* §. 41. Tamen ſi poſſideat feudum taliter confirmatum, ſive admortizatum, à quo ſubfeuda dependent ſi vendantur, poterit eccleſia patrona immediata, uti hoc jure retractus feudalis, utpote quum ſit unum de juribus dominicis inhærentibus, & dependentibus à feudo confirmato. Et hæc conſuetudo hoc juris tribuens, eſt communis, nedum ſecularium, ſed etiam eccleſiæ, ut patet in proœmio, & in proceſſu verbali. Sed an eccleſia poſſit tale ſubfeudum ſic retractum menſæ ſuæ perpetuò unire, & tanquam conſolidatum poſſidere, jure & nomine feudi ſui principalis confirmati? Videtur quòd ſic, quia hoc juris conceditur patrono, per textum hujus §. *& ſeq.* ſed eccleſia eſt patrona, & in hac conſuetudine comprehenſa. Non obſtat quòd iſtud ſubfeudum non eſt ſpecialiter confirmatum, ſive admortizatum eccleſiæ, quia feudum principale fuit illi confirmatum, cum omnibus juribus, honoribus, & commodis, & pertinentiis ſuis. Et per conſequens unà cum jure retractus feudalis in ſubfeudis. Et veriſimiliter contemplatione horum jurium & ſubfeudorum, major ſumma fuit perſoluta ſuperiori: prout hac ratione majorem indemnitatem exigere potuit. Igitur in hunc eventum ſubfeuda videntur confirmata eccleſiæ, etiam ſpecialiter & nominatim, ſi fuerint nominatim expreſſa in confirmatione, per ſe vel per relationem ad aliud certum in quo nominatim deſcribuntur, puta ad catalogum, prout in talibus ſolitum eſt fieri. Et ſic propter ſubfeudum jure feudali acquiſitum, eccleſia non cenſetur aliquid tenere ultra limites primæ acquiſitionis, & admortizationis, quia ab initio & tempore primæ acquiſitionis hæc ſubfeuda ſaltem implicitè continebantur in ea, nedum quoad jura dominicalia quæ tunc erant in actu, & quæ habent cauſam ſucceſſivam continuam vel quaſi, ut ſunt jura releviorum, & laudimiorum: ſed etiam quoad jura dominicalia, quæ tunc non ſuberant, niſi in habitu, & quæ habent cauſam momentaneam, & reſolutivam, ut jus retractus feudalis in ſubfeuda, non enim poteſt negari quin acquiſitio & confirmatio feudi principalis includat iſtud jus retractus, quum ſit de proprietate & pertinentiis illius feudi.

2. Quibus non obſtantibus, contrarium dicendum eſt, eccleſiam poſſe cogi ad dimittendum, & extra manus ſuas ponendum hoc ſubfeudum: non ab emptore, ad quem non ſpectat, & cui hoc prætextu nulla competit defenſio adverſus eccleſiam jure retractus feudalis agentem, quum non poſſit excipere de jure tertii non excluſivo actionis ipſo jure: ut per textum in *gloſſ. in l. his conſequenter*, §. 1. *ff. famil. herciſcund.*

* Eccleſia non poteſt hoc caſu cogi ab inferiore, ſed ſolum à procuratore fiſci, ut ponat extra manus ſuas.

* Nec etiam ad hoc cogi poteſt à ſuperiore immediato patrono eccleſiæ, & feudi principalis, nec à ſuperioribus dominis mediatis, utpotè quum nullum habeant intereſſe, ſed magis commodum: ſed à ſupremo principe noſtro vel procuratore ſui fiſci cujus intereſt ſubfeuda ſolita teneri à laicis, onera ſolventibus, conſervari & non uniri menſæ eccleſiæ. Et ita deciſum per arreſtum ampliſſimi ſenatus, latum die prima Februarii, anno 1518. inter Epiſcopum Carnotenſem actorem in materia prehenſionis feudi de Brou, ad hoc ut prehenſio declararetur valida, & quòd feudum prehenſum ſibi adjudicaretur jure retractus feudalis: & dominum Florentinum Girardum equitem reum, emptorem dicti feudi, immediatè moventis à baronia de Pontgoing, quæ eſt de menſa epiſcopali. Fuit enim illud feudum de Brou, cum ſuis * pertinentiis adjudicatum dicto Epiſcopo jure & poteſtate retractus feudalis, refundendo dicto Girardo reo, ſortem principalem, cum legalibus impenſis dictæ acquiſitionis, ſalva & reſervata procuratori regis actione contra dictum Epiſcopum, ad finem ut dimitteret, & extra manus ſuas poneret dictum feudum intra tempus conſtitutionum regiarum, & viciſſim reſervatis dicto Epiſcopo ſuis defenſionibus in contrarium, hoc habet illud arreſtum in ſumma.

* De confirmatione caſtri cum juribus ſuis & pertinentiis.

3. Non obſtant contraria, quia ſubtiliter conſiderandum eſt, quòd jus ipſum retractus feudalis eſt admortizatum in ſe, tanquam in genere pertinentiarum, & jurium feudi principalis comprehenſum: ſed non propterea ipſa proprietas ſubfeudi retrahibilis, eſt admortizata. Alioquin ſequeretur quòd poſſet Epiſcopus, habens baroniam admortizatam, emere omnia ſubfeuda, & omnia cenſualia, & vectigalia prædia, ab eadem baronia dependentia, eaque perpetuò ſine nova confirmatione, & ſine alterius indemnitatis præſtatione poſſidere, quod non eſt verum, niſi verba confirmationis, & acquiſitionis feudi principalis, eſſent adeo lata & ſpecifica, quòd comprehenderent etiam futuras acquiſitiones perpetuas ſubfeudorum, & aliorum prædiorum inde dependentium.

Sed quæret aliquis, ſuppoſita ſimplici admortizatione feudi principalis cum juribus & pertinentiis ſuis, quid proderit iſtud jus retractus feudorum cenſeri admortizatum, ſi proprietas ſubfeudi retracti non cenſeatur admortizata? Reſpondeo, multum operatur, quia poterit ſubfeudum retrahi, & revocari ab emptore invito, deinde poterit prælatus procurare admortizationem proprietatis, non eſt autem inutile, poſſe rem emere, vel juſto pretio, ut patet in *l. & ſi æquo, ff. de legat.* 2. Et ſi non poſſit ſtatim admortizationem impetrare, poterit fortè benignitate principis obtinere tolerantiam ſeu precarium, quòd hujuſmodi negotiorum periti vocant *ſouffrance d'admortir.* Hoc eſt, ut uſque ad beneplacitum principis, uſque ad certum tempus non teneatur, nec cogi poſſit vacuare manus ſuas. Interim autem fructus lucrabitur, & fortè ex illis ſummam indemnitatis, quam financiam vocant, præparabit, vel poterit alteri, cui placuerit, infeudare: non eſt autem leve commodum, poſſe eligere vaſallum gratum, & gratificari cui libitum fuerit: vel poterit intra tempus conſtitutionum, vel prorogationum quæ fieri ſolent, alii cariori pretio revendere. Hæc enim ſubinfeudatio ſive gratis, ſive mediante rei pretio, poteſt fieri per patronum, jure feudi ſubfeudum venditum retrahentem, ſecundum multorum probabilem admodum opinionem: quod an verum ſit, dependet ab ardua illa quæſtione *infrà ead. gloſſ. num.* 20. ubi diſcutiendum reſervatur,

4. Sic in ſimili ad propoſitum redeundo, prælatus habens altam juſtitiam, ſeu merum imperium admortizatum, & per conſequens jus ipſum confiſcationum, tamen ſi contingat immobilia confiſcari, acquiruntur quidem prælato: ſed non erunt admortizata, imò tenebitur extra manus ſuas ponere, quod facere poterit vendendo alicui ſubdito regis: alioquin à fiſco occupabuntur, niſi prælatus novam admortizationem indemnitate præſtita vel remiſſa obtineat.

Quod autem dixi eccleſiam teneri ſubfeudum ſic re-



Digitized by Google

tentum ponere extra manum ſuam, limito, niſi fuiſſet de domanio eccleſiæ admortizato, & ab illa infeudato.

* An confirmatio prædiorũ eccleſiæ duret, ſi alienentur.

* Si enim contingat eccleſiam partem domanii ſui in feudum concedere, etiam in manum laicam, non tamen amittit qualitatem admortizationis, nec reaſſumit veterem qualitatem & conditionem rerum laicarũ quantum ad hoc, in tantum quòd quomodocumque finiatur & reſolvatur hoc feudum, ſive tempore, puta ad vitam vaſſalli conceſſum, ſive commiſſo, puta ob ingratitudinem vaſſalli, ſive propter delictum commune jure confiſcationis, eadem Eccleſia hoc jus, & merum imperium in loco habente, aut aliàs quomodocumque redeat, & conſolidetur: liberum eſt ab omni onere admortizationis, utpotè ſemel liberatum, & in eamdem libertatis cauſam reverſum. Idem ſi Eccleſia non infeudaverit, ſed in cenſum vel emphyteuſim conceſſerit, & ex lege pacti vel commiſſi ad eam reverſum fuerit: imò quod fortius, idem dico etiam ſi ex cauſa voluntaria, puta liberæ venditionis, donationis vel legati ad eam rediret res ab eo præfato vel ſimili titulo etiam perpetuò conceſſa. Secus ſi ſolemniter & totaliter fuiſſet alienata & expropriata ab eccleſia, in privatum & ſæcularem: vel etiam in eccleſiaſticum, nomine proprio, & pro patrimonio acquirentẽ. Si enim vel totaliter transferret in aliã eccleſiam, vel ſimilem (quam vulgò mortuæ manus vocant) manum, manet idem privilegium, & conditio rei, ut latè comprobarem, ſed nimiã ſeſcam veritus, oportuniori loco reſervo. Et ſic patet quantæ ſit utilitatis inquiſitio, & reſolutio hujus ampliationis.

5. Amplio ſecundò, etiam ſi inſtrumentum infeudationis habeat clauſulam, quòd recipiens & ſui poſſint vendere, permutare, donare, quibus voluerint: licèt hoc caſu patronus excludi videatur ab ipſo jure retractus, ut illa verba vendere de aliquo operentur, *argumento l. ſi quando in prin. C. de inoffic. teſta. cum vulg.* puto non excludi, quia potius debent intelligi ad abundantiorem cautelam, & cauſa tollendæ dubitationis. *l. dubitationis, ff. de regul. jur. cum vulg.* quàm ad corrigendam conſuetudinem, & alterandam naturam feudi. Et

* Tolerabilius verba ſuperfluere, quã à natura actus deviare.

* tolerabilius eſt verba nihil operari, vel ſuperflua eſſe, quam contra naturam actus accipi, ſi ad naturam actus reduci poſſint. *l. fin. in princip ff. locati.* Unde quemadmodum non ſufficit clauſula, tibi & quibus dederis, vel tibi & habentibus cauſam: tametſi etiam emptores videantur comprehenſi in inveſtitura: ita ad derogandum juri retractus non ſufficit clauſula licentiæ vendendi, niſi expreſſè vel per relationem ad conſuetudinem derogetur juri retractus: ut ſi dicatur, non obſtante quòd aliàs concedens poſſet retrahere, vel non obſtante conſuetudine retractus feudalis. Facit quòd præcedente prohibitione alienandi, ſi ſupervenit conſuetudo, ſtatutum, vel decretum principis, quod vaſſalli alienare poſſint, intelligitur ſalvo jure redimendi patrono æquali pretio, niſi ſpeciali renuntiatione, vel tempore excludatur: in quo jure agnati præferuntur patrono, ut tenet Alvaro. Præpoſ. *in d. §. porro.* ubi etiam volunt, quòd ſicut patronus habet jus redimendi poſt venditionem, ita habet jus prohibendi ante venditionem, ſed iſtud jus prohibendi nullam novam utilitatem affert, & apud nos non haberet locum, quia liberè licet vendere, vel invito, vel prohibente patrono, ſalvo omni jure illius.

6. Sed pro tertia ampliatione quæro, quid ſi vaſſallus reperto emptore, antequam vendat adit patronum, & offert ei vendere pro pretio quod ab alio invenit, & expectat reſponſionem per duos menſes, & ultra: An patronus negligens privetur jure retractus, feudo alii vendito? Videretur quòd ſic, per not. in *l. fin. C. de jure emphyt. in l. qui Romæ §. coheredes, ff. de verb. obligat.* Contrarium verum eſt, quia non tenetur emere, nec retractui renuntiare. Et contraria loquitur in diverſis terminis, videlicet in prohibito vendere niſi certæ perſonæ, quæ ſi debite requiſita negligat, videtur prohibitionem remittere: nos autem loquimur in vaſallo qui pro conſuetudine noſtra non eſt prohibitus vendere,* & in patrono, qui non habet jus impediendi venditionem, nec prætendendi commiſſum, ſi eo irrequiſitò vendatur, ſed ſolum habet jus retrahendi ab extraneo emptore, quod non oritur nec competit niſi venditione facta & conſummata, *ut infra ead. gloſſ. num.* 20. Reliquas ampliationes collige ex infrà deducendis.

7. Concluſio noſtri §. fallit primo, ſi venditio fieret perſonæ conjunctæ venditori, à latere unde feudum proceſſit: tunc enim iſte haberet actionem ad excludendum & evincendum patronum, *ut infra* §. 15. multò fortius exceptionem. *l. invitus, §. cui damus, ff. de regul. jur. l. 1. §. jus autem, ff. de ſuperficiebus. cum vulga. adde infrà ead. gloſſ. 5. fallen. 3.*

* Quid de venditione facta conſenſu patroni?

8. Fallit ſecundo, quando venditio eſſet facta * conſenſu patroni. ita limitat Nicol. Boër. *in conſuet. Bitur. tit. de conſuet. re. feud. §. 1. gloſſ. unica in fin.* & ſe fundat in dicto Jaſon. in *l. 3. col. 9. num.* 40. *C. de jure emphyt.* ubi vult, quòd quando ſecundus futurus emphyteuta emit à primo de conſenſu domini, non requiritur alia renovatio, nec debet ſolvi laudimium: & ita refert conſuluiſſe Joan. de Ana. *conſ. 90. quia dubium.* poſt Pet. de Anch. *conſ. 63. notitia judicis.* ſed certè iſtud indiget limatiori examine. Iſtud enim dictum Joan. de Ana, & Jaſonis quantum ad laudimium, eſt falſum & contra textũ 2. *l.* 3. quæ vult expreſſè dominum poſſe exigere quinquageſimam partem pretii vel æſtimationis rei à novo emphyteuta, quando alienatio eſt valida, puta conſenſu domini, vel eo debite requiſito & expectato facta. Si enim aliter ſit facta, ipſo jure erit nulla, & dominus nullum laudimium caperet, ſed rem ipſam ad ſe reverſam jure commiſſi. & Pet. Ancha. *d. conſilio* nihil loquitur de laudimio. Tum perperam arguitur de jure emphyteutico, ad jus noſtrum conſuetudinarium feudorum, quia illo jure non poteſt fieri alienatio domino irrequiſito, & ſi fiat, non valet, & res cadit in commiſſum, *d. l.* 3. Sed jure noſtro poteſt liberè feudum vendi domino irrequiſito, & valet venditio, & quævis alienatio: tamen in caſum venditionis, etiam illa perfecta & conſummata, competit patrono jus redemptionis, vel retractus ab emptore extraneo, non autem à proximo venditore. Et ſimile competit jus patrono apud Inſubres, in locis in quibus eſt conſuetudo, quòd feudum poſſit vendi ſine conſenſu patroni. quam conſuetudinem Obertus de Orto. vocat pravam, *in cap. 1. §. porro qual. olim pote. feud. alie. in uſib. feud.* Et ſic in terminis juris emphyteutici, non competit domino directo jus redemptionis, vel retractus, propriè loquendo, quia non poteſt redimere, nec retrahere, ſi ſemel venditio valida facta fuerit, ſed ſolum habet jus prælationis, quando ante venditionem aditur & requiritur. Alioquin eo non adito, re vendita, non eſt locus redemptioni, ſed commiſſo. Verum in terminis noſtris iſtud jus non competit patrono, niſi venditione facta, imò ex ipſa venditione valida oritur: unde ſequitur, quod patronus conſentiendo venditioni ſibi non præjudicat in hoc jure, ſed potius viam ſibi ad illud aperit.

9. Nihil igitur infert iſte conſenſus ad renuntiationem retractus, ſed diſponit ad illum. Tum ex quo patronus ſciebat ſe invito venditionem fieri poſſe, non videtur adhibere conſenſum, ad renuntiandum alicui juri ſuo: ſed ſolum ideò, quia non poterat, nec debebat talem actum impedire, vel quod ille actus eſſet ſibi placens & utilis: quòd ſciret inde, videlicet propter mutationem vaſſalli, plura jura ſibi acquiri: unde non videretur neceſſe, quod conſentiendo proteſtetur jus ſuum ſalvum iri: cùm enim actus venditionis non tendat in aliquod præjudicium jurium patroni, conſenſus ad ſimplicem actum venditionis relatus, non poteſt ultra extendi ad remiſſionem alicujus juris patroni, de quo non agebatur. Nec obſtat, quod ille conſenſus nihil operabitur: quia id tolerabilius eſt, quàm quod ultra intentionem agentis vel conſentientis operetur. *l. non omnis. in princip.*

Digitized by Google

*princip. ff. ſi cert. petatur.* Et pro dicta opinione Nicol. Boër. melius faceret, quod Jacob. de Are. Cyn. Bald. tradunt *in d. l. dotalem, ff. ſoluto matrimonio.* quòd ſi dominus conſentit vaſſallo vendenti feudum, videtur remittere totum jus ſuum. Sed hoc non eſt verum, niſi prout diximus *infra* §. 33. *num.* 7. *in fin.* Et ſic concludo fallentiam hanc eſſe falſam. Et amplio textum noſtrum, etiam ſi venditio facta ſit conſenſu expreſſo patroni.

10. Sed hæc eſt ardua deciſio, & latiſſimè patens, quia multiplex poteſt eſſe conſenſus, videlicet permittendo, approbando, fidejubendo aut alias diſponendo. Et hæc omnia etiam ad retractum proximitatis applicari poſſunt. Et ſuper his in veteribus collectaneis meis multa ſtudendo congeſſi: ex quibus non inutile viſum eſt unam diſtinctionem, priuſquam perfectè reſolvam, referre. Diſtinguebam enim * inter conſenſum ſimplicem & permiſſivum, & conſenſum diſpoſitivum, qui videlicet tranſit ſeu deducitur in diſpoſitionem & contractum ſpecificum. Et primo caſu dicebam non præjudicari patrono, nec conſanguineo in jure retractus, puta ſi in genere conſenſit feudum vendi, vel etiam ſi hoc proſecutus fuerit: ut ſi ratione debiti fecerit illud ſubhaſtari, & proſecutus fuerit venditionem, & adjudicationem per decretum ultimo plus offerenti, quod factum fuit: tunc enim poteſt patronus ab emptore revocare, & retrahere, jure & poteſtate feudali, etiamſi patronus (& idem de conſanguineo) præſens fuerit omnibus auctionibus & adjudicationi, & expeditioni decreti, etiam ſi unus ex licitatoribus fuerit, fortè penultimus, & victus ab illo extraneo emptore, etiamſi aliàs tanquam judex decretum illud adjudicaverit, vel tanquam actuarius in ſcriptis actiſve publicis redegerit, vel extra judicium tanquam notarius aut teſtis intervenerit. *l. Caius, ff. de pign. actio. l. Titia.* §. *Lucia, ff. de legat.* 2. Plus etiam, ſi nedum conſenſerit venditioni in genere, ſed ſpecificè tali certæ perſonæ: Si tamen remanſerit in meris terminis conſenſus, & non ſe obligaverit, nec proceſſerit ad contractum, vel diſpoſitionem, poterit jure contractus experiri contra illum emptorem, cui taliter conſenſit vendi, etiam nulla proteſtatione facta: idem de ſimplici permiſſione, quæ non tranſivit in contractum, ſive vaſallo permiſerit ut venderet Tirio: ſive aditus à Titio permiſerit ei ſimpliciter emere à vaſſallo, non enim ſufficit ad inferendum, quòd juri retractus renuntiaverit. Hæc enim non ſonant in agere, ſed in pati. At in ſecundo caſu dicebam ſufficere, quia conſenſus diſpoſitionis, & obligationis non videtur compatibilis cum retentione juris retractus, puta ſi unà cum vaſſallo vendiderit, *l. vendicantem, ff. de evictionib.* Vel ſi pro vaſſallo vendente fidejuſſerit. *l. exceptionem, C. eod. tit.* ſine aliqua proteſtatione & reſervatione juris retractus, vel proteſtatione facta, ſed clam ab emptore. Idem ſi ſcienter approbaverit contractum, in quo venditor aſſerebat feudum non poſſe retrahi jure feudi, vel eſſe de proprio conquæſtu, tunc enim patronus aut conſanguineus vel tacitè renunciat, vel emptorem decepit, & ſic vel ipſo jure, vel exceptione doli à retractu repellitur. Ex quibus manifeſtè apparet, aliam eſſe rationem in conſenſu nudo & permiſſivo: aliam in conſenſu diſpoſitivo & obligativo. Et quòd per ſimplicem conſenſum à conſanguineo præſtitum venditioni non excludatur à retractu, niſi renuntiaverit expreſsè, vel alias ſe obligaverit, tenet Joan. Lup. in *repet. rub. de don. int. vir. & uxor. char.* 27. *collat.* 2. Hæc fuit (reliquo apparatu omiſſo), priſtina mea ſententia.

*Differentia inter conſenſum permiſſivū & diſpoſitivum.*

11. Sed poſtquam maturius cogitavi, concludo indiſtinctè, locum eſſe utrique retractui nedum præcedente ſimplici conſenſu permiſſivo, ſed etiam obligativo & diſpoſitivo. Ita quòd etiam is qui pro venditore * fidejuſſit, & ſe nomine proprio de evictione obligavit nihilominus poteſt retrahere tam jure feudi quam jure proximitatis. Ratio, quia ex hoc retractu nulla debetur evictio, nec generalis cautio evictionis ad hoc extenditur, ut ſcripſi infrà §. 175. Et ſic non poteſt impediri retractus, prætextu hujus fidejuſſionis & cautionis tanquam impertinentis, quantum ad hujuſmodi retractum attinet. Idem ſi non fidejuſſerit, ſed mandavit vendi, ſcilicet nomine vendentis: ſecus ſi nomine ipſius mandantis, ſeu ſi ipſemet nomine ſuo vendidit, ut ibi dixi.

*Etiam fidejuſſor poteſt uti jure retractus.*

12. Unde concluſionem noſtram limito: primò ſi patronus feudum fortè ad ſe reverſum nomine ſuo vendiderit, vel per nuncium aut procuratorem ſuum vendi fecerit: nulla enim jura feudalia præter ſimplicem fidelitatem ex hac venditione, ſicut nec ex nova infeudatione habebit. Limito ſecundò, ſi venditio contineat clauſulam, vel qualitatem repugnantem vel derogantem retractui feudali, vel proximitatis, puta ſi vendatur res tanquam cenſualis, vel alaudialis, vel tanquam de conquæſtu vendentis, vel ſi venditor affirmat, quòd res non ſubeſt huic retractui: vel ſe obliget curaturum, quòd non retrahetur, & ad evictionem & eventum hujus retractus: tunc enim locus eſt præfatæ diſtinctioni noſtræ, quia ſi patronus vel conſanguineus, ſcienter conſentiat tali venditioni ſive in ipſo actu, ſive ante, ſive poſt, debet diſtingui inter ſimplicem conſenſum permiſſum, qui non præjudicat per prædicta, dummodò alias non ſit in dolo: & inter conſenſum diſpoſitivum & obligativum (puta mandati formati in præfata qualitate, vel fidejuſſionis) quæ præjudicat. Et hoc niſi taliter conſentiens juſtam habuiſſet ignorantiam qualitatis reducentis retractum: quia probato errore reſtitui poſſet, & retractum obtinere, prout aliàs conceditur ſtitutio e de diſpoſitione juris communis, ad quod brevitatis cauſa remitto, & ad novam diſtinctionem meam ſuper hoc infrà §. 177.

13. Ex prædictis apparet, quòd * ſi quis nomine alieno, ſive procuratorio, ſive tutorio, vendat feudum, etiam ſi nomine ſuo de evictione caveret, poteſt nomine ſuo venire ad utrumque retractum, niſi in caſu dictæ ſecundæ limitationis. Sed quæro, quid ſi partim nomine ſuo, partim procuratorio vel tutorio vendiderit, vel partim vendenti conſenſerit, vel cum alio ſimul vendiderit, quicum fortè habebat rem communem? Et ut diſputatione omiſſa quàm clarius & brevius licet procedam, dico quòd ſi vendiderit partem ſuam ſeparatim, ſive diviſam, ſive indiviſam, poterit abſque dubio petere retractum vel jure dominicali partis ſeparatim venditæ à ſocio, quum ſint duæ & ſeparatæ venditiones: idem ſi ipſemet vendiderit aliam partem, ſed nomine ſocii. Si vero ſimul unico pretio, tam ſuo quàm ſocii nomine, vel unà cum ſocio vendiderit, dubium facit, quòd unica eſt venditio unius rei, pretióque non diſtributo: unde non poteſt dividi, nec pro parte retrahi. *l. cum ejuſdem, ff. de adil. edicto & plene infra ead. gloſſ. qu.* 6. *& ſeq.* In contrarium videtur diſtinguendum. Aut vendiderunt quilibet in ſolidū, & tunc uterque ſit principalis venditor & auctor venditionis, & uterque nomine ſuo in ſolidum principaliter tenetur de defenſione & evictione totius rei, attento quod ab utroque æquè principaliter & in ſolidum contractum eſt, & utriuſque fides pro toto ſecuta, ſatis videtur clarum, neutrum poſſe retrahere, nec pro parte, nec pro toto. Aut vero vendiderunt ſimpliciter, & tunc quilibet videtur tantum venditor partis quæ eum tangit. *per regul. l. reos,* §. *cum in tabulis, ff. de duob. reis.* Sed ſi hoc eſſet verum, ſequeretur, quod ſi duo fratres habentes domum communem pro indiviſo, vendiderunt eam ſimul uno pretio & ſimpliciter abſque clauſula, quilibet in ſolidum, quod nihilominus ipſi venditores poſſent retrahere eamdem domum ab emptore infra annum & diem ſaiſinæ, quia quilibet diceret ſe retrahere partem quæ fuerat ſocii ſui, quod eſt abſurdum. Tum quia ipſemet venditor non debet

*Vendens nomine alieno poteſt utroque retractu uti nomine ſuo.*

Digitized by Google

admitti ad retractum, tum quia etiam in venditione ejuſdem rei à pluribus ſimpliciter facta ſine clauſula in ſolidum, ſinguli venditores in ſolidum de defenſione & evictione obligantur, quia venditionis natura indiviſa eſt, inquit textus in *l. cum ex cauſa. ff. de verbor. obligat. l. in executione §. in ſolidum, & in l. 4. §. fin. ff. eod. tit.*

* Si ſocii ſimul vendunt ſinguli, à retractu in totum excluduntur.

14. Et ſic in hoc membro, quando * plures ſcienter ſimul vendiderunt eamdem rem, vel unus tam ſuo quàm ſocii nomine; Concludo quòd uterque exclusus eſt pro toto ab utroque retractu. Amplio primo nedum quando vendiderunt expreſsè ſinguli in ſolidum, ſed etiam ſi ſimpliciter. Amplio ſecundo, nedum quando vendiderunt unico confuſo pretio, ſed etiam ſi pretio diſtributo inter ſe, quod tamen ſane intelligendum eſt, dummodo diſtributio pretii non apponatur ad diviſionem & diſtributionem actus venditionis, ſed ſolum ad deſignandum modum ſolutionis, & ſciendum quantum cuique ſolvendum ſit: ſecus ſi apponatur ad dividendum & ſeparandum actum venditionis, quod quando ſit, breviter explanabo.

* Quando diſtributio pretii facit eſſe plures venditiones, vel non.

15. Et primo dico, quòd quoties * inter plures venditores apponitur expreſſa clauſula, quod ſinguli vendunt, & obligantur in ſolidum, tunc ſemper eſt unica ex forma contractus indiviſa venditio, & ſic quantumcunque pretium diſtribuatur inter eos per eumdem contractum, etiam ſi cuilibet aſſignetur certum ſeparatum pretium, correſpondens portioni quam habet in re, adhuc eſt unica venditio, & unica obligatio paſſiva omnium venditorum. *l. in duobus, in fin. de duob. reis.* Quod procedit nedum ſi venditores habeant rem communem pro indiviſo: ſed etiamſi pro diviſo. Imò etiamſi venderent ſinguli diverſos ſeparatos fundos, in diverſis locis ſitos, etiam pretio pro ſingulis fundis diſtributo: adhuc ex quo actum eſt quòd omnes ſimul in ſolidum vendunt, & ſic in ſolidum ſinguli obligantur ad traditionem & defenſionem omnium feudorum venditorum; puto omnes & ſingulos excluſos eſſe ab utroque retractu, in ſingulis portionibus, vel aliis ſeparatis rebus venditis. Ecce quàm multum una aut alia forma contrahendi operatur. Aut vero non eſt expreſsè actum, quod ſinguli in ſolidum vendant & obligentur, & tunc aut vendiderunt unico confuſo & non diſtributo pretio, & tunc unica cenſetur venditio, & ſic ſinguli excluduntur à retractu; quod procedit nedum ſi vendiderunt eamdem rem diviſam vel indiviſam, ſed etiam ſi vendiderint plures res ſeparatas. *argumento l. quod ſi uno, ff. de in diem addict. cum vulga.* Aut vero vendiderunt pretio inter ſe per eumdem contractum diſtributo, ſive æqualiter, ſive inæqualiter, non curo, & tunc ſubterdiſtinguendum eſt: aut vendiderunt quilibet rem ſeparatam, puta Titius, Sejus, Cajus, ſingulos diverſos fundos ad ſe ſeparatim ſpectantes & pertinentes, & tunc quamvis eodem tempore & eadem charta, tamen ſunt diverſarum & perſonarum & rerum diſtinctæ venditiones, nihil tamen invicem commune habentes: unde nihil impedit, quin unus in re ab alio vendita quovis retractu utatur. Aut vero vendiderunt ſimul eamdem rem, puta eamdem inſulam, vel ſylvam, certo pretio cuique pro rata portionis ſuæ diſtributo: & tunc ego non diſtinguam, an res ſpectet ad eos pro diviſo vel pro indiviſo, quamvis ſit major ratio pro unitate venditionis in portionibus indiviſis, quàm in diviſis, quæ propemodum faciunt ſingulos & diverſos fundos: ſed ſubſequenter diſtinguo in forma contractus, quia aut venduntur plures portiones rei diviſæ vel indiviſæ, ſub ratione portionum ſeparatarum, ita quod actus ſive verbum vendendi diſtribuitur in ſingulas cujuſque portiones: puta ſi non incipiat venditio à denominatione & venditione ejuſdem rei: ſed à venditione & denominatione diverſarum portionum: ut quando dicitur, Titius vendidit portionem ſuam, puta dimidiam partem quam habet in tali inſula, & Cajus quadrantem, quam habet in eadem, & Sejus alium quadrantem. & tunc manifeſtè apparet, plures eſſe contractus, & tot ſeparatas venditiones & actus vendendi, tametſi in eadem charta, quot ſpecificatæ de per ſe portiones. Quamvis enim venditores habeant portiones ſuas ejuſdem rei pro indiviſo, tamen poſſunt ſinguli vendere de per ſe portiones ſuas dumtaxat, & non ſinguli portiones aliorum, nec omnes totum. Et ita videtur actum duobus concurrentibus. Primò quòd incipiat & concipiatur actus venditionis, non à tota re, ſed à ſingulis portionibus. Secundò quòd non eſt unicum pretium, ſed ſingula pretia diſtributa. Et conſequenter nihil impedit, quin unus utatur retractu in portione alterius. Aut verò venditio & actus vendendi incipit à tota re, puta, Titius, Cajus, Sejus, vendiderunt talem ſylvam ad eos pertinentem pro certis portionibus, ſive diviſis, ſive indiviſis, non curo, & tunc quantumcumque ſub forma non unius pretii, ſed diverſorum pretiorum diſtinctorum pro ratione portionis cujuſque, tamen puto unicam eſſe venditionem, ex quo ſit venditio non ſub ratione diverſarum portionum, ſed concipitur ſub ratione unius rei, ita quòd actus vendendi, & ipſa venditionis forma & ſubſtantia, non cadit ſuper portionibus ſingulis ſeorſum, ſed ſuper re tota ſimul. Dinumeratio autem portionum rei, & pretii diſtinctio, ſubſequens actum vendendi formatum de & ſuper tota re, videtur apponi ad demonſtrationem portionum rei, & ſolutionis pretii. Et ſic omnes & ſinguli à retractu rei vel ſingularum ejus portionum excluduntur. Et ad hanc ultimam diſtinctionem optimè facit diſtinctio Oldradi *in conſil. 196. in conceſſione*, quem ſequitur Joan. And. in *addit.* ad Spec. *de empt. & vend. in princ.* Bal. in *rub. C. de contrah. empt. & vend. qu. 22.* Panorm. in *c. per duas de dona.*

16. Nota tamen quòd ubicunque ex prædictis infertur patronum cum alio vendentem excludi à retractu feudali, patronus tamen indiſtinctè habebit quintum pretii, pro rata portionum, ad alium vel alios vendentes ſpectantium, etiamſi ſimul totum vendiderit unico non diſtributo pretio, & cum clauſula venditionis & obligationis in ſolidum, quia reſpectu ejus qui vendit, & non eſt patronus, verum eſt vaſſallum vendidiſſe, & ſic ab eo poteſt patronus quintum pretii conventitorem contingentis exigere, vel etiam ſi malit ab acquirente, & partem feudi venditi contingentem dictum conventitorem prehendere, vel tenere ad manum ſuam, donec ſatisfactum ſit de dicto pretio & ſubquinto, ſi opus ſit. Et ſic expedita eſt ſecunda fallentia ad §. noſtrum. Quòd ſi quis prolixitatem hanc averſetur, attendat quot & quantas quæſtiones diſcurrendo, & non excedendo eamdem materiam comprehendi & reſolvi, quas ſingulas diffusè variis in locis diſputare potuiſſem. Et tunc opinor fatebitur compendioſam brevitatem meam.

17. Tertiò fallit principalis concluſio, * ſi venditio fiat ſub conditione, ſi patronus emptorem inveſtire voluerit: tunc enim aut patronus vult & excludit ſe à retractu: aut non vult, & non eſt venditio, deficiente conditione: ita tenet Guid. Pap. in *deci. Delphin. qu. 47. qu. 411.* Nicol. Boër. in *conſuet. Bitu. de conſuet. retract. re. feud.* §. 1. Sed an interim dicatur feudum apertum, ut poſſit à patrono prehendi? Diſtingue: Aut venditor remanſit poſſeſſor, & non proceſſit ad aliquam executionem venditionis, & tunc quum non ſit feudum venditum, nec tranſlatum, nec de jure nec de facto, nulla eſt mutatio, nulla apertura feudi: nec locus eſt prehenſioni. Aut venditor nihilominus pendente conditione proceſſit ad executionem, & anticipavit traditionem feudi ſine conditione,

* Quid in venditione facta ſi patronus inveſtire voluerit.

Digitized by Google

conditione, & tunc cum dominium ſit tranſlatum in futurum emptorem, *l. ſub conditione in fin. ff. de ſolutio.* Patet de alienatione rei, & mutatione & apertura feudi, tametſi nondum ſecuta venditione: & locus eſt prehenſioni ex defectu vaſſalli & jurium, *ſecundum formam*, §. 1. *ſupra eod.* Ad quod evitandum non deberet traditio ſimpliciter fieri, ſed ſub * eadem conditione. Ita quòd etiam ipſam traditionem & tranſlationem poſſeſſionis reſpiciat, & ſuſpendat in eventum conditionis: tunc enim nulla interim fieret mutatio dominii vel vaſſalli. *l. qui abſenti*, §. *ſi quis. ff. de acqui. vel amit. poſſeſſ.* Idem ſi non traderet titulo pro ſoluto, purè vel ſub eadem conditione, ſed titulo locationis, vel precarii, duraturi donec extaret conditio: & ſic retenta interim fide per venditorem: tunc enim nulla fiet mutatio perſonæ, vel apertura feudi, niſi conditio extet: & ſic interim non eſt locus prehenſioni. Alioquin præhendens patronus facit fructus ſuos.

* Conditio quandoque ſoli cõtractui, quandoque etiam conditioni apponitur.

18. Sed an emptor cui anticipata eſt pura traditio, poſſit ad vitandam vel levandam manum dominicam, offerre patrono clientelare obſequium, unà cum quinta parte pretii, & an patronus teneatur eum in fidem admittere, & ſic venditionem purificare, & feudum mancipare? Hæc eſt ſubtilis & argumentoſa quæſtio. Quid enim ſi emptor obtineat diploma regium, ut patrono recuſante recipiatur in fidem à judice, per manum (ut aiunt) ſupremam, proviſionémque, & manum levatam feudi obtineat, conſignando quintam partem pretii: an hujuſmodi reſcriptum debeat homologari? Et omiſſa ſinuoſa argumentorum deductione, punctualiter attingendo, videtur quod ſic: attento quòd emptor, idémque poſſeſſor feudi, anticipato titulo pro ſoluto acquiſiti, facit & offert totum quicquid in ſe eſt: non enim videtur quòd teneatur patrono dimittere feudum pro pretio. Nec quòd patronus juſtè id poſſit poſtulare, quum nulla adhuc facta ſit venditio, imò hoc poſtulante patrono, fieri non poſſit, nec ſequi venditio, & ſic nullum competit jus retractus patrono, nedum actu, ſed nec ſpe, nec habitu, ex hac venditione: ſive enim deficiat, ſive extet ejus conditio, utroque caſu certum eſt, non poſſe dari locum retractui, pro hac vice. In contrarium videtur, quòd patronus non teneatur emptorem in fidem admittere: tum quia non poteſt hoc facere ſine captione ſua, quum per hoc excludatur à jure retractus ſibi dato à conſuetudine, quando feudum venditur: accideret enim feudum eſſe venditum, & tamen non eſſe redimibile per patronum, ſine ejus facto, & culpa. Et ſic patronus invitus & innocens per hujuſmodi technam illuderetur, & jure ſuo privaretur, & videtur res machinata in fraudem hujus conſuetudinis & patroni.

19. Igitur illa conditio, ſi patronus inveſtire voluerit, poterit ab illo rejici * tanquam captioſa & fraudulenta, & venditio acceptari tanquam ab initio pura, ſaltem tanquam purificata, ex quo tempore venditor proceſſit ad traditionem puram. Videntur enim contrahentes exequendo contractum ante conditionis eventum recedere à conditione, maximè à conditione captioſa, ſaltem reſpectu ejus in cujus fraudem videtur machinata & compoſita. Et hanc partem (ne fraudibus & malitiis tanta feneſtra aperiatur) veriorem puto. Itaque attenta ſuſpicione fraudis, qua per ſe laborat illa captioſa conditio, & majori ſuſpicione, quæ reſultat ex eo, quòd proceſſerunt ad realem & puram executionem: puto patronum præhenſionem ſuam ſuſtinere poſſe, & oblationes emptoris juſtè recuſare, offerendo ei refundere pretium cum legalibus impenſis, ſéque abſolvi debere à dictis literis regiis ab emptore obtentis, & jure, & poteſtate feudali feudum retinere, menſæque ſuæ unire poſſe, non reſtitutis, nec in pretium, vel impenſas legales imputatis fructibus à tempore manus injectionis perceptis, ſed illis tam jure dominico, ex defectu vaſſalli, ante oblationem pretii à patrono cauſa retractus factam: quàm jure retractus poſt oblationem pretii retentis. Ex prædictis apparet qualiter ſit intelligenda hæc fallentia, quam alii ſimpliciter & indigeſtè tradunt. Tunc enim procedit, quando venditor non proceſſit ad traditionem puram, & tranſlationem poſſeſſionis & dominii, alioquin ſecus.

*Rejicitur captioſa conditio.

20. Antequam altiùs copioſiſſimam hanc materiam ingrediar, neceſſarium duxi, arduam illam quæſtionem præmittere, & diſcutere: Utrum jus * retractus feudale cedi poſſit? Hæc eſt valde dubia & argumentoſa quæſtio, & à nemine adhuc quod ſciam, tractata, nec jure, nec conſuetudine apertè deciſa: utrimque tamen, tam à jure, quàm à conſuetudine rationes inducendæ ſunt, non remotæ, ſed velut nativæ, & vivæ, ut earum collatione brevius & lucidius, velut oculis expoſita veritas appareat. Et primo videtur iſtud jus cedi poſſe, quia non eſt mera facultas perſonalis, ſed formatum, & patrimoniale, nempe in bonis patroni, & regulariter omne jus, & omnis * actio poteſt cedi, nec iſta actio reperitur excepta. Igitur, *ut in l. fin. C. de hered. vel acti. vendi.* tum iſtud jus non eſt mere legale, ſed partim conventionale, & incluſum tacitè in conceſſione feudi: ſed jus redimendi conventionale, abſque dubio poteſt cedi in quemlibet, ut decidit Paul. de Caſt. *conſil.* 1. *videtur dicendum quod dictus Chriſtoforus, lib.* 2. *Barba conſ.* 51. *collat.* 18. *lib.* 1. Deci. *conſ.* 164. *in fin. conſ.* 614. *col.* 2. *conſ.* 680. Hieron. Cagnol. in *repet. l.* 2. *col.* 8. *qu.* 1. *C. de pact. inter empt. & vend.* Ergo idem dicendum de retractu feudali, nec eſt ſimile de retractu ſanguinis, * quia is fuit introductus favore conſanguineorum, cui favori derogaretur, ſi poſſet cedi extraneo. Sed retractus feudalis eſt inductus favore directi domini: cui favori non contravenitur, ſed magis obtemperatur, ſi liceat cedere cuilibet. Nec eſt iniquum id tribui patrono, authori feudi, ut poſſit deligere quem vult vaſſallum ſibi gratum ſine præjudicio veteris vaſſalli, cui tantum pretii numeratur, quantum ab alio conſequi poſſet.

* Utrum jus retractus feudalis cedi poſſit.

* Jus redimendi cedi poteſt.

* Secus de retractu proximitatis.

21. In contrarium fortius arguitur. Primò, quia hoc jus cenſetur & eſt conceſſum, favore reunionis, & reconſolidationis utilis dominii cum directo, ut in §. ſeq. ibi. *Pour l'unir & mettre a ſa table.* Id quod non fit, ſi cedatur, & ſic feudum ad extraneum perveniat, & non ad dominum. Tum ſecundo quia favorabilior eſt retractus conſanguinitatis, quàm feudi, & tamen jus retractus ſanguinis non poteſt cedi, ut dicemus infrà §. 175. Igitur multominus retractus feudalis. Tum tertio, iſtud jus retentionis, ſive prælationis, eſt ſpeciale, & inductum à conſuetudine, quæ eſt ſtricti juris, ergo debet manere in terminis ſuis, videlicet quando patronus verè vult retinere pro ſe, non ſi pro alio, ſeu quando ipſemet vult præferri extraneo emptori, non quando vult alium extraneum præferre emptori. Non enim conſuetudo dedit patrono jus gratificandi, vel eligendi futurum vaſſallum: ſed jus retinendi pro ſe, & menſæ ſuæ uniendi, ergo tantum videlicet ad finem unionis habet, quæ videtur favorabilis ut res redeat ad priorem naturam & ſtatum. *l. ſi unus* §. *pactus, ff. de pact.* non autem debet extendi ut nedum poſſit retinere, ſed etiam ut poſſit alii tale jus cedere quod eſt durius: quia eſſet excedere & verba, & mentem conſuetudinis; & extendere diſpoſitionem reſtringibilem & ſtricti juris, ad id quod eſt minus favorabile & minus rationabile, quod non eſt admittendum. Imo eſſet novum jus (videlicet gratificandi, vel transferendi feudum) dare patrono: quod nunquam fuit, nec de jure, nec de conſuetudine datum vel inventum. Tum quarto conſuetudo eſt facti, & ad * limites uſus & facti ex quo inducta eſt, reſtringitur, ut diximus ſuprà *in procemio gloſſ.* 1. Satis autem conſtat per verba hujus §. & §. ſeq. conſuetudinem noſtram recitantia, quòd patroni non fuerunt aliter uſi hoc jure retractus, quàm retinendo pro ſe, & menſæ ſuæ uniendo: ergo conſuetudo noſtra ex illo uſu

* Conſuetudo reſtringitur ad limites uſus, & facti.

Digitized by Google

ſuetudo noſtra, quia illa in ipſo principio & principali articulo, videlicet §. 66. *ſub titul. de retract. feud.* & eodem verborum conceptu, copulat cauſam & finem conſolidationis, & ſic non videtur apud Carnotes, competere patronis eccleſiaſticis, qui ſunt incapaces novarum acquiſitionum, & non poſſunt menſæ ſuæ aliquid unire: ſed poſſunt cogi ad ponendum in manum extraneam & laicam, & tamen per arreſtum ſupremi ſenatus, fuit adjudicatus retractus feudalis Epiſcopo Carnotenſi, ut diximus *ſuprà eod. num.* 2. Tum cũ forte de hac quæſtione ſententiam rogarem conſultiſſimo togatorum, reſpondit hoc jamdudum ante triginta annos deciſum per arreſtum adjudicativum retractus feudalis cuidam ceſſionario dominæ Borbonienſis patronæ feudi. Sed certe hoc parum obſtat, quia in provincia Borbonienſi, in quo veriſimiliter ſitum erat illud feudum à domina Borbonienſi dependens, vigebat & viget conſuetudo quod retractus dominicalis, ſive feudalis, ſive cenſualis, cedi poteſt in quemcumque, quamvis retractus proximitatis cedi non poſſit, niſi in aliquem de eodem genere, quod eſt rationabile, & patet in reductione præfatæ conſuetudinis facta anno 1523. menſe Februario, ut ibi in *titul. des retraicts* §. 458. Quid dicendum? Ut tenuitatem meam impune fatear, in hac quæſtione diu hæſitavi.

27. Tandem conſideravi, quòd iſtud jus non eſt ſimplex jus prælationis, nec jus redemptionis propriè per prædicta, ſed eſt aliud ſpeciale jus introductum per hanc conſuetudinem, cui fere omnes conſuetudines regni in hoc conveniunt, ad hoc ut patronus venditione facta & executa poſſit rem à ſe feudaliter moventem capere, retinere, vel avocare, & emptorem cogere ad ſibi relinquendum pro eodem pretio, * magis tamẽ accedit juri prælationis quàm juri redemptionis. Fuit enim ad hoc introductum (& hic jacet punctum deciſionis) ut patronus præferatur extraneo emptori, & ut ſibi, & pro ſe habeat feudum à ſe avocatum, & menſæ ſuæ unire poſſit, favore reverſionis in priſtinam cauſam & ſtatum rei. & quamvis iſte §. id expreſſè non dicat, tamen quòd hæc ſit cauſa, ſeu ratio finalis, & cohærens conceſſioni hujus retractus, ſatis apparet ex qualitate perſonæ retrahentis, & rei retrahendæ, & ex clauſula expreſſè poſita *in fin.* § *ſequentis*, ibi. *Pour l'unir & mettre à ſa table.* Tum quia illa dictio * *pro*, de ſe denotat cauſam immediatam & finalem. Bald. in *cap. 1. de teſt. per l. dominus Sticho, ff. de pecul. legat.* Bald. *l. 1. col. penult. verſic. venio ad ſecundam, C. per quas perſon. nobis acqu.* maxime quando adjicitur cauſæ de futuro, ut hic textus eſt in *l. penult. §. fin. ibi ſi pro alimentis, ff. de ali. legat.* tradit Philip. Decius. *conſil.* 46. Franc. Ripa. in *cap. cum mar.* Ferra. *num.* 7. *de conſt.* qua ceſſante ceſſat diſpoſitio *l. adigere. §. quamvis, ff. de jure patronat. l. cum mulier, ff. ſolu. mat. cum vulg.*

* Retractus feudalis magis accedit juri prælationis quàm juri redemptionis.

* Dictio *pro*, denotat cauſam immediatam & finalem.

28. Tum quia regulariter quælibet * ratio expreſſa in lege vel ſtatuto, cenſetur finalis, & non impulſiva, ut vulg. gloſſ. Bald. *imo in l. cum tale. §. falſam cauſam, ff. de cond & demonſt.* Imol. Card. Feli. *cap. ex parte. in fin. de cleric. conjugat.* Philip. Franc. in *cap. quoniam de immunita. eccleſ in* 6. ſaltem quando illa ratio eſt de futuro vel diſpoſitioni cohæret. ut decidit Bartol. in *l. demonſtratio. §. quod autem. col. fin. ff. de condit. & demonſt.* Paul. in *d. l. §. falſam cauſam.* quorum utrumque in hac ratione concurrit, quia eſt de futuro & diſpoſitioni cohæret. Igitur ſive vocetur cauſa, ſive ratio, de nomine non refert: ſed operatur quòd ea ceſſante ceſſat diſpoſitio. non conſummata. Tum quia ſi fuiſſent interrogati confeſſus triũ ſtatuum, dum in ſcriptis redigebatur hæc conſuetudo, veriſimiliter reſpondiſſent ſe intelligere, ut patronus pro ſe retrahere, & emptorem excludere poſsit, non autem pro extraneo. Igitur hoc habendum eſt pro expreſſo. ut notant gloſſ. & omnes ſcribentes in *l. tale pactum §. fin. ff. de pact.* Tum quia iſtud jus eſt onus in re, quæ eſt patrimonialis, & libera, niſi quatenus reperitur aliter diſpoſitum: eſtque odioſum, niſi quatenus res revertatur ad cauſam à qua exivit, quod eſt favorabile. *l. ſi unus, §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Igitur cum veriſimiliter iſtud jus ſit introductum hac finali ratione, ut patronus præferatur extraneo, & ſibi habeat, non debet fieri extenſio de perſona patroni ad ceſsionarium: nec de jure prælationis patroni ad jus prælationis cujuſvis extranei, nec de onere & ſervitute favorabili, ad onus & ſervitutem odioſam.

* Ratio poſita in lege, vel ſtatuto præſumitur finalis.

29. Et ſic * concludo pro parte negativa. Ita etiam puto debere intelligi omnes conſuetudines hujus regñi in hac materia. Nec obſtat quòd conſuetudo Andegavenſis & Cœnomanenſis expreſsè permittunt patrono qui retraxit, ſtatim alii donare, vel vendere, quia hoc non prohibetur fieri per noſtram conſuetudinem, nec per reliquas conſuetudines regni, etiam in continenti, excepta ſola conſuetudine Turonenſi, quæ loco ſuo clauditur, quia ſola temporis brevitas non ſufficit ad arguendum fraudem niſi per alia appareat patronum tempore retractus, vel parum ante retractum, tractaſſe de retrahendo, ad commodum alterius: poteſt enim ſine fraude fieri quod patronus retrahat animo habendi pro ſe, & hoc facto ſtatim incipiat habere animum alienandi, prout & liberum eſt cuilibet in re ſua.

* Solutio pro parte negativa.

30. Unde infertur quòd primus emptor non poteſt propter hoc condicere, & repetere feudum à ſe retractum, ſed benè probando fraudem tempore retractus, niſi per ſententiam à qua non provocavit, fuerit condemnatus ad dimittendum per retractum, in quo tamen puncto eſſet diſtinguendum inter ſententiam voluntariam, & contradictoriam, & cauſæ cognitionem ſuper fraude habitam, vel non: quæ non eſt hic diſcutiendi locus, ſed hujus reſolutionem colligere poteris ex his quæ ſcripſi infra §. 162. ſuper gloſſ. in *verb. condemnat.* Agente autem ceſſionario nomine ceſſo debet emptor abſolvi: ſimiliter quocumque agente procuratorio nomine domini: ſed in rem ſuam, & non in rem patroni, nec ad acquirendum patrono, de quo etiam infrà. quæſtio. ſequenti.

31. An autem teneatur patronus ab emptore requiſitus * affirmare ſub ſacramento, quòd pro ſe, & non pro alio, pro tunc, & ſine fraude retrahit? Puto quòd ſic (ſalvo meliore judicio) per ea quæ dixi fere in ſimili *infra* §. 176. *in fin.* Non autem tenetur affirmare quod non intendit unquam in futurum alienare, hoc enim eſſet captioſum & præjudicans juri & facultati liberæ in re ſua. *l. in re mandata, C. mandati.*

* Patronus retrahens tenetur jurare.

32. Hanc autem concluſionem noſtram limito * quando patronus non vult hoc ſubfeudum unire menſæ feudi dominantis, ſed tenere ſeparatum & concedere alteri ex filiis in appanagium, ut vocant, ad hoc forte ut feudum dominans remaneat integrum primogenito. Tunc enim puto quòd non cenſetur abuti hac conſuetudine, nec finem hujus §. eludere: ex quo retrahit pro filio, qui cenſetur eadem perſona. *l. fin. C. de impub. & aliis ſubſtit.* Non autem induco jura patronatus in libertos, quæ extenduntur ad liberos patroni. in *l.* 2. *C. de jus vocam.* quia nihil habent commune cum his clientelis, nec procedit invicem argumentum, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 36. Sed bene facit quòd primus caſus *l. ædem, C. locati.* * habet locum in filio locatoris, ut dixi infrà §. 195. præterea in effectu, ſeu æquipollenter, videtur uniri menſæ feudi dominantis, ex quo dicta menſa inde remanet amplior. Unde idem dicendum puto, ſi primogenitus retrahat ſubfeudum, non ut ſibi retineat, ſed ut det fratri juniori & cohæredi, loco tertiæ partis feudi principalis, quam tenetur ei tradere ſecundum formam. §. 15. *ſuprà eod.* Fore idem puto inter quoſcumque extraneos cohæredes, ut ſocios feudi dominantis: tunc enim hujuſmodi retentio non fit ad finem principaliter præferendi extraneum emptori, ſed ad finem principaliter proſi-

* Patronus poteſt uti retractu pro filio.

* Locator poteſt expellere inquilinum pro filio.

ciendi patrono, & ad utilitatem & integritatem conſervandam feudi dominantis, ſecus ſi utilitas quam prætendit patronus, nullomodo concerneret feudum dominans, * puta ſi cauſetur ſe revenditurum & maius pretium inventurum ab alio: hoc enim prætextu puto quòd non poſſit denegare inveſtituram emptori, nec ab eo retrahere ut alii vendat, ſed ſi de hoc conſtet, debet cogi recipere emptorem in fidem.

* Patronus non poteſt retrahere pro alio cui carius vendere vult.

33. Secundo quæritur utrum iſtud jus retractus competat * uſufructuario feudi dominantis? Diſtingue, aut nomine procuratorio domini, aut nomine proprio. Primo caſu non eſt dubium, quin fructuarius hoc jure uti poſſit, cum ſibi liceat meliorem proprietatis cauſam facere. *l. æquiſſimum, §. fructuarius, §. proinde, ff. de uſufructu.* Tum procurator generalis cenſetur habere in mandatis ut meliorem domini ſui conditionem faciat. *l. quacumque ratione, ff. de procurat.* Sed fructuarius eſt velut generalis procurator domini circa rem fructuariam: ita quod hoc nomine poteſt omnes dominicales actus exercere: Ergo & hoc jus retractus, quum ſit unum de juribus dominicalibus, *per notata ſupra* §.1.*qu.*1. & erit effectus quòd dominium utile feudi ſervientis, perpetuo conſolidabitur, & acquiretur feudo dominanti & proprietario, & fructuarius in re conſolidata habebit idé jus uſusfructus, quod in re principali cui fit conſolidatio, & non plus. Sed juxta hoc quæro utrum finito uſufructu, poſſit ipſe vel ejus hæres repetere pretium à domino? Et videtur quòd non, ſaltem ſi tamdiu duravit uſusfructus, quod fructus percepti à feudo retracto tantum valent, quantum pretium. Per id quod notat Bald. in *l. procuratorem, §. ſi tutores ad fin. ff. mandati.* & in rub. *quæſt.* 15. *C. de contrah. empt. & vend.* quod procurator, qui nomine domini emit, & de ſuo pretium ſolvit, tenetur fructus ex re empta perceptos computare in ſortem pretii. Sequitur Jaſ. *in l.* 2. §. *mutui datio. collat. fin. ff. ſi cert. petat.* Thom. Ferra. *in cau.* 54. quod latius examinare intendo infra loco opportuno.

* Fructuarius procuratorio nomine domini retractu feudali utitur.

34. Contrarium eſt dicendum, quia facit fructus ſuos jure uſusfructus, unde * non debet eos compenſare, ut in ſimili notant *gloſſ. & ſcribentes in l. emptor. ff. de rei vend. & ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 78. Vel ſubtilius & clarius examinando diſtingue: Aut fructuarius retrahit de ſua propria pecunia: aut de pecunia domini. Primo caſu facit fructus ſuos, non tam ratione interuſurii pecuniæ ſuæ quæ abeſt, juxta notata in *l. curabit, C. de actio. empti* quàm jure & ratione uſusfructus, quoniam illud tacitum mandatum generale, virtute cujus fructuarius retraxit, dependet ab uſufructu, & non eſt propriè mandatum, ſed quædam ſpecies aut ſimilitudo mandati, uſufructui adhærens. Unde fructuarius magis cenſetur retrahere ratione uſusfructus, quàm ratione veri mandati, & quodammodo magis proprium negotium quàm domini gerit. Secundo caſu non facit fructus ſuos, *ut infrà quæſt. ſeq. num.* 40. tunc enim nullo reſpectu retrahit ut uſufructuarius, ſed ſolum tanquam verus procurator, ſeu negotiorum geſtor domini. Unde nec ratione uſusfructus, nec ratione pecuniæ, quicquam habet in fructibus. In propoſita autem quæſtione cum de propria pecunia retrahit; concludo quòd ſive ſtatim, ſive tarde finiatur uſusfructus, ſemper poteſt ſolidum pretium repeti à domino. Ratio, quia iſtud eſt genus impenſæ gravioris, & perpetuam rei utilitatem concernentis, quæ non ſpectat ad fructuarium, unde eam repetit. *l. cum ad quem. C. de uſufructu.* non tamen poterit dominus præcisè cogi ad eam reſtituendam, quia non erat impenſa neceſſaria, ſed utilis & voluntaria. Sed ſi nolit dominus habere ratum & pretium reſtituere, tenetur permittere fructuario, vel ejus hæredi illud feudum retinere, eúmque in fidem admittere & inveſtire. *argumento l. Julianus. §. ſi quis colludendo, ff. de act. empt. l. cum quæritur, ff. de admin. tutorum.*

* Finito uſufructu repetet pretium, nec compenſabitur cum fructibus.

35. Nec poterit in hac inveſtitura exigere quintum pretii, quia illud fuit acquiſitum ipſi fructuario: quia habetur hoc caſu perinde ac ſi non jure feudali nomine domini retraxiſſet, ſed ex quo dominus non habet gratum, ac ſi nomine ſuo privato emiſſet, tanquam primarius emptor: quo caſu clarum eſt quòd efficitur proprietarius & vaſſallus domini, & non fructuarius reſpectu hujus feudi, & tamen nulla jura debet, ſed ſibi confundit. Unde nec etiam poterit peti aliquod relevium, finito uſufructu, quaſi de novo aperiatur hoc feudum: quia ex quo dominus ratam non habet hanc retentionem, etiam nomine ſuo factam, retrò non cenſetur, prout nec fuit facta ulla conſolidatio. Et ſic non eſt nova apertura. Eſt enim advertendum quod * fructuarius propriè non eſt procurator domini: ſed magis geſtor: ideo ad repetitionem magnarum impenſarum, non agit mandati, ſed in factum, vel utili negotiorum geſtorum, ut per gloſſ. Bald. & alios in *d. l. cum ad quem, C. de uſufruct.* Etiamſi expreſsè procuratorio nomine domini retinuerit, quia non ſpectat negotium ad dominum abſentem, niſi ratum habuerit, unde ratihabitione ſecuta non eſt locus actioni mandati, ſed actioni negotiorum geſtorum. *l. ex mandato. in fin. ff. mandati textus in l. ſi pupilli, §. item quæritur. verſic. idem ait, & ibi gloſſ.* Bartol. Bald. *ff. de negot. geſt.* Et ſic patet quod dominus non tenetur habere gratam retentionem etiam nomine ſuo, per fructuarium factam. Sed utrum fructuarius poſſit ſtatim agere contra dominum, ut declaret voluntatem ſuam, an velit acceptare dictam retentionem nomine ſuo factam, an non? Dico quod ſic. Et iſtud non eſt modici affectus: quia * ſi dominus declararet ſe ratum habere, ſtatim fiet conſolidatio, & ſtatim cogi poterit reſtituere pretium fructuario, quia non tenetur mutuare domino: ſed etiam fructuarius pretio recepto nullum uſumfructum, nullum commodum habebit in feudo retracto, *ut infra ead. gloſſ. num.* 44. exceptis juribus quinti denarii, *ut infrà ead. gloſſ. quæſt.* 4. *num.* 45. Si autem declaret ſe ratum non habere, nulla fiet conſolidatio, ſed remanebit in perpetuum penes fructuarium tanquam vaſſallum, qui ſtatim jure proprio, debebit fide accepta inveſtiri, nulla jura utilia propter hoc ſolvendo.

* Fructuarius nulla relevia, nulla jura debet ratione ſubfeudorum, &c.

* Fructuarius propriè non eſt procurator domini.

* Fructuarius poteſt cogere dominum declarare ſ voluntatem ſuam ſuper retractu.

36. Secundo caſu * quando fructuarius nomine proprio, non ad acquirendum domino, & conſolidandum proprietati, ſed ad acquirendum ſibi ipſi vult retinere. Et videtur quod poſſit, quaſi illud ſit in fructu, ſicut reliquos fructus jure & nomine proprio percipere & ſibi acquirere poteſt. Contra puto. Tum per hunc textum ibi, *Le Seigneur de fief*, & ibi, *par puiſſance de fief*, & ibi, *le fief mouvant de luy*, quæ non poſſunt convenire fructuario nomine ſuo. Clarum eſt enim fructuarium non eſſe dominum, nec habere jus dominicum, & ab eo non moveri ſubfeuda, ſed ſolum à proprietario, qui ſolus eſt dominus directus, jura dominicalia habet, & exercere nomine ſua poteſt, & non fructuarius, ut plenè deduximus *ſupra* §.1. *gloſſ.*1. *qu.*1. & 4. Tum quia jus retractus feudalis non poteſt cedi, igitur nec in fructuarium poteſt transferri, quia non debet vaſſallus erga duos vel erga alium quàm patronum huic ſervituti & oneri ſubjici. *ut infra eod. quæſt. ſeq.*

* Fructuarius non habet retractum nomine proprio.

37. Ex iſtis deciditur pulchra quæſtio*. Fructuarius retinuit ſubfeudum, refuſo pretio emptori: deinde finito uſufructu, vult ſubfeudum retinere, & fidem facere domino. Contra, dominus illud habere contendit & offert pretium & legales ſumptus: utri deferendum? Reſponde, domino, omni caſu, & in omnem eventum: aut enim conſtat quòd fructuarius retinuit, vi & medio hujus §. videlicet ratione poteſtatis feudalis, & tunc domino deferendum eſt: quia non potuit illud fieri, niſi procuratorio nomine domini, & ad ejus, & feudi dominantis utilitatem, reſpectu proprietatis & conſolidationis, & ad utilitatem fructuarii, reſpectu ſimplicis uſusfructus. Et nota quod

* Dominus poteſt retrahere à fructuario quicquid is jure retractus acquirit.

Digitized by Google

eo ipſo quòd fructuarius retinet hoc feudum tanquam fructuarius, cenſetur id facere procuratorio nomine domini, ſicut cum ſimpliciter tanquam fructuarius, vel ad cauſam tacitam vel expreſſam uſusfructus prehendit ad renovat inveſtituram, ut diximus *ſupra* 81. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. *ad fin.* Aut conſtat quòd fructuarius non retinuit vi hujus §. ſed purè & liberè emit ab emptore ſpontaneo, illud vendente fructuario, hoc enim fieri poteſt ſi expreſſe & ſine ſimulatione agatur, & adhuc idem dicendum eſt, poteſt enim fructuarius nomine ſuo ut quilibet extraneus emere, & ſibi quocunque titulo acquirere ſubfeuda, vel alia à feudo dominanti moventia: ſed etiam dominus eodem retractu, vel alio jure feudali, adverſus eum utetur, ſicut adverſus quemvis extraneum. Aut eſt dubium quo nomine quove jure retraxit. Et adhuc idem in terminis præfatæ quæſtionis per notata in *l. quod ſi dubitet. ff. de acquir. vel amitt. hæred.*

38. Quoad alia tamen eſt differentia, quia cum nomine domini ſui vi hujus §. retraxit, ſtatim ſecuta fuit executio, & conſolidatio, & non poteſt amplius ſibi providere fructuarius ad retinendum ſubfeudum pro ſe. Sed cum nomine ſuo à ſpontaneo vendente emit, poteſt ſtatim hæc notificare domino, & inſtrumenta exhibere juxta formam hujus §. quo facto ſi dominus per quadraginta dies refuſionem pretii differat, tenebitur eum inveſtire perpetuo jure domini poſſeſſurum. Et adhuc nullum quintum pretii, aut aliud commodum petere poterit; quia ſi exigeret, teneretur illud eidem, tanquam fructuario reſtituere. Et adverte diligenter quòd * jus retractus feudalis differt à cæteris juribus feudalibus utilibus. Hæc enim ſunt in fructu, & eorum commoda omnino fructuario cedunt: ſecus in jure retractus, quod non eſt in fructu, nec cedit in ſe fructuario, ſed ſolum quoad uſumfructum rei retractæ. Et ratio eſt, quia iſte retractus non poteſt peti niſi nomine domini, & ad finem conſolidationis, & reverſionis ad menſam domini, ut ſuprà ea. *gloſſ. num.* 27. & 28. Quid ſi non appareat quo jure, quove nomine fructuarius iſtud ſubfeudum habuerit? Reſponde, ſi tunc erat in ea cauſa, ut vi poteſtatis feudalis retinere poſſet, præſumitur eo jure obtentum & habitum à fructuario, nec cenſetur novus emptor voluntariè, ſed ex neceſſitate id feciſſe, ad quod poterat cogi, *argument. l. rem legatam. ff. de adimend. legatis.*

*Retractus feudalis differt à cæteris juribus utilibus feudalib.

39. Ulterius juxta hoc tertiò quæro, * Quoddam ſubfeudum fuit venditum, deinde conſtitutus fuit uſusfructus in feudo dominanti, & pertinentiis ſuis: Utrum fructuarius poſſit præfato nomine retrahere dictum feudum? Videtur quòd ſic, quemadmodum poteſt eodem nomine tale feudum prehendere, ex defectu hominis, vel fidei, ex eo quòd nedum domini, ſed ſua intereſt propter fructus, quos pendente prehenſione & uſufructu lucrabitur, iſtud enim quaſi mandatum extenditur ad ea quæ concernunt intereſſe domini, & fructuarii, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 1. *num.* 11. Sed nedum domini reſpectu proprietatis: ſed & fructuarii reſpectu fructuum intereſt ſubfeudum retineri, igitur & in hoc cenſetur procurator domini, quamvis ſubfeudum fuerit apertum ante conſtitutionem uſusfructus.

* Fructuarius non poteſt uti retractu in feuda ante uſumfructum vendita, licet poſſit uti prehenſione.

Contrarium puto, quia faceret domino novum præjudicium ultra quam uſusfructus de ſe præjudicare poſſit, vel debeat. Patet quia dominus privaretur jure utili quinti: & fortè etiam ſubquinti pretii, quod ſibi fuit acquiſitum ante uſumfructum, & nullomodo ſpectat ad fructuarium: unde non cenſetur habere mandatum ad id faciendum, per quod dominus indebitè privaretur jure ſuo: ſed hoc caſu neceſſe eſſet alio ſpeciali & expreſſo mandato, & non ſufficeret etiam expreſſum mandatum generale, puta ſi in conſtitutione uſusfructus, fructuarius conſtitutus eſſet procurator domini in rem ſuam, id enim civiliter & ſine alio præjudicio intelligitur. Non eſt igitur ſimile, ſed longè diverſum in ſimplici prehenſione, quia hæc nullo modo præjudicat domino, ſed utrique prodeſt. Secus autem in * procuratore generali, vel ſpeciali, quia retrahere poteſt, nedum venditum poſt mandatum, ſed etiam prius venditum, quoniam nihil ſibi, ſed totum domino acquirit, tam in proprietate, quàm in uſufructu cauſali. An autem requiratur mandatum ſpeciale, an verò ſufficiat generale, patet ex deductis *in* §. *ſeq. quæſt.* 1. *num.* 12. Quid autem ſi eodem themate retento, dominus ipſe retrahat, an fructuarius habebit fructus dicti ſubfeudi pro tempore uſusfructus? Dicam ſtatim *ad fi. hujus quæſtionis principalis, num.* 44.

* Procurator generalis indiſtinctè retrahit.

40. Ex prædictis nota, quòd dominus poteſt prohibere fructuarium uti retractu feudali ſubfeudi, etiam tempore uſusfructus venditi. Nec mirum, quia etiam poteſt prohibere in ſpecie, ne tale ſubfeudum apertum prehendat conſulendo reliquis juribus, ſi qua debeantur fructuario, ut diximus *ſupra eod.* §. 1. *gloſſ.* 3. *quæſt.* 2. Igitur multò fortiùs prohibebit retractum, revocando tacitum vel quaſi mandatum generale quoad hoc, quia hujuſmodi retractus non conceditur, niſi ut res feudo dominanti, à quo exivit, reuniatur. Igitur ex quo conſtat hoc domino non placere, & ſic fieri non poſſe, non eſt locus retractui. Sint igitur emptores ſolliciti inquirere an domino placeat.

41. Plus dico, quòd quamvis fructuarius procuratorio nomine domini, ſit admiſſibilis ad petendum hunc retractum in judicio, & extra per prædicta, ita quòd non teneatur docere de ſpeciali, vel expreſſa voluntate vel mandato domini, nec id ab eo exigi poſſit: Tamen emptor poteſt adire dominum, ut hoc ſciat, vel in judicio petere dilationem brevem, ut ſibi liceat ſummare, vel interrogari facere dominum, ut declaret an è ſui animi ſententia ſit, ſubfeudum ſuo nomine retrahi, ſibi acquiri, & adjudicari, vel non. Et ſi fortè dominus abſit in remotiſſimis partibus, aut non poſſit commodè inveniri, * non tenebitur ſubfeudum dimittere fructuario, etiam ſub expreſſo nomine procuratorio domini, niſi ſub hac expreſſa conditione, ſi dominus ratum habuerit, & ſub proteſtatione, de repetendo ſi dominus non habuerit ratum. Et magnus erit effectus, quia ſi poſteà conjungat dominum de hoc certificatum, non habere gratum, nec velle acquirere, & conſolidare ſubfeudum, nec ſe juvare dicto retractu, poterit emptor illud etiam cum fructibus medii temporis repetere, condictione indebiti, vel ſine cauſa, vel tanquam à procuratore reprobato vendicare à fructuario, offerendo reſtituere pretium ab eo receptum, & jura quinti, & ſubquinti quæ erant debita. An autem hoc caſu præcisè teneatur offerre promptam reſtitutionem pretii: an verò poſſit offerre modificatè, videlicet deducendo ſuper fructibus, vel tantum conſignare, vel petere cautionem fructuum reſtituendorum liquidatione facta: quia hoc ſeparatam habet materiam, diſcutietur principaliter infra loco opportuno.

*Emptior non tenetur dimittere feudũ fructuario niſi ſub hac expreſſa conditione ſi dominus ratum habuerit.

42. Advertte tamen diligenter, quòd iſta proteſtatio, vel conditionalis dimiſſio, non habet locum in vero procuratore domini, de cujus mandato ſufficienti plenè conſtat. Is enim poteſt oblationibus fidei, & quinti & ſubquinti rejectis ſubfeudum retrahere juxta formam hujus §. Nec tenetur admittere aliquam conditionem ſuſpenſivam, vel reſolutivam, ſicut nec ipſe dominus, quia iſtud jus purè competit & debetur. Quòd ſi cauſetur emptor in fraudem fieri retractum, non ut domino acquiratur, vel ejus menſæ uniatur, ſed ut alii extraneo concedatur, contra intentionem hujus conſuetudinis, debebit hoc probare. Sufficit enim quòd tempore retractus, dominus per ſe, vel per procuratorem ſuum, habeat animum ſibi acquirendi, & ſeipſum emptori, non autem extraneum præferendi, nec at-



Digitized by Google

tenditur ſi poſteà aliter diſponat, *ut infrà* dicemus.

43. Si autem non conſtaret plenè, & per inſtrumentum authenticum de mandato, vel eſſet probabile dubium, an eſſet mandatum revocatum: non teneretur emptor agnoſcere retractum; etiam oblata * cautione de rato, quia hujuſmodi cautio non habet locum, niſi ad fundandum judicium, & ut in eo procedatur, non autem ad exequendum judicatum, & ſolutionem recipiendum. *l. hoc jure. ff. de ſolut. l. 1. C. de procurat.* Solventi autem debet prompta & plena fides fieri de mandato, imò etiam plena ſecuritas, ut tenet Bald. in *l. falſus. col. pen. verſi. ſi ſcias tamen. C. de fur.* Bart. Bal. Alex. Jaſ. in *d. l. 1. C. de procurato.* de quo artic. fuſius diximus infrà §. 166. Nec obſtat quòd ſatis efficitur ſecurus, dum pretium & legales impenſæ ei numerantur: quia plus his ſua intereſt re empta non evinci ſub falſa, vel inſufficienti qualitate, à non habente poteſtatem. Et ne fortè nummi extantes vendicentur à domino recuſante ſubfeudum: conſequenter infertur, ſi ad hunc retractum concurrant dominus & fructuarius, proculdubio dominum præferendum eſſe.

* Quando cautio de rato non habeat locum.

44. Sed hoc caſu, quando ipſe dominus de propria pecunia retrahit, quæritur an uſufructuarius habeat uſumfructum in feudo ſic reunito? Videtur quod ſic, Tum quia unitur per modum acceſſionis, feudo principali, cujus & ſuarum pertinentiarum fructuarius habet uſumfructum. Tum quia hæc conſolidatio non fit à nova cauſa, & extrinſeca, ſed virtute & poteſtate feudali, quæ eſt cauſa vetus & intrinſeca, inexiſtens feudo dominanti & ſervienti, ante uſumfructum conſtitutum. Et ſic videtur quod ſicut accedit proprietario, quoad proprietatem, ita & fructuario quoad uſumfructum, ut in his quæ ratione commiſſi, vel temporis finiti, redeunt ad dominum, dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 5. Contrarium puto, quia quamvis patronus aſſequatur iſtud feudum, non tanquam privatus, vel extraneus, ſed tanquam patronus, ita quod jus patronatus, ſive poteſtas feudalis, eſt cauſa agens & efficiens, tamen illa cauſa non eſſet ſola per ſe ſufficiens: ſed requiritur numeratio pretii, & impenſarum legalium quæ eſt tanquam cauſa materialis, quæ adæquatur feudo retracto, quòd tanti cenſetur, quanti venditum fuit. *l. mortis cauſa capimus. in fin. ff. de donat. cauſ. mort.* Unde patronus non debet carere re, & pretio, ſed ſicut onus ita & commodum eum ſequitur. *l. ſecundum naturam. ff. de regul. jur. cum vulga.*

* Qu. 4. utrum fructuarius debeat habere quintum pretii quando dominus retrahit.

45. Quarto quæro, * numquid fructuarius fruſtrabitur commodis feudalibus talis venditionis? dico quod non. Sed tenebitur patronus quintam partem pretii cum ſubquinta, in caſu quo ſubquinto locus eſſet, ſolvere fructuario. Ratio, quia à principio venditionis iſtud jus fuit formatum, & ceſſit: & ſic uſufructuario ſtatim acquiſitum fuit, ut plenè diximus §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. & facto proprietarii non debet jure ſuo privari. Si igitur patronus velit jure retractus uti, debet fructuarium indemnem ſervare, nec hujuſmodi jura confundi poſſunt ex perſona patroni, ex quo non debentur patrono, ſed fructuario. Et ſic eſt caſus in quo patronus non percipit, ſed ſolvere tenetur quintum, fortè etiam ſubquintum pretii. Et hoc non habet dubium, quando patronus per ſe, vel per alium procuratorem ſuum de propria pecunia feudum retrahit: ita quod fructuarius nihil habet in fructibus feudi retracti.

46. Sed non eſt leve dubium, quando fructuarius de propria pecunia feudum retrahit: quo caſu interim fructus dicti feudi ſuos facit, tunc enim finito uſufructu, dum reſtituit feudum retractum patrono, accipiendo ab eo pretium & legales ſumptus, videtur quod non poſſit à patrono petere, ſibi ultra hæc dari quintum vel ſubquintum pretii: quia illud non expendit nec numeravit. Et clarum eſt quod in ſimili caſu verus procurator non poſſet illud exigere à domino: igitur nec fructuarius, quia circa actum retractus procurator domini cenſetur, & eo nomine retraxit. Nec videtur aliter dicendum, quàm cùm dominus per verum procuratorem de pecunia procuratoris retrahit. Tum fructuarius nullomodo tenetur facere hujuſmodi retractum nomine domini, ſed poteſt hoc omiſſo, ſuo nomine exigere quintum pretii. Sed non poteſt ſimul locus eſſe retractui, & quinto pretii per hunc textum, juncto §. 22. *infrà eod.* Ergo eligendo viam retractus, ſemetipſum jure ſuo excludit, & de ſe queri debet. Tum videtur de hoc jure ſuo quinti pretii tranſegiſſe; cum ſpe lucri fructuum, qui fortè non ſequantur, tamen ſatis eſt quòd potuerunt ſequi. In contrarium, quia quod fructus ſuos facit, ſatis videtur penſatum interuſurio pecuniæ ſuæ, nomine domini erogatæ. Igitur domino approbante retractum nomine ſuo factum, non debet amittere quintum pretii, alioquin nihil lucraretur ratione uſusfructus. Quod enim retrahit, non facit tanquam ipſe, ſed tanquam procurator domini, & in hoc habetur tanquam alius & extraneus, igitur non amittet jus quinti, quod lucrari debet tanquam ipſe. Tum alioquin ſequeretur, quòd fructuario retrahente, tantum commodum ferret, & eſſet æque bonæ conditionis patronus, ac ſi nullus eſſet fructuarius, quod eſt abſurdum, quia deterioris conditionis eſſe oportet dominum, durante uſufructu. Quare pro hac parte concludo. Idem in ſimili puto, ſi patronus locaverit feudum dominans, etiam ad modicum tempus, cum commodis feudalibus, & cum clauſula vel mandato ſpeciali exercendi actus feudales, & retentionem feudalem, ſi talis colonus retrahat de pecunia ſua, quia hoc facit tanquam procurator, habebit fructus pro interuſurio, donec pretium ſibi reſtituatur, & nihilominus etiam quintum, vel etiam ſubquintum debebit ei reſtitui, quia hoc illi debetur tanquam colono, propter venditionem tempore locationis factam. Idem de cæteris id genus.

47. Quinto quæro, utrum competat * marito in ſubfeudis moventibus à feudo proprio uxoris? Reſpondeo quòd ſic, non tamen ſimpliciter nomine ſuo: ſed nomine, ſeu in qualitate mariti, & ad cauſam uxoris ſuæ ſicut in poteſtate prehendendi, & inveſtituram renovandi diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 9. Sed utrum maritus ſolus ſine mandato vel conſenſu uxoris, poſſit uti jure retractus feudalis, & in judicio experiri: emptore controverſiam faciente, qui fortè fidelitate & quinto pretii oblatis, ſe opponit prehenſioni feudi, petit inveſtiri, negat retractum fieri debere à marito? & videtur quòd non: quoniam hujuſmodi actio ad retractum dependet à proprio hæredio uxoris, & non eſt mobiliaris, nec poſſeſſoria. Igitur non poteſt judicium deduci à viro ſine conſenſu uxoris. *argumenta infrà* §. 113. Hoc non obſtante puto maritum debere admitti, & obtinere: quia ex hoc judicio, ſive vincat, ſive obtineat, non poteſt ſequi aliqua alienatio. vel deterior conditio propriorum uxoris, ſed bene poteſt fieri melior conditio. Unde etiam invita uxore poſſet agere & evincere: non enim poſſet authorari à judice, nec audiri ad contradicendum marito in hoc, quum non haberet juſtam cauſam contradicendi. Si tamen non ſola qualitas, vel poteſtas mariti, vel factum ſeu qualitas venditionis impugnaretur: ſed ipſum jus retrahendi in dubium revocaretur, cauſante emptore illud fuiſſe perpetuo remiſſum & iſtud feudum non ſubeſſe tali oneri, tunc judicium à ſolo viro agitatum non præjudicaret uxori, nec juribus feudi ſui dominantis, niſi uxor unà cum marito ageret, vel agenti conſentiret: tunc enim agitur de proprietate hujus juris, & perpetuo præjudi-

*Maritus exercet jura dominicalia in vaſſallos uxoris & retractu utitur.

Digitized by Google

Digitized by Google

hil. Hæc enim conſuetudo quæ dat jus retinendi feudum venditum, intelligitur ſimpliciter prout loquitur, & ſic de toto feudo vendito, non autem de parte rei venditæ. Nec in hoc valet argumentum de toto ad partem: quoniam non eſt eadem ratio, ſed gravior ſervitus, ampliatio, & multiplicatio oneris, ſi extenſio fieret ad partem unius: igitur non debet fieri, ut notant Bart. & alii, in *l. quæ de tota. ff. de rei vend.* Nic. Everal. in *locis legal. loco* 80. *de toto ad partem.* * Idem in ſimili in pacto redimendi conventionali: ſi enim unus ex hæredibus venditoris, qui vendidit ſub pacto de retrovendendo, ageret ad retrovendendum pro parte ſua hæreditaria, non eſſet audiendus, niſi offerret totum redimere, & totum pretium refundere: quo caſu recte ageret, & electio eſſet rei conventi, ut tradit Bar. in *l. cuiuſuſfructus. ff. de uſu. & uſuf. leg.* Jaſ. & alii in *l. ſtipulationes non dividuntur. col.* 12. *ff. de verb. obligat.* Et pleniſſimè & deciſive Socin. in *conſil.* 16. *anno domini. lib.* 4. *Hunc articulum examinavi infra* §. 184. *ubi remitto.*

*Idem in retractu conventionali.

52. Quid igitur in themate quæſtionis noſtræ, ſi cæteris dominis volentibus inveſtire, unus ſolus velit retractu uti, & totum feudum habere, totúmque pretium refundere? An poſſit? Dubium facit quod non poteſt totum unire menſæ ſuæ: ſed ſolum pro parte ſua juris feudalis, quam habet in re vendita: ſive pro parte quam habet in jure patronatus, & feudo dominanti, pro reliquis autem partibus eſt tanquam extraneus, & in illis remanebit vaſſallus compatronorum. Tamen dicendum eſt * poſſe retrahere, ſi hoc malit emptor, quàm pati retractum partis tantum, non enim prohibetur alter ex dominis partem tantum retinere, niſi propter intereſſe vaſſalli, vel emptoris, & propter novum detrimentum emergens ratione diviſionis rei, quæ non fuiſſet pro parte æquè, ſeu tanto pretio vendita vel empta; quod intereſſe & damnum ceſſat, domino parato totum retrahere: unde quum non debeat unus ex dominis, etiam à majori parte cogi ad remiſſionem juris ſui. *d. l. per fundum. ff. de ſervitu. ruſtic. prædio.* nec ad redemptionem, *l. nec emere. C. de jur. delib.* poteſt mero jure agere ad retractum pro parte ſua duntaxat: ſed ne graviori ſervitute prematur feudum, quàm intenderit conſuetudo, poteſt emptor offerre totum dimittere, & hoc erit in electione ſua, vel partem tantum actorem concernentem, vel totum dimittere. Et niſi actor velit oblationem acceptare, repelletur à retractu partis, & cogetur emptorem inveſtire.

*Unus ex patronis totum retrahere poteſt.

53. Et caſu quo totum retrahat: clarum eſt quòd partem tantum, jus ſuum concernentem unit, & conſolidat: hanc enim ſolam jure feudi obtinet, reliquas autem partes non habet jure & poteſtate feudali: ſed ex voluntate emptoris, & ſic in illis omnino tanquam privatus, & extraneus emptor cenſetur. Et tenebitur in fidem compatronorum ſe conferre, eiſque quintum pretii, & cætera feudalia jura ſolvere, & præſtare. Sed an hoc caſu pro reſpectu illarum partium debebitur duplex quintum? Videtur quòd ſic, quia primo venditæ ſunt extraneo emptori, deinde emptor cenſetur iterum & ſecundò vendidiſſe huic actori, ex quo voluntariè ei dimiſit, & non ex neceſſitate, & ſic videntur bis venditæ. Contrarium puto, quia licet iſta dimiſſio ſit aliquo reſpectu voluntaria, quia non eſt abſolutè neceſſaria, eſt tamen partim neceſſaria & coacta, videlicet cauſativè, & niſi voluiſſet emptor damnum diviſionis rei & contractus ſufferre, unde ſatis dicitur alienatio neceſſaria, & non debentur pro hoc aliqua nova jura, ut dicemus *infra eod.* §. 22. Tum hæc dimiſſio verè non eſt novus contractus, nec nova venditio, ſed totius venditionis tranſlatio, & ſubrogatio actoris in totam emptionem, & ex parte emptoris non fit ab eo animo contrahendi, ſed animo diſtrahendi, unde ex parte ipſius non eſt nova venditio, ſed diſceſſio ab emptione, cedendo & relinquendo totum locum vacuum, actorque inter legales ſumptus tenetur refundere emptori portiones quinti denarii, ſi quas ſolverit aliis compatronis. Et ſi non ſolverit, ipſe retrahens ſolvet eis, & ſic ſemel tamen.

54. Redeundo ad quæſtionem noſtram, Septimo quæro, quid è converſo, ſi * ſit unus dominus feudalis, ſed ſunt plura feuda vendita, utrum reſpectu unius feudi poſſit inveſtire emptorem, reſpectu alterius uti retractu feudali? Et videtur quòd non, ſed idem dicendum quod in præcedenti themate, ex quo omnia feuda vendita moventur ab eodem patrono, & ſunt vendita unico pretio, non diſtributo, ſed ſimul & collectim, & ſic eſt unica tantum venditio, quæ non poteſt dividi, ſaltem invito emptore, qui non erat unum ſine alio empturus, ergo non tenetur redemptionem unius ſine alio pati. *d. l. quod ſi uno. ff. de in diem adjectione. d. l. cum ejuſdem. d. l. cum ff. de ædi. edict.* & maximè ſi iſta feuda teneantur ab eodem patrono non ratione diverſorum dominantium, ſed ratione unius feudi, vel fundi dominantis. Et ſic habito reſpectu ad identitatem corporis à quo pendet, videntur unum & idem corpus, ſive ejuſdem corporis membra. Quibus non obſtantibus contrarium puto, quia ex quo ſunt diverſa feuda, neceſſario ſunt diverſæ fidelitates, diverſa jura feudalia, & diverſæ, diſtinctæ & ſeparatæ actiones, tam ad jura quinti pretii quàm ad jus retractus. Ergo poteſt patronus reſpectu unius actionis & feudi exercere jus ſuum, & reſpectu alterius dimittere. Et quum in ſingulis actionibus ſit electio patroni, poteſt in una aliter, in alia aliter eligere. Hoc enim jus ſibi competit tam ex conſuetudine, quàm ex conceſſione feudi ab ipſa origine infeudationis dictorum feudorum, unde non debet deterior effici ſua conditio ex eo quòd iſta feuda pervenerunt ad unam & eamdem perſonam. Nec etiam ex eo quòd vaſſallus plura feuda ſimul & unico pretio vendidit. Sed debet potius imputari venditori, quòd ſic vendat, & emptori quòd ſic unico non diſtributo pretio emat, utpotè cum ſciant diverſa eſſe feuda, & patronum habere jus prehendendi, jus fidelitatis, & jus relevamenti, & jus prælationis ad ſuam liberam electionem in unoquoque dictorum feudorum per ſe, & ſeparatim. Unde ſi contrahendo illa adunaverint, ad hoc ut patronus non poſſit amplius ſeparatam in quolibet feudo habere electionem, ſed unam tantum in omnibus, convincuntur hoc feciſſe in fraudem patroni, unde non patrocinatur eis, etiam dato quòd eſſet fraus conſilii, ſatis eſt fraudem fieri patroni re ipſa & eventu. Igitur jus ſuum ſibi manere debet integrum, in quolibet feudo per ſe, non obſtante quacumque forma contrahendi adinventa per vaſſallum & emptorem.

*Quid ſi plura feuda ſimul vendiderit.

55. Ex quibus patet * malè ſcripſiſſe Guid. Papam *in deciſ. Delphi.* 508. ubi tametſi in latioribus terminis tenuit, quod ſi plures & diverſæ poſſeſſiones, de directo dominio diverſorum dominorum moventes, vendantur uno pretio, quod alter dominorum directorum non poteſt retinere rem quæ eſt de ſua emphyteuſi, niſi etiam retineat omnes alias res venditas, etiamſi non à ſe ſolum, ſed ab aliis dominis moveantur, quia, inquit, omnium rerum una eſt venditio de facto de omnibus in ſimul facta: quod ego ingenuè fateor. Sed dico quòd unitas contractus & venditionis facto & voluntate contrahentium inducta non habet locum quoad tertium, & non poteſt præjudicare tertio, qui habet jus diſtinctum, & actionem diſtinctam & ſeparatam in unaquaque rerum venditarum. Et multò minus poteſt præjudicare pluribus & ſeparatis patronis. Et ſic illa opinio Guid. Pap. prout loquitur, eſt prorſus irrationabilis, quamvis illi conformetur conſuetudo Alverniæ, *eod. tit.* §. 23. *& ſeq.* Sed fuiſſet in ſe rationabilis, ſi ſe aſtrinxiſſet ad plures res ab eodem domino moventes. Tamen

* Guido Papa reprehenſus.

etiam

Digitized by Google

etiam hoc ultimo caſu militant argumenta mea. Itaque concludo quòd * quoties ſunt plures tituli feudi, & plura diſtincta feuda vendita, tunc ſive unico, ſive diſtributo pretio, ſive à diverſis, ſive ab eodem patrono moveantur, ſive reſpectu diverſorum feudorum dominantium, ſive reſpectu ejuſdem feudi dominantis, ſemper poteſt fieri variatio, non in eodem, ſed in diverſis feudis. Et reſpectu unius poterit emptor cogi ad fidelitatem & alia jura inveſtituræ. Et reſpectu alterius, ad dimittendum pro pretio & legalibus impenſis, & hoc caſu debet arbitrio peritorum in hoc, fieri æſtimatio omnium feudorum venditorum particulariter, ut ſciatur quantum de pretio convento cuique correſpondeat: & ſic quantum ſit refundendum ratione illius in quo jus prælationis eligitur: & quantum jure quinti denarii pro aliis feudis non retentis pendendum. Quid autem ſi ſit unus tantum patronus: ſed ſunt plures, puta tres emptores, ſimul eodem contractu ementes & idem feudum ab vaſallo?

* Circa plura feuda licet patrono variare.

An patronus poſſit unum ex emptoribus in fidem admittere, & ab aliis duobus feudum retrahere, dicam infrà §. *ſeq.* ubi melius quadrat hæc quæſtio. Ex his habes materiam iſtam reſolutam, quod alibi non reperies. Et poteris inducere ad multa alia decidenda.

56. Ulterius circa neceſſariam interpretationem hujus §. ſed ad uberiorem utilitatem, *octavo* quæro, vaſſallus vendidit & tradidit feudum ſuum Titio, & ſic apertum eſt feudum, & jus fidelitatis, & quinti denarii vel jus retractus quæſitum patrono ad ejus optionem. Patronus autem antequam alterum petat, vel eligat, vendit & cedit, vel aliter transfert feudum dominans, & omne jus ſuum patronatus eidem Titio: poſteà Titius revendit eidem, & reſtituit feudum dominans, & jus patronatus quod acceperat: modò redintegratus antiquus patronus manum inicit feudo quondam empto à Titio, nec contentatur fidelitate & quinto denario forte oblatis: ſed vult illud habere jure retractus feudalis, an poſſit? Videtur quòd ſic, quia feudum eſt ſibi æquè apertum, ut erat ante alienationem feudi dominantis: nec Titius fuit receptus in fidem, nec ſolvit quintum denarium, & jus retractus remanſit integrum. *ut in §. ſequenti.* Contrarium tamen dicendum eſt, quia per acquiſitionem feudi dominantis, Titius effectus eſt patronus, & confuſa eſt & extincta actio retractus, quæ competebat veteri patrono ex dicta venditione, ſicut confuſa fuit & extincta apertura dicti feudi facta per dictam venditionem, quod procedit nedum ſi dictum feudum fuerit unitum & incorporatū feudo dominanti per Titium, ſed etiam ſi Titius acquirendo feudum dominans non habuerit intentionem uniendi illi & incorporandi dictum feudum ſerviens: ſed nihilominus tenuerit, & poſſederit illud tanquam ſeparatum, quod potuit facere, quia hoc non obſtante, ex quo idem Titius erat dominus feudi dominantis, & ſic non poterat eſſe vaſſallus ſuiipſius, quoniam * actio & paſſio maximè in iſtis correlativè oppoſitis, non poſſunt concurrere in eodem, reſpectu ejuſdem, neceſſarium fuit, quod dictum feudum deſierit eſſe apertum, & quod omnis actio quæſita ex veteri apertura confuſa & extincta fuerit *l. 1. ff. quemadmodum ſervit. amittat. l. quicquid. ff. communia prædio. l. tria prædia. in fin. ff. de ſervit. ruſtic. prædi.* Unde ſemel confuſa & extincta, non reviviſcit, licet poſteà utraque res, dominans & ſerviens revertantur ad priſtinum ſtatum. *l. ſi quis ædes. in princip. ff. de ſervitut. urba. prædiorum.*

* Actio & paſſio non cōcurrunt reſpectu ejuſdem.

57. Verum eſt quod quando revertuntur ad priſtinum ſtatum, puta quando feudum dominans ſeparatur, & redit ad veterem patronum, tunc neceſſariò feudum ſerviens retentum per Titium aperitur, non tamen reincidit in priſtinam aperturam, quæ ſemel irrevocabiliter eſt extincta: ſed eſt nova apertura, ex nova cauſa de recenti contingens. Patet, quia iſto caſu feudum ſerviens non dicitur aperiri ex parte ſui, nec ex parte vaſſalli, utpote quum non mutet manum vaſſalli, ſed aperitur ex parte feudi dominantis, & propter mutationem contingentem ex parte patroni qui mutatur, unde ſive hæc mutatio & reſtitutio feudi dominantis fiat per donationem, ſive per venditionem, aut alias quoviſmodo, tametſi partim ex facto & voluntate vaſſalli, tamen nulla jura utilia debentur patrono, ſed ſolum jura honorifica, videlicet fidelitas & obſequium clientelare, quale ab antiquo vaſſallo præſtari debet *ut infrà* §. 48. Unde in caſu propoſito nec quintum nec aliud onus, ſed ſimplex fidelitatis renovatio debetur.

58. Hanc determinationem in veteribus tyrocinii mei collectaneis limitabam, ut procederet quandò feudum dominans fuit translatum ſimpliciter, ſecus ſi fuiſſet venditum Titio ſub pacto de retrovendendo, vel ei ceſſum ſub pacto de recuperando facto incontinenti, vel in ipſa traditione, & in vim illius pacti, antiquus patronus fundum ſuum & patronatum recuperaret, quia tunc redintegraretur vetus apertura feudi ſervientis, & jura fidelitatis quinti pretii, vel retractus ex dicta venditione orta, non enim fuerunt confuſa, ſed remanſerunt ſaltem in habitu, ex quo Titius non fuit factus patronus irrevocabiliter, ſed commutabiliter: & ſic commutatione ſequuta, habitus ille redit ad actum, & ad eamdem cauſam priſtinam, quia iſta reverſio fit ex cauſa veteri & neceſſaria, *Argumento leg. fin. ff. de exceptio. rei judic.* Tum ſicut verus patronus vendidit vel ceſſit, commutabiliter tamen, Titio feudum ſuum dominans, cum omnibus juribus & pertinentiis ſuis, & ſic cum juribus competentibus ad dictum feudum ſerviens tunc apertum: ita oportet quod Titius reſtituat cum eiſdem juribus & pertinentiis in ſpecie, & per conſequens quod reſtituat contra ſe actionem quinti denarii, & actionem retractus quæ competebant veteri patrono ad ejus optionem, ratione feudi dominantis. Alioquin non fieret reſtitutio plena, & cum omni ſua cauſa, prout fieri debet, *l. reſtituere. ff. de verb. ſignific. cum vulgar.* Secus quando fit reſtitutio ex nova & voluntaria cauſa, quia tunc inſpicitur ſtatus exiſtens tempore hujus novæ cauſæ & reſtitutionis.

59. Sic in * ſimili, ſi vendidi & tradidi tibi prædium meum, cui tuum ſerviebat, extincta eſt ſervitus, & dato quòd mihi revendas, non reviviſcit, nec teneris de novo imponere: niſi in revenditione expreſsè cautum fuerit, quod procedit quando rem meam ſimpliciter vendidi. *d. l. ſi quis ædes. in princip. ff. de ſervit. urbana. prædio.* Secus ſi vendidi tibi ſub pacto de retrovendendo, tunc enim cum mihi ex pacto præterito revendis, quamvis ipſo jure non reſurgat ſervitus, tamen teneris illam de novo imponere, quoniam id agitur, ut talis res reſtituatur, qualis vendita fuit. *Argumento l. Papinianus de ſervitut. l. ſi ei cujus. ff. communia prædio. l. 2. ad fin. ff. de hæred. vel actio vendi.* Et per hæc præfata limitatio videtur multùm probabilis, quinetiam multis peritis & provectis viſa eſt rationabilis & vera.

* Servitus confuſa quando debet reſtitui.

60. Nunc autem dum maturiùs & circumſpectius cogito, falſam eam puto. Si enim dum feudum dominans venditur cum clauſula vulgari cedens omnia jura & actiones dependentes, feudum ſerviens poſſideatur à tertio, & ſit apertum ex parte vaſſalli, aliter quàm per ſucceſſionem directam, & ſic debeatur relevium: Clarum eſt quòd jus prehendendi & exigendi relevium acquiritur emptori, qui fecit illud relevium ſuum, nec tenetur reſtituere, etiam ſi feudum dominans revendat ex neceſſitate pacti in venditione adpoſiti, ſicut fructus interim perceptos lucratur, nec tenetur reſtituere cum revendit. Illud enim relevium eſt in fructu. Eodem * modo ſi illud feudum ſerviens ſit apertum ex cauſa venditionis, & ſic competit patrono prehenſio, & ad quintum pretii vel ad re-

* Quando jus retractus conſiſtat in fructu.



Digitized by Google

tractum ſua optio: Hæc actio tranſit in emptorem feudi dominantis ſub pacto de retrovendendo. Unde ſi elegerit quintum pretii prout potuit, fecit illud ſuum, nec tenebitur revendens reſtituere, ſicut nec reliquos fructus aut obventiones, nec poterit redimens retractu uti, quia fuit conſumptus. Ergo idem dicendum in quæſtione noſtra, cùm idem eſt dominus feudi ſervientis, & emptor feudi dominantis. Illa enim actio ad quintum pretii, vel retractum competens venditori, tranſit ad emptorem, & ſic per eum conſumpta fuit, quaſi à ſeipſo alterutrum exegerit. Quod ſi dicas eum neutrum elegiſſe, aut exegiſſe cùm non appareat: dico quòd illa actio ſtatim quod pervenit ad emptorem, fuit confuſione extincta. Et dum poſteà res revenditur, non reviviſcit ipſo jure, nec per novam conſtitutionem debet renovari à revendente, quia conſiſtebat in fructu, & ſic ceſſit perpetuo in lucrum emptoris, ſicut cæteri fructus & obventiones.

61. Nec obſtat quod dixi, dum feudum ex pacto in venditione appoſito revenditur, debere etiam ſervitutem confuſam reſtitui, & de novo conſtitui, quia verum eſt quantum ad ipſam ſervitutem in ſe, non autem quantum ad commoda ſeu fructus, ſi qui fuerint illius ſervitutis medio tempore, quia veniunt lucro emptoris, ut notiſſimum eſt. Et ita eſt in propoſito. quia cum feudum dominans ex neceſſitate pacti revenditur, ſubjectio ſeu feudalitas feudi tempore venditionis ſervientis, quæ medio tempore velut confuſa & extincta fuerat, reſurgit & redintegratur in ſe, ſed non quantum ad commoda & fructus qui medio tempore ex illa feudalitate competiiſſent, & ſic non reſurgit, nec reſtitui debet hæc actio retractus, ſicut nec actio relevii, cum ſit in fructu: ſed ipſum jus feudalitatis tantum, in quo includitur ſolida & integra proprietas omnium jurium utilium in ſe, puta etiam jus retractus feudale, pro futuris venditionibus & aperturis. Nec obſtat quod *ſuprà eodem gloſſ. num.* 38. dixi actionem & jus retractus in hoc differre à cæteris juribus utilibus feudalibus, quod non eſt in fructu: quia verum reſpectu uſufructuarii & ſimilium, quia non poteſt convenire finalis cauſa retractus, quæ eſt unio menſæ feudi dominantis, quum non habeant illius dominium. Et his terminis ibi loquebar. Secus in eo qui pro tempore eſt verus proprietarius feudi dominantis & patronus, quia hujus reſpectu actio, vel jus retractus in ſpecie eſt in fructu. Patet, quia pro hac vice poteſt remitti vel omitti ab ipſo domino, cui eſt interdicta bonorum & jurium immobi'ium alienatio, & ſimiliter ab ejus tutore vel curatore, vel etiam in prælato eccleſiæ, ut patet per notata *infra eodem gloſſ.* 2. 11. *& in* §. 14. *num.* 7. *&* 21. *Adde infra eodem gloſſ. quæſt.* 10.

62. Modò ſuboritur adhuc unus ſcrupulus hoc caſu, quod hæc * feudalitas ipſo jure reviviſcit, etiam ſi non dicatur, nec de novo conſtituatur, quod non eſt in ſervitute, ad quod dico apertam eſſe differentiæ rationem, quia iſta feudalitas, quum ſit directum dominium, magis conſiſtit in proprietate & ſubſtantia rei venditæ, & revenditæ, quàm in ſervitute, & magis eſt pars eſſentialis dominii rei, quàm ſervitus accidentalis, & ſic ipſo jure revenditur & reviviſcit, quia etiam medio tempore magis fuit adumbrata & ſopita quàm extincta. Ex quo etiam major ſcrupulus diſcutitur. Quid enim ſi feudum dominans eſt ſimpliciter venditum poſſidenti feudum ſerviens: deinde ex cauſa libera & voluntaria emptor revendit, donat, vel reſtituit quondam venditori? Utrum exſurgat feudalitas feudi ſervientis? Videtur quod non, per *d. l. ſi quis ædes, in princip. ff. de ſervit. urb. præd.* Et hoc ſimpliciter loquendo eſt verum, quia per venditionem & traditionem ſimpliciter ſeu perpetuo factam, hujuſmodi feudalitas non fuit ſuſpenſa nec ſopita: ſed prorſus extincta.

* Feudalitas magis conſiſtit in proprietate, quam in ſervitute & ipſo jure reſurgit.

* Quid juris, quando emptor feudi dominantis illud voluntariè revendit?

63. Tamen diſtinguendum eſt: Aut * revendens vel cedens, vendit vel cedit feudum dominans, cum ſuis membris quæ cum eo poſſidet, vel una cum dicto quondam feudo ſerviente, & ceſſat quæſtio. Aut vendit & cedit ſolum illud feudum dominans quod acquiſivit, & tunc aut per dinumerationem ſubfeudorum, vel etiam expreſſionem, aut relationem ad priorem acquiſitionem vel aliud certum, apparet quòd iſtud ſubfeudum retinetur tanquam ſerviens: & tunc ipſo facto renovata, & de novo conſtituta eſt fidelitas: Aut verò per dinumerationem pertinentiarum & ſubfeudorum rei venditæ vel ceſſæ, apparet quòd vendens vel cedens non vult comprehendere illud quondam ſerviens feudum, ſed retinere ſibi præcipuum, & non recognoſcere ab emptore vel ceſſionario: & tunc non eſt feudalitas renovata, ſed poſſidebitur iſtud quondam ſubfeudum liberum ab emptore, ceſſionario & ſuis. An autem remaneat liberum ab omni conditione feudali? Dico quòd non, ſed ſtatim remanebit & efficietur immediate ſubditum in conditione feudali domino ſuperiori feudi quondam dominantis venditi, tanquam exemptum à ſubjectione medii, ut pleniùs notavi infrà §. 41.

64. Nono juxta hoc quæro, ſub pacto redimendi venditum eſt feudum dominans, à quo movetur feudum per venditionem apertam: non eſt dubium, quin emptor feudi dominantis, utpotè verus patronus, poſſit uti prehenſione & omni jure & poteſtate feudali in dictum ſubfeudum, & accepto quinto denario inveſtire emptorem, vel ſi malit retinere pro pretio. Sed caſu quo retinuit pro pretio, utrum cum cogitur revendere feudum dominans, teneatur etiam revendere ſeu dimittere pro pretio iſtud ſubfeudum? Videtur quod ſic, cùm ſit acceſſorium, ut ſequatur naturam principalis & dominantis feudi à quo dependet, & cui eſt unitum & incorparatum per retractum feudalem. Tum quia jus retractus eſt de jure & poteſtate feudi dominantis: & conſequenter ſubfeudum retractum & jam unitum. Tum quia unio hujus ſubfeudi inerat ab initio, in potentia cauſæ efficientis, feudi dominantis. Igitur effectus unionis poſteà ſecutus trahitur & attribuitur primordio, cauſæ & titulo, *l.* 1. *C. de imponenda lucrat. deſcript. lib.* 10. *C.* Et ſic una cum feudo dominanti videtur vendita facultas retrahendi ſubfeuda, & in eum caſum ſubfeuda videntur virtualiter vendita, & per conſequens in vim ejuſdem pacti de retrovendendo, revendenda una cum feudo dominanti. Contrarium puto, quia verè non ſunt vendita ſubfeuda: ſed ſolum in conſequentiam feudi dominantis eſt venditum ipſum jus feudale: & retractus feudalis in ſubfeuda, quod jus in ſui ſubſtantia reſtituitur in venditione: non autem requiritur quod effectus medio tempore ratione illius juris acquiſiti reſtituantur: ſicut nec reliqua commoda & fructus. Et ſic iſte emptor non tenetur vi pacti de retrovendendo reſtituere feudum dominans, niſi tale quale emit. Retinebit igitur * ſubfeuda jure prælationis redempta: & pro illis remanebit vaſallus illius qui feudum dominans redemit nec tenebitur ad aliud ex mutatione redemptionis quàm ad fidelitatem, ſicut antiquus vaſallus, quum mutatio contingit ſolum ex parte patroni. Ex his infinitæ aliæ quæſtiones in ſimili decidi poſſunt, puta in hæredi gravato fideicommiſſo, vel legato particulari, poſt certum tempus reſtituendi caſtrum, vel in donatario gravato ſubſtitutione contractuali & conventionali, de quo dicemus infrà loco opportuno. Si enim tempore medio feuda inde dependentia acquiſierit, quoquo titulo etiam feudali retinendo; quando vendita fuerint: non tenetur ea reſtituere extante conditione vel die ſubſtitutionis, ſicut nec fructus medii temporis quos ſuos fecit: ſed pro eis remanebit vaſſallus illius cui caſtrum reſtituit: ſufficit enim quòd in eo ſtatu illud reſtituat, in quo cum onere ſubſtitutionis ad ſe pervenit.

* Quid de ſubfeudis retentis à fideicommiſſario.

65. Decimo quæro, quid in ſpecie hujuſmodi mihi propoſita dum hæc ſcriberem. Quidam ſuper ſe, caſtro ſuo & reliquis omnibus bonis conſtituit octu-

genta libras annui reditus redimibiles pro novem mille ſexcentum libris ſortis principalis. Et deceſſit relicto filio minore viginti quinque annis : qui non valens redimere, nec commodè continuare dictum reditum, dedit creditori in ſolutum vel in permutationem reditus id caſtrum cum ſuis pertinentiis, ſine decreto & cauſæ cognitione. Deinde minor factus forte major, ſed ante expreſſam vel tacitam ratihabitionem de qua tractavimus infrà §. 97. deceſſit, unde ejus hæres obtentis literis regiis proſecutus eſt, & per arreſtum obtinuit annulationem dictæ permutationis, vel dationis in ſolutum, & creditor condemnatus fuit ad reſtitutionem dicti caſtri cum pertinentiis, ſine aliqua reſtitutione fructuum, refuſa tamen ſibi ſorte principali dicti reditus cum ejus reliquis, quæ debebantur tempore dictæ permutationis dumtaxat : & ſic ſuprema curia ſumma æquitate mota compenſavit fructus caſtri cum reliquis ſex penſitationibus reditus quæ tempore medio fluxiſſent, ſi non fuiſſet dicta permutatio, fortè enim conſtitit quòd veriſimiliter illi fructus cum reditu proportionabantur, & curia voluit parcere majoribus ſumptibus & laboribus partium, ſuper inquiſitione, valore & liquidatione fructuum. Et eadem curia nullum habuit reſpectum ad hoc quod actor à principio litis, & per ſuas literas regias obtulerat creditori ſortem principalem cùm reliquis : ( unde videbatur ex tunc reditum haberi debere pro redempto, & nullomodo cucurriſſe, ex quo ſtabat per creditorem qui noluit reſcindere, ſed ſuſtinere dictum contractum, & impedire homologationem dictarum literarum ) quia juſto errore ductus inſtiterat, ignorans defectum ætatis dicti minoris, qui cum bona fide contraxerat. Accidit autem quòd tempore medio, forte etiam poſt litem conteſtatam ſuper dictis literis, creditor jure feudali retinuit quædam feuda vendita ab eodem caſtro moventia. Modò in executione dicti arreſti dubitabatur an hujuſmodi feuda veniant unà cum caſtro reſtituenda, refundendo eidem creditori pretium & legales ſumptus in retractu impenſos ? Et prima facie videbatur quòd non, quia virtute dicti arreſti creditor retinet & lucratur omnes fructus uſque ad tempus arreſti. Igitur etiam ſuos facit fructus jurium feudalium & conſequenter juris retrahendi poteſtate feudali. Igitur ſua fecit dicta feuda per eum retracta, ut in ſimili dictum eſt ſuprà quæſtione proxima de eo qui emit feudum dominans ſub pacto de retrovendendo ad certum tempus.

Contrarium reſpondi, quia inter hunc caſum & quæſtionem præcedentem lata eſt differentia. Illic * enim emptor tempore medio erat verus dominus & patronus. Hic autem putativus, unde verè non habebat jus retrahendi, ſed habere putabatur. Unde retractus ab initio tanquam à non habente poteſtatem mero jure non ſubſiſtit, ſaltem tanquam retractus feudalis, ſed benè tanquam quævis ſecunda quædam emptio, vel alia acquiſitio mediante pretio facta à quovis extraneo. Unde tanquam à quovis extraneo emptore, poſſet victor veruſque patronus de novo retrahere ſecundum formam hujus §.

* Jus retractus eſt in fructu, reſpectu illius qui eſt dominus, & non alterius.

Et ſi dicatur quòd ille retractus poteſt valere etiam tanquam retractus feudalis, quemadmodum alii actus adminiſtratorii geſti per bonæ fidei poſſeſſorem, qui rati eſſe debent : Reſpondeo quod tunc illi actus, utpote geſti intuitu & in qualitate domini feudalis, finguntur quodammodo nomine veri domini feudalis geſti ; & ſic verus dominus feudalis, poteſt feuda in illa qualitate retenta petere & habere tanquam nomine ſuo retenta, quemadmodum *ſuprà ea gloſſ. quæſt.* 2. *num.* 37. diximus in retentis per fructuarium pendente uſufructu. Hæc autem ceſſant in eo qui dum retrahit, eſt verus patronus, unde jure ſubſtitutionis vel pacti de retrovendendo retrahens feudum principale, non poteſt retrahere hæc feuda, etiam offerendo pretium eorum & legales ſumptus, ſed ſolum fidelitatem & jus feudale in eis evocabit, de quo & ſuprà *eadem gloſſ. quæſt.* 8. *& in fine quæſt. præcedentis.*

66. Undecimo juxta hæc quæro, quid ſi revocatur alienatio feudi dominantis, non per viam nullitatis, ſed per viam ſimplicis reſciſſionis, puta quia minus dimidia juſti pretii diſtractum fuerat : unde ſententia victus emptor recipiens pretium quod ſolverat, reſtituit feudum emptum, ſed medio tempore, & ante litem conteſtatam, quædam ſubfeuda inde dependentia tunc vendita jure feudali retraxerat. An & hæc tenebitur invitus reſtituere, eorum refuſo pretio cum legalibus impenſis ? Videtur prima facie, quod non, quia erat verus dominus & patronus. Igitur, ut diximus in empta re ſub conditione redempta, in contrarium, quia hujuſmodi reſciſſio habet effectum retroactivum, & non fit per viam novi contractus, ſeu novæ venditionis, ſed per viam puræ & meræ reſolutionis & diſtractus primæ venditionis. Breviter primam partem veriorem puto, quia hujuſmodi reſciſſio etſi trahatur retro quoad hypothecas, ſervitutes, & ſimilia onera medio tempore impoſita ab emptore, ad hoc ut res integra, & in eodem ſtatu, quo vendita & tradita fuit, reſtituatur, ut dixi infrà §. 33. *quæſt.* 9. *num.* 45. tamen non trahitur quoad fructus medio tempore perceptos ab emptore, qui eos lucratus eſt, & retinet jure veri domini. Unde non trahitur retrò quoad jura feudalia conſumpta. Tunc non tenetur victus emptor reſtituere niſi id ſolum quod emit à victore : ſed non emit ab eo proprietatem ( ut vocant ) ſeu dominium utile dicti ſubfeudi : ſed ſolum emit jus feudale in eo : Igitur hoc ſolum tenetur reſtituere, & ſic remanebit vaſſallus ſui venditoris ratione ſubfeudi ſic retracti : & tenetur fidelitatem præſtare tanquam advenienti novo patrono, non autem tenebitur ad aliquod quintum pretii, vel relevium, aut aliud jus utile, prout diximus in emptore ſub facultate redimendi.

Sed juxta hæc quæritur utrum * poſſit cogere victorem ad recipiendum hujuſmodi ſubfeudum, & reſtituendum ejus pretium & legales ſumptus ? Breviter reſpondeo quòd non, nec poteſt cauſari ſe non fuiſſe retenturum jure feudali, ſi futurum ſciviſſet fore, ut feudum dominans ab eo auferretur. Tum quia in ſua facultate eſt retinere ſupplendo juſtum pretium, unde ſi elegit reſtitutionem rei, & diſtractum, ſibi imputet. Tum quia & hæc generalior & potior ratio, nihil in hoc ſpectat ad victorem, unde puto quòd etiam in quæſtione præcedenti dictus creditor, & etiam de quovis alio juſto & bonæ fidei poſſeſſore, à quo feudum dominans evincitur, non poteſt cogere verum dominum vendicantem ad accipiendum feudali, ſive minimo ſive nimio pretio à ſe medio bonæ fidei tempore retenta, & ad refundendum pretium & legales ſumptus, ſed tantum licet ea retinere, ſi victor nolit pro pretio accipere, ſicut & cætera utiliter annexa auferre ſine læſione rei principalis juxta notata in *l. in fundo. ff. de rei vendica.*

* Utrum repetens feudum dominans teneatur etiam accipere ſubfeuda medio tempore retracta.

67. Duodecimo quæro utrum * patronus jure feudali feudum retinens, teneatur ad aliqua jura patrono ſuo, à quo feudum dominans movetur ? Reſpondeo non, nec utilia, nec honorifica : quia exinde nulla mutatio contingit circa fidelitatem feudi principalis, cui retentum feudum annectitur. Solum autem pro tempore futuro mutabitur forma catalogi ſive dinumeramenti : quia ubi in catalogo ſolebat illud feudum inter ſubfeuda & à ſubvaſſallis poſſeſſa dinumerari nunc deſcribetur inter domanialia feudi : non tanquam feudum per ſe, ſed tanquam fundus, & pars principalis & integralis feudi, nec poterit patronus impedire quo minus in catalogo fiat mentio, quòd ille fundus quondam erat ſubfeudum à tali poſſeſſum. Sed hæc ſanè intellige dummodo velit, aut conſentiat vaſſallus ſubfeudum à ſe acquiſitum, ſic uniri & confundi cum

* Vaſſallus retinens feuda à ſe moventia nulla jura debet ſuperiori.



Digitized by Google

feudo principali, poteſt enim meliorem feudi & patroni conditionem facere. Quod manifeſtè fit ſumptibus & impenſa vaſſalli augendo domanium feudi, illique acquirendo & uniendo domanium ſubfeudorum. Hac autem unione ſemel facta, non poteſt amplius diſſolvi ſine conſenſu patroni, de quo tractabimus infrà §. 35.

68. Sed decimotertio huc inſurgit ardua quæſtio, quam intendebam reſervare infrà §. 45. vel §. 51. Sed ſeries & continuatio materiæ non patitur commode differri. Utrum vaſſallus * poſſit invito patrono, tenere hoc ſubfeudum non unitum nec incorporatum, ſed ſeorſum & per ſe tanquam ſubfeudum, ut prius tenebatur à ſubvaſſallis. Videretur quod non, & quòd idem non poſſit eſſe vaſſallus & ſubvaſſallus, reſpectu ejuſdem patroni, ne confundatur ordo clientelæ. Imo videtur repugnans: quia ſequeretur eumdem eſſe patronum, & vaſſallum ſuiipſius, & ſic extrema ejuſdem correlationis cadere in eodem ſubjecto, quod eſt impoſſibile. Unde non poteſt quis eſſe debitor vel creditor ſuiipſius, inquit textus *leg. Vrannius.* ibi non poſſunt pro eodem apud eumdem obligati eſſe. *l. heres. §. ſervo. in fin. ff. de fidejuſſ. l. qui hominem §. quidem. ff. de ſolut. l. tutor. ff. ad ſenatuſconſ. Velleian.* Et ſi ex poſtfacto hæc correlativa ad eundem deveniant, neceſſariò fit confuſio. *l. Stichum. §. aditio. ff. de ſolut. l. debitori. C. de pact. cum vulga.* Sic in jure patronatus eccleſiaſtici, diſtinctio debet eſſe inter patronum, & prælatum Eccleſiæ, vel beneficii patronati, nec admittitur concurſus in eadem perſona. *cap. per veſtras de jure patronat.* Et ſic in ſimili in inſtitutione *cap. fin. de inſtitut.* facit textus *in l. 1. §. autem* & ibi Socin. *ff. ad Senatuſconſ. Trebell. l. 2.* & ibi Bart. in *fin. ff. de ſtipulat. ſervo.* latè Jaſon in *l. cum filiofamilias col. 1. ff. de lega. 1.* Unde non * poteſt quis tenere cũ ſacerdotio ſuperiori vel majori aliud ab eo dependens ſine ſpeciali diſpenſatione Summi Pontificis, ut caſus eſt in *cap. ultim. extra. de inſtit. & in cap. ad aures, extra. de exceſſib. prelat.* ut notatur in *cap. literas extra de conceſſ. preb. in cap. cum in eccleſia.* & ibi Archidiacon. de *preb. in 6.* Et ita practicatur, quamvis gloſſ. ultim. *in diſt. cap. ultim. extra de inſtitution.* contrarium ſentiat; ita quòd generalis diſpenſatio ad plura incompatibilia, vel generales non obſtantiæ non ſufficerent, niſi expreſſim ſuper hujuſmodi dependentia diſpenſetur, ceſſante unione, alioqui ſufficeret vulgatata illa cancellariæ Romanæ una cum annexis, quæ tamen non eſt neceſſaria *per cap. ſuper eo de prebend. in 6.* Et ſic rejicienda eſt diſtinctio Panorm. & aliorum ut Decius vult. ubi diſtinguit an quis tranſtulerit in alium omnem poteſtatem conferendi beneficia, an vero fecerit eum ſuum vicarium vel commiſſarium, ut primo caſu poſſit: ſecundo vero caſu non poſſit ab eodem beneficii collationem recipere, quia non valet in caſu *d. cap. ult.* ubi collatarius retinet ſuperiorem dignitatem, quia illa tranſlatio vel diſmembratio fictio eſt, maximè ſi eſt facta ad vitam, & ſic ad privatarum negotiationum libidinem. Plura dicerem ſed nolo diffundi ad extranea. Et ultra prædicta, poteſt patronus ſuperior prætendere particulare intereſſe: quoniam feudo immediato prehenſo, poteſt injicere manum in ſubfeuda, quæ reperiuntur aperta, vel interim aperiuntur, & eorum fructus, vel jura à ſubvaſſallis debita percipere & lucrari, quo commodo fruſtrari videtur, quandiu ſubfeudum ab eodem vaſſallo immediato ſeparatim tenetur. Hinc eſt quod ſuperiori domino, etiam ſi eſſet rex Franciæ, non permittitur tenere ſubfeudum dependens à vaſſallo ſuo, ſed tenetur ponere extra manum ſuam, ut dicemus infrà *eodem gloſſ. 4. num. 3.* In contrarium facit quod diximus *ſupra eadem gloſſ. quæſt. 1. num. 32.* quod patronus qui feudum à ſe dependens retraxit, poteſt illud ſeparatim & ſeorſum tenere à feudo ſuo dominanti ſi velit. Et ſuper hac quæſtione prima facie videretur diſtinguendum. Aut ſubfeudum pervenit ad immediatũ patronum jure feudali, & ſic virtute inſita & inhærente feudo principali, ut in hoc §. Et tunc videtur quòd non poſſit illud tenere ſeorſim & ſeparatim, ſed quòd teneatur unire & confundere cũ feudo principali, cujus favore & ad uniendum eidem menſæ conceditur, & fit hujuſmodi reverſio & retractus. *ut in d. quæſt. 1. & in ſeq. §. in fin.* Aut pervenit ad eum jure donationis, legati ſeu voluntariæ emptionis, aut aliàs tanquam ad quemlibet privatum, ut tunc poſſit ſeorſim habere, & non teneatur unire.

* Utrum vaſſallus teneatur unire & incorporare ſubfeuda acquiſita.

* Non poteſt quis tenere eccleſiam majorem cum inferiori.

69. Reſolvendo * puto indiſtinctè, quod non teneatur unire, ſed poteſt ſeparatim poſſidere, quoniam quilibet eſt moderator & arbiter in re ſua; *l. in re mandata. C. mandati.* Et feuda apud nos ſunt patrimonialia, & libera, niſi quatenus aliter reperiatur diſpoſitum à conſuetudine loci, vel ſpeciali lege inveſtituræ. Unde non debet regulariter coarctari libera facultas diſponendi. *l. nemo externus C. de Judæis l. 2. ff. ſi à parent. quis manumiſſ. fuerit.* Ad objecta primo de repugnantia extremorum: Reſpondeo, quòd qualitates, & correlationes feudales magis reales, quàm perſonales, res ipſas propriè, & non perſonas afficiunt, ut dictum eſt *ſuprà §. 1. gloſſ. 5. in princ.* Unde quamdiu res dominans, & res ſerviens remanent ſeparatæ & diſtinctæ, etiamſi ſpectant ad eamdem perſonam, non eſt inconveniens: quia non gerit utrumque extremum correlationis reſpectu ejuſdem rei, ſed reſpectu diverſarum & ſeparatarum rerum ſuper quibus propriè, & non ſuper perſona illa relationes fundantur, ſed ſimul uniuntur in unam & eamdem rem, & tunc neceſſario confunduntur illæ correlationes. Et res unita definit eſſe ſubfeudum, & efficitur pars integralis, & æquè principalis rei, vel feudi principalis. Et incipit immediatè teneri & moveri à feudo ſuperiori, à quo dependet feudum cui facta eſt unio.

* Reſolutio.

70. Minus obſtat illud de particulari intereſſe domini ſuperioris, quia quamvis non aſſequatur commodũ procedens ex unione, quando vaſſallus non unit ſubfeudum, ſed ſeparatim tenet; tamen nullum ex hoc incurrit damnum, ſed magis novum aſſequitur commodum, quia feudo immediato aperto & poſito ad manum ſuam poterit etiam prehendere illud ſubfeudum tanquam apertum, & fructus ſuos facere, quandiu duratit apertura & prehenſio feudi medii. Ratio, quia illud ſubfeudum nullum habet proprium vaſſallum qui ſit in fide vaſſalli immediati * qui non poteſt quantum ad ſe, ſive quantum ad actus reſpicientes perſonam, eſſe vaſſallus ſuiipſius, nec in fide ſuiipſius. Si autem ſubfeudum eſſet alii infeudatum, & ſic haberet proprium vaſſallum, raro contingeret illud inveniri apertum feudo medio aperto, & ſi contingeret, facile eſſet claudi aperturam ſubvaſſallo juſta offerente ſuperiori domino tenenti feudum medium ad manum ſuam. Et ſic reſpectu lucri fructuum feudorum apertorum, melior eſt conditio patroni ſuperioris, quando ſubfeuda tenentur ab immediato vaſſallo, quàm ſi teneantur à ſubvaſſallis, nec in reliquis eſt deterioris conditionis, ſi qua forte jura ſibi debeantur à ſubvaſſallis, quum æquè penſitari debeant à quocumque ſuo poſſeſſore. Concluditur igitur quòd patronus poteſt feudum venditum jure feudali retrahere, etiamſi non intendat unire ipſi menſæ feudi dominantis, dummodò retrahat pro ſe, vel ſuis & non ut vendat vel cedat extraneo, ut dixi ſuprà *quæſt. 1. ad fin.* Nec à ſuperiori patrono cogi poterit ad uniendum, & recognoſcendum in idem feudum cum principali, vel ad ponendum extra manum ſuam. Quod intelligo niſi ex qualitate perſonarum, vel feudorum vel conditione inveſtituræ, ſuperior patronus prætendere poſſit aliud particulare intereſſe, vel aliquam juſtam cauſam ultra ſupradicta. Non enim poſſum prævidere omnium feudorum naturas & conditiones, propter multiplices eorum varietates, quæ ſunt facti, & certâ regulâ determinari non poſſunt,

* Non poteſt quis eſſe vaſſallus ſuiipſius.

Digitized by Google

juxta notata *in l. mora. ff. de uſur.*

71. Sed juxta hoc quod dixi patronum ſuperiorem, feudo immediato aperto, poſſe immittere manum etiam in ſubfeudum poſſeſſum à vaſſallo contumace, quæro, quid ſi vaſſallus adit dominum, & offert fidem facere ratione dicti ſubfeudi, an teneatur dominus admittere? Breviter diſtinguo. Aut vaſſallus omnino recuſat, vel contumaciter differt fidem præſtare feudi principalis, & non tenetur patronus eum admittere in fidem ratione ſubfeudi, ſed poteſt eum juſtè repellere: & velut vero contumaci audientiam, & jus denegare. *Argumento l. ſed & ſi per prætorem §. ait prætor. in fin. ff. ex quibus cauſis major. cap. unico. de mili. vaſſal. qui contumax eſt in uſibus feud.* Aut non eſt manifeſtè contumax in fidelitate facienda feudi principalis, puta quòd fidem obtulit, ſed quia patronus plura jura utilia prætendit quàm offerat vaſſallus, qui forte ſuſtinendo oblationes ſuas, prehenſioni ſe oppoſuit: ſuper quo & ſuper levatione manus, lis inter eos pendet. Et tunc puto quòd ſi offerat fidem præſtare ratione ſubfeudi, debet admitti & ſubfeudum relaxari, ſine alio jure utili ratione ſubfeudi. Nec puto dominum hoc juſtè denegare poſſe prætextu prætenſæ per eum contumaciæ, cum non ſit manifeſta, nec eo prætextu quòd pendente lite frui debet, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 14. *quæſt.* 4. *num.* 28. quia ſatis eſt quòd fruatur principali feudo, de quo ſolum eſt quæſtio, nec etiam eo prætextu quòd non debeat tenere feudum & ſubfeudum, ſed extra manus ſuas ponere per prædicta.

72. Ex quibus hodie dici poteſt, illuſtrem dominum Joannem de Britannia * Comitem Penthieuriæ eſſe immediatum vaſſallum ſupremi domini noſtri Regis & coronæ Franciæ, & de *his qui in uſibus feudo. De his qui feud. dar. poſſ. in princip.* capitanei regis vel regni appellantur, nedum ratione Ducatus Stampenſis, quem nuper munificentia regia obtinuit: ſed etiam ratione dicti ſui comitatus, quod erat feudum nobiliſſimum illuſtri Guidoni de Britannia à quo præfatus comes ducit originem, conceſſum in feudum immediatè dependens à Ducatu Britanniæ minoris, tunc feudo regali, immediatè moventi à rege & corona Franciæ, cui dictus ducatus nuper unitus fuit. Et ipſe præſens vidi & audivi in hoc ſupremo Senatu legi, publicari, & in publica monumenta & acta referri literas Regias reunionis Ducatus Britanniæ ad coronam, conſervando tamen omnia privilegia & libertates dicti ducatus. Idque die lunæ 18. Novembris anno ſalutis ſeſquimilleſimo trigeſimo ſecundo. Et ut ſub paucis longam rerum ſeriem comprehendam: * Arturius hujus nominis 2. qui & ſucceſſione Joannis ſecundi patris ſui, (apud Lugdunum in pompa coronationis Clementis Papæ quinti ruina muri oppreſſi,) dictum ducatum obtinuit anno domini milleſimo trecenteſimo quinto, & de quo locuti ſumus ſuprà §. 1. *gloſſa* 3. *quæſt.* 3. *num.* 23. ex Beatrice Vicecomitiſſa Lemovicenſi, priore uxore ſua, duos ſuſcepit filios, ſcilicet Joannem, & dictum Guidonem, quorum mentionem facit Henricus Bohic, qui tunc legebat & ſcribebat in hac Univerſitate, in *cap. ad audientiam. in fin.* 1. *col. de ſponſalib. & matrim.* Ex Iolante filia Almarici comitis Montis fortis, ſecunda uxore ſua ſuſcepit Joannem ultimum filiorum ſuorum & ratione dictæ Iolantis comitatus Montis fortis, in diœceſi Carnotenſi, cui cognomen eſt Almarici, ab eodem Almarico in dotem filiæ datus Arturio, pervenit, & ex tunc ſemper permanſit ad duces Britanniæ. Mortuo Arturio, Joannes hujus nominis tertius utpotè filius primogenitus, ſucceſſit ſolus in ducatu anno domini milleſimo trecenteſimo duodecimo, & conceſſit prædicto Guidoni fratri ſuo germano & ſecundogenito, prædictum comitatum Penthieuriæ in feudum comitatus, cum loco de Goello. Et hoc vice certæ permutationis (per Philippum Pulchrum regem Pariſiis homologatæ menſe Aprili anno Domini 1317.) ad vicecomitatum Lemovicenſem, quem dictus Arturius in diviſione teſtamentaria aſſignaverat, & dederat Guidoni ſecundogenito pro portione ſua: prædeceſſit autem Guido relicta Joanna unica filia ſua & hærede: præfatus autem Joannes tertius dux, fidelis & amator coronæ Franciæ, carens liberis & metuens ne forte poſt ejus obitum (quod poſteà contigit) Joannes comes Montis fortis poſtremus ex alia matre frater, ducatum invaderet, & prædictam Joannam neptem ex fratre priore, utpote ſecundogenito & utrimque conjuncto expelleret, voluit & tentavit ut ducatus ſuus uniretur coronæ Franciæ, quod tunc factum non fuit, ſed obtinuit prædictam Joannam neptem ſuam ex germano fratre, in uxorem dari domino Carolo Bleſenſi, nepoti ex ſorore Philippi Valeſii Francorum regis, cui Carolo & deſcendentibus ex illo matrimonio ducatum ſuum vivens deſtinavit, ejuſque conſenſu plures barones ducatus Britanniæ ſacramentum fidelitatis præſtiterunt dicto Carolo Bleſenſi. Nihilominus mortuo dicto Joanne tertio duce, anno domini milleſimo trecenteſimo quadrageſimo, Joannes de Monte forti ſtatim ducatum invaſit, & ad regem acceſſit cauſa inveſtituræ fidelitatem offerens & admitti poſtulans. Eadem obtulit & petiit Carolus Bleſenſis, rex determinandum negotium remiſit coram ſe, & ſupremo hoc Senatu ſuo Paribus Franciæ munito, ut ſolitum eſt in ſimilibus, & tandem partibus plenè auditis per arreſtum regis Philippi Valeſii in hac ſua Parlamenti curia Paribus Franciæ munita, prolatum apud Conflanum die ſeptima Septembris, anno domini milleſimo trecenteſimo quadrageſimo primo, ducatus Britanniæ adjudicatus fuit Carolo Bleſenſi, qui ad cauſam uxoris ſuæ in fidem admiſſus, & inveſtitus fuit per regem, excluſo Joanne de Monte forti, qui tamen noluit parere arreſto. Sed auxilio Anglorum poſt multa prælia tandem vicit, & occidit dictum Carolum die 16. Octobris, anno domini 1364. & eodem anno ex tractatu facto apud Guerandam concordavit de juribus ducatus cum vidua dicti Caroli, ſub certis conditionibus in dicto tractatu contentis, quas cum reliquis omitto. Tandem omnium prætendentium jura in dicto ducatu multis cauſis pervenerunt ad dominum noſtrum regem modernum, qui præfatum ducatum coronæ ſuæ inſeparabiliter univit à quinque annis citrà. Et dictum comitatum, quo proavus præfati moderni comitis injuſtè ſpoliatus fuerat à Franciſco ſecundo hujus nominis duce, reſtituit moderno comiti per ſuas patentes literas datas apud Cremiolium die 23. Martii anno domini 1535. homologatas in hoc ſupremo ſenatu omnibus claſſibus congregatis, die 26. Auguſti, anno Domini 1536.

* Comitatus Penthieuriæ.

* Unio Ducatus Britanniæ.

76. Ex quibus etiam patet quod * Armorici, ſive Britones tanquam veri regnicolæ, non amplius indigent diplomatis legitimatoriis, quas literas naturalitatis vocant, quę natis extra regnum neceſſariæ ſunt, ad hoc ut in bonis intra regnum Francię ſitis ſuccedere valeant activè & paſſivè, & in eo ſacerdotia, ſive beneficia eccleſiaſtica obtinere, de quibus abundè dicemus infrà §. 186. Redeundo ad id unde digreſſi ſumus, reſolutio noſtra confirmatur ex his quæ diximus *infra* §. 122. de patrefamilias habente feudum à quo multa dependent prædia cenſualia, quæ acquiſivit, quòd in dubio dicta prædia debent dividi æqualiter inter filios, ſicut cenſualia, & non ſicut feudalia, excepto jure cenſuali, quod eſt de pertinentiis feudi ut prius, cum certis ampliationibus, & limitationibus, de quibus ibi, adde quæ dixi *infra* §. 33. *quæſt.* 12.

* Britones non indigent literis naturalitatis.

74. Decimoquarto, ex prædictis patet quid juris in hac ſpecie. Titius emit à Lucio feudum à quo dependet feudum poſſeſſum à Sempronio ſubvaſſallo: interim dum ceſſat patronus Titii, Sempronius ven-



Digitized by Google

dit ſubſeudum ſuum Caio, & ſic aperietur Titio, qui inveſtituram denegat Caio : ſed refuſo pretio cum legalibus impendiis, illud retinet, quo facto expergiſcitur patronus, & manum injicit feudo. Ex quo tria dubia oriuntur. Primum, an in hujuſmodi prehenſione includatur etiam ſubſeudum? Et ſupponitur prehenſionem eſſe factam ſimpliciter de feudo movente à patrono, non facta mentione ſpecifica de ſubſeudo, ſed forte appoſita illa generali & ſolita clauſula cum ſuis pertinentiis. Secundo, an patronus poſſit exigere quintum pretium, tam de feudo, qaàm de ſubſeudo? Tertio, ſi non velit inveſtire, ſed retrahere, an poſſit utrumque, videlicet feudum & ſubſeudum retrahere? Ad primum dicendum, quòd illa ſimplex prehenſio non extenditur ad ſubſeudum duplici ratione. Prima, quia eſt feudum ſeparatum & diſtinctum à feudo principali prehenſo, cui non cenſetur unitum, nec incorporatum, eo ipſo quòd etiam poteſtate feudali retentum eſt à Titio. Et in dubio non præſumitur facta unio, vel confuſio, quia in obſcuris aſſumitur quod eſt minus damnoſum facienti vel loquenti. *lege in obſcuris. ff. de reg. jur. l. ſi quis intentione ambigua*, & ibi Angel. *ff. de judici. cum ſimilibus.* Imò etiam ſi conſtaret Titium redemiſſe ſubſeudum animo uniendi & confundendi cum feudo principali, adhuc eſſet res integra reſpectu ſuperioris patroni, cui quantum ad hoc, nullum jus acquiritur, donec unio ſit cum eo facta vel ab eo approbata, & acceptata. Et interim libere poteſt potius mutare conſilium. Secunda ratio, quia dicta prehenſio refertur ad aperturam feudi principalis prehenſi, quæ eſt venditio Lucii, ſeu traditio per eum facta Titio, ex cauſa venditionis, in qua nullo modo includitur ſubſeudum, ſed ſolum ſuperioritas feudalis in ſubſeudum. Veruntamen ex quo ſubſeudum reperitur non habere proprium vaſſallum, qui ſit in fide, poteſt ſuperior patronus illud prehendere, & eo frui tanquam de ſubſeudo aperto, durante prehenſione feudi principalis, ut infrà §. 54. Sed ad hoc requiritur ſpecifica & ſeparata prehenſio, ut ibi diximus. Et poterit in continenti ſive ſimul fieri, dummodò tamen incipiatur à prehenſione feudi principalis quæ eſt præambula. Ad ſecundum dicendum nullum aliud commodum exigere poſſe patronum quàm lucrum fructuum pendente prehenſione obvenientium. Jura autem ſubſeudorum utilia, ante hujuſmodi prehenſionem ceſſa, etiam nondum percepta, non ſpectant ad eum, ſed debent reſervari vel reſtitui vaſſallo feudi principalis, ſicut cæteri fructus præteriti temporis, ut diximus infrà §. 55. Ad tertium iiſdem rationibus dicendum, non poſſe retineri niſi feudum principale, id enim ſolum retineri poteſt quod fuit venditum, & traditum per vaſſallum immediatum, ut hoc §. *infrà eadem gloſſ. quæſt.* 17. *num.* 80. *& gloſſ.* 6. Et ſic remanebit Titius immediatus vaſſallus hujus ſubſeudi, & de eo debebat inveſtiri nullis aliis juribus ſolutis.

* Quid de fructibus tempore venditionis pendentibus.

75. Decimoquinto quæro, tempore * venditionis, & traditionis, feudum erat plenum fructibus : quos quieſcente patrono collegit emptor. Deinde inſurgit patronus, & vult uti retractu, offerens pretium cum legalibus impenſis? An poſſit retinere dictos fructus, nuper forte collectos in area vel horreo feudali repoſitos & exiſtentes? Videtur * quòd non, quia tempore collectionis emptor erat verus dominus, imò etiam quandiu dormiebat, ſeu ceſſabat patronus, erat verus vaſſallus, etiam reſpectu patroni, & ſic licuit ſibi vigilare, & fructus ſuos facere & lucrari, nedum titulo emptionis, ſed etiam pro titulo ſuo, tamquam dominus, unde nunquam tenetur reſtituere, nec compenſare cum magnis impenſis à ſe medio tempore factis in re. per notata gloſſ. *magna in fin. in l. emptor. in princ.* & ibi hoc notat Bart. Bald. Ang. *ff. de rei vendicat.* Tum patronus videtur hoc permittere, & concedere vaſſallo quandiu differt uti jure & poteſtate feudali, utpote cum non ignorat conſuetudinem, de qua *infrà* §.

* Arg. pro negativa.

61. Præterea, ſicut in patrono receptum eſt, ut indiſtinctè quandiu tenet feudum prehenſum ad manum ſuam ex defectu vaſſalli : faciat ſuos, & lucretur omnes fructus, qui illo tempore cedunt, & quocumque modo ſeparantur à ſolo, ſine aliqua diſtinctione, vel reductione pro rata temporis, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 8. *quæſt.* 5. *num.* 23. *&* 25. eodem modo recipiendum in vaſſallo, ut faciat omnes fructus ſuos, qui cedunt, & quocumque modo, puta etiam per extraneum, non nomine ſuo, antequam patronus manum injiciat vel aliàs jure ſuo experiri incipiat, non habito reſpectu ad ratam temporis, quoniam patronus & cliens non debent judicari ad imparia, ſed quantum fieri poteſt excepto reverentiali jure inter eos æqualitas ſervanda, *argumento cap. 1. in fin. de for. fide. & c. 1. quali. domin. proprie. feud. prive. in uſibus feud.* & dixi ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. *num.* 10. Et ſi dicatur quòd tempore venditionis, illi fructus erant pars rei, & ſic quòd fuerunt in venditione comprehenſi : Reſponderi poteſt quòd iſtud jus retractus non ſtatim oritur feudo aperto, niſi in potentia propinqua : non autem eſt in actu, niſi domino hanc viam eligente & declarante voluntatem ſuam, & pretium offerente vel conſignante, quo facto iſtud jus purè competit, prius autem magis dicitur in pendenti, & ſub conditione poteſtativa domini quàm purum. Patet in textu, ibi *en payant*, id eſt, ſolvendo, quod eſt gerundium reſpiciens actum futurum, & ſic verbum futuri temporis *unde*, facit & inducit conditionem, ut tradit Bartholus & alii in *l. ſi tu ex parte in fine. ff. de acquirenda & amitten. hæredit.* ſalvis dicendis infrà *eodem, gloſſa* 7. Hujus autem conditionis purificatio maximè quum ſit poteſtativa, non trahitur retrò, nec poteſt operari niſi ut ex nunc, *l. qui balneum. l. potior. ff. qui potior in pign. habe.* tum in venditione conditionali, vel in diem emptor nullo modo debet habere fructus qui erant pendentes tempore contractus, ſed ſolum pendentes tempore conditionis exiſtentis, & diei cedentis, & ſic purificatæ venditionis. Patronus autem retrahens feudum jure feudali cenſetur emere tunc cùm pretium numerat & refundit implendo conditionem hujus §. & non prius. Igitur nihil ad eum de fructibus præteritis.

76. In * contrarium videtur, quia tempore venditionis & aperturæ feudi, illi fructus erant verè & propriè pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. cum vulgari.* & verè & propriè una cum feudo fuerunt venditi. Ita quòd quamvis emptor non poſſit petere fructus natos poſt venditionem, & à venditore perceptos ante moram regularem vel irregularem, & adhuc perceptos poſt moram, non petit mero jure actionis, ſed officio judicis, *ut in l. curabit. C. de act. empt. in l. videamus. ff. de uſur.* tamen fructus pendentes venditionis tempore, indiſtinctè petere poteſt, vel eorum æſtimationem, ſi conſumpti ſint à venditore. Idque vi & jure actionis ex empto, tanquam partem rei emptæ. *l. Julianus. §. ſi fructibus. ff. de actio. empt. l. fin. §. pen. ff. quæ in fraud. credit.* notat Bald. in *l. fructus C. de actio. empti*, Fabia. de mont. ſanct. Savi. in *tract. de empt. & vendi. in 6. quæſt. princip. verſic. circa quintum.* Igitur quamvis patronus non habeat fructus natos & perceptos per emptorem poſt venditionem, & ante manus injectionem vel litem motam, tamen debet habere fructus pendentes tempore venditionis & traditionis, & maximè attento quod patronus venit ex cauſa onerosa, cum refundat pretium. Ergo debet habere rem qualis vendita fuit, & ſic cum fructibus tunc pendentibus, quorum contemplatione proculdubio pluris vænit, alioquin non haberet totam rem venditam, & tamen totum pretium refunderet, quod eſſet iniquum, & videtur caſus in *d. l. fin. §. penul. quæ in fraud. cred.* ubi creditores agentes revocatoria alienatorum in ſui fraudem, avocant rem cum fructibus qui pendebant tempore alienationis : & hoc, quia erant pars rei, quamvis non

* Arg. pro affirmativa.

Digitized by Google

habeant fructus poſteà ab emptore perceptos ante judicium inchoatum.

77. Pro reſolutione diſtinguo. Aut feudum fuit venditum unà cum fructibus pendentibus nedum ſimpliciter, vel uti optimum maximum, vel ſub expreſſa connumeratione fructuum, ſed etiam ſub certa æſtimatione illorum fructuum, certaque parte pretii pro illis diſtributa: aut fructus non fuerunt æſtimati, nec certum pretium pro illis diſtributum, ſive illorum facto ſit expreſſa mentio, ſive non. Primo caſu clarum eſt, quòd ſi patronus non retineat illos fructus, non tenetur refundere pretium, niſi quod reſpicit ipſum feudum. Non autem tenetur refundere partem illam pretii reſpicientem fructus, & pro illis taxatam: ſi autem etiam fructus retineat, certo certius eſt, omne pretium debere refundi, & cum hoc impenſas in colligendis & conſervandis illis fructibus ab emptore factas. An autem poſſit invito emptore etiam fructus illos retinere, dicam infrà *eodem gloſſ. quæſt.* 17. Secundo caſu cum ſit unica venditio & unicum pretium, debet patronus refuſo toto pretio illos fructus habere ſi extant, vel ſi jam ſint per emptorem conſumpti, eorum æſtimationem de pretio deducere, deductis ſemper impendiis collectionis & conſervationis fructuum. Adverte tamen quòd iſtud non eſt ſine exceptione, non enim in omnibus æquiparo patronū retrahentem emptori, ſed ſolum quoad quædam. Ideò hanc deciſionem noſtram modifica ſecundum ea quæ dicam ſtatim. *infra eodem gloſſ. num.* 79.

** Reſolutio.*

78. Ad allegata in contrarium reſpondetur quòd procedunt quantum ad fructus medio tempore perceptos, non autem quantum ad pendentes tempore venditionis, & in venditione & adæquatione pretii comprehenſos. Minus obſtat quod dicebatur hujuſmodi retractum eſſe conditionalem, & non trahi retrò, quia etiamſi hoc maxime verum eſſet, benè poteſt procedere quantum ad fructus natos & perceptos medio tempore, ſed non quantum ad pendentes tempore venditionis, quia hujuſmodi retractus expreſsè ſe refert ad rem venditam, & ſic neceſſariò complectitur quicquid erat de eſſentia rei venditæ, venditionis tempore, & conſequenter dictos fructus, & propriè iſte* retractus non eſt nova vel ſecunda emptio, quæ fiat per patronum ab emptore, ſed eſt tranſlatio emptionis per emptorem factæ & in quantum patronus habetur pro emptore, non cenſetur emere ab iſto novo emptore, ſed ab antiquo vaſſallo, ex cujus venditione & traditione fuit hoc jus cauſatum, nec eſt verum quòd iſtud jus ſit conditionale. nec illud gerundium, *en payant*, facit conditionem, ſed modum, ut dicam *infra eodem §. gloſſ.* 7.

**Retractus non eſt nova emptio ſed tranſlatio.*

79. Decimo ſexto quæro, è converſo* fructibus collectis feudum vacuum fuit venditum. Emptor coluit, ſeminavit, & fecit reliquas impenſas quærendorum fructuum, quibus maturis imminet patronus, volens uti retractu feudali, offerens pretium, & omnes legales impenſas, inter quas labores, ſemina, & reliqua quærendorum fructuum impendia: an debeat etiam hos fructus retinere? Videtur quòd ſic, cùm ſint pars feudi, & per textus *in* § 41. & 59. Sed certe illi textus loquuntur in diverſis terminis, videlicet cùm dominus fructus lucratur jure prehenſionis feudalis, ex defectu fidelitatis, quo caſu facit indiſtinctè omnes fructus ſuos, jure ſuo prærogato tanquam dominus, quum feudum ſit interruptum, & quaſi commiſſum, ut vidimus ſuprà §. 1. Hîc autem agitur ſolum de jure retractus feudalis, & non propter aliquem defectum fidelitatis, vel vaſſalli, quæ maximè differunt, quia iſto caſu non agitur de aliquo commiſſo, nec quaſi commiſſo, nec de aliqua pœna infligenda propter dolum vel culpam non parentis legi feudi, ſed de præferendo domino loco extranei emptoris in emptione feudi, in quo patronus habetur tanquam emptor ſive redemptor, unde minus & civilius eſt agendum: nec eſt ſervandus præfatus rigor, qui non eſt ſcriptus in hoc caſu, ſed debet idem jus, & eadem æquitas ſervari, quæ in eo qui habet jus redimendi, niſi ubi ſpecialiter apparet de alia concludendi ratione differentiæ. & hoc caſu concludo hos* fructus debere dividi inter emptorem & patronum, pro rata temporis. unde ſi tempore quo patronus obtulit refundere pretium, & conſtituit emptorem in mora, fructus erant maturi & parati collectioni, ſunt omnes emptori relinquendi per ea quæ plenè in ſimili quæſtione dixi *infra* §. 184. ſuſtinendo opinionem Rapha. Cug. Socin. & Jaſon in *leg. qui Romæ in fin. princip. ff. de verb. obligationibus.*

** Quid de fructibus pendentibus tempore retractus.*

** Debent dividi pro rata temporis.*

80. Decimo-ſeptimo quæro, venditum eſt feudum fructibus maturis plenum qui fuerunt æſtimati, & certum pretium pro illis diſtributum, utrum patronus invito emptore poſſit etiam fructus retrahere? Dicendum quòd non; quia illa ſeparata eſt venditio fructuum, ex quo pro illis certum pretium eſt taxatum. *l. quod autem in fin. ff. de in diem addict. l. cùm ejuſdem. ff. de ædil. edict. l. cum quidem* §. *præter. ibi, pro ſingulis.* & ibi Bald. *col.* 2. *C. de jure dot.* venditio autem quorumcumque fructuum pendentium, vel futurorum, ſive unius anni, ſive plurium, non ſubjacet alicui retractui feudali, nec pro ea debentur aliqua jura patrono, ut dixi infrà *eodem gloſſ.* 4. *&* *infrà* §. 51. Nec obſtat quòd non eſt niſi una venditio, ſi emptor non erat empturus fructus per ſe, ſine fundo. *d. l. cum ejuſdem* §. *interdum*: quia hoc eſt verum reſpectu ipſius emptoris, & in ejus favorem pro ſuo intereſſe, cui poteſt renunciare.

81. Hanc deciſionem limito, niſi appareat de fraude commentitia in præjudicium patroni ad reddendum jus ſuum retractus inutile, dum carebit toto pretio & fructibus: fraus autem ſatis apparet, ſi fructus uberes & maturi modico pretiolo ſint venditi eodem tempore cum feudo: vel ſi die ſequenti aut infrà aliud modicum tempus, feudum eidem vendatur, tanto pretio quantum valeret cum fructibus: ceſſante autem temporis brevitate, & pretii modicitate, vix poteſt de fraude convinci venditio fructuū pendentium unius anni tantum: ſed facilius poteſt convinci venditio fructuum 10. vel 30. annorum, ſimiliter & locatio præcedens venditionem eidem factam, vel alii ſi appareat de interpoſitione perſonæ, quæ omnia relinquo in judicis arbitrio; juris rationibus & facti præſumptionibus informando, quæ ſpecialem tractatum exigerent, nec eſt hic locus ſimulationum materiam, & nodos explicandi.

Quid autem ſi vaſſallus prius* locavit fundum, aut ad certum reditum conceſſit ad 9. vel 10. annos, & die ſequenti vel infrà breve tempus eidem vendidit, & ſic confuſa fuit locatio vel conceſſio ad reditum. An patrono retrahente reſurgat locatio vel cōceſſio redituū? Videretur quòd ſic, per notata *infrà eodem gloſſ.* 5. *quæſt.* 6. *num.* 36. & quæ in ſimili dixi *infra* §. 172. de conſanguineo retrahente hæredium venditum fructuario. Tamen contra putò, quòd dominus poteſt retrahere ſine illo onere, utpote in ejus fraudem appoſito, prout ex vicinitate temporis præſumitur, ut latius ſcripſi in ſimili infrà §. 172.

** Patronus retrahens non tenetur ſtare locationi in fraudem factæ.*

82. Decimo octavo quæro, utrum emptor poſſit in continenti cædere alta nemora feudi. Dubium facit quod diximus infrà §. 184. in materia retractus proximitatis, & conventionalis, & quod iſtud jus retractus traditione facta ſtatim eſt ortum & purum competens patrono. Tamen dicendum eſt poſſe, quia eſt dominus & moderator & arbiter cum libertate, ſicut in re ſua, non tam virtute legis *in re mandata. C. mandati* quam virtute §. 41. *juncto* §. 43. *infrà eodem.* Nec obſtat quòd non cenſentur eſſe in fructu, *l. divortio.* §. *ſi feudum*, & ibi per ſcribentes. *ff. ſolut. matri. l. ſed ſi grandes, l. arborib. ff. de uſufruct.* quia verum eſt. Sed hoc quod * non ſint in fructu conſideratur reſpectu ſimplicis uſufructuarii, vel emphyteutæ ſuperficiarii, aut alterius habentis jus temporale, qui non debet percipere niſi ea quæ ſunt propriè in fructu, & renaſcuntur, ſal-

** Quomodò recipiendum alta nemora nō eſſe in fructu.*

Digitized by Google

va ſubſtantia & integritate rei, ſed non reſpectu domini, etiam utilis, cujus tamen jus non eſt temporale, ſed perpetuum & patrimoniale. Cum enim talis libere poſſit diſponere, tanquam de re ſua, prout apud nos in vaſſallo non eſt conſiderandum an id de quo diſponit ſit in fructu; ſed ſolum an ita diſponere prohibeatur, unde ſatis eſt quòd per hoc feudum non dividitur, nec fidelitas dimittitur, nec aliud fit contra legem feudi noſtræ conſuetudinis: ut enim ſæpè dictum eſt, in hoc regno feuda ſunt patrimonialia, & poſſunt vaſſalli libere diſponere ſicut domini, de proprio & libero alaudio, niſi quatenus ſervitus eſt impoſita per conſuetudinem loci, vel ſpecialem conventionem conceſſionis feudalis.

83. Decimo-nono juxta hoc quæro, utrum patronus nemore dejecto veniens ad retractum feudi debeat habere ligna nemoris, vel eorum æſtimationem? Videtur omnino dicendum quòd ſic, per id quod nuper diximus ſuprà *eodem quæſt.* 15. de fructibus pendentibus tempore venditionis. Alioquin ſequitur abſurdum: pone feudum continens amplum & altum nemus, (idem de ſtagno & ſimilibus) vænifſe decem millibus nummûm; & emptorem nemus dejeciſſe, quo facto patronus manum injicit nudo ſolo, non enim poteſt amplius prehendere nemus quod deſiit eſſe, nec ligna quæ ſunt redacta ad mobile, per notata ſuprà §. 1. *gloſſ. in princip.* Quod ſi velit retinere jure feudali, eſſetne iniquiſſimum eum dare myriadem, pro nudo ſolo, quod forte non valet quartam partem? Igitur etiam omnia ligna, vel æſtimationem retinere, aut deducere de pretio poterit, quod * ſanè ſub hoc temperamento verum eſſe puto, dummodo patronus veniat infra breve, & opportunum tempus, ita quod ligna adhuc extent, & non ſint vendita, nec conſumpta, vel ſi ſint vendita, extat eorum pretium, vel in tantum eſt emptor locupletior factus. Secus ſi tantum differat quoad ſint conſumpta, nec emptor locupletior ſit factus. Ratio, quia nedum eſt bonæ fidei poſſeſſor, ſed etiam verus dominus, & ſic fructus colligendo vel diſſipando, ſuo jure utitur, & licet ſibi abuti, unde non tenetur reſtituere patrono fructus qui tempore venditionis pendebant niſi inquantum locupletior factus eſt. Imò ſi rei curam neglexerit, ita quod prædia quæ tempore venditionis in bono ſtatu erant, mala vel nulla cultura deteriora ſunt, vel ædificia non reficiendo collapſa, non tenetur emptor in aliquo: quia non gerit, nec gerere tenetur negotium patroni, nec illi vigilare, ſed re ſua abuti poteſt. *Argum. l. ſed & ſi lege.* §. 1. §. *conſulit cum ſeq. ff. de petit. hæred. l. utrum, l. ſi quid poſſeſſor. §. ſicut l. ei qui. §. fin. juncta gloſſ. ff. eo. l. prætor ait. §. eſt præterea. ff. de bonis auctor. jud. poſſid.*

* Emptor non tenetur patrono retrahenti ratione fructuum vel ſylvarum pendentiũ tempore venditionis niſi quatenus locupletior factus eſt.

84. Nec eſt ſimile de venditore, * qui antequam tradat nedum eſt bonæ fidei poſſeſſor, ſed etiam verus dominus, & tunc etiam quamvis medio tempore non fuerit in mora, tenetur fructus qui pendebant tempore venditionis, vel eorum valorem reſtituere, niſi caſu fortuito, vel leviſſima culpa perierint. Similiter tenetur ſi res culpa ſua deteriorata ſit, quia hic ex proprio contractu ad rei cuſtodiam obligatus eſt, de dolo, lata culpa, & levi tenetur, *l. ſi vendita. l. quod ſi neque. ff. de peri. & com. rei vend. l. quod ſæpe. §. ſi res vendita. ff. de contrah. empt. & vend.* Secus in emptore feudi, qui nondum ullum negotium cum patrono geſſit, nec tenetur ei ex aliquo contractu, vel quaſi, ſed ex natura rei, quæ eſt ut quandiu patronus ceſſat vel differt, poſſit ſibi vigilare, non autem quod teneatur vigilare patrono, ut plenius declarabimus infrà *eod.* §. 61. Nec obſtat quod tenetur oſtendere patrono inſtrumentum emptionis, eique pro pretio dimittere, & quod emptor hoc jus non ignorat, quia verum eſt quod tenetur, ſi tamen & quando patronus voluerit in cujus hæc ſunt facultate, quandiu autem dominus non petit, ſcit emptor ſe non teneri, neque eſſe in mora vigore hujus conſuetudinis. Quid enim ſi trigeſimo anno à venditione patronus incipit expergiſci & viſo inſtrumento venditionis vult retrahere feudum, & ſibi reſtitui nemora vel ædificia medio tempore demolita, non puto in hoc temere audiendum. Imo etiam ſi infra biennium veniret, ſed jam emptor formam rei mutaverat, fortè in deterius, fructuſque & grandes arbores ſucciderat, & donaverat, vel aliter quàm in rem ſuam conſumpſerat, non tenebitur reſtituere nec deducere. Et nihilominus deberet patronus integrum pretium refundere, vel abſtinere à retractu, & quintum pretii præſtita inveſtitura recipere. Nec poterit quicquam petere ab his quibus emptor donavit vel modico diſtraxit. Et hoc niſi emptor contra eos aliquas actiones vel condictiones haberet, ſive ad res ſive ad pretium, quoniam tenebitur eas cedere patrono, ſicut & pretiolum vel aliud emolumentum, quod inde percepit. In tantum enim locupletior factus eſt.

* Venditor ante traditionem tenetur ad cuſtodiam rei.

85. Hanc deciſionem noſtram limito ſi emptor hoc fecerit doloſè, & in fraudem. *Argum. l. ſi non ſortem. §. liberius, ibi, & hunc ſine fraude modico diſtraxiſti. ff. de condict. indeb. l. in ſumma. §. ſi ſervum, eod. tit.* Cenſetur autem fraudem committere, ſi jam erat requiſitus à patrono, ad dimittendum ei jure feudali, vel ſi conſtat ſtudioſè occultatam venditionem, & curaſſe emptorem, ne veniret ad notitiam patroni, vel forte majus pretium finxiſſe (quod ultimum rarò accideret in retractu feudali) vel permutationem ſimulaſſe: tunc enim quandocumque detecta fraude, patronus retrahere poſſet, & teneretur emptor rem in eodem, vel æquè bono ſtatu quo emit reſtituere, vel decrementum de pretio deducere, non habita ratione an eſſet locupletior factus, quin etiam poſſet teneri patrono ad intereſſe dilati retractus, *ut dicam infra eodem gloſſ. fin.* Quod ſi de his non conſtet, poſſet eſſe tanta celeritas & feſtinatio emptoris, ut ſufficiat ad præſumendum eum voluiſſe patrono antevertere: puta ſi nec patronum, nec locum dominantem adivit, nec ullas oblationes fecit, & infrà 40. dies vel duos menſes, aut aliud breve tempus, judicis arbitrio, ſylvas dejecit, ſtagna expiſcavit: deinde non diu differt patronus venire ad retractum, alioquin diuturna dilatio vel patientia patroni, abſorberet præſumptionem reſultantem ex feſtinatione emptoris. Quod ſi adivit patronum & inſtrumentum emptionis exhibuit, & patronus forte deliberabundus nihil reſpondit, tenetur expectare lapſum 40. dierum, vel ſi fructus collectione indigeant, debet eos tuto colligere, vel conſervare, vel juſto pretio diſtrahere, alioquin veniente patrono ad retractum, etiam ultimo 40. dierum, tenetur fructus, niſi ſine dolo, culpa lata, & levi periiſſent, reſtituere, vel juſtam æſtimationis eorum deductionem pati. Et ſi quid diſſipaverit, vel rem deterioraverit, ſuo periculo, & damno fecerit. Ex circunſtantiis autem facti, rerum & perſonarum, quæ infinitæ ſunt, variæ aliæ fraudis conjecturæ emergere poſſunt, quibus ceſſantibus, aut non ſufficientibus, non puto emptorem circa prædicta in plus teneri quàm bonæ fidei poſſeſſorem hæreditatis, vel eum qui indebitum recepit.

86. Viceſimo quæro, an * patronus prohibere poſſit emptorem dejicere altam & antiquam ſylvam? puto quòd non, ſi omnino nuda & ſimplex ſit prohibitio: hæc enim non officiet quominus emptor & dominus poſſit jure ſuo uti. *Argumento l. ſi major. C. de reſcind. vend. l. 2. C. debitorem. vendition. pignor. imped. non poſſe.* Sed benè ſi expreſsè vel tacitè ſit cauſata, ex eo quod vult retrahere. Si autem incipiat à prehenſione, clarum eſt quòd non requiritur alia prohibitio, ſed ſolum notificatio prehenſionis, *ſecundum notata ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 2. promptum autem habet remedium emptor notificando venditionem patrono, & inſtrumentũ ſi quod ſit exhibendo, quo facto lapſis 40. diebus ſecurus erit ab hoc retractu, & ſi cum hoc offerat fidem & quintum pretii, ſtatim ſecurus erit à prehenſione feudali. Et nota quod ſi patronus prehendens feudum venditũ,

* An patronus poſſit; prohibere emptorem ne dejiciat nemora:

ex

Digitized by Google

ex defectu hominis vel fidelitatis, perceperit & lucratus fuerit fructus, qui pendebant tempore venditionis, poſtea quandocumque accedat emptor inſtrumenta exhibens & juſta offerens, quæ patronus recuſat volens uti retractu, non poteſt patronus iterum petere vel deducere dictos fructus, qui pendebant tempore venditionis, quaſi fuerit eos lucratus diverſo jure, & cauſa, videlicet ex negligentia fidei præſtandæ vel offerendæ, & non ex cauſa lucrativa, ſed oneroſa, nempe propter infeudationem: quia ſicut feudum eſt patrimonium vaſſalli, ita jura & commoda feudalia ſunt de patrimonio domini, ne ſibi objiciatur duas cauſas lucrativas circa idem concurrere poſſe. §. *ſi res aliena. inſt. de legat. l. omnes. ff. de act. & oblig. l. quotiens. 2. ff. de ſolutio. l. non quocunque. ff. de legat.* 1. Sed punctualiter reſpondetur quòd non dicitur eos percepiſſe diverſo jure, nec diverſa cauſa, ſed eodem jure, & eadem qualitate, ſcilicet tanquam patronus. Unde non debet bis percipere, ſed integrum pretium refundere.

*Emptori cedit augmentũ medio tempore.

87. Viceſimoprimo quæro, quid ſi diu quieſcente patrono, ſylva cædua facta ſit procera, quia emptor* medio tempore noluit cædere, utrum cedat lucro patroni, nunc retractu feudali utentis? Breviter reſpondeo quòd augmentum quod ſupervenit à tempore venditionis, antequam emptor fuerit conſtitutus in mora ſuper iſto retractu, cedit lucro emptoris, & debet vel ejus æſtimatio refundi per patronum, per ea quæ ſuprà *eod. queſt.* 16. diximus, fructus tempore retractus extantes debere dividi pro rata temporis, quod eſt in effectu idem, ac ſi dicatur quòd omne commodum, ſive fructuum de novo natorum, ſive augmenti fructuum, quod ſupervenit inter venditionem & retractum intentatum, debet remanere emptori: & per hæc apparet quid ſit dicendum de ſtagnis medio tempore multiplicatis in piſcibus, & de cunctis aliis ſimilibus. Facit quod infrà *eod. gloſſ. 9. ad fi.* dicemus de aliis neceſſariis vel utilibus impenſis.

88. Viceſimoſecundo, pro caſu converſo, quæro, quid ſi tempore medio res ſit deterior facta? pone feudum conſiſtere in pulchra domo quæ fuit combuſta, an ſit locus retractui? Et ſi ſic, ad quem ſpectet ille caſus? Ad primum Boëri. *in conſuet. Biturig. de conſuetud. retract.* §. 4. *in fine,* tenuit in ſimili de retractu proximitatis non poſſe aream retrahi. Quod plenè examinavi infrà *tit.* 16. §. 174. ubi contrarium tenui. Eadem ratione dico locum eſſe retractui feudali: ſed in utroque retractu debet retrahens integrum pretium refundere, alioquin abſtineat à retractu. Ad ſecundum tenui poſt moram periculum eſſe emptoris: aliàs non, & in hoc bene. Remitto ad eo quæ ſcripſi in *d.* §. 174.

## SUMMARIA GLOSS. II.

*1. Damnum eſt amittere lucrum acquiſitum.*
*Minor ad lucrum omiſſum reſtituitur.*
*2. Sed non reſtituitur ad retractum feudalem vel proximitatis.*
*3. Quia conceditur jus retractus ad limites certæ formæ & temporis.*
*4. Tenetur tutor ad intereſſe omiſſi opportuni retractus.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Peut.*

* Verbum *poteſt*, eſt verbum meræ facultatis.

IN verbo *poteſt*. Eſt igitur hoc* in mera facultate patroni, vide quæ de eodem verbo ſcripſi ſuper §. 2. *gloſſ.* 3. ſuper eodem verbo, non repeto.

1. Quæro, patronus eſt pupillus, habens tutorem, & pecuniam otioſam, utrum tutor teneatur retrahere feudum venditum fortè viliſſimo pretio, & movens à ſuo pupillo: ita quod ſi non fecerit, ſed emptorem in fidem tutorio nomine admiſerit, pupillus reſtitui poſſit, & ſi non poſſit, an quod ſua intereſt conſequi poſſit à tutore rationes reddente? Ad primum videtur pupillum reſtituendum ad retractum, quia erat jus formatum, & pupillo jam acquiſitum. Igitur reſtitui debet. Et ſi dicatur quod hic agitur de lucro, & de acquirendo: Reſpondetur primo quod imo agitur de damno, & de conſervando, quia erat lucrum jam radicatum, ergo illud* dimittere damnum eſt, ut vult *gloſſ. ſingularis in l.* 1. §. *ſi quis propter inundationem, in verbo per in integrum reſtitutionem. ff. de itin. actuque priva.* Jaſo. *in repeti. l. quominus, col.* 8. *ff. de flumin. l.* 3. §. *Labeo. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. l. non amplius.* §. 1. *ff. de legat.* 1. Philipp. Deci. in *l.* 1. *col.* 1. *C. de inſtit. & ſubſti.* Secundo feudum venditum emanavit à rebus pupilli, & anteceſſorum ſuorum, cum onere reverſionis in hunc caſum, & ſic non eſt quæſtio de acquirendo de novo: ſed de recuperando jure antiquo, præterea etiam* in lucris & in acquirendis ſubvenitur minori. Textus in *l. ait prætor. in fi. cum l. ſeq. ff. de mino.* Ubi dicitur quod ſi in legato optionis elegit deterius, vel in debito alternativo ſolvit pretioſius, debet reſtitui, quæ videtur punctualis deciſio hujus quæſtionis. Hic enim pupillus, vel tutor ejus habebat optionem, vel inveſtiendi emptorem, quinto pretii accepto, vel retrahendi pro pretio. Et ſupponitur in facto quod ſecundum longè erat utilius, igitur ſi primum elegit, adhuc poterit reſtitui ad ſecundum, hinc eſt quod ſi quod emolumentum acquirere potuerint minores, & omiſerint, reſtituuntur ad illud acquirendum, *l. non omnia. ff. de minori. l. pen. C. de in integ. reſtit. l.* 1. *&* 2. *C. ſi ut omiſſam hered. vel bono. poſſ. l. fi. C. de repud. hered.* Et maximè in re quæ fuit majorum ſuorum, prout & iſtud feudum ab illis emanavit. *l. ſi in emptionem. ff. de minor.* Et ſi ulterius objiciatur quòd hîc agitur de præſcriptione quadraginta dierum, quæ nedum videtur legalis, ſed etiam conventionalis ex eo quòd tacitè ineſt infeudationi: Reſpondetur quod etiam adverſus præſcriptionem conventionalem ſubvenitur minori, ſi quid cum eo fuerit geſtum, quòd hic fuit eo ipſo quòd emptor denuntiavit & notificavit venditionem minori, vel ejus tutori, & ab eo inveſtituram recepit, igitur *ut in l. Æmilius. ff. de minoribus.*

*Damnum eſt, amittere lucrum jam radicatum.

*Minor ad lucrum reſtituitur.

*Minor nõ reſtituitur ad retractum.

2. His non obſtantibus concludo* reſtitui non poſſe: quia in acquirendis tutor, prælatus, vel ſimiles, poſſunt præjudicare minoribus, vel eccleſiæ. Hîc autem non agitur de præjudicando juri retractus in ſe: quia ſemper remanet ut prius, quotiens feudum venditur: ſed agitur de acquirendo dominio utili dicti feudi, & ſic de acquirendo, prout in ſimili in caducitate, vel commiſſo, emphyteuſeos eccleſiaſticæ, quamvis res ema-



Digitized by Google

naverit ab ecclеſia cum hoc onere: tamen dicitur agi de acquirendo, ita quòd ſolus prælatus, etiam in ecclеſia collegiata, ſi tamen ſolus habeat adminiſtrationem, poteſt ſolutionem recipiendo remittere commiſſum, & in hoc præjudicare eccleſiæ, ut tenent Card. Joan. Imol. Panorm. in *c. potuit de loca.* reprobata diſtinctione gloſſæ ibi, & eſt communis opinio, quam etiam veram & tenendam puto: ſaltem quando ſolus prælatus adminiſtrare poteſt, ut dixi, quicquid ſcripſerit Barba. in *d. c. potuit circa collat.* 11. *Facit notata in l. ſervus creditoris per gloſſ. & doctores C. de pact. & quæ ſcripſi infra* §. 93. *in illa quæſt.* An ſolus prælatus poſſit repudiare legatum factum eccleſiæ. Adde quæ dicam *in* §. *ſeq. in princip.* Hanc concluſionem noſtram amplio primo, etiamſi pupillus non poſſit habere efficacem regreſſum ad intereſſe contra tutorem qui non eſt ſolvendo. Amplio ſecundo, etiam ſi pupillus, vel alter ejus tutor veniret ad retractum infra quadraginta dies ab inveſtitura, vel fidei tolerantia conceſſa per alium tutorem, vel receptione quinti denarii per eum facta, quia per horum alterum, ipſo facto pro hac vice conſummata eſt facultas retrahendi.

3. Amplio tertio, etiam ſi tutor nondum inveſtierit emptorem, nec receperit quintum pretii, nec inducias fidei conceſſerit, ſed tantum ipſi notificata fuit venditio, & inſtrumenta ſi qua ſint exhibita per emptorem, deinde quadraginta dies lapſi, currunt enim ſine ulla ſpe reſtitutionis in integrum: quoniam feuda noſtra ſunt noſtra patrimonia: unde non ſunt ſubjecta alicui oneri, niſi quatenus diſpoſitum reperitur. Sed iſta facultas retrahendi non fuit adinventa nec conceſſa per hanc conſuetudinem, niſi ad limites modi & temporis hîc expreſſi, unde hi * limites pariter reſpiciunt & afficiunt minores & abſentes, & quoſcumque alios. Nec poteſt quis uti hac conſuetudine, niſi ad ejus limites, & ſtatutis modis & temporibus ab ea requiſitis. Hæc punctualis eſt ratio, ut infra diximus in ſimili de *retractu conſanguinitatis.* §. 173. Limito, ſi emptor colluſiſſet cum tutore, vel quid aliud doloſè commiſiſſet ad fruſtrandum patronum hoc jure retractus, ut dicemus infrà *eod. in gloſſ. ſi.* Limito ſecundo, ſi notificatio venditionis, aut alii actus facti & geſti ſint cum tutore vel curatore non habente hanc poteſtatem, puta electo & deputato ad actiones vel lites tantum, vel ad mobilia, vel ad materna bona, cum feudum dominans ſit paternum.

*Minor nō poteſt uti beneficio ſtatuti niſi infra tempus & formam à ſtatuto præfixam.

4. Ad ſecundum membrum quæſtionis noſtræ, id dependet à copioſa illa quæſtione. An tutor vel curator teneatur pecuniam otioſam minoris convertere in emptionem prædiorum ſi occurrat opportunitas, vel ſi non occurrat, ſaltem ad honeſtum ſeu licitum lucrum. An verò ſufficiat ei tuto illam velut talentum abſconditum conſervare, quam plenè explicui infra §. 99. cujus materia non debet huc transferri. Ex his autem quæ ibi diximus, apparet tutorem vel curatorem contraria tutelæ, vel utili negotiorum geſtorum actione teneri, quanti pupillo vel minori intereſt, retractum utilem & opportunum non eſſe factum. Quid autem in uſufructuario, vel marito, an poſſint inveſtiendo aut quintum pretii exigendo, præjudicare proprietario, vel uxori in jure retractus feudalis, dicemus infrà §. *ſeq.* ubi melius quadrat.

## SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Jus retractus de ſe non competit per viam executionis, ſed actionis.*
2. *Triplex via retractus feudalis.*
3. *An contra quemlibet agi poſſit ad afferendum literas acquiſitionis? Reſpondeo ſic, exprimendo certum prædium.*
4. *An poſſit agi ad retractum ante rem traditam?*
5. *Omnia verba ſtatuti debent convenire & verificari, ut locum habeat ejus diſpoſitio.*
6. *Frequenter repetitum, videtur ſerioſe & præciſe dici.*
7. *An verba præſuppoſitiva diſponant & qualificent?*
8. *Actio judicatur ſecundum qualitatem rei ad quam competit.*
9. *Fundata intentione actoris, vires exceptionis metimur ex ejus perſona.* *Ampliatur diſpoſitio pœnalis, ut fraus vitetur.*
10. *Solutio, quòd ſolo contractu venditionis facto poteſt agi ad utrumque retractum.* *Interpretatio ſumenda non à verbis ſed potius ab effectu & mente.*
11. *Feudum venditum ſtatim ante traditionem prehendi poteſt.*
12. *Secus in donatione & aliis cōtractibus.*
13. *Item ſecus ſi venditio non ſit pura, ſed conditionalis, vel in diem.*

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Prendre, retenir, & avoir.*

IN verb. *capere, retinere, & habere.*

Ex quibus verbis, quæ immediatè ſonant in executionem facti, videretur quòd poſſet propria auctoritate ingredi *& occupare* feudum venditum, cauſa retrahendi, & ſuæ menſæ uniendi.

1. Sed non eſt ita, niſi incipiendo à prehenſione feudi, ex defectu hominis & fidei: ſed non incipiendo à retractu, quoniam jus * retractus de per ſe non competit niſi per viam actionis, ut emptor condemnetur ad dimittendum pro pretio: Vel per viam exceptionis, ut patronus offerendo pretium infra quadraginta dies notificatæ venditionis, non teneatur petitam inveſtituram concedere, ſed medio mutationis vaſſalli, & interruptæ fidei poteſt patronus manum ſuam injicere ex defectu hominis. Quo facto virtute hujus §. retinebit, & menſæ ſuæ uniet. Unde quantumcumque emptor fidem & quintum pretii offerat, non tenetur ceſſare à prehenſione, ſed poteſt oblationes recuſare, & prehenſio remanebit

* Jus retractus de ſe non competit per viam executionis, ſed actionis.

Digitized by Google

valida & efficax, dummodo infra quadraginta dies notificatæ venditionis ſatiſfiat conditioni hujus §. Alioquin ſi deficiat conditio, retrò detegitur injuſta, & revocatur prehenſio facta poſt juſtas oblationes. Et debebit inquantum de facto proceſſit revocari, & patronus in damna & intereſſe inde procedentia erga emptorem vel vaſſallum condemnari. Nota hunc textum ponderando hæc verba, *retenir, & avoir*, pro opinione noſtra quòd iſtud jus non poſſit cedi, non enim dicit ſimpliciter patronum poſſe capere, ſed copulativè & eodem contextu, quòd poteſt retinere & habere. Igitur pro ſe, & non pro alio, quia non eſſet retinere & habere, ſed oppoſitum ad hoc, & facit textus §. ſequentis in fine. Et ſic concludendum, quod feudum ſi vendatur, ſubeſt oneri reverſionis erga patronum, pro ſe retinere volentem. Sed non ſubeſt oneri & ſervituti, ut pro alio, vel ad alterius commodum retrahi poſſit, *ut ſupra eod. gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. *num.* 19.

Triplex via retractus.

2. Ex prædictis patet retractum feudalem triplici via poſſe practicari & exigi, ſcilicet: prehenſionis, exceptionis, & actionis, quarum duæ primæ ſunt notæ, & ſatis expeditæ in aliis gloſſis. Sed tertiam nondum vidi practicari, non tamen eſt inutilis. Quid enim ſi patronus probabiliter ſuſpicetur feudum extraneo venditum, vel permutatum, aut donatum, & dum veteri vaſſallo adhuc poſſeſſioni incumbente, dubitat an feudum ſit venditum vel apertum, & abſtinet à prehenſione metu retractationis, & damnorum & intereſſe. Et emptor fraudulenter occultat, ſecurus à commiſſo & ab omni mulcta, hoc caſu non introducto à conſuetudine noſtra, ut interim patronus forte tunc habens pecuniam otioſam, lapſu temporis amittat occaſionem retractus: numquid utilis eſt, & neceſſaria via actionis? Dicamus igitur competere patrono condictionem ex hoc §. *per doctrinam* Barto. in *l. unica. ff. de condict. ex leg. & ſcribentes in c.* 1. *de cognit. feud. in uſib. feud.* Et non eſt dubium, quin poſſit agere contra eum quem ſcit emiſſe, allegando & probare offerendo venditionem ei factam, concludendo ad exhibitionem literarum venditionis, & demiſſionem rei jure retractus feudalis.

3. Sed dubitari poteſt an pertinenter agat patronus contra quemlibet, ad offerendum & exhibendum literas acquiſitionis, ſi quas fecerit in feudali, vel cenſuali territorio actoris, ut hoc facto concluſiones pertinentes eligat. Hoc autem examinavi *infra* §. 75. Ubi teneo debere exprimi certum prædium feudale, vel cenſuale. Alioquin non admitti libellum tanquam vagum & captioſum limitando, ut ibi. Et tunc niſi reus neget prædium deſignatum moveri feudaliter vel cenſualiter ab actore, tenetur declarare an acquiſiverit vel non. Et inſtrumenta, ſi qua ſint acquiſitionis, edere, vel ſi non ſint, declarare quæ & qualia, ſit acquiſitio.

Circa hæc plurimæ quæſtiones occurrunt ſuper variis libellis, & forma procedendi, quas conſulto omitto, ne formulas connectere, & non cauſarum merita diſcutere videar. Et pro fundamento deciſionum in ſequentibus gloſſis tractandarum, neceſſarium duxi examinare quæſtionem utrique retractui communem, quæ prima facie meris practicis videbatur indigna diſputatione, prout nunquam vidi ſuper eo diſputari. Sed an hæc curioſa ſtudioſitas proſit juventibus, docti judicabunt.

*Utrū poſſit agi ad retractum ante rem traditam.

4. Patronus agit & concludit contra emptorem ut teneatur ei dimittere feudum pro pretio, quod offert, juxta hunc §. Emptor vero* excipit ſe nondum aſſecutum dominium, & traditionem realem feudi, & patronum non eſſe admiſſibilem, ſed præmature agere. Et idem in retractu conſanguinitatis. Quæritur, quid juris? Et prima facie videtur patronum non eſſe admiſſibilem, nec eſſe locum retractui feudali, niſi feudum fuerit nedum venditum, ſed etiam traditum, taliter quòd mutaverit manum, tranſeundo in dominium emptoris, & ſic apertum ſit patrono ex cauſa venditionis. Probatur primo in hoc textu in principio & in medio, ubi præſupponit pretium jam eſſe ſolutum ab emptore, & conſequenter traditionem factam, per locum à communiter accidentibus, quia non contingit (ut plurimum) pretium eſſe ſolutum, quin traditio ſit facta. Dum etiam textus ait, *peut prendre, retenir & avoir*, manifeſtum eſt intelligi prehenſionem feudalem, & manus injectionem. Sed hæc manus injectio non habet locum, niſi poſtquam feudum eſt apertum, & ſic textus non loquitur, niſi quando feudum per traditionem, ex cauſa venditionis mutavit manum. Secundo probatur infrà §. 33. *in duob. locis, ibi. quand le fief eſt vendu ou alièné*. Secundo ibi. *le vendeur doit payer*. Primum enim reſolvitur in hæc verba. Id eſt quando feudum eſt per venditionem alienatum, per notata in *l. ubi pactum. C. de tranſact.* dicta culpa poſita inter genus & ſpeciem quæ reſolvitur in expoſitivam. Venditio autem eſt ſpecies, & alienatio eſt genus. Et ſi dicatur quòd non eſt interpoſita copulativa, *&*, ſed alternativa, *aut*: Reſpondebitur, quòd una pars alternativè declaratur per aliam, *l.* 1. *ff. de rebus dub.* Et ſic verbum, *vendu*, quæ eſt pars prior alternativæ, debet intelligi de venditione conſummata per traditionem veram, vel fictam, ita quod res ſit alienata. Secundum etiam verbum præſupponit venditorem recepiſſe totum pretium. Alioquin quomodo ſolveret patrono quintam partem pretii? & ſic per communiter accidentia præſupponit rem traditam. Igitur ſi patronus venditione nondum per traditionem impleta, non ſit admiſſibilis ad petendum quintum pretii, multò minus videtur admiſſibilis ad petendum retractum, quod eſt majus.

5. Tertio probatur in §. 33. *in princip. ibi. Quand un fief change de main*, quod reſpicit & determinat omnia ſequentia, & ſic uniformiter debet determinare, videlicet ut non debeatur relevium, vel aliud jus patrono propter quamcunque diſpoſitionem accidentem feudo, niſi feudum mutet manum, & ſic oportet quod ſaltem prior vaſſallus deſinat eſſe vaſſallus, & amittat dominium, vel jus feudi ſeu vaſſallagii, & aperiatur feudalitas, vel fidelitas, quod non contingit magis per venditionem, quàm per donationem, vel permutationem, niſi res tradatur verè vel fictè. Quantumcumque enim vaſſallus vendiderit vel donaverit, tamen remanet dominus utilis & vaſſallus ut prius, niſi ad traditionem proceſſerit, jura ſunt vulgaria. Quarto probatur in §. 31. ubi conſuetudo expreſſim permittit vaſſallo ludere & facere quicquid libuerit de feudo, & ſuper feudo, citra dimiſſionem fidei, abſque eo quod poſſit patronus petere aliquod jus vel commodum, donec dimiſſa ſit fides, & apertura feudi facta. Sed per venditionem ante traditionem, non eſt dimiſſa fides, nec apertum feudum, quia adhuc habetur, & retinetur à venditore, qui eſt & remanet verus dominus & vaſſallus quamdiu non tradit. Cum igitur patronus æquè ſemper habeat hominem & clientem ut prius, nihil videtur juſte petere, aut cauſari poſſe. Quinto, omnia* verba ſtatuti debent convenire & verificari, ad hoc ut habeat locum ejus diſpoſitio. Et hoc pro regula tradit Lancelo. Deci. *in materia interpretationis ſtatutorum in l. omnes populi. collat.* 11. *verſic. quinta regula. ff. de juſti. & jur.* Et fuit ſententia gloſſæ ſingularis in *l. mancipia. in verb. ad vocandum*, & ibi Bartol. Salic. Fulgo. *C. de ſervis fugitiv.* Ludovic. Roman. in *ſingulari*. 449. ſtatutum Felin. in *c. nonnulli. in princip. col.* 35. *de reſcript.* Philipp. Deci. in *l.* 1. *col.* 4. *C. de edend.* Franc. Cur. in *l.* 1. *col.* 1. *ff. ſi cert. petatur*. Hippol. de Marſil. in *not.* 339. cui non convenit And. Alcia. *de verb. ſig. lib.* 1. *pag.* 20. *in fi.* Sed ex prædictis apparet non quadrare, nec adaptari verba conſuetudinis noſtræ, niſi in feudo vendito & tradito taliter quòd mutaverit manum.

*Omnia verba ſtatuti debent verificari.

6. Sexto, & fortiùs ex quo conſuetudo noſtra ſæpius * facit mentionem de pretio ſoluto, videtur hoc ſerioſè dicere & præciſè requirere, per doctores gloſſa ſingularis in *Cle. 1. in ver. diœceſanis, de jure patro.* quam refert & ſequitur Gemi. in deciſione pulchræ quæſtionis & ſequitur Phili Fran. in *c. duobus, ſuper glo. in ver. præſentaverit, de reſcript. in 6.* imò fortius, etiamſi traditio realis facta ſit, tamen non tranſivit dominium, nec mutavit manum, niſi pretium fuerit realiter ſolutum, vel conſtet habitam fidem de ſolutione. §. *vendita, inſtit. de rer. diviſ.* imo controverti poteſt ſufficere fidem haberi de pretio, quia ſi emptor non ſolvat, ſed fallat, poterit venditor rem vendicare, & alii de novo vendere, juxta notata Bald. Angel. Joan. de Imol. Paul. de Caſtr. in *l. ſi cum dotem. §. fin. ff. ſolut. matr.* Et ſic prima venditio redditur inefficax, & ex ea nulla jura debebuntur patrono; de quo puncto plenius dicturus ſum loco opportuno.

*Verbum ſæpe repetitum.

Septimo, ex ſimili retractu conſanguinitatis, cui nondum videtur eſſe locus in præfato themate: nec eſſe admiſſibilem conſanguineum, ad petendum prædium venditum ſibi adjudicari, vel dimitti per retractum, antequam traditio ſit facta emptori. Tum quia priuſquam res ſit tranſlata in extraneam manum, ſive extra cognationem, non videtur ortum jus vel actio retractus. Tum quia emptor non poteſt dare, dimittere, nec transferre, quod non habet, & nondum aſſecutus fuit, ut patet ad ſenſum, & eſt tex. *infra §. 174. in princ. ibi, quand aucun a vendu & transporté.* Et ſic non ſufficit venditio, niſi etiam ſecuta fuerit rei tranſlatio, quia utrumque copulativè requiritur per illum text. & ita videtur velle Joan. Fab. *inſti. de empt. & vend. in princ. col.* 1. Et tenet Nicol. Boër. in *conſuet. Bitur. ti. de conſu. retract. §. 1. verſ. ſed quæritur.* Sed omnino eadē ratio militat in retractu feudali, quia ante traditionem res non mutavit manum, ſed manet in eodem priſtino ſtatu. Et emptor non poteſt dimittere, nec relaxare patrono quod non habet. Igitur nec ortum eſt, nec exerceri poteſt jus vel actio retractus feudalis. Et valet argumentum de uno retractu ad alium, in his quæ utrique proportionantur, ut hic, & diximus infrà tit. 16. *in rub.*

7. In contrarium fortiter arguitur. Primo, quia verba diſpoſitiva hujus §. ſimpliciter & clarè dicunt feudum venditum capi, & retineri poſſe; & ſic ſatis eſt feudum eſſe venditum. Et cum conſuetudo nihil aliud requirat, nec nos debemus requirere, nec addere, ut ſæpe dictum eſt, venditione autem ſolo conſenſu facta, ſtatim verum eſt feudum propriè & omnino venditum eſſe. *l. alienatum ff. de verb. ſignif.* Non obſtat quod quædam verba hujus §. & ſequentis videntur præſupponere de ſolutione pretii, & de traditione rei, quia verba* quæ præſupponunt, non diſponunt. *l. ex facto. 1. ff. de hered. inſtit.* Et ſi dicatur quòd ſaltem diſpoſitionem qualificant, & limitant, hoc eſt verum quando principaliter ſuper illis fundatur diſpoſitio: Secus ſi gratia exempli, vel majoris frequentiæ inſeruntur: tunc enim non reſtringunt. gloſſ. *Cle. 1. in verſic. præſidentes, in fi.* & ibi Imol. *de reſcript.* Feli. *c. coram. col. 1. de officio deleg. c. paſtoralis. col. 1. de judi.* Jaſon. *col. 3. de legib. l. quicquid aſtringendæ, col. 3. ff. de ver. obligat.* Facit quod verba narrativa vel enunciativa in lege poſita, ſuper quibus non fundatur diſpoſitio, non diſponunt. *gloſſ. in Cle. literis. de probat.* Jaſ. *inſtit. de actio. in rubr. col. 2.*

* An verba præſuppoſitiva diſponāt vel qualificent.

Secundo ſupponitur in themate quòd venditor habeat facultatem rei tradendæ, & ſic poteſt ad hoc ſtatim præciſè cogi per emptorem, juxta notata in *l. 1. per* Bart. Bal. Paul. *ff. de actio. empt.* per Ang. Aret. Jaſ. in §. *actionum. inſt. de actio.* Bar. *in l. ſtipulationes non dividuntur, col. 12. ff. de verb. oblig.* Unde cum emptor actionem puram & præciſam habeat ad rem ipſam, rem habere videtur, *l. qui actionem. ff. de reg. jur.* Et ſi dicatur, quòd iſtud procedit fictè: Reſpondetur, quòd ſi emptor non habeat verè, ſtat per eum, unde ſi cauſetur ſe non verè poſſidere, allegat culpam ſuam, imò dolum, ſi ſaltem actiones ſuas cedere recuſat, unde non eſt audiendus, argumento *l. parem. ff. de reg. jur.* ubi par eſt conditio ejus qui poſſidet, & ejus qui dolo non poſſidet, etiam ſi nondum cœpit poſſidere, ſed non vult poſſeſſionem acquirere. Text. in *l. 1. §. toties, ver. ſed & ſi non poſſideat. ff. quis omiſſ. cauſa teſt.* Et qui tenetur ad rem præſtandam ſi habeat, dolo facit ſi recuſat cedere actiones ſuas, & tenetur cedere quales habet, *l. quod debetur. ff. de pecu. l. quod ſæpe. §. ſi res. ff. de contrah. emptio. & vendit. l. ſi ut certo. §. idem Labeo rectè ait. ff. commod. l. 3. §. idem Labeo ait. ff. de in rem verſo.*

8. Tertio, actio* judicatur ſecundum qualitatem rei ad quam competit. Bart. in *l. poteſt. ff. de autho. tuto. in l. 1. C. ſi adver. tranſact. l. ſi ad reſolvendam. C. de præd. mino.* Et ſic idem debet judicari de actione competente ad feudum, ſicut de feudo, ſaltem quando eſt pura & præciſa, ut hic. Igitur ſi nihil aliud cauſetur emptor, quam ſe nondum aſſecutum dominium per traditionem, & non habere facultatem immediatam rei dimittendæ per retractum, ſaltem non poteſt impedire quin teneatur cedere, ſive patrono, ſive conſanguineo, petenti retractum, actiones quales habet contra venditorem, ut ſaltem, agnoſcat retractum & rem dimittat, quatenus habet & quatenus poteſt.

* Actio judicatur ſecundū qualitatem rei ad quam competit.

Quarto, eo ipſo quòd feudum purè & abſolutè eſt venditum, ſatis eſt fundata intentio patroni agentis ad retractum per hunc tex. ibi, *le fief vendu*, quia verum eſt propriè & omnino eſſe venditum. Emptor autem ſolum defectum traditionis allegando, nihil aliud videtur proponere, quàm exceptionem quandam moratoriam & dilatoriam quæ non elidit actionem retractus in ſe: ſed ſolum reſpicit ejus executionem. Et ſic non poteſt impedire, quin ex tunc condemnetur ad dimittendum patrono jure retractus ſtatim poſtquam traditio erit facta. Igitur ſi ex tunc poteſt condemnari ad reſtituendum, poſtquam venditor ei ſponte tradiderit, vel per actionem ex empto ad hoc coactus fuerit, ſequitur quòd poteſt compelli ad cedendum actiones quas habet contra venditorem, ſolventi patrono pretium & ſumptus legales.

9. Quinto, quod attinet ad emptorem, non debet expectari traditio, cujus eventus nihil ad commodum emptoris hoc reſpectu operatur; & non expectatur caſus, cujus nihil operatur eventus. *l. cum hæres. §. 1. l. ſi quis hæres. ff. de acquir. vel amitt. hered.* Et cùm patronus offerat pretium ſolutum, & ſumptum factum refundere, contentus ceſſione actionum, palam eſt nihil intereſſe emptoris expectare traditionem, aut denegare aut differre agnitionem retractus, à quo nec liberari poteſt ſimplici actionum ceſſione. Igitur hoc caſu non eſt audiendus, excipiens traditionem non factam: quia * poſtquam fundata eſt intentio actoris de jure communi, tunc vires exceptionis metimur ex perſona actoris, ut inquit Papinianus. *in l. militis. §. veteranus. ff. de teſtam. milit.* ubi Barto. ita quòd non auditur reus ad excipiendum niſi ejus interſit. *l. ille à quo. §. ſi de teſtamento*, & ibi Alex. in *princ. ff. ad Senat. Trebel.* Ang. in *l. 2. ff. de dol. except.* Aret. *inſti. de except. in princ. col. 5. verſic. veniamus ad tertium.* Dec. in *l. ex conventione, in princip. C. de pactis.*

* Fundata intentione actoris jura exceptionis metimur ex ejus perſona.

Sexto, etiam * odioſa & pœnalis diſpoſitio ampliatur ne ſiat illuſoria, & ut fraudes evitentur, *l. 1. §. fi. ff. de calum. l. ſeq. Julianus. §. mutui dationem. ff. ad ſenat. Maced. c. ſi civitas.* & ibi Gemin. in *2. not. de ſentent. excommuni. in 6. gloſſ. fi. in c. quamquam* & ibi Gemi. *col. pen. de uſur. in 6.* Felin. in *c. Rodulphus, col. 2. & 3. de reſcript.* Jaſon. *l. aut prætor.*

*In pœnalibus & odioſis fit extenſio, ut fraus vitetur.

Digitized by Google

*in princ. col. 14. ff. ſolut. mat.* Decius in *l. factum ſuum, §. in pœnalibus, ff. de reg. jur. & in conſi.* 660. quod procedit etiam in correctoriis juris communis, Bald. in *tractat. ſtatu. in verb. conſinati.* Phil. Corn. in *Auth. ex cauſa. col. 5. C. de liber. præteri. vel exhæred.* Sed ſi emptor forte jam paſſus repulſam inveſtituræ à patrono volente retrahere, poſſet excipere de re nondum tradita, haberet apertam viam ad eludendum patronum colludendo cum venditore, & cauſando rem nondum ſibi traditam, donec patronus non valens commodè pecuniam otioſam diu ſervare, conſumeret & maneret fruſtratus retractu. Sed hujuſmodi malitiis non eſt indulgendum, ſed obviandum, *l. in fundo, ff. de rei vendicat.* quod non poteſt melius fieri quàm omnem fraudandi facultatem & materiam adimendo, *l. 1. C. de fabricen. lib. 11. Clem. ne Romani, §. cæterum de electio.* Igitur conſtito de venditione pura & perfecta in ſe, nulla cauſatio emptoris admitti debet: patrono ex parte ſua quod in ſe eſt faciente. Ita ut præter prælationis effectum & commodum nihil interſit emptoris.

10. Et hanc partem veriorem puto, & ſatis apparet, non obſtare contraria. Tamen ad 1. 2. 3. & 5. reſpondetur * legem conſiſtere, non in verbis, ſed in mente & effectu, *l. ſcire leges, ff. de legibus.* & verba legis non eſſe captanda contra id quod veriſimiliter intendit, *l. pen. ff. ad exhib.* Et maximè in legibus id prævalet, quod interrogati ſtatuentes veriſimiliter reſpondiſſent gloſ. & ſcribentes in *l. tale pactum, in fin. ff. de pact.* quod ſi procedat in ſacris pandectis, & reſponſis prudentiſſimorum juriſconſultorũ, quantò fortius in his noſtris conſuetudinibus, quæ non tanto ſtudio & meditatione in ſcriptis redactæ ſunt. Sed ex plurium pragmaticorum diverſis regeſtis, à certis deputatis prout melius pro temporis brevitate potuerunt, conflata fuerunt, & in triũ ſtatuum publico conceſſu lecta & promulgata hæc reductio. Nec fuit aſſiſtentibus ſpatium ſingula verba ponderandi. Unde mentem conſuetudinis metiendam puto, non à meris verbis, temerè forte quandoque & parum advertenter ſcriptis, ſed ab effectu quem intendit conſuetudo. Ad quartum reſpondetur, quòd ille §. 51. *in illis verbis, juſques à demiſſion de foy*, nedum excludit actualem dimiſſionem fidei, ſed etiam actus tendentes ſufficienter ad dimiſſionem fidei, ut eſt venditio, donatio, permutatio, & ſimiles, ut ibi pleniùs dicemus. Ad ſeptimum dicemus etiam retractui proximitatis locum eſſe, nec obſtat *d.* §. 174. per adducta pro parte iſta. Tum quia per reliquos articulos illius *titul.* 16. maximè §. 172. & §. 182. ſatis apparet ex ſolo contractu venditionis, vel adjudicationis per decretum citra omnem traditionem veram vel fictam fundatam eſſe intentionem petentis retractum. An autem annus currat ante traditionem, dicam ibi. Ex his patet quòd ex ſimplici venditione, citra ullam traditionem acquiſitum eſt domino feudali jus quinti denarii, vel domino cenſuali jus laudimiorum. Et quid juris ſit quando emptore fallente venditio remanet ineſſicax, dicemus infrà §. 33. Nec obſtat quòd re non ſecuta, reſolvi poteſt venditio mutuo conſenſu, etiam in præjudicium domini directi, ut eſt verior opinio, de qua infrà *eod. gloſſ. 5. qu. 1. num.* 14. quia verum eſt præveniendo dominum: ſecus poſtquam dominus prævenit, ut ibi dicemus. Hanc reſolutionem noſtram amplia & limita, *ut infra eod. gloſſ. 5. not. 1. num.* 9. 10. Expedita eſt praxis retractus feudalis per viam actionis, via autem exceptionis per ſe liquet.

* Interpretatio hujus conſuetudinis non à verbis, ſed ab effectu quem intendit aſſumenda.

11. Sed circa hanc viam prehenſionis neceſſario videndum eſt, utrum * poſſit fieri venditione ſolo conſenſu facta? Et videtur quod non, donec ſecuta fuerit traditio vera, vel ficta per locationem, precarium conſtitutum, retentionem uſusfructus, aut ſimilem modum, quia ſecluſa prehenſione ex defectu catalogi, de qua non agitur, non poteſt feudum prehendi niſi ex defectu hominis, ſeu clientis, ſive quando vetus cliens deſiit eſſe, quod non contingit, niſi amiſſo feudo vel ejus utili dominio per antiquum vaſſallum, ſed nudo contractu dominium non amittitur, nec transfertur, *l. traditionibus, C. de pact. & infrà* §. 170. & antiquus vaſſallus ſemper remanet vaſſallus, & in fide patroni ut prius. Quod tamen limitari poſſet, quando venditio eſt prægnans, puta facta ſub illis clauſulis, quæ de communi ſtylo notariorum apponi ſolent, quòd venditor ſe deſſaiſinavit, & deſſaiſinat ad commodum emptoris, volens & conſentiens quòd ex nunc intrare poſſit in fidem patroni, & ab eo recipi & inveſtiri. Tunc enim ſatis apparet, quòd venditor ſic vendendo pure exuit clientelam, & non retinet fidem ſive fidelitatem, ſed eam ſtatim deponit, & deſinit eſſe vaſſallus ſaltem quantum in ſe eſt. Ideo amplius non expectatur quòd realiter tradat, vel quod emptor actualiter ingrediatur feudum, & incipiat habere verum dominium, ſed patronus approbando, & gratam habendo dictam venditionem deſinit habere venditorem in vaſſallum; & libere poteſt manum injicere feudo, utpote fidelitate ceſſante aperto, & ſi non eſſet niſi ſcriptum noſtræ conſuetudinis, ita dicendum eſſet, prout olim per multa deduxi in collectaneis meis, quæ omitto, quia propriè feudum non incipit eſſe apertum, donec antiquus vaſſallus deſierit eſſe dominus utilis feudi, & ſic in terminis ſimplicis venditionis neceſſaria eſſet via actionis tam ad retractum feudalem quam ad quintum pretii exigendum.

* Utrum feudum venditum ſtatim ante *traditionem* prehendi poſſit.

12. Verumtamen aliter obſervatur, videlicet quòd ſtatim venditione facta patronus manum ſuam injicere poteſt tam pro fidelitate quàm pro juribus feudalibus. Unde non audeo diſcedere ab iſta communi obſervantia, quia neceſſariam facit interpretationem in caſu ſuo, *l. ſi de interpretatione, ff. de legibus.* Sed eam limito primo, ut procedat in caſu ſuo dumtaxat, videlicet in venditione: * ſecus in donatione, permutatione, vel aliis contractibus. Quamvis enim utrobique non mutetur vaſſallus nec feudum ante traditionem: Tamen in hoc eſt differentia, quod in venditione ſtatim contractu concluſo acquiſitum eſt jus quinti denarii, vel retractus patrono ad ejus electionem, & illud ſtatim petere & exigere poteſt, & facere ut amplius in ejus præjudicium pœnitere non poſſit, per notata in *quæſt. præcedenti*, & *infra* §. 33. & §. 35. Secus in aliis contractibus, in quibus ex ſolo contractu nullum omnino jus acquiritur patrono, quia relevium non oritur niſi ex mutatione manus, & non ex contractu, imò nec ex ſimplici dimiſſione fidei, vel apertura fidei, *ut in d.* §. 22. *quæſt.* 1. Unde facile admiſſum eſt, ut in caſu venditionis ſtatim dominus poteſtate prehenſoria uti poſſit, ne dominus directus & civilis poſſeſſor redigatur ad viam actionis ordinariæ pro juribus ſibi acquiſitis, quæ ratio ceſſat in cæteris contractibus, in quibus nullum jus patrono acquiſitum eſt, ceſſante omni traditione & tranſlatione feudi. Secundo limito, ut procedat in venditione omnino pura, ſecus in venditione facta ſub conditione ſuſpenſiva, in qua non eſt dubium.

* Differentia inter aperturam feudi ex venditione vel alia cauſa.

13. Item ſecus in venditione * in diem, quod patet omnes caſus diſcurrendo: aut enim eſt venditio utrimque in diem, & tunc clarum eſt, quod interim feudum non poteſt prehendi, neque ratione aperturæ, neque ratione jurium, quia neque apertum eſt, nec mutavit manum, neque adhuc jus quinti efficaciter debetur. Aut eſt in diem reſpectu ſolutionis pretii tantum, puta quia tenetur venditor ſtatim tradere, ſed emptor habet dilationem ſolvendi uſque ad annum, & tunc idem dicendum videlicet feudum non poſſe prehendi ex ſola venditione vel contractu, niſi die ſecuta & anno lapſo, & hoc niſi interim ad traditionem feudi procedatur, ita quod vere aperiatur. Aut eſt in diem reſpectu traditionis tantum, puta quia emptor tenetur ſtatim ſolvere, ſed venditor habet dilationem anni ad tra-

* Quid de venditione in diem.

dendum & interim fruendum, ita quòd interim non dimittit fidem, & tunc licet ex capite aperturæ non poſſit prehendi, quum nondum ſit apertum; tamen ratione jurium quinti denarii ſtatim acquiſitorum videretur poſſe prehendi, juxta dictam obſervantiam quum ſimus in caſu venditionis. Sed contra puto, quia nedum feudum non eſt apertum, ſed nec aperiri poteſt infra annum etiam volente emptore, & hoc ex vi & tenore venditionis: unde quum patronus volens prehendere, non poſſit fundare intentionem ſuam niſi in venditione (utpote deficiente alia traditione & admiſſione fidei) neceſſe habet ſequi limites venditionis, nec poteſt eos anticipare. Et ſic erit caſus in quo quintum pretii eſt debitum, & tamen non poteſt exigi via prehenſionis, ſed via actionis dumtaxat, *ſic in ſimili not. infrà* §. 6. *num.* 5. *& infrà* §. 33. Et præfata obſervantia non militat hoc caſu, & etiam eſſet omnino irrationabilis & abſurda, & ſatis eſt quòd illa regula quæ habet, quòd excepto capite catalogi non traditi, non habet locum prehenſio feudalis niſi feudo aperto, limitetur in caſu venditionis omnino puræ, cùm tunc duo concurrant. Primum, jura quinti jam acquiſita patrono. Secundum, quòd venditor ſtatim cogi poteſt ab emptore ad traditionem & aperturam feudi, & ſic quodammodo habetur pro aperto: ſaltem quod feudum prehendatur, non cenſetur intereſſe venditoris, cujus amplius non eſt periculum, nec erit admiſſibile intereſſe emptoris, quia debebat ſibi conſulere maturè adeundo patronum, alioquin ſibi imputet. Ex prædictis patet quòd ſæpe ad retractum feudalem neceſſaria eſt via actionis, puta quando venditio eſt facta in diem, & patronus non vult expectare, ſed ſtatim retrahere, quod poteſt ſecundum ea quæ dicemus *infrà eod. gloſſ.* 5. *num.* 9. quia neceſſe habet actionem retractus intentare, per quam etiam præcludet contrahentibus facultatem pœnitendi & diſtrahendi.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Retractus non competit pro venditione arborum alti nemoris, nec pro venditione uſusfructus, nec pro conſtitutione reditus.*
2. *Jus retractus competit ſuperiori patrono tenenti feudum prehenſum jure feudali.*
3. *Superior, etiam Rex Franciæ tenetur extra manum ſuam ponere prædia à ſubditis ſuis moventia.*
4. *Thema notabilis quæſtionis.*
5. Argumentum à ſufficienti partium enumeratione.

*Venditio juris redimendi feudum non cadit in retractum feudalem, licet cadat in retractum proximitatis.*

6. *Argumentum* à conſequenti deſtructo fortiſſimum.
7. *Solutio quæſtionis. Reprobatur vana ſubtilitas: quæ in captione verborum conſiſtit.*
8. *Retractus feudalis eſt favorabilis, nec exorbitat à jure communi ſicut retractus proximitatis.*
9. *Patronus, qui emptorem inveſtit, approbat venditionem cum omnibus qualitatibus ſuis.*

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Le fief tenu & mouvant de luy.*

IN verbo feudum à ſe dependens.

1. Igitur mobilia feudi etiam ſimul vendita non veniunt in retractum, invito ſcilicet emptore, & ſecundum notata in ſimili *ſuprà eod. gloſſ.* 1. *in quæſt.* 15. *&* 17. Qnid ſi fructus pendentes in procera ſylva ſeparatim vendantur? Idem, quia remanet ſolum integrum. Idem, ſi uſusfructus feudi vendatur, modò non fiat in fraudem retractus. Faciunt notata infrà §. 33.

* An conſtitutio reditus cadat in retractum.

Quid ſi vaſſallus vendat & * conſtituat perpetuum reditum ſuper feudo? Reſpondeo, non eſt locus retractui feudali: quia venditor remanet vaſſallus totius feudi ut prius: nec præjudicat patrono conſtitutio reditus, quia prehenſo feudo non tenebitur agnoſcere. *infrà* §. 28. Non poteſt igitur cogere emptorem reditus ad ſibi dimittendum pro pretio vel recognoſcendum in feudum, nec aliud commodum exigere, quantumcumque pluries vendatur, & varias mutet manus. Iu quo quædam conſuetudines regni conformantur. Reliquæ multum variant: ſed nunquam eſſet finis, nec eſt inſtituti noſtri differentias earum proſequi: & in hoc apud nos differt retractus feudalis à retractu conſanguinitatis, quia ſi quis ſuper hæredio ſuo vendat reditum, poterit ejus conſanguineus retrahere ab emptore. *ut infrà* §. 172. Quid ſi pars ſoli, vel rei feudalis vendatur? Reſpondeo locum eſſe retractui ſive per modum quotæ, ſive per modum alterius portionis, puta certus fundus, vel aliud membrum feudi. *l. quæ de tota, ff. de rei vendic.* Non eſt enim prohibita venditio partis feudi ut dicemus *infrà* §. 50. Ex his patet, quòd ſi creditor habens reditum conſtitutum ſuper feudo, vendat illum, locus erit retractui ſi ſit infeudatus, alias nihil pertinet ad patronum. Nota etiam ex hoc textu, quòd patronus debet eſſe immediatus ad hoc ut habeat jus retractus. *patet per not. ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 6. Quid ſi volens retrahere, non eſt verus patronus, ſed poſſeſſor feudi, vel fundi dominantis? Recurre ad ea quæ dixi *ſuprà* §. 1. *qu. fin.*

2. Sed quid ſi feudum dominans ſit in manu ſuperioris domini ex defectu fidelitatis? *ut infra* §. 54. Utrum ille ſuperior dominus poſſit jure feudali retinere ſubfeudum venditum dependens à feudo prehenſo? Videretur quòd non, tum quia conſuetudo in *d.* §. 54. & ſequenti hoc non dicit, nec alibi expreſsè attribuit ſuperiori domino. Tum quia ſuperior dominus non poteſt menſæ ſuæ unire illud ſubfeudum, ſed debet uniri menſæ feudi, à quo immediate dependet, & ſic in ſuperiori domino ceſſat ratio contemplata à conſuetudine

Digitized by Google

ſuetudine noſtra : unde non videtur nomine ſuo retrahere. Contrarium puto, quia eo ipſo quod feudum immediatum eſt prehenſum, & ad manum ſuam redactum ex defectu hominis, cenietur quaſi commiſſum, & quaſi reunitum. Et facit dominus omnes fructus ſuos jure proprio, tanquam dominus, & tanquam de re ſua, ad ſuam primordialem cauſam reverſa. Unde jure proprio poteſt ſolus, & non hæres vaſſalli, omnes actus dominicos exercere in ſubfeuda : in qualitate tamen domini feudalis, ad manum ſuam feudum medium tenentis : ut ſæpius diximus. Et ſic eodem jure & eadem qualitate poterit retractu feudali uti. Quis autem ſit effectus : vide infra *gloſſ.* 10. *quæſt.* 6.

3. Nota tamen quòd quandocumque poſtea vaſſallus erit admiſſus in fidem feudi immediati : non poterit amplius ipſe patronus tenere ſubfeudum, ſed tenebitur ponere extra manus ſuas dictum ſubfeudum, ſive vendendo, ſive donando, aut alio modo. Quoniam non poteſt reſpectu ejuſdem dependentiæ & ſubordinationis feudalis, eſſe patronus & cliens, nec poteſt eſſe vaſſallus vaſſalli ſui, reſpectu rei moventis à feudo, quod ab eo movetur. Imo etiam * ſi ad regem Franciæ quocumque modo perveniat ſubfeudum dependens à vaſſallo regis : non debet uniri dominio regis : ſed extra manum ejus poni & transferri in privatum idoneum clientelari conditioni ſubeundæ. Et ita pridem cautum eſt conſtitutione regia regis Joannis, quæ habetur in regeſtis ſacrorum ſcriniorum, & ratiociniorum regis. Et iſtud originaliter tradit Speculator *in tit. de feud.* §. *quoniam quæſt.* 40. *verſic. vel ſaltem princeps dat vel vendit.* Et hæc conſtitutio habet locum nedum in prædiis ſubfeudalibus, ſed etiam in cenſualibus moventibus à ſubditis. Et eſt ratio, quia rex non debet ſubditis ſuis præjudicare, ſed magis eorum jura conſervare. Secus ſi ad fiſcum regium ſive lege feudi, ſive per confiſcationem aut alias quoquomodo pervenient alaudia, vel prædia ab eo moventia, quia ceſſat dicta conſtitutio. Et eſt in libera facultate regis alienare, & alii concedere, vel coronæ ſuæ ſeu fiſco & domanio inſeparabiliter unire, de quo plenius per plures caſus diſtinguendo dicemus *infra* §. 43. *quæſt. fin.*

* Etiam rex Franciæ tenetur ponere extra manus ſuas, prædia feudaliter vel cenſualiter moventia à ſubditis ſuis.

* Thema.

4. Sed * occurrit valde neceſſaria quæſtio, quam ut melius diſcutiatur, formabo ſub hac ſpecie. Vaſſallus feudum ſuum valens mille aureos, vendidit Titio pro quingentis, ſub facultate redimendi uſque ad ſeptem annos. Poſtea adhuc indigens pecunia, vendidit Caio pro aliis quingentis dictum jus & facultatem redimendi : cujus virtute Caius recuperavit feudum à Titio : & ſupponatur Titium nunquam fuiſſe à patrono inveſtitum, & forte nunquam ei notificaſſe venditionem, nec patronum ab eo recepiſſe quintum denarium, nec compoſuiſſe, nec inducias dediſſe, aut aliud quicquam feciſſe per quod à retractu feudali excludi poſſet. Modò accedit Caius inſtrumenta contractuum exhibens, inveſtiri petens & offerens centum dumtaxat aureos pro quinta parte pretii venditionis feudi factæ Titio. Patronus autem viſis dictis contractibus, & quod omnes illæ acquiſitiones ſunt per formam verarum venditionum & emptionum, vult præferri Caio, & jure retractus feudalis uti. Utque Caius indemnis abeat, offert ei refundere nedum pretium venditionis feudi factæ Titio, ſed etiam pretium venditionis dictæ facultatis factæ Caio, quæ ſimul aſcendunt ad mille aureos, & cum hoc legales ſumptus, nedum venditionis, ſed etiam redemptionis, & omnium contractuum & ſumptuum cauſa acquiſitionis factorum : Utrum patronus rectè fundatus ſit in hoc retractu feudali? Dices prima facie hanc quæſtionem eſſe de indubitabilibus, utpote omnibus quaquaverſum conſideratis, quæ quoquo te vertas concludunt pro patrono : ſive enim ex parte Caii, quum ſit extraneus emptor vel redemptor, hoc eſt non conjunctus venditori ex latere unde feudum proceſſit ut poſſit excludere patronum. *juxta notata* §. 22. *infrà eodem*; ſed poteſt excludi & evinci à quocumque propinquo venditoris, quum tota ſua acquiſitio ſit per emptionem & venditionem : ſive ex parte patroni, qui & ratione & jure debet præferri extraneo emptori : ſive inſpectis contractibus, qui omnes nedum in venditionem effectualem recidunt, quod ſufficeret ut dicemus *infra eodem gloſſ. ſeq. quæſt.* 10. ſed etiam nihil aliud ſunt quam veræ venditiones & emptiones, titulo, forma, & ſubſtantia, pretio in pecunia numerata interveniente factæ : igitur ſi uſquam alias, maximè in hac ſpecie pro retractu feudali judicandum eſt, idque nedum evidens ſuadet æquitas, ſed etiam & verba & mens hujus conſuetudinis adeò apertè diſponere videntur, ut hoc controvertere quàm ſit ridiculum nulli non pateat, ut verbis Marciani jureconſulti utar. *in l. jam dubitari, ff. de hered. inſtit.* Verum ut intelligas quantum vitium habeat ἀνάλυσις, & exacta inquiſitio, non remotis nec emendicatis argumentis, ſed ex re nata & imis velut radicibus penitus quæſita, in contrariam partem paucis experiamur.

* Argumentum à ſufficienti partium enumeratione.

5. Et quòd non poſſit eſſe locus retractui feudali, patet * à ſufficienti enumeratione partium, quod eſt argumentum validiſſimum in jure. *inſtit de oblig. quæ ex quaſi contract. in princ.* Et late Nicolaus Everardus in *locis legal. loco* 51. quoniam nec ex capite venditionis factæ Titio, nec ex capite venditionis factæ Caio, neque ex capite redemptionis. Et primo de venditione juris redimendi facta Caio, conſtat quia non eſt facta à vaſſallo, nec de feudo, quamvis de actione ad feudum competente, ſed hæc conſuetudo non inducit retractum feudalem niſi ad ipſum feudum & in venditione ipſius feudi, ut patet in hoc textu : unde non debet extendi ad venditionem actionis competentis ad feudum. Et ratio diverſitatis eſt in promptu, quia per venditionem feudi aperitur feudum & mutatur vaſſallus, & ſic jura feudalia oriuntur : ſed per venditionem & tranſlationem actionis competentis ad feudum, non mutatur vaſſallus, * nec feudum ullomodo aperitur, & ſic nulla jura feudalia oriri poſſunt : ut patet per textum *infra* §. 35. *&* 55. Hinc eſt quod ſi emptor qui emit feudum vel donatarius aut ſimilis, ante traditionem cedat jura & actiones, vel relinquat hæredem à latere, non erit locus relevio, ut dicemus in *d.* §. 22. *qu.* 36. Et pariter venditor qui retinuit jus redimendi, vel manus injectionem in certum eventum, ſi cedat, vel vendat alii jura ſua, nulla fit apertura feudi, nec ullum relevium, nec etiam quintum pretii debetur de dicta ceſſione, vel venditione actionum, ut in *d.* §. 33. *qu.* 8. *&* 9. Sed ſi diceretur retractum feudalem habere locum in venditione actionis perſonalis competentis ad feudum eadem ratione, imò neceſſario, ex conſequentia juris eligendi inter retractum vel quintum pretii, dicendum eſſet locum eſſe etiam juri quinti denarii, ſi illud patronus mallet eligere, ſed iſtud conſequens eſt falſum, ergo & antecedens.

* Venditio juris redimendi feudum non cadit in retractum feudalem.

* Argum. à conſequenti deſtructo.

6. Quod argumentum à * conſequenti deſtructo eſt frequens & validum in jure. *l. apud antiquos.* & ibi per Cyn. & Alb. *C. de fur. cap. & ſi Chriſtus, ad medium, de jurejurand. cap. tua*, & ibi Card. Alex. notant. *de ſponſalibus, & ibi gloſſ.* Joan. de Pla. *C. de delat. lib.* 10. Quod autem ex capite redemptionis quam Caius fecit ab emptore, non poſſit peti retractus, indubitatum eſt. Tum quia hæc non eſt venditio, nec emptio, ſed neceſſaria revenditio, ex qua nullum jus feudale oritur, ut notatur *infra* §. 33. Tum quia per hujuſmodi redemptionem (quum ſit retractus conventionalis) excluditur retractus feudalis & proximitatis, ut tangetur *infrà* §. 184. Quòd autem nec ex capite venditionis feudi factæ ab antiquo vaſſallo ipſi Titio, emptori debeatur retractus, patet propter concurſum retractus conventionalis excludentis feudalem, nec hoc videtur iniquum, quemadmodum ſi

Digitized by Google

dicta facultas redimendi non fuiſſet vendita, ſed donata vel permutata Caio, clarum eſt quod nullum hac ratione deberetur relevium, *d.* §. 33. *qu.* 36. Et eſt ratio, quia nulla inde procedit nova apertura vel mutatio feudi, & ſic non oritur novum jus feudale, ſed omninò eadem eſt ratio ſi dicta facultas vendatur, quia non propter hoc magis mutatur feudum de manu in manum, igitur ſicut non eſt iniquum in relevio, ita nec erit iniquum in retractu. Et quum hujuſmodi retractus videatur exorbitans, eò quòd apud nos feuda ſunt patrimonialia, ſatis eſt quod habeat locum ubi termini conſuetudinis verè & adæquatè verificantur. Nec obſtat quòd Caius poteſt pati retractum à quolibet propinquo venditoris, ex eo latere unde feudum proceſſit, quia retractus proximitatis eſt fortior & favorabilior retractu feudali, utpotè quum illum excludat, *infra* §. 15. Et latius patet quàm retractus feudalis, qui non eſt niſi ad feuda, & in caſu venditionis feudi dumtaxat competit, ſed retractus proximitatis nedum competit ad omnia antiqua hæredia, ſed etiam ad jura & actiones ad illa competentes, ut dicemus *infra* §. 172. Et hoc dummodò non appareat de fraude, ſimulatione & interpoſitione perſonæ: quoniam ſi vel probabilibus conjecturis de hoc appareat, ſatis eſt ad fundandam intentionem patroni, cujus jura occultis ſimulationibus ſunt obnoxia: unde ſufficiunt probationes quales haberi poſſunt, etiam per conjecturas, dummodò probabiles & veriſimiles, proximas & non remotas. Cæterum ceſſante fraude & ſimulatione concludendum videtur pro hac ſecunda parte.

* Solutio.

7. Sed his * non obſtantibus ſto in prima tanquam veriore ſententia, ex eo potiſſimum quòd pro illa militant natura & conditio rei feudalis, & mens hujus conſuetudinis, nec verba repugnant, imò potius conveniunt: ex quo Caius nihil habet niſi per modum emptionis. Nec obſtat quod propriè adæquate non emit feudum, ſed jus redimendi feudum: quia hujuſmodi & ſimilia pro parte ſecunda adducta, non conſiſtunt niſi* in mera ſubtilitate & captione verborũ. Patet quia quantum ad id de quo quæritur, ſubjectamque ſpeciem, alia eſt mens conſuetudinis, ab eo quod ex mera verborum formula infertur: jus autem civile, ſive municipale non debet captari in verbis, ſed qua mente quodque dicatur animadvertendum. *l. pen. ff. ad exhiben.* Alioquin prætextu ſubtilitatis pernicioſe quandoque in juris interpretatione erratur. *l. ſi ſervum, §. ſequitur.* quẽ Alberi. ibi notat in verb. *doct. & advocatos, ff. de verborum oblig.* Et de his ſubtilitatibus ſcilicet quæ circa verba, & non circa mentem & rationem verſantur, intelligitur ille pulcher textus in *l. ſicut §. ſi debitori, ff. quibus mod. pign. vel hypo. ſol.* dicens quòd à judicibus non admittuntur, non enim illud eo pertinet ut judices nudæ verborum formulæ craſsè & prout jacet ſemper inhærere debeant, ſed ut adverſus mentem & rationem non debeant admittere hujuſmodi meras ſubtilitates, ſeu aucupia verborum. Prætereà niſi primam partem teneamus, ſequeretur quod promptum eſſet & facile fruſtrare patronum jure retractus, quia emptor faceret prius vendi feudum alteri ſub facultate redimendi, deinde illam facultatem emeret: ſed ſtatutum etiam odioſum ampliatur etiam ultra vim verborum ne fiat eluſorium, *ut notatur in gloſſ. præcedenti num.* 9.

* Vana ſubtilitas in captione verborum verſatur.

8. Quantomagis in præſenti cum jus retractus feudalis in ſe ſit favorabile? Et licet retractus* proximitatis ſit fortior & favorabilior, tamen inſpecta conditione materiæ ſubjectæ, & antiqua feudorum natura, retractus feudalis eſt minus exorbitans, imò nullomodo exorbitat, quum ſit connaturalis ipſi feudo, originaliter illi inexiſtens à primis conſtitutionibus feudorum, quare dummodò mens & ratio adſit (ut hic eſt manifeſta) verba ſi opus ſit adjuvanda ſunt, ut retractui locus ſit. *argumento l. hoc modo, ff. de condit. & demonſt.* Secus dicerem in relevio, vel quinto pretii, quia hæc jura ſunt odioſa, & contra naturam recti feudi. *ut infrà* §. 23. *in princ.* ideò nullum favorem, nullam extenſionem, ſed magis reſtrictionem merentur, unde horum reſpectu non recederem à verbis conſuetudinis. Itaque ſi in propoſito themate patronus eligeret quintum denarium, non haberet illud niſi de venditione feudi facta Titio, quia illud eſt totum quintum venditionis feudi, non enim debetur, nec de venditione juris redimendi, nec de redemptione, ut latius infrà §. 33. dummodò abſit ſimulatio ut ibi dixi. Secus ſi appareret de proloquio emptionis inter vaſſallum & Caium. Deinde perſonam Titii interpoſitam fuiſſe ad emendum ſub dicto pacto redimendi, quod venditor deberet cedere Caio, ut ſic fraudaretur patronus dimidia parte quinti, hujuſmodi enim commentum probabilibus conjecturis evictum non proderit. Ex prædictis autem patet ſolutio ad adducta pro dicta parte ſecunda.

* Retractus feudalis eſt favorabilis & conformior juri communi quam retractus proximitatis.

9. Sed quid ſi ipſe Titius emptor fuerit inveſtitus à patrono qui recepit ab eo quintum pretii, poſteà venditor vendit jus redimendi Caio qui redimit feudum à Titio, utrum patronus poſſit recuſare clientelam Caio, offerendo ei pretium per eum ſolutum, tam pro emptione quàm pro redemptione, cum legalibus ſumptibus, & jure retractus feudalis feudum retinere? Videtur quod ſic, utpotè cum Caius non ſit niſi emptor, & per oblationes patroni (quem extraneo præferri æquum eſt) reddatur indemnis. Contrarium tamen in hoc caſu dicendum eſt. Ratio,* quia patronus inveſtiendo emptorem, & quintum pretii recipiendo, ſemel approbavit venditionem cum omnibus ſuis modis & qualitatibus, videlicet una cum pacto redimendi, & ſeipſum excluſit à jure retractus ratione dictæ venditionis & dependentium ab ea. Prætereà antequam poſſet retrahere, oporteret eum reſtituere dictum quintum pretii receptum, & ſic facto proprio contravenire, quod non eſt admittendum, per text. in §. *ſeq.* Nec obſtat quod per venditionem vel contractum æquipollentem iterum de novo mutatur perſona vaſſalli, quia illa mutatio contingit in vim primæ venditionis, vel clauſulæ illi inexiſtentis ſemel approbatæ à patrono: ſecus quandò venditio nullo modo fuit approbata à patrono ut in caſu præcedenti. Item ſecus ſi emptor ſemel inveſtitus, alii ſpontaneè vendat, quia eſſet nova venditio nihil habens commune cum prima, & conſequenter nova, & integra jura feudalia indè orirentur, ſed in caſu noſtro nullũ jus utile peti poteſt à Caio, neque retractus, neque relevium, ſed ſimplex fidelitas, quod prima facie mirandum videtur, quum ſit vera & effectualis mutatio manus, & tranſlatio feudi in extraneum novum vaſſallum. Sed reſpondeo, quod hujuſmodi tranſlatio non ſtat per ſe, ſed eſt executio & pars præcedentis mutationis, cujus ratione jura feudalia ſemel exacta, ſunt igitur notata *infra* per §. 33. *qu.* 3 Sed quæro numquid perſpicax patronus ſubodorans & prævidens hunc eventum, juſte poſſit ab initio differre vel recuſare clientelam Titio emptori, niſi ſolvatur vel caveatur in hunc eventum de ſolvendo integrum quintum totius pretii feudi? Reſpondeo, non niſi velit fraudem & ſimulationem probare quibus ceſſantibus nihil debetur patrono ultra ea quæ dixi. Et prætextu jurium dominicalium quærendorum ex contractibus, nullomodò debet libera ſic vel ſic verè contrahendi facultas impediri nec coarctari. *Facit l. ſicut, C. de actio. & obliga. l. pen. C. pro ſocio.* Cæterum ſi patronus fraudem & ſimulationem probare velit, hoc facere poterit, & jura ſua plenariè proſequi etiam poſt inveſtituras Titii & Caii, quarum reſciſſionem ex hac cauſa (quæ eſt de jure communi) mediantibus literis cancellariæ regiæ obtinere poterit, quamvis in iſtis ceſſet vera & propria in integrum reſtitutio quæ eſt de jure ſpeciali, ut dixi ſuprà *eod. gloſſ.* 2. *& infrà* §. 32. *quæſt. fin.*

* Patronus inveſtiens emptorem approbat venditionẽ cum omnibus qualitatibus ſuis.

## SUMMARIA GLOSS. V.

1. Qualiter pro uſibus feudorum prohibita erat feudorum alienatio.
2. Feudum per venditionem aut aliam alienationis ſpeciem non amittitur niſi ſecuta traditione.
3. Idem dicendum in emphyteuſi.
4. 5. Non ſufficit ſola ficta traditio ad amiſſionem feudi vel emphyteuſis.
6. Item non eſt locus commiſſo in ignoranter alienante.
7. Non eſt locus commiſſo niſi pro parte alienante.
8. Poſſeſſor eo ipſo tenetur ad onus rei.
9. Novem ampliationes ad §. 13.
10. Fallentiæ 7.
11. Q. 1. An pœnitere poſſint contrahentes in præjudicium juris retractus.
12. Licet pœnitere re integra.
13. Ampliatur etiam ex intervallo.
14. Q. 2. Res dicitur integra triplici reſpectu.
Qualiter accipitur per traditionem inſtrumentorum dominium transferri.
15. Reſolutio quando liceat pœnitere.
16. Clauſula vulgaris ſaiſiens deſſaiſinans non facit deſinere eſſe integram.
17. Q. 3. Etiam ſi vendatur eccleſiæ, adhuc res eſt integra.
18. Datio arrharum non impedit rem integram.
Non requiritur rem manere integram ex parte emptoris.
19. Quando deſinat res eſſe integra ex parte patroni.
20. Sufficit interpellatio extrajudicialis patroni, ut jura ſibi præſtentur, ad hoc ut amplius in eorum præjudicium non liceat contrahentibus pœnitere.
21. Quid in retractu conſanguinitatis? Reſpondeo, in hoc requiritur interpellatio judicialis.
22. Q. 4. Habet locum hic §. etiam in venditione ſub pacto de retrovendendo.
Patronus magis eſt recuperator quàm emptor.
23. Q. 5. Quid de venditione conditionali?
Feudum ſeu feudalitas conſiſtit in fidelitate tanquam in forma ſubſtantiali.
24. Quandò conditio ſuſpenſiva tranſit in reſolutivam.
25. Contra antiquum vaſſallum relevium ſuperveniens petitur via actionis.
26. Q. 6. An patronus retrahens teneatur ad onera.
Diſtinctio an tanquam ad dominum, an tanquam ad privatum.
27. Conſanguineus retrahens tenetur ad onera.
Quando patronus ſit & judicetur loco emptoris?
28. Limitatio ad communem diſtinctionem.
29. Rejicitur communis diſtinctio.
30. Q. 7. De oneribus debitis ipſimet emptori & emptione confuſis, an ſecuto retractu reſtituantur
Prima opinio negativa.
31. Secunda opinio affirmativa.
32. Tertia opinio diſtinguens inter ſcientem & ignorantem.
33. Quarta opinio diſtinguens formam loquendi conſuetudinis vel ſtatuti.
Conſuetudo retractus proximitatis eſt tranſlatoria.
Conſuetudo retractus feudalis eſt reſciſſoria.
34. Interpretatio l. ſi tibi. ff. quemadmodum uſusfruct. amittatur.
Reſciſio quæ fit ipſo jure, quandoque fingit retrò, quandoque non.
35. Improbatur opinio Baldi.
36. Concluditur pro ſecunda opinione; quòd reſtituuntur jura confuſa.
37. Reſponſio ad d. l. ſi tibi.
38. Acquiſitio commutabilis non reſolvit hypothecam.
Quomodò effectus proportionatur cauſæ ſuæ.



Digitized by Google

*39. Ampliatio prima ad dictam concluſionem.*
*Quilibet ſibi eſt ſolvendo.*
*Omnis retrahens debet refundere pretium, etiamſi ſit exceſſivum.*
*40. Ampliatio ſecunda, etiam ſi non ſit in contractu facta mentio de oneribus.*
*41. Q. 8. An dicta jura confuſa debeant reponi in ſpecie, an ſufficiat dare æſtimationem?*
*Pars pretii quædam acceſſoria, non formalis.*
*42. Quantumcumque magnum pretium, refundi debet à retrahente.*
*43. Q. 9. Quid de feudo pluries vendito?*
*44. Reſolvitur quod patronus poteſt eligere ex qua venditione velit retrahere: & ſi ex prima eligat, non ſubibit onera ſequentia, nec habebit commoda ſequentia.*
*45. Q. 10. Non tenetur patronus retrahens ad onera poſt venditionem ex qua retrabit impoſita.*
*Nec reſpectu patroni habet locum* l. quotiens, C. de rei vendicatione.
*46. Q. 11. Quid de datione in ſolutum?*
*47. Solutio, diſtinguendum an pro re immobili, an pro mobilibus.*
*48. Ampliatur etiam in datione in ſolutum neceſſaria.*
*49. Quandò datur in ſolutum pro mobili.*
*Quandò pro jure reditus redimibilis vel non.*
50. Q. *12. Non habet locum retractus in venditione nulla.*
*51. Quid ſi ipſe venditor ſe opponat retractui.*
*An patronus debeat ſatiſdare de reſtituendo victori.*
52. Q. *13. Quid de feudo partim vendito & partim donato?*
*Vbi abundantior cautela: ibi evidentior fraus.*
*53. An ſit donatio quatenus minoris venditur.*
*Semper principalis intentio attenditur.*
*54. Amplia, etiamſi minus dimidia vendatur.*
*Limita quantum ad materiam* l. ſi unquam.
55. Q. 14. *Quid & quando pretium à venditore emptori remittitur, & an venditio facta cum remiſſione pretii ſit venditio?*
56. Q. *15. An retrahens poſſit agere* l. 2. C. de reſcind. empt.
*An emptor habeat remedium d. l. 2. quando venditor reperiebat qui tantumdem offerret.*
*An res tantum valeat quantum vendi poteſt?*
*57. A quo tempore venditionis vel retractus currat præſcriptio contra* d. l. 2. C. de reſcind. vend.
58. Q. *16. Si reditus infeudatus redimatur à debitore, nunquid locus eſt retractui?*
*59. An creditores poſſint infeudare ſine conſenſu debitorum.*
*Quomodò intelligitur quòd non poteſt quis facere quod ſibi non prodeſt & alii nocet?*

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Vendu.*

* An feuda liberè vendi & alienari poſſint.

IN verb, *venditum.*

1. Nota primo, quòd feuda * liberè patronis irrequiſitis vendi poſſunt, idem de quocumque alienationis genere, & præcipuè in hoc tanquam patrimonialia regulantur, nedum in urbe, ſed in toto regno ut diximus *ſuprà in rub. ad fin.* Olim autem apud Inſubres variæ fuerunt conſuetudines ſuper alienatione feudi, nunc in totum permiſſa, nunc in parte tantum, alias in caſu neceſſitatis tantum, donec illis abrogatis conſtitutionibus imperatorum Lotharii ſecundi, deinde Federici primi, in totum prohibita eſt quævis alienatio & pignoratio feudi, ex quacumque etiam dotis, vel alia pia cauſa, imò etiam ex cauſa neceſſitatis, ut tradit Bald. Alvar. Præpoſ. in *cap. 1. per illum text. in verbo neceſſitate qualit. olim. pot. feud. alienari.* Udalricus Zaſius in *epitom. feud. part. 9.* quod eſt intelligendum niſi feudum hypothecaretur pro neceſſitatibus ex cauſa feudi incumbentibus, & pro ſervitiis domini per text. opt. in *l. cum fidei. ibi ſed neceſſitas alienandi ex cauſa teſtatoris pendeat, ff. de fideicommiſſ. libert.* vel ipſimet domino, quia conſentienti non fit injuria. Baldus in *cap. 1. §. aut ſi libellario, quibus modis feud. amit. & in cap. 1. in princ. de probib. feud. alien.* per Federic. in *uſibus feud. & in l. 2. C. communia de legat. & ſeq.* Franciſc. Curt. in *4. par. feud. nu. 95.* Ex præfatis conſtitutionibus, quæ ſunt ſub titulo *de probib. feud. alien. per Lothar. & ſub tit. de probib. feud. alienan. per Federic.* pœna privationis feudi ipſo jure imminente alienanti, ſine conſenſu patroni: & pœna infamiæ, & amiſſionis officii, & manus ſcribæ ſeu notario ſcienter inſtrumentum inde conficienti. Quod tamen reſpectu amiſſionis feudi modificatur.

Digitized by Google

* Commiſſio non eſt locus ex ſimplici contractu ſed ex traditione facti.

2. Primo ut intelligatur * ſubſecuta traditione. per text. in d. l. imperialem, §. callidis. ibi. & id alios transferunt. & ibi ita tenent And. de Iſer. Bald. Marti. Laud. de probib. feud. alien. per Feder. Bald. Alvaro. in cap. 1. aut ſi libellario, quib. mod. feu. amitt. Alvaro. c. 1. §. fin. conclu. 44. quæ fuit prim. cau. benefi. amit. And. de Iſer. Alvaro. in c. 1. quid juris ſit ſi vaſſall. poſt alienan. fact. feud. recup. And. de Iſer. in l. 1. col. 2. in fin. de probib. feud. alien. per Lothar. Bal. in c. cumana. col. 2. de electio. in conſil. 276. ad evidentiam. lib. 5. Alex. conſil. 32. quoniam omne datum. col. 6. lib. 1. Aret. conſil. 14. viſo & diligenter. col. 2. Guid. Pap. in deciſ. Delphi. quæſt. 162. Jacobus de S. Geor. in tract. feud. in verb. & cum pacto de non alienan. in princip. Anthon. Corſet. in ſing. in verb. alienatio. 1. Matth. de Afflict. in dict. cap. 1. de vaſſall. qui contra conſtit. Lotha. in uſibus feud. & in conſuetud. Neapolit. in tit. de revocat. alien. feud. cap. conſtitutionem col. 9. num. 26. Anton. Rub. repet. §. morte in l. non ſolum num. 470. de oper. novi nunciat. & dixi infrà §. 56. num. 1.

3. Et idem in ſimili dicendum eſt de emphyteuſi, ut tenet Specul. in titul. de loca. §. nunc aliqua. verſic. 96. Alber. Saly. in l. fin. col. pen. & ibi Jaſ. col. 36. qu. 19. C. de jur. emphyt. Saly. in l. fin. C. de reb. eccleſ. non alien. & omnes canoniſtæ in c. potuit de loca. Lud. Rom. in l. ſequitur. §. item Labeo ait. num. 4. de uſucap. Alex. in l. ſi a me, in l. ſtatuliber. ff. de lege falc. & in conſ. 137. viſo themate. lib. 2. conſ. 76. in cauſa. lib. Anthon. Neguſa. in tractat. de pignor. in 3. membr. 2. partis princ.

* An amittatur feudum vel Emphyteuſis per alienationem fictam.

4. Sed quid ſi non interveniat vera, * ſed ficta tantum traditio: puta per clauſulam conſtituti, vel precarii? In hoc eſt ingens conflictus opinionum, & invenio quod partem affirmativam, ut ficta tantum traditio ſufficiat ad privationem, tenent Paul. in l. 1. §. ſi rem depoſitam, ff. depoſit. Marti. Laud. in d. l. imperialem in princ. & in d. cap. quid juris. ſi poſt alien. feud. vaſſall. illud recup. Anth. de But. in conſil. 34. ubi dicit hoc verum de rigore, etiamſi emphyteuta poſtea redemerit. Secus tamen putat de æquitate, ſi aliter domini maximè eccleſiaſtici non interſit. Eamdem partem tenet Guid. Pap. in conſil. 147. Conſilium in 6. dubio, col. 6. ad fin. & in conſ. 192. Ex facti narratione, col. fin. Jacob. de S. Georg. in tract. feud. verb. & cum pacto de non alien. col. 2. Jaſ. in l. fin. col. 37. qu. 19. C. de jur emphy. Ubi falſo allegat Alvaro. in d. c. 1. quid juris ſi poſt alien. & ſequitur Chaſſa. in conſuet. Burgund. eod. tit. §. 8. in gloſſ. in verb. reale. Nicol. Boër. Deciſ. Burdeg. 112. num. 5. Antho. Neguſan. in d. tractat. pignor. in 3. membro 2. partis princ. in fin. Udalric. Zaſius in epito. feud. parte 10. & hæc eſt crebrior ſententia ſi ad numerum doctorum reſpicias: ſed contrarium & negativam partem quod non ſufficiat ficta & verbalis, ſed ſequitur actualis, & realis traditio, tenet Jacobus Alvaro. in dict. cap. 1. in princ. col. 2. quid juris. ſi poſt. alien. feud. vaſſall. illud recup. in uſib. feud. Guid. Pap. in deci. Delphi. quæſtion. 101. ubi veram & ſinceram ſuam ſententiam ponit, & non in dictis conſiliis ubi cauſæ clientuli inſervivit. & in d. quæſt. dicit, quod ita judicatur in ſenatu Gratianopolitano, & quod ſic vidit ibi pluries judicaſſe. Idem rectè conſuluit in conſil. 126. de anno. ad fin. ubi citat dictam ſuam decis 101. Idem pulchrè decidit in deci. Delph. 46. Idem ante eum ſenſit Petr. Jacob. in tit. de actione in rem. pro re. feud. emphy. quæ cecidit in commiſſ. Ubi voluit quod contractus nudus à traditione, non eſt prohibitus ſeu punitus, ſcilicet reſpectu commiſſi, quod non incurritur quamdiu remanet in finibus contractus, vel alterius diſpoſitionis, puta legati, etiamſi ſit caſus in quo de diſpoſitione legali ipſo jure dominium transferatur. Hanc etiam negativam partem firmat Antonius Rub. in Repetit. §. morte in l. non ſolum, num. 479. de oper. nov. nunciat. Franciſc. autem Curt. in tractatu feudorum part. 4. in ult. privationis cauſa. in utramque partem deſultat, quia in qu. 13 num. 104. tranſit cum opinione Alvar. ſed in q. 20 num. 111. in fin. tranſit cum opinione prima.

5. Pro reſolutione concludo primam opinionem falſam & erroneam eſſe. Patet, quia fundatur in hac ſola ratione, quòd per conſtitutum transfertur vera, & non ficta poſſeſſio: ſed illa ratio non eſt vera, niſi quando contractus principalis tenet: quo corruente, corruit etiam clauſula conſtituti, & omnis alia ſimilis, & ejus effectus. Sed in terminis præfati juris, venditio feudi, vel emphyteuſis, domino irrequiſito eſt nulla ipſo jure: ergo & conſtitutum, & quævis alia clauſula in eo inſerta, per not. ſupra §. 1. gloſ. 5. num. 31. Igitur nulla dominii, vel poſſeſſionis tranſlationem operatur. Nec obſtat ſi dicatur quod valet contractus quoad contrahentes & contra ipſum alienantem, quia falſum eſt quum nihil agat, per dicta jura prohibitoria & negativa, quibus non poteſt renunciari nec derogari. gloſſ. magna in fin. & omnes in l. 1. C. de fidejuſſo. & falſius eſt quod quidam dicunt dominum poſſe habere ratum ad finem privationis. Quia iſta eſſent contraria, & ſic inadmiſſibilia. l. 1. C. de furt. & ridiculum eſſet agentem niti ex actu tanquam ex nullo & tanquam ex valido. l. Titia, ff. de condit. & demonſt. Tum non poteſt ficta traditio ſubſiſtere niſi ex contractu valido. Faciunt quæ poſt primam horum editionem ſcripſit And. Tiraquell. in tract. de retract. proximita. §. 1. gloſſ. 2. num. 8. Et ſic vera eſt ſecunda opinio: quæ tamen debet intelligi, dummodò contrahentes remaneant in terminis verbi, ſecus ſi emptor vel acquiſitor de facto inciperet poſſidere, & uti feudo vel emphyteuſi, virtute clauſulæ conſtituti, vel mediante patientia & permiſſione alienantis, tunc enim eſſet deventum ad veram, & realem traditionem. l. minus inſtructus, C. de acquir. vel. amitt. poſſeſſ. Et hanc opinionem ſentit Bald. in c. 1. aut ſi libellario ad fin. quib. modis feud. amitt. Ubi dicit quòd ſive per teſtamentum, ſive per ſtatutum prohibeatur alienatio ſub pœna, nunquã incurritur, niſi proceſſum ſit ad actum facti, & realem traditionem. Idem ſentiunt Alex. in conſil. 91. viſo themate, col. 2. lib. 3. Jaſ. conſil. 7. col. 10. lib. 3. Vbi volunt non eſſe locum commiſſo, quando alienatio non habuit effectum, & emptores vel donatarii non ſunt ea uſi. Et hunc punctum diſcutere & reſolvere viſum eſt operæpretium, quia eſt notabilis & nondum ab alio ita plenè & deciſivè examinatus, & ad multas etiam deciſiones inſtituti noſtri conducens. Et adhuc quod dictum eſt de privatione ſubſequuta traditione reali, intelligendum eſt ſi alias alienatio eſſet valida. Secus ſi eſſet nulla, puta ex defectu ſolemnitatis: de quo vide quæ tangam infra §. 22. quæſt. 4.

* Ignorans non cadit in commiſſum.

6. Quod autem diximus de privatione feudi, modificatur Secundo, ut procedat in ſciente, * ſcilicet rem eſſe feudalem, ſecus in ignorante, probabili ignorantia. Textus in §. ſi vaſſallus feudum. ſi de feud. defuncti. contentio ſit inter dominum & agnatum. in capitulo unico. de controverſ. inter domi. & emptorem, in uſibus feud. Ubi Bald. & alii hoc extendunt ad emphyteutam tradentes pro regula quòd ubicumque vaſſallus, vel emphyteuta ex facto ſuo debet cadere à jure ſuo, intelligitur in ſciẽte, & non in ignorante qualitatem rei cauſantem caducitatem, ita quòd dominus petens commiſſum, debet probare ſcientiam. Idem Joan. Bapt. de Caccialup. in repet. cap. 1. de feud. cogni. regu. 16. Philip. Deci. conſil. 164. col. 3. conſil. 228. Jaſo. conſil. 64. col. 3. lib. 3. Et dicitur probabilis ignorantia in hærede. l. qui in alterius, ubi Decius, ff. de regulis juris. & quod regula d. l. qui in alterius, habeat locum etiam in materia feudali, tradunt gloſſ. & doctores in d. capitulo unico. de controver. inter dominum & emptorem. Bald. in conſil. 429. Quidam nobilis, lib. 1. Paul. conſil. 311. circa id. in fine lib. 1. Steph. Bertrandi. conſil. 371. Viſo proceſſu. col. final. lib. 2. & de hærede emphyteutæ. Alexand. l. cum filius. § in hac, ff. de verborum obligatio. conſil. 45. in cauſa & lite lib. 5. Philip. Corn. conſil. 163. Circa primum. lib. 2. quæ loca ſunt inſigniora. Reliqua propter infinita omiſi.

* Commiſſum non fit niſi quatenus peccatur.

7. Tertio modificatur ut * procedat quatenus res alienatur: Vnde alienans pro parte non cadit niſi à parte alienata. Textus in c. unico de vaſſa. qui contr. conſti.



Digitized by Google

*Lotha. in uſib. feud.* quamvis Bald. in *cap.* 1. *qualiter olim feud. poterat alien.* velit totum amitti: In cujus ſententiam inclinant Hormannocdetus in *l.* 4. §. *Cato. num.* 361. *num.* 396. *de verbor. obligat.* Phil. Dec. in *c. de appellationib. num.* 8. *extra de appellat.* ſed malè, quia pœna delicto commenſurari debet. *l. reſcriptum, ff. de his quib. ut indignis. & bonus textus in l. ex facto. ad fin. ibi,* Satis enim punitus eſt in eo in quo facit contra legem. *ff. de vulga. & pupilla.* Et ita contra Bald. (excepto Rapha. Cu. qui dubitat in *l. quidam in jure,* §. *donationem, ff. de donatio. & conſil.* 41.) fixe tenent omnes glo. & doctores ut glo. Andr. Iſer. Alvar. *in cap.* 1. §. *aut ſi libellario, quibus modis feud. amitta. gloſſ. penult.* & Alvar. Præpoſ. in *d. c.* 1. *in fin. que fuit pri. cauſa benefic. amit.* And. Iſer. in *cap.* 1. *in princ. col.* 2. *ſi de feud. defuncti cont. ſit inter. dom. & agna.* Alvar. Præpoſ. in *d. c. unico. gloſſ. & ſcribentes in c.* 1. §. *callidis in verb. amittant de probib. feud. alien. per feud. in uſib. feud. canoniſtæ in cap.* 2. *de feud.* Joan. And. in *cap. ex parte extra de feudis, & in addit.* ad Specul. *tit. de feud. in verb. prohibere.* Joan. Fab. §. *ſi vero quis partem inſtit. de lega.* Ludov. Rom. in *d. l. quidam.* §. *donationem de donatio. & in* §. *Cato. num.* 34. *de verb. obligat.* Alex. *conſil.* 99. *viſis proceſſibus in fin. lib.* 5. Franc. Cur. Senior. *conſil.* 70. *in fin.* Franc. in *tracta. feud. in quarta parte princip. quæſt.* 8. *num.* 153. Albert. Bru. *inter conſil. feud. conſil.* 82. *col.* 7. *ad fin. Soci. in l.* 4. §. *Cato. col.* 10. *num.* 20. *ubi dicit ſe ita conſuluiſſe cum Joan. Maria Rimaldo.* Et ibi Andr. Alciat. *num.* 95. Franc. Ripa. *num.* 45. *de verbor. oblig.* Philip. Deci. *conſil.* 667. *num.* 6. *ubi in annota. tetigi.* Udalr. Zaſi. *in epito. feud. par.* 10. *circa princip.* Adde And. Tiraquell. in *conſuet. Picto.* §. 23. *gloſſ.* 1. *num.* 25.

7. Quarto modificatur ut quamvis per leg. Lotharii & Friderici. 1. pignoratio vel hypotheca feudi abſolutè prohibeatur: tamen pœna amiſſionis non eſt ſcripta, nec locum habet in hypotheca, ſed tantum in venditione aut reali alienatione. Ideò quamvis feudum ſit non ſolum hypothecatum, ſed etiam realiter hypothecæ traditum, tamen non amittunt nec ad dominum vadit. in quo Alvaro. paſſim c. 1. C. *aut ſi libellatio num.* 2. *& de inveſtit. de re alien. fact. c. quamvis num. tertio & in l. imperitum num.* 2. *de probib. feud. alie. per Federicum in uſib. feud.* Et cæteri feudiſtæ, etiam Udalri. Zaſi. *in epitome feud. per* 9. *de feud. alien. col.* 1. extendunt pœnam ad pignorationem vel hypothecam. Et malè, quia nulla lex dicit, nec eſt pœnæ ratio. Non obſtat *l. ult.* §. *de rebus alienis non alien.* quæ non habet locum in pœnis nec in ſtatutis, ut decidit Alexand. *conſil.* 29 *num.* 5. *ubi in annotat. dixi. lib.* 7. Philip. Deci. *conſil.* 645. Et hoc niſi pignoratio fieret irrevocabiliter & in fraudem alienationis cui æquipolleret. Alioquin nec ſimplicem uſumfructum prohibetur conſtituere ſine conſenſu domini Baldus *l.* 1. §. *Item ſi in feudo,* §. *quibus modis uſusfr. amit.* quamvis Carol. Rui. *conſil.* 220. *lib.* 1. dicat quod filius conſtituentis etiamſi ſit hæres poteſt contravenire ut filius. Multæ ſunt aliæ limitationes ad privationem inſurgentem ex alienatione, de quibus remitto ad Franc. Curtium *in d. tracta. feud. part.* 4. & alios feudiſtas: quia nec aliena volo tranſcribere, nec ea contexere quæ immediate ad inſtitutum noſtrum non pertinent. Stat ergo concluſio in hoc regno, quòd prædia feudalia, vel cenſualia liberè dominis irrequiſitis vendi & aliter diſponi poſſunt ſalvis ſemper juribus domini.

8. Et etiam in quemcumque res transfertur, ipſo * facto, imò eo ipſo quod ſuo nomine poſſidet, tenetur ſubire omne onus, quod ſuſtinebat primus vaſſallus, vel cenſuarius, & poteſt ad hoc recta via, etiam nulla alia obligatione vel recognitione præcedente compelli per dominum pro tempore ſuo, vel ad dimittendum feudum, etiam ſi bona fide & ſine ullo onere acquiſivit. Et ſic non intereſt dominorum, eis irrequiſitis alienari: imò potius eorum intereſt frequenter alienari, propter jura & commoda inde procedentia. Ut etiam expreſſim per hanc rationem tradit Phil. Corn. *conſil.* 199. *col.* 4. *lib.* 2. Unde non eſt mirum ſi liceat abſque alia requiſitione alienare. Sic in ſimili volunt doctores emphyteutam fiſci, vel reipublicæ poſſe vendere, aut alienare, ſine ulla requiſitione domini, ideò quia poſſeſſor, eo ipſo quòd poſſeſſor poteſt ad omnia onera conveniri & cogi. *l. imperatores, ff. de publi. & C. ſine cenſu & reliq.* per to. tradit Jaſo. in *l. fin. col.* 13. *C. de de jur. emphyt.* Sed eadem ratio militat apud nos in vaſſallis, & cenſuariis privatorum. Fortius volunt Bar. Ange. Joan. de Pla. in *l. murilegi, C. de murileg. lib.* 11. feudum poſſe invito & irrequiſito domino vendi & alienari, ſi emptor vult ſubire omne jus, quod ſuſtinebat primus vaſſallus, & ſequitur Socin. in *tracta. fallen. regu.* 434. Anth. Corſ. *in ſing. in verbo. feudum.* Hipoly. de Marſi. *in rub. de fidejuſſoribus num.* 214. Sed eorum ſententia in terminis præfati juris feudorum eſt falſa per prædicta.

* Poſſeſſor eo ipſo alligatur oneribus.

Redeundo ad concluſionem noſtram, adde etiamſi ſpecialiter in conceſſione cautum eſſet libere cuilibet vendi poſſe: Nihilominus debentur omnia jura, etiam jus retractus, quia per illam clauſulam generalem, etiam verbo libere, non tollitur jus ſpecialiter à conſuetudine loci conceſſum, niſi appareat de animo illud remittendi. Idem ſi alias dominus conſentiret alienari, prout diximus *ſupra eod. gloſſ.* 1. *num.* 5. *&* 6.

9. Nota ſecundo quòd feudo vendito locus eſt retractui feudali.

Amplia * primo, ſive totum feudum, ſive pars ſit vendita, *ut ſupra eod. gloſſ.* 4.

* Novem ampliationes ad text.

Amplia ſecundo, etiam ſi venditio ſolo conſenſu facta ſit, & ad nullam traditionem ſit proceſſum.

Amplia tertio, etiam ſi venditor fidelitatem vel clientelam nullomodo dimiſerit, nec aliquid de pretio ſolutum fuerit, ut diximus *ſupra eod. gloſſ.* 3. *num.* 9. Sed hæ duæ ampliationes reſtringendæ ſunt.

Amplia quarto, nedum in venditione omninò pura, ſed etiam ſi ſit in diem reſpectu ſolutionis pretii, puta quia per eumdem contractum, vel ejus reformationem, & non ſeparato pacto, venditor dedit unam dilationem, vel plures ſolvendi pretium, quia poterit patronus ſtatim retrahere, non expectatis dictis dilationibus. Nec obſtat quòd emptor ex lege contractus, habet jus fruendi feudo, & pretio, pendentibus dilationibus: & quod incurrit damnum agnoſcendo retractum, ante finem dilationum, quia imò nullum incurrit damnum, ſiquidem commodum contractus, & omne lucrum ab eo dependens, debitum * eſt retrahenti: & ſatis eſt emptorem reponi in eo ſtatu in quo erat ante contractum. Subamplia hanc ampliationem, etiam ſi dilatio ſolvendi pretii data ſit ſeorſum à contractu: & ex liberalitate venditoris, & ſpeciali affectu quem habet erga emptorem: quia non potuit concedi in præjudicium ejus cui adquiſitum eſt jus retractus, & ſic adveniente retractu liberalitas dilationis evaneſcit, & amplius non prodeſt emptori. Sed nec etiam proderit retrahenti cui venditor noluit beneficium conferre, ideò retraheos tenebitur in continenti ſolvere venditori: ſecus in dilatione data in contractu, vel ejus reformatione, quia illa proderit retrahenti: qui tametſi ſtatim retrahat, non tenebitur ſolvere niſi in termino, liberalitas autem remiſſionis pretii ſemper manet & prodeſt emptori, *per notata infra eodem gloſſ.* 8. *quæſt.* 4.

* Omne commodũ contractus ſpectat ad retrahentem.

Amplia quinto, ſi venditio ſit in diem reſpectu traditionis rei, & puta reſpectu ſolutionis pretii, puta pro mille promptè ſolutis vel ſolvendis, venditũ feudum tradendum poſt annum, vel poſt mortem venditoris. Poteſt enim patronus ſi velit ſtatim petere retractum, ſed non expedit ſibi, quia tenetur ſtatim, ſive ante adjudicationem retractus ſolvere pretium, & tamen in effectu non adjudicaretur ei, niſi tale jus ad rem, quale competit emptori, videlicet actio ex empto à traditione poſt annum, vel aliam dilationem certam, vel incer-

Digitized by Google

ram appoſitam ex parte venditoris traditioni rei. Et interim patronus careret re & pretio. Non enim debet melioris conditionis eſſe, quàm futurus erat emptor, ut ſæpe dictum eſt ſupra, & latius infra *ead. gloſſ. quæſt.* 5. & 6.

Amplia ſexto, ſi venditio utrimque, ſive in totum, ſit in diem, ſive omninò certam, ſive incertam quando: ut in feudo ex nunc vendito, ſed poſt annum, vel obitum tradendo, & ſimul tunc pretio ſolvendo: ſtatim enim poteſt retractus peti, & adjudicari, quod conſiſtit in effectu in ceſſione actionum emptoris ipſi patrono. An autem his caſibus teneatur patronus promptè ſolvere, vel conſignare pretium, vel de ſolutione ſatiſdare, dicemus infrà. *ead. gloſſ.* 8. *quæſt.* 4. non tamen poteſt emptor ultra exemptionem ab obligatione pretii, fortè novatione facta conſenſu venditoris, apponere in agnitione retractus & ceſſione actionum, quam cogitur ante diem facere, hanc conditionem, dummodò adventa die, patronus realiter ſolvat venditori, vel conſignet pretium infra quadraginta dies, de quibus in hoc §. quia illa clauſula reſolutiva retractus, non reſpicit niſi intereſſe emptoris qui ſolvit pretium, & ut non ſit diu in ſuſpenſo, quod ceſſat hoc caſu. Sed dicta conditio, & clauſula reſolutiva tacitè ineſſet, ſi non ageretur de adjudicando retractu, & cedendis actionibus; ſed ſolum declarando rem ſubjectam retractui, die vel conditione ſecuta. Amplia ſeptimo, nedum in venditione voluntaria, ſed etiam in neceſſaria, neceſſitate cauſativa, ſive conditionali, nulla enim præciſa, vel abſoluta neceſſitas poteſt cadere ad contrahendum; in quo primum eſſentiale eſt voluntas. *l.* 1. *ff. de pact.* quæ non patitur abſolutam coactionem. *l. cum proponas. C. de hæred. inſtituend.* Alioquin ſive inſtantibus creditoribus ex judicis decreto, ſive ex diſpoſitione teſtatoris hæres, cogatur vendere, locus eſt retractui. Faciunt notata infrà §. 33. *quæſt.* 2. *& fin.* Amplia octavo etiam ſi venditio ſit ſub conditione reſolvenda: modò interim ſit pura, *ut infrà ead. gloſſ. quæſt.* 4. Amplia nono, nedum in recta & propria venditione ſtrictè ſumpta, ſed etiam in omni contractu æquipollente venditioni, quantum ad effectum de quo agitur, putà ſi detur in ſolutum pro debito in pecunia, vel ad certam pecuniam æſtimato, aut alias taliter quòd patronus eamdem penſationem facere poſſit novo acquiſitori, quam ille accepit, vel aliter accepturus erat à veteri vaſſallo, ut infrà *ead. gloſſ.* quæſtione decima. Et nota quòd omnes ampliationes ad hanc regulam, habent etiam locum in retractu proximitatis, ſed non omnes fallentiæ, quia retractus proximitatis vincit retractum feudalem, & non vincitur à feudali. Unde ubicunque locus eſt retractui feudali: multo fortius etiam locus eſt retractui proximitatis ſi res ſit antiqua, & tamen quandoque locus eſt retractui proximitatis, ubi non poteſt eſſe locus retractui feudali.

10. Fallit primo præfatum notabile, ſi eſſet venditio facta ſub conditione ſuſpenſiva, quæ adhuc pendet. Tunc enim non eſt verum dicere, feudum eſſe venditum, ſed nondum venditum, & incertum an væneat. Ideò quamvis ſpes conditionalis emptionis cedi & tranſmitti poſſit, §. *ex conditionali. inſtit. de verbo. obligat.* non tamen poteſt patronus ullomodo cogere emptorem ad cedendum ſibi actionem ſuam conditionalem, quia nondum patrono competit aliqua actio. adde infrà *ead. gloſſ. quæſtio.* 4.

Fallit ſecundo, ſi venditio facta ſit ſub pacto de retrovendendo retenta fide: quod qualiter intelligatur & quando fieri poſſit, dicemus infrà §. 51. *qu.* 4. & 5.

Fallit tertio ſi venditio fiat cognato à latere unde feudum devolutum eſt, ut diximus *ſuprà eo. gloſſ.* 1. *num.* 7.

Fallit quarto, etiam ſi venditio fiat extraneo: ſed antequàm patronus veniat, emptor vendidit alteri cognato venditoris à dicto latere: tunc enim ceſſat uterque retractus, ſed dominus bis capiet quintum denarium, utpote pro duplici vera venditione, dummodò ſecunda venditio fiat merè voluntariè ſive non, per modum, vel intuitu juris retractus competentis ſecundo emptori, alioquin non eſſet ſecunda venditio, ſed tranſlatio primæ, & non deberetur niſi unum quintum. Idem ſi facta ſit per modum veræ & liberæ venditionis, ſed per minorem 25. annis, quia quum venditio non ſubſiſtat tanquam libera. *l.* 1. *& per to. C. de præd. min. ſine decre. non alien.* ſed tantum inquantum tenebatur eidem emptori jure retractus dimittere, idem eſt ac ſi per modum executionis retractus rem geſſiſſent. Et hanc etiam ampliationem intellige dummodo dictus extraneus emptor vendat cognato infrà annum, vel tempus intra quod poterat cognatus venire ad retractum, tunc enim rectè verificatur illud axioma, quòd ultimus emptor qui habebat actionem ad retrahendum, multo fortius habet exceptionem, ne à ſe retrahatur, ſecus ſi primus emptor inveſtitus fuiſſet à patrono, lapſo deinde anno venderet alicui cognato ſui venditoris: tunc enim ex quo ultimus emptor nullum amplius habebat jus retractus, nec erat res ſubjecta retractui proximitatis, nihil impedit quin ex hac ultima venditione, locus ſit retractui feudali cum effectu etiam contra cognatum primi vel ſecundi venditoris.

Fallit quinto, ſi vendatur conſenſu patroni, de quo dicas ut *ſuprà eod. gloſſ.* 1. *num.* 11. *ne repetam.*

Fallit ſexto, ſi venditio ſit nulla, quod tamen non poteſt allegari per emptorem. Ideò dicendum *ut infrà ead. gloſſ. qu.* 11. *num.* 50.

Fallit ſeptimo, ſi re integra mutuo conſenſu diſcedant contrahentes à venditione: & quia copioſior inſurgit materia, pleniore examine indigens quàm ut ſub ampliationum & fallentiarum compendio coartari deinceps poſſit, procedam per quæſtiones.

11. Primo quæro, feudum fuit venditum pro certo pretio, & contractus concluſus & firmatus: ſed antequam res traderetur, pœnituit * contrahentes, & mutuo conſenſu diſceſſerunt: utrum habeat locum hic §. Videtur quòd ſic, per id quod tradunt Guil. Cug. Alberic. Bald. Angel. & omnes ſcribentes in *l. ab emptione. ff. de pact.* Bald. in *l. ſi conſtante. C. de donat. ante nuptias.* non poſſe etiam re utrimque integra diſcedi à contractu, in præjudicium tertii, cui gabella, aut aliud jus eſt acquiſitum. Idem volunt Angel. Joan. Imol. Alexand. in *l. acta. ff. de re judic.* Alexand. in *l. in inſulam in fin. ff. ſolut. matrimon.* Conſtat autem jus retractus natum & acquiſitum ſtatim vel nudo conſenſu venditione perfecta per notata *ſuprà eod. gloſſ.* 3. *num.* 10. In contrarium videtur, quia ceſſante omni traditione, feudum non eſt apertum patrono, nec mutavit manum, ſed adhuc prior vaſſallus remanet in fide domini ut prius. Et hæc conſuetudo *infra* §. 41. permittit vaſſallo diſponere de feudo uſque ad dimiſſionem fidei, abſque conſenſu domini, & abſque eo quod illi aliquod jus vel commodum acquiratur. Sed hic nondum fides eſt dimiſſa, quum venditor adhuc remaneat dominus utilis & vaſſallus. Sed hæc illatio non eſt bona, quia in venditione ſtatim quòd venditio eſt purè contracta, omnia jura feudalia cedunt & acquiruntur patrono, ut dictum eſt *ſuprà eod. gloſſ.* 3.

* An contrahentes pœnitere poſſunt in præjudicium juris retractus.

12. Vera igitur eſt ratio, quia jura permittunt contrahentibus re non ſecuta liberè diſcedere à contractu, mutuo conſenſu: & ille diſſenſus non eſt novus contractus contrarius primo: ſed merus diſtractus, per quem contractus præcedens omninò habetur pro infecto, ſecus re ſecuta & non integra.



Digitized by Google

§. *fi. inſtit. quib. mod. tolli. obligat. l.* 1. *& per totum. C. quand. liceat ab emptione diſced. l.* 2. *ibi infecta fieri emptio. ff. de reſcind. vend.* Hæc autem conſuetudo non cenſetur derogare facultati pœnitendi, & diſtrahendi, conceſſa à jure communi re integra. Facit *reg. c. indultum de reg. jur. in* 6. Et ſic quandiu res eſt integra, non eſt acquiſitum jus domino directo ex contractu, niſi reſolubile, & commutabile, ſicut interim contractus eſt reſolubilis & pro infecto haberi poteſt à contrahentibus. Et ita quòd in præjudicium domini directi liceat re integra pœnitere, tenet Joan. Faber *inſtitut. de empt. & vend.* §. 1. *col.* 1. *C quand. liceat ab empt. diſced.* & ſentit Jacob. de ſancto Georgio in *tractat. de operis. col.* 10. *verſic. addo aliam quæſt.* dum quæſt. ſuam format in eo qui nedum vendidit, ſed etiam tradidit, & facit quod not. Anton. de But. in *conſil.* 43. *& conſil.* 37. Et ſic concludo quòd ſtatim vel ſolo conſenſu contractu facto acquiſitum eſt domino jus retractus, vel quinti pretii, ſed revocabiliter: quia ſi re integra contrahentes mutuo conſenſu diſcedant, nihil debetur domino, nec ex diſtractu, quia ex proprio & vero diſtractu nihil debetur, ut dicam infrà §. 33. nec ex contractu, quia habetur pro infecto jure communi permittente, cui in hoc non derogat hæc conſuetudo.

13. Ampliatur primo nedum ſi diſtractus fiat in continenti, hoc eſt antequam divertatur ad alios extraneos actus, ut *in l. continuus in princip. ff. de verb. obligat. l. duos reos §. fin. de duobus re. l. plerique. ff. de rit. nuptiarum.* quo caſu nullum eſſet dubium: ſed etiam ſi fiat ex intervallo, dummodo res adhuc integra ſit per jura præallegata: & ſentiunt præfati doctores, & eſt æquior opinio, quam ſequendam puto, quamvis alii controvertant in *l. ab emptione. C. de pact.*

* Res dicitur *integra* vel non triplici reſpectu.

14. Secundo quæro in materia præcedentis quæſtionis quando* res dicatur integra? Reſpondeo, ante traditionem veram, & antequam patronus jure ſuo uti inceperit. Et ut plenius habeas nota quod triplici reſpectu res dicitur eſſe integra. Primo, reſpectu venditoris. Secundo, reſpectu emptoris. Tertio, reſpectu patroni, vel domini directi.

* Traditioni reali æquipollet precarium, conſtitutū, retentio uſusfructus traditio clavium in præſentia rei, ingreſſus emptoris de licentia venditoris, traditio inſtrumentorum.

* Qualiter intelligitur per traditionem inſtrumentorum dominium transferri.

Quantum ad primum non debet eſſe proceſſum ad traditionem realem feudi venditi, vel aliud æquipollens, * puta precarium, conſtitutum, doctores in *l. quod meo. l. quamvis. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.* vel retentionem uſusfructus. *l. quiſquis. C. de donat. & infrà* §. 161. vel traditionem clavium in præſentia rei. *l clavibus. ff. de contrahend. empt. Bar. l.* 1. *in princip. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ.* vel per ingreſſum emptoris de licentia venditoris. *l.* 2. *C. de acquirend. & retin. poſſeſſ.* vel per traditionem* inſtrumentorum acquiſitionis feudi, in quibus continetur jus competens venditori in illo feudo. *l. prima. C. de donatio.* quæ ita intelligi debet: non autem per traditionem inſtrumentorum ipſius venditionis. ut tenet Guil. Cug. & Bar. in *l. licet. C. de acquir. & retinend. poſſeſſ.* Imol. Alexand. in *l. poſſideri in princip. col.* 3. *ff. de acquir. poſſeſſ.* vel per alium modum fictæ traditionis, de quo vide per gloſſ. & doctores *in dict. l. poſſideri. in princip. & in l. traditionibus. C. de pact.* Modo quantum ad præſentem quæſtionem non eſt dubium quòd per veram & realem traditionem res deſinit eſſe integra: ita quòd nullomodo licet contrahentibus pœnitere in præjudicium domini: & quantumcumque pœnituerint, poteſt dominus petere retractum, vel quintum pretii, vel ſi alia fuerit alienatio quàm venditio, vel venditioni æquipollens petet relevium.

* Pœnitere quando liceat. Adde tractatum *Guidonis Papæ de pœnitentia.*

15. Circa hoc adverte quòd intelligo de pœnitentia * ſecuta ex intervallo: ſi enim facto contractu, ſtatim diſcedant, antequam ad alios actus divertant, tunc indiſtinctè nulla jura debentur domino, nec feudum cenſetur fuiſſe apertum, etiam ſi in ipſo contractu interceſſerit nedum ficta, ſed etiam vera traditio; quod fieri poteſt ſi contrahatur in re præſenti. Ex quo enim diſſenſus ſupervenit in continenti, ineſt, & cenſetur non fuiſſe conſenſum in aliquo. *l. juriſgentium. §. quinimo. ff. de pact. not. in l. contractus. C. de fide inſtrum.* Si autem ficta tantum traditio intervenerit, deinde diſſenſus ſupervenerit ex intervallo, videtur non præjudicari domino directo: quia æquè per traditionem fictam transfertur verum dominium, & conſequenter aperitur feudum, mutatur vaſſallus, atque per realem. Et hoc diſputando ſuſtineri poteſt per ea quæ in ſimili notant Guilielm. Cug. Alberi. Bald. Angel. & omnes ſcribentes in *l. ab emptione. ff. de pact.* Bald. in *l. ſi conſtante. C. de donat. ante nupt.* Paul. Alexand. in *dict. l. juriſgentium. §. adeo.* Angel. Joan. de Imol. Alexand. in *l. acta. ff. de re judic.* Alexand. *in l. inſulam in fin. ff. ſoluto matrimon.* Firmia. in *tractatu gabell. à tertia parte octava partis princip. quæſt.* 14. quòd non ſit præjudicium gabellario, domino directo vel alii, cui aliquod jus debetur ratione contractus. In contrarium quia ſecúndum Alberic. Fulgo. Paul. Jaſo. in d. *l. ab emptione*, ſi venditio eſt facta ſub clauſula precarii vel conſtituti, ſolum ſimplici diſſenſu reſolvitur, & dominium retransfertur, abſque eo quòd requiratur contrarium precarium vel conſtitutum, & eſt verior opinio. Tum conſuetudo noſtra debet intelligi de actu reali & efficaci: non autem de actu verbali, & non ſortiente effectum. Quare concludo quòd dummodo patronus non prævenerit, poſſunt contrahentes libere diſcedere, non obſtante quacumque ficta traditione, dummodò emptor non cœperit poſſidere vel frui, nec aliter proceſſum ſit ad actus facti ſed ſtatum in finibus verbi.

16. Ex quibus patet quid dicendum de vulgari formula notariorum, puta *Titius vendidit, ceſſit, tranſtulit, vendidit, cedit & transfert*, tale prædium feudale vel cenſuale, Caio, & ſe deſſaiſinat in manus notariorum ad commodum Caii, ſaiſiens eum, & conſentiens eum ex nunc gaudere, & uti, & in fidem domini recipi, vel inveſtiri, transferendo omne jus, dominium, & poſſeſſionem & cætera: quoniam iſta non eſt neque vera, neque ficta traditio, nec operatur dominii, nec poſſeſſionis tranſlationem: ſed ſolum licentiam ingrediendi, & accipiendi poſſeſſionem propria authoritate, ut tradit Barto. in *l. prædia in princ. ff. de acquir. poſſeſſ.* ideo interim res non deſinit eſſe omnino integra, & etiam ex intervallo diſcedi poteſt, ut diximus.

17. Iterum quæro quid ſi venditio eſt facta eccleſiæ, vel civitati, quo caſu ſtatim ſine alia traditione vera vel ficta tranſit dominium. *l. ut inter divinum. C. de ſacroſanctis eccleſiis.* An ex eo non ſit res integra, ita quòd mutuo conſenſu abiri non poſſit in præjudicium domini, vel gabellarii aut ſimilis? quod videtur, quia dominium verè tranſlatum eſt, & quantum ad materiam noſtram facta eſt vera mutatio vaſſalli & apertura feudi: contrarium puto quòd re in cæteris integra pœniteri poterit: & patronus nullum jus prætendere poterit, quia quod ſtatutum eſt in d. *l. ut inter divinum*, ſpeciale privilegium eſt favore eccleſiarum & civitatum introductum: unde eis tantum, & non aliis, contra eas prodeſſe debet. *l. quod favore. C. de legibus. l. nulla æquitatis ratio. ff. de legib.* & ita ſentit. Jaſ. *in dicta. l. ab emptione col. fi.* An autem debeantur duplicia jura domino, videlicet propter duplicem mutationem & aperturam, quando ex intervallo & poſt traditionem diſceditur à contractu, ne hic ſim prolixior, remitto ad dicenda *infrà* §. 22. *quæſt.* 3.

* Non attenditur quòd res fuerit ſecuta ex parte emptoris.

18. Quantum ad ſecundum, videlicet reſpectu * emptoris, clarum eſt quòd deſinit res eſſe integra tantum per ſolutionem pretii vel partis pretii. *l.* 2. *C. quando liceat ab empt. diſce.* non igitur deſinit om-

Digitized by Google

mino eſſe integra per dationem arrharum: niſi dentur ut etiam in pretio computentur, ut ibi per glo. & doctores non etiam per dationem fidejuſſorum, vel pignorum, deſinit res eſſe integra, ſive ab emptore, ſive à venditore dentur. Nec etiam per confeſſionem receptionis totius pretii, & renuntiationes vulgares, ſi in veritate nihil ſit ſolutum, dummodò hoc probetur, quia dicta confeſſio plenè probat, tam contra venditorem, quam contra emptorem, ad commodum domini directi vel cujuſcumque tertii per ea quæ ferè in ſimili ſcripſi *infra* §. 176. de confeſſione creditoris de recepto, quia nititur fidejuſſor agens mandati contra debitorem. Sed utrum in hac materia requiratur rem hoc reſpectu eſſe integram: pone venditum eſt feudum pro mille, & venditor ſtatim recepit centum, deinde quia forte nimis importunè inſtabat pro perfectione ſolutionis, vel quia ſcrupuloſius appendebat pondus ſingulorum nummorum, invicem faſtidientes diſceſſerunt à venditione, & voluerunt eam pro infecta haberi, & venditor reſtituit partem pretii quam receperat. Quod ut reſcivit patronus in jus vocat vaſſallum, vel manum injicit feudo, petit feudum ſibi adjudicari per retractum pretium offerens, vel petit quintum denarium pretii. Vaſſallus reſpondet ſe non novum, ſed antiquum eſſe vaſſallum, jamdudum in fidem admiſſum, & exinde nullomodo fidem dimiſſam: nec feudum apertum, nec mutaſſe manum, & ſi nuper proceſſerit ad venditionem, illam fuiſſe verbalem, & non realem, nullumque ſortitam eſſe effectum, ſed infrà triduum mutuo conſenſu diſtractum patronus replicat, non fuiſſe re omnino integra diſceſſum: quia ex parte emptoris, res erat partim ſecuta. Numquid in his terminis durum eſt locum eſſe retractui vel quinto pretii? & certè durum eſt, attento quòd in hac materia, principaliter attendi debet mutatio vel alienatio feudi. Unde quamvis pretium fuerit ſolutum, tamen dummodo ex parte venditoris nihil fuerit ſecutum, puto pœniteri poſſe interveniente actu retroſimili reſtitutionis pretii, antequam patronus cœperit jure ſuo uti. Quamvis re ſemel ſecuta ex parte venditoris, hoc eſt, feudo tranſlato, non admittam pœnitentiam in præjudicium patroni, etiam per actum retroſimilem, & re in cæteris integra.

19. Quantum ad tertium, videlicet reſpectu patroni, res deſinet eſſe integra, quandocumque patronus incipit uti jure ſuo, ſive per viam prehenſionis, ut quando venditione facta manum injecit feudo, ſive per viam exceptionis, ut quando emptori juſta offerenti, reſpondet ſe velle uti retractu, ſive per viam actionis, ut cùm primum certior factus vel ſuſpicatus eſſe venditionem, agit contra emptorem: ſive ad declarandum an emerit vel acquiſierit tale feudum, & literas oſtendendum propter dubium, ut diximus *ſuprà gloſſ.* 3. *num.* 3, ſive præciſe ad dimittendum jure retractus, vel ſolvendum quintum pretii. Aliquo enim horum ſecuto quamtumvis res ſit integra, non poteſt abiri nec diſcedi à contractu, quin patronus integre obtineat jus ſuum, ac ſi executio eſſet facta. Ratio, quia acceptatio patroni qui acceptat contractum, & jus ſibi inde quæſitum, fortificat acquiſitionem illius juris, & ſi poſteà contrahentes velint diſtrahere, deteguntur eſſe in dolo & mala fide reſpectu patroni. Unde illis non prodeſt *l. ſed & ex dolo. ff. de dol.*

20. Sed quid ſi patronus requiſivit & interpellavit * emptorem extra judicium, ut dimitteret ſibi feudum per retractum vel actiones ſuas cederet, offerendo ſolvere pretium, vel requiſivit ſive venditorem ſive emptorem de ſolvendo quinto pretii: Utrum ſit ſufficiens præventio ad hoc ut amplius non poſſint pœnitere? Videtur quòd non, ſed quod deberet fieri in judicio, ut eſt uſitatum. *l. cum poſtulaſſem. in princip. ff. de damno infect.* Contrarium puto, quia dominus habet intentionem fundatam non in nudo judicis officio, ſed in mero jure actionis, ideò ſufficit interpellatio extrajudicialis ad conſtituendum in mora & præveniendum. Ex quibus infertur quòd ſtatim poſtquam emptor, vel ejus procurator notificavit patrono venditionem, amplius nequit pœnitere, etiam ſi patronus nihil reſponderit, quia cenſetur acceptaſſe quum ſit ſibi utile, & tacuiſſe cauſa deliberandi & eligendi vel retractum vel quintum pretii uſque ad quadraginta dies: ſecus ſi aliàs dominus ſciret, vel eſſet ei denuntiatum ſine mandato emptoris. Etiam ſi dominus acceptaret vel etiam alterum jurium eligeret, non notificando emptori: quia ante hujuſmodi notificationem, puto rem eſſe integram ad pœnitendum. Et præfata conſideratio etiam in cæteris contractibus & modis alienandi feudum, locum habet data paritate terminorum, & ubi de retractu feudali vel jure quinti denarii aut relevii agitur.

* Patroni ſimplex interpellatio ſufficit.

21. Secus in retractu * conſanguinitatis, in quo non deſinit res eſſe integra, nec excluditur facultas diſtrahendi, niſi ſecundum tertium & ultimum modum, videlicet quando conſanguineus venditoris prævenit, quo facto non poſſunt emptor nec venditor pœnitere, nec habere venditionem pro infecta, in præjudicium retrahentis, etiam ſi alioquin res eſſet omninò integra. Ante vero quàm prævenerit conſanguineus, nedum poſſunt libere pœnitere re non ſecuta, per viam ſimplicis diſſenſus, & meri diſtractus, ſed re etiam utrimque ſecuta, & ex intervallo, per viam novi contractus, ſive voluntariæ revenditionis. Unde ſi emptor ſponte revendat venditori antequam veniat conſanguineus, amplius non admittetur ad retractum. Ratio, quia ex quo res repoſita eſt in agnatione ſua, ceſſat tota & finalis cauſa legis inducentis retractum, & conſequenter ipſa lex. *l. adigere. §. Quamvis ff. de jure patro.* Et ita determinavit Guido de Suza, & poſt eum Alberic. in 1. *parte ſtatu. qu.* 18. Adverte tamen quod quamvis conſanguineus non ſit amplius admiſſibilis ex capite ſuo, tamen poterit admitti ex perſona patroni, vel proprius loquendo ex perſona ſua, occaſione ſupervenientis patroni, & retractus feudalis. Si enim facta fuerit traditio feudi, quantumcumque per actum retroſimilem diſtractum ſit, poterit patronus retrahere, & avocare, nedum de manibus emptoris, ſed etiam de manibus venditoris, quo facto & retractu adjudicato, niſi forte patronus reponat rem in manibus venditoris, vel alterius ejus conſanguinei, antequam conſanguineus veniat, poterit conſanguineus evincere patronum, jure retractus proximitatis: ſecus ſi emptor infra annum & ante adventum patroni & conſanguinei, vendat alteri conſanguineo primi venditoris: quia tunc ceſſat uterque retractus: ſed patrono debebuntur duplicia jura quinti denarii: nempe ex duplici venditione. An autem conſanguineus dicatur præveniſſe, per interpellationem, & oblationem extrajudicialem? videtur quòd ſic, quum ſit fundatus in jure actionis, & favorabilior ſit quam patronus: contra, dicendum eſt requiri interpellationem judiciariam, ſaltem citationem libellatam, vel cauſatam ad finem retractus proximitatis, ut plenè probatum eſt infra §. 172.

* Quid in retractu conſanguinitatis.

22. Tertio quæro, feudum fuit venditum ſub pacto de retrovendendo, uſque ad certum tempus, an ſit locus retractui? Videretur quod non, ſaltem tantiſper dum ſpes eſt redimendi? Veritas eſt in terminis noſtræ conſuetudinis, patronum ſtatim retrahere poſſe ſub eodem tamen onere redimendi quia facultas redimendi non facit quominus ſit pure venditum, quamvis autem patronus * in actu retrahendi non ſit propriè emptor, ſed magis recuperator, quia avocat ab invito, nec capit jus nec cauſâ ab eo à quo avocat, ſed potius à ſeipſo, ſive à jure ſuo & poteſtate feudali

* Patronus in retractu magis eſt recuperator quam emptor.

Digitized by Google

qua utitur, unde non cenſetur in hoc velut quivis privatus aut extraneus emptor. Tamen poſt retractum quoad modos, conditiones & onera contenta in contractu, & ipſum concernentia, cenſetur emptor, & ſubrogatur in locum emptoris & in omnibus & per omnia idem habetur, ac ſi patronus emiſſet feudum à ſuo vaſſallo, ſub eiſdem pactis, modis & conditionibus, quibus ab extraneo fuerat emptum. Circumſcriptis tamen his oneribus contractualibus, magis habet & poſſidet feudum retractum jure conſolidationis, & jure & titulo primitivo feudi ſui dominantis. quàm jure & titulo emptionis, ut patet *infra ead. gloſſ. num.* 27. Et concluſionem noſtram intellige dummodo vaſſallus vendiderit non retenta fide, & ſic vaſſallus eſſe deſierit: ſecus ſi interim retinuiſſet onus fidelitatis, & clientelari nexui remanſiſſet obnoxius. Tunc enim feudum non cenſeretur apertum, & nulla jura deberentur patrono. quod qualiter intelligendum ſit, dicemus infrà §. 41. Ex prædictis patet quòd ſi venditor feudi fuit deceptus ultra dimidiam juſti pretii, vel aliam actionem, vel jus ad rem, vel in re vendita habeat contra emptorem eamdem, & idem jus habet contra patronum qui retraxit, prout etiam haberet contra eum qui jure proximitatis retraxiſſet, & quantum ad hoc idem juris eſt in utroque retractu.

*De venditione conditionali.

23. Quarto quæro, quid ſi feudum ſit venditum ſub * conditione quæ pendet? Reſpondetur: Aut res non eſt tradita nec vere nec ficte, & patronus nihil prætendere poteſt, quia feudum neque vænit, neque mutavit manum. Aut eſt tradita, ſed ſimpliciter, ita quod cenſetur traditio facta ſub eadem conditione, prout eſt regulariter in dubio, juxta Bart. in *l. ſi ſub conditione in fin. D. de ſol.* & idem quum interim nec dominium nec poſſeſſio tranſeat. *l. qui abſenti* §. 1. *ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ.* Aut conſtat quòd conditio non ineſt traditioni, nec fuit in ea vel tacite repetita, ſed ſolum ineſt titulo & cauſæ transferendi, & ſic dominium fuit tranſlatum, & tunc aut eſt retenta fidelitas à tradente antiquo vaſſallo, & idem eſt dicendum: quia non eſt defectus hominis, nec mutatio fidelitatis, in qua tanquam in forma ſubſtantiali conſiſtit feudum, & feudalitas. Unde non cenſetur feudum, in quantum feudum, tranſlatum in aliam manum, ceſſante tamen fraude. Aut non eſt retenta fidelitas & ſic feudum eſt apertum, & tunc non immeritò de pluribus dubitatur. Primo, an patronus poſſit ſtatim retrahere, ſub onere ejuſdem conditionis, videlicet reſtituendi ſi conditio deficiat. Vel ſecundo an poſſit quintum pretii ſub eadem conditione exigere. Vel tertio an poſſit ſtatim relevium unum capere ad ſuam electionem ſecundum formam §. 33. & §. 47. *infra eodem.* tanquam de mutatione facta aliter quàm per ſucceſſionem liberorum, vel venditionem, & nihilominus capere quintum pretii tempore extantis conditionis. Et quarto an teneatur in fidem admittere novum poſſeſſorem, offerentem relevium vel quintum pretii? Breviter reſpondetur negativè ad ſingula. Non primum, quia nondum extat conditio, nondum extat venditio, & ſic deficiunt termini hujus conſuetudinis. Et quamvis videatur quòd parum interſit novi acquiſitoris, tamen ſatis eſt quòd dominus nondum eſt admiſſibilis, & quòd non eſt orta actio retractus. Non ſecundum eadem ratione. Ad tertium magna eſt apparentia, quia conſuetudo per univerſalem affirmativam dat relevium domino in omni mutatione, quacumque de cauſa vel modo extra ſucceſſionem liberorum, & venditionem, ſed hic eſt mutatum, & non per venditionem, nec liberorum ſucceſſionem, igitur ad hoc dico quòd quandiu pendet conditio, incertum eſt an hæc mutatio dicenda ſit facta ſine cauſa, an facta ex cauſa ſcilicet venditionis, quia ſi extat conditio trahetur retro. Textus in *d. l. ſi ſub conditione. ff. de ſolut.* Et traditio præcedens rata manebit, tanquam retrò facta ex eadem cauſa, & ſic incipiet deberi quintum pretii, & locus aperiri retractui; ſi vero deficiat, apparebit retro venditionem & mutationem factam ſine cauſa, & tanquam talem reſolvendam per conditionem ſine cauſa, & ſic defecta erit ſpes quinti. Sed an erit locus relevio ſaltem unico? liquebit per ea quæ dicemus infra *eod.* §. 33. Ex quibus dicendum videretur ad quartum, quòd cùm non poſſit novus poſſeſſor dicere certum titulum acquiſitionis, nec certa jura offerre, & non poſſit eum dominus inveſtire ſine ſui captione, quòd ad hoc non teneatur: ſed quòd poſſit prehenſum feudum ex defectu hominis & fidei poſſidere, & fructus ſuos facere, donec extet, vel deficiat conditio, ut ſi extet eligat vel quintum pretii vel retractum, ſi vero deficiat de nouo inveſtiat antiquum vaſſallum revertentem ad feudum ſuum, & imputent ſibi aliter contrahentes, maximè quia hujuſmodi contractus, domini captioſi, non vacant magna ſuſpicione fraudis.

24. Sed ut hinc durities, illinc fraus evitetur, ſic puto diſtinguendum. Aut emptor ſtatim numeravit pretium, aut non. Primo caſu diſceſſum eſt à conditione, quantum ad vim ſuſpenſivam, * quæ cenſetur mutata in reſolutivam, & ſic remanet venditio pura, ſed in defectum conditionis reſolvenda, & ſic patronus ſtatim poteſt uti retractu, ſub eodem onere, vel ſi nolit retrahere, tenetur ſtatim inveſtire emptorem, accepto quinto denario, quem non reſtituet, etiam extante conditione reſolutiva. Secundo caſu in dubio non eſt diſceſſum à conditione ſuſpenſiva venditionis, ſed interim pro tempore medio, cenſetur donatio feudi, quum nullo jure cogente, & liberaliter hujuſmodi tranſlatio fiat. *l. donari. ff. de reg. jur.* Et ſic patronus tenetur interim admittere novum poſſeſſorem in fidem, accepto uno relevio quod elegerit, quod non reſtituet, etiam deficiente conditione, & ſic reſoluta donatione & defecta ſpe venditionis. Sed an novum relevium exigat ab antiquo poſſeſſore repetente feudum, dicam infrà §. 22. Sed conditione extante & purificata venditione quid fiet? Hic latior aperitur campus, ſed diſputatione brevitatis cauſa omiſſa, dico quòd tunc patronus poterit uti retractu feudi ſi velit, vel petere quintum pretii, in quo non tenebitur imputare nec deducere prædictum relevium, nec illud ullomodo reſtituet, quia ut vere debitum percepit ex juſta cauſa, quæ reſpectu domini non reducitur retrò ad non cauſam.

*Quandoque diviſio ſuſpenſiva tranſit in reſolutivâ.

25. Debet autem patronus hoc caſu petere retractum, vel quintum denarium via actionis, non enim poteſt prehendere feudum, cum ex ſola ſupervenientia vel mutatione novi tituli non mutet manum, nec aperiatur, utpote jamdudum poſſeſſore recepto & ſemper manente in fide patroni, ut alibi diximus. Et hoc dummodo etiam iſte emptor fuerit in fidem receptus ſimpliciter, hoc eſt ſine clauſula reſolutiva. Secus ſi tantum fuit receptus in fidem, donec extaret vel deficeret dicta conditio, vel aliàs ſub eadem conditione reſolutiva, quod poterat facere patronus quum juſtam cauſam haberet, per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ. ſi. num.* 9. tunc enim nedum deficiente, ſed etiam extante conditione, reſolvitur fidelitas & inveſtitura emptoris, & eſt feudum apertum, & poteſt patronus prehenſione uti, & de novo tenetur emptor fidem & jura offerre & præſtare ex cauſa venditionis. Quod ſi fortè feudum vendatur ſub hac additione, ſi alius infra annum meliorem conditionem attulerit, ſit res inempta? Reſponde, venditio ſtatim eſt pura, tametſi ſub conditione reſolvenda. Textus & gloſſ. in *l.* 2. *ff. de in diem addictione.* Unde ſtatim poteſt dominus retrahere ſub onere addictionis, & erit effectus, quòd ſi intra annum ſuperveniat alius meliorem conditionem offerens, niſi patronus eum vincat,

Digitized by Google

vincat, tenebitur recepto pretio ſuo, reſtituere cum fructibus ipſi venditori antiquo vaſſallo, qui ſi voluerit poterit feudum retinere, & non vendere, quo caſu nihil debetur patrono, ut dicemus in *d.* §. 33. poterit etiam dictus venditor ſi velit addicere illi plus offerenti, quo facto ex hac ultima additione tanquam ſola & efficaci venditione, habebit patronus jus quinti pretii, vel jus retractus, utrum maluerit, infra quadraginta dies notificatæ addictionis. Ex his ingenioſus lector facile colliget quid in infinitis ſimilibus ſit dicendum.

*An patronum retrahentem ſequantur onera & hypothecæ.

26. Quinto quæro, vaſſallus impoſuit ſervitutes, penſitationes, * hypothecas, & alia onera ſuper feudo, tandem illud vendidit, patronus jure dominico retinuit, an teneatur illa onera ſubire? Videtur quòd non, quia quando feudum redit ad dominum jure & poteſtate feudali, non tenetur ad iſthæc onera. Text. in §. 88. §. 59. *infra eod.* Sed hoc caſu conſtat eſſe reverſum, & conſolidatum jure & poteſtate feudali, quæ eſt antiquior illis oneribus. Et ab initio feudum emanavit, cum onere hujus reverſionis, igitur reſoluto jure vaſſalli, ex cauſa antiquiori & potiori, reſolvuntur jura habentium cauſam ab eo. *l. lex vectigali. ff. de pign.* Hinc tenet Pet. Jacob. in *tit. de actio. in rem pro re emphyt. col.* 10. *ver. item prædicta vera ſunt.* Quòd ſi * feudum redeat ad patronum tanquam ad dominum ex cauſa antiqua feudali, puta jure prælationis retinendo pro eodem pretio quando venditur, & tunc non tenetur ad illa onera, ſervitutes, vel hypothecas, ſed extinguntur. Secus ſi feudum pervenit ad patronum: non tanquam ad dominum vi & poteſtate feudali, ſed ex alia cauſa, tanquam ad quemlibet privatum, puta ex voluntaria emptione ab ipſomet vaſſallo, vel receptione in ſolutum, ſeu donatione, vel legato: quia tunc remanent ſervitutes, & hypothecæ in vigore ſuo, & harum ratione dominus rectè convenietur hypothecariis, aut aliis actionibus, & authorem ſuum pro evictione laudabit ſicut quivis extraneus poſſeſſor. & hanc diſtinctionem refert & ſequitur Guid. Pap. *in Deci. Delphi. quæſt.* 575. ubi atteſtatur ita vidiſſe adjudicari. Idem latè decidit Jacobus de ſancto Georgio. *in tract. feud. verb. qui quidem inveſtit. præſt. jura fide col.* 16. *verſic. Item quæro de pulchra quæſt.* ubi allegat Joan. Bland. de Marſil. *in ſum. feud. titul. quib. mod. feud. amitt. ver. Sed nunquid ſervitutem.* & Joan. Reynald. in *l. imperialem. §. præterea ſi quis. de probib. feud. aliena. per Feder.* idem tenuiſſe. Idem ſentit Franciſc. Curtius in *tract. feud. part.* 4. *qu.* 14. Faciunt optimè quæ ſcripſi *ſupra* § 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 5. *num.* 26. & 27. Hinc tenet Steph. Bertrandi in *conſi.* 3. *inſpecto. in fi. lib.* 3. quod quando res revertitur ad dominum jure prælationis vel commiſſi, habet locum regula, Reſoluto jure datoris reſolvitur jus acceptoris. *l. lex vectigali. ff. de pignor.* Et hæc reſolutio prima facie videtur multum probabilis.

*Diſtinctio an res redeat ad patronū tanquam ad patronū, an vero tanquam ad privatum.

27. Nec obſtat quòd patronus eſt loco emptoris: velut conſanguineus retrahens ſubrogatur emptoris loco, unde debent eſſe ejuſdem conditionis cujus eſſet emptor, vel conſanguineus, qui etiam re ſimpliciter, vel ſine onere vendita & retracta, teneretur ad omnia ſalvo evictionis regreſſu: quia reſpondetur quòd patronus * eſt loco emptoris quantum ad ea quæ expreſſè cauta ſunt & contenta in venditione, vel ad ea ad quæ vi, natura, & actione contractus agi poteſt, & ex ipſo contractu vel tacitè naſcuntur, puta in remedio *l.* 2. *de reſcind. vend. & ſimilib.* non autem quantum ad alia, & ſic in cæteris, non æquiparatur conſanguineo, ſed primitivo domino, ad quem res ſua in priſtinam & antiquam cauſam eſt reverſa. Tamen præfata diſtinctio dura mihi ſemper viſa eſt in ſecundo ejus membro, cùm patronus jure feudali retrahit, propter inconvenientia quæ inde ſequuntur, ut fuſius deduxi in veteribus regeſtis meis, quæ novitius in praxi, exercendi ingenii & diſcendi cauſa contexere cœpi, tumque non audens tantorum patrum ſententiam convellere.

* Quando patronus ſit loco emptoris.

28. Limitabam eam primo ſi feudum fuit expreſſe venditum ad illa onera, & tunc eſt indubitatum, quòd patronus tenetur ea ſubire, ſive tanquam privatus à volente emat, vel aliter acquirat, ſive tanquam patronus avocet ab invito jure & poteſtate feudataria, quia ſunt pars pretii, & eorum contemplatione res fuit tanto minus vendita, quoniam ſimul cum illis fuit appretiata. *l. fundi partem. ff. de contrahend. emption.* Secundo modificabam, quando feudum fuit ſimpliciter venditum cum clauſula evictionis nullo expreſſo onere, & forte viliſſimo pretio eſt diſtractum, propter ſuſpicionem hypothecarum & fragilitatem evictionis, ut tradunt ſcribentes *l.* 1. §. *ſi hæres percepto fundo. ff. ad Trebellian. & in l. pretia rerum. ff. ad leg. Falc.* Et patronus ab emptore jure feudali, eodem vili pretio evincit: ut tunc ſi non poſſit adigi ad onera (ſicut emptor) à creditoribus, ſaltem teneatur eis diſcuſſo venditore, & ejus bonis, ſupplere juſtum pretium rei, ne in eorum detrimentum contra naturalem æquitatem locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de cond. indebiti l. locupletari. ff. de regul. juris.* Illud enim modicum pretium quod erat juſtum in emptore, propter periculum & fatigationem hypothecariam, non erit juſtum in patrono, ſecuro ab illo ſumptu & periculo, & ſic niſi onera ſubeat, vel juſtum pretium propter onerum metum veriſimiliter diminutum ſuppleat, apparet in effectu quòd minoris retrahit quam fuerit, & emptum ab extraneo emptore, quod eſt contra rationem, & contra mentem hujus conſuetudinis.

29. Sed maturius * cogitans exiſtimo præfatam diſtinctionem in terminis noſtræ & ſimilis conſuetudinis rejiciendam, & quòd quantum ad onera non ſit differentia, an patronus tanquam privatus, an jure dominico feudum emat ſed omnino extraneo emptori, vel conſanguineo retrahenti, in his æquiparandus ſit, quia feuda ſunt patrimonialia, & de his ſicut de reliquo patrimonio judicandum, niſi quatenus aliter diſponitur per conſuetudinem. Unde non poteſt patronus plus juris, vel commodi capere ſuper feudo, quàm expreſsè cautum ſit, ut ſæpè dictum eſt: ſed conſuetudo non dicit, quòd feudum jure feudali avocatum ab emptore, redeat ad dominum liberum prout emanavit, ſine aliquo onere impoſito per vaſſallum, quamvis hoc dicat in feudo prehenſo ex defectu hominis & fidei. Igitur hoc non debet extendi nec dici in caſu retractus feudalis, in quo conſuetudo non dat aliud jus patrono, quam quòd ſi velit, præferatur extraneo emptori pro eodem pretio, & ſic ſufficit ſimplicem prælationem ei tribui, & non lucrum & commodum reſolutionis hypothecarum & ſervitutum, de quibus conſuetudo non cogitavit in hoc caſu, in quo etiam videtur negaſſe diſponendo in aliis caſibus in quibus ceſſant præfata inconvenientia, *ut infra* §. 28. & §. 59.

* Reſolutio contra communē.

30. Sexto ad uberiorem doctrinam quæro. Quid * de annuis penſitationibus, & reditibus, hypothecis vel ſervitutibus debitis ipſimet emptori, ſicut feudo empto, & ejus acquiſitionis confuſis? Hæc quæſtio multum olim me torſit ſequendo præfatam diſtinctionem, quam modo rejecimus, quo facto ſatis promptū eſt unico verbo reſpondere, omnia reſtituenda. Tamen quia non inutilia viſa ſunt quæ dudum ſuper hoc collegi, multis brevitatis cauſa reſecatis, ſelectiora materiæ puncta diſcutiam, deinde totam quæſtionem concludam, & incipiam ab hac ſpecie, quæ in ſimili tractatur à profeſſoribus juris. Caius habet uſumfructum in feudo Titii, à quo ipſum feudum ſeu proprietatem emit & accepit, & poſtquam aliquandiu confuſo uſufructu poſſedit, patronus manum injicit, vel recuſat oblationes Caii, & jure dominico feudum

* Quid de penſionib. debitis ipſimet emptori?

retinet ſolvendo vel conſignando pretium à Caio ſolutum cum legalibus impenſis : an Caius recuperet uſumfructum? Pro * prima opinione videtur quòd non, quia fuit extinctus, non facto patroni dum jure retractus utitur, ſed dudum ante, & facto Caii, & cùm non extinguatur per conſolidationem feudi ſervientis cum feudo dominanti, quæ fit facto patroni: ſed per conſolidationem proprietatis præcedentem facto Caii voluntario, eſt quod imputetur Caio, ſed nihil eſt quod imputetur patrono utenti jure ſuo, & eſt caſus in *l. ſi tibi ff. quib. mod. uſusfructus amitt.* ubi ſi Caio legatus ſit uſusfructus fundi purè, proprietas autem Titio ſub conditione, & Caius accepto legato ſuo pendente conditione legati Titii proprietatem acquiſierit, deinde conditio extiterit, Titius evincet à Caio fundum pleno jure, etiam non deducto uſufructu: & eſt ratio, quia tempore conditionis extantis, legatum uſusfructus erat extinctum facto voluntario Caii qui proprietatem acquiſierat, unde non reviviſcit, nec debet ei de novo conſtitui. Sic in propoſito Caius facto ſuo peremit uſumfructum ſuum, unde licet poſteà patrono volente retrahere, & pretium ſolvente vel conſignante, extet conditio reſolutoria acquiſitionis proprietatis factæ per Caium, tamen non reſtituitur uſusfructus conſumptus. Nec obſtat quod Caius emit nudam proprietatem tantum, etiam expreſſe deducto uſufructu, quia ſatis eſt cum ſemel omne jus uſusfructus amiſiſſe, inquit textus *d. l. ſi tibi.* Et hoc determinavit in ſimili Guil. de Cug. in retractu cōſanguinitatis in *l. ſi maritus C. de inoffi. teſt.*

* Prima opinio negativa.

31. In* oppoſitum pro ſecunda opinione videtur caſus in *d. l. ſi maritus, & in l. dominus. ff. de uſufruct.* ubi ſuperveniente reſciſſione teſtamenti per judicium querelæ inofficioſi, aufertur hæreditas hæredi ſcripto & legatum legatario, tamen utrimque reſtituuntur actiones & ſervitutes, quæ per aditionem hæreditatis, vel adeptionem legati erant confuſæ, ergo & ſic ſuperveniente reſciſſione acquiſitionis factæ per Caium, debent ei reſtitui jura quæ medio illius acquiſitionis fuerant confuſa. Et hujus ſententiæ fuit Cy. in dicto themate retractus conſanguinitatis in *d. l. ſi maritus*, quem ſecutus eſt Bald. *ſuper conſtit. Feder. 2. de jure prothomis. collat. 2. verſic. ſed pone uſusfructus.*

*Secunda opinio.

32. Tertiam * opinionem poſuit Jacob. de Rav. in eadem ſpecie diſtinguens, an emptor ſciverit talem conditionem retractus, & ſibi imputet, nec recuperet uſumfructum, nec cætera jura confuſa, *Argumento l. propter veneni. §. nepiis. ff. ad ſenatuſcon. Silia.* Aut vero ignoravit, & tunc recuperet, prout ſic diſtinguit *d. l. ſi maritus.* ubi in hoc reprobatur à doctoribus & hanc tamen opinionem expreſſè ſequitur Alber. in 1. *part. ſtatu. qu. 91.*

* Tertia opinio diſtinguens ſcientiam.

33. Quartam * opinionem ponit Bald. in d. *l. ſi maritus* diſtinguens an conſuetudo diſponat reſcindendo, an transferendo jus emptoris in revocantem: ut primo caſu poſſet uſusfructus retineri ab emptore, quia reſciſſa cauſa reſcinditur effectus, *d. l. ſi maritus, & d. l. ſi dominus.* Secundo caſu non poſſit retineri. *argumento l. cum filius. §. dominus. ff. de lega. 2.* niſi propter juſtam ignorantiam *argumento d. §. nepiis.* Et ſecundum hanc opinionem prima facie ſequitur in propoſito themate uſumfructum debere omnino reſtitui: ſed non in retractu conſanguinitatis, de quo ibi per Bald. niſi data juſta ignorantia emptoris, puta quia feudum fuit ei venditum tanquam conquæſtum vendentis, cum eſſet antiquum. Conſuetudo * enim retractus conſanguinitatis eſt tranſlatoria, nec ullo modo reſcindit venditionem, ſed eam transfert in conſanguineum ſubrogata ejus perſona loco extranei emptoris, ut pleniùs dicemus infra *tit. 16. in rubr.* Conſuetudo autem retractus feudalis, magis eſt reſciſſoria quam tranſlatoria, non enim proprie ſubrogat patronum ad contractum, ut admittatur ad emendum loco primi emptoris, ſed permittit patrono rem retinere, & conſolidare directo ſuo dominio, & ſic non habet rem tanquam de novo acquiſitam, titulo emptionis, ſed tanquam conſolidatam, & reunitam priſtinæ cauſæ ſuæ jure feudi, & titulo conceſſionis feudalis ad hoc onus factæ, & ſic venditio non transfertur ſed diſtrahitur & reſcinditur, nec transfunditur jus emptoris in patronum, ſed patronus ad antiquum, & primitivum jus ſuum revertitur.

*Quarta opinio diſtinguēs in forma loquendi cōſuetudinis.

*Conſuetudo retractus *proximitatis* eſt tranſlatoria, conſuetudo *retractus* feudalis eſt reſciſſoria.

34. Huic tamen opinioni quantum ad caput reſciſſorium formaliter obſtat* *d. l. ſi tibi.* cui Bal. non reſpondet. ibi enim extante conditione legati Titii, reſcinditur & reſolvitur emptio proprietatis medio tempore, facta à Caio Legatario uſusfructus: non enim transfertur acquiſitio proprietatis facta à Caio in Titium, ſed extinguitur & annullatur ipſo jure, & proprietas rei tranſit in Titium, virtute & titulo legati dudum ſibi facti, & perinde habetur ac ſi Caius nunquam emiſſet, vel acquiſiviſſet. Textus *in l. ſi. §. ſin. autem C. communia de legat.* & tamen non reſtituitur uſusfructus ſemel amiſſus, nec ceſſat effectus confuſionis, quamvis ceſſet & irritetur cauſa effectiva & inductiva confuſionis, quod eſt contra *d. l. dominus. & l. ſi maritus quæ adverſantur d. l. ſi tibi.* Variæ dantur concordiæ, ſed nulla tueri poteſt niſi quam tangit *gloſſ. 2. d. l. ſi tibi.* videlicet quod in *l. ſi tibi,* reſcinditur emptio, & amittitur proprietas ut ex nunc, non ut ex tunc, & ſic * loquitur in reſciſſione quæ non fingit retrò, nec trahitur ad præteritum, quamvis ex præſenti puncto extantis conditionis ipſo jure operetur. Patet, quia res ſub conditione legata, interim eſt pleno jure hæredis. *l. generaliter ad ſin. ff. quib. qui & a manu, liber. non fiunt.* & verè alienatur. *l. & poſt litem conteſtat. §. res quæ. ff. famil. heriſc. l. plerumque fit. ff. de regul. jur.* Et quòd exiſtentia conditionis ſolum reſolvat alienationem ut ex nunc, non autem retrahatur retrò; nec fingat non fuiſſe medio tempore rem hæredis, vel ejus cui dedit, eſt tèxtus rotundus in *l. 1. §. ſervi appellatione. ff. ad ſenatuſconſ. Syllan.* nec textus in *d. l. ſi. §. ſin autem.* probat quòd fingatur retrò non fuiſſe alienatum: ſed quòd alienatio ex nunc ita perfectè reſcinditur, ac ſi nunquam fuiſſet facta. Et dato quòd induceretur aliqua fictio retrò, nihil fingitur circa ſtatum rei, qui medio tempore fuit, nec circa effectus inde dependentes pro tempore præterito: ſed ſolum circa titulum alienationis, idque reſpectu ſtatus præſentis & futuri tantum. Et ſic etiam poſt conditionem purificatam verum eſt dicere quòd medio tempore Caius fuit verus proprietarius, & quòd uſusfructus formalis fuit extinctus, & quòd non fingitur ita non fuiſſe, unde non tenetur fructus medio tempore perceptos reſtituere, ut tenent omnes doctores in *d. l. ſin. §. ſin autem, reprobata gloſſ. ibi. Et ſic remanet uſusfructus extinctus.* Sed dictæ ll. contrariæ loquuntur in reſciſſione quæ fingit retro, & trahitur in præteritum, ſi quidem reſciſſo teſtamento per querelam inofficioſi teſtamenti reſolvitur hæredis ſcripti aditio, & legatorum; jure tamen Digeſtorum præſtatio, & fingitur nunquam fuiſſe hæres, nec legatarius, ita quod etiam medii temporis fructus debēt reſtitui. *l. Papinianus in ſi. ff. de inoffic. teſta.* & perinde omnia obſervari oportet, ac ſi hæreditas non fuiſſet ex teſtamento addita, in *l. cum qui § ſi. ff. eo. tit.* ergo perinde eſt obſervandum in fructuario, cui pure legata fuit proprietas, ac ſi nunquam legata, nunquam acceptata, & uſusfructus nunquam extinctus fuiſſet. Quum igitur iſta reſciſſio fingat retro quoad omnia, nihil mirum ſi omnia retro anteponantur in priſtinum ſtatum. Igitur in propoſito conſuetudo retractus feudalis eſt reſciſſoria: quòd non fingit retro, nec trahitur in præteritum. Patet quia ſi patronus diu non inquietaverit emptorem feudi, & non poſt decem forte viginti vel quadraginta annos, velit uti retractu feudali: non habebit fructus temporis præteriti, ſed ſolum ex quo tempore pretium

* Interpretatio *l. ſi tibi ff. quib mod. uſusfruct. amitt.*

* Reſciſſio quæ fit ipſo jure quandoque fingit retrò, quandoque non.

Digitized by Google

cum legalibus impenſis obtulit, ſolvit vel conſignavit implendo conditionem hujus §. Igitur iſta reſciſſio non operatur niſi ut ex nunc, & ſic cum reſpectu temporis præteriti nihil innovetur, non reintegrabitur, nec reſtituetur uſusfructus prætorito tempore extinctus: ſed manebit extinctus juxta *d. l. ſi tibi*.

35. Ex quibus patet imperfectam & indigeſtam fuiſſe diſtinctionem Bal. *in c.* 1. de conſuetudine reſcilloria, quia debebat ſubdiſtinguere inter reſciſſionem quæ fingit retro, ut tunc reſtituatur confuſus uſusfructus, & eam quæ non fingit retro, ut non reſtituatur quod medio tempore eſt confuſum. Quantum autem ad ſecundum caput de conſuetudine tranſlatoria, eſt adhuc deterior, quia non intelligitur velle transferre, niſi illud quod fuit emptum, & titulo emptionis acquiſitum per emptorem, transferendo contractum in eum in quem diſpoſitio conſuetudinis tranfertur, ut eo loco ſit ac ſi primum emiſſet ut in ratione ſui. ex text. in *l. ei cujus. ff. comm. prædio*. Unde reliqua in priſtinum ſtatum reſtitui debent. Et ſic conſanguineus retrahens non lucrabitur uſumfructum emptoris confuſum, ſed tenebitur illum reſtituere indiſtincte, ſive emptor ſciverit eſſe locum retractui, ſive non, & ita poſt Cy. in *d. l. maritus*, tenet ibi Paulus in *fi.* & idem Bal. in *tract. de jure protom. col.* 2. & Matth. de Affl. *eod. tract. col.* 21. Unde rejectis cæteris opinionibus, & diſtinctionibus quæ magis innituntur literæ quarumdam legum loquentium in caſu diverſo, ſed habente aliquod ſymbolum, quàm vivæ rationi, & æquitati naturali reſultanti ex ipſa veritate facti propoſita;

* In utroque retractu uſumfructū emptoris confuſum, ei reſtituendum.

36. Concludo * pro ſecunda opinione vi diſpoſitionis, & mentis hujus conſuetudinis & inſpectis circumſtantiis facti. Et primo, quia conſuetudo vult id tantum poſſe retrahi, quod venditum fuit, in textu ibi, *Le fief vendu*, ſed non fuit venditum feudum plenum, ſed nuda proprietas, igitur illa tantum retrahi poteſt. Secundo quia patronus debet pretium reſtituere, & conſuetudo nedum loquitur de re vendita & appretiata, ſed etiam de pretio reſtituendo, ergo iſte retractus eſt limitatus ad rem appretiatam, & ad limites pretii: ſed ſi ſola proprietas fuit appretiata, & pretium conventum, non eſt pretium pleni feudi, ſed ſolius proprietatis: ergo ſola proprietas poteſt retrahi, & uſusfructus debet reſtitui, alioquin plus rètraheret patronus quàm ſit venditum, & quam permittat conſuetudo, & tamen non refunderet totum pretium rei retractæ, quia pretium proprietatis, non eſt niſi pretium partis, cùm uſusfructus portionis inſtar obtineat. *l. 4. ff. de uſufruct. l. cum filius. §. dominus. ff. de legat.* 2. Tum patronus cum jactura aliena locupletaretur, contra naturalem æquitatem & bonam fidem. Et quia eædem rationes concurrunt in retractu conſanguinitatis, in quo etiam minus eſt dubii, idem in utroque concludo. & ita voluit Salic. in *d. l. ſi maritus. col.* 2. C. *de inoffic. teſta.*

37. Ex his facilis patet reſponſio ad *d. l. ſi tibi. ff. quib. mod. uſusfruct. amitt.* quæ ſola turbabit intellectum doctorum, quia hic ſunt aliæ cauſæ, & rationes limitantes & determinantes. Tum (ut religio eſt) non dicam *d. l. ſi tibi* carere ſpiritu: hoc quod ſentio dicam, ſi non eſſet poſitiva ſcriptura *d. l. ſi tibi*, & ſuper illius themate interrogarer de jure, plane reſponderem uſumfructum confuſum eſſe reſtituendum. & de novo conſtituendum. Et ſi ſimpliciter & ignoranter fundus eſſet reſtitutus, poſſe condictione indebiti repeti, ut uſusfructus reponatur. *l. eum qui §. fi. & ibi gloſſ. ff. de inoffi. teſta.* Et inſpecta mera æquitate, & naturali juſtitia, non eſt vis nec differentia quantum ad hoc, an reſolutio acquiſitionis medio tempore facta fingat retrò, vel non, quia etiam ſi extunc tantum operetur, ſaltem ex nunc debent omnia reponi in priſtinum ſtatum. Et ſic legatarius cujus conditio extitit, non debet in aliquo damnificari ex his quæ medio tempore potuerunt geri, & geſta ſunt inter alios. Ita non debet luctari in injuriam alienam, & ſatis eſt jus ſuum æquum, plenum & integrum ſervari, ac ſi medio tempore nihil eſſet factum. Et hoc apertè ſentit. *text. C. in d. l. fi. §. ſin autem, communia de leg.*

* Non cōfunditur hypotheca vel ſervitus per acquiſitionem dominii commutabilem.

38. Tùm ſicut regula juris eſt communis & æquiſſima, quòd per * acquiſitionem dominii commutabilem, non confunditur hypotheca, vel ſervitus debita acquirenti, quin ſecuta reſolutione acquiſitionis reviviſcat. *l. fin. in fi. ff. de except. rei judica.* nec diſtinguitur an illa reſolutio fingat retro, an non: imò illa diſtinctio ſubvertitur per caſum apertum in *d. l. fin.* §. 21. ubi dominium fuit ablatum ad perſecutionem poſterioris creditoris, & ſic ex cauſa quæ non operatur ipſo jure, nec fingit retro defuiſſe dominium, ſed illud præſupponi, & nihilominus reviviſcit antiquior hypotheca, non alia ratione niſi quia dominium non fuerit acquiſitum irrevocabiliter, ſed revocabiliter, ut ibi per Bar. & omnes. Unde non confunditur hypotheca in caſum quo revocetur dominium ex cauſa revocabilitatis inexiſtente tempore acquiſitionis, habentis implicitum reſolutionis ſtatum in hunc eventum. Cùm igitur in caſu *d. l. ſi tibi*. fructuarius acquiſiverit dominium revocabiliter: cur non etiam debeat intelligi amitti uſumfructum revocabiliter, ut ſecuta reſolutione acquiſitionis dominii ex cauſa revocabilitatis inexiſtente ipſi acquiſitioni dominii, debeat uſusfructus reponi & reſtitui, ut ceſſet confuſio, ceſſante cauſa confuſionis, ex cauſa illi præinexiſtente? Certè nulla bona ratio hoc negat, imò * ſuadet effectum proportionari debere cauſæ ſuæ efficienti, non dico reſpectu durationis ex poſtfacto, ſed reſpectu virtutis inexiſtentis à principio ipſi cauſæ efficienti, ſecundum quam effectus imprimitur & qualificatur. Eodem modo reſpondetur ad *l. cum filius. §. dominus. ff. de leg.* 2. in qua prima opinio quæ eſt Guilliel. de Cug. ab eodem fundatur, quia conſuetudo noſtra eſt in terminis limitatis. Tum in dicto §. dominus, ex eo non deducit hæres uſumfructum, quia cenſetur pars rei, & hæres non poteſt retinere partem quam ex capite ſuo habet in re legata, quum res hæredis ab ignorante teſtatore legari poſſit. *l. unum ex familia. §. ſi rem. ff. de legat.* 2. Tum diſpoſitio dicti §. dominus, non procedit ſecundum Bal. ibi: & bene quando teſtator legavit ſub commemoratione juris ſui, vel quando àliter apparet legatum limitatum ad jus teſtatoris. *per l. ſervi electione. §. 1. & ſequent. & l. ſequent. ff. de lega.* 1. Sed conſuetudo noſtra limitat hæc jura retractuum ad jus venditoris, & ad rem per eum venditam, & appretiatam.

* Effectus proportionatur cauſæ ſuæ.

39. Iſtam concluſionem noſtram amplio primo, reſpectu utriuſq; retractus, ut procedat etiam in aliis ſervitutibus, ſive perſonalibus, ſive realibus, idem in redditibus, penſionibus, ſive temporalibus ad modicum tempus, ſive perpetuis, ſive redimibilibus, ſive non, quocumque titulo valido conſtitutis, & aliis hypothecis, & juribus quibuſcumque competentibus emptori ſuper illo feudo: quia eſt eadem ratio. Debent ergo nedum à conſanguineo retrahente, de quo non dubitatur, ſed etiam à patrono reſtitui omnia quæcumque jura, ratione emptionis confuſa. Amplio reſpectu patroni, ſive illæ ſervitutes, aut reditus ſint infeudati, ſive non. Ratio, quia cenſentur pars pretii, ex quo illorum contemplatione veriſimiliter tanto minori pretio venditum eſt feudum. Nec tamen emptor vilius emit, quia confuſio jurium ſibi debitorum eſt vice augmenti, & ſolutionis reliqui pretii: in tantum enim cenſetur conſequi & recipere venditor, ultra pretium conventum, inquantum liberatur ab his quæ debebat emptori, qui tantum ultra conventum pretium ſolvere cenſetur, quantum de juribus ſuis confundit & amittit. *l. qui etiam. ff. de calum. l. de mortis cauſa capionibus. §. 1. ff. de donat. cauſ. mortis. l. ſi quis obligatione. ff. de reg. jur.* quod procedit etiam ſi alias venditor

non eſſet ſolvendo: quia quantumvis pauper ſibiipſi ſolvendo eſt, quantum ad hoc ut tantum videatur accepiſſe, quantum ſibi dimittitur. *l. mortis cauſa capitur. §. Juliano. ff. de donat. cauſa mort. l. Neſennius. §. fin. l. fin. l. quærebatur. §. 1. ff. de leg. Falc.* Niſi igitur patronus omnia per confuſionem amiſſa ab emptore, & à quibus liberatus eſt venditor, reſtitueret, non refunderet integrum pretium, nec quantum res conſtitit emptori, pro ut requirit conſuetudo. Sed quid ſi nec ipſum feudum venditum valeret illa onera & debita? Certè non eſt veriſimile quòd inveniſſet emptorem. *l. ſi heres inſtitutus. ff. ad l. Falc.* Utcumque tamen ſit, idem eſt dicendum in utroque retractu, ut quantum pretii ab alio invenitur, etiam à decepto ultra juſtam æſtimationem, modo abſit fraus & ſimulatio, tantum retrahens debeat refundere, ut in ſimili notant ſcribentes in *l. fi. C. de jur. emphyt.*

40. Amplio ſecundo in utroque retractu, etiam ſi illa onera nec expreſsè, nec tacitè eſſent comprehenſa in pretio, dummodò per requiſitionem fuerint confuſa. putà ſi emptor ignorans ſervitutem uſusfructus, vel magnum reditum ſibi debitum ſuper feudo, illud emerit ſine onere, & ſolverit juſtum pretium feudi quantum ſine illis oneribus valet: ſolidum pretium debet à retrahente refundi cum legalibus impenſis, & nihilominus ſervitutes & reditus confuſi reſtitui. Et imputet ſibi retrahens, vel abſtineat à retractu, ſi non ſit ſibi utilis. Verum eſt quod is qui retraxit habet hoc caſu recurſum contra venditorem, qualem emptor habebat contra eum, etiam non facta aliqua ceſſione actionum, quia agnitio & dimiſſio per retractum tacitam importat jurium & actionum pertinentium ceſſionem, ut diximus infrà §. 175. Et expreſſe ſi requiritur is a quo retrahitur, tenetur cedere actiones quas contra venditorem ratione emptionis habet, puta actionem ex empto vice evictionis juris confuſi, vel condictionem indebiti, quaſi indebitè ſit ſolutum totum pretium, omiſſa exceptione jurium confuſorum. & ſi quæ aliæ ſint actiones. Ut enim totum periculum & damnum: ita & totum commodum & lucrum emptionis transferri debet in retrahentem in utroque retractu. Concluſionem noſtram limita, ſi ille reditus, aut aliud onus non eſſet pars pretii, nec rei, nec tacitè, nec expreſsè, puta quia venditor illum reditum aſſignavit ſuper alio prædio ſuo, tunc enim quia non confunditur, ſed venditor remanet efficaciter obligatus, & emptor habet aliunde ſalvum jus ſuum, nihil eo nomine reſtitui debet, ſive à patrono, ſive à conſanguineo retrahente.

41. Septimo quæro circa utrumque retractum, an retrahens teneatur reſtituere emptori jura ſua confuſa in ſpecie, ſive in ſubſtantia: An vero poſſit loco eorum pecuniam refundere? Et caſu quo poſſit reſtituere in pecunia, an ſufficiat quod circumſcriptis oneribus deeſt juſti pretii rei venditæ reſtituere? An vero teneatur etiam juſtam horum jurium æſtimationem refundere ultra pretium conventum rei? Ad primum omiſſis argumentis breviter ſic diſtinguo. Aut in contractu venditionis illa jura fuerunt æſtimata & taxata certo pretio, quod fuit confuſum ſuper totali pretio rei, & reliquum pretii promiſſum vel ſolutum: Aut non fuit facta aliqua hujuſmodi taxatio vel æſtimatio horum jurium. Primo caſu clarum eſt non teneri retrahentem illa jura reponere in ſpecie, ſed ſufficit ſupplere ſummam ad quam ſunt taxata, imò ſi vellet illa jura reponere in ſpecie, non poſſet invito emptore, ſed præcisè tenetur taxatam eorum quantitatem, ſeu ſolidum pretium rei conventum refundere. Ratio, quia hujuſmodi jura non fuerunt per venditionem ſeu acquiſitionem rei confuſa, ſed prius quàm res venderetur fuerunt vendita ab emptore rei, qui brevi manu cenſetur ſuorum jurium pretium recepiſſe, & imputaſſe in pretium rei emptæ. *l. licet. §. quotiens. ff. de jur. dot.* Secundo caſu, puta quando res eſt vendita ſimpliciter pro tali pretio, facta commemoratione quòd eſt onerata talibus, & talibus oneribus erga emptorem, à quibus ipſe venditor & reliqua bona ſua de cætero remanebunt exonerata: vel nihil eſt de hoc dictum, & tunc quòd non debeant reponi in ſpecie, dubium facit, quia quamvis non ſint expreſsè & manifeſtè vendita, ut in priore caſu, tamen tacitè ſeu æquipollenter videntur vendita. Res enim ipſa tantominus veriſimiliter empta eſt, & ſic tacitè emptum cenſetur, ut hujuſmodi onera caderent in partem pretii. Et ſic celeritate conjungendarum inter ſe actionum unam actionem occultari, videlicet venditionem dictorum jurium, quæ tacitè geri cenſetur, & eorum valor imputari pretio rei emptæ, ut fere in ſimili ait textus *l. 3. §. ſed ſi debitorem. ff. de don. int. vir. & uxor.* Contrarium puto, quia reſpectu horum jurium deficit unum ſubjectum materiale emptionis & venditionis, videlicet pretium certum in pecunia numerata, ex quo non fuerunt æſtimata certo taxato pretio. Nec obſtat quod ſunt pars * pretii, quia rerum eſt acceſſoria, ſed non formalis: augent enim pretium acceſſione ſua, ſed non ſubintrant ſubſtantiam pretii, nec ſunt pretium formale. Unde vere non venduntur, nec emuntur, ſed gratia emptionis, vel minoris pretii rei donantur vel remittuntur. Et ſic illorum non fit hoc caſu aliqua vera venditio, ſed ſimplex confuſio. Facit *l. ſi ut certo. §. uſque adeò. ff. commodati. l. 1. §. quæ depoſitis. ff. depoſiti.* Et tamen quamvis res non ſit vendita pro ſimplici pretio, ſed mediantibus aliis accedentibus pretio, tota tamen dicitur vendita, quia hoc principaliter intendebatur, & à * principali fine & intentione judicatur & determinatur contractus. *l. ſi quis nec cauſam. l. rogaſti. ff. ſi cert. petat. l. ea conditione. C. de reſcin. ven.* Bart. & alii in *l. Ariſto. ff. de donat.*

*Pars pretii acceſſoria & non formalis.

* A principali fine & intentione judicatur contractus.

42. Et ſic concludo, quòd retrahens tenebitur reponere & præſtare hæc jura in ſpecie, niſi alias per ſe eſſent redimibilia, prout ſunt reditus, pecunia conſtituti, ſecundum ea quæ ſcripſi infrà §. 94. Alioquin juſte cauſari poteſt emptor ſe non habuiſſe intentionem reducendi ſuum uſumfructum, vel ſuum reditum perpetuum ad pecuniam mobilem, & quod non erat aliter remiſſurus dicta jura ſua vicem immobilium habentia, niſi prædium acquireret & haberet. Ex his patet quòd non eſt neceſſaria hoc caſu illa clauſula, quam multi apponere ſolent, videlicet *abſque novatione, & alia confuſione dicti reditus, & quod remaneant illius inſtrumenta in vigore ſuo,* ſaltem ad finem hypothecæ & conſervationem juris, quamvis ſit utilis ad tollendam frivolam dubitationem. de cujus clauſulæ effectu infra dicemus loco opportuno. Atqui ſi aliquo caſu non tenetur retrahens reponere in ſpecie, puto quòd non ſufficeret eum ſupplere uſque ad juſtum pretium & valorem rei retractæ, ſed teneretur ultra pretium conventum refundere juſtam æſtimationem & valorem dictorum jurium, etiam ſi excederent pretium rei, alioquin abſtineat à retractu, quoniam niſi appareret de fraude, omne pretium, & quicquid rei occaſione abeſt emptori, debet ei refundi, etiam ſi longe excedat æſtimationem rei. Plura tamen ſuper fraude & rebus partim rei, partim pretio adjunctis, & aliis diſcutienda occurrunt, quæ ne bonam partem retractus conſanguinitatis exhauriam, & ne ſim prolixior, reſervo *infrà tit. 16.*

Reſtitutio juriū confuſorum in ſpecie.

43. Octavo, pone feudum ter, quater, aut pluries fuiſſe venditum, diſtingue, aut ab eodem ut dicemus *infrà §. 33. quæſt. 3.* aut à diverſis invicem non ſuccedentibus, ut dicemus *infrà §. 33. quæſt. 16.* aut à diverſis invicem ſuccedentibus: puta primus emptor vendidit ſecundo, ſecundus tertio: & ſic de ſingulis, uſque ad ultimum emptorem vel ſucceſſorem, qui accedit ad patronum inveſtituræ gratia, vel ſuper quo patronus feudum prehendit. Et eſt ſubdiſtin-

Digitized by Google

quendum: Aut primus emptor & ſequentes, nunquam habuerunt traditionem, & dominium feudi: ſed ſolum vendiderunt jura & actiones; & tunc nulla jura feudalia debentur, ut dicemus *infra* 22. *qu.* 31. 32. 36. *&* §. 23. *quæſt.* 9. *&* 10. Aut vero quiſque emptor habuit traditionem feudi, & feudum vendidit & tradidit: & tunc ex unaquaque venditione omnia jura feudalia oriuntur. Et ſi patronus velit inveſtire ultimum emptorem, non eſt dubium quin omnia jura quintorum vel ſubquintorum ſingularum præcedentium venditionum exigere poſſit. Sed ſi velit retractu feudali uti, quæſtio eſt an ex qualibet dictarum venditionum retrahere poſſit? Prima facie videtur diſtinguendum: Aut non injecit manum feudo, niſi poſt ultimam venditionem, & tunc non poteſt retrahere niſi ex ultima venditione. Aut vero injecit manum ſtatim poſt primam venditionem, vel antequam eſſet proceſſum ad ſecundam, & tunc eligere poteſt, ex qua ſive prima, ſive ſecunda, tertia, & deinceps venditione retrahere poſſit. Ratio, quia quandiu patronus ceſſat ſeu dormit, cenſetur permittere vaſſallo liberam diſpoſitionem feudi, & conſuetudo permittit vaſſallo vigilare in rem ſuam, & commodum ſuum, *ut infra* §. 61. & quandiu res eſt integra ex parte patroni, liberum eſt contrahentibus diſponere etiam in præjudicium patroni, & habet locum regula *l. pacta noviſſima. C. de pact.* quod ultima conventio ſeu venditio attenditur. Secus poſtquam patronus ſemel injecit manum, quia extunc non poteſt fieri aliqua conventio in ejus præjudicium, quamvis eam approbare & acceptare poſſit ſi velit. Tum alioquin ſi patronus qui diu tacuit, & permiſit plures ſucceſſivè ementes liberè & pacificè frui, nihilominus retrahere poſſet ex prima & antiqua venditione viliori forte pretio facta, ſequuntur multæ illaqueationes & inconvenientia: quia oportebit ultimum, forte quartum emptorem, qui carius cæteris emit, agere de evictione contra tertium, & tertium contra ſecundum, & ſecundum contra primum. Eſt adhuc major illaqueatio, propter hypothecas, & onera impoſita poſt primam venditionem.

* Solutio. 44. His * non obſtantibus puto patronum indiſtinctè ex quacumque dictarum venditionum ſibi placuerit retrahere poſſe, quia licet à tempore primæ venditionis, diu non fuit uſus jure ſuo, tamen illud non amiſit niſi lapſu triginta annorum præſcriptum fuerit ſecundum notata *ſupra* §. 12. & quod dicitur *infra* §. 61. patrono dormiente vaſſallum ſibi vigilare, procedit quantum ad liberam fruitionem, adminiſtrationem, & commodum. Non autem infertur, quod patronus amittat jura jam ſibi acquiſita, vel quæ formantur & acquiruntur ex venditionibus, & aliis mutationibus contingentibus. Et concludo, quòd ex venditionibus factis ante triginta annos, non poteſt petere retractum, nec jus quinti vel ſubquinti, ſicut nec relevia mutationum ante illud tempus. Sed ſi à triginta annis, etiam quolibet anno venditum fuerit, poterit eligere ex qua ſibi utiliori venditione retrahere velit. Ad argumentum de *d. l. pacta noviſſim.* Reſpondeo, quòd procedit quando præcedens venditio reſolvitur, & ad non cauſam reducitur, *ut diximus ſuprà ead. gloſſ. quæſt.* 1. *& infra* §. 33. *quæſt.* 23. Secus quando præcedentes venditiones non retractantur, ſed ſolum ad alias novas venditiones proceditur, quia ex ſingulis diſtincta jura ſeu feudalia oriuntur. Sed caſu quo velit retrahere ex prima venditione, an poſſit petere jura quintorum poſteriorum venditionum? Et dicendum eſt quòd non: ſi vero retrahat ex ultima venditione, poterit petere jura ratione præcedentium venditionum, aut mutationum debita ſecundum quod dicemus *infra* §. 33. *qu.* 29. Et cum retrahit ex nova venditione, certum eſt quod ſubit onera & hypothecas feudo impoſitas ante hanc ultimam venditionem, ſecundum prædicta.

Sed cùm ex prima & antiqua venditione retrahit, non tenetur de oneribus poſt illam venditionem impoſitis, ſed reſolvuntur, ſicut ad adventum antiquioris creditoris, ut ſequitur.

45. Nono quæritur, an pariter debeat ſubire * onera & hypothecas impoſitas à tempore dictæ primæ venditionis uſque ad tempus retractus? Et videretur diſtinguendũ: Aut prehẽdit feudum ſtatim poſt dictam primam venditionem, itaut à nullo primo teneatur: aut vero permiſit primum emptorem & ejus ſucceſſores liberè & pacificè frui uſque ad tempus retractus, & tunc videtur, quia interim permiſſione patroni & autoritate hujus conſuetudinis, infrà §. 61. primus emptor & ſui ſucceſſores fuerunt veri domini, & cùm feudum non tranſeat ad patronum, niſi ut ex nunc, tranſit cum ſua cauſa. Et licet res reſtituatur ex cauſa antiqua, tamen tranſit cum hypotheca medio tempore impoſita, *l. fi.* §. 1. *ff. de donat.* Reſolvendo dico indiſtinctè patronum nullo modo teneri ad onera impoſita poſt venditionem cujus virtute retrahit, quia ex tunc res fuit actualiter affectata reſtitutioni erga patronum habentem jus in re ratione directi dominii. Et ſic nihil fieri potuit in præjudicium juris ei quæſiti in re. Et maximè quum iſtud jus re competat ex cauſa antiqua, videlicet ab initio infeudationis ad hoc onus & non aliàs factæ. Unde non obſtat *d. l. fi.* §. 1. quia ibi donatarius nullum jus habebat in re. Ex quibus infero ſingularem limitationem & declarationem ad præcedentia, ubi diximus patronum retrahentem teneri ad onera ſicut emptor, & non eſſe melioris conditionis, quam emptor. Quia verum eſt reſpectu onerum impoſitorum ante venditionem, vel tempore venditionis. Secus de quibuſcumque oneribus vel hypothecis factis à venditore ante traditionem feudi: quia quamvis reſpectu emptoris res tranſeat cum ſua (& idem in patrono tanquam privato emente) ſalvo recurſu evictionis contra venditorem; tamen aliud eſt in patrono, jure & poteſtate feudali retrahente, qui non tenetur de quocumque onere impoſito, ſive per venditorem, ſive per emptorem ejus vel ſucceſſores, à tempore venditionis ex qua fit hujuſmodi retractus. Et quemadmodum patronus eſt antiquior & potior omnibus creditoribus in juribus feudalibus puta releviorum & quinti pretii, *per notata infra* §. 28. & 59. Ita & in jure retractus feudalis: in quo etiam res non tranſiret ad patronum cum oneribus impoſitis ante venditionem, niſi ipſum jus retractus eſſet limitatum ad ſtatum, effectum, & commodum rei & contractus, qui eſt tempore venditionis, per prædicta. Cæterum jure retractus ſemel formato & acquiſito patrono nihil ipſo jure fieri poteſt in præjudicium patroni, qui pro tempore futuro non æquiparatur ſimplici emptori, nudam perſonalem actionem habenti, ſed domino ſeu habenti jus in re. Unde quamvis etiam donatarius prior in poſſeſſione & traditione, potior ſit emptore priori in poſſeſſione. *l. quotiens. C. de rei vendic.* tamen nullo modo erit potior patrono, ſed ab eo inter retractus evincetur. Et ſic *d. l. quotiens.* & ſimiles, non habent locum reſpectu patroni, quod eſt intelligendum quando tanquam patronus & jure & poteſtate feudi venit. Quid autem ſit in contractu proximitatis dicam *infra* §. 173.

*Non tenetur patronus de oneribus impoſitis poſt venditionẽ ex qua retractu utitur.

46. Decimo ſubjungam quæſtionem communem utrique retractui? Quid ſi feudum detur * in ſolutum? Et primo videtur locum non eſſe retractui: quia aut datur in ſolutum pro alia ſpecie, ſive pro alio fundo, & tunc nullo modo eſt venditio, nec re, nec æquiparatione, ſed eſt contractus innominatus, do, ut facias, qui permutationi æquiparatur, *argumento l. 1. §. ſi quis ſervum*, & eorum quæ ibi notant & Bart. *ff. depoſiti & non venditioni. l. ſi quis aliam. ff. de ſolut. l. libera. C. de ſentent. & interlocut. omni judic.* Aut feudum datur in ſolutum pro certa pecunia, &

* Quid de datione *in ſolutum?*



Digitized by Google

adhuc re non eſt venditio, ſed contractus innominatus, do ut facias: verum eſt quòd venditioni æquiparatur. Textus eſt in *l. ſi prædium*, *C. de evictio.* Ibi vicem venditionis obtinet. Ergo non eſt venditio, quia nullum ſimile. Idem *l. quod Nerva. ff. depoſiti.* Et aliud eſt eſſe tale vel haberi pro tali. *l. mercis appellatione*, *& ibi gloſſ.* & Bartol. *ff. de verb. ſignific.* Bartol. in *l. ſi maritus*, §. 1. *ff. ad l. Jul. de adulter.* Imò omnis ſimilitudo eſt quoddam ſigmentum rei, & non propriè res ipſa, inquit Bald. in *l. 1. in fin. C. de patribus qui filios diſtrax.* Igitur cum hæc conſuetudo * ſit ſtricti juris, non verificatur niſi in vera & propria venditione, per notata Bartol. in *l. 3. §. hæc verba. ff. de negot. geſt. in l. quicquid aſtringendæ. ff. de verb. oblig.* & non in datione in ſolutum, quæ non eſt venditio ſtrictè & propriè ſumpta. Et ita in terminis retractus proximitatis decidit Speculator. & ibi Joan. Andr. *in addit. ad tit. de empt. & vendit.* §. 5. *incipiente, nunc dicendum de reſcindendis*, *num.* 20. *verſ. Sed pone ſtatutum.* cum quo tranſit Luc. de Pen. in *l. fin. col. 1. C. de præd. curia. ſine decret. not. aliena. lib.* 10. *C.* & ſequi. Alexand. apud Bartol. in *l. litis æſtimatio*, *ff. pro empt.* Guid. Pap. in *deciſ. Delph.* 257. *in fin*, Jacob. de S. Georg. *in tract. de operi. col.* 9. *verſic. Item dubitatur.* Alexand. *conſil.* 76. *viſis dubitationib. col.* 2. *lib.* 5. Philip. Deci. *conſil.* 18. *num.* 3. Jaſo. *conſil.* 150. *col.* 2. *lib.* 4. Facit quod notat Fulgoſ. *conſil.* 134. *in quæſt.* quod datio in ſolutum etiam pro certa pecunia, non eſt vera & directa venditio, ideo non agitur directa, ſed utili actione ex empto. *l. eleganter. in princ. ff. de pignor. actio.* Tum ſtatutum retractus eſt contra jus commune, ut patet in *l. dubium*, *C. de contrah. empt. & vend.* Et quamvis regulariter appellatione venditionis veniant alii contractus alienationis. *l. ſtatuliber à cæteris*, *ff. de ſtatulib. l. ſicut §. venditionis appellatione*, *ff. quib. mod. pign. vel hypoth. ſolv.* Tamen fallit in ſtatuto quod eſt contra jus commune, quia ſi loquatur in venditione, intelligitur ſtrictè & propriè, & non ſit extenſio ad alios contractus etiam ſimiles, puta donationem, vel adjudicationem in ſolutum pro certa pecunia, ut expreſsè decidit Alexand. in *d. conſil. ſeptuageſimoſexto libro quinto.*

* An ſtatutum loquens in venditione verificetur in datione in ſolutum.

* Diſtinctio.

47. Ut brevius reſolvam * ſic diſtinguo. Aut datur in ſolutum pro alia re immobili, vel quæ immobili æquiparatur: & tunc clarum eſt nullum locum eſſe retractui: & eſt textus infrà §. 179. talis enim actus non venditioni, ſed permutationi immobilium æquiparatur. Et hoc niſi daretur res certo pretio æſtimata, quia hoc recideret in dationem tanti pretii, & ſic in veram & effectualem emptionem, per notata in ſimili. Bald. Saly. Paul. in *l. 1*, *C. de rer. permut.* Hic tamen articulus æſtimationis ſeparata diſcuſſione indiget, & dicam infrà §. 174. vel niſi fraus interveniat, de quo ne nimium hujus §. materia excedatur, dicemus in *d.* §. 179.

Aut datur in ſolutum pro certo debito pecuniario: & eſt concluſio locum eſſe utrique retractui: hujuſmodi enim datio in ſolutum, non eſt tam ſimilis venditioni, quam vera & propria venditio, utpotè quum omnia ſubſtantialia concurrant, ſcilicet conſenſus, res, & certum pretium, ut notant Bartol. & Bald. in *d. l. eleganter in princ. ff. de pigno. actio* Ideo quicquid dicitur de emptione & venditione, habet locum in tali datione in ſolutum: ut notant Cyn. Bald. Saly. Paul. *l. libera*, *C. de ſentent. & interloc. omni. jud.* Joan. de Imol. *conſ.* 8. *num.* 7. Franc. Aret. *conſ.* 23. *diligenter. col.* 2. *verb. nec obſtat. & conſ.* 159. *longa. col.* 4. *ver. venio ad quartum*, *& verſ. ſeq.* Jaſ. in *l. cætera*, §. *ſed & ſi pervenit. num.* 10. *ff. de legatis* 1. Et ſic non obſtant contraria: quia hîc non ſumus extra terminos venditionis. Nec eſt ſimilitudo, ſed identitas rationis: & ſic non dicitur extenſio, ſed comprehenſio, ut tradit Alex. *conſil.* 75. *videtur in præſenti lib.* 5. de quo ultimo articulo fuſius dicemus ſicubi opus fuerit. & ita in materia retractus decidunt Alber. & Joan. Fab. in *d. l. ſi prædium*, *C. de evictio.* ſentit Alberic. in *l. ſi uſumfructum*, *ff. de liber. cauſ.* latè Ludov. Bolog. *conſil.* 27. Philip. Deci. *conſil.* 586. *col.* 2. ubi patet hanc eſſe ſuam ſentent. Quia in d. conſil. 18. loquitur arguendo ad caſum longè diverſum. Idem tenet Nicol. Boër. in *conſil: Biturig. in tit. de retract.* §. 3. Chaſſa. *eod. tit. in conſuetud. Burgund.* §. 9. *num.* 5. Ubi falſo adduxit Alber. & Jaſon. in *contrariam ſententiam.* Et noviſſime dom. And. Alcia. noſtræ aſſentit ſententiæ in *l. 2. de verb. ſignific.*

48. Hæc concluſio noſtra nullam patitur fallentiam: ſed ampliatur primo, ut procedat nedum in datione in ſolutum voluntaria, ſed etiam ſi fiat ex cauſa neceſſaria, imò etiamſi fiat judicis authoritate per ſententiam, vel interpoſitionem decreti, ut de retractu feudali probatur: hîc juncto §. 33. *infra eodem*, quia mutat manum per venditionem, igitur & de retractu proximitatis. Textus apertus *infrà* §. 182. & quando ceſſaret ille textus, adhuc idem dicendum eſſet ut in utroque retractu, ſive venditio fiat privatim, ſive publicè, ſive in judicio, ſive extra, ſive ſolemniter, & cum decreto, ſive non, ſemper eſt eadem ratio retractus, ergo idem jus: quamvis aliter ſcripſerit Nicol. Boër. in d. §. 3. Nec obſtat quod voluit Bald in *c. 1. col.* 3. *de prohib. feud. alien. per Feder.* quòd emphyteuſis poteſt dari per judicem in ſolutum domino irrequiſito, & non feudum. & ſequitur Jaſ. in *l. fin. col:* 31. *de jur. emphyteuſ. & in d. §. ſed & ſi paraverit. num.* 11. quia puto etiam in terminis juris communis, non eſſe differentiam quantum ad hoc, inter feudum, & emphyteuſim, prout nullo jure ſtatuitur. Verum eſt quod propter judicis authoritatem & compulſionem, alienans domino irrequiſito, ſive feudum, ſive emphyteuſim, non cadit in pœnam commiſſi, ut ſentiunt præfati doctores. Sed propter hoc in nullo præjudicatur in reliquis juribus domini, quin poſſit vel quinquageſimam, aut aliud jus ex alienatione debitum petere, vel jure prælationis uti, vel alienationem revocare, ut res reponatur ad manum ſui emphyteutæ, vel vaſſalli, ſi hoc exigat tenor conceſſionis: vel conſuetudinis, quoniam factum judicis in nullo præjudicare poteſt domino non vocato. Et multo magis * erroneum eſt quod ſcripſit Alb. *in 2. parte ſtatu. quæſt.* 2. *num.* 2. & ſequitur Jaſ. in *l. cætera* §. *ſed ſi paraverit. num.* 12. *ff. de leg.* 1. quod ſtatutum prohibens immobilia vendi forenſibus, non habet locum in datione in ſolutum facta creditori per judicem. Et ſimiliter quod conſuluit * Alexand. *conſ.* 52. *viſo themate*, *lib.* 1, ſtatutum Florentinum prohibens alienationem irrequiſito conſorte, & concedens conſorti revocationem, non habere locum in datione, vel aſſignatione in ſolutum facta per judicem: quia imò nedum eadem, ſed fortior eſt ratio in judice, qui tenetur ſervare ſtatuta.

* Contra Albert.

* Contra Alex.

49. Aut vero datur in ſolutum, pro certis rebus mobilibus. Et tunc aut ſunt æſtimatæ, & non eſt dubium locum eſſe retractui, ſicut diximus in primo membro hujus diſtinctionis: Aut non ſunt æſtimatæ, & adhuc idem puto. Et in hoc differunt à rebus immobilibus, quia vilior eſt poſſeſſio rerum mobilium, & debent æſtimari, & eorum juſta æſtimatio refundi. Et talis eſt communis obſervantia: quod limito ut procedat in mobilibus promiſcuis, quæ facilè pecunia parantur, & diſtrahuntur, & in quibus non conſiſtit probabilis affectio, & ſic habent affinitatem cum rebus fungibilibus. Secus in mobili raro & pretioſo, cujus ſimile vix comparari poſſet, & in quo probabilis cadit affectio, ut veriſimiliter non fuiſſet quis commutaturus pro pecunia, tunc puto neutri retractui locum eſſe, ſicut nec in vera permutatione. Et hoc niſi mobile foret æſtimatum, vel niſi ante traditionem periiſſet, ita quòd non reſtaret niſi obligatio ad æſtimationem, vel intereſſe, tunc enim puto omnino locum eſſe retractui, feudo vel prædio antiquo dato in ſolutum, etiam ſi nulla facta ſit mentio valoris, vel æſtimationis inter partes.

Juxta

* Quid de datione in ſolutum pro jure reditus.

Juxta prædicta quæro quid dicendum, ſi * detur in ſolutum pro certo jure reditus? Breviter reſpondeo, ſi eſt reditus redimibilis, quamvis alioquin ſit perpetuus, locus eſt utrique retractui: quia hujuſmodi datio in ſolutum eſt vera redemptio reditus, quia jamdudum æſtimatus eſt certo ſuæ redemptionis pretio. Si vero non eſt redimibilis, non eſt locus retractui, quia non eſt actus venditionis, nec reducibilis ad venditionem. Et hoc niſi reditus æſtimaretur inter contrahentes, & pro eo tanti æſtimato daretur prædium in ſolutum. Salvo circa articulum æſtimationis niſi æſtimatio eſſet tantum facta ad finem certificandæ probationis valoris in caſum evictionis. Ut de hoc articulo plenius retracto infrà §. 174. ad quem remitto ne hic ſim prolixior. Ex prædictis ſatis liquet, quid dicendum de cæteris incorporalibus, & ſimilibus acceptis in ſolutum. Adde quæ ſcripſi infrà §. 33. *qu.* 18. *num.* 54.

* Statutum loquens de vẽditione, intelligitur de valida.

50. Undecimo quæro de alia quæſtione communi utrique retractui. Quid ſi * venditio ſit nulla? Reſpondeo quomodocumque ſit nulla, ſive ex defectu ſolemnitatis, vel authoritatis requiſitæ, ſive propter incapacitatem perſonæ, ſive propter dolum dantem cauſam, aut aliud quodcumque vitium, non eſt locus retractui, quia lex vel ſtatutum loquens de contractu, ſententia, vel alio actu, intelligitur de valido, non autem de nullo. *l. non putavit*, §. *non quævis*, *ff. de bonor. poſſeſſ. contra tab. l.* 4. §. *condemnatum*, *ff. de re judic. cum ſimilibus.* Facit quod pœna privationis à jure impoſita emphyteutæ, vendenti domino irrequiſito, non habet locum ſi alias venditio ſit nulla, ſecundum Bald. in *l.* 2. *col.* 2. *C. de epiſco. aud. de quo dicemus infra* §. 33. *quæſt.* 4. Adverte tamen quòd emptor per ſe non poteſt allegare nullitatem contractus, & acquiſitionis: etiam ſi procederet ex dolo venditoris, qui forte dolo eum induxit ad emendum, quia ſua non intereſt patrono refundente pretium, & legales ſumptus. Unde in præjudicium emptoris ſemper locus eſt retractui, etiam ſi emptor docere vellet de nullitate, eamque cauſaretur eſſe notoriam: quia forte poterit approbari a venditore, & ſic ſemper intereſt patroni retinere, & non intereſt emptoris dimittere eo prætextu. Sed retractus non erit efficax, ſi venditor conqueratur, quia poterit vendicare, vel repetere à domino. Idem dicendum ſi venditio non ſit nulla, ſed annullanda per reſciſſionem, ut tactum eſt *ſuprà ead. gloſſ. qu.* 3. *in fin.* Et quantum ad materiam iſtam, non eſt differentia inter venditionem nullam vel annullandam.

* An ipſe venditor intercedere poſſit retractui.

51. Sed quid ſi patrono volente retrahere ab emptore, venditor * intercedat allegans nullitatem & reſciſſionem venditionis? Reſpondeo, ſi in continenti doceat, excludetur patronus ab omni jure, tam quinti vel ſubquinti denarii, quàm retractus, ſi actus ſit nullus, vel annullandus, ſecundum ea quæ dicam infrà *ead.* §. 33. Si vero non poſſit docere in continenti, patronus qui habet ex venditione & traditione facti ex notorio conſuetudinis intentionem fundatam, exequetur jus ſuum, & obtinebit, cum onere tamen litis, ſive in nullitate, ſive in reſciſſione prætenſis per venditorem, ſive lis ſit movenda, ſive ſit etiam jam mota, vel conteſtata.

* An teneatur patronus ſatiſdare de reſtituendo victori.

* Nec tenetur patronus ſatiſdare, de reſtituendo venditori in caſum victoriæ, niſi patronus eſſet perſona ſuſpecta, quod vix admitti poteſt, niſi forte eſſet caſtrum affectatum, ita quod veriſimiliter ſi patronus haberet nunquam vellet reſtituere, nec ab eo poſſet recuperari, quia tunc nullo modo etiam ſatiſdatione oblata deberet relaxari patrono per ea quæ in ſimili notant Alexand. in *l. naturaliter*, §. *nihil commune. col.* 11. *ver. quinto fallit*, *ff. de acquir. vel amit. poſſ.* Paul. Jaſ. in *l.* 2. *C. de edict. divi Adrian. tollen.* Cepol. inter *conſ. criminalia. conſil.* 60. *omiſſa facti ſerie.* Claud. de Seyſell. in *Specul. feud. tit. qui feud. dar. poſſ. collat.* 10. Alioquin ſufficit ſimplex verbalis cautio, ſive clauſula ſine præjudicio, ſive ad onus proceſſus, quia cautioni æquipollet. *l. is a quo. & ibi gloſſ. ff. de rei vendicat. in cap. veniens* 2. & ibi omnes canoniſtæ *de teſtibus.* Et prædicta procedunt quando venditio & alienatio remanet nulla, vel revocatur. Secus ſi alienatio manet venditione tranſeunte in aliam ſpeciem contractus, tunc enim locus eſt relevio in feudo, *ut quæſt. ſeq.*

52. Duodecimo quæro, de alia communi utrique retractui, feudum vel hæredium antiquum partim venditum, partim donatum fuit. Reſpondeo, ceſſante fraude non eſt locus retractui, niſi in parte vendita, & in reliqua patronus optabit relevium, & inveſtire tenebitur acquirentem. Secus interveniente fraude, puta cum agant totum vendere, ſed ſimulant partem vendere. Fraus autem detegitur eo ipſo quod eodem contractu, eidem venditur media quanti totum valet, & reſiduum donatur, & tunc poterit totum retrahi. Quia in veritate totum eſt venditum, & quum pretium aſcendat ad valorem totius feudi nihil eſt reſidui. Tum cùm non ſubſit aliqua juſta, & neceſſaria cauſa taliter contrahendi, apparet eſſe machinamentum ad fruſtrandum retractum, ut non poſſit retrahi, niſi pars, & adhuc ſoluto pretio totius. *argumento l. per diverſas*, *C. mandati.* Idem ſi venditio & donatio fiant diverſis contractibus & inſtrumentis, vel diverſis perſonis, ſed temporis vicinitas, vel perſonarum conjunctio, & interpoſitio majorem fraudem & illaqueationem detegant. Subſiſtente autem materia & ſuſpicione fraudis, * quanto plures cautelæ & circuitus adhibentur, tanto à ſimplicitate veritatis, & bonæ fidei receditur, & fictionis ſuſpiciones multiplicantur. Ubi enim abundantior cautela, ibi evidentior fraus, inquit Bald. in *cap. ex literis*, *col. in fin. de conſuetud. faciunt* notata Bald. Angel. in *l. ſi quis ſub conditione*, *ff. de condit. inſtit.* Philipp. Corn. *conſil.* 41. *col.* 2. *lib.* 3. *Deci. conſil.* 448. *num.* 23.

* Ubi abundentior cautela, ibi evidentior fraus.

* An ſit donatio quatenus minoris venditur.

53. Et circa hanc quæſtionem diligenter adverte quòd * non cenſetur res partim vendita, partim donata, ex eo quod fuit valde minori pretio vendita: Niſi ideo fuerit minoris vendita, quod vendens haberet animum donandi ſuperfluum, & hoc conſtet, quia primum ſpectandum eſt principale propoſitum contrahentium, & quid inter eos actum ſit: unde ſi agant vendere, contractus non erit miſtus, ſed totus erit mera venditio, tametſi minoris, etiamſi ſcienter facta ſit, niſi ita actum ſit ut in eo quod res ſupervalet pretio, ſit donatio. Textus eſt clarus in *l. ſi quis donationis*, *ff. de contrab. empt. & vend. in l. ſi ſponſus* §. *circa*, *ff. de donat. inter vir. & uxor. in l. ſi vir uxori. ff. ad ſenatuſconſ. Velleia. l. rogaſti. in princ. l. ſi quis nec cauſa. ff. ſi cert. peta.* Calderi. *in conſil.* 2. *ſub tit. de empt. & venditio.* Joan. And. Panorm. & alii. in *cap. ad quæſtiones de rer. permut.* Cy. Bald. in *l.* 1. *C. de pact.* Bartol. *l.* 1. *ad fin. ff. de rer. permutat.* Bald. *l.* 1. *col.* 2. *C. eod.* Bartol. Baldus, Paul. in *l. Ariſt. ff. de donat.* unde vilius vendere non eſt donare, ſed damnosè contrahere, ſicut damnoſa diviſio non eſt donatio, inquit Bald. in *rubr. C. de contrab. emptio. & vend. qu.* 10. & ſeq. Fabia. de Mont. S. Savi. in *tract. de empt. & vend. qu.* 8. *in princ. ver. Unum tamen ſcias.*

54. Et quamvis Bald. & Fabia. ibi hoc limitent, niſi res minus dimidia juſti pretii vendatur, non eſt recipienda hæc limitatio, ſalvo eo quod ſcripſi *infra* 33. *qu.* 15. quia ſemper principalis intentio debet attendi per jura præallegata. Aut ergo res multo minoris venditur ignoranter, & non eſt aliud quam venditio, ſed erit locus remedio *dict. l.* 2. *C. de reſcind. vend.* ſi læſio ſit ultra dimidiam. Aut ſcienter, & non eſt locus dicto remedio. *ut not. in d. l.* 2. Tamen non eſt aliud quàm venditio, & non eſt donatio etiam in exceſſu rei, niſi hoc actum ſit: unde locus erit utrique retractui pro illo vili pretio. Nec poterit emptor deducere de re pro rata valoris ultra pretium, etiamſi probet ſcientiam

Digitized by Google

vendentis, niſi probet id actum, ut in exceſſu eſſet donatio. Adverte tamen quod non requiro ut expreſsè appareat actum de donatione: ſed ſufficit quòd tacitè, puta ſi nedum de ſcientia venditoris appareat, ſed etiam de amicitia ſpeciali, vel effectu venditoris, & quod venditor abſque ulla rei familiaris, aut alia neceſſitate, tali & tam vili pretio vendidit. Ex his enim vel aliis æque potentibus conjecturis, puto ſatis apparere minoris venditum contemplatione emptoris, & ſic implicitam ineſſe donationem ejus quod feudum ſupervalet pretio, & illud poterit emptor ſubducere de retractu, vel petere ſuppleri juſtum & integrum pretium à retrahente, ſi veriſimiliter appareat potius eſſe factam remiſſionem partis juſti pretii quam donationẽ feudi, quatenus plus valet, utpote quando venditor erat alias totum venditurus. Ad hoc vide quæ dixi infrà §. 33. *qu.* 1. & quantum ad materiam utriuſque retractus, vel ſimilem. Sed quantum ad materiam *l. ſi unquam*, C. *de revocand. dona.* cenſetur donatio, & eſt locus *d. l. ſi unquam*, in ſcienter vilius vendente, etiam ſi nullo modo agatur quod ſit donatio, dummodo exceſſus aſcendat ad tantam & notabilem ſummam, quod veriſimiliter vendens non fuiſſet ita ſupinè contracturus ſi futuros liberos ſperaſſet, ut tradit Cyn. Bald. Socy. in *l. 5.* C. *de pact.* Franc. Ripa. in *repet. d. l. ſi unquam, qu. 9.* & And. Tiraq. in *verbo donatione largitus in princ.*

55. Decimotertio quæro, feudum venditur certo pretio quod * remittitur? Diſtinguo, aut remittitur in continenti, aut ex intervallo. Si ex intervallo, manet venditio quacumque cauſa fiat remiſſio. *l. ſi tibi donationem*, *ff. locati.* Et locus eſt utrique retractui, & integrum pretium refundendum, etiamſi venditor pure naturaliter donaverit emptori, quia de donatione pretii nihil ad rem. Si vero in continenti, ſubdiſtinguo: aut cauſa puræ, & liberalis donationis remittitur, aut ex alia cauſa. Primo caſu, non eſt venditio feudi, ſed vera donatio: textus in *l. cum in venditione*, *ff. de contrah. empt. & vend.* Et ceſſat uterque retractus, & ita in omnibus judicandum, ſicut de feudo donato. Secundo caſu manet venditio, & in omnibus idem judicandum quod de feudo vendito, etiam ſi remiſſio fuerit in continenti facta, non ex cauſa debiti, ſed ad antidota, ex cauſa ſimplicis remunerationis, quia hujuſmodi remuneratio m[agi]s eſt genus permutationis, quam donationis. *l. ſeu & ſi lege §. conſuluit ver. plane*, *ff. de petit. hæred.* & plane Jaſon, & alii in *l. hoc jure*, *ff. de juſti. & jur. in l. frater à fratre*, *ff. de condictione indeb.* Hæc particularis veſtigatio magnum quandoque habet momentum. Sed ne dum brevi reſolutioni ſtudeo obſcurus fiam, diligenter adverte, circa primum membrum noſtræ ſubdiſtinctionis, quod ſane debet intelligi, & limitari, ut procedat quando conſtat, ſeu veriſimiliter apparet, donatorem non habuiſſe animum vendendi feudum, ita quod pretium non eſt appoſitum cauſa venditionis, ſed cauſa donationis, fortè æſtimandæ juxta textum *d. l. cum in venditione.* Tunc enim nullo modo eſt venditio, nec donatio pretii, ſed ſolum donatio feudi. Secus ſi conſtet quod non habuit animum donandi feudum, ſed ejus pretium, feudum autem vendere voluit. Tunc enim manet venditio feudi, quamvis in continenti pretium donationis cauſa remiſerit, quia non cadit donatio niſi ſuper pretio, idque frequenter uſuvenire poteſt. Quid enim ſi donator vult excludere propinquos ſuos à retractu, ſed pretium donare vult emptori? Igitur hoc caſu locum habebunt omnia jura feudalia, ſicut in vera venditione.

* An venditio facta cum remiſſione pretii ſit venditio.

56. Decimoquarto diximus feudum etiam exceſſivo pretio venditum, tanto eſſe retrahendum, & viliſſimo pretio venditum viliſſimè retrahi, & retrahentem hoc ultimo caſu teneri. *l. 2.* C. *de reſcind. vendit.* Quæritur, an in præcedenti caſu poſſet retrahens agere *d. l. 2.* ſi nimio & ſupra dimidium juſti pretii emptum feudum tanti retraxit? hæcque pendet ab illa, an *d. l. 2.* habeat locum ex parte emptoris, quando reperiebatur alius tantumdem vere offerens, quam quæſtionem mirum eſt repetentes *d. l. 2.* non attigiſſe. Et videtur non habere locum, * quia alii tantum vendi potuit, ſed res tantum valet quantum vendi poteſt. *l. mortis cauſa capimus §. fin. ff. de dona. cauſa mort. l. ſi ſervus in fin. princ. ff. de condit. furt. l. in l. Falcid. non habetur. ver. Proculus. l. in quantitate. §. magna. l. quærebatur in princ. ff. ad leg. Falc. in l. ſi quis uxori. in fin. ff. de fur. l. 1. §. ſi heres percepto fundo, ff. ad Trebell. l. fin. §. ſin autem dubitationis.* & ibi Bald. in *ult. col.* C. *de jure domi. impetrando.* Sed iſtud ſane eſt intelligendum in ſciente conditiones bonas & malas rei, & conſequenter rei valorem, ut vult *gloſſ. ſingularis.* & ibi Ang. Imo. in *d. l. mortis cauſa capimus. §. fin.* Bartol. in *d. l. ſi ſervus, & in d. §. ſi heres.* ibi Jaſon *ff. ad Trebell.* Ang. Imol. *in l. pretia rerum*, *ff. ad leg. Falcid.* Ang. Aret. in *§. ſi quis agens*, *col. 5. in fin. inſt. de actio.* Cæpol. in *§. tract. de ſimula. contra. col. 4.* & è Theologis Jacob. Almain. in *4. ſentent. diſtin. 15. quæſt. 2.* Unde ſic diſtinguo. Aut ille qui verè, ſine fraude, & cum effectu ad hoc paratus tantum offerebat, ſciebat conditiones, & valorem rei, & nihilominus ſcienter ultra offerebat, ſive affectione rei, ſive affectione vendentis ductus, aut alias ſpontaneè largiturus, modo ſibi venderetur: aut conditionem & valorem rei ignorabat. Primo caſu non eſt locus *d. l. 2.* dummodo emptor ſciverit oblationem factam à tertio, & eidem præferri voluerit, ſive alias ſciverit valorem & conditionem rei, ſive non: dummodò etiam venditor doloſe non retinuerit qualitates rei. Et ratio, quia pro beneficio debet æſtimare, quod venditor eum prætulit tertio æque bonam conditionem cum effectu, & ſcienter offerenti. Unde non debet rependere ad damnum venditori, quem fruſtravit æque bona venditione. Secundo caſu puto locum eſſe *dict. l. 2.* quia tertius tantum offerens æque uſus fuiſſet *d. l.* Igitur & ſecundus utetur, quia æque deceptus eſt, & dum voluit tertio præferri, nullum lucrum abſtulit venditori, eamdem reſciſſionem paſſuro ab illo tertio ſi illi vendidiſſet. *Facit l. ſi alius, §. eſt & alia, ff. quod vi aut clam.* Et ita dicendum eſt in præſenti caſu, quod ſi primus emptor ſcienter & ſpontaneè pluris emerit, etiam ultra dimidiam juſti pretii, vel ſi ignoranter, tamen cum expreſſa & ſpeciali renunciatione *d. l. 2.* præmiſſa certificatione, retrahens ſive patronus, ſive conſanguineus, tanti & ſub eodem onere excluſionis privationis remedii *d. l. 2.* debet redimere: unde ſciverit valorem rei, vel non, non juvabitur *d. l. 2.* ſed ſibi debet imputare, qui ſe ingeſſit & veluti ab invitis extorſit. Si vero primus emptor ignoravit nec debitè renunciavit *d. l. 2.* tunc poterit retrahens, tametſi ſe ingeſſerit illa uti, quia ſicut eodem onere, ita eodem jure & commodo debet uti, quo ille emptor uſus fuiſſet.

* An res tantum valeat quantum vendi poteſt.

57. Sed juxta hoc quæritur cùm de jure communi actioni reſcindenti ex *d. l. 2.* præſcribatur triginta annis, ut ibi per gloſſ. & doctores; & hodie in hoc regno decem annis ex conſtitutione Ludov. 12. anno 1512. §. 46. à quo tempore incipiat currere præſcriptio, an à tempore primæ venditionis, an à tempore retractus? Reſpondeo, à tempore primæ venditionis tantum, & contra primam venditionem tantum, quia non competit contra eum à quo retrahitur, qui non tenetur de aliqua evictione, à quo invito totum jus emptionis tale quale eſt, transfertur in retrahentem. Idem ſi emptor voluntarie cederet in alium quicquid juris habet ex tali emptione. Secus ſi de novo venderet alii, eodem vel cariori pretio, quia ex novo contractu, novus emptor haberet actionem ex *dict. leg. 2.* contra venditorem ſuum à tempore hujus venditionis, & in vim clauſulæ generalis, cedens jura & actiones, &c. haberet ſimilem actionem contra authorem

rem

Digitized by Google

tem authoris ſui infrà tempus decennii à prima venditione dumtaxat.

* An reditus infeudatus poſſit redimi à debitore.

58. Decimoquinto quæro, dictum eſt *ſupra eodem gloſſ.* 4. Si reditus ſuper feudo conſtitutus ſit infeudatus & vendatur, locum eſſe retractui feudali. Sed quid ſi * non vendatur extraneo ſed ipſimet debitori qui redimit? Et videtur locum non eſſe retractui feudali, quia ex quo vaſſallus & debitor redimit ad ſui & feudi ſui hypothecati liberationem, non videtur eſſe emptio, ſed luitio, prout in ſimili dicemus infra §. 23. de vaſſallo qui feudum ſuum redimit à creditore, ut non ſit locus nec retractui, nec quinto denario, eo quòd non ſit vera venditio. Tamen ego ſic diſtinguo: Aut ille reditus eſt redimibilis, aut non. Primo caſu, non eſt locus retractui, nec etiam quinto denario, *per not.* infrà §. 33. *quæſt.* 3. quia iſta non eſt emptio, ſed redemptio neceſſaria, ſive luitio ex qualitate inexiſtente à principio infeudationis, vel conſtitutionis reditus, ſive ex neceſſitate contractus, vel pacti facti ante infeudationem, quæ non fuit facta, nec fieri potuit, niſi ſub hoc onere. Secus, ſi reditus non redimibilis factus eſſet redimibilis, pacto creditoris & debitoris poſt infeudationem ſimpliciter, vel ſub expreſſa qualitate non redimibilis factam, quia licet hoc poſſit fieri in præjudicium creditoris, non tamen in præjudicium patroni. *l. debitorum. & l. ſeq. C. de pact. cum vulg.* Secundo caſu, dico locum eſſe retractui, quia eſt feudum ſeparatum à feudo quod poſſidet debitor. Unde quemadmodum ſi partem feudi ſui vendiderit, & emptor in fidem receptus fuit, ſi poſteà idem emptor revendat venditori ſuo, patronus poterit habere jus retractus, ſicut ſi vendidiſſet cuicumque extraneo, quod procedit nedum ſi emptor fuerit receptus in fidem dictæ portionis tanquam de feudo ſeparato, (diſmembratione hujuſmodi, ſive eclipſi facta de conſenſu & authoritate domini) ſed etiam ſi fuiſſet receptus tanquam convaſſallus, de parte ejuſdem feudi, ſive diviſa, ſive indiviſa. Et ſic hoc acto, ut emptor & venditor tenerent portiones ſuas, tanquam in unum feudum, ad unam fidem & homagium, ſive ſub eodem titulo ejuſdem feudi. per notata *infra eodem gloſſ. ſeq. in fin.* Eodem modo ſi reditus non redimibilis redimatur à debitore, poterit ab eodem patronus jure feudali retrahere. Et ſic nota quòd hujuſmodi reditus ſemel infeudatus, non poteſt amplius fieri redimibilis ſine conſenſu patroni, quia totale feudum hujus reditus, funditus ſupprimeretur & extingueretur, quod non poteſt fieri ſine conſenſu patroni, multo minus quàm alienatio in manum (quod aiunt) mortuam, ut infrà §. 51. Et ſic infertur quòd nedum non poteſt vendi, ſed nec permutari, vel cedi ipſi debitori, quin teneatur vendere patrono, vel ponere extra manus ſuas, & in perſonam idoneam, tam ad conſervationem feudi, quàm jurium & commodorum patroni.

* An creditores poſſint reditus ſuos invitis debitoribus infeudare.

59. Sed juxta hæc incidenter quæro, an * creditores habentes reditus perpetuos & non redimibiles ſuper feudis alienis, poſſint illos infeudari facere, ſive in feudum recognoſcere à patronis eorumdem feudorum? Videtur quòd non, quia tenetur quis non facere quod ſibi non prodeſt, & alii nocet. *l.* 1. §. *denique ff. de aqu. plu. arcen. l. fluminum.* §. *ſi ubi.* Dy. Alberic. Paul. *ff. de damn. infect.* Joann. Fab. *inſtitut. de leg. Fuſia. Caninia. tollenda.* Quod autem noceat debitori patet, quia amodo non poterit luere, niſi conſentiente patrono, qui fortè exiget indemnitatem, & quòd non proſit venditori, patet, quia licet hoc commodi aſſequatur, quod feudo debitoris prehenſo à patrono, tenebitur patronus ſolvere & continuare reditum, hoc eſt parvum commodum: quia illud poteſt recuperare ſuper debitore, vel ejus hærede, vel ſuper proprietate feudi prehenſi, quam hypothecatam habet, ut dicemus infrà §. 28. Sed aliud magnum & irrecuperabile damnum incurrit, ſcilicet onus ſolvendorum releviorum, & quinti denarii, & periculum amittendi fructus reditus manu injecta, & ſic nedum debitori, ſed etiam creditori nocet. Contrarium eſt verum, quoniam creditores de jure ſuo liberè diſponere poſſunt, invito debitore. *l. nominis. C. de hæred. vel act. vend.* Unde ſicut poſſunt vendere, donare vel cedere, ita & hypothecare, vel alio modo ſubmittere. *l. in re mandata. C. mandati.* Et ad objectum reſpondetur quòd procedit quando quis vellet facere, vel immittere in alieno vel in publico, ſecus ſi in ſuo, vel ſuo proprio, quia tunc non tenetur abſtinere. *l. nec in creditori. C. de nova.* niſi conſtet quòd animo principaliter nocendi. ut in *d.* §. *denique.* vel niſi præcedente contractu ex quo ad id obligetur. *l. in creditore. ff. de eviction.* & declarat Bald. in *l.* 2. *in princip. collat.* 3. *ff. ſolut. matrim.* Creditor autem quoniam liberaliter recognoſcit à patrono, poteſt ſi velit apponere legem, ut ſibi liceat donare, vel remittere debitori, abſque eo quod patronus conqueri, vel aliquid indemnitatis nomine petere poſſit. Sed non tenetur de hoc cavere niſi in conſtitutione reditus eſſet dictum, quòd non poſſet admittere, vel ab aliquo recognoſcere dictum reditum in præjudicium conſtituentis. Adde quæ dicam *infrà* §. 9. *num.* 9.

## SUMMARIA GLOSS. VI.

1. *Quid de conſentiente venditioni, ut ſi uxor conſentiat viro dotale feudum vendenti?*
2. *Habita mente non refert quid ex æquipollentibus fiat.*
3. *Quid ſi feudum vendatur à nudo poſſeſſore?*
   *Emens ab aliquo non fatetur eum dominum.*
   *Potius præſumitur conqueſtus quàm proprium.*
4. *Quid ſi unus vendit partem ſuam convaſſallo?*
5. *Permiſſa eſt alienatio feudi in convaſſallum.*
6. *Propriè dicitur vaſſallus & cliens etiam ante fidem renovatam.*
7. *Ad quod jus in dubio recurrendum in conſuetudinaria patria?*
8. *Quando de jure liceat alienare in conſortem domino directo irrequiſito?*
9. *Quando vaſſalli ſunt inveſtiti in ſolidum, ceſſat retractus inter eos, ſicut inter conſanguineos.*



Digitized by Google

## GLOSS. VI. IN VERBO
### *Par ſon vaſſal.*

IN verbo per vaſſallum ſuum. Nemo dubitat idem ſi per procuratorem, tutorem vaſſalli, vel alium ejus nomine vendatur. Sed quid ſi alius vendidit, & vaſſallus tantum conſenſit?

1. Pone: Maritus vendidit feudũ dotale, vel proprium uxoris, de ejus* conſenſu. Et ad diſtinguendum dubiũ, pone talem eſſe formulam contractus, quòd ſolus maritus nomine ſuo proprio tantum conſenſit vendidit, uxor autem non vendidit, ſed tantum conſenſit venditioni, vel eam ratam habuit. Hanc quæſtionem format Alberic. in materia retractus proximitatis, in 1. *part. ſtatut. quæſt.* 98. Ubi poſt Andr. Piſan. quem dicit late & ſubtiliter diſputaſſe, tenet nõ eſſe locum retractui, & nullos proximiores admitti, nec ex parte viri, quia res non eſt de eorum genere, nec ex parte uxoris, quia ipſa non vendidit. Non vidi præfatam diſputationem quam ſe habere dixit Albericus. Sed illa deciſio prima facie habet apparentiam, quia res vendita non eſt de genere venditoris. Uxor autem de cujus eſt genere, non vendidit: patet quia non tenetur ex empto, nec de evictione. Aliud enim eſt vendere, aliud tantum vendenti conſentire. Textus *in leg. aliud eſt.* & ibi Decius. *ff. de reg. jur.* Facit theorica Saly. in *l. venditori. C. de rebus alienis non alienan.* de qua dicemus infra loco opportuno. Nec ratificatio facit cenſeri actum eſſe ratificantis, quum non fuerit ejus nomine geſtus. *leg. ſi pupilli.* §. *ſed ſi ego. ff. de neg. geſt.* ſed tantum facit quòd ille actus per alium geſtus, remanebit validus contra conſentientem, & in ejus præjudicium, ut declarat Bartolus in *leg. ſi fundus.* §. 1. *ff. de pignor. & in leg.* 1. §. *ſed & ſi quum quis. ff. de vi & vi armata.* Igitur deficiunt verba ſtatuti, & non poteſt peti retractus ex ſtatuto.

*Quid de cõſentiente venditioni.

2. Contrarium tamen puto, quia verum eſt dicere, rem exiviſſe de genere per venditionem, & mediante pretio, ergo eſt locus retractui. Nec obſtat actori, quod non eſt conſanguineus venditoris, & quod res vendita, non eſt propria venditoris, quia illa verba in quantum ſonant nexum & correlationem venditoris rei, & retrahentis, non ſunt appoſita niſi cauſa majoris frequentiæ, quia ut plurimum non accidit rem per alium domino tantum conſentiente. Sed magis ſolet per ipſummet dominum vendi: nec conſuetudo, vel ſtatutum ſe fundavit in illo exteriori verborum ſono, vel formula, quare in ea non conſiſtit vis, vel forma, ſed in ipſo effectu tranſlationis, & alienationis rei, à ſua cognatione, mediante pretio in pecunia. Et ſtatuit poſſe retrahi per unum de cognatione refundendo idem pretium. Unde ſive ipſemet dominus vendat nomine ſuo, ſive alii proprio nomine vendenti conſentiat, ſemper habetur idem effectus. Et hæc omnino æquipollent* in materia de qua agitur. Unde non refert quid ex æquipollentibus fiat, ex quo adeſt eadem ratio, mens & effectus quem ſtatutum intendit. Et ſic propriè & verè in hoc caſu verificatur, prout in fortioribus terminis, videlicet in diſpoſitione conditionali, notat textus, *gloſſ.* & doctores in *l. ſi mater C. de inſtitut. & ſubſtitut. ſub conditione factis.* ubi pro copia allegationum remitto. Et concludo abſque dubio locum eſſe in quæſtione propoſita utrique retractui, ſive feudali, ſive proximitatis. Quantum enim ad effectum juris. & maximè quem intendit & conſideravit noſtra conſuetudo, is effectualiter vendidit, qui erat verus vaſſallus, vel dominus, & venditioni conſenſit, ſiquidem ab eo deciditur, & ſeparatur res retrahenda. & ejus dominium. Et ſi opus eſſet extenſione (id quod non) adhuc deberet fieri ad fraudes evitandas, per notata *ſuprà eadem gloſſ.* 3. *num.* 9. Et quantum ad hoc conveniunt retractus feudalis & proximitatis: ſed in pluribus aliis differunt, ut patebit in ſequentibus.

*Nõ refert quid ex æquipollentibus fiat.

3. Sed quid ſi feudum vendatur per extraneum non dominum, ſive bonæ fidei, ſive malæ fidei poſſeſſorem, inaudito vero domino, qui non poſſidet? Deficiunt hoc caſu hæc verba: & vere etiam deficit effectus. Tamen patronus habet fundatam intentionem contra emptorem, tam in prehendendo, & faciendo interim fructus ſuos, velut aperto feudo, quam in exactione quinti vel ſubquinti pretii, vel in retentione feudali: nec poteſt emptor prima facie refricare quæſtionem domini authoris ſui, quamvis in contrarium faciat* quòd emens ab aliquo, non propterea videtur fateri venditorem eſſe dominum; ut ſentit gloſſ. *in l.* 1. *in verſ. à non domino* & ibi expreſſe Angel. *ff. de Public. in rem actio.* & ſequitur Alexand. in *conſil.* 92. *perſpectis. collat.* 1. *lib.* 1. *conſil.* 43. *Viſis coll.* 3. *lib.* 4. *conſil.* 115. *Viſa proceſſu libro ſexto,* quod clare procedit, quando agitur contra tertium, cui ſemper poteſt emptor negare venditorem fuiſſe dominum, ut hic: quamvis non poſſit negare agendo contra ipſummet authorem ſuum, ut inquit Decius *in leg. ſi à furioſo. in fin. ff. ſi certum petatur.* Tamen ex quo jus patronatus non revocatur in dubium in ſe; & de venditione conſtat: ſatis eſt. Prout in ſimili decidit Matth. de Afflict. *ſuper conſtit. Feder.* 2. *de jure protomiſ. in princip. col.* 7. *in* 6. *notabili.* Nec prodeſt negatio, & quæcumque cauſatio emptoris: niſi forte aſſumat in ſe onus probandi, & probet ſe emptorem venditionis fuiſſe verum dominum & vaſſallum, & non venditorem, & conſequenter emptionem fore nullam: & nihil inde apertum, nihilque debitum patrono. Et ſi hæc prætenſa emptionis nullitas non poſſit promptè probari: interim jus domini (utpote clarũ) ſexequetur, ſecundum ea quæ diximus *ſup. eod. gloſſ.* 5. *quæſt.* 11.

*Emens ab aliquo non fatetur eũ dominum.

Diverſum eſt in retractu conſanguinitatis: in quo oportet retrahentem probare rem nedum fuiſſe venditoris: ſed etiam de patrono, aut antiquiori ejus hæredio, & à latere quo actori conjunctus eſt: quia in dubio prædia non præſumuntur eſſe antiqua: ſed potius de novo conquæſtu, ut ſcripſi infra §. 145. & 174. Ulterius pro uberiori doctrina,

4. Quæro, ſi ſunt plures vaſſalli, quorum unus vendit partem ſuam convaſſallo, an ſit locus retractui? Hæc quæſtio non procedit inter plures vaſſallos ex ſucceſſione ejuſdem vaſſalli, cujus fuerunt hæredes, quia tunc eſſet inter eos locus retractui conſanguinitatis, utpote quum feudum ſucceſſione quæſitum efficiatur proprium, ſive antiquum, etiam hæredibus immediatis, ſive in linea directa, ſive in linea collaterali, etiam ſi eſſet de acqueſtu, ſive conqueſtu defuncti, ut infrà. §. 112. Et ſic emptor haberet exceptionem contra patronum, contra quem etiam haberet actionem retractus, & hoc niſi ſi quando accidat inter plures hæredes ejuſdem defuncti, non eſſe locum retractui proximitatis, etiam reſpectu ejuſdem rei, puta ſi feudum à patre, & matre acquiſitum, devolutum fuerit ſucceſſivè in communem filium & hæredem, qui ſine liberis deceſſit, relicto fratre patruele, & fratre conſobrino, ille enim accipit partem feudi, tanquam proprium paternum: & iſte aliam partem tanquam proprium maternum: & in hoc judicantur hęredes diverſarum linearum: nec alter haberet jus retractus in parte alterius, ut diximus infrà §. 174. Et ſic procederet quæſtio. Sed planiùs procedit inter plures, qui emptione, donatione, vel alio, ſive eodem, ſive difformi titulo, ſive ſimul, ſive ſeparatim acquiſiverint unum & idem feudum.

5. Et primo videtur non eſſe locum retractui feudali: quia* alienatio feudi eſt expreſſe & ſpecialiter permiſſa inter convaſſallos: ita quòd poteſt unus partem ſuam, ſive pro diviſo ſive pro indiviſo conſorti vende-

* Permiſſa eſt alienatio feudi inter convaſſallo.

re, donare, vel aliter cedere. Ita decidit Andræas de Iſer. in *cap. 1. §. 1. in princ. per quos fiat inveſtitura per text. in capit. 1. de alienan. feud. pater.* Bald. in *cap. unico. coll. fin. verſic. Item ſciendum eſt de alienan. feud. in uſib. feud.* Idem inter plures emphyteutas, ut hoc poſſunt inter ſe etiam domino irrequiſito. *argum. l. imperialem. §. præterea ducatus. de prohibit. feud. alienat.* per Feder. in *l. voluntas. C. de fideicommiſſ. l. § cæteri vero, ibi. nam cum perſonæ conditio non mutetur, nec rei quidem ſtatum convenit immutari.* ubi ita tenet Bart. Jacob. Rebuff. Joan. de Plat. *C. de impo. lucrat. deſcript. lib. decimo.* Idem de Plat. in *l. 1. num. 3. non licere habita. metrocomia libro undecimo* C. Joan. And. in *additio.* ad Specul. in *tit. loca. §. nunc aliqua. verſic. 72. in princ.* Andr. Iſer. Alvar. Præpoſit. in *cap. 1. §. 1. per illum text. per quos fiat inveſtit. in uſibus feudor.* Bart. Paul. in *l. cum hi. §. ſi uni. C. de tranſact. in leg. & ideo. ff. de condict. fur. in l. ſi dominus §. fin. ff. de legat. 1. in l. qui Romæ §. duo fratres. quæſt.* 10. & ibi late Jaſon. *collat. penult. ff. de verborum oblig.* Joan. Cal. in *conſil. 12. de feud.* Saly. in *l. ea lege. collat. penult. verſic. quæro circa idem. C. de cond. ob cauſ.* Lancel. Decius in *l. legatarius in fin. princ. ff. de legat.* Jaſon in *dicta l. voluntas. C. de fideicommiſſ.* Hyppol. de Marſil. *ſingula. 28. incipien. emphyteuta.* Stepha. Bertrandi *conſ.* 188. *Viſo caſu. lib.* 2. non enim videtur res mutare manum ex quo non in extraneum, ſed in conſortem transfertur, *Argumento dicta l. voluntas.* & ibi Guilielmus de Suza.

6. His non obſtantibus puto locum eſſe retractui feudali. Et hoc ſive iſti vaſſalli tempore venditionis eſſent jam recepti in fidem domini, ſive non. Quantumcumque enim renovatio fidei & inveſtituræ differatur vel omittatur, tamen hinc inde omnia jura clientelaria in vigore ſuo remanent per notata infrà §. 61. Etiam in pœnalibus, ut dicemus infrà, §. 43. Et verè & propriè dicitur patronus, & cliens, in feudo ſemel conſtituto, quemadmodum ſemper verè & propriè dicitur feudum, licet feudalitas non ſit exhibita. Et hæc vocubula magis cohærent rei quàm perſonæ, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ. quinta in principio.* Ratio deciſionis noſtræ eſt, quia uno ex vaſſallis vendente partem ſuam conſorti, verum eſt, feudum vel ejus partem vendi à vaſſallo, & ſic concurrunt verba hujus §. Igitur & diſpoſitio *leg.* 4. §. *toties. ff. de damno infect. cum vulga.* Amplio etiam ſi ſimul eſſent noviter de illo feudo infeudati à domino, ſed ſimpliciter: quod intelligitur in viriles. Et ſic quilibet eſt vaſſallus pro parte ſua tantum, & pro parte aliorum eſt velut extraneus.

7. Non obſtant in contrarium adducta, quia quæſtiones circa conſuetudinem noſtram emergentes, non ſunt ad normam juris Romani, vel conſuetudinis Inſubrium exigendæ: ſed proprio & peculiari ſuo jure hujus conſuetudinis, in quo primo attenditur diſpoſitio expreſſa. Secundo, mens ſive diſpoſitio tacita. Tertio, ſimile ejuſdem conſuetudinis, ut diximus ſuprà in *proœmio. gloſſ.* 1. Tum etiam in terminis illius juris dicta opinio Bartoli & ſequentium non eſt ſimpliciter vera. Et contrarium tenent Guillel. de Cug. Alberic. *in d. l. cum hi. §. ſi uni,* Bald. Paul. *in d. l. voluntas.* Bald. *in l. dudum verſicul.* . *C. de contrahen. empt. & vend.* Et pulchrè Alexand. in *d. l. ſi domnus. ad fin. ff. de leg.* 1.

8. Ubi ſic diſtinguit: Aut loquimur inter plures filios, ejus qui recipit emphyteuſim pro ſe, & filiis ſimpliciter, vel pro ſe, filiis & hæredibus, Et tunc procedit opinio Bart. Ratio in promptu eſt, quia filii ex lege inveſtituræ ſunt vocati, cujus virtute eſt inter eos jus accreſcendi, ita quod ſi alter filiorum repudiaret partem ſuam, non rediret ad dominum, ſed accreſceret alteri. Igitur multò magis accreſcit ſi refutet, vel cedat fratri partem ſuam mediante pecunia, vel gratis. Et ſi dominus non poteſt tali caſu habere jus prælationis, nec incurrere aliquod intereſſe: merito non eſt requirendus. Aut loquimur in emphyteuſi ab initio conceſſa duobus: tunc quia inter eos non eſt locus juri accreſcendi, ut per Bart. & alios in *l. ſi mihi & Titio. ff. de verborum oblig.* non poſſunt inter ſe alienare, niſi domino requiſito ſecundum formam. *l. fin. C. de jure emphyt.* & habebit dominus jus prælationis ſi vendatur etiam conſorti, & ſequitur Iaſon in *dicta l. domnus in fin. collat. 32. quæſt. 7. num.* 116. Eodem modo ſentit Alexand. ut ſupra diſtinguendum in feudo dum allegat. *cap. 1. de alien. feud. pater. in uſibus feud.* quod ibi volunt doctores & Bald. Paul. in *dict. l. voluntas.*

9. Itaque concludo, vendito feudo, vel parte etiam, conſorti, ſemper & indiſtinctè locum eſſe retractui feudali, niſi emptor ſit talis cui aliàs competeret retractus conſanguinitatis. Item niſi plures vaſſalli haberent ex infeudatione, per quam ſimul eſſent infeudati, non ſimpliciter, ſeu pro virilibus, ſed cum clauſula, & quilibet eorum in ſolidum, vel cum clauſula æquipollenti, ut & quemque, vel & quemlibet eorum. Et hoc caſu propter ſeriem ſermonis, verbum quemlibet idem importat quod verbum quemque, aliàs de ſui natura ſecus ut dixi ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *num.* 45. Et idem dicendum puto in cenſuariis prædiis, in locis ubi conſuetudo dat domino jus retractus poſt conſanguineum. Quid autem apud nos ſi cenſus vel emphyteuſis ſit conceſſa ſub pacto quòd non poterit vendi, niſi domino requiſito, ut poſſit haberi pro pretio; dicam infrà §. 184. in materia retractus pure conventionalis, & pure legalis. Et quid in prædio conceſſo ad certum reditum perpetuum, ſub illo pacto quod non poſſit vendi, niſi domino requiſito, non appoſita illa particula, ut poſſit haberi pro pretio: an tacitè ſubintelligatur ut concedens habeat jus retractus, ſeu prælationis, quia multum fuit agitata inter inſigniores togati noſtri ordinis. & materiam feudalem excedit, reſervo planè examinandum *infra titul. ſeq.* §. 73.

## SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Utrum* gerundium *importet conditionem.*
2. *Reſpondeo quod non, ſed inducit modũ. In eadem diſpoſitione nihil prius, nihil poſterius.*
3. *Quæ non reſpiciunt diſpoſitionem, ſed executionem, non faciunt conditionẽ.*
4. *Ad tollendum conſequentiam ſufficit dare inſtantiam.*
5. *Notabilis quæſtio in facto. Quid ſit item juridicialiter conſtituere.*
6. 7. *Quanta circumſpectione theoriæ juris ad negotiorum deciſionem adaptandæ.*
8. *Relatio fieri intelligitur ad principalem diſpoſitionem.*
9. *Quando* gerundium *facit conditionem.*
10. *Utrum patronus retrahens poſſit refuſionis loco compenſare.*
11. *Compenſatio æquipollet ſolutioni.*



Digitized by Google

## GLOSS. VII. IN VERBO *En payant.*

* Utrum *gerundium* importet conditionem.

IN verbo ſolvendo. 1. Quæritur primum utrum iſtud* gerundium indicet conditionem? Videtur quòd ſic: primo quia actus ſignificatus per iſtud gerundium non eſt in obligatione, nec id agit conſuetudo, ut omnino teneatur patronus refundere pretium, nec ad hoc directe compelli poteſt. Igitur illud eſt in conditione & facit conditionem, *Argumento l. quum ab eo. ff. de contrah. empt. & venditio.* Secundo, ſive expreſſe, ſive tacite, de intentione diſponentis appareat, certum onus (quibuſcumque verbis expreſſum) prius implendum eſt, quam emolumentum accipiatur: tunc inducitur conditio, cujus eſt natura ut prius impleri debeat, quam diſpoſitio ſortiatur effectum. Secus quando quis prius emolumentum conſequitur, tunc enim non eſt conditio, ſed modus. Ita concludit Bartolus in *l. quibus diebus. §. Termilius: collat. 2. verſic. quid ſi teſtator.* & ſequitur Paul. *ibi. ff. de condit. & demonſt.* Saly. in *leg. ea conditione. C. de reſcinden. vendit.* Philip. Decius in *l. cum mota. col. 3. num. 6. C. de tranſactio.* Tertio, quia iſtud gerundium videtur reſpicere id quod eſt ſubſtantiale, puta pretium, quod eſt ſubſtantiale contractus, & retractum venditionis. Igitur conditionem facit, & ſuſpenditur per id quod notat Baldus in *lectione leg. & ſi poſt tres. collat. 4. ff. ſi quis cautionibus.*

2. Dic contrà, quòd ſolum inducit modum, primo, quia iſtud gerundium ſequitur præcedentem diſpoſitionem. Et hæc clauſula gerundii incipit à præcedenti diſpoſitione, & ab oratione perfecta, per quam conſuetudo jam dedit patrono jus retractus. Patet in ſerie textus. Ergo gerundium ſequens non inducit conditiodem, quippe cujus natura eſt accedere futuræ, non tamen factæ diſpoſitioni. Et ſic conceſſio juris retractus purè facta, non ſuſpenditur per gerundium ſequens, ſed ſolùm modificatur & limitatur. Sed certè hæc ratio magis videtur aures demulcere, quàm ſtomacho ſatisfacere, & verbalis magis quàm realis eſſe, quia ex quo gerundium ponitur in eadem oratione, ſaltem in eodem contextu & junctura verborum, non poteſt neceſſario dici, quòd ſequatur magis quàm præcedat. Imò attento quòd totius hujus §. non eſt niſi una diſpoſitiò, & unus verborum conceptus, nihil in eo debet cenſeri prius vel poſterius, ſed particula poſterius ſcripta ineſt priori, & è diverſo, ut in ſimili notat Bald. in *l. contractus. C. de fide inſtrument. & plenius infrà §. 184.* Tum, ſi converteretur ordo literæ, ita quòd hic §. inciperet à gerundio, puta ſic, patronus refundendo pretium emptori, poterit ab illo retrahere feudum, adhuc idem tenerem quòd dixi, diſpoſitionem non eſſe conditionalem, ſed modalem. Unde non placet hæc prima ratio & ſimiles quæ nudam literam & fortuitum verborum ordinem ſequuntur magis quàm rationem & mentem. Secunda ratio dari videtur ex theorica Bartoli, & omnium in *l. ſi tu ex parte. ff. de acquir. hæredit.* quòd quando gerundium additur verbo, vel reſpicit verbum præſentis temporis, tunc non inducit conditionem, ſed venit ad modificationem & qualificationem. At in hoc textu, gerundium additur & reſpicit verba præſentis temporis, videlicet illa, *peut prendre. retenir & avoir*, id eſt, poteſt capere, retinere, & habere. Sed hæc ratio non placet per ea quæ dixi infrà §. 35. *gloſſ. 2. in princip.* Ubi dictam theoricam limitavi, quando verba præſentis temporis extenduntur & complectuntur actus futuros & gerendos, ut hic.

3. Tertiam igitur hanc & punctualem do rationem, quia iſtud gerundium non reſpicit ipſum jus retractus: ſed ejus exercitium, & executionem, ut patet in textu: & ſic non ſuſpendit illud nec impedit quin feudo vendito & tradito ſtatim naſcatur, & pure ſubſiſtat; & ſed impedit ejus executionem, & effectum, donec fiat illud, quod per gerundium ſignificatur. Et ſic jus retractus firmatum, & jam acquiſitum, hactenus impedit & reſolvit ope exceptionis. Et ita in ſimili tradit Baldus *in lectione dictæ legis & ſi poſt tres, collat. quarta, verſiculo ſecundo, quæro utrum tacita.* Hæc autem ſententia noſtra manifeſtè probatur in textu, in illa clauſula, *dedans quarante jours*, id eſt, infrà quadraginta dies. Ex quo patet quòd conſuetudo non aſtringit patronum ad ſolvendum illico, & ſtatim, ſed ad hoc faciendum concedit ei terminum quadraginta dierum à die exhibitionis literarum: & ſic neceſſario iſtud gerundium importat actum futurum, vel qui ad minus per quadraginta dies ſequi poteſt, poſt ipſum jus retractus formatum & acquiſitum: ergo ejus ortum nullo modo ſuſpendit. Hanc autem probationem non poſui pro punctuali, & adæquata ratione, quia etiam ſi non eſſet in textu hæc particula, infrà quadraginta dies, & ſic dato quod gerundium non eſſet in diem ſeu cum reſtrictione ad certum tempus ſed purè, abſolutè & præcisè ſtaret, adhuc idem dicendum putarem, quod dixi per dictam rationem tertiam. Facit quod in dubio judicari debet, ut ſit modus, & non conditio. ut notant Bart. Bald. Alexand. & omnes in *l. cum mota. C. de tranſactio.* Paul. *in l. quæro. §. inter locatorem. ff. locati.* Pro dilutione contrariorum, Ad primum negatur conſequentia. Nec enim modus eſt in obligatione à principio, & tamen nec à principio conditionem facit.

4. Ad tollendam autem conſequentiam ſufficit vel unam dare inſtantiam. *gloſſ. in cap. ſicut urgeri. 1. quæſtio. 1.* Jaſon in *l. creditori. poſt gloſſam penult. ibi. ff. de oper. novi. nuncia. & in l. 2. §. ex his col. 3. ff. de verbor. oblig. in l. ſi pro fundo. in fin. C. de tranſactio.* dicta autem *l. cum ab eo,* loquitur in contractu conſiſtente in concurſu voluntatis utriuſque partis. Merito ibi diſtinxit Salvinus Julianus, an concurrat concurſus ad obligandum de præſenti ad faciendum id quod per hoc verbum dummodò, ita, ſi, vel aliam dictionem, vel etiam (ut puto) per gerundium, ſeu quamvis aliam verborum formulam expreſſum fuit. Et tunc quum illud expreſſum tranſierit in obligationem, jam non eſt conditio, ſed pura diſpoſitio & venditio ſuo modo. An vero non concurrat conſenſus ad obligandum de præſenti ad illud certum quid expreſſum, nec tamen adeſt animus contrahendi, niſi illud expreſſum fiat, & tunc neceſſario illud expreſſum facit conditionem, & ſuſpendit venditionem, & totum contractum in ejus eventum. Vide textum dictæ *leg. quum ab eo.* quem nolo ad longum referre. Nos autem loquimur in diſpoſitione legali, quæ eſt poſita in libera voluntate & facultate ſolius patroni, ſub certo modo. Et ſic quemadmodum ipſum jus retractus non eſt in obligatione reſpectu patroni, ita nec modus, videlicet refuſio pretii, utrumque tamen tanquam unum eſt in ejus facultate, & diſpoſitione, velut una diſpoſitio qualificata. Ad ſecundum illa diſtinctio clare, ſemperque procedit in ſecundo ſui membro, ſed in primo non eſt ſemper vera, & pro ratione materiæ ſubjectæ quandoque ſic dici debet, ut frequenter uſuvenit in legatis, quandoque ſecus, ut palam eſt in contractibus reſpectivis utrimque obligatoriis. *leg. Iulianus §. offerri. ff. de act. empt.* & plenius dicam infrà §. 92. *in materia gerundiorum, ablativorum abſolutorum, & conditionum, in ultimis voluntatibus.* Tum in dicta diſtinctione præfati doctores ἐν πλάτει & minus exacte loquuti ſunt, proprius enim & preſſius loqui debuerant, an onus adjectum prius implendum ſit, quàm jus pe-

tendi & augendi natum ſit. At hic ſatis apparet, ſtatim vendito & tradito feudo, natum eſſe & competere jus retractus, & poſſe patronum manum ſuam injicere, & feudum retinere jure feudali, vel aliàs jure vel actione retractus feudalis, experiri illicò, etiam prius quam pretium refuderit, imò etiam prius quàm offerret illud prompte refundere, quia non tenetur prompte refundere, ſed ſolum infrà quadraginta dies à tempore exhibitionis literarum venditionis. Et ſic ſufficit quòd offerat refundere quadrageſimo die poſt hujuſmodi exhibitionem, vel aliam debitam notificationem. Interim autem rectè prehendit, juſte retinet, & rectè agit & experitur condictione, ex hoc §. ad exhibendum inſtrumenta, & ſibi adjudicandum feudum jure retractus. Ergo ſtatim purè competit & ſubſiſtit illud jus in ſe. Et illud gerundium ſolvendo, ſolam reſpicit executionem, & effectum conſummatum hujus juris, vel ejus abſolutionem & reſolutionem, niſi pareatur infrà dictum tempus. Et ſic patet reſponſio ad tertium. Cum enim refuſio pretii ſit facti, non poteſt eſſe de ſubſtantia juris retractus, quod eſt merum jus, ſed eſt de ſubſtantia executionis facti, ad quam illud gerundium refertur, & non ad ipſum jus in ſe. Sed interim lector, audire videor quorundam murmur, quid tanto multiloquio opus eſt? Num ſat erat duobus verbis dicere, hoc gerundium non facit conditionem, ſed modum, citatis ad hoc duabus aut tribus legibus. At ego lubentiſſimè tali breviculo, longum laborem redemiſſem, niſi veritas & utilitas hujus diſcuſſionis eo me impuliſſet. Non enim ad hujus §. materiam tantum, ſed etiam ad plurima alia latiſſimè patet. Exempli gratia, unum proferam, in quo tredecim ab hinc annis dum eſſem novitius in praxi, recordor me ſcripſiſſe tanquam advocatum unius partis, in ſpecie hujuſmodi.

Nota pulchrã quæſtio facti.

5. Titius tutor Caii, domum ejus vendidit ſine decreto cum clauſula evictionis nomine proprio, poſteà Caius major factus agit ad redditionem rationum contra Titium, tandem tranſigunt. Et ut clarius liqueat quæ fuerit forma tranſactionis, ponam in brevi ſubſtantialia verba in Gallico, ut ſequitur: *C'eſt à ſçavoir que pour demeurer quitte par ledit Titius de tel & tel faict de ladite adminiſtration, & du faict d'icelle maiſon, & generalement de toute ladite adminiſtration, ſera tenu & promet ledit Titius payer dans la ſaint Remy la ſomme de quatre cens livres tournois. Et en ce faiſant a ledit Caius ratifie, confirmé, & approuvé: confirme, approuve & ratifie la vente d'icelle maiſon.* Id eſt concordatum quòd ad hoc ut Titius remaneat liberatus à tali & tali facto dictæ adminiſtrationis & à facto venditionis dictæ domus, & generaliter à tota adminiſtratione, tenebitur & promittit ſolvere Caio intra Calendas Octobres quatuor centenas libras Turonenſes. Et in hoc faciendo dictus Caius ratificavit, confirmavit, & approbavit, ratificat, confirmat, & approbat venditionem dictæ domus. Accidit quòd Titius non ſolvit in termino, Caius cœpit vendicare dictam domum coram præſide Pariſienſi, ubi advocatus fui pro reo, ſtatus cauſæ juridicialis erat, nempe, Utrum illa verba, *& en ce faiſant*, facerent conditionem vel modum. Itaque lite juridicialiter conſtituta, quod practici prætoriani aiunt in jus, ſeu ad deliberandum appunctuata, Actor conditionem illis importari cauſabatur, & conſequenter ratificationem venditionis domus à ſe factam, conditionalem fuiſſe, ſi in termino ſolutum fuiſſet, quæ quidem conditio defecerat, & ſic nulla erat ratificatio. Ego contra pro reo allegabam dicta verba facere modum, & non conditionem, & ſic ratificationem ab initio puram fuiſſe, & ſecum traxiſſe executionem irrevocabilem, & ſic licet non fuerit ſoluta ſumma promiſſa in termino, non propterea reſolvi dictam tranſactionem, nec ratificationem in ea contentam: ſed ſolum agendum ad ſolutionem, vel fienda executio inſtrumenti publici dictæ tranſactionis pro dicta ſumma quam etiam reus vel dictus Titius venditor laudatus offerebat actori ſolvere. Et plura in hanc ſententiam. Inter quæ cæteris omiſſis tria potiſſimum:

Quid ſit litem juridicialiter conſtituere.

6. Primo adducebam *l. in civile. C. de rei venditione cum not. in l. ubi pactum. C. de tranſactio.* quoniam dicta tranſactio erat facta ſub inſtrumento publico & guarentigio, in quo ſemper apponitur ſtipulatio, ut notat Bartol. in *l. ſecunda. C. de condiction. ob cauſ.* Secundo inducebam *l. cum ab eo. ff. de contrab. emptione & vend.* Tertio, theoricam Bartoli, quam omnes ſequuntur in *leg. ſi in ex parte ſexta. in fin. ff. de acquirend. vel omitt. hered.* Ubi voluit quòd ſi gerundium poſitum in ablativo, reſpicit verbum vel participium futuri temporis, inducit conditionem, ut in dicta *l. juncta gloſſ. in verbo adeundo.* Si vero reſpicit verbum vel participium præſentis temporis, non inducit conditionem, ſed venit ad modificationem & qualificationem actus, & ſic in ſpecie propoſita clauſula, *& en ce faiſant*, reſolvitur & æquipollet huic clauſulæ & gerundio, in hoc faciendo, quæ eſt ſua vera exponens, ut Logicorum verbis utar, & immediate jungitur, & reſpicit verba præteriti vel præſentis temporis, videlicet illa, ratificavit, & ratificat: approbavit, & approbat. Ergo non inducit conditionem, ſed modum. Et ſic per dictã clauſulam ratificatio immediate ſequens non efficitur conditionalis, ſed modalis, & remanet pura. Et quia dicta applicatio dictæ theoricæ Bartoli ad praxim poteſt eſſe frequens, & ad multa utilis, & etiam periculoſa, niſi diligenter omnia perſpiciantur, & ponderentur, prout vel in jure peritiſſimis, ſed nondum in praxi exercitatis uſuvenit, graviter labi, dum theorias ſuas immediatè ad negotia decidenda applicant.

Quanta circumſpectione theoricæ juris ad negotia decidenda applicandæ.

7. Et ut plenius habeas, adverte quod Bartolus ibi loquitur quando gerundium non poteſt reſpicere niſi unum verbum, vel plura connexa ad idem tendentia. Hic autem ponitur in medio diverſarum clauſularum, & poteſt reſpicere diverſa, & ſeparata verba. Si enim reſpiceret tantum ſequentia hæc verba ratificavit, & ratificat, quæ ſunt præteriti & præſentis temporis: theorica Bartoli concluderet pro reo. Si vero tantum præcedentia, adhuc eſt ambiguitas an referatur ad ultima verba immediatè præcedentia, quæ ſunt de futuro, videlicet hæc, ſolvere dictam ſummam calendis Octobris. An vero ad omnia, ſive ad totam ipſam tranſactionem, & promiſſionem ſolvendi. Primo caſu eſſet res expedita pro actore, quia ratificatio eſſet conditionalis, & perinde haberetur, ac ſi eſſet facta expreſsè ſub hac conditione, ſi ſolveris in tali termino, ratifico venditionem, & non aliàs. Et hoc operaretur illud relativum hoc, ſi ſolum referret actum futuræ ſolutionis immediatè narratum, & ita acceperunt judices qui ſententiam dederunt pro actore. Secundo caſu habemus intentum pro reo, quia perinde eſt ac ſi eſſet dictum, & mediante iſta tranſactione & promiſſione, ratificavit, & ratificat. Et ſubtiliter perpendendo, dictum gerundium non reſpicit ſeu non refertur ad ſequentia, ſed ad præcedentia: patet quia non ſtat per ſe, & ſimpliciter, ſed cum dicto relativo hoc, ſibi immediate annexo, quod neceſſario reſpicit præcedentia, quæ virtualiter cenſentur implicita, repetita, & ineſſe ipſi referenti. *l. aſſe toto. ff. de hæredibus inſtitut. l. ſi ita ſcripſero. ff. de condit. & demonſtrat.* Puto tamen quod non debeat ita accipi, ut tantum ultima immediata verba de actu ſolvendi dictis calendis referat, ſed quòd reſpicit & refert ipſum principale diſpoſitionis, tranſactionis & promiſſionis, quæ præcedit facta & concluſa de præſenti, unà cum dicta ratificatione, quæ conſequetur, fuit de præſenti, & non conditionalis, ſed ſtatim traxit ſecum executionem.

6. Quoniam etiam in dubio relatio debet fieri non ad immediatum verbum ſeu ad qualitatem, ſeu acceſ-

## GLOSS. VII. IN VERBO
### *En payant.*

* Utrum *gerundium* importet conditionem.

IN verbo ſolvendo. 1. Quæritur primum utrum iſtud* gerundium inducet conditionem? Videtur quòd ſic: primo quia actus ſignificatus per iſtud gerundium non eſt in obligatione, nec id agit conſuetudo, ut omnino teneatur patronus refundere pretium, nec ad hoc directe compelli poteſt. Igitur illud eſt in conditione & facit conditionem, *Argumento l. quum ab eo. ff. de contrah. empt. & venditio.* Secundo, ſive expreſſe, ſive tacite, de intentione diſponentis appareat, certum onus (quibuſcumque verbis expreſſum) prius implendum eſt, quam emolumentum accipiatur: tunc inducitur conditio, cujus eſt natura ut prius impleri debeat, quam diſpoſitio ſortiatur effectum. Secus quando quis prius emolumentum conſequitur, tunc enim non eſt conditio, ſed modus. Ita concludit Bartolus in *l. quibus diebus.* §. *Termilius: collat. 2. verſic. quid ſi teſtator.* & ſequitur Paul. *ibi. ff. de condit. & demonſt.* Sa'y. in *leg. ea conditione. C. de reſcinden. vendit.* Philip. Decius in *l. cum mota. col. 3. num. 6. C. de tranſactio.* Tertio, quia iſtud gerundium videtur reſpicere id quod eſt ſubſtantiale, puta pretium, quod eſt ſubſtantiale contractus, & retractum venditionis. Igitur conditionem facit, & ſuſpenditur per id quod notat Baldus in *lectione leg. & ſi poſt tres. collat. 4. ff. ſi quis cautionibus.*

2. Dic contrà, quòd ſolum inducit modum, primo, quia iſtud gerundium ſequitur præcedentem diſpoſitionem. Et hæc clauſula gerundii incipit à præcedenti diſpoſitione, & ab oratione perfecta, per quam conſuetudo jam dedit patrono jus retractus. Patet in ſerie textus. Ergo gerundium ſequens non inducit conditionem, quippe cujus natura eſt accedere futuræ, non tamen factæ diſpoſitioni. Et ſic conceſſio juris retractus purè facta, non ſuſpenditur per gerundium ſequens, ſed ſolùm modificatur & limitatur. Sed certè hæc ratio magis videtur aures demulcere, quàm ſtomacho ſatisfacere, & verbalis magis quàm realis eſſe, quia ex quo gerundium ponitur in eadem oratione, ſaltem in eodem contextu & junctura verborum, non poteſt neceſſario dici, quòd ſequatur magis quàm præcedat. Imò attento quòd totius hujus §. non eſt niſi una diſpoſitiò, & unus verborum conceptus, nihil in eo debet cenſeri prius vel poſterius, ſed particula poſterius ſcripta ineſt priori, & è diverſo, ut in ſimili notat Bald. in *l. contractus. C. de fide inſtrument. & plenius infrà* §. 184. Tum, ſi converteretur ordo literæ, ita quòd hic §. inciperet à gerundio, puta ſic, patronus refundendo pretium emptori, poterit ab illo retrahere feudum, adhuc idem tenerem quòd dixi, diſpoſitionem non eſſe conditionalem, ſed modalem. Unde non placet hæc prima ratio & ſimiles quæ nudam literam & fortuitum verborum ordinem ſequuntur magis quàm rationem & mentem. Secunda ratio dari videtur ex theorica Bartoli, & omnium in *l. ſi tu ex parte. ff. de acquir. hæredit.* quòd quando gerundium additur verbo, vel reſpicit verbum præſentis temporis, tunc non inducit conditionem, ſed venit ad modificationem & qualificationem. At in hoc textu, gerundium additur & reſpicit verba præſentis temporis, videlicet illa, *peut prendre. retenir & avoir*, id eſt, poteſt capere, retinere, & habere. Sed hæc ratio non placet per ea quæ dixi infrà §. 35. *gloſſ. 2. in princip.* Ubi dictam theoricam limitavi, quando verba præſentis temporis extenduntur & complectuntur actus futuros & gerendos, ut hic.

3. Tertiam igitur hanc & punctualem do rationem, quia iſtud gerundium non reſpicit ipſum jus retractus: ſed ejus exercitium, & executionem, ut patet in textu: & ſic non ſuſpendit illud nec impedit quin feudo vendito & tradito ſtatim naſcatur, & pure ſubſiſtat; & ſed impedit ejus executionem, & effectum, donec fiat illud, quod per gerundium ſignificatur. Et ſic jus retractus firmatum, & jam acquiſitum, hactenus impedit & reſolvit ope exceptionis. Et ita in ſimili tradit Baldus *in lectione dictæ legis & ſi poſt tres, collat. quarta, verſiculo ſecundo, quæro utrum tacita.* Hæc autem ſententia noſtra manifeſte probatur in textu, in illa clauſula, *dedans quarante jours*, id eſt, infrà quadraginta dies. Ex quo patet quòd conſuetudo non aſtringit patronum ad ſolvendum illico, & ſtatim, ſed ad hoc faciendum concedit ei terminum quadraginta dierum à die exhibitionis literarum: & ſic neceſſario iſtud gerundium importat actum futurum, vel qui ad minus per quadraginta dies ſequi poteſt, poſt ipſum jus retractus formatum & acquiſitum: ergo ejus ortum nullo modo ſuſpendit. Hanc autem probationem non poſui pro punctuali, & adæquata ratione, quia etiam ſi non eſſet in textu hæc particula, infrà quadraginta dies, & ſic dato quod gerundium non eſſet in diem ſeu cum reſtrictione ad certum tempus ſed purè, abſolutè & præciſè ſtaret, adhuc idem dicendum putarem, quod dixi per dictam rationem tertiam. Facit quod in dubio judicari debet, ut ſit modus, & non conditio. ut notant Bart. Bald. Alexand. & omnes in *l. cum mota.* C. *de tranſactio.* Paul. *in l. quæro.* §. *inter locatorem. ff. locati.* Pro dilutione contrariorum, Ad primum negatur conſequentia. Nec enim modus eſt in obligatione à principio, & tamen nec à principio conditionem facit.

4. Ad tollendam autem conſequentiam ſufficit vel unam dare inſtantiam. *gloſſ. in cap. ſicut urgeri. 1. quæſtio.* 1. Jaſon in *l. creditori. poſt gloſſam penult. ibi. ff. de oper. novi. nuncia. & in l. 2.* §. *ex his col. 3. ff. de verbor. oblig. in l. ſi pro fundo. in fin.* C. *de tranſactio.* dicta autem *l. cum ab eo,* loquitur in contractu conſiſtente in concurſu voluntatis utriuſque partis. Merito ibi diſtinxit Salvinus Julianus, an concurrat concurſus ad obligandum de præſenti ad faciendum id quod per hoc verbum dummodò, ita, ſi, vel aliam dictionem, vel etiam (ut puto) per gerundium, ſeu quamvis aliam verborum formulam expreſſum fuit. Et tunc quum illud expreſſum tranſierit in obligationem, jam non eſt conditio, ſed pura diſpoſitio & venditio ſuo modo. An vero non concurrat conſenſus ad obligandum de præſenti ad illud certum quid expreſſum, nec tamen adeſt animus contrahendi, niſi illud expreſſum fiat, & tunc neceſſario illud expreſſum facit conditionem, & ſuſpendit venditionem, & totum contractum in ejus eventum. Vide textum dictæ *leg. quum ab eo.* quem nolo ad longum referre. Nos autem loquimur in diſpoſitione legali, quæ eſt poſita in libera voluntate & facultate ſolius patroni, ſub certo modo. Et ſic quemadmodum ipſum jus retractus non eſt in obligatione reſpectu patroni, ita nec modus, videlicet refuſio pretii, utrumque tamen tanquam unum eſt in ejus facultate, & diſpoſitione, velut una diſpoſitio qualificata. Ad ſecundum illa diſtinctio clare, ſemperque procedit in ſecundo ſui membro, ſed in primo non eſt ſemper vera, & pro ratione materiæ ſubjectæ quandoque ſic dici debet, ut frequenter uſuvenit in legatis, quandoque ſecus, ut palam eſt in contractibus reſpectivis utrimque obligatoriis. *leg. Julianus* §. *offerri. ff. de act. empt.* & plenius dicam infrà §. 92. *in materia gerundiorum, ablativorum abſolutorum, & conditionum, in ultimis voluntatibus.* Tum in dicta diſtinctione præfati doctores ἐν πλάτει & minus exacte loquuti ſunt, proprius enim & preſſius loqui debuerant, an onus adjectum prius implendum ſit, quàm jus pe-

tendi & augendi natum ſit. At hic ſatis apparet, ſtatim vendito & tradito feudo, natum eſſe & competere jus retractus, & poſſe patronum manum ſuam injicere, & feudum retinere jure feudali, vel aliàs jure vel actione retractus feudalis, experiri illicò, etiam prius quam pretium refuderit, imò etiam prius quàm offerret illud prompte refundere, quia non tenetur prompte refundere, ſed ſolum infrà quadraginta dies à tempore exhibitionis literarum venditionis. Et ſic ſufficit quòd offerat refundere quadrageſimo die poſt hujuſmodi exhibitionem, vel aliam debitam notificationem. Interim autem rectè prehendit, juſte retinet, & rectè agit & experitur condictione, ex hoc §. ad exhibendum inſtrumenta, & ſibi adjudicandum feudum jure retractus. Ergo ſtatim purè competit & ſubſiſtit illud jus in ſe. Et illud gerundium ſolvendo, ſolam reſpicit executionem, & effectum conſummatum hujus juris, vel ejus abſolutionem & reſolutionem, niſi pareatur infrà dictum tempus. Et ſic patet reſponſio ad tertium. Cum enim refuſio pretii ſit facti, non poteſt eſſe de ſubſtantia juris retractus, quod eſt merum jus, ſed eſt de ſubſtantia executionis facti, ad quam iſtud gerundium refertur, & non ad ipſum jus in ſe. Sed interim lector, audire videor quorundam murmur, quid tanto multiloquio opus eſt? Num ſat erat duobus verbis dicere, hoc gerundium non facit conditionem, ſed modum, citatis ad hoc duabus aut tribus legibus. At ego lubentiſſimè tali breviculo, longum laborem redemiſſem, niſi veritas & utilitas hujus diſcuſſionis eo me impuliſſet. Non enim ad hujus §. materiam tantum, ſed etiam ad plurima alia latiſſimè patet. Exempli gratia, unum proferam, in quo tredecim ab hinc annis dum eſſem novitius in praxi, recordor me ſcripſiſſe tanquam advocatum unius partis, in ſpecie hujuſmodi.

Nota pulchrā quæſtio facti.

5. Titius tutor Caii, domum ejus vendidit ſine decreto cum clauſula evictionis nomine proprio, poſteà Caius major factus agit ad redditionem rationum contra Titium, tandem tranſigunt. Et ut clarius liqueat quæ fuerit forma tranſactionis, ponam in brevi ſubſtantialia verba in Gallico, ut ſequitur: *C'eſt à ſçavoir que pour demeurer quitte par ledit Titius de tel & tel faict de ladite adminiſtration, & du faict d'icelle maiſon, & generalement de toute ladite adminiſtration, ſera tenu & promet ledit Titius payer dans la ſaint Remy la ſomme de quatre cens livres tournois. Et en ce faiſant a ledit Caius ratifie, confirmé, & approuvé: confirme, approuve & ratifie la vente d'iceile maiſon.* Id eſt concordatum quòd ad hoc ut Titius remaneat liberatus à tali & tali facto dictæ adminiſtrationis & à facto venditionis dictæ domus, & generaliter à tota adminiſtratione, tenebitur & promittit ſolvere Caio intra Calendas Octobres quatuor centenas libras Turonenſes. Et in hoc faciendo dictus Caius ratificavit, confirmavit, & approbavit, ratificat, confirmat, & approbat venditionem dictæ domus. Accidit quòd Titius non ſolvit in termino, Caius cœpit vendicare dictam domum coram præſide Pariſienſi, ubi advocatus fui pro reo, ſtatus cauſæ juridicialis erat, nempe, Utrum illa verba, *& en ce faiſant*, facerent conditionem vel modum. Itaque lite juridicialiter conſtituta, quod practici prætoriani aiunt in jus, ſeu ad deliberandum appunctuata, Actor conditionem illis importari cauſabatur, & conſequenter ratificationem venditionis domus à ſe factam, conditionalem fuiſſe, ſi in termino ſolutum fuiſſet, quæ quidem conditio defecerat, & ſic nulla erat ratificatio. Ego contra pro reo allegabam dicta verba facere modum, & non conditionem, & ſic ratificationem ab initio puram fuiſſe, & ſecum traxiſſe executionem irrevocabilem, & ſic licet non fuerit ſoluta ſumma promiſſa in termino, non propterea reſolvi dictam tranſactionem, nec ratificationem in ea contentam: ſed ſolum agendum ad ſolutionem, vel fienda executio inſtrumenti publici dictæ tranſactionis pro dicta ſumma quam etiam reus vel dictus Titius venditor laudatus offerebat actori ſolvere. Et plura in hanc ſententiam. Inter quæ cæteris omiſſis tria potiſſimum:

Quid ſit litem juridicialiter conſtituere.

6. Primo adducebam *l. in civile. C. de rei venditione cum not. in l. ubi pactum. C. de tranſactio.* quoniam dicta tranſactio erat facta ſub inſtrumento publico & guarentigio, in quo ſemper apponitur ſtipulatio, ut notat Bartol. in *l. ſecunda. C. de condiction. ob cauſ.* Secundo inducebam *l. cum ab eo. ff. de contrah. emptione & vend.* Tertio, theoriçam Bartoli, quam omnes ſequuntur in *leg. ſi tu ex parte ſexta. in fin. ff. de acquirend. vel omitt. hered.* Ubi voluit quòd ſi gerundium poſitum in ablativo, reſpicit verbum vel participium futuri temporis, inducit conditionem, ut in dicta *l. juncta gloſſ. in verbo adeundo.* Si vero reſpicit verbum vel participium præſentis temporis, non inducit conditionem, ſed venit ad modificationem & qualificationem actus, & ſic in ſpecie propoſita clauſula, *& en ce faiſant*, reſolvitur & æquipollet huic clauſulæ & gerundio, in hoc faciendo, quæ eſt ſua vera exponens, ut Logicorum verbis utar, & immediate jungitur, & reſpicit verba præteriti vel præſentis temporis, videlicet illa, ratificavit, & ratificat: approbavit, & approbat. Ergo non inducit conditionem, ſed modum. Et ſic per dictā clauſulam ratificatio immediate ſequens non efficitur conditionalis, ſed modalis, & remanet pura. Et quia dicta applicatio dictæ theoricæ Bartoli ad praxim poteſt eſſe frequens, & ad multa utilis, & etiam periculoſa, niſi diligenter omnia perſpiciantur, & ponderentur, prout vel in jure peritiſſimis, ſed nondum in praxi exercitatis uſuvenit, graviter labi, dum theorias ſuas immediatè ad negotia decidenda applicant.

Quanta circumſpectione theoricæ juris ad negotia decidenda applicandæ.

7. Et ut plenius habeas, adverte quod Bartolus ibi loquitur quando gerundium non poteſt reſpicere niſi unum verbum, vel plura connexa ad idem tendentia. Hic autem ponitur in medio diverſarum clauſularum, & poteſt reſpicere diverſa, & ſeparata verba. Si enim reſpiceret tantum ſequentia hæc verba ratificavit, & ratificat, quæ ſunt præteriti & præſentis temporis: theorica Bartoli concluderet pro reo. Si vero tantum præcedentia, adhuc eſt ambiguitas an referatur ad ultima verba immediatè præcedentia, quæ ſunt de futuro, videlicet hæc, ſolvere dictam ſummam calendis Octobris. An vero ad omnia, ſive ad totam ipſam tranſactionem, & promiſſionem ſolvendi. Primo caſu eſſet res expedita pro actore, quia ratificatio eſſet conditionalis, & perinde haberetur, ac ſi eſſet facta expreſsè ſub hac conditione, ſi ſolveris in tali termino, ratifico venditionem, & non aliàs. Et hoc operaretur illud relativum hoc, ſi ſolum referret actum futuræ ſolutionis immediatè narratum, & ita acceperunt judices qui ſententiam dederunt pro actore. Secundo caſu habemus intentum pro reo, quia perinde eſt ac ſi eſſet dictum, & mediante iſta tranſactione & promiſſione, ratificavit, & ratificat. Et ſubtiliter perpendendo, dictum gerundium non reſpicit ſeu non refertur ad ſequentia, ſed ad præcedentia: patet quia non ſtat per ſe, & ſimpliciter, ſed cum dicto relativo hoc, ſibi immediate annexo, quod neceſſario reſpicit præcedentia, quæ virtualiter cenſentur implicita, repetita, & ineſſe ipſi referenti. *l. aſſe toto. ff. de hæredibus inſtitut. l. ſi ita ſcripſero. ff. de condit. & demonſtrat.* Puto tamen quod non debeat ita accipi, ut tantum ultima immediata verba de actu ſolvendi dictis calendis referat, ſed quòd reſpicit & refert ipſum principale diſpoſitionis, tranſactionis & promiſſionis, quæ præcedit facta & concluſa de præſenti, unà cum dicta ratificatione, quæ conſequetur, fuit de præſenti, & non conditionalis, ſed ſtatim traxit ſecum executionem.

6. Quoniam etiam in dubio relatio debet fieri non ad immediatum verbum ſeu ad qualitatem, ſeu acceſ-



Digitized by

ſionem, ſed ad principalem diſpoſitionem *l. fin.* §. *Titia.* & ibi Bart. *ff. de libera. lega.* Bart. in *l. Centurio. quaſt.*3. *ff. de vulgar. & pupill.* Paulus *conſil.*283. *viſis & ponderatis. num.* 4. *lib.* 1. Jaſon in *l. ſi quis filium. coll.* 3. *C. de inoffic. teſtam.* Et ſic erraverunt aſſumentes theoriam Bartoli pro actore, quia militat pro reo, non tamen in ea facio principale fundamentum, quoniam proprie dicta theoria non procedit niſi in diſpoſitione unius, non autem in contractu utrinque obligatorio, ut diximus *ſupra* §. 3. *gloſſ.* 2. *num.* 3. Sed principale fundamentum eſt in *d. l. cum ab eodem ff. de contrah. empt.* ubi caſus eſt in fortioribus terminis. Quidam emit feudum, ſi eum venditor liberaret, dummodo ante calendas Julias liberaret, dicit ibi textus quòd ſi liberatio fuit poſita in diſputatione, ita quòd actum fuerit, ut venditor teneretur liberare inter dictas calendas, emptio non eſt conditionalis, ſed pura. Et clauſula de liberando, redimendo, vel ſimilis, ſive per dictionem ut, ſive per dictionem dummodò, vel per dictionem ſi appoſita fuerit, non facit conditionem, ſed modum. Sed ſi non fuit actum nec intellectum quòd venditor luere vel redimere teneatur, ſed quod res eſſet vendita ſi liberaret infra præfixum tempus, tunc venditio eſt conditionalis, quia clauſula de luendo nullo modo eſt in diſpoſitione, ſed ſolum in conditione. At in propoſito clauſula ſolvendi 400. libras Turonenſes infrà dictas calendas non eſt poſita in conditione, ſed in mera diſpoſitione, abſque aliqua dictione denotante conditionem, & id expreſſe eſt actum, ut dictus Titius omninò teneretur, & cogi poſſet ſolvere in termino, vel eo lapſo. Igitur non facit conditionem, ſed modum: ſeu potius partem coæquævam tranſactionis, ex parte Titii, reſpectivè ad ratificationem venientem ex parte Caii. Propterea in dubio fieri debet interpretatio, ut ſit modus & non conditio, ut nuper dixi *ſuprà eodem gloſſ. num.* 3. *in fin.* Tamen per judicium Prætoris civilis prolatum in Caſteleto Pariſienſi 6. Idus Majas anno Domini 1524. reus ſuccubuit, & condemnatus fuit ad deſiſtendum à dicta domo, adjudicata actori, cum impenſis litis. Nec auſus eſt reus appellare diffidens rationibus meis, forte quod nuper reverſus eram à ſcholis. Ego tamen ſemper malè judicatum exiſtimavi, & exiſtimo per prædicta.

9. Diverſum foret ſi dicta ratificatio eſſet facta per ſe ſeparatim ſeorſum à tranſactione, & inciperet à ſimplici gerundio, videlicet ſolvendo dictam ſummam tali termino; ratifico, tunc enim eſſet actus ſeparatus, & diſpoſitio unius ſimplex & non reſpectiva, & ſic haberet locum dicta theoria Bartol. rectè eam intelligendo prout declaravimus *ſupra* §. 3. *gloſſ.* 2. Et cùm gerundium reſpiceret actum de futuro faceret conditionem. Item limito ſi in eodem contractu apponatur, ſed per formam conditionis expreſsè, ita quòd appareat manifeſtè id actum ut ita demum ſit ratificatio, ſi ſequatur ſolutio in termino præfixo, aliàs non: puta ſi dicatur, Caius tranſigit, & rationes remittit, mediante ſumma quam Titius promittit, & tenebitur ſolvere tali termino, & ſi ſolvat in termino, Cajus ratificat dictam venditionem, vel quid aliud dat, vel remittit, non comprehenſum in præcedente diſpoſitione. Tunc enim ſatis apparet per modum conditionis appoſitum. Fortius dico quod ſi clauſula ratificationis ponatur per ſe & ſeparatim, quamvis in eodem contractu & inſtrumento, etiam non ſub forma expreſſa conditionis, ſed incipiendo, vel finiendo à gerundio, vel à dictione dummodò, vel ſimili expreſſo referente actum futuræ ſolutionis in termino, puta ſi ſubjungatur, & ulterius ſolvendo per Titium dictam ſummam in dicto termino, Caius ratificat. Vel, & ulterius Caius ratificat ſolvendo per Titium dictam ſummam tali termino, vel dummodo tali termino ſolvat, ſive ſit idem, ſive alius terminus, puta ratificationem, vel aliud ſuperadditum eſſe conditionale, quia eſt quid ſupererogatum ultra principalem diſpoſitionem contractus, ſub certa forma, quæ vim conditionis habet. Satis enim apparet de mente prius impleri debere onus expreſſum, alioquin nihil ſupererogari. Et de his pro nunc ſatis.

10. Quæro utrum patronus poſſit compenſare ſi forte emptor tantumdem ei debeat ex alia cauſa? Videtur quòd non, quia quamvis vox illa *ſolvendo* nō importet conditionem, ſed modum: tamen ille modus eſt de forma ſubſtantiali, & neceſſaria per prædicta, & ea quæ diximus *ſuprà* §. 35. *gloſſ.* 2. *in princip.* Maximè attento quòd hæc conſuetudo eſt ſtricti juris, ſed non introducit, nec permittit iſtud onus in rebus feudalibus (quæ in reliquo ſunt liberæ & patrimoniales) niſi per viam veræ & realis refuſionis. Ergo non habet locum per viam compenſationis quæ eſt refuſio ficta. Contrarium cenſeo, dummodo compenſatio fiat de liquido, quia tunc æquipollet veræ & reali ſolutioni per textum in *l. ſi debitor. ff. qui potio. in pign. habeant. ibi. nihil intereſt ſi ſolverit, an compenſaverit. l. amplius. ff. rem ratam haberi vel permutavit.* Unde quamvis ſit ficta ſolutio textus in *l. Julianus ait. de condit. & demonſtrat.* tamen in ea verificatur ſtatutum vel alia diſpoſitio ſtricta loquens in vera ſolutione, quia eſt eadem ratio & omnino idem effectus. *facit l. ſi mater.* & ibi gloſſ. & doctores, *C. de inſtitut. & ſubſtitut. ſub conditio. factis.* Facit quòd hujuſmodi compenſationem noſtra conſuetudo admittit *infrà* §. 74. patet quia quamvis conditio ſit præciſa & implenda in forma ſpecifica. *l. qui heredit. in princ. l. Mævius. ff. de condit. & demonſt.* Tamen* conditio ſolvendi impletur compenſando, in text. *l. ſi peculium.* §. *de illo. in fin. ff. de ſtatu liber. & in d. l. Julianus ait.* Unde etiam qui juravit ſolvere in certo termino, compenſando ad liquidum, implet juramentum, ut tenent Bartol. Angel. Cu. in *d. l. amplius. ff. rem ratam haberi.* Et eſt veritas, quicquid velint Canoniſtæ in *cap. ad noſtram.* 1. *de jurejurand.* ut dixi infrà §. 74. Nec eſt iniquum, ſed juſtum & rationabile, quia quod non verè & realiter ſolvitur, non ſtat per compenſantem, ſed per eum cui differenti ſolvere quod liquido debet, compenſatur, ut patet in *d. l. ſi Julianus ait. ff. de condit. & demonſt.* quod procedit etiam ſi aliàs non ſit ſolvendo, quia debitor ſibi ipſi ſeu contra ſe in totum dives eſt & ſolvendo, inquit Ulpianus in *l. quærebatur. ff. ad leg. Falcid.* Et hæc maximè militant in ſpecie propoſita, quum emptor potius debita ſua ſolvere quàm aliena acquirere debuerit.

* Conditio & juramentum de ſolvendo impletur cōpenſando.

Amplio etiam de nondum liquido, dummodo liquidari poſſit, & de facto liquidetur per patronum infrà quadraginta dies notificationis, de qua in hoc §. quia ſufficit compenſationem liquidare infrà illud tempus quod datur ad ſolvendum, ut rectè tradit Bartol. in *l. aufertur* §. *qui compenſationem. ff. de jur. fiſc.* Ex quibus infero, quòd ſi patronus non habeat probationes compenſationis, & agatur de facto vel notitia emptoris, poteſt illi deferre juramentum. Et cum poſſit infrà dictos quadraginta dies præſtari, non poteſt empor recuſare: ſed tenetur acceptare vel referre, & ſic ſtatim liquidabitur. Secus ſi patronus ſe arctaſſet, puta circa finem dicti termini deferendo juramentum Procuratori emptoris, cùm non ſuperſit tempus ſufficiens ad denunciandum & evocandum emptorem: tunc enim niſi infrà dictum tempus realiter ſolvat, cadet à retractu. An autem & quando dicatur liquidum de quo conſtat, ſed exceptiones allegantur, dixi in *d.* §. 74. nec huc transferendum eſt.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. VIII.

*1. Q. 1. Quid ſi pretium partim remiſſum, partim ſolutum ſit?*
*Reformatio contractus fieri poteſt tam augendo quàm minuendo.*
*2. Q. 2. Non eſt neceſſe pretium farmaliter refundi in moneta conventa, niſi interſit emptoris.*
*3. Q. 3. Quid ſi venditio facta eſt pro mille, ſed data apocha pro octingentis?*
*Præcipua conjectura ſumitur ex adæquatione valoris rei ad pretium.*
*4. Potior eſt cauſa certantis de damno vitando.*
*5. Q. 4. Quando res eſt vendita purè pro prtio ſolvendo in diem, retrahens non tenetur ſtatim ſolvere, ſed habet beneficium ejuſdem dilationis.*
*6. Retrahens non tenetur ſolvere pretium emptori qui nondum ſolvit.*
*7. Q. 5. An ſufficiat agenti ad retractum cavere de ſolvendo pretio in termino?*
*8. An creditor teneatur mutare debitorē?*
*9. Q. 6. Si fictum majus pretium patronus nedum poſt tempus, ſed etiam poſt inveſtituram poteſt retrahere, & idem in propinquo.*

## GLOSS. VIII. IN VERBO

### *Le prix que l'acquereur en a baillé, & payé.*

SUper verſi. *pretium ab emptore ſolutum.* Id eſt pretium conventum & ſolutum quocumque modo fuerit ſolutum, & ſatisfactum, dummodo verè & ſine fraude, res tanti conſtiterit emptori. Unde ſive emptor pretium ſemel verè conventum compenſaverit venditori, ſive dato expromiſſore per novationem, vel delegationem liberatus fuerit, ſive quodcũque aliud in ſolutũ dederit, loco dicti pretii, ſive venditor liberaliter ei remiſerit, ceſſante ſemper fraude, cenſetur emptor verè & realiter illud pretium ipſum dediſſe, & ſolviſſe reſpectu patroni, qui tenetur formaliter & realiter pretium ipſum conventum refundere. Hæc pauca verba videntur ſufficere ad gloſſam. Sed quam plurimæ circa hoc quæſtiones menti obverſantur. Unde inſtituti mei memor notabiliores proſequar.

* Quæſt. 1. de pretio partim remiſſo, partim ſoluto.

1. Primo quæro, quid * ſi pretium partim ſolutum, partim remiſſum vel donatum? Nec agitur de re feudali partim vendita, partim donata, quia dictum eſt *ſup. eod. gloſſ. 5. quæſt.* 10. ſed tantum de ipſo pretio. Reſpondeo, debet inſpici forma & cauſa remiſſionis. Aut enim eſt facta, ex eo quod res erat nimio æſtimata, & non tantũ valebat. Et tunc eſt vera reformatio contractus de qua in *l. lecta. ff. ſi cert. peta. in l. pacta. conventa. ff. de contrah. empt.* Et cenſetur venditio renovata diſcedendo à primo pretio, & reducta ad iſtud pretium, quod ſupereſt, & remanet verum & integrum pretium conventum. Et ſic non eſt aliud nec plus refundendum, quod procedit nedum ſi hæc reformatio fiat in continenti, ſed etiam ex intervallo re ſecuta, vel non. Aut eſt facta remiſſio, non ex eo quod venditio erat exceſſiva in pretio, ſed propter aliam cauſam non concernentem ſubſtantiam, & juſtitiam vel æquitatem ipſius contractus: Sed vel cauſa donationis aut remunerationis, aut alterius cujuſcumque compenſationis, ſive ad emptorē relata ſit, ſive ad extraneum, ſeu alterius contemplatione. Et tunc manet primum pretium ex quo ab illo non fuit diſceſſum, & illud venit refundendum, etiam ſi in continenti, & in ipſo contractu facta fuerit dicta remiſſio, ad aliud quàm ad appreciationem rei relatæ. Et eodem modo diſtinguendũ in caſu converſo, de augmentatione pretii: ſi enim ex eo ſolo augmentetur, quod contrahentes rem pluris æſtimant, quam primo æſtimaverant, quaſi in primo conſenſu decepti fuiſſent, debet pretiũ augmentatum refundi, quia illud, & non primum, eſt verum pretium conventum, quaſi reformata pactis priore venditione. Et hoc non habet dubium ſi fiat in continenti; ſed idem puto ſi fiat ex intervallo, dummodo volens retrahere non prævenerit, & non fuerit hinc inde conſummata & executa venditio, & augmentatio fiat ex cauſa vera & juſta. Quandiu enim non penitus deſiit res eſſe integra, licitum eſt contrahentibus ad invicem agnoſcere bonam fidem, nec de hoc queri poſſunt ſupervenientes ad retractum vel patronus petens quintum denarium, niſi fraudem probare poſſint.

2. Secundo quæro, venditum eſt feudum pro mille aureis: ſed emptor ſolvit monetam ad æſtimationem aureorum; utrum patronus teneatur præciſè refundere mille aureos, an verò ſufficiat eum refundere monetam ad eorum valorem? Et videtur præciſè teneri ad ſummam aureorum, quia illud eſt pretium conventum. Et dato quod poſteà emptor ſolverit monetam, illud fuit de voluntate gratioſa venditoris abſque alia reformatione contractus. Sed non debet attendi ſi aliud pro alio volenti ſolutum fuerit. Contrarium puto: quia in juſtitia & quantitate pretii nihil eſt mutatum, ſed ſolum in qualitate & modo ſolvendi. Et ſolutione ſecuta apparet contrahentes majorem reſpectum habuiſſe ad quantitatem, quàm ad formam & qualitatem pretii. Ad hoc facit quod hic textus expreſsè ſe refert non ad pretium conventum, & ejus formam, ſed ad quantitatem & qualitatem ſolutionis, ibi, *que l'acqueſteur en a baillé & payé*. Et idem in ſimili, *infrà* §. 179. ibi, *en rembourſant l'achepteur des deniers qu'il a payez au vendeur.* Facit quod noſtra conſuetudo ubique non obligat ad refundendũ emptori, niſi illud quod ei abeſt, ita ut ſervetur indemnis. Igitur ſufficit id dumtaxat, vel tantumdem refundere, quod emptor verè & realiter exolvit & expendit de ſuo, non habito reſpectu ad qualitatem & quantitatem pretii conventi. Et in dubio ſtandum eſt verbis hujus conſuetudinis, *l.* 1. §. *ſi is qui navem. ff. de exercit. actio.* maximè repetitis & geminatis, quæ magis intenſam & enixam voluntatem prætendunt, ut notatur in *l. baliſta. ff. ad ſenat. Trebell.* gloſſ. ſingulari in *Clem.* 1. *in verbo dioceſanus de jur. patron.* Prætereà alioquin ſequeretur facilè fraudem fieri poſſe, ad difficultandum utrumque retractũ, quia convento de certa ſumma, facerent ſcribi certam ſpeciem monetæ, uſque ad eumdem valorē difficilis recuperationis, puta mille florenos vel bononienſes nummos, & affirmaret emptor, illud eſſe verum pretium conventum, & pro eo ſe dediſſe in ſolutum monetam uſque ad valorem dicto-

Digitized by Google

rum nummorum & nihilominus vellet ſibi ſolvi & refundi pretium conventum in forma ſpecifica conventa, unde facile excluderetur retrahens;qui infrà tam breve tempus non poſſet recuperare monetam dictæ ſpeciei, quam nec forte ipſe emptor recuperare potuiſſet. Hoc autem eſſet abſurdum, & contra æquitatem,& verba & mentem hujus conſuetudinis,quæ intendit quod retrahens non debeat carius retrahere, quàm emptum fuerit,& quòd debeat eſſe æqualis, & non deterioris conditionis,quàm emptor. Et his rationibus motus limito dupliciter quod nuper dixi, retrahentem teneri refundere pretium conventum formaliter. Primo,niſi emptor ſolverit in alia moneta ad valorem monetæ conventæ, quia ſufficit ei refundere monetam approbatam,uſque ad eumdem valorem. Secundo quando emptor non habet probabile intereſſe, refuſionem fieri in eadem conventa & ſoluta moneta, quia tunc etiam ſi conventum ſit de mille aureis ſolaribus,eoſque ſolverit emptor, ſufficit tamen retrahenti refundere in aureis coronatis, vel alia uſitata & approbata ſpecie monetæ etiam non aureæ, dummodò non interſit emptoris. Et hoc ad fraudes evitandas,& propter favorem retractus: ſecus ſi interſit emptoris, quis tunc præcisè infrà tempus præfixum refundi debet in forma conventa & præſtita per emptorem, & ita ſpeciatim diſponit conſuetudo Nivernenſis titulo *de retract.* §. 14. quæ quamvis vi propria localis ſit, tamen æquitate ſui debet generaliter obſervari.

3. Tertio, quæro de quæſtione quotidiana. Apparet inſtrumentum venditionis pro mille, habens in epiſtographo apocham totius pro octingentis cum expreſſa remiſſione reſidui: retrahens obtulit, & conſignavit octingenta,emptor cauſatur non ſufficere,& quod debuerant mille offerri,& conſignari,& hinc (utpote lapſo tempore) pendet judicium retractus. Pro retrahente faciunt præfati textus hujus conſuetudinis: pro emptore rationes adductæ in principio huius gloſſæ. Pro reſolutione: aut apparet de certa cauſa remiſſionis ducentorum, & ſoluta eſt quæſtio per prædicta, quod illa cauſa debet attendi,& hoc niſi ſint plures & urgentes præſumptiones, quòd illa cauſa prætexta ſit in fraudem retrahentis: puta ſi remiſſio partis pretii ſit cauſata ſuper liberali donatione,& tamen conſtat quòd res non valebat pretium conventum, ſed illud dumtaxat quod fuit ſolutum, & ſic in effectu magis eſt bonæ fidei recognitio, quàm donatio, cui præſumptioni accedit, quòd non eſt adeò multum intervallum inter venditionem, & remiſſionem: & ſic non convenit tam cito voluntatem pluris vendendi mutatam in voluntatem donandi. *l. nam ad ea. ff. de condit. & demonſt.* Tertiò quod ſubeſt & durat cauſa timendi retractum: hæc puto ſufficere ad præſumendum præmeditatam eſſe futuram remiſſionem tempore venditionis. & ſic cauſam donationis eſſe impertinentem,vel in fraudem retractus adjectam. Aut non apparet de certa cauſa remiſſionis, & tunc puto * illam cauſam præſumendam quæ eſt veriſimilior collatis conjecturis, *l. in obſcuris. ff. de reg. jur.* quarum præcipua eſt adæquatio valoris rei, ad conventum vel receptum pretium,juxta gloſſam, *ibi & in l. ſemper in ſtipulationibus. ff. eodem tit.*

* Præcipua conjectura ſumitur ex adæquatione valoris rei ad pretium.

4. Aut non eſt major veriſimilitudo pro una cauſa, quàm pro alia,vel altera alteram parum excedit (parum enim & nihil æquiparantur etiam in materia probatoria & conjecturali. Text. in *capit. licet cauſam. §. quanquam, ubi nulla vel modica. de probat.* Bald. in *rub. an mut. vel imperfect. in uſib. feudor. & not. in l. quamvis. ff. de condit. & demonſt.*) & in hoc æquali dubio, puto pro retrahente judicandum. Tum quia in dubio melius eſt verbis hujus conſuetudinis ſervire, ut in ſimili ait Ulpian. in *d. §. ſi is qui navem.* Tum quia magis videtur emptor certare de lucro: quia conſtat quòd non ſolvit niſi octingenta & tamen petit mille: * retrahens autem certat de damno vitando, igitur ejus cauſa potior eſt. *l. verum in fin. ff. de minorib. l. Proculus in fin. & ibi gloſſ. ff. de damno infect.* Tum quia contra emptorem qui legem & cauſam apertius in apocha dicere potuit, interpretandum. *l. veteribus. ff. de pact. cap. contra eum, de reg. jur. in 6.* Tum quia ex parte emptoris nedum fraudis materia, ſed etiam frequentia verſatur, rarò enim contingit partem pretii in ſolutione remitti, niſi id prius præmeditatum fuiſſet. Ideò ſi non erat præmeditatio, nec fraus ad fingendum majus pretium in præjudicium domini, debuit emptor curare, ut certa juſta cauſa remiſſionis exprimeretur: cum hoc eſſet in ejus facultate: quod ſi omiſerit, contra eum præſumptio magis degenerat, quin etiam pœnalis diſpoſitio extenditur ut fraudis occaſio vitetur, *ut ſuprà eod. gloſſ. 3. n. 9.*

* Prior eſt cauſa certantis de damno vitando.

5. Quarto quæro, feudum purè venditum, ſed datis una,vel pluribus dilationibus ſolvendi pretium; utrum patronus, vel conſanguineus retrahens, teneatur ſtatim ſolvere? Hæc eſt argumentoſiſſima quæſtio: ſed reſolutivè,& quàm breviter licet procedens diſtinguo: Aut dilatio data eſt in ipſo contractu, vel ſeorſum, ſed per modum reformationis, ſeu renovationis contractus, & tunc prodeſt retrahenti, ſicut profuiſſet emptori ceſſante retractu, quia omne jus, commodum & incommodum retractus transfertur in retrahentem. Aut vero eſt data ſeorſum à venditione,& ex liberalitate venditoris,vel alia diverſa cauſa,& tunc non prodeſt retrahenti:quia hujuſmodi dilatio nihil habet commune cum venditione,nec cum retrahente;ideò retrahens tenetur ſtatim ſolvere, vel conſignare totum pretium. An autem debeat ſolvi venditori,vel ipſi emptori à quo retrahitur,dicendum eſt idem atque cùm quæritur,

6. Cui debeat ſolvi pretium purè debitum, quando intentatur, & agnoſcitur retractus, antequam emptor ſolverit pretium? Super quo breviter dico,quòd retrahens non tenetur illud ſolvere emptori, per hoc quod non liberaretur à venditore,à quo in ſubſidium emptore non ſolvente poſſet conveniri hypothecaria, & forte rei vendicatione,ſi forte fides de pretio non eſt habita vel fraudulenter extorta,per notata infrà §. 33. *quæſt.* 3. Fallit ſi appareat de conſenſu venditoris, conſentientis ſolvi emptori, quia tunc illi præcisè ſolvendum eſt, infrà tempus præfixum à conſuetudine, alioquin corruet retractus. Si autem non appareat de dicto conſenſu, ſolvendo quidem emptori, evitat periculum amiſſionis retractus, quamvis non ſit liberatus à venditore, donec ſit ei ſatisfactum, poteſt etiam omne periculum evitare & liberationem conſequi conſignando, & conſignationem venditori notificando per notata in *l. acceptam. C. de uſur. in l. obſignatione. C. de ſolut.*

7. Quintò quæro, utrum patronus vel propinquus venditoris veniens ad retractum teneatur præcisè ad alterum duorum, vel ſolvere pretium, vel illud conſignare infrà tempus à conſuetudine præfixum, ſive an debeat retractus adjudicari præcisè ad iſtud onus, licet emptor nondum ſolverit pretium venditori, ſive habeat dilationem ſolvendi ſive non: An vero ſufficiat actori offerre & dare cautionem idoneam de ſolvendo venditori loco emptoris, & eum indemnem reddendo erga venditorem? Et primo non videtur ſufficere cautio, quia emptor remanebit obligatus venditori, cui forte ſub garantigia tenetur, & poteſt ſtatim vel in termino pignorationem, & diſtractionem bonorum pati ad inſtantiam venditoris. Et ſic videtur quòd debeat ei (ſaltem cautionem offerenti) ſolvi pretium ab eo ſolvendum venditori, vel quòd vocato venditore conſignetur, vel ei apocha venditoris offeratur, ita quòd ab omni obligatione eximatur, vel ſit in tuto: alioquin ſemper manet in periculo, & ſic cautio non eſt ſufficiens indemnitas. * Debet autem emptor diſcedere indemnis,inquit textus in ſimili in *l. debet in fin. ff. de ædil. edict. in l. cum autem. §. quare eod. tit.* maximè attento quòd in hoc emptor & reus magis certant de damno vitando: quàm actor qui magis certat de lucro captando, & ut in jus & locum emptoris ſubrogetur. Pro reſolutione dico quod non tenetur actor numerare reo

* Debet emptor diſcedere indemnis à retrahente.

pretium

Digitized by Google

pretium ab eo non ſolutum : nec cadit à retractu non ſolvendo, vel non conſignando intra tempus conſuetudinis, ex quo reus non ſolvit, per notata *infrà eod. gloſſ.* 10. Adjudicatio autem & executio retractus non fiet niſi ſolvendo vel conſignando pretium, vel apocham ſeu novationem venditionis tradendo emptori ſi pretium ſit purè debitum, ſi autem in diem quæ nedum venit, fiet executio data idonea cautione de ſolvendo venditori in termino & indemnem reddendi emptorem ; & hoc ne actor fruſtretur commodo dilationis quo frui debet. Nec obſtat de intereſſe emptoris qui poterit pignorationem pati poſt terminum, quia attenta cautione judiciaria non eſt veriſimiliter futurum, & ſi forte accidat, recuperabile eſt ſupra dicta cautione, & ſic nihil amplius reſtat emptori, quod juſte caueſetur, maximè attento quòd emendo ſubjecit ſe oneri retractus, quem ſciebat accidere poſſe : Unde nedum ſi ante terminum emptor ſolverit pretium poſt retractum intentatum, ſed etiam ſi ante retractum citra formá reformationis contractus, ſupervenienti tamen retrahenti & de ſolvendo ei in termino caventi tenetur rem reſtituere, & ſi emptor pendente dilatione careat re & pretio ſibi imputare debet.

* Creditor non tenetur mutare debitorem.

8. Sed quid ſi actor faciat evocari venditorem, cui ſe expromiſſorem offerat loco emptoris animo novandi, an * teneatur venditor mutare & novare debitorem ? Breviter reſpondeo, quod non, ex quo obligatio ſemel eſt conſtituta & perfecta per textum in *l. ſi mandato meo. §. item ſi dum negotia. ff. mandati.* & quod notant Bald. Paul. Jaſ. Philip. Deci. in *l. ſi pater. C. de colla.* Jaſon. *l. qui Romæ in princ. col.* 8. *ff. de verbo obligat.* Licet aliud ſit in obligatione futura & conſtituenda, ut *in l. qui autem. §. 1. in fin. ff. de conſtitut. pecun.* quæ ita debet intelligi & concordari ad dictam leg. *ſi mandato meo.* Super quo adde quæ pleniùs dixi infrà §. 176. ad quem remitto ne nimium oneretur hic §.

9. Sexto quæro, quid ſi finxerint majus pretium, videlicet mille quingentorum, quum non venderetur, niſi pro mille : quare patronus magnitudine pretii deterritus noluit retrahere hac vice : ſed quintum pretii elegit, & emptorem inveſtivit, poſteà innoteſcit feudum non væniſſe niſi pro mille, utrum patronus poſſit redire ad retractum? Puto quod ſic. Tum fraudulento non debet prodeſſe fraus ſua, *l. ne ex dolo. ff. de dolo malo.* Tum quia non eſt verum veram venditionem, ſed aliam ſimulatam fuiſſe notificatam. Et ſic patronus ſemper eſt in principio ad retrahendum, debet tamen reſtituere quintum pretii receptum, ſed an quatenus locupletior eſt dumtaxat? Quod videtur per notata infra §. 33. *qu.* 1. Sed dicendum quod imò tenetur totum quod recepit deducere, quia in deducendo, ſive compenſando, ſolvendo ſibiipſi quiſque eſt, *l. quærebatur, ff. ad l. Falcid. cum ſimilibus.* Et itidem eadem ratione puto admittendum propinquum in retractu conſanguinitatis, & per ea quæ ſcripſi *infra* §. 173.

## SUMMARIA GLOSS. IX.

1. *Ad quem ſpectant ſumptus inſtrumentorum contractus.*
2. *Voluntariè data non imputantur in legales ſumptus.*
3. *An & quando arrhæ computentur in pretio.*
4. *Patronus retrahens debet integrum refundere pretium, & non poteſt petere nec deducere quintum vel ſubquintum pretii.*
5. *Declaratur conſuetudo Calvimontis.*
6. *Patrono retrahente venditor lucratur quintum pretii.*
7. *Impenſæ factæ in rem, & non circa emptionem, non morantur retractum.*

## GLOSS. IX IN VERBO

### *Loyaux couſtements.*

IN verb. *legales ſumptus.* Et propriè & adæquatè ſunt hi qui concernunt factionem contractus, ſive cum eſt in fieri, ſive poſtquam eſt in facto eſſe: puta ſumptus chartharum, inſtrumentorum, laboris & ſalarii notariorum, facti ex parte emptoris.

1. Quatenus autem concernunt perſonam venditoris, ad illum ſolum ſpectant, & de illis non agitur : ſicut enim emptor ſumptibus ſuis habet levare inſtrumentum venditionis, ita & venditor inſtrumentum emptionis, & obligationis ad pretiū, & reſpectivè ſalaria tabellionum, quæ poſſunt eſſe majora ex parte unius, qui fortè ſæpius notarios vocavit, quàm ex parte alterius. Secus in contractu, qui fit gratia unius tantum: quia ad illum ſpectat tota hæc impenſa. Unde inſtrumentum de mutuo, debet eſſe ſumptu debitoris, & ſi creditor ſolvit, poteſt à debitore repetere, & ita debent intelligi quæ notat Albe. *l. diſſoluta, C. de cond. ex lege.* Eodem modo diſtinguendum eſt de eo quod erogatum fuit in proxenetas, & mediatores, quamvis contrarium ſcripſerit Chaſſa. in *conſuet. Burg. tit. de retract.* §. 1. *gloſſ. pen. num.* 1. *& gloſſ. fin. num.* 4. Ubi falſo allegat. Angel. Idem dicendum de gabella, & ſimili onere.

* Voluntarie data non veniūt

2. Et debent hi ſumptus eſſe * neceſſarii, vel conſueti, ſeu probabiles, quod importat hoc verbum legales, ſive juſti. Secus ſi ſint merè voluntarii, ut ſi emptor veſtes, vel equos ſponte & liberaliter dederit uxori, vel filiis venditoris, quamvis occaſione venditionis hoc fecerit, non imputabuntur à retrahente. Si vero non liberaliter dederit, ſed ut perveniret ad emptionem ad quam alias non erat perventurus, puto reſtitui debere. Idem de rationabilibus ſumptibus emptoris in eundo, ſtàndo, & redeundo, gratia hujus acquiſitionis fiendæ: oportet enim, & hoc ſufficit, indemnem diſcedere emptorem, inquit textus in *d. l. debet in fin. ff. de ædil. edict.* Non autem eſt indemnis quoad ea quæ ſunt conſueta, vel ſine quibus non perveniſſet ad contractum, niſi refundantur, ſed benè quoad ea, quæ purè voluntariè dedit, *l. damnum quod quis, ff. de reg. jur.* in legalibus ſumptibus.

*Arrhæ.

3. Sed quid de * arrhis? Dic quod non veniunt in his legalibus ſumptibus. Aut enim conſiſtūt in ſpecie, & impleta venditione emptor repetit eas à venditore per condictionē ſine cauſa, text. in *l. ex empto. §. ego illud.* & ibi Bart. Paul. *ff. de actio. empt.* Aut conſiſtunt in pecunia, & tunc cōputantur in pretio, ut tenet glo. in *l. 2. in verbo recuperare, C. quand. lice. ab empt. diſced.* Bald. in *d. l. ex empto. & in l. 1. lect. 2. ff. de leg. commiſſo.* Tunc enim in dubio videtur actū ut pretio cedant. Bonus text. in *l. ſi ibi reliqua pecunia, ff. de leg. commiſſ.* Secus ſi eſſet actum quod non cederēt pretio, ſed quod remanerent venditori, vel quod darentur pauperibus, tunc enim quia nec imputantur pretio, nec repetuntur, imputantur in legales

ſumptus. Sed pone feudum eſſe venditum ſimpliciter pro mille.

4. Utrum patronus retrahens poſſit deducere, vel repetere quintum pretii, videlicet ducenta? Videretur quod ſic, quia illa debent ſolvi per venditorem, ut *infra* §. 33. Ita quod emptor non tenetur in terminis dictæ venditionis ſolvere venditori integra mille, ſed poteſt retinere ducenta ſolvenda patrono cui debentur, & ſi totum ſolverit venditori, poteſt patronus ſi velit exigere illa à venditore via actionis, vel illa omiſſa manum feudo injicere, & rejectis cæteris oblationibus emptoris, fructus ſuos facere, niſi emptor cum præſtatione fidelitatis ſolvat ducenta, quæ repetere poterit à venditore. Ecce quod in themate venditor debet carere quinta parte pretii, aut igitur emptor nondum eam ſolvit, & patronus non refundet: aut ſolvit, & idem quum poſſit repetere à venditore ut dictum eſt, vel ſaltem actiones ſuas contra venditorem cedere debet, nec videtur quod venditor qui deceſſit à fide patroni, debeat melioris eſſe conditionis, ſi patronus eligat viam retractus, quàm ſi non eligat, quum nullum negotium gerat cum venditore, quemadmodum nec melioris conditionis efficitur, ſi patronus dederit, aut remiſerit ipſi emptori gratis inveſtito, dictam quintam pretii partem, ut dicemus in *dicto* §. 33. Contrarium dicendum eſt, & clarè probatur. Primo in §. *ſeq.* quia petendo, deducendo, aut quovíſmodo componendo de quinto pretii, ſe ipſum excluderet à retractu. Secundo per text. *infra* §. 22. §. 185. ubi dicitur quod ſi patronus qui retraxit evincatur à proximo venditoris, tunc debet percipere, & debent ei ſolvi jura quinti vel ſubquinti: ergo non debet ea percipere dum retrahit, alioquin adveniente evictione & retractu proximioris, bis perciperet, quod eſt abſurdum. Tum tertio ex eodem contractu non debet duo diverſa & oppoſita imo repugnantia jura percipere. Et ita in effectu voluit Alber. Jaſo. in *l. fin. C. de jure emphyteut.* Boëri. in *conſuet. Bituric. de retract. rer. feud.* §. 2. Chaſſa. in *conſuet. Burgund. tit. des cenſes.* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 8. quia ipſe patronus retrahendo, videtur emere à ſuo vaſſallo: ſed in ſimili dominus emendo ab emphyteuta, nulla debet habere laudimia, ut decidit Alberic. in *l. quod ſi uno. ff. de in diem addict. & in l. fin. col. ult.* & ibi Jaſo. *col.* 10. *queſt.* 3. *C. de jure emphyteut.*

5. Ex quibus patet quod articulus 17. in conſuetudine * Calvimontis non immeritò fuit remiſſus ad ſupremam hanc Curiam, & non fuit receptus pro conſuetudine, quia continet nedum rigorem, ſed etiam injuſtitiam, quia quando patronus retrahit, habetur perinde ac ſi primo emeret, ut ſæpe dictum eſt. Et ſic non debet exigere jus quinti, vel ſubquinti: quoniam hujuſmodi jura non exiguntur, niſi pro renovatione inveſtituræ, quando patronus inveſtit emptorem feudi, quod ceſſat quando ipſemet emit, vel retrahit ab extraneo emptore. Nec obſtat quod ſtatim à venditione extraneo facta jus quinti vel ſubquinti eſt acquiſitum patrono, quia eſt verum alternativè, cum jure retractus & ad ſuam optionem, non autem copulativè ſive accumulativè, quòd patronus poſſit ſimul retrahere, & illa jura ultima ratione inveſtituræ introducta exigere. Et ſic non valet ratio ſuſtinentium dictum iniquum articulum, de quo in proceſſu verbali dictæ conſuetudinis Calvimontis. Ad allegata in contrarium reſpondetur, quod jura quinti vel ſubquinti non debentur, niſi quando feudum venditur & manet venditum, novo vaſſallo: ſecus ſi ipſimet domino venderetur, vel ſi in illum jure retractus ſeu prælationis venditio transferatur. *Conſuetud. Calvimontis.*

6. Unde patrono retrahente, venditor lucratur exemptionem dicti oneris, & debet integrum habere ſuum pretium, etiam ſi hoc non ſit conventum. Et hoc dummodò patronus retrahat cum effectu, ſecus ſi poſtea evincatur à proximiore, quia ſolvet patrono quintum pretii, ut ſuprà §. 22. Et idem proximior repetet illud à venditore, quemadmodum primus emptor repetere potuiſſet. Et hæc de hujuſmodi legalibus ſumptibus ſufficiant.

7. Sed quid ſi * poſt contractum, & nactam poſſeſſionem, emptor fecit impenſas? Reſpondeo. Iſtæ non ſunt propriè de legalibus ſumptibus, quum nihil habeant commune cum contractu, ſed ſupervenerunt poſt contractum, & defectus refuſionis iſtorum, infra tempus fatalium, non excludit retractum: debent tamen refundi per retrahentem, ſicut & per redimentem, vel eum cui res ſubjecta reſtitutioni reſtituitur, & hoc quia excedit materiam hujus §. reſervo pleniùs dicendum infrà §. 173. *Impenſæ factæ in rem & non circa emptionem non morantur retractum.*

## SUMMARIA GLOSS. X.

1. *Triplici modo contingit reſolvi jus retractus feudalis.*
2. *Triplex venditionis perfectio.*
3. *Non ſemper incipit currere hoc tempus quadraginta dierum à die notificationis.*
4. *Qui non obſervat tempus, non obſervat formam.*
5. *Jus feudale in ſe favorabile.*
6. *Tamen non debet extendi.*
   *Cur brevius tempus præfigatur retractui feudali, quàm retractui conſanguinitatis?*
7. *Concluſio quod currit tempus quadraginta dierum, ſive emptor ſolverit pretium ſive non.*

## GLOSS. X. IN VERBO

### *Dedans quarante jours.*

AD verb. infra quadraginta dies. Nota, quod incipiunt currere ſtatim à notificatione de momento ad momentum, ut in ſimili diximus §. 7. *qu.* 1. In principio hujus §. vidimus originem, & ortum juris, vel actionis retractus feudalis, qui eſt venditione facta.

1. Sed in his verbis & ſequentibus, habemus reſolutionem, & extinctionem dicti retractus. Fit autem * tripliciter. Primo omiſſione patroni, ſeu lapſu temporis, & de iſta agitur hic in fine hujus §. Secundo commiſſione, ſeu facto patroni, & de iſta habetur in §. ſequenti. Tertio favore proximitatis, de quo *ſupra* §. 22. Prima autem excluſio ſeu reſolutio requirit duo extrema, & medium: videlicet debitam notificationem pro termino à quo: lapſû quadraginta dierum pro termino, ſeu extremo ad quod, & in medio ceſſationem patroni. *Triplex reſolutio retractus feudalis.*

Digitized by Google

Et diligenter adverte differentiam inter principium ortus actionis vel juris hujus retractus & inter principiũ hujus primæ ſpeciei excluſionis, ſive præſcriptionis dicti retractus. Quia non incipit currere hæc præſcriptio, cum primum ceſſit, & venit dies retractus: Ceſſit enim & venit ſtatim à venditione concluſa, & tamen non illico currere incipiunt hi quadraginta dies: ſed tunc demum cum obſervata ſunt ea quæ principio hujus præſcriptionis præfixa ſint ab hac conſuetudine, ut declarabimus in *gloſſ. ſeq.* Antequam ulterius procedam, neceſſe eſt examinare, an ad hoc ut iſtud tempus incipiat currere ſufficiat venditionem eſſe concluſam, & denunciationem factam, an verò requiratur perfectam eſſe venditionem. Cujus triplex eſt * perfectio.

* Triplex perfectio venditionis.

2. Prima quoad conventionem. Secunda quo ad obligationem. Tertia quoad executionem per rei traditionem, & pretii numerationem, ut notatur per *gloſſ. & doctores in l. 1. C. de pericul. & commod rei vendi.* Et ſuper hoc in ſimili Bald. & Matth. de Afflict. *ſuper conſti. Federic. 2. de jur. protomis.* tenent requiri perfectam eſſe venditionem ultima perfectione. Sed nihil ad nos de dicta conſtitutione. Pro reſolutione dicendum non ſufficere perfectionem ſimplicis conventionis, ſive cõtractus. Si enim venditio ſit concluſa, ſed ſub conditione ſuſpenſiva, fruſtra pendente conditione denunciatur, quia nondum eſt ortum jus retractus, nec dicitur res vendita, quum incertum ſit væneat necne, ut *ſuprà eod. gloſſ. 5. num. 2. fall. 1.* Si vero in diem, tunc quamvis ortum ſit jus retractus ut in *d. gloſſ. 5. num. 2.* tamen non puto continuo ante diem nunciari poſſe. Si enim eſt in diem reſpectu traditionis rei & ſolutionis pretii, vel etiam reſpectu ſolius traditionis, puto non poſſe nunciari patrono ut ſtatim incipiant currere quadraginta dies.

3. Tenet tamen & valet nunciatio pendente die facta, ſed non incipiet currere iſtud tempus excluſivum retractus à die notificationis, ſed ſolum ſecuta die appoſita traditioni rei venditæ. Et eſt ratio, quia quamdiu pendet dies, & venditor non tenetur tradere, non cenſetur feudum venditum, quantum ad actus feudales. Et venditor interim ſemper remanet verus vaſſallus, & quamvis patronus ſtatim venire poſſit ad retractum, hoc non eſt verum niſi contra emptorem, & ejus reſpectu, & via actionis dumtaxat (non enim poteſt feudum prehendi ſuper venditore, quum nondum ſit apertum per notata *ſuprà §. eod. gloſſ. 3. ad fin.*) ut cogatur emptor ei cedere actiones ſuas. Sed non poteſt venire ad retractum contra venditorem, nec reſpectu rei ipſius avocandæ, & uniendæ menſæ ſuæ, quod eſt finale & totum in hac materia retractus. Et ſic patet quamvis actio retractus in ſe ſit orta, tamẽ non eſt efficax pendente die, & non tenetur patronus agere, imò non poteſt efficaciter agere ad retractum, ergo neceſſario infertur quod tempus ad retrahendum interim ei non currit. Si autem venditio non ſit in diem, niſi reſpectu emptoris, & ſolutionis pretii, ſed reſpectu venditoris & traditionis rei eſt pura, tunc in ea ſum ſententia, ut ſtatim à notificatione incipiat currere tempus excluſivum retractus, etiam pendente dicta die, etiam nec dum pretio ſoluto, nec re tradita; quia ſtatim retractus exequi, & ſtatim efficaciter ad retractum agi poteſt. Sed quia iſtud majori examine indiget quàm prima facie videatur, & ad multa alia conducere poterit, rem ipſam plenius aſſumam.

4. Pone væniſſe feudum pro mille, emptor nondum ſoluto pretio notificat patrono, cui exhibet inſtrumentum venditionis, & copiam tradit, offerens fidelitatem, & quintum denarium. Exinde patronus ſilet per quadraginta dies, quibus lapſis emptor velut ſecurus à retractu pretium ſolvit venditori, deinde infra quadraginta dies à ſolutione pretii, patronus petit rem jure retractus. An poſſit? Videtur quod non, quia non venit infra quadraginta dies à notificatione debitè facta, & ſic cum excidat a verbis & forma conſuetudinis, excidit ab effectu. Et qui * non obſervat tempus, non dicitur obſervare formam. Bald. in *Authent. quæ ſupplication. ad fin. C. de precib. impera. offeren.* per text. in *l. ſcire. §. conſequens, ff. de excuſat. tuto. Ibi non aliter audiri niſi fuerit obſervatum conſtitutum tempus.* Jaſo. in *l. non erit, §. ſed neque, ff. de jurejur.* Alber. Bru. in *tract. de form. & ſolemn. act. in rubr. ex quibus, conſ. form. & ſolemn. verſ. 27.* In contrarium videtur, quod ſint conſideranda illa quæ requirit conſuetudo ad reſolutionem hujus juris, & excluſionem patroni, quæ ſunt duo. Primum, quod non refundat pretium ſolutum per emptorem. Secundum, quod in hoc faciendo defecerit & ceſſaverit per quadraginta dies, à tempore debitæ notificationis. Sed impoſſibile eſt dicere, quod ceſſaverit & defecerit in refundendo emptori pretium per eum ſolutum, niſi prius ipſe emptor illud ſolverit venditori: igitur impoſſibile eſt, quod iſtud tempus incipiat prius currere, quam emptor ſolverit. Et ſic antequam currat, duo requiruntur: Primum, venditio perfecta, & pretium ab emptore ſolutum: Secundum, debita horum notificatio. Non obſtat expoſitio de pretio ſoluto, id eſt, convento ſolvi, quia corrumpit litteram, quæ propriè accipi debet prout ſtat. *l. 1. §. ſi is qui navem, ff. de exercit. action. cum vulgar.*

* Qui non obſervat tempus nõ obſervat formam.

5. Præterea jus * retractus feudalis in ſe, eſt favorabile, tum ratione perſonæ patroni, quæ beneficium contulit, quem extraneo præferri æquum eſt *argumento l. fin. C. de jur. emphyt. cap. potuit de loc.* & quod not. Bart. Lucas de Penna. Joan. de Plat. in *l. 1. C. de metella. lib. 11.* Alexand. apud Bald. in *l. dudum, C. de contrah. empt.* debere colonum potius domino quàm alii fructus vendere. Tum favore unionis & reverſionis in priſtinam cauſam, *l. fin. unus, §. pactus ne peteret, ff. de pact.* Tum quia eſt velut pars dominii directi retenti tempore infeudationis in feudo ad hoc onus conceſſo, unde favorabilis eſt conſervatio hujus juris, & larga interpretatio, ſi opus ſit, fienda ad ejus conſervationem, *l. hoc modo, ff. de condit. & demonſt. gloſſ. & doctores in cap. ſtatutum de praben. in 6.* E diverſo odioſa eſt excluſio hujus juris, & quantum fieri poteſt reſtringenda, maximè illa brevis quadraginta dierum præſcriptio velut exorbitanter introducta contra veteres uſus feudorum, quibus patrono dabatur annus ad retrahendum à tempore ſcientiæ computandus, *cap. 1. §. porrò, qualit. olim poterat feud. alien.* Sed hanc partem ſequuntur multa inconvenientia, puta quod non ſufficiet notificare venditionem, & ejus inſtrumẽta exhibere, ad hoc ut currat tempus excluſivum retractus, niſi etiam notificetur ſolutio realis totius pretii facta ab emptore venditori. Et ſic niſi venditio ſit facta ſub inſtrumento authentico, continente ſolutionem realem, vel confeſſionem venditoris de ſoluto, neceſſe erit etiam aliud inſtrumentum publicum exhibere, de vera ſolutione, vel confeſſione ſolutionis, & tunc incipiet currere hoc tempus, & non prius. Et adhuc eo lapſo, ſi patronus probare poſſit contrarium, ſive per confeſſionem emptoris, ſive per contrariam literam, ſive per teſtes, quod pretium non erat ſolutum tempore dictæ notificationis, erit integer in jure ſuo, ſive medio tempore facta fuerit ſolutio, ſive non. Sequetur etiam aliud quod videtur abſurdum, quod ſi venditor propter bene merita emptoris, vel affectu, quo ejus perſonam proſequitur, dat ei etiam ſeorſum à venditione facultatem ſolvendi quando & qualiter voluerit, & prout commodè poterit, quod interim quantumcumque plena notificatio facta ſit, non incipiet currere tempus retractus patrono, donec totum pretium ſit ſolutum per emptorem, uſque ad ultimum quadrantem: niſi forte facta ſit novatio, ita quod prima obligatio ex vendito ad pretium ſublata fuerit, ſive in aliam transfuſa, ſive non.

* Retractus feudalis eſt favorabilis.

6. Et fortiùs pro prima parte facit, quòd quamvis retractus feudalis ſit in ſe favorabilis, tamen eſt favor privatus, & limitatus ad tempus hic præfixum, ideò non

debet ulterius extendi, & eſſet odioſa extenſio, maximè cùm feuda ſint patrimonia libera, niſi quatenus apparet ea eſſe onerata. Noſtra autem conſuetudo noluit tantum ſpatii dare patrono, quantum conſanguineo, nec voluit emptores manere in ſuſpenſo reſpectu retractus feudalis, ultra quadraginta dies à notificatione. Non tam favore emptorum, quàm favore vaſſallorum, ſeu dominorum utilium, ut poſſent reperire emptores, & ne facultas, quæ libera eſſe debet in diſponendo cuique de patrimonio ſuo, nimis coarctetur, & commercium impediatur, contra rationem, *l. falſò. C. de com. re. alie. l. dudum*, C. *de contra. empt. l. pen.* C. *pro ſocio*. Et ſic patet quod venditione facta, ita quod locus apertus eſt retractui, non vult hæc conſuetudo patronum poſſe uti retractu, ultra quadraginta dies à notificatione. Et ideò tam breve tempus ſtatuit, quia voluit emptores poſt illud modicum tempus, eſſe ſecuros à retractu feudali. Igitur illo tempore lapſo, non poſſunt de hoc inquietari, neque abſque magna rationis diſcretione plus temporis tribuit retractui proximitatis, quia ſemel lapſo tempore dicti retractus, nunquam in perpetuum poterunt admitti conſanguinei ad rem avocandam: ſed tractu temporis res efficietur de familia ejus ad quem tranſivit, ſucciſa omnino ſpe redeundi ad priorem familiam. At retractus feudalis non expirat in ſe, licet dominus non utatur, ſed ſemper remanet in vigore ſuo, pro futuris venditionibus, & ſic patronus non amittit ſpem, ſed occaſionem momentaneam, quæ ſperatur reditura. Et ut breviter liqueat oppoſitam ſententiam nullomodo ſtare poſſe, expendamus uno velut mentis intuitu totum * hunc §. qui componitur ex tribus clauſulis.

* Totius hujus §. deſcriptio.

7. Prima introducit jus retractus uſque ad illud gerundium, *en payant*. Secunda ab illo gerundio uſque ad verbum, *dedans quarante jours*, ponit modum retractus faciendi. Tertia ab illo verbo *dedans quarante jours*, uſque ad finem ponit limitationem & reſolutionem juris retractus. Eſt autem clarum quod hæc ultima & reſolutiva clauſula non refertur ad ſolam immediatam clauſulam loquentem de modo: ſed potius refertur ad primam & principalem clauſulam de introductione juris retractus, cui relativè opponitur. Saltem refertur ad totum contextum præcedentem. Ergo verus & germanus ſenſus hujus ultimæ clauſulæ eſt, quod patronus poſt quadraginta dies à notificatione venditionis & exhibitionis inſtrumentorum ſi qua ſint, non poteſt amplius venire etiam offerendo promptè refundere pretium ab emptore ſolutum, & legales ſumptus. Et ſic patet reſponſio ad objecta, quia verum eſt quod conſuetudo non intendit patronum teneri ipſimet emptori refundere pretium, niſi ſi & quatenus emptor illud ſolverit: tamen omninò intendit quod tempus quadraginta dierum ad retinendum currat ſtatim à notificatione & exhibitione, dummodo venditio ſit perfecta & pura, ſaltem ex parte rei venditæ, ut dictum eſt. In hac quæſtione prolixior fui quàm vellem, ſed me rei utilitas illexit & inſtituti hujus coëgit ratio, quæ in excutiendis verbis & mente conſuetudinis potiſſimum verſatur.

## SUMMARIA GLOSS. XI.

1. *Hujuſmodi notificatio quandoque certificatoriæ: quandoque etiam incitatoriæ proteſtationi accedit.*
   *Quatuor circa hujuſmodi notificationem conſideranda.*
2. *Procurator denuncians tenetur docere de mandato ſi petatur, niſi ipſemet emerit.*
3. *Negotiorum geſtor non poteſt notificare.*
   *Quomodo intelligendum negotiorum geſtorem poſſe interpellare?*
   *Intellectus* l. qui decem §. 1. verſ. Sed quid ſi ignorante? ff. de ſolutione.
   *Falſum denuncians tenetur ad intereſſe.*
4. *Nec juvat ratificatio ſequens.*
5. *An hujuſmodi notificatio fienda ſit ſcienti.*
6. *Reprobatur quoddam conſilium Alex. in materia retractus.*
7. *Pupillo non poteſt denuntiari.*
   *Novus intellectus* §. pupillo, in lege ſi dictum, ff. de evictionibus.
8. *Mandatarii & nominati poſſunt requiſitiones ſuas facere à perſonis illegitimis in abſentia habentium poteſtatem.*
9. *An poſſit notificari patrono minori viginti quinque annis?*
10. *Poteſt notificatio fieri tutori vel curatori.*
11. *Similiter & cuſtodi, ſive nobili, ſive pagano.*
12. *Notificatio debet fieri congruo loco & tempore.*
    *Nec tamen requiritur quod fiat in loco dominanti.*
13. *Patronus ſi fuerit in mora, poteſt moram purgare infra eoſdem quadraginta dies.*
    *Non tamen habebit novum tempus de integro, ſed reſiduum.*
14. *Contra Bartolum, quòd non ſemper purgatio moræ relinquit moram in extremo.*
15. *De purgatione moræ ad finem præſentis tractatus.*

Digitized by Google

## GLOSS. XI. IN VERBO

## *Notifié.*

*Notificatio quid.

SUPER verb. *notificatum*. * Ad hoc ut iſtud extremum à quo ſit idoneum, requiritur quòd notificatio ſit congrua, & in effectu, eſt proteſtatio certificatoria, ſi fiat ſimpliciter ad effectum finis hujus §. dumtaxat, videlicet ut incipiant currere quadraginta dies ad excluſionem retractus. Si vero emptor ultrà procedat petendo inveſtituram & jura offerendo, comprehendit etiam formalem proteſtationem incitatoriam. Et pro pleniori apparatu remitto ad Bar. & alios, in *l. non ſolum §. morte. ff. de oper. nov. nunciat.* ad Felin. Deci. Franciſc. Rip. & cæteros. in *c. Cum. M. Ferrarienſis. de conſtit.* Ea ſolum compendioſè proſequemur, quæ ſpectant ad uſum conſuetudinis noſtræ. Et in ſumma circa hujuſmodi notificationem quatuor * ſunt conſideranda, perſona, tempus, locus, forma. Primo igitur quæritur quis hanc notificationem facere poſſit. Secundo, cui fieri poſſit. Tertio, quo tempore. Quarto, quo loco. Quinto qualiter.

* Quatuor conſideranda circa hujuſmodi notificationes.

2. Ad primum reſpondeo poſſe fieri nedum per emptorem, ſed etiam per ejus tutorem, vel alium legitimum adminiſtratorem, vel etiam per procuratorem generalem, quia eſt actus utilis emptori, unde nullum in ſpecie mandatum requirit. Tenetur tamen procurator nomine emptoris denuncians docere de mandato, oſtendendo inſtrumentum authenticum, ut notat Angel. in *l. ſi hæres. ff. ad ſenatuſconſ. Trebellian.* per Bartol. & alios in *d. §. morte.* Et expreſſe in ſimili Matth. de Afflict. in *conſtit. Federi. 2. de jure protomiſeos, in verb. ut intra* 30. *dies. col.* 4. *verſic. ſed quid econtra.* Quod limito ut procedat ſi dominus exigat, & petat ſibi oſtendi procuratorium, alias ſecus, ut expreſsè notat Bald. in *§. Cumana. collat. penul. verſic. ſi quis proteſtatur de election. faci.* Notatur per Bart. Jaſ. & alios in *l. univerſa C. de precib. impera. offer.* Item limito ſi procurator emiſſet hoc feudum nomine procuratorio: quia tunc ſi ipſe denunciat, non tenetur docere de mandato, imo poteſt conſtituere procuratorem ad hanc ſimplicem denunciationem faciendam, qui ſolum tenebitur docere de mandato ſuo.

3. Ex quibus infero quòd ſimplex negotiorum geſtor non poteſt hujuſmodi denuntiationem facere, quum etiam verus procurator non poſſit niſi docendo de mandato. Nec obſtat quòd geſtor interpellare poteſt, & conſtituere in mora, & periculum transferre in venditorem, * *l. qui decem. §. 1. verſic. Sed quid ſi ignorante. ff. de ſolutio.* quia hoc eſt verum quando facit oblationem realem de pecunia vel re ſua quam transferre poteſt, ut pleniùs dicam infrà loco opportuno declarando illum textum. Et ſic cum æque conſultum eſt creditori, ac ſi ipſe debitor offerret: ſecus eſt hic, quia intereſt patroni ſibi doceri de mandato, ut non temere faciat ſumptum ad retrahendum, & ſi fecerit, & denunciatio falſa fuerit, habeat recurſum nedum contra eum qui denunciavit, de quo non eſt dubium, ut per Alberic. in *l. ſi fundum. num.* 4. *C. de rei vendica.* ſed etiam adverſus eum cujus nomine denunciatum eſt. Tum dictus verſic. *ſed quid ſi ignorante.* non loquitur de interpellatione, ſed de reali oblatione ſolutionis. At hic agitur de certa notificatione, quæ non eſt moræ certificatoria: ſed ſemper implicat quandam interpellationem, ſeu proteſtationem in præjudicium patroni, & reſolutionem juris illius, unde non tenetur ad hoc admittere perſonam illegitimam per notata in materia proteſtationis incitatoriæ, in locis præallegatis.

* Intellectus *l. qui decem §. 1. verſic. ſed quid ſi ignorante ff. de ſolutio.*

4. Amplio etiam ſi poſteà emptor expreſsè ratificaret denunciationem nomine ſuo factam, quia adhuc non valet etiam ut ex nunc. Igitur opus eſt vera, & debita notificatione de integro. Et per iſta patet non obſtare quod ſcripſit Pau. Caſt. *in conſ.* 84. *viſa dicta. ad fi. lib.* 1. quòd ſi ſtatutum requirat notificationem fieri per ſe vel per alium: tamen non requiritur quòd notificans habeat vel oſtendat mandatum, quia loquitur in aliis terminis, & ubi ceſſant hujuſmodi inconvenientia. Nec prædictis obſtat quòd hujuſmodi proteſtatio inquantum eſſet incitatoria, puta petendo inveſtituram, non poteſt fieri per procuratorem, etiam habentem expreſſum & ſpeciale mandatum, niſi ex cauſa juſti impedimenti, *ut infrà* §. 49. quia illud eſt ex eo quod fidelitas regulariter præſtari nequit per procuratorem, quæ ratio ceſſat in ſimplici notificatione, ad finem ut tempus retractus incipiat currere.

5. Ad ſecundum, prius examinandum eſt ſi patronus perfectam notitiam venditionis, pretii, & omnium clauſularum habeat, an opus ſit notificatione? Videtur quod non, per regulam *c. cum qui certus. de regu. jur. in* 6. *l.* 1. *in fi. ff. de actio. empti.* & cum hic non agatur de proteſtatione incitatoria, ut patronus teneatur inveſtire, ſed de ſimplici certificatoria, ut ſciat venditionem, & ejus qualitatem: videtur ſufficere quoquomodo ſciat. *l. item veniunt ff. petitam.* ubi Bar. & alii. *ff. de petit. hæredita.* imo etiam ubi eſt dubium ad quem finem denuntiatio exigatur, videtur potius exigi ad certiorandum. Ideo in dubio ſufficit * ſola ſcientia abſque denunciatione, ut tradit Dy. in *d. cap. cum qui certus.* Cyn. in *l. emptor. C. de evictio.* Joan. And. in *c. fin. de emptio. & vendit. &* pulchrè Alex. *in conſil.* 24. *inſpecto proceſſu lib.* 4. *conſil.* 138. *viſo puncto. lib.* 7. Reſpondeo dicendum poſt Bar. in *l. denunciaſſe §. quid ergo. ff. ad leg. Jul. de adult. & in d. §. morte.* quod ſi denunciatio non requiritur ad aliud, quàm ad ſimplicem ſcientiam, ſufficit ſcientia abſque denunciatione, ſi vero requiritur ut præter ipſum ſcire, aliquid fiat, vel non fiat, tunc debet fieri etiam ſcienti. Sequitur Ang. in *d. l. denunciaſſe.* Bald. in *c.* 1. *col.* 2. *ſi feud. vaſſal. ab aliquo interpellat.* Alex. in *conſil.* 27. *viſo themate lib.* 6. Ad hoc pulchra diſtinctio Jacob. de Bello. in *l. emptor. C. de evictio.* quem refert Alex. in *d. conſil.* 138. *lib.* 7. *ad quem remitto.* Feli. in *c. cum contingat. col.* 5. *de reſcript.* At in propoſito hujuſmodi notificatio non fit ad ſimplicem ſcientiam ut patronus ſciat: ſed ut incipiat currere tempus quadraginta dierum, utque denuncians conſequatur liberationem à retractu feudali lapſo dicto tempore, cujus principio hæc conſuetudo præfigit hanc notificationem pro termino à quo; ergo eſt de forma & neceſſaria antequam tempus currat patrono, etiam ſi maximè ſciat.

*An ſit denuntiandū ſcienti.

6. Ex quibus infero, male * conſuluiſſe Alex. in *d. conſil.* 138. ubi ſuper ſtatuto Ravennæ, quòd conſanguinei, proximiores, & vicini venditoris rei immobilis, poſſint illam recuperare ab emptore, infra menſem à die publicationis contractus factæ per præconem in platea communi, conſuluit quòd conſanguineus non poſſit agere ad retractum ex dicto ſtatuto, ex quo ultra menſem habuit ſcientiam venditionis & acquiſitionis factæ per Bapti. emptorem, quamvis non fuerit facta publicatio contractus, per publicum præconem in platea communi. In quo mihi (non obſtante aureo apparatu ſuo) erraſſe videtur, quia cum dictum ſtatutum præfigat menſem ad

* Contra Alex.



Digitized by Google

retrahendum, & principio menſis certum terminum à quo præfigat, videlicet publicationem præconis in plateis: ſequitur quòd ante dictam publicationem non incipit menſis currere. Et iſtud inter tam multa id genus quæ conſulto prætereo, non adnotaſſem, niſi ſimiles ſcrupos frequenter in uſu accidere, & in interpretatione noſtratum conſuetudinum animadvertiſſem. Et ſic concludo, quod ubicunque lex vel ſtatutum requirit notificationem vel publicationem ad principium novi effectus, non ſufficit ſcientia, niſi præcedat notificatio, vel publicatio in forma, ſi qua fuerit ab eadem lege præfixa. His ſcriptis reperi quòd Matth. de Afflict. ita in effectu determinavit *in tract. de jure protomis. ſuper verb. ut infra triginta dies. col. 5. verb. ſed pro diviſione concludo.* Latiùs dicam ſi opus ſit infrà §. 173.

7. Modo conveniendo ad perſonam cui fienda eſt hæc notificatio; Quæritur primo an ſemper poſſit fieri ipſimet patrono? Reſpondeo quod non. Si enim ſit* impubes, non prodeſt quævis notificatio, vel oblatio, ſeu interpellatio, ad ſolam ejus perſonam facta, per textum ubi not. Doctores in *l. ſi. ex legati cauſa. in l. ſeq. ff. de verb. oblig.* quamvis Matth. de Afflict. *in loco præallegato col. 6. verſic. ſed quid ille.* contrarium in ſimili teneat per §. *pupillo*, à ſe perfunctoriè allegatum, & malè intellectum, ut ſtatim declarabo. Sed ſi pupillus careret tutore, debet adiri judex, ut faciat provideri de tutore. *l. Divus. ff. qui peta. tuto.* & tradit. Socin in *tractat. de citat. art. 20. num.* 49. Nec obſtat quòd ſoli pupillo habenti tutorem, poteſt etiam ſine tutoris auctoritate (quando tutor non apparet) denunciari lis mota pro recurſu evictionis, Text. * in *l. ſi dictum §. pupillo ff. de eviction.* quia hoc eſt propter neceſſitatem talis denuntiationis, qua omiſſa denuncians gravi damno afficeretur, & perderet actionem & recurſum evictionis, & ſic certat de damno vitando, & non debet conditio ſua uſque adeo deterior fieri, ex perſona hæredis ſui, unde non placet communis ſolutio quam tradunt ſcribentes *in d. l. ſi ex legati cauſa.* quòd id quod dicitur in d. §. pupillo. poſſe ſoli pupillo denunciari, eſt ad commodum pupilli, ut teneatur emptor, vel illi ſoli denunciare, & ſi omittat careat recurſu evictionis, etiam ſi tutor non potuit inveniri: quia dico quamvis hoc poſſit tendere ad commodum pupilli per obliquum: tamen directa diſpoſitio d. § tendit ad incommodum, obligationem & onus pupilli: quia ex denunciatione ei facta tenebitur, & obligabitur efficaciter de evictione, ut patet per ſeriem d. l. ſi dictum. Ideo tenenda eſt nova mea ſolutio, quòd illud eſt propter neceſſitatem denuntiationis, in quo adverſario proſequente periculum eſt in mora, & ne propter mutationem in perſona, vel hærede authoris, emptor bonæ fidei habeat damnum.

* Pupillo non poteſt denunciari.

8. Quemadmodum à ſimili ratione in materia beneficiali mandatarii, graduati ſimplices, & nominati poſſint requiſitiones ſuas facere nedum ab ordinariis, vel eorum vicariis, ſed etiam in eorum abſentia, ab officialibus vel aſſeſſoribus eorum, qui nullam providendi habent poteſtatem: ſed hoc ideò quia periculum eſt in mora, ne eorum jura depereant, celeritate curſorum, & eorum præventione apud Pontificem Romanum, qui non habet delectum, ut cautum eſt conſtitutione regia æquiſſima Ludovici 12. anno domini 1512. §. 14. Redeundo * tamen ad materiam noſtram, dico quòd ſi tempora patiantur ut poſſit denuntians invenire tutorem, vel alium facere ſubrogari: quòd tenetur curare hæc fieri, & iterum illi tutori denuntiare, nec tunc ſufficeret iſta denuntiatio ſoli pupillo facta, imò ex bono & æquo debet etiam amicis & cognatis nunciare: alioquin puto ſimplicem denuntiationem ſoli pupillo factam, non prodeſſe denuntianti, ſi aliam diligentiam pro temporis ſpatio facere potuerit, & omiſerit. Et hoc nota, quia nondum reperiſti ab aliquo declaratum. Hæc autem ceſſant in caſu præſenti, quia ſi non incipiat currere tempus quadraginta dierum ad excluſionem patroni, emptor feudi nihil perdit, nec ullum damnum incurrit: ſed tantum liberationem retractus non acquirit, quod ſi velit acquirere, curare debet ut perſonam habeat legitimam, cui notificationem hanc facere poſſit.

*Modificatio d. §. pupillo.

9. Sed quid ſi patronus eſt pubes, ſed minor viginti quinque annis? Reſpondeo, ſi habeat curatorem, idem eſt dicendum quòd nulla notificatio, vel interpellatio ad ſolam domini perſonam facta valet. *l. ſi curatorem habens. C. de in integrum reſtituti. not. gloſſ. & doct. in d. l. ex legati. & l. ſeq.* Sed debet fieri curatori ſoli, vel adulto cum authoritate curatoris, ſicut in pupillo. Si vero non habet curatorem, ſed res ſuas per ſe adminiſtrat, quod poteſt in extrajudicialibus, ſalva alienatione vel hypotheca immobilium. §. 1. *inſtit. de curat.* & tunc adhuc videretur quòd non poſſet illi notificari ad effectum excludendi eum à retractu, per lapſum horum quadraginta dierum, cum agatur de rebus vel juribus immobilibus, in quibus ſecundum communem ſententiam doctorum in *d. l. ſi ex legati.* non poteſt ſolus minor vigintiquinque annis interpellari. nec in mora conſtitui, quamvis Pau. Caſtrenſis ibi multum probabiliter contrarium teneat, quod nunc (ne ſim prolixior) non examino: ſed dico quòd ſi patronus habet viginti annos completos, vel patrona quindecim annos, poterit illis fieri hæc notificatio, nec opus eſt adhibere curatorem, vel judicem: quia iſtud non concernit alienationem feudi dominantis, vel jurium ejus, ſed eorum adminiſtrationem cujus capax eſt patronus in tali ætate, ut dixi infrà §. 81. qui §. militat tam in patrono quàm in cliente. Si vero ſit infrà dictam ætatem, puto fruſtra illi ſoli notificari: curare igitur debebit emptor nolens manere in ſuſpenſo, ut curator deputetur. quod a judice obtinere poterit, vel ad hunc actum, quum curator etiam certæ rei, vel cauſæ dari poſſit. *l. non tantum. ff. de tutor. & curat. dat. ab his.* Alioquin non incipiet currere tempus, quia ante dictam ætatem non habet minor curatore carens legitimam perſonam, etiam in adminiſtratione ſimplici negotiorum feudalium. Unde dato quòd ſolus patronus minor vigintiquinque annis, & major viginti, poſſit inveſtiendo privare ſe jure retractus, quia per hoc non dicitur alienare, ſed adminiſtrare, ſecundum naturam rei ſubjectæ, non tamen poteſt ſe privare tali jure, inveſtiendo emptorem ante dictam ætatem: quia tunc nullam hujuſmodi habet adminiſtrationem. Igitur multominus privatur per ſimplicem notificationem, vel oblationem à ſe ſpretam. Multa ſuper his hinc inde diſputando congeſſiſſem, ſed modum excedere veritus ſum.

10. Secundo quæritur, an poſſit fieri tutori vel curatori patroni? Et per prædicta non eſt dubium quòd ſic, ſive patronus ſit infans, ſive furioſus, dummodò tutela vel cura ad hæc feuda extendatur: fruſtra enim notificaretur tutori habenti à teſtatore vel judice diviſam adminiſtrationem ad alias res. *l. fin. C. de Authent. præſtant.* fruſtra curatori ad lites, vel litem aut aliam rem. Sed & ſi ſint plures tutores vel curatores adminiſtratione non diviſa, ſufficit uni ex eis notificari. *d. l. fin.* Sed quid ſi per ſe ipſos tantum adminiſtrationem diviſerunt? Reſponde, ſi ſint diviſi in diverſas provincias, opus eſt notificare illi cujus provinciam negotium reſpicit. *l. 2. C. de pericul. tutor. l. & ſi pluribus ff. de authorit. tutor. gloſſ. 1.* Joan. Fab. *leg. 2. C. de divid. tutel.* Si vero adminiſtratio ſit in eadem provincia, ſufficit alterutri, quia tunc non eſt in conſideratione diviſio ab ipſis facta, *d. l. 2.* Et hoc dummodo denuncians careat fraude,

Digitized by Google

de, ſecus ſi fraudulenter omitteret adire ( cùm poſſet ) tutorem vel curatorem, qui habet notitiam horum feudorum, & notificaret alteri hæc ignoranti, & non adminiſtranti, quia hujuſmodi calliditas ſibi non prodeſſet, nec noceret patrono, in jure retractus. Cæterum dummodò ſemel, ceſſante omni fraude, & colluſione, notificatum ſit uni tutori vel curatori legitimo, non requiritur quòd hoc aliis, nec ipſi quidem patrono, etiam puberi, & induſtrio, etiam vigeſimum annum excedenti intimetur.

11. Sed quid ſi notificatio fiat cuſtodi, ſive gardiano, nobili, aut pagano, de quib. *infrà tit.* 8. *& ſeq.* videretur aliud, quia illi non habent exercitium actionum, & jurium realium minoris, nec poſſunt authorari, in quibus requiritur decretum, nec in cæteris quæ ſolemnitatem juris deſiderant: ſed in his providendum eſt de ſolemni tutore, vel curatore, ut dixi infrà §. 103. & ſic videtur quòd nec faciendo, nec omittendo poſſit præjudicare minoribus in remiſſione vel amiſſione jurium realium & formatorum, prout eſt jus retractus acquiſitum & formatum. Tamen idem puto in præſenti, quòd in vero ſolemni tutore, quia iſtud jus non eſt acquiſitum minori niſi ſub hac forma & conditione reſolutiva, modo retrahatur res & reddatur pretium infrà quadraginta dies à notificatione, & cùm talis cuſtos poſſit inveſtire, ut diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in fin.* conſequitur illi fieri poſſe notificationes & oblationes feudales, & conſequenter eas validas & efficaces eſſe, etiam ad effectum, de quo in fine hujus §. quia proprie non agitur de alienando, vel amittendo jure minoris, ſed de adminiſtrando & conſervando in ſtatu ſuo, & de non acquirendo, & non augmentando pro hac vice. Ideò tempore lapſo remanebit dominus ex cauſa hujus venditionis perpetuo excluſus à retractu ſine ſpe reſtitutionis in integrum, ſed contra tutorem vel cuſtodem agere poterit ad intereſſe, prout diximus *ſupra eo. gloſſ.* 2. *in fi. & infra* §. 99. Quid ſi notificatio fiat uſufructuario fundi dominantis, vel procuratori patroni, vel marito patronæ? Iſta partim dependent à quæſtione, an hi poſſint committendo præjudicare in jure retractus feudalis, quo diſcuſſo fortius intelligetur an poſſint præjudicare omittendo: ideo ſimul dicemus *in* §. 99.

12. Ad tertium & quartum breviter dicendum, quòd omni tempore notificari poteſt, dummodo congruo, quia patronus vel alius ejus nomine poteſtatem habens non tenetur admittere nec audire venientem tempore incongruo ad notificandum. *l. ſi ſoluturus.* ubi Bart. *ff. de ſolut. & in l. item illa. ff. conſtit. pec.* Si tamen de facto admiſerit, & notificatio facta ſit per emptorem, vel alium ejus nomine, ſufficit quocumque tempore, & etiam quocumque loco, quamvis non teneatur admittere in loco incongruo. Quid ſi patronus offerat ſe paratum audire notificationem in loco dominanti, à quo feudum venditum dependet, & illic remittit? Reſpondeo: Si ſit in loco & tempore congruo & opportuno ad audiendam lecturam ſeu notificationem totius contractus, debet audire, vel ad proximiorem locum vel tempus remittere, & non ad locum dominantem, vel alium forte remotiorem, aut incognitum, nec aliàs longiorem temporis tractum aucupari, tenetur etiam notificator expectare patronum morbo ſontico, vel quovis alio impedimento præventum, ſed non volentem eludere, & fruſtrari: quia quocumque modo ſive latitando, ſive fruſtrando, per eum ſtet, quominus notificatio fiat, ex tunc habetur pro facta, & currit irreparabiliter tempus quadraginta dierum per notata in *l. jure civili. ff. de condit. & demonſtr. in l. aut qui aliter. ff. quod vi aut clam. in Clem. cauſam de elect. cum vulg.*

13. Quod limito niſi patronus infrà tempus quadraginta dierum, à mora ſua computandorum, purgaverit modum. Et debitè, videlicet congruo loco & tempore interpellaverit emptorem, ut exhibeat literas contractus, vel ejus ſubſtantiam & qualitatem declaret, & ſic eum conſtituerit in mora, quia ultima nocet & priorem abſorbet. *l. illud de peri. & com. rei vendit. l. ſi quis ſervum.* §. *ſequitur. l. interdum.* §. *fi. ff. de verborum oblig. l. prætor.* §. *aliquando. ff. de oper. no. nuncia.*

Sed quia * ſi patronus poſt viginti dies, ſeu medio tempore purgaverit moram, & emptor confeſtim notificaverit, utrum patronus habeat integrum tempus quadraginta dierum ad refundendum pretium ab hac notificatione? Reſpondeo, quòd non, ſed ſolum tempus quod reſtabat tempore moræ purgatæ, quia ex quo emptor non conſtituitur in aliqua mora, æquum eſt patronum ferre incommodum moræ ſuæ, quatenus ſive quandiu in mora fuit, quia ſimplex purgatio moræ de ſe aliud non operatur, quam ceſſationem moræ pro tempore futuro, & non reſtitutionem temporis præteriti, ſecus ſi etiam emptor debitè interpellatus conſtitueretur in mora, recuſando notificare, quia tunc prioris moræ effectus in totum abſorberetur, & quandocumque poſteà emptor ſaniori conſilio ductus debitè notificaret, haberet exinde patronus tempus integrum. * Quid operetur purgatio moræ.

14. Quod autem ſentit * Bart. in *l. item illa. col.* 2. & expreſsè *vult in d.* §. ſequitur quòd purgatio moræ non eſt, vel ſi eſt, relinquit moram in extremo, videlicet in ultimo interpellato, quem in mora conſtituit, & cæteri ſcribentes ſequuntur, eſt doctrina magiſtralis, quæ vera eſt in terminis in quibus loquitur, videlicet quando ultimo interpellatus remanet in mora, tunc enim purgatio moræ duos habet effectus, vel quando ſe paratum offert, & interpellans non implet, tunc enim nulla ſit purgatio, ſed aggravatio moræ, ſecus quando id ſit ad quod interpellatur. Sed quid ſi patronus medio tempore interpellet emptorem, qui jam non habet facultatem exhibendi literas & inſtrumenta emptionis? Et videretur non congrue interpellatus, nec purgata mora, & nihilominus tempus currere, quia patronus jam certat de interrumpendo curſum temporis & evitando ſibi imminente periculo amittendi retractum, & ſic videtur neceſſe quòd conſtituat emptorem in mora, alioquin non vitet periculum, per notata Bar. in *d. l. item illa col.* 1. *in* 2. *opin. & col.* 2. *in* 1. *qu. ff. de conſtit. pecunia.* * Contra Bar. quòd non ſemper purgatio moræ relinquit moram in extremo.

15. Tamen ſic diſtinguo, aut patronus ſolùm interpellat ad finem notificationis, & exhibitionis contractus habendi, ut deliberet de retractu infra tempus conſuetudinis, & nihil agit, niſi plenam & opportunam diligentiam faciat & conſtituat emptorem, in ultima mora notificandi. Alioquin non interrumpitur, ſed perſeverat currere tempus, periculo patroni qui primæ moræ ſuæ id imputare debet. Aut patronus nedum interpellat ad finem notificationis: ſed etiam ad finem prompti retractus, vel ſolum de præſenti offert retrahere tanquam certus offerens realem refuſionem pretii & legalium ſumptuum. Et tunc ſive emptor ſit juſtè impeditus, ſive non invenitur, & eo ad ejus domicilium vel in judicio citato, ſaltem ad domicilium emptoris offerat refuſionem, ſatis eſt: & omnis mora præcedens abſorbetur, quia illa præcedens non potuit plus operari, quàm ſi verè notificatio fuiſſet facta, & ſic paratus eſſe debet emptor ad agnoſcendum retractum ſi offeratur infra quadraginta dies. Unde difficultas etiam juſta & neceſſaria, puta mortis vel abſentiæ, cauſa rei-

Digitized by Google

publicæ contingens ex parte emptoris, non poteſt nec debet nocere patrono retrahere parato, & debitè offerenti infra tempus conſuetudinis, à tempore veræ notificationis, vel oblatæ & contemptæ computandum: poteſt igitur fieri notificatio quocumque loco, & tempore opportunis ad certificandum, & ad habentem (ſi patronus requirat) teſtes idoneos, coram quibus & redigatur in ſcripturis, ut patronus & recordari & probare poſſit, quæ, qualis, & qua die ſit facta notificatio. Hæc omnia unico momento expediri poſſunt ſi emptor paratam offerat copiam denunciationis, & venditionis.

## SUMMARIA GLOSS. XII.

1. *Quid ſit* exhibere.
   *Non ſufficit ſcire factum abſque qualitate.*
2. *Differentia inter qualitates inducentes & retrahentes.*
3. *Facienda eſt copia deſcribendi.*
4. *An ceſſante ſcriptura debeant teſtes adduci.*
5. *Cujus impenſis debeat dari copia.*
   *An forma* clementinę cauſam *generaliter ſervanda?*
   *Si ſtet per patronum quominus fiat denunciatio, habetur pro facta.*
6. *Tempus quadraginta dierum currit ſine ſpe reſtitutionis in integrum.*
7. *Fallit caſu mortis ſupervenientis.*
8. *An currat iſtud tempus lite pendente inter emptorem & venditorem.*
9. *Quid poſtquam lata eſt ſententia pro emptore? diſtingue.*
10. *Adverſarius emptoris victus non tenetur ad intereſſe protracti retractus.*
11. *Per triginta annos abſque notificatione & inveſtitura, excluditur uterque retractus.*
12. *Venditore poſſidente vel aliàs occultata venditione, tempus retractus non currit etiam triginta annis.*
13. *Utrum huic actioni longo tempore præſcribatur à tertio cum titulo & bona fide.*

## GLOSS. XII. IN VERBO

### *Et exbibé.*

EXHIBERE quid ſit, optimè declarat Ulpianus *in l. 3. §. hoc interdictum. ff. de tabul. exhib.* inquiens:

*Quid ſit exhibere.* 1. Exhibere, * hoc eſt materiæ ipſius apprehendendæ copiam facere. Rurſus appoſitiſſimè in *l. 3. §. ait prætor. ff. de libe. ho. exhibend.* dum ait, propriè autem exhibere eſt extra ſecretum habere. Forma igitur notificationis eſt, quòd venditio plenè & integrè nota fiat patrono, & ſic cum ſuis qualitatibus, modis & circunſtantiis. Nihil igitur debet teneri ſecretum patrono, alioquin non cenſetur facta notificatio, & non incipit labi tempus retractus. Non * enim ſufficit quem ſcire factum, niſi ſciat ejus modum & qualitatem, gloſſa Joan. Andreæ in *c. concertationi. in ver. ſcriverit.* & ibi Gemin. Phil. Franc. *de appellat. in 6.* Bald. in *Authent. hodie. C. de appellat. in l. is qui C. de liber. cauſ.* Angel. in *l. à ſententia. §. fin. ff. de appellat. in l. 1. §. biduum. ff. quand. appel. ſit.* Ludovic. Roman. *conſ. 343. ex propoſito col. fi. de re. judic.* Deci. in *c. nam concupiſcentiam. lect. 2. in fi. de conſtitut,* Et ita in ſimili *ſuper conſtit. Federic. 2. de jure pothomis.* Quòd plena ſcientia requiritur, & quòd facti ſeries non ignoretur, decidunt ibi Bald. *col. penult.* & Matth. de Afflict. *in verbo & infra triginta dies col. 2.* Igitur nedum ea quæ concernunt ſubſtantiam actus notificari debent, ſed etiam cæteræ qualitates, & circunſtantiæ, ſive concernant commodum aut incommodum venditoris aut emptoris, quod intellige de circunſtantiis inhærentibus contractui, videlicet in continenti appoſitis, vel etiam ex intervallo, tamen animo reformandi, ita quòd inſunt contractui, & ejus partem, ſaltem accidentalem faciunt, ut *in l. fundi partem. ff. de contrahend. empt. & vend. in l. lecta. ff. ſi cert. pet.* Secus ſi quæ ſint per actum, vel contractum ſeparatum, ſine fraude, ut diximus *ſuprà eod. gloſſ. 8. in princip.* & patet in hoc text. *ibi, ladite vente.* Secus igitur de his quæ ſunt extra venditionem ſine fraude. Unde ſi venditor gratiam partis, vel dilationis ſolutionis, fecerit emptori, non tenetur emptor id notificare. Et ſi eſſet notum patrono, non tenetur eamdem gratiam illi facere, & è diverſo, quod emptor ſpontanee, & ultra pretium conventum & contractum dederit, vel promiſerit, non poteſt imputare patrono, nec in legales ſumptus, ut ſuprà *eod. gloſſ. 9.*

*Non ſufficit ſcire factum ſine qualitate.*

2. Adverte tamen quandam eſſe differentiam inter ſubſtantiales qualitates & circunſtantias concernentes facilitatem emptoris, vel retrahentis, & concernentes difficultatem, niſi quia primæ fuerint plenè expreſſæ, nec poteſt, nec incipit tempus labi donec ſuppleatur & notificetur omiſſum, quod ſufficit, non enim requiritur de integro plena totius notificatio, dummodò eidem perſonæ fiat, & non ita magno intervallo, ut veriſimiliter denuntiatus non recordetur, alioquin repetitio requiritur: item omninò requiritur, petente patrono ab ipſomet emptore: ſecus ſi hoc vellet exigere à procuratore, forte mox deſignato ad ſupplendum qualitatem ab emptore (qui nuper denunciaverat) omiſſam. Et in cæteris fere infinitis per prædicta, & ex bono & æquo decidendis, quæ ad intricationem ſcriptionis vitandam plurima omitto. Si vero fuerint omiſſa, ea quæ diffi-

cul- nt

Digitized by Google

fultant emptionem, non nocent, dummodò principale factum notificatum fuerit, ita quòd ſciverit patronus locum apertum retractui: & dummodò per totos quadraginta dies neglexerit: tunc enim omninò manet excluſus. Unde ſi emptor qui emit pro mille, denunciaverit ſe emiſſe pro quingentis, ſive ſcienter, ſive ignoranter, & dominus per hos dies tacuerit, bene poterit exigere quintum denarium, ad rationem pretii conventi: ſed non poterit retrahere, etiam ſtatim à tempore ſupervenientis ſcientiæ vel pretii, quia etiam ſi ſciviſſet, æque, imo multo magis à retractu abſtinuiſſet. Idem ſi omiſſa fuerit denunciatio alicujus oneris emptoris, & hoc dummodo fuerit ſervata forma hic tradita, videlicet exhibitio inſtrumentorum, ſi qua confecta fuerint. Quod autem dixi de omiſſa denuntiatione partis pretii, intellige ſane dummodo patronus ſciverit valorem feudi venditi, ſecus enim ſi forte juſte cauſari poſſet ſe fuiſſe retracturum vel infrà dictos quadraginta dies inquiſiturum de effectu & commoditate retractus, ſi ſciviſſet majus pretium, vel alia onera. Finge patronum habere mille nummos repoſitos in emptionem unius feudi, & cum audivit væniſſe feudum quingentis tantum, contempſit: ex eo quòd putaret non plus valere, prout occaſionem habuit ex verbis denuntiantis, & nolebat pecuniam ſuam dividere in plura vilia prædia, ſed in unum pleni valoris, non erit excluſus à retractu. propter hujuſmodi defectuoſam denuntiationem. & temporis lapſum: idem in ſimilibus eſt dicendum.

3. Porro ſi non fuerit confecta aliqua ſcriptura venditionis, ſufficit eam cum circunſtantiis prædictis verbaliter explanare. Si autem confecta fuerit ſcriptura ſive publica, ſive privata, debet porrigi, & exhiberi patrono, & facultas ei fieri legendi, attrectandi, & deſcribendi: qua facultate remota non eſſet exhibitio. *l. 2. ff. ad exhib. l. 2. §. inſpecto. ff. quemadm. teſtam. aperiant. l. pen. §. fi. ff. ad leg. Falc. l. plus eſt. ff. de verb. ſignific. cum alleg. in princip. hujus gloſſ.* Sive contractum fuerit in ſcriptis, ſive non, dummodo vel ad ſimplicem probationem partes confecerit, vel confici mandaverit ſcripturam: Tunc enim ſi emptor properet ad dominum, non delata ſcriptura, forte nedum ſcripta vel extracta à notariis, quantumvis plene notificet, non prodeſt, quia patronus ſuſpicari poteſt, aliquid eſſe in literis quod ſibi expedit ſcire: unde interim non currit tempus deliberandi, & retrahendi, etiam ſi emptor teſtes inſtrumentarios, vel ipſos notarios adduceret ad patronum. ad fidem faciendam quòd notificatio ſua integra eſt, & nihil aliud: nec aliter eſt in literis: quia omnino ſatisfaciendum eſt formæ præfixæ ab hac conſuetudine.

4. Sed cum nulla conficitur ſcriptura, quæro an patronus teneatur credere nudis verbis denuntiantis, an ſaltem denuntians duos teſtes adducere debeat, qui vel extra jus atteſtentur verum eſſe quod denunciatur? Videtur quòd ſic, quoniam iſta notificatio implicat quandam proteſtationem incitatoriam, inquantum tendit ad excluſionem patroni per lapſum brevis temporis, ex facto alieno, igitur per notata Bartoli & ſcribentium in *l. non ſolum. §. morte. ff. de oper. novi nuntia.* & hoc in ſimili videtur velle Matth. de Afflict. in *d. tract. ſuper verb. ut infrà* 30. *dies. col. 2. ver. præterea illa.* Ubi dicit non eſſe credendum denuntianti, niſi ſit perſona bona & digna authoritate, ſecundum *gloſſ. in l. Titio. ff. de condi. & demonſtrat.* Contrarium puto ex mente & verbis hujus conſuetudinis, quæ ceſſante ſcriptura non requirit niſi ſimplicem notificationem, quæ nudis verbis fieri poteſt, & in caſum confectæ ſcripturæ, ſolum addit exhibitionem ſcripturæ; quod verificatur etiamſi ſit privata ſcriptura, & ſic non requiritur tunc aliqua probatio actus denunciati: & hoc eſt æquiſſimum; quia non præjudicatur in aliquo denunciato, qui ſi dubitet de veritate vel commodo denunciationis, habet ſufficiens tempus ad inquirendum & conſulendum juribus ſuis. Verum eſt quòd non temere tenetur admittere denunciantem ſolum: ſed juſtè poſtulare poteſt ut denunciationi interſint perſonæ honeſtæ, & fide dignæ, ut ſciatur & probari poſſit, ſi opus ſit, quæ & qualis fuit denuntiatio. Intereſt enim patroni: nedum ut ſalvum, & integrum jus ſuum maneat, ſi denuntiatio in aliquo fuerit defectiva, ſed etiam ut ſumptus ſuos, & intereſſe repetere poſſit à denuntiante, ſi forte falſa denunciaverit: Et patronus in comparando, & afferendo pretio, ſumptum & laborem ſubierit.

5. Ex prædictis patet, quod patronus ſi velit, debet habere copiam inſtrumentorum exhibitorum: ſed cujus impenſis? Et videretur quod impenſis ſuis, quia hæc conſuetudo non aſtringit emptorem, niſi ad ſimplicem exhibitionem, in qua non venit copiam dare, ſed ſolum facultatem tranſcribendi, ſeu copiam aſſumendi præbere: nec intrabo in difficultatem gloſſ. in *clementina cauſam in ver. porrecto. de elect.* quam Doctores controvertunt, dicemus alibi ſi opus ſit; ſatis eſt in præſenti, quod hæc conſuetudo ſiſtit in terminis notificationis & exhibitionis: conſuetudo tamen Nivernenſis *eo. tit.* §. 35. vult emptorem teneri dare impenſis ſuis exemplum à notariis, vel à judice confectum, ſed localis eſt: ego dico quod tenetur emptor impenſis & labore ſuo dare vel offerre copiam teſtibus præſentibus (ſi petatur) ſimplicem & privatam inſtrumentorum exhibitorum, & facultatem illam conferendi cum originalibus: ſi autem patronus velit habere exemplum à notariis confectum, debet habere impenſis ſuis. Et adverte circa *d.* * *clementin. cauſam.* quòd quamvis Cardin. ibi *in fi.* Jaſ. & alii *in d. §. morte col.* 18. Paul. *conſil.* 382. *lib.* 2. dicant quòd omnis intimatio vel denunciatio tendens ad aliquid præjudiciale debet fieri ſecundùm formam *d. clementina cauſam.* tamen non eſt verum: niſi quatenus eſt eadem ratio materiæ ſubjectæ. Ideò nec hic, nec in pluribus aliis infra locis ſuis ſecutus ſum dictam formam.

* Forma Clementinæ cauſam.

6. Adverte etiam ne omittam quòd quocumque modo ſtet per patronũ, ſcienter & de induſtria ad hoc ordinata, quominus fiat vel integrè fiat hujuſmodi denuntiatio, habetur pro rectè facta. *l. jure civili. ff. de condi. & demonſt.* Secus ſi caſu, etiam in perſonam patroni contingente, vel etiam ejus facto, ſed non ad hoc ordinato, *per l. qui. ff. de actio. & obligat. l. venditor. 2. in princip. ff. de hered. vel actio. vendita. l. & totum. ff. de impenſis in re. dotal. fact. l. finita. §. primo. ff. ad legem Rhodiam. de jactu.* cum vulgaribus. Semel autem facta legitima denunciatione currit hoc tempus irrevocabiliter, etiam ſine ſpe reſtitutionis in integrum, non obſtante quocumque juſto impedimento exiſtente, vel infra hoc tempus ſuperveniente, in perſona, vel bonis patroni, per notata *ſupra eod. gloſſ.* 3. *ad fi.* Quod limito primo niſi impedimentum cauſaretur facto, vel culpa emptoris. *l. cum proponas. C. de nautico fœnore. l. qui officii. in fi. ff. de contrahend. empt.*

7. Limito ſecundo, ſi caſus contingens in perſona patroni, includat impoſſibilitatem abſolutam, ut ſi poſtridie notificationis moriatur, tunc enim puto quòd non currat tempus hæredi, juſtam ignorantiam habenti. Conſuetudo enim vult patronum habere ſpatium quadraginta dierum ad deliberandum, præparandum & faciendum retractum: ſed hoc caſu nullum ſpatium habuit, nec aliter providere potuit, ſecus ſi hæres quocumque modo ſciat, quia tunc ſaltem à tempore quo ſcivit, non habet niſi tempus quod ſupererat defuncto. Item ſecus ſuperveniente neceſſaria abſentia patroni denuntiati, quia procuratorem deputare potuit. *leg. & ſi per prætorem. §. 1. ff. ex quib. cauſ. maja.* notat. Bartol. in *l. 1. ff. de diver. & tempora. præſcript. l. is qui reus. ad fi. ff. de publi. judi.*

*eius.* Ulterius utrum ſit univerſaliter verum quòd iſtud tempus quadraginta dierum currat à plena hujuſmodi notificatione ?

*Nova reſolutio an & quando pendente lite currat tempus utriuſque retractus.

8. Quid ſi ſtatim poſt notificationem lis inferatur emptori, ſive in petitorio, ſive in poſſeſſorio, an * pendente lite poſſit hujuſmodi fieri denuntiatio ad finem excludendi retractum feudalem lapſu quadraginta dierum ? Diſtingue, aut lis infertur à venditore contra emptorem aut ab emptore contra venditorem, aut ab extraneo. Primo caſu ſit concluſio quòd pendente lite non currit iſtud tempus quadraginta dierum, quacumque actione venditor, vel ejus hæres agat impugnando venditionem, & alienationem, ſive petitorio, prætendens nullitatem; ſive reſciſſorio, aut reſcindenti, ſive etiam poſſeſſorio, forte infra annum venditionis, & traditionis factæ per procuratorem, quem prætendit falſum & revocatum: & ratio eſt duplex. Prima, quia non cenſetur venditio veniſſe ad perfectam notitiam patroni, ex quo in ſe non eſt certa, ſed dubia propter dubium litis eventum. *l. quod debetur. ff. de pecul.* Et ita in ſimili retractus proximitatis, decidit Cy. poſt Jacob. Raven. in *l. contra majores in fin. collat. C. de inoffic. teſtament.* & ſequitur Bald. *ſuper conſtitut. Federic. 2. de jure protomis. collat. 4. verſic. ſed pone quod Titius.* Secunda, quia quandiu antiquus vaſſallus prætendit ſe vaſſallum, aut repetit feudum, non tenetur patronus admittere in fidem novum vaſſallum, per notata *infrà §. 33. quæſt. 23. quæſt. 30.* Et multominus tenetur agnoſcere emptorem in verum emptorem, vel retrahere ponendo pecuniam ſuam in periculo, vel incerto, quandiu de emptione, & ejus effectu litigatur. Sicut nec currit tempus retractus, ſi duo contendentes ſe emiſſe notificent, & juſta offerant, vel ad invicem ſuper hoc litigent. Non autem adduxi vulgatum hoc quod ſententia in primo judicio poteſt præjudicare ſecundo. *l. fundum cum. l. ſeq. ff. de except. rei jud.* Tum quia d. l. loquitur inter eaſdem partes, hic autem agitur de tertio. Tum quia in l. ibi metiri debet præjudicium ex ſecundo judicio, & non ex pretio. ut ibi per Paul. Tum quia patronus ſi velit poteſt petere retractum contra emptorem ad onus litis, & in illa loco emptoris ſubrogari, per notata *ſuprà eod. gloſſ. 5. quæſtione* 11. Nec de hoc dubitatur, ſed tantùm an inſtante emptore cogatur retrahere infrà hoc tempus, ne amittat jus retractus: in quo dicendum eſt quod non. Secundo caſu multò fortius idem concluditur, quòd poteſt patronus ſi velit ad periculum litis retrahere, ſed non tenetur niſi lite finita, quæ facto emptoris procedit. Tertio caſu concludo, quod ſtatim currit tempus, non obſtante lite: alioquin ſequeretur quod facile ſubornato quovis litigatore, tempus retractus protraheretur, quandiu placeret patrono vel propinquo: ſequeretur etiam quod ſi vaſſallus poſſidens, ſed interpellatus ab alio in petitorio, ſi venderet feudum, nunquam curreret tempus utriuſque retractus, quandiu lis duraret, quantumcumque etiam medio tempore in fidem admitteretur & inveſtiretur emptor, qui emit ad onus litis, quod eſt abſurdum. Hanc concluſionem limita reſpectu retractus feudalis, ſi ageretur poſſeſſorio, ita quod eſſet dubium uter poſſideret, & ſic patronus neutrum teneretur in fidem admittere, quia tunc tempus retractus non curret, ex quo non poteſt patronus conſtitui in mora in fidem recipiendi & inveſtiendi, & conſequenter jura feudalia eligendi, juxta notata infrà §. 33. *quæſt.* 30.

9. Item quæro, ſi emptor obtineat per ſententiam, quæ tranſeat in rem judicatam, utrum ſtatim incipiat currere tempus quadraginta dierum patrono, vel tempus anni & diei propinquo, in caſibus in quibus dictum eſt non currere tempus retractus pendente lite, ſaltem præſuppoſita veteri notificatione, aut inveſtitura reſpective ? Reſpondeo quod ſic, reſpectu retractus proximitatis: ſed non reſpectu retractus feudalis, in quo requiritur ultra veterem notificationem, notificatio & exhibitio ſententiæ, vel tranſactionis, ſi tranſactione finitum fuerit negotium ad hoc ut emptor pacificus in fidem recipiatur, vel ut patronus retrahat infra quadraginta dies, quoniam ante hujuſmodi notificationem, patronus non eſt certioratus de venditione efficaci, quod conſuetudo requirit, ſed non requirit quemlibet conſanguineum certificari.

10. Præterea quæro, in caſibus in quibus dictum eſt non currere tempus utriuſque retractus pendente lite, ſi adverſarius emptoris ſuccumbat, & inveniatur temerè litigaſſe, utrum debeat condemnari in damna & intereſſe emptoris, ex eo quod medio tempore tempus retractus non cucurrit ? Reſpondeo, non, quia ex quo patronus vel propinquus ſtatim poſt victoriam emptoris venit ad retractum, veriſimile eſt quod ab initio retraxiſſet ſi non fuiſſet lis: & ſic non poteſt probabile intereſſe fundari in hoc articulo. Tum non eſſe medio tempore liberatum à retractu, non eſt damnum, ſed omiſſio prætenſi lucri incerti, cujus nulla eſt habenda ratio per notata Ang. Paul. in *l. 3. fin. de eo. quod certo loc.* Ex his habes hanc materiam notificationis abundè expeditam quam longiuſculè proſecutus ſum, non tamen curioſitas, ſed rei utilitas nondum diſcuſſa me movit: nec enim minus in his modicis particulatim expendendis laboravi, quàm in gravioribus.

11. Finaliter univerſam materiam hujus §. limita, ſi à tempore venditionis lapſi ſint * triginta anni, tunc enim excluſus eſt patronus à retractu, etiamſi nunquam notificatio facta fuerit ab emptore, etiam ſi patronus ſemper ignoraverit, quia hujuſmodi præſcriptio currit contra abſentes & ignorantes. Et quum non ſit quæſtio de præſcribendo jure retractus feudalis in ſe, nec de minuendo feudo dominanti, vel ejus juribus perpetuis, ſed ſolum de quodam effectu, veluti fructu pro una vice, indubitanter currit hæc præſcriptio per notata ſuprà §. 7. Nec obſtat quod conſuetudo certum terminum à quo præfigit præſcriptioni hujus juris, videlicet debitam notificationem: igitur antequam fiat, quamvis etiam patronus ſciat feudum per emptorem poſſideri, tamen ſemper exiſtimat jus ſuum durare authoritate hujus conſuetudinis, cujus prætextu non debet decipi. *l. 1. C. de his qui veni. æta. impetra.* Et ex diverſo quod emptori prodeſſe non debet ſua culpa, fortè malitia in non denunciando. Quia diligenter eſt advertendum quod hæc notificatio pro termino à quo, non præfigitur cuivis præſcriptioni, ſed ſolum præſcriptioni quadraginta dierum, de qua tantum loquitur & cogitavit hæc conſuetudo in hoc §. & ſic nullomodo refertur ad præſcriptionem longiſſimi temporis nec de ea intelligitur. Dico tamen quod de hac præſcriptione debent ſubduci omnia quæ ſubducuntur de præſcriptione tricenaria, puta pupillaris ætas patroni: ſimiliter habent locum omnia remedia introducta à jure, videlicet reſtitutio in integrum ratione minoris ætatis, vel abſentiæ cauſa reipublicæ aut alia juſta cauſa. *ff. ex quibus cauſ. major. per tot.*

* Omnis actio retractus, 30. annis excluditur.

12. Unde ſi venditio fuit occultata facto contrahentium, puta venditore ſemper poſſidente, non incipit currere præſcriptio triginta annorum: ſaltem locus eſt reſtitutioni in integrum, quamvis reſtitutio ceſſet in præſcriptione conſuetudinaria breviſſimi temporis, quia præſcriptio triginta annorum non currit ſpeciali diſpoſitione conſuetudinis, ſed diſpoſitione juris communis, vel diſpoſitione generalis conſuetudinis, infrà §. 68. Ubi loquitur in materia juris communis conformiter ad illud, & ſic recipit omnes modificationes juris communis, ut ibi dixi.

Secus in præſcriptione horum quadraginta dierum quæ eſt introducta ſimul in ipſa conceſſione juris retractus, & ſic venit ad ejus limitationem, & taxationem, ut etiam in ſimili diximus infrà §. 173.

13. Sed juxta hæc quæro, quid ſi primus emptor cariori pretio vendat fundum? Secundo, ſine aliqua mentione onerum præteriti temporis, & ſecundus emptor longo tempore pacificè inter præſentes poſſidet, tandem inſurgit patronus, & cognito quòd nulla jura ſunt præſtita, nec ex prima, nec ex ſecunda venditione, vult retrahere ex prima, quia vilius pretium continet, & nondum ſunt lapſi triginta anni. Secundus autem emptor vult teneri præſcriptione longi temporis ex capite ſuo, & videtur quòd poſſit, quia etiam perſonali actioni rei perſecutoriæ, (qualis eſt iſta) & hypothecariæ, præſcribitur longo tempore, à tertio acquirente cum titulo & bona fide, *l. ſi vi vel metu. C. de his quæ vi metuve. cau. l. 1. C. ſi adverſ. credito.* Etiam non obſtante mala fide authoris, quia *Authentica malæ fidei. C. de præſcript. long. temp.* non habet locum niſi cum præſcribitur contra verè & plenè dominum. ut notant doctores ſibi. & in *l. Pomponius. §. cum quis. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.* Quibus non obſtantibus ceſſante præſcriptione hujus conſuetudinis de qua hic puto non habere locum aliam præſcriptionem, quàm longiſſimi temporis, ſicut in vera perſonali actione, quia diſpoſitione conſuetudinaria tertius poſſeſſor verè perſonaliter obligatur ex natura & conditione rei, unde etiam ſi non tanquam rem feudalem, ſed tanquam alaudialem vel cenſualem emerit, & poſſederit ultra longum tempus, idem eſt dicendum, prout etiam in ſimili dixi ſuper retractu conſanguinitatis in *d.* §. 173. Plura alia occurrunt, ſed numquam eſſet finis, tranſeamus ad §§. ſequentes.

*Olim fuit 14.

## §. XXI.

ITEM ſi le ſeigneur feodal a receu le quint denier, ou chevy, ou baillé ſouffrance d'iceluy, à luy deu à cauſe de la vendition du fief mouvant de luy, tel ſeigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puiſſance de fief pour l'unir & mettre en ſa table, à cauſe d'icelle vendition.

Sed hic articulus ita muratus fuit nova conſuetudine.

SI ledit ſeigneur feodal a receu le quint denier, à luy deu à cauſe de la vendition du fief, mouvant de luy, chevy ou baillé ſouffrance, ledit ſeigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puiſſance de fief, pour l'unir & mettre en ſa table à cauſe d'icelle vendition.

## SUMMARIA §. XXI.

7. *Limitatur textus quando receptio pretii fit ſub clauſula reſervatoria. Exempla non reſtringunt.*
2. *Retractus feudalis non excluditur per approbationem venditionis, ſed per approbationem emptionis.*
3. *Patronus interveniendo in contractu tanquam fidejuſſor, ſibi non præjudicat: ſecus ſi tanquam principalis.*
4. *Utrum patronus interpellando emptorem de ſolvendis juribus, præjudicet ſibi in retractu?*
5. *An emptore non ſolvente variare liceat patrono?*
6. *Per ſimplicem dationem induciarum non amittit patronus jus retractus. Conſuetudo Carnotenſis modificatur. Conſuetudo Borbonienſis declaratur.*
7. *Ampliatur textus in minore, vel in ejus tutore vel curatore. Tutor non poteſt ad commodum ſuum authorari vel eligere.*
8. *Licet tutor poſſit gratificari extraneo emptori: non tamen poteſt ipſo jure gratificari contutori in præjudicium pupilli.*
9. *Q. 1. Utrum procurator recipiendo quintum pretii, vel de eo componendo, præjudicet domino ignoranti in jure retractus?*
10. *Utrum procurator recipiendo canonem ab emphyteuta, præjudicet domino in jure commiſſi? & deciditur quòd ſic.*
11. *Procurator generalis etiam cum libera, non poteſt voluntatem domini declarare, nec in alternativis eligere.*
12. *Solutio quòd in materia hujus §. requiritur & ſufficit mandatum ſpeciale.*
13. *Non ſufficit mandatum generale cum clauſula, etiam ſi requirant ſpeciale mandatum, niſi graviora in eadem feudali materia ſint expreſſa.*
14. *An notificatio facta procuratori præjudicet domino in jure retractus?*
15. *Non prodeſt occulta limitatio, ſicut nec occulta revocatio mandati.*

*16. Forma à principio mandati impreſſa inquiri & ſervari debet.*

*17. Reſolutio præcedentium.*

*18. Non improbare pro ratificatione eſt in factis, non in omiſſis.*
*Quando emptor habeat recurſum contra procuratorem patroni?*

*19. Non ſufficit notificatio facta procuratori habenti ſufficiens mandatum, ſi noluit admittere.*

*20. Q. 2. Receptio vel compoſitio quinti denarii, vel inveſtitura facta ab uſufructuario feudi dominantis, non præjudicat domino in jure retractus.*

*21. Oblationes & notificationes factæ fructuario vel procuratori generali, protegunt à prehenſione ex defectu fidelitatis: ſed non protegunt à retractu feudali.*

*22. Non ſufficit notificationem admiſſam à fructuario, perveniſſe ad notitiam patroni.*
*An & quando fructuarius teneatur ad intereſſe emptoris?*

*23. Differentia inter certificationem ab extraneo vel à procuratore generali, vel à fructuario factam.*

*24. 25. Q. 3. Quid de marito? Reſponde. Idem quod in prælato vel tutore.*
*Quando tutor poteſt præjudicare pupillo in jure commiſſi?*
*Maritus in propriis uxoris plus habet poteſtatis quàm procurator generalis, & minus quàm tutor.*

*26. Quandoque magis ſubvenitur mulieri quàm pupillo.*

*27. Notificatio ſoli patronæ facta ſine authoritate ejus viri, non valet; ſicut nec facta patrono pupillo: niſi mulier adminiſtrationem habeat.*

VIDIMUS in fine §. præcedentis mod.m excludendi retractum feudalem omiſſione, & lapſu temporis. Hic habemus modum excludendi communione, ſeu facto patroni; & ponit textus tria exempla.

Primum, quando recepit ſolutionem quinti denarii, quod intellige etiam quantulamcumque partem receperit.

Secundum, quando aliter compoſuit, ſeu tranſegit cum emptore pro juribus quinti vel ſubquinti, etiamſi tantum liquidaverit ea ad certam ſummam, & nihil receperit. Tertium, quando habuit fidem de ſolutione, ſeu certam dilationem dedit ad ſolvendum.

1. Limita hæc omnia, niſi patronus partem receperit vel tranſegerit, aut dilationem dederit ſub conditione, & protcſtatione, quòd non poſſit uti retractu feudali, niſi termino præfixo ſolutio perficiatur. Licet enim ei legem & modum quem vult apponere in conceſſione ſua. *l. legem C. de pact.* & niſi pareatur in termino, liberum erit patrono, infrà quadraginta dies à termino lapſo, retractu feudali uti, quantumcumque tempus lapſum ſit à prima integra notificatione & oblatione, fieri enim poteſt tam tacito, quàm expreſſo conſenſu partium, ut tempus quadraginta dierum non incipiat currere ſtatim à ſignificatione, vel ut in longius, vel brevius tempus prorogetur, aut coarctetur. Quare idem dico etiam ſi totum quintum denarium receperit patronus, ſed reſervata facultate deliberandi, uſque ad certum tempus, an velit inveſtire vel uti retractu. Et ſi diſpliceant emptori hujuſmodi proteſtationes, non ſolvat, ſed retineat pecuniam ſuam, & expectet lapſum quadraginta dierum. Et nota quòd ſpecies in hoc textu expreſſæ ſunt per modum exempli, &

* Exempla non reſtringunt.

ſic * non reſtringunt. *l. damni infecti. 2. in fin. ff. de damn. infect. l. 1. §. quod vulgo. ff. de vi & vi armata.*

Sed diligenter adverte quòd patronus non excluditur à retractu, ex qualibet approbatione contractus venditionis, vel emptoris in vaſſallum. Sed requiritur talis approbatio, quæ non compatitur cum retractu, & hæc eſt duplicis ſpeciei. Prima reſpicit exactionem quinti denarii, quæ eſt excluſiva retractus, quum non poſſit utrumque jus ſimul exigi, & hujus exempla quædam ponuntur in textu. Secunda ſpecies reſpicit admiſſionem in clientelam, cujus utpote indubitabilis, non fit in textu mentio. Tamen idem multò fortius eſt intelligendum, dummodo plenè ſciverit tenorem & qualitatem venditionis ſecundum deducta in fi. §. præcedentis. Alioquin ex * juſto errore poſſet reſtitui adverſus admiſſionem in fidem, & per eamdem reſtitutionem ſubordinatè petere via actionis reſciſſoriæ feudum ſibi adjudicari per retractum. Secus ſi ipſam venditionem & emptionem approbaverit; hoc enim nihil infert ad excluſionem retractus, ſed magis ad corroborationem juris competentis patrono ad eligendum quintum denarium vel retractum.

* Patronus ex juſto errore reſtituitur adverſus inveſtituram.

3. Unde ſi præſens fuerit in contractu, nedum tanquam teſtis, ſed etiam tanquam fidejuſſor, ſive pro venditore, ſive pro emptore fidejuſſerit, in nullo præjudicatur juri ſuo. Secus ſi tanquam principalis venditor interceſſerit, nedum quando ſolus vendidit feudum ad reverſum, quo caſu clarum eſt non eſſe locum huic retractui, nœc etiam quintum denarium vel televium d:betur, ſed ſola fidelitas pro hac vice, ut dicam infrà §. 33. *quæſt.* 4. Sed etiamſi vendiderit una cum aliis, fortè ratione dimidiæ partis feudi ad ſe reverſi, adhuc dico locum non eſſe retractui, etiam pro parte ſpectante ad alium venditorem illius partis, ſive pro diviſo, ſive pro indiviſo, ut latius ſuprà §. 20. *gloſſ.* 10. *num.* 12. Ratio, quia non eſt niſi unum & idem feudum, una venditio, unum pretium, unus & idem patronus, & ſic cum non poſſit retrahere partem à ſe venditam, non poteſt invito emptore aliam partem retrahere, ut diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 6. *& ſeq.* Igitur nihil retrahet, ſed benè capiet quintum pretii, pro rata partis per alium venditæ, quia quum jus quinti denarii conſiſtat in quantitate, eſt omni reſpectu dividuum per notata ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. Item ſecus ſi aliàs approbaverit, vel confeſſus fuerit in judicio, vel extra, emptorem eſſe dominum feudi empti, & vaſſallum ſuum, vel etiam ſi eum tanquam vaſſallum tractaverit, citra admiſſionem fidelitatis, puta recipiendo ſervitia, ſi qua

Digitized by Google

ſunt debita, non ratione venditionis, ut eſt quintum pretii, ſed ex ſtata & ordinaria ſervitute, vel ſubjectione feudi, ſive ex conſuetudine, ſive ex tenore inveſtituræ, hæc enim ſemper debentur, vel à quovis poſſeſſore, ſive in fidem recipiatur, ſive non. Et ſic nihil habent commune cum jure & electione quinti denarii, vel retractus feudalis.

4. Juxta hæc quæro, quid ſi patronus non recepit quintum denarium, nec compoſuit, nec dilationem dedit, ſed tantum illud petiit, & interpellavit emptorem ut ſolveret? Et idem ſi petiit fidem & homagium ſibi fieri? Diſtinguo, aut hujuſmodi interpellatio facta eſt ante notificationem & exhibitionem literarum venditionis, etiam à patrono alias ſciente feudum eſſe venditum interpellato, ad quem forte tranſmiſit epiſtolam deprecativam ut jura præſtaret. Et dico quod patronus in nullo ſibi præjudicat. Nec iſtud habet vim electionis, niſi eſſet proceſſum ad actum ſcienter recipiendi quintum pretii, vel de eo componendi, vel receptionis emptoris in fidem, quod etiam per literas, volente domino fieri poteſt, ut dicam infrà §. 67. Hanc concluſionem limito, niſi conſtet quod patronus habeat plenam & perfectam notitiam contractus, & qualitatum ejus. Et quod non interpellaverit in genere de præſtandis juribus aut faciendo quod juſtum eſt, ſed ſpecificè & determinatè de ſolvendo quinto pretio, vel fidelitate præſtanda, tunc enim non poteſt negari, quin hujuſmodi interpellatio importet certam & determinatam electionem juris oppoſiti retractui. Hanc tamen limitationem ſublimito juxta limitationem ampliationis concluſionis membri ſequentis, quod eſt tale. Aut vero dicta interpellatio facta eſt poſt plenam notificationem, & exhibitionem literarum, & tunc ſi facta ſit poſt quadraginta dies à notificatione, non eſt quæſtio: quia jam per lapſum fatalium, & per hanc conſuetudinem excluſus eſt, & non per electionem, cui non eſt amplius locus. Si vero *infra* dictos quadraginta dies temporis eligendi, & tunc electionem operatur, & amplius non poteſt petere retractum, velut electione facta juris oppoſiti. Unde variare* non licet, *l. ſi fundus* §. 1. *l. poſt diem, ff. de leg. commiſſo. l. commiſſoriæ, C. de pact. inter empt. & vendit. l. Æmil. ibi. & pretium petendo receſſiſſe, ff. de minoribus.* Quod amplio etiamſi vellet variare infra dictum tempus quadraginta dierum.

* Patrono variare nō licet etiam intra hos 40. dies.

5. Sed hanc ampliationem ego limito eſſe veram, dummodò emptor obtemperet juſtæ interpellationi patroni. Secus ſi recuſet, quia tunc liberum eſt patrono diſcedere à petitione & electione ſua, & intentare retractum, quo facto non proderit fidem & jura offerre, & nequibit emptor ſe fundare in dicta electione quam impugnavit, ſeu acceptare noluit: per regulam *cap. ex eod. de regul. jure. in* 6. & per deciſionem gloſſ. ſingularis quam Panorm. ibi. & omnes ſequuntur *c. cum veniſſent. in verb. obtulit. de eo qui mitt. in poſſeſſ.* Ludov. Roman. in *ſingul.* 150. *incipient. appellans.* Sed quid ſi expreſsè non recuſat, ſed ceſſat? dico quod re integra moram purgare poteſt: ſecundum notata in *l. ſi inſulam, ff. de verb. obligat. l. & ſi poſt tres, ff. ſi quis cautio.* ad quæ loca brevitatis cauſa remitto. Et ad hanc purgationem evitandam cautela eſt, quod patronus interpellet emptorem ut ſtatim, vel infra talem diem ſolvat quintum denarium, & fidelitatem præſtet, alioquin proteſtetur ſe poſſe uti retractu. Tunc enim clarum eſt quod niſi in tempore paritum fuerit, locus erit retractui: & ita intelligendum & limitandum puto, quod tradunt Alber. *in l. fin. col.* 4. & ibi Jaſ. *col.* 42. *num.* 128. *C. de jure emphyt.* dominum per ſimplicem petitionem canonis, ſibi præjudicare in jure expellendi, in caſibus in quibus præjudicaret per receptionem.

6. Ulterius quæro, quid ſi patronus dederit emptori inducias fidei præſtandæ? Et videretur excluſus à retractu, ſicut per inducias quinti denarii ſolvendi, maximè cum fidelitas de ſe ſit majus, & magis attrahat inveſtituram & approbationem vaſſalli, quàm ſolutio quinti denarii. Et conſuetudo* Carnotenſis §. 40. indiſtinctè per ſimplices inducias excludit retractum, ſed localis eſt, & debet modificari in patrono, ſciente tenorem & qualitatem contractus. Pro ſolutione quæſtionis in terminis conſuetudinis noſtræ, contrarium puto, dummodò illæ induciæ fuerint ſimplices, videlicet de ſola fidelitate: non autem de ſolutione quinti denarii. Et hanc concluſionem amplio, nedum ſi dentur ante notificationem venditionis & exhibitionem literarum, ſed etiam ſi poſtea, & à patrono pleniſſimè informato de tenore & conditionibus contractus. Et eſt ratio quia hujuſmodi ſimplices induciæ fidei dantur ſolum ad aſſecurandum emptorem, vel alium novum acquiſitorem, quod infra tempus induciarum non moleſtabitur per prehenſionem; nec alias ſuper eo, ſuper quo conceſſæ ſunt induciæ. Non autem agitur ut patronus aliquod damnum vel diminutionem patiatur in juribus ſuis, ſed magis quod omnia interim maneant hincinde in ſtatu ſuo. Ideò in hujuſmodi induciis ſemper ſolet apponi clauſula, ſalvo jure noſtro, quod intelligitur in omnibus, præterquam in hoc quod infra dictum tempus non poterit moleſtari acquiſitor ſuper conventis induciis. Et ſi forte non ſit appoſita hæc clauſula, tamen ſubintelligitur, ut dicemus infra §. 42. & ita etiam debet intelligi conſuetudo* Borbon. §. 375. & 486. ubi vult inducias fidei non derogare retractui. Sed ſi induciæ ſcienter darentur etiam de ſolutione quinti denarii præjudicaretur retractui: etiam ante realem exhibitionem literarum, quia hæc conſuetudo non diſtinguit, nec obſtaret expreſſio clauſulæ ſolitæ & generalis, ſalvo jure patroni, ſed requireretur ſpecialis clauſula, ſalvo jure retractus, & tunc non derogaretur ei per tales inducias, ut dictum eſt in *princ. hujus* §.

* Conſuetudo Carnotenſis declaratur.

* Declaratur conſuetudo Borbonii.

7. Ampliatur hic §. etiam in patrono minore vigintiquinque annis, dummodò ſi ſit maſculus, viginti annos: ſi fœmina, quindecim annos exceſſerit. Alioquin ſibi præjudicare non poſſet, quamvis retrahere poſſet ſi ſibi eſſet utile. Secundo ampliatur in tutore vel curatore, quia hi actus non ſunt alienationes, ut diximus in §. *præcedenti, gloſſ.* 2. *& gloſſ. fin.* Sed juxta hanc ampliationem quæro, quid ſi ipſemet tutor vel curator emerit feudum à vaſſallo pupilli ſui: & in rationes ſuas intulerit quintum pretii acceptum. Reſpon. Antequam articulus hujus accepti, ſit receptus, & à perſona legitima approbatus, integrum remanet jus retractus: quia tutor non potuit ſibiipſi authorari, nec ad commodum ſuum eligere alterum jurium. *l.* 1. *ff. de authoritate tutorum.*

Sed* nunquid ſi habeat contutorem, vel concuratorem, poteſt illi ſolvere, & ſic liberari à retractu? Dicendum quod ſic per *l. fin. C. de author. præſtant.* qua generaliter procedit etiam ſi unus tutor authoratur ad commodum alterius: ut tradunt Bald. Saly. Pau. in *l. cum ipſe, C. de contrah. empt.*

* Tutor nō poteſt gratificari cōtutori ut præjudiciū pupilli, licet poſſit gratificari extraneo.

8. Sed ego hoc limito, dummodo jus quinti pretii ſit utilius, quam jus retractus pupillo, qui forte non habet pecuniam otioſam, vel forte feudum eſt nimio venditum, vel in loco remoto aut incommodo ſitum aut aliàs: Secus ſi utilior erat retractus, & ſupererant nummi, vel mobilia ſupervacua ad vendendum, & recuperandum pretium idonea: tunc enim cum emptor, idemque tutor teneatur utilitatem pupilli procurare, tenebatur jus retractus illi utile eligere, & à ſeipſo exigere: quod nota ad limitationem ejus, quod diximus in §. *præcedenti gloſſ.* 2. poſſe, vel unum ſolum ex tutoribus, in iſtis gratificari emptori, in præjudicium pupilli, ſalvo recurſu contra tutorem: hoc enim fallit ſi vellet gratificari contutori, quia non valet, niſi ita expedierit pupillo. Pro uberiori doctrina

9. Quæro primo, quid in procuratore? Et non fit quæſtio de procuratore ſpeciali, de quo non eſt dubium, ſed de generali. Et primo videtur quod recipiendo, componendo de quinto pretii, non poſſit præjudi-

domino in hoc jure retractus liquido, quia quantumcumque habeat generale mandatum etiam cum libera, non poteſt remittere jus domini liquidum, nedum donando, ut in *l. contra juris*, *in fin. ff. de pact. in l. filius familias in princ. ff. de donatio.* Sed nec ſimplicem terminum ſolutionis debiti liquidi prorogando. *l. qui Roma*, §. *Callimachus*, *ff. de verb. obligat.* & jura contraria quatenus de remiſſione juris, vel facto præjudiciali loquuntur, intelliguntur quando res eſt obſcura, vel intercedit juſta cauſa, ut notatur in *l. præſes*, §. *de tranſact.* In contrarium argum. Procurator generalis ſaltem cum libera, ſine aliquo ſpeciali mandato, poteſt paciſci, novare, ſolutionem recipere, & alienare, & in his domino præjudicare, *l. reſcriptum in fin. & l. nam & nocere*, *ff. de pact.* etiam juramentum deferre adverſario, *l. jusjurandum quod ex conventione*, §. *procurator. ff. de jurejurand.* Verum eſt quod hæc & ſimilia intelliguntur, dummodo actus non tendat ad donationem vel remiſſionem juris liquidi. Sed hic non agitur de donatione, nec de remittendo jure quæſito, ſed quærendo, ut dictum eſt *ſupra* §. *precedenti. gloſſ.* 2.

* An procurator generalis præjudicet patrono.

10. Hinc firmat Matth. de Afflict. in *deci. Neapol.* 129. *Comes in quæſt.* 3. quod * procurator vel receptor ſcienter recipiendo canonem emphyteuſeos, quæ cecidit in commiſſum, antequam dominus declaraverit ſe velle habere rem jure commiſſi, præjudicat domino. Pro brevi & clara reſolutione dico quod procurator generalis cui ſolvi poteſt, *l. reſcriptum in fin. cum l. ſequenti*, *ff. de pact.* recipiendo canonem temporis lapſi poſt commiſſum, præjudicat domino in jure commiſſi, antequam dominus voluntatem ſuam declaraverit. Et hoc dummodo procurator recipiens ſciverit rem cecidiſſe in commiſſum. Secus ſi ignoraverit, quia etiam ipſemet dominus ignoranter recipiendo non præjudicat ſibi in commiſſo, de quo nullo modo agitur nec intenditur remitti. *l. mater. ff. de inoffic. teſtam.* Speculator in *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. quæſt.* 24. Alexand. *conſil.* 112. *Viſo & diligenter. col.* 1. *lib.* 4. quod autem dixi de procuratore ignoranter recipiente vel exigente: Intellige & amplia etiam ſi tunc dominus ſciverit caducitatem: quia ſatis eſt quod nec dominus nec procurator intendunt, nec expreſsè, nec tacitè remittere jus commiſſi. Secus ſi dominus nedum ſcivit caducitatem, ſed ſcivit factum procuratoris, & præſens, vel cum poſteà pervenit ad notitiam ſuam, non improbavit, ſed tacuit, quia tunc videtur approbaſſe, per textum & notat gloſſ. in *cap. cum olim in ver. patronus.* & ibi Panor. Felin. *de offic. & poteſt. jud. delegat. text.* & ibi not. Bart. in *l. fin. de exactio. & tranſlat. mili. annon. lib.* 12. *C.* Alex. in *rep. l. ſæpe. col.* 31. *ff. de re. judic.* & pulchrè in *conſil.* 84. *ſuper conſultatione*, *lib.* 5. Jaſo. in *l. ſi procurator. fallen.* 7. *C. de procurat.* Fran. Cur. Ju. in *l. diligenter. col.* 2. *nu.* 7. *ff. mandati.* Sed in quæſt. noſtra alia ratio deciſionem reformat, quia feudo vendito, duplex jus acquiritur patrono, videlicet quinti denarii, & retractus. Et utrumque eſt in actu, & in obligatione, æquè principaliter, alternativè tamen, & ad optionem, ſeu electionem patroni.

* Procurator generalis non poteſt voluntatem declarare, nec eligere.

11. Procurator * autem generalis, etiam cum libera, non poteſt voluntatem declarare, nec eligere unum ex alternativè debitis, ſine ſpeciali mandato, vel niſi ratihabitio domini ſequatur, ut declarativè tradit Bart. Angel. Alex. in *l. inter ſtipulantem*, §. *ſi Stichum*, *ff. de verb. oblig.* Bald. Ang. in *l. idem Pomponius*, §. *fin. ff. de rei vendicat.* Et de electione in debito alternativo Bart. *& omnes in l. ſi ſtipulatus fuerim*, *ff. de verb. oblig.*

12. Unde requiritur & ſufficit mandatum ſpeciale, nec opus eſt mandato in individuo, ut etiam in ſimili diximus ſuprà §. 16. *quæſt.* 3. *num.* 6. Eſt autem mandatum ſpeciale, ſi contineat quod poſſit jura quinti, vel ſubquinti, debita vel debenda, recipere; aut pro his componere, & apocham dare ratione feudorum dependentium à mandante. Tunc enim ex neceſſario antecedenti, datur mandatum omittendi vel remittendi retractum, eligendi & exigendi quintum denarium. Et hoc ſufficit ut emptor tali procuratori ſolvens, ſit in tuto; nec requiritur mandatum de vera & certa venditione, vel certo feudo, quod eſſet devenire ad mandatum in individuo.

13. Sed quid, ſi habet mandatum generale ad prehendendum, inveſtiendum, relevia recipiendum, quittandum, & alia quæ dominus poſſet, etiam ſi requirerent mandatum ſpeciale? Et prima facie videtur ſufficere, quia ſpecificè eſt expreſſa poteſtas recipiendi relevia, & conſequenter eligendi unum ex tribus: de quo infrà §. 47. quod ſpeciale mandatum requirit, per prædicta. Et ultra eſt appoſita clauſula generalis etiam de aliis requirentibus ſpeciale; igitur, ut in *cap. qui ad agendum de procurat. in* 6. ſubſiſto, quia electio inter jus quinti denarii, vel jus retractus, & reuniendi menſæ domini eſt longe major, & gravior, quam electio ſimpliciter releviorum, ut patet ad ſenſum. Igitur dictæ clauſulæ non extenduntur ad hanc electionem, in præjudicium retractus non expreſſi. *C. l. non poteſt de procurat.* Et hoc niſi in mandato eſſent expreſſa graviora, in eodem genere adminiſtrationis jurium feudalium, vel niſi eſſet facta mentio de percipiendis juribus feudorum quocumque modo ſive per obitum, venditionem aut ceſſionem mutantium manum. Simplex enim ſpecificatio venditionis, implicat ſpecificationem omnium jurium procedentium ex venditione. Ex prædictis patet deciſio quæſtionis motæ in *gloſſ. pen.* §. *precedentis*, videlicet

* An procuratori notificatio hæc fieri poſſit.

14. An * notificatio venditionis fieri poſſit procuratori, ad hoc ut domino etiam ignoranti currat tempus quadraginta dierum. Aut enim procurator non habet poteſtatem recipiendi quintum denarium cum effectu, ſcilicet eligendo quintum pretii, & excludendo retractum. Et clarum eſt quod non prodeſt illi notificare. Aut habet dictam poteſtatem, & ſufficit notificatio illi facta, ſicut ſi eſſet facta patrono. Tamen ſi idem procurator neque retractu uſus fuerit, cum haberet pecuniam domini, neque dominum tempeſtivè certificaverit ad retrahendum (ſi vellet) infrà quadraginta dies, aget ſi velit patronus directè mandati ad intereſſe adverſus procuratorem. Emptor enim qui notificationem ſuam direxit ad procuratorem habentem mandatum in dicta ſufficienti forma, & non aliter manifeſtè limitatum, non debet ulterius ſollicitari de adeundo perſonam domini.

* Occulta ſignificatio vel revocatio mandati non prodeſt.

15. Quòd ſi dominus * occulte, forte per ſeparatum inſtrumentum limitaret poteſtatem procuratoris, magis ſeipſum quam emptores & alios deciperet, quemadmodum ſi occultè revocaret. Quum enim ſemel eum præpoſuerit omnibus, ſaltem feudalibus negotiis ſuis, intelligitur emptoribus, vel hæredibus antiquorum vaſſallorum, ſeu quibuſvis novis vaſſallis mandaſſe, ut ſolvant, faciant aut exhibeant jura debita in literis mandati comprehenſa dicto procuratori, *inquit Vlpianus in l. qui hominem.* §. *ſi Titium. ff. de ſolutio.* Unde non prodeſt revocatio, niſi palam proſcribatur, ita ut tranſeat in notitiam, *l. ſed & pupillus.* §. 1. *ff. de inſtito. actione.* Quod eſt limitandum, niſi revocatio perveneſit ad notitiam emptoris. Idem ſi colluſerit cum procuratore, aut alias quocumque modo doloſe verſatus fuerit, aut curaverit, ne patronus, aut principalis vel ſpecialis procurator, qui poterat retrahere, reſciret, aut retraheret intra tempus debitum, ut in ſimili dictum eſt in tutoribus, *in gloſſ. penult.* §. *præcedentis. num.* 10.

16. Patronus autem poteſt à principio certam formam, vel certum tempus præfigere, in eodem tamen procuratoris inſtrumento, quod inſpicere, & non excedere debet quicumque aliquid gerit cum procuratore. Alioquin nullum fit præjudicium domino, qui non tenebitur poſt tempus revocare. *d. l. ſed & pupillus.* §. *conditio. ff. de inſtito. actio. l.* 1. §. *non autem. ff. de exerc. actio.* & utrobique per Bartol. & Paulum, & latè Paul. *in conſil.* 104. *viſis & ponderatis. col.* 1. *lib.* 1. quicumque enim aliquid gerit cum procuratore alieno, primum

Digitized by Google

mum debet eſſe ſollicitus, ut videat ejus poteſtatem & mandatum: alioquin ſibi imputet ſi actus non ſubſiſtit. *l. qui cum alio contrahit, ff. de reg. jur.*

* Reſolutio præcedentium.

17. Ex prædictis apparet, quod quamvis ad prehenſionem feudi aperti ſufficiat mandatum generale patroni, ſicut & ad cætera, quæ merum ejus commodum reſpiciunt, dummodo mandatum etiam ad negotia & actus feudales ſaltem in genere extendatur. Similiter ad recipiendum in fidem, & inveſtituram renovandam, quando nulla jura utilia debentur domino, vel quando forte ex ſpeciali pacto infeudationis, quæ conſuetudini, & naturæ feudorum derogat, certa tantum ſumma debetur, ita quod nullum ſit præjudicium patrono, ut etiam dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. Tamen ad eligendum unum ex tribus releviis requiritur mandatum, non in individuo, ſed ſpeciale, hoc eſt faciens mentionem de recipiendis releviis in genere. Et multo fortius ad recipiendum quintum pretii, vel de eo componendum vel accipiendum notificationem venditionis, vel inveſtiendum emptorem. Et hæc ad effectum ut domino præjudicetur, in hoc quod non poſſit amplius eligere aliud relevium, nec retractum, & ut novus vaſſallus ſit in tuto, ac ſi hæc geſſiſſet cum domino. Poteſt enim vaſſallus hæc gerere cum procuratore generali tantum: ſed non continuò erit in tuto circa hæc præjudiciabilia, donec dominus ſciverit factum procuratoris, & non improbaverit.

* Non improbare, pro ratificatione eſt in factis, ſed non in omiſſis.

18. Quia non * improbare pro ratificatione eſt, ut nuper diximus, quod eſt verum de facto, ſed non de non facto. Et ad hoc adverte, ne ad pauca reſpiciens decipiaris. Volo dicere quod ſi notificatio ſit plene facta procuratori generali tantum, quia nihil ſpectans ad emptoris admiſſionem reſpondit, quamvis non rejecerit, nec ad dominum remiſerit, ſed fortè omnino tacuit, ſi hoc pervenit ad notitiam patroni, non cenſetur illam approbare etiam ſi taceat, & non reprobet, quia procurator nihil agit, quod ratificari & impugnari debeat, quod autem fecit denuncians nullum eſt, eique imputari debet quod perſonam illegitimam adivit, & de ejus poteſtate non inquiſivit. Securus igitur eſt patronus jus ſuum durare. Et etiam quandocumque poſt evictionem paſſus emptor, non habebit regreſſum contra dictum procuratorem ad aliqua damna & intereſſe, niſi verbo vel facto aſſeruiſſet ſe procuratorem legitimum, ad hanc notificationem recipiendam, tunc enim teneretur de dolo emptori ignoranti & decepto. Si vero dictus procurator receperit dictam notificationem, & habuerit eam pro rata, & ad idoneam perſonam facta: tunc ſi hoc perveniat ad notitiam patroni, videlicet notificatio, & factum ſeu admiſſio procuratoris, & non improbaverit factum procuratoris ſui, ex tunc cenſetur approbaſſe, & ex tunc, & non à die notificationis factæ minus legitimo procuratori, incipiunt currere quadraginta dies ad excluſionem retractus. Et hoc nota pro limitatione ad dictam regulam de ſcientia, & non improbatione geſtorum cum procuratore, quia non reperies alibi. Similiter ſi idem procurator generalis tantum, excedendo vires & capacitatem mandati, recepit emptorem in fidem, vel inducias fidei ei dederit, ſi dominus hoc ſciés non improbaverit, cenſetur approbaſſe; & ſic ſtatim excluſus eſt à retractu ſi autem improbaverit, corruit notificatio, receptio in fidem, & quicquid aliud præjudicans domino. Et opus eſt nova integra, & ad legitimam perſonam facta notificatione, ad hoc, ut dictum tempus currere incipiat: ſed poterit emptor agere de dolo contra dictum procuratorem, niſi etiam ipſe fuerit ſciens. Idem ſi ſcire debuerit, puta ſi procurator non celaverit poteſtatem ſuam, ſed inſtrumentum procurationis exhibuerit emptori, qui contentus tali mandato voluit negotium ſuum gerere cum tali procuratore.

19. Sed occurrit alia neceſſaria quæſtio. Pone plenam notificationem eſſe factam procuratori ſufficiens mandatum habenti ſecundum præmiſſa: Tamen noluit per ſe admittere notificationem, nec habere pro notificato, quod cauſaretur ſe non habere penes ſe pecuniam domini, & non eſſe certum utrum placeret domino: ideo remiſit negotium ad dominum, onerando denunciantem, ut illum adeat ſi bonum ſibi videatur. Utrum hoc non obſtante incipiant currere quadraginta dies? Videretur quod ſic, ex quo denuncians invenit procuratorem habentem ſufficiens mandatū. Tum quia dominus qui tale mandatum dedit, videtur eo ipſo quibuſcumque mandaſſe, ut tutè cum eo gererent ea ad quæ mandatum extenditur *d. §. ſi Titium.* Nec eſt iſtud mandatum revocatum. Igitur ſatis eſt quod emptor ſemel notificavit ei cui dominus ſemel mandavit notificari. Contrarium puto, quia non ſit præjudicium denuncianti, quum poſſit adire dominum, & ſi non poſſit ita citò & commodè adire, nihil ſibi deperit de jure ſuo, quamvis non adquirat liberationem à retractu: & ſic non capitur, & ex juſta cauſa movetur dictus procurator, ne interim dominus ſuus capiatur, propter anguſtiam temporis, quod brevi occaſione abſorberi poteſt. Id etiam quod dicitur, dominum intelligi tacitè mandaſſe ſecure geri cum ſuo procuratore, ſanè accipitur dummodò procurator velit mandato uti, & conſentiat ſecum geri. Non autem ſi abſtineat ſine fraude, & ad hoc ut captio mandantis evitetur, ad cujus commodum principaliter factum eſt mandatum. Plurima alia circa materiam procuratorum occurrunt, ſed ut tandem finiam, & ad ulteriora procedam;

20. Secundo quæro, quid ſi uſufructuarius feudi dominantis, ea fecerit quæ in hoc textu? Et prima facie videretur domino ſeu proprietario præjudicatum in jure retractus, quia ejus eſt generalis procurator, ut in *l. 1. in fin. ff. de oper. novi nuncia.* Contrarium eſt dicendum, quia fructuarius non cenſetur hæc feciſſe tanquam procurator domini, ſed tanquam ipſe, nomine ſuo proprio, quoniam hæc jura utilia ſibi ſoli, & non domino ſunt acquiſita & debita. Imo non potuiſſet hæc facere nomine domini, cùm ad dominum non ſpectent. Sed quid ſi in fidem admiſerit emptorem, vel dilationem fidei ei dederit, quod non poteſt feciſſe niſi tanquam procurator domini? Adhuc idem dico, quia præter id quod nullum habet ſpeciale mandatum * non eſt propriè procurator domini etiam generalis tantum, ut plenè dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. *num.* 11. & §. 20. *gloſſ.* 1. *qu.* 2. *num.* 35. Sed in hoc ſolum cenſetur procurator, quòd tenetur ad curam & cuſtodiam rei fructuariæ, illam & ejus jura, in quibus habet uſumfructum, tutari & conſervare, & circa hæc nomine domini facere quæ ſunt ad ejus utilitatem, vel illi denunciare. Non autem poteſt quicquam in ejus, vel proprietatis præjudicium facere, *l. æquiſſimum. §. fructuarius, ff. de uſufruct.* Retractus autem feudalis non ſpectat ad fructuarium pro ſe vel nomine ſuo: ſed ſolum ad dominum & commodum proprietarii dominantis. Igitur non poteſt fructuarius, nec expreſsè nec tacitè hoc jus remittere, nec quicquam facere ad fruſtrandum patronum hoc jure.

* Uſufructuarius non eſt propriè procurator.

21. Emptor igitur inveſtitus à fructuario benè erit tutus erga dominum reſpectu prehenſionis ex defectu fidelitatis, ſed non erit tutus ab actione retractus, ſicut nec inveſtitus à generali procuratore tantum. Sed tamen bene erit tutus tam contra fructuarium, quàm cōtra procuratorem, ſi velint contraveniendo retrahere, & hoc niſi ex novo & ſpeciali mandato niterentur. Conſequenter etiam liquet, quòd oblationes, & notificationes factæ fructuario, licet protegant à prehenſione ex defectu fidelitatis, tamen non protegunt à retractu, nec faciunt quod incipiat currere tempus quadraginta dierum, reſpectu ipſius domini, cui vel habenti ab eo mandatum ſufficiens opus eſt notificari.

22. Sed quid ſi notificatio fuit admiſſa per fructuariū, & hoc pervenit ad notitiam domini, qui non improbavit? Videretur idem dicendum quod diximus ſupra in

Digitized by Google

procuratore generali. Sed aliud ſentio, quia cùm notificatio concernat fructuarium ejus nomine proprio, videlicet propter jura & commoda utilia, non cenſetur in dubio admiſiſſe niſi nomine ſuo privato, & in quantum ſe tangit & ſpectat negotium. *l. & magis. ff. de ſolutio.* Et ſic nihil ſolvit dominus nomine ſuo factum, vel admiſſum fructuario tanquam procuratore, ex quo conſequitur quandocumque volente domino uti retractu, non teneri fructuarium ad aliquod damnum & intereſſe emptoris. Secus ſi fructuarius ultra proceſſit, ad ea quæ non poteſt facere niſi expreſſo, ut ſubintellecto nomine domini, videlicet in fidem admittendo vel inducias fidei dando. Si enim hæc ſupervenerint ad notitiam domini, & non improbaverit, ex tunc cenſetur ratificaſſe, & excluſus eſſe à retractu. Si autem improbaverit, opus eſt nova notificatione ad perſonam domini, alioquin nunquam incipient currere quadraginta dies, & ſemper liberum erit patrono retrahere ſolvendo pretium, reſtituendo emptori quintum, vel ſubquintum ſolutum fructuario, quia ſi non eſſet ſolutum, teneretur dominus illud ſolvere fructuario, ut diximus in §. *præcedenti, gloſſ.* 1. *qu.* 4. *num.* 41. Nec tenebitur fructuarius ad aliqua damna vel intereſſe emptori evicto, niſi aſſeruerit ſe aliud ſufficiens mandatum habere, ultra qualitatem fructuarii, quia ex quo emptor geſſit cum eo tanquam cum fructuario, non habet eum obligatum ultra vires & metas poteſtatis & mandati fructuarii. *l. ſi quis dominum* §. 1. *C. locati.* Sed ne, dum inter tam multa brevitati tamen ſtudeo ad ſingula, obſcurus fiam,

23. Nota, inquantum dixi opus eſſe emptorem de novo notificare, cùm dominus improbavit notificationē admiſſam à procuratore minus legitimo, vel à fructuario: ſanè debet intelligi, cùm id ad notitiam domini pervenit per quemvis extraneum, ut diximus in *gloſſ. ſi.* §. *præcedenti.* Secus ſi miniſterio dicti procuratoris, vel fructuarii, qui plenè certificavit dominum, quia cenſetur hoc habuiſſe in mandatis à denunciante, ſaltem tacite, quod ſufficit. *l.* 1. *ff. mandati.* Et ſic non eſt opus alia nova certificatione emptoris: ſed ſive dominus approbet, ſive improbet, ſtatim ab hujuſmodi certificatione incipit currere tempus quadraginta dierum.

* Quid de marito.

24. Tertio quæro, quid de * *marito* in feudis dependentibus à propriis uxoris? Breviter idem dico, quod in tutore, vel prælato, ut quemadmodum hi recipiendo canonem, poſſunt præjudicare pupillo, vel Eccleſiæ in jure commiſſi, ut tradunt gloſſ. Imol. Panormit. & omnes. *in ca. potuit, de loca.* & eligendo vel recipiendo quintum denarium excludere jus retractus, ita & maritus ſolus ſine conſenſu vel mandato uxoris, cùm de conſuetudine non ſit ſimplex fructuarius, ſed quaſi dominus, & adminiſtrator omnium bonorū uxoris ſecundum ea quæ dicemus infrà §. 108. Nec obſtat quòd Joan. Fabric. loquens de tutore in *l. ſancimus. C. de adminiſtr. tutor.* videtur aliter ſentire in caſu * commiſſi, quia debet intelligi, poſtquam commiſſum fuit acceptatum & declaratum, quia amplius non poſſet remitti, niſi per eum qui alienare poteſt: Alioquin non dicitur agi de alienando jure quæſito: ſed de non acquirendo. Idem dicendum in parte habente legitimam adminiſtrationem, & uſumfructum bonorum filii in poteſtate. Sed ne ita celeriter quotidianam hanc & nondum ab aliquo diſcuſſam materiam tranſeam, adverte quòd in terminis quæſtionis, ipſa proprietas, & verum jus retractus eſt penes uxorem. Ideo ad illam ſpectat ipſum jus optandi quintum pretii, vel retractum. Spectat autem ad maritū, non ſimpliciter ſuo nomine, ſed in qualitate mariti, & ſic ad cauſam ſeu nomine uxoris. & in iſtis habet plus juris quàm generalis procurator, & minus quàm legitimus tutor, quia non poteſt ſine conſenſu vel mandato uxoris jura ejus realia in jus deducere, quod poteſt tutor, ut infrà §. 108. & 113. Unde poteſt uxor à viro, vel à judice (etiam refragante marito) authorata, optare retractum, & illum proſequi & obtinere. Quod eſt verum re integra, videlicet antequam maritus præveniendo jus conſumpſerit. Et * ut clariùs & brevius reſolvam, procedam per concluſiones.

*Quando tutor præjudicare poſſit pupillo in jure commiſſi.

*Concluſiones reſolutoriæ.

25. Prima. Maritus recipiendo emptorem in fidem vel quintum pretii ab emptore, vel alterutrius fidem habendo, aut dilationem dando præjudicat uxori in jure retractus. Ampliatur etiam ſi hæc faceret in continenti, non expectato lapſu quadraginta dierum, etiam ſi uxor faceret ſe authorari à judice ad petendum retractum, quia deſiit res eſſe integra. Fallit, ſi maritus acceleravit ad præveniendam & excludendam uxorem, quæ prætendebat uti retractu, & emptor hujus fraudis ſive author, ſive conſcius fuerit, hoc enim probato evincitur ab uxore vera patrona & contempta, quæ non tenebitur offerre nec reſtituere emptori quintum denarium ab eo ſolutum marito, ſed adverſus eum regreſſum habebit emptor, ad repetendum per condictionem ob cauſam non ſecutam, non per condictionem indebiti.

Secunda concluſio. Re integra, hoc eſt ceſſantibus his quæ in concluſione prima, poteſt uxor agere ad retractum. Ampliatur primo, nedum de conſenſu & authoritate viri, ſed etiam illo invito & recuſante, faciendo tamen ſe authorari per judicem ordinarium, vel dominum noſtrum regem medio literarum ſuæ cancellariæ ad hunc effectum.

26. Ampliatur ſecundo, etiam poſt quadraginta dies, vel aliud tempus à plena notificatione facta ſoli marito, & ab eo admiſſo, dummodo ulterius (& ſine fraude) non proceſſerit. Et ſic in * hoc melioris conditionis eſt, quàm pupillus, cui per lapſum quadraginta dierum à ſimplici notificatione tutori plene facta, ſive per eum admiſſa, ſive non, eſſet præjudicatum in iure retractus, ſine ſpe reſtitutionis in integrum. Sed differētia eſt propter duo. Primum, quia maritus non habet tantam poteſtatem & authoritatem in propria uxoris, quàm tutor in propria pupilli, ut patet in judicialibus. Secundum, quia emptor fuit in culpa, non notificando uxori veræ patronæ, cum poſſet ad eam excludendam, ne forte re adhuc integra veniret, ſed non cenſetur in culpa non notificando pupillo, vel adulto habenti tutorem, vel curatorem, penes quos eſt totalis poteſtas, & plena adminiſtratio privativè ad pupillum vel adultum ſolum. Ampliatur tertio, etiam ſi ſit minor vigintiquinque annis, imò etiam ſi ſit minor quindecim annis, quia nihilominus ſi opus ſit, poteſt curare curatorem ſibi dari, & feudalibus negotiis ſe immiſcere ad conſervationem juris ſui, imo etiam nondum deputato curatore, facere poteſt per ſe quæ ſunt ad ſuiipſius utilitatem, ut dicemus infrà §. 33. Fallit primò, poſt lapſum quadraginta dierum, à plena notificatione uxori facta, etiam ſi in hac notificatione non intervenit authoritas viri, dummodo ſimul vel ſeparatim facta ſit notificatio viro, & dictum tempus elapſum. Alioquin, ſi ſoli uxori, ſine mandato, conſenſu, vel authoritate viri fieret hæc notificatio, & denunciatio, puto non valerē ad inducendum curſum temporis, in præjudicium mariti, vel etiam in præjudicium ſolius uxoris.

*Quandoque magis ſubvenitur mulieri quam pupillo.

27. Ex quo infertur, quod marito abſente, forte in ſervitio regis, non prodeſt notificatio facta ſoli uxori, nedum reſpectu propriorum viri, ſed etiam reſpectu propriorum uxoris, ſi ipſa ſit vera patrona & domina feudi dominantis. Ratio, quia inquantum ejus commodum concernit, æquiparatur pupillo, vel adulto tutorem & curatorem habenti, ut dicemus infrà §. 105. Nec obſtat *l. aut qui aliter.* §. *ſed & ſervus, ff. quod vi aut clam.* quia ibi loquitur in denunciatione certificationis ad vitandum vitium clandeſtinitatis in denunciante. Sed nos loquimur in denunciatione, quæ quatenus tendit ad excluſionem retractus, eſt incitatoria ad præjudicandū *denuncianti*, & ad commodum denunciantis, & ut acquirat liberationem à certo onere. Et ſic debet fieri ad perſonam legitimam, alioquin non operatur hos effectus. Adverte tamen quod hæc ultima illatio limitari debet, ut procedat quando mulier nullā habet adminiſtrationem. Secus ſi maritus reliquiſſet adminiſtrationem

Digitized by Google

tionem bonorum uxori, vel ipſa illo ſciente & patiente cœpiſſet adminiſtrare, per ea quæ plenè dicemus, infrà §. 114. Cæterum ſi uxor nullam adminiſtrationem habeat, poterit emptor nolens remanere in ſuſpenſo, & non apparentibus aliis habentibus mandatum ſufficiens ſibi providere viis & mediis in ſimili deſcriptis. infrà §. 106. Præfata ſecunda concluſio, cum ſuis ampliationibus, comprobatur arreſto ſupremi hujus ſenatus dato in publicis cauſarum actionibus die 4. Junii anno 1515 ad commodum dominæ Carlotæ de Chalon, uxoris domini Franciſci Dallegre actricis, authoratæ per literas cancellariæ regis ad petendum, & obtinendum quoddam feudum de *Sermoiſe*, jure & poteſtate feudali, contra dominum *Emardum de Prye*, emptorem dicti feudi reum, & fuerunt dictæ literæ homologatæ, & retractus feudalis adjudicatus actrici, & nihilominus maritus actricis condemnatus erga reum in expenſis, damnis, & intereſſe inſtantiæ & proſecutionis per eum factæ, per plures annos contra dictum dominum *Dallegre*, ut ab eo reciperetur in fidem ratione dicti feudi. Et hoc juſtiſſimè, quia dictus Dallegre diu fruſtratus fuerat emptorem, à quo fuerat denunciatus, & pluries requiſitus, & tamen neutrum horum jurium elegerat, fortè cautè tempus trahendo, donec ſe lapſu quadraginta dierum jam dudum excluſo, pecunia tamen interim præparata, per medium perſonæ uxoris retrahere voluit. Tamen quia non liquebat de colluſione uxoris, non fuit excluſa à jure ſuo, ſed vir ejus in damna & intereſſe diutinæ, & de dolo vel fraude ſuſpectæ fruſtrationis juſtè condemnatus.

## §. * XXII.

* Olim fuit 15.

ITem quand le ſeigneur feodal a pris & retenu par puiſſance du fief, aucun fief tenu & mouvant de luy, & que ledit fief luy eſt depuis evincé par retraict, le retrayant eſt tenu payer audit ſeigneur les droicts de quint & requint, [ ſi * requint y a, ] avant que ledit ſeigneur ſoit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief. [ Sauf * audit retrayant ſon recours contre ledit vendeur, ſi la vente n'avoit eſté francs deniers. ]

* Hæc inclusa omiſſa ſont in nova cõſuetudine.

* Sunt etiã hæc incluſa prætermiſſa in nova conſuetudine.

## XXIII.

QUand un fief eſt vendu ou baillé à rente rachetable, l'acheteur doit payer le quint denier du prix, ou ſort principal de la rente, encore qu'elle ne ſoit rachetée.

## XXIV.

LE ſeigneur feodal ſe peut prendre à la choſe, pour les profits de ſon fief.

## SUMMARIA §. XXII.

1. *Retractus proximitatis excludit feudalem.*
2. *Nota caſum in quo refuſio quinti denarii non requiritur in retractu proximitatis.*
3. *Uter de jure præferendus ſit in retractu, an dominus directus, an conſanguineus.*
4. *Retractus conventionalis legē excludit.*
5. *Privilegium ſecretariorum.*
*Retrahens non tenetur emptori quod is non ſolvit refundere.*
*Privilegium emptoris non prodeſt retrahenti.*
6. *Si patronus emptori dederit jura ſibi debita, debent tamen emptori refundi à retrahente,*

SImilis textus infrà §. 185. qui partim ſimul cum iſto expenditur.

1. Nota primo, quòd retractus proximitatis excludit retractum feudalem. Et illi præfertur nedum ab initio in concurſu, ſed etiamſi præveniente patrono retractus feudalis conſummatus ſit. Quod intellige ſecundum notata infrà §. 183. dummodo conſanguineus venditoris veniat infrà annum & diem à retractu facto per patronum, & à refuſione pretii per eum facta. An autem retractu feudali agnito, & tempore refuſionis pretii per emptorem prorogato ipſi patrono uſque ad ſex vel decem menſes, ſtatim incipiat (non expectata refuſione) currere tempus retractus proximitatis: An vero ſolum incipiat currere à die refuſionis forte poſt ſex vel decem menſes, ne materiam præſentem excedam, reſervo in d. §. 183.

2. Nota ſecundo ſingulariter, quòd quamvis retrahens à patrono jure proximitatis, teneatur ei refundere vel conſignare ſolidum pretium conventum infrà vigintiquatuor horas à retractu adjudicato, & inſtrumentis venditionis apud actuarium depoſitis, & pretio ſi petitum fuerit affirmato, alioquin cadit à retractu: tamen non tenetur infrà dictas horas ſolvere vel conſignare quintum vel ſubquintum pretii: imò ſolutio quinti vel ſubquinti nihil habet hoc caſu commune cum eſſentia retractus, ſed reſpicit jura & debita ſeu deveria quæ reſoluto retractu feudali reviviſcunt, qualia ab initio erant. Ideo de neceſſitate non ſunt præſtanda, niſi cùm retrahens, & in locum primi emptoris ſubrogatus, in fidem patroni vult admitti, vel cùm patronus vult feudalia jura ſibi debita exigere. Quid autem juris ſit quando retrahitur ab extraneo, qui jura ſolvit patrono, dicemus infrà §. 176. Ex his habes intellectum hujus §. Nota tertio, quòd venditione ſimpliciter facta quintum pretii debet ſolvi per venditorem, & ſpectat ad onus ejus, & non ad onus emptoris. Itaque patronus poteſt à venditore exigere, ut infrà §. 33. & ſi exegerit ab emptore, poteſt emptor à venditore, niſi prius deduxerit, repetere. Patet in finali clauſula hujus textus quia ſi retrahens ſubrogatus loco primi emptoris, poſ-



Digitized by Google

ſit illud repetere à venditore, eadem ratione ipſe primus emptor ceſſante retractu. Nota quarto quòd ſi patronus elegit jus retractus, non eſt locus juri quinti vel ſubquinti ſtante retractu feudali. Sed iſtud jus quinti cedit lucro venditoris, & non poteſt in tali caſu deduci, vel peti, nec per emptorem, nec per patronum, ut hic clarè probatur, & dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. *& gloſſ.* 9. *num.* 6. Ad materiam hujus §. adde quę dixi infrà §. 33. *quæſt.* 12. Non ſunt alia in hoc textu.

* Uter de jure præferendus ſit in retractu, an dominus directus, an conſanguineus.

3. Sed pro ampliori examine quæri poteſt, ſi non eſſet proviſio hujus §. & §. 183. *infra tit.* 16. concurrentibus* ad retractum domino directo & conſanguineo venditoris, uter præferendus eſſet? Breviter diſtingue inter feudum & emphyteuſim, quia in feudo vendito præferendus eſſet agnatus, dummodo deſcendat à ſtipite à quo cœpit feudum paternum & antiquum. Textus in *cap.* 1. §. *porro. qualit. olim feud. alien. poter.* & ibi feudiſtę. Bald. in *cap.* 1. §. *Hoc quoque. collat.* 2. *de ſucceſſ.* Alvarot. in *cap.* 1. §. *fin. quæ fuit prim. cauſ. feud. amitt. in uſibus feud.* Jacob. de Sanct. Georg. in *inveſtit. in verb. quid quidem inveſt. præſt. juram. fidelit. collat.* 15. *verſicul. quæro nunc.* Et hoc multo generalius obſervatur in hoc regno, quia ad hoc ut quis admittatur ad retractum proximitatis in feudis, & excludat patronum, non requiritur quod deſcendat à ſtipite, à quo cœpit feudum, vel aliud prædium quod retrahitur: ſed ſufficit quòd veniat appellatione propinquorum venditoris ſecundum quod dixi infrà §. 175. ubi remitto. At in emphyteuſi præferendus eſt dominus. Textus in *l. fin. C. de jur. emphyt.* quia jus prælationis domini directi, eſt antiquius & ſpecialius. Et ſic conſuetudo generalis retractus non extenditur ad ſpecialem caſum emphyteuſeos, ubi ſpecialiter eſt proviſum à lege, nec in præjudicium domini directi, qui in conceſſione emphyteuſeos, ſibi hoc jus reſervavit: & ita decidunt Guillel. Cugnol. Alberic. Ray. Bald. Angel. in *l. Imperator.* 2. *ff. de pact.* Guill. de Cugnol. Ray. in *l. ex facto. in princip. per illum text. ff. de pecul.* Alexand. in *conſil.* 27. *viſo themate collat.* 2. *lib.* 6. Jaſon in *l.* 3. *collat.* 4. C. *de jure emphyt.* Et ita etiam obſervandum eſt apud nos & ubique, niſi ſicubi forte (quod numquam extra materiam feudalem audivi, nec legi) ſit localis conſuetudo ſpecialiter diſponens agnatum domino directo præferendum. Et adverte quòd loquor in vera emphyteuſi, quæ qualiter ab aliis contractibus differat, dicam infrà. *tit. ſeq. in rubr.* Et licet omnes doctores ita generaliter decidant in emphyteuſi, tamen eſt limitandum ut procedat in emphyteuſi conceſſa alicui ex hæredibus. Secus ſi eſſet conceſſa alicui ex filiis & nepotibus, taliter quòd jure contractus deferretur, quia tunc aut alienatio fieret in extraneum, & non valeret niſi pro tempore vitæ alienantis, & poſt ejus mortem rediret ad ſequentem comprehenſum in conceſſione. Et ſic non eſſet locus retractui ad commodum domini, virtute *d. l. fin.* quia illa *l.* loquitur de retractu perpetuo, & quando perpetua ſit alienatio. Aut venditur conſorti, vel ſequenti in gradu, & tunc cùm ſit comprehenſus in conceſſione & permiſſa ſit alienatio, non eſt locus *d. l. fin.* & ceſſat retractus per ea quæ latè diximus *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 6. *in fin.*

* Retractus cõventionalis legalem excludit.

4. Et per prædicta benè relinquitur deciſum* de prælatione retractus, in retractu legali feudi, & retractu legali, vel conventionali, emphyteuſeos. Sed non apparet quid dicendum in retractu conventionali feudi, vel cenſualis prædii, quando videlicet in infeudatione, vel conceſſione in cenſum, expreſsè cautum eſt non poſſe vendi alii, niſi ad recuſationem concedentis, vel ſucceſſoris ſui, qui poterit habere pro, quod alius offerat ſine fraude, prout etiam ſolet conveniri in conceſſionibus prædiorum ad reditum annuum. De his autem tractavi infrà §. 185. ubi concluſi dominum directum omnino præferendum conſanguineo, & excludere retractum proximitatis ſub duabus limitationibus, de quibus in apparatu d. §. ad quem remitto, quia nolo transferre, nec repetere.

* Privilegii ſecretariorum.

5. Ulterius quæro,* Secretarii Chriſtianiſſimi noſtri Francorum Regis inter multa peculiaria privilegia, habent immunitatem ab omnibus quintis, laudimiis, aut ſimilibus juribus debitis regi, ratione acquiſitionum quas faciunt de prædiis feudalibus, vel cenſuariis moventibus à rege. Hoc ſuppoſito pone ſecretarium emiſſe certo franco & libero pretio feudum immediatè à rege dependens: deinde proximus venditoris petiit illud jure retractus, & offert pretium, ſed non offert quintum & ſubquintum pretii, utrum emptor poſſit petere vel deducere quintum, & ſubquintum pretii, quaſi illud ſolverit? Similem quæſtionem format Cyn. & poſt eum Alberic. in *l. neque per ſe. C. de hæred. inſtitut.* in clerico qui eſt immunis à gabellis. An nihilominus poſſit gabellam quam non ſolvit, petere, vel deducere à retrahente jure proximitatis. Arguunt hinc inde, & non decidunt, magis tamen inclinant argumenta ab opinione ultimo loco recitata, in partem negativam, quòd non poſſit, & quòd retrahens non tenetur refundere gabellam, & ita firmat ibi Bald. & Alberic. *in prima parte ſtatu. quæſtio.* 94. quia non intereſt clerici cui non obeſt, & ſufficit quòd conſervetur indemnis. *l. debet in fin. l. cum autem. ad fin. ff. de ædil. edict.* Quod ſequitur Fabi. de monte Sanct. Savi. *in tract. de empt. & vend. in* 8. *quæſt. princip. collat.* 2. *verſic. quintus effectus.* Et hoc eſt verum in ſe, ſed diligenter adverte, quia præfati doctores (ut ſolent neglectim procedere) infixerunt aculeum, ſed non ſolverunt dubium: præſupponunt enim quòd retrahens non refundat gabellam, ideo quia emptor erat immunis, & ſic quòd nullà pro hac vice ſolvitur gabella. Sed non eſt ita, quia ut dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 6. *num.* 33. Conſuetudo retractus proximitatis eſt tranſlatoria, & transfert emptionem in retrahentem, & perinde eſt ac ſi retrahens immediate emiſſet ab ipſo venditore. Et primus emptor, non eſt amplius in conſideratione, ſed perinde habetur ac ſi non emerit. Et ſic inſpecta perſona retrahentis debentur, ſive gabella, ſive laudimia, aut quintum pretii, vel quæcumque alia jura ex venditione & emptione orientia. Et ſic quantumcumque primus emptor ſit immunis ab hujuſmodi juribus, hoc non prodeſt retrahenti, quia privilegum perſonale eſt: unde niſi retrahens habeat ſimile privilegium, ſolvet hæc jura illi, cui alias debentur, puta fiſco, vel domino directo. Non autem primo emptori etiam ſecretario Regio à quo retrahit, qui ut emendo & retinendo pro ſe debet immunis eſſe, ita non debet inde negociari extra fines privilegii. Unde ſi emat ut franco pretio revendat, ſi de hoc conſtet, non utetur privilegio quod non eſt datum ad hunc finem. Quod ſi patitur retractum, habetur quaſi non emiſſet, ut dixi. His itaque fundamentis apertis nullus reliquitur locus quæſtioni, vel dubitationi, quin clariſſimum ſit in ſpecie propoſita, id ſolum debere refundi emptori, quod numeravit & expendit. Iſte tamen retrahens ſolvet quintum & ſubquintum regi, & nullum habebit recurſum. Si autem venditio facta fuiſſet ſimpliciter, tantum ſolveret quintum, & haberet regreſſum contra venditorem, vel ei deduceret, quemadmodum etiam feciſſet primus emptor, quia privilegium bene eximit eum ab onere quod debet, ſed non eximit contrahentem cum eo.

6. Rurſus circa hæc quæro, emptor feudi obtinuit à munificentia principis, vel alterius domini feudalis donum (ut ſæpe uſuvenit) jurium feudalium, quinti vel ſubquinti, deinde patitur retractum. Utrum retrahens teneatur ei refundere quintum vel ſubquintum ultra pretium? Videretur quòd non,

Digitized by Google

quia emptor hoc non expendit, & ſufficit quòd ſit indemnis. Aut ſaltem videretur diſtinguendum, ut in ſimili omnes, gloſſa & doctores diſtingunt. An dominus ex mera & ſimplici donatione: An vero cauſa remunerationis hoc fecerit, in *l, idemque. in fin. cum l. ſequent. & l. ſi vero non remunerandi. in princip. ff. mandati.* Contrarium ſimpliciter dicendum eſt, quia non debetur ei tanquam emptori, ſed tanquam cuilibet extraneo habenti jus ceſſum a patrono. Et latiſſima eſt differentia inter ſimplicem immunitatem, quæ impedit agnitionem, & acquiſitionem juris, & ceſſionem quæ implicat agnitionem & acceptationem jurium & tranſlationem jurium acquiſitorum in alium. Adde quæ diximus infrà 33. *quæſtio 2. &* §. 183. *in fin.* Et hanc ſententiam noſtram ſequitur doctiſſimus dominus Andr. Tiraquellus *in conſuetud. Pict. tit. de retractu.* §. 29. *gloſſ.* 4. *num.* 7. Non obſtant dictæ leges *ff. mandati*, quia ab omnibus adusque peſſimè intelliguntur, de quo quia non eſt hic locus remitto ad repurgationem noſtram juris & novos intellectus. Quid ergo ſi in hac ultima quæſtione feudum movebatur a rege & emptor quamvis eſſet ſecretarius, tamen ſpeciale donum jurium hujus contractus à Rege impetravit, poſteà patitur retractum? Reſpondeo inſpiciendum quid ea donatione actum ſit. Aut enim conſtat quod Rex dedit hæc jura non tanquam ſecretario, ſed abſolute in omnem eventum, & tunc idem quod dixi de ceſſione facta extraneo. Aut vero conſtat quod dedit, quia impetrans erat ſecretarius, & tunc nihil de novo videtur dediſſe, nec aliud quam quod alias emptor, ut ſecretarius haberet in ſimplicem declarationem immunitatis, aut ſumus in dubio, & donatio vel conceſſio intelligitur ſecundum qualitatem perſonæ cui ſit. *l. plenum* §. *equitii* & ibi Bartol Bald. *de uſu & habitat. l. ex militari in princip. de militar. teſtam.* Anto. Corſet. *ſingulari verſic. conditio perſonæ.* & ſic in conſequentiam exemptionis ſuæ & ſecundum ejus vires, ut etiam in dubio quod eſt minus, eſt lex *ſemper in obſcuris de regulis juris*, nec præſumitur donatio ubi alia conjectura capi poteſt, Bartol. & alii in *l. ſi cum aurum. de ſolut.* Et ſic non ſolum non poterit ſecretarius à retrahente hæc jura exigere, ſed & Rex à dicto retrahente exiget. Et contra ſi ſecretarius Regius jure proximitatis, ſive ſuo, ſive uxoris nomine retrahit & reo emptori refundit quintum & ſubquintum pretii à reo ſolutum Regi vel alii nomine Regis, poteſt illud repetere ab eo qui recepit, prout duobus edictis Regis Franciſci poſt primam noſtram editionem cautum fuit, priore dato 14. Aprilis 1555. poſteriore dato 12. Maii eo anno de quibus dicam inf. §. 33.

## §. * XXV.

* Olim fuit 15.

* *En fief*: ita mutatus eſt in nova conſuetudine.

ITEM en ſucceſſion ou hoirie en ligne collaterale, [ en * matiere de fiefs ] les femelles n'heritent point avec les maſles en pareil degré.

## SUMMARIA §. XXV.

1. *An fæmina vel natus ex ea ſuccedat in feudo.*
   *Deſcendentes ex fæmina excluduntur illo jure & gradu, à quo fæmina excluditur.*
2. *Maſculus ex fæmina concurrit in ſucceſſione feudorum cum maſculo ex maſculo.*
3. *Quomodo intelligendum appellatione liberorum maſculorum, non contineri liberos maſculos ex fæmina.*
   *Nepos ex ſorore excludit neptem ex fratre in feudis.*
4. *In ſtatuto deſcendentes maſculos præferente fæminis, non continentur maſculi nati ex fæminis.*
5. *Reprobatur quoddam conſilium* Philip. Corſeti.
6. *In ultima voluntate verbum liberi vel deſcendentes maſculi, ſive in diſpoſitione, ſive in conditione, intelligitur de maſculis deſcendentibus ex maſculis.*
7. *Fallit ſi inſtitutio vel ſubſtitutio inciperet à fæmina.*
   *Simpliciter loquendo appellatione deſcendentium maſculorum venit nepos ex filia.*
8. *Reſponſum authoris in caſu pulchro & quotidiano.*
9. *Reprobatur quoddam conſilium Fulgoſii.*
10. *Quando in contractibus ſit mentio de filiis vel deſcendentibus maſculis, non veniunt maſculi deſcendentes ex fæminis.*
11. *In prædictis, data paritate terminorum, non eſt differentia inter ultimas voluntates & contractus.*
12. *Jus revocandi non eſt ceſſibile, nec tranſmiſſibile in eum, qui non habet qualitates requiſitas ad revocandum.*
13. *Variæ limitationes ad hunc §.*
14. *Licet fæmina in bonis feudalibus nihil capiat, tamen tenetur ad debita pro quota hæreditaria.*
    *Præſumptio quòd hæredes qui non fecerunt inventarium præſumuntur ſubtraxiſſe, non habet locum niſi reſpectu creditorum & legatariorum: non autem inter eoſdem hæredes, niſi fortè unus ſolus adminiſtraſſet.*



Digitized by Google

*15. Erronea diviſio etiam per tranſactionem facta reſcinditur.*

*16. Intellectus* l. Cùm putarem. ff. familię herciſcundæ.

SEd an maſculus natus ex fœmina cõcurrat in feudis cum nato ex maſculo, puta filius ſororis defuncti, cum filio fratris ejuſdem defuncti ſine liberis? Et primo videtur quòd non, quia fœmina non ſuccedit in feudo, nec natus ex ea, ſaltem quandiu extant nati per lineam virilem ſive agnati, qui ſemper præferuntur ſecundum uſus feudorum, de quibus in §. 1. §. *Hoc autem notandum. de his quæ in feud. da. poſſ. in cap.* 1. §. *quinetiam epiſcopum, vel abbatem. in cap.* 1. §. *filia vero. de ſucceſſ. feud. cap. unico de grad. ſucceſſio. in feud. cap. unico. de eo qui ſibi, vel hæred. ſuis.* Et quamvis dicti uſus feudorum apud nos non habeant vim legis: tamen conſuetudo noſtra multo magis favet maſculis quam fœminis in ſucceſſione feudorum, quia in linea directa excludit eas à jure primogenituræ, ad quod vocat ſolos maſculos. Et in linea collaterali, excludit fœminam à feudo, ſtante maſculo in eodem gradu. Igitur videtur etiam velle excludere maſculum natum ex fœmina, & ei præferre maſculum ex maſculo in eodem gradu: quia non eſt plus favoris in nato ex fœmina, quam in ipſa fœmina, à quo velut à radice procedit. Et omnes Doctores ubique tenent* deſcendentes ex fœmina, excludi ab illo jure & gradu, à quo fœmina excluditur ut per Bald. Alvarot. & alios in *d.* §. *Hoc autem notandum.* & cæteris locis quæ allegat Bald. in *l.* 1. *ff. de ſenatu. in l.* 1. *maximum vitium. C. de liber. præterit. vel exhæred. l.* 1. & ibi Salin. Philip. Cornel. *C. de condit. inſert.* Paul. *conſil.* 421. *quod iſta mater. lib.* 1. Philipp. Decius in *l. illam. collat.* 2. *C. de collat.* Alciat. in *l. librorum. collat.* 2. *ff. de verbor. ſign.* Fortius quod appellatione liberorum maſculorum, non contineantur nepotes maſculi ex filia tenent Bartol. in *d. l. liberorum. collat.* 4. Alexand. in *l. ex facto.* §. *fin. collat.* 1. *ff. ad Senatuſc. Trebell.* Et in pulchra quæſtione Joan. Andr. & alii allegati *infrà eodem num.* 6. *in fin.* Ex quibus videtur hunc filium ſororis, non venire appellatione maſculi, & non poſſe concurrere in feudo cum filio fratris.

* Deſcendentes ex fœmina excluduntur ab illo jure & gradu à quo fœmina excluditur.

2. His non obſtantibus contrarium dico, quia de conſuetudine noſtra, fœminæ non ſunt inhabiles, nec incapaces ſucceſſionis feudorum, ſed æquè in illis, ſicut in cæteris patrimonialibus vel paganicis ſuccedunt, niſi quatenus hæc conſuetudo expreſsè plus favet maſculis. Sed non favet eis in hoc ut natum ex fœmina excludant in pari gradu, ſed ſolum ut ipſam fœminam excludant in primo gradu. Non obſtat dicta theoria natum ex fœmina tanquam ex radice infecta excludi à jure & gradu, à quo excluditur fœmina: quia verum eſt quando fœmina ipſa à quo maſculus deſcendit eſt inhabilis & incapax, taliter quòd ſi viveret, non ſuccederet. Sed hic eſt oppoſitum, quia ſoror à qua iſte nepos deſcendit, non erat inhabilis, imò ſi viveret nedum ſuccederet, ſed etiam dictum nepotem ex fratre tanquam remotiorem excluderet ab omnibus bonis etiam feudalibus defuncti, per textum inf. §. 147. *ubi plenius dicam.*

3. Et quod dictum eſt appellatione liberorum maſculorum, non contineri maſculos ex fœmina, verum eſt in diſpoſitione, ſive teſtamenti, ſive contractus, facta contemplatione agnationis, & collata in deſcendentes maſculos, ad excluſionem fœminarum, & deſcendentium ex eis, & ita loquuntur præfati Doctores alias ſecus. Hæc autem conſuetudo non intendit propriè & præciſè excludere cognatos, & admittere agnatos, etiam in eodem tantum gradu concurrentes, ſed ſolum vult præferre maſculos fœminis, in eodem laterali gradu, ſive ſint agnati, ſive cognati, quod patenter oſtendo. Pone poſſidentem muta feuda defunctum eſſe ſine liberis, relictis nepte ex fratre, & nepote ex ſorore prædefunctis, uter ſuccedat? Et rectè conſiderando totam noſtram conſuetudinem, omnino dicendum eſt, quòd ſolus* nepos ex ſorore ſuccedet, & non excludetur à nepte ex fratre, imò dicta neptis quantumcumque ſit agnata defuncto, excludetur reſpectu feudalium dumtaxat, per dictum nepotem cognatum defuncti, quod procedit nedum præmortuis fratre & ſorore, ſed etiam illis ſuperviventibus, ſed à dicta ſucceſſione abſtinentibus. Igitur in noſtra conſuetudine agnatio & cognatio nihil facit, ſed ſola perſonalis qualitas maſculinitatis dumtaxat. Et ſatis eſt quòd in filio ex ſorore, volente concurrere ad ſucceſſionem univerſam, verificantur verba eum includentia infrà §. 145. 148. & deficiunt, ſive non verificantur verba excluſiva hujus §. quoniam eſt maſculus. Ex quibus etiam liquet, quòd ſi quis ſine liberis deceſſerit, relictis fratre & ſorore, & ſi ſolus frater in omnibus bonis feudalibus ſucceſſerit, per hunc textum ſi poſtea decedat ſine liberis, ſoror ſuccedit, & in eiſdem feudis à quibus ſemel fuit excluſa tanquam fœmina etiam excluſis maſculis, & agnatis remotioribus. Nec obſtat quod omnes feudiſtæ tradunt in *d.* §. *quinetiam epiſcop. vel abba.* fœminam per maſculum ſemel excluſam, perpetuo remanere excluſam, quia verum eſt quando eſt inhabilis, & incapax ſucceſſionis feudalis. Sed apud nos non eſt incapax, ſed concurrendo cum maſculo in eodem laterali gradu dumtaxat, poſtponitur eis in feudis, aliàs admittitur. Et pro clara & compendioſa reſolutione, ſuper illo famigerato puncto: An appellatione liberorum vel deſcendentium maſculorum comprehendatur maſculus deſcendens ex fœmina, tradam tres concluſiones ad quas cum ſuis modificationibus univerſam illam materiam reducere ſolitus ſum. Prima in legibus & ſtatutis. Secunda, in teſtamentis. Tertia, in contractibus. Et hæ tres in effectu non ſunt, niſi una modificata, ſed ad faciliorem doctrinam, ſic diſtinxi.

* Nepos ex ſorore excludit neptem ex fratre in feudis.

4. Prima* concluſio. Quandocumque lex vel ſtatutum vocat deſcendentes maſculos, & eos præfert fœminis, tunc etiam ſi aliud non dicat, ſub verbo fœminis continentur etiam maſculi nati ex fœminis, qui cenſentur pariter excludi. Et ſub verbo maſculis, continentur ſolum deſcendentes ex maſculis, & non maſculi deſcendentes ex fœminis, qui non cenſentur vocati ad excluſionem fœminarum, vel deſcendentium ex eis. Et eſt ratio, quia illud videtur ſtatutum cauſa * agnationis conſervandæ, quod eſt favorabile. *l.* 1. §. *penult. ff. de ventr. inſpic. l. Titia cum teſtamento.* §. *Lucius,* & ibi Bald. *ff. de leg.* 2. Bald. in *l. is qui per illum text. C. qui ad liber. perve. non poſſ.* Cyn. Salic. in *l.* 1. *C. quæ ſit long. conſuetud.* Joan. Andr. in *addit. ad Specul. in rubr. de ſucceſſ. ab inteſtat.* Socin. *conſ.* 19. *collat.* 9. *lib.* 1. *& aliis infinitis locis quæ omitto.* Vide plene ſi vacat per Franc. Curt. ſenior. *conſil.* 9. *num.* 5. & per Franc. Curt. junior. *conſil.* 9. Hanc concluſionem modifico, ut procedat quando verbum maſculis ſtat in generali diſpoſitione, ſeu quatenus eſt generalis, ſecus ſi ponitur in diſpoſitione limitata, ſeu quando limitatur ad certum gradum vel caſum, quia tunc non extenditur ad alium, ſed limitata diſpoſitio limitatum parit effectum; ut in textu noſtro diſpoſitio de maſculo præferendo, & fœmina excludenda, ponitur in concurrentia ejuſdem lateralis gradus, & ſic ad aliud poteſt extendi.

* Prima concluſio.

* Agnationis conſervatio favorabilis.

5. Ex quibus infero male* conſuluiſſe Phil. Corneum *conſil.* 246. Videtur prima facie *lib.* 2. *ſuper ſtatuto.* civitatis Urbevertanæ à quo cavetur ſi quis decedat ſine deſcendentibus maſculis, ſed relictis fœminis tantum, tunc ſi non fuerint dotatæ ſuccedant in totum: ſed dotatæ excludantur extantibus maſculis conſanguineis ex parte patris, uſque in tertium gradum. Accidit quemdam decedere relicta filia dotata, & nepote ex ea, & quodam filio fratris. Conſuluit Corneus pro filia & ne-

* Contra Philipp. Corneum.

Digitized by Google

pote ex ea ; & quòd filius fratris defuncti non deberet ſuccedere, nec filiam hoc caſu excludere, quia ex quo defunctus habet nepotem maſculum (licet ex filia) non dicitur deceſſiſſe ſine deſcendentibus maſculis, ſed ego dico quamvis iſtud ſtatutum ſit multum rigoroſum, tamen eſt ſervandum. Et quum ſit factum manifeſte cauſa agnationis conſervandæ, & ſic ſit rationabile, ſequitur quòd appellatione deſcendentium maſculorum, non poſſunt comprehendi maſculi deſcendentes per fœminam. Sed hoc eſſet contra mentem & intentionem ſtatuti. Nec iſtud conſilium adnotaſſem, prout nec multa alia quæ ſilentio prætereo, niſi hoc utile perſpexiſſem pro interpretatione, & intellectu quarumdam conſuetudinum in ſimili hujus regni, puta conſuetudinis Alverniæ. *de ſucceſſ.* §. 25. & conſuetud. Borbonienſis. *eodem tit. art.* 305. quarum menti & intentioni obviat dictum conſilium in terminis : Sed de eo ut ad inſerviendum clientulo fabrefacto, non eſſet curandum per prædicta.

* Secundà concluſio.

6. Secunda* concluſio. Quando in ultima voluntate liberi vel deſcendentes maſculi ponuntur ſive in diſpoſitione, ſive in conditione, intelligitur de maſculis deſcendentibus ex maſculis, & non de maſculis deſcendentibus ex fœmina. Ponam exemplum utriuſque diſpoſitionis & conditionis ſimul, quod eſt hujuſmodi. Teſtator carens liberis, habens duos fratres, inſtituit majorem hæredem, & quandocumque decederet ſine filiis, vel ejus filii ſine deſcendentibus maſculis, ſubſtituit ei fratrem minorem, vel ejus filios, ſeu deſcendentes maſculos. Vel ſi vis in fortioribus terminis, pater habens unicum filium, inſtituit eum hæredem, & ſi decederet ſine filiis, vel deſcendentibus maſculis, ſubſtituit fratrem ipſius teſtatoris, & ejus filios vel deſcendentes maſculos. Et quod brevitatis cauſa exemplificavi in compoſitis, idem intelligendum eſt in ſimplicibus terminis. In omnibus enim illis ſubſtitutionibus, verbum *liberi*, vel *deſcendentes maſculi*, ſupponit ſolum pro deſcendentibus ex maſculo: ita quòd ex parte inſtituti, ſi frater vel filius inſtitutus, decedat relicto nepote ex filia præmortua, non facit deficere ſubſtitutionem, etiam filio impoſitam, quia reſponſum acutiſſimi Papiniani non habet locum hoc caſu, ut tradit Bart. in *l. cum avus. & ibi* Socin. *in rep. col.* 37. *ff. de condi. & demonſt.* Sed aperitur locus ſubſtitutioni, quod non eſſet ceſſante verbo maſculis, Et ita debet limitari * *l.* 1. *C. de condit. inſert.* quæ vult per nepotem ex filia, excludi ſubſtitutum, ut procedat quando eſt alicui facta ſubſtitutio ſub conditione ſi deceſſerit ſine liberis, vel etiam ſine filiis ſimpliciter, *per l. juſta. ff. de verborum ſignification.* Secus ſi ſit additum verbum maſculis. Et è converſo ex parte agnati ſubſtituti, non cenſentur vocati ad ſubſtitutionem nepotes ex filia ſubſtituti præmortui : ſed ſolum ſubſtitutus ſi ſupervivat, vel ejus maſculi ex maſculis : quibus deficientibus, caduca efficitur ſubſtitutio, & remanent bona penes hæredem, gravati ſine hoc onere. Ita in propriis terminis decidit Joan. Andr. poſt Richard. Malumb. in *addi. ad Specul. ſuper rubr. de teſtam. in fin.* & pulchrè Bald. in *conſil.* 238. *quidam magnus nobilis. lib.* 1. ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ. Et ſecundum novam impreſſionem eſt *conſil.* 40. *lib.* 3. Matheſ. in not. 130. Franc. Cre. in *not.* 20. Paul. Alexand. Lancel. Decius in *l. Gallus.* §. *nunc de l. Velleia.* & ibi Jaſon. *col.* 5. *ff. de liber. & poſthum.* Bald. Angel. Paul. Alexand. Jaſon in *l. ſed ſi hac* §. *liberos.* & Angel. in §. *qui manumittitur. ff. de in jus vocan.* Bald. Philip. Corn. in *l.* 2. *C. de condit. inſert. & in conſil.* 124. *Ardua. collat.* 3. *conſil.* 146. *in hac. collat.* 3. *lib.* 2. Steph. Bertrand. *conſil.* 245. *Viſo teſtamento. lib.* 3. Ubi ampliat etiam ſi in ſubſtitutione fiat mentio de prole maſculina, & non de liberis maſculis, quia appellatione prolis veniunt illi, qui veniunt appellatione liberorum. *l. officiales. C. de epiſcop. & cleric. l. divi Conſtantini. C. de natur. liber.* Et ſic idem eſt loqui de* prole maſculina, & de liberis maſculis.

*Limitatio *l.* 1. *C. de condit. inſert.*

* Appellatio prolis.

7. Hanc concluſionem modifico, ut procedat quando inſtitutio, vel ſubſtitutio incipit à maſculo, ut in exemplis præfatis, quia tunc manifeſtè apparet, quòd eſt contemplata agnatio, & ejus favor & conſervatio. Secus ſi inſtitutio vel ſubſtitutio inciperet à fœmina, puta ſi pater habens duas filias, inſtitueret eas hæredes æqualiter, & caſu quo altera decederet ſine liberis maſculis, ſubſtituit alteram, & ejus deſcendentes maſculos: quia tunc verbum liberis maſculis, ſive ex parte honoratæ, ſive ex parte gravatæ, nedum ſupponit pro maſculo deſcendente ex maſculo, ſed etiam pro maſculo deſcendente ex fœmina. Et effectus eſt quod ex parte gravatæ nedum filius ejus ſuperveniens, ſed etiam nepos ex ejus filia, ſive vivente, ſive præmortua, facit deficere ſubſtitutionem. Et ex parte honoratæ, nedum cenſetur vocatus ad ſubſtitutionem filius alterius filiæ inſtitutæ, vel ejus nepos ex filio, ſed etiam ejus nepos ex filia, dummodo in rerum natura ſit, tempore extantis conditionis, & ſive mater & avia ſupervivant, ſive non. Et ratio hujus modificationis eſt, quia ex quo deſcendentes, ſive perſonæ honoratæ, ſive perſonæ gravatæ, non poſſunt eſſe agnati, non cenſetur contemplata agnatio, ſed ſolum ipſa perſonalis qualitas maſculinitatis. Quemadmodum & in conſuetudine noſtra, ex quo vult ſororem defuncti, vel filium, aut filiam ſororis, excludere filium fratris vel patruelem defuncti remotiorem, quamvis agnatum, etiam in feudis, colligitur quòd in hoc §. eadem conſuetudo non contemplatur, nec requirit agnationem, ſed ſolum maſculinitatem perſonæ ſuccedentis. Tum etiam de rigore & propria verborũ ſignificatione, circumſcripta contemplatione agnationis,* appellatione deſcendentium maſculorum alicujus perſonæ, venit nepos ex filia, quia eſt maſculus & deſcendens. Textus in *Auth. de hered. ab inteſt.* §. 1. & 2. *col.* 9. Et ſecundum præfatam modificationem originaliter in ſimili determinavit Petr. Ancha. *conſ.* 339. *pro majori intelligentia. col.* 3. & 4. Et expreſſim Franc. Aret. Socin. in *l. Gallus.* §. *nunc d. l. Velleia. ff. de lib. & poſth.* Jaſ. in *l. ſed ſi hac.* §. *liberos. ff. de in jus vocan.* Franc. Cur. Juni. in *tract. feud. per* 3. *num.* 3. Jaſ. in *conſ.* 117. *coll.* 2. *lib.* 4. Et pulchrè dom. Anth. Rub. Alexand. in *conſ.* 22.

* Simpliciter appellatione deſcendentium maſculorum venit nepos ex filia.

8. Et per iſta alias conſului, in ſpecie hujuſmodi. Fundus donatus fuit mulieri, ſub pacto quòd ſi decederet ſine filiis maſculis, fundus rediret ad Titium, vel ejus filios maſculos. Accidit mulierem decedere relicta filia, & nepote ex ea. Quærebatur, an extiterit conditio, & an Titius poſſit utiliter agere & condicere fundum *juxta l. quotiens. C. de donatio. quæ ſub modo.* Concluſio conſilii mei fuit, quòd verbum filii hoc caſu latè accipitur etiam pro nepotibus, ex quo non intereſt donatoris, qui ſibi non fuit ſtipulatus reverſionem, & ex ejus veriſimili mente, quia filios maſculos, donatariæ prætulit Titio. Et ſic eadem ratione, videtur ei præferre voluiſſe etiam nepotes maſculos ejuſdem donatariæ. Tum ex eo quòd ceſſat ratio agnationis conſervandæ, in deſcendentibus à muliere, cùm non poſſint ei eſſe agnati) & appellatione filiorum maſculorum veniunt hi nepotes maſculi ex filia, quemadmodum alias & cæteris paribus appellatione filiorum maſculorum, veniunt nepotes maſculi ex filia, ut fuſiùs habetur in præfato conſilio meo.

9. Adde quòd per illud quod dixi natum ex filia eſſe deſcendentem maſculum, conſuluit Raph. Fulg. in *conſil.* 86. *Ex facto*, dum teſtatrix inſtituiſſet hæredem fratrem ſuum, ejuſque filios maſculos tantum ex legitimo matrimonio, ita ut poſt eorum mortem bona deveniant ſolum in eorum deſcendentes maſculos tantum. Quibus non extantibus, bona vendantur, & in pauperes pretium diſtribuatur. Accidit quòd frater adita dicta hæreditate deceſſit, relicto filio pupillo, & quatuor filiabus, pupillus deceſſit impubes, ſed ex aliquibus dictarum filiarum ſuperſunt filii, qui ſunt pronepotes ipſius primi inſtituti. Reſpondit Fulg. non eſſe locum ſubſtitutioni pauperũ, quia iſti pronepotes ſunt maſculi, ex legitimo matrimonio deſcendentes ex primo inſtituto, vel ejus filio, & ſic nedum excludunt



Digitized by Google

ſubſtitutos, ſed etiam ſunt vocati ab bona dictæ teſtatricis proamitæ. Sed * Fulgoſius ad pauca advertens impegit: quoniam bene dixiſſet, ſi in ſuo caſu ceſſaſſet contemplatio agnationis, puta ſi fuiſſet inſtituta fœmina: ſed fuit inſtitutus proprius frater ipſius teſtatricis, quæ erat illi agnata. Et ſic concurrente reciproca agnatione perſonarum, & forma diſpoſitionis collatæ in ſolos maſculos, & maſculos deſcendentes ex eis, conſequitur ratione, & contemplatione dictæ agnationis conſervandæ ita factum, & conſequenter quòd non fuit intellectum niſi de maſculis deſcendentibus per continuatum virilem ſexum, & non de maſculo deſcendente per fœminam. Et ſic non ſumus in caſu præfatæ noſtræ modificationis, ſed in caſu formali præfatæ ſecundæ concluſionis, & in terminis omnium deciſionum quæ in ſimili ſuper ea fundantur, & traduntur per doctores in locis prææallegatis. Igitur præfati pronepotes non fuerunt poſiti, nec in diſpoſitione, nec in conditione, nec fuerunt vocati, nec fecerunt deficere ſubſtitutionem pauperum, quicquid ibi contra eos ſcripſerit Fulgo. quem tamen videtur ſequi Anth. Rub. Alexand. in *d. conſil.* 22. ſed incidenter & prout inſerviebat cauſæ ſuæ, non autem judicio, quoniam illud repugnat & contradicit tertio caſui deducto per eum in ſuo conſilio. Et iſtud ſit unum pro multis aliis omiſſis exemplum, ad oſtendendum quantum lucis, & utilitatis afferant concluſiones & modificationes noſtræ ſimul, & non truncatim recte intellectæ, & conſideratæ.

* Contra Fulgoſii.

10. Tertia * concluſio, quando in contractibus ſit mentio de filiis, liberis, vel deſcendentibus maſculis, non veniunt maſculi deſcendentes ex fœminis. Hanc concluſionem ſicut & præcedentes modifica & intellige ut procedat quando ſubeſt ratio ejuſdem agnationis illius, in quem confertur diſpoſitio, & maſculorum deſcendentium ex eo continuandæ & conſervandæ. Aliàs ſecus. Unde ſi pater recipiat emphyteuſim pro ſe, & deſcendentibus maſculis, non venit nepos ex filia, nec pronepos ex nepte ex filio, ut decidit Specul. in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. quaſt.* 146. Bald. in *Authent. ſi quis ruinas. in fin. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Bald. Angel. Paul. Jaſon in *l. ſed ſi hac.* §. *liberos. ff. de in jus vocan.* Alexand. in *l. ex facto. ff. fin. ff. ad Trebell.* Philip. Cor. in *l.* 1. *col. penult. & fin. C. de cond. inſer.* Ubi dicit ſe ita conſuluiſſe. Jaſon. in *l. ſi quis id quod collat.* 4. *num.* 21. *ff. de juriſd. omn. judic. in l.* 2. *collat.* 62. *quaſt.* 6. *verſic. Adde tamen. C. de jure emphyt.* Philipp. Decius in *cap. in præſentia. collat.* 21. *num.* 49. *de probat.* Et idem ſi quis daret feudum Titio, & ejus filiis, vel liberis, ſeu deſcendentibus maſculis. Secus ſi pure daret, vel in emphyteuſim concederet alicui fœminæ, & ejus filiis, vel deſcendentibus maſculis, quia tunc ſemel à principio excluſa, amplius non requiritur agnatio, ſed ſufficit eſſe & deſcendentem & maſculum, ut diximus. *ſuprà eodem num.* 7.

* Tertia concluſio.

11. Ex quibus infero non eſſe circa hæc data paritate terminorum differentiam inter ultimas voluntates & contractus, quamvis Paul, * in *d. l.* 1. *in princip. C. de cond. inſer.* & Phillip. Franc. in *cap.* 1. *collat.* 27. *ſuper gloſſ. in verbo. liberis. de teſtam. in* 6. differentiam (ſed malè & indigeſtè) ſtatuerunt inter ſubſtitutiones ſeu fideicommiſſa, & contractus, ut in illis nepos ex filia veniat appellatione liberorum vel deſcendentium maſculorum, ſed in conceſſione emphyteuſis vel feudi, non veniat, quia tenendum eſt, ut ſuprà declarivimus, non eſſe differentiam. Ex his habes in brevi fructum prolixi laboris, & revolutionis multorum librorum.

* Contra Paul. & Philipp. Franc.

12. Modo occurrit pulchra quæſtio quæ facilè deciditur ex prædictis. Aliquis vendidit hæredium ſuum, ſub pacto quod emptor teneretur retrovendere venditori, & ejus hæredibus maſculis. Venditor deceſſit relicto hærede maſculo, qui ante redemptionem deceſſit relicta filia hærede, quæ agit ad retrovendendum. Hanc quæſtionem format Hieron. * Cagnol. in *repet. l.* 2. *quaſt.* 16. *C. de pact. inter. emptor. & venditor.* Et decidit filiam eſſe admiſſibilem, ex eo quòd ſemel maſculus fuit hæres qui jus implendi conditionem poteſtativam tranſmittere potuit. Sed malè dicit, quia tranſmiſſio, ſive tacita, ſive expreſſa, de re vel jure affectato & limitato ad habentem certam qualitatem, non poteſt (etiam per expreſſam ceſſionem) fieri ad eum qui caret illa qualitate, ut in ſimili latè decidit Alberic. Brun. in *conſ.* 80. jus revocandi feudum non eſſe ceſſibile in eum, qui non habet qualitates requiſitas ad revocandum. Præterea (quod omne fundamentum Cagnoli ſubvertit) ipſemet venditor non potuiſſet tranſmittere iſtud jus in filiam propriâ, igitur nec ejus filius in neptem. Et diſpoſitio, vel ſtipulatio formaliter limitata ad hæredes maſculos, hoc caſu non extenderetur etiam ad maſculos deſcendentes ex fœmina: igitur multominus ad fœminam licet deſcendentem ex maſculo. Infinitæ aliæ quæſtiones in ſimili per prædicta decidi poſſunt. Redeundo ad textus, Amplia nedum ſi feuda ſint antiqua hæredia, ſed etiam ſi ſint de novo conquæſtu defuncti, quia textus non diſtinguit.

* Contra Hieron. Cagnol.

13. Limita hunc textum ut procedat dummodo maſculus ſit conjunctus defuncto, ex illo latere unde proceſſerunt feuda, caſu quo ſunt antiqua hæredia: tunc enim excludit fœminam, etiam ſi eodem latere conjuncta ſit. Idem ſi nec maſculus nec fœmina ſint conjuncti ex illo latere, tunc enim maſculus excludit fœminam in propriis, ſicut excluderet eam in conquæſtis, dummodo non ſint aliqui conjuncti ex illo latere venientes ad ſucceſſionem: hoc enim caſu etiam propria deferuntur ad proximiores, & non ad fiſcum, ut diximus infrà §. 147. Secus ſi accidat ſolam fœminam conjunctam eſſe ex illo latere, unde feuda antiqua procedunt: tunc enim præfertur, & excludit maſculum hac parte non conjunctum, tanquam extraneum, etiamſi alias eſſet proximior in gradu, & fœmina remotior. Et hoc eſt clarum per dict. §. 147. & appoſitiſſimè facit quod Paul. Caſtro in *conſil.* 291. *clarum eſt lib.* 2. decidit quod ſtatutum ſimpliciter & abſolutè excludens fœminas, & admittens maſculos in totum, non habet locum niſi in conquæſtis, vel quæſitis, à latere unde maſculus eſt conjunctus: ita quod frater conſanguineus tantum, non excludit ſororem uterinam: imo ab illa excluditur in bonis maternis ſeu quæſitis à matre defuncti. Quod ſi quis dicat Paul. in hoc ſibi ipſi fuiſſe contrarium, in *conſil.* 40. *præſens caſus. eodem. libr.* Reſpondeo non eſt verum, quoniam in *d. conſ.* 40. præſupponit expreſſè maſculos deſcendere etiam à matre, & ab eodem latere.

14. Ad uberiorem doctrinam quæro, defuncto ſine liberis ſuccedunt frater & ſoror. Frater capit omnia feuda quæ forte excedunt ſextantem hæreditatis, & nihilominus in toto reſiduo capit dimidiam: utrum ſoror quæ vix unciam totius ſucceſſionis habet, teneatur ad debita defuncti pro dimidia parte? Et pro reſolutione breviter dico, quod non pro modo emolumenti, ſed pro quota hæreditaria dividitur æs alienum; *l.* 1. *C. ſi cert. peta. cum aliis ſuprà allegatis in ſimili.* §. 11. *num.* 7. Unde quum ſit hæres pro media, tenebitur creditoribus reſpondere de dimidia parte æris alieni: ſed an habeat recurſum contra fratrem: ſaltem uſque ad legitimam ſeu quartam partem deducendam, prout diximus in filio ſecundogenito adverſus primogenitum ſuprà §. 13. *gloſſ.* 4. *quaſt.* 3. Reſpondeo quod non, quia collateralibus nulla debetur legitima jure naturæ, porro ratio legis falcidiæ non habet locum adverſus prælegatum inductum à conſuetudine, quale eſt iſtud emolumentum feudorum, quod datum eſt maſculis hæredibus à conſuetudine: Nunquid ergo tenebitur creditoribus ultra vires mediæ partis mobilium & paganicorum bonorum quam obtinet? Dicendum quòd non, ſi ipſa & frater fecerint inventarium: ſi enim ſola vellet uti beneficio inventarii, nihil ageret, quia in totum excluderetur à fratre, ut diximus infrà §. 150.

Non

Non facto autem inventario, tenetur eis, & poteſt efficaciter conveniri ad dimidiam æris alieni, ſed quatenus æs alienum excedit emolumentum quod capit ex ſucceſſione, & non in plus, habebit recurſum contra fratrem, ut exoneretur & indemnis ſervetur, quatenus frater plus emolumenti capit quàm ſoror, quoniam tametſi mero jure non teneatur frater ultra dimidiam ſeu quotam hæreditariam, verum eſt, niſi in ſubſidium, quando portio ſororis non ſufficit ad alteram dimidiam, præſumptio autem quæ militat contra hæredem qui non fecit inventarium, ut præſumatur abſtraxiſſe, ut notatur in *l. fin. C. de jur. delib. in Authent. ſed cùm teſtator. C. ad leg. Falcid.* habet locum reſpectu creditorum, non autem reſpectu hæredum inter ſe.

15. Sed quid ſi per errorem facerent diviſionem quorumdam prædiorum quæ feudalia erant? dicendum quòd tanquam erronea diviſio reſcindi debet. *l. ſi poſt diviſionem. C. de jur. & fact. ignor. l. majorib. C. comm. utri. judicii.* Quod ampliatur primo etiam ſi plena renunciatio & juramentum interceſſiſſet. Paul. *in l. fin. §. idem quæſit. ff. de cond. indeb.* Ampliatur ſecundo etiamſi per modum tranſactionis facta ſit diviſio, etiamſi non fuerit ficta, ſed vera lis & vera tranſactio, quia reſtringitur ad cauſam & qualitatem & titulum controverſum ſuper quibus tranſactum fuit. *l. ſi de certa. C. de tranſact. in l. ſi ita quis. §. fin. ff. de verbor. obligat.* Sed non erat lis nec controverſia, an dicta prædia eſſent feudalia, & dividenda vel non: ſed præſupponebantur paganica, & communia, igitur hoc reſpectu non poteſt valere tranſactio, ut tranſactio, ſed ſolum ut ſimplex conventio erronea, quæ errore directo revocari debet. Secus ſi erat vera lis & controverſia, an illa prædia eſſent feudalia, vel non, & ſuper hoc ſpecialiter tranſactum fuerit, quia tunc tranſactio impedit contraventionem, & reſciſſionem niſi propter dolum, vel enormiſſimam læſionem, ſecundùm ea quæ diximus infra §. 154. Et hoc quoad ipſas partes tranſigentes, quia nullomodo domino directo præjudicatur per ea quæ dixi infra §. 45. §. 51. Ampliatur tertio etiam ſi interveniſſet ſententia.

16. Nec obſtat *l. cum putarem. ff. famil. hercisc.* quia d. l. non intelligitur de illis perfunctoriis ſententiis quæ ſolent in foro quidem, ſed inſcio ſæpe judice apud actuarium conſenſu partium fieri ſine alia cauſæ cognitione: ſed de ſententia diffinitiva in judicio contradictorio lata, partibus auditis & cognito merito cauſæ, ut pulchrè Alexand. *conſil. 79. in cauſa & lite. lib. 3.* Decius *in conſil. 351. collat. fin.* ita intelligitur *d. l. majoribus* dum à contrario ſenſu excludit reſtitutionem, vel reſciſſionem à diviſionibus, per deceptionem re ipſa, ſed in judicio factis, & ne nimis excedam materiam hujus tituli & §. remitto ad ea quæ infrà §. 154. Ubi tracto materiam reſciſſionis diviſionum. Ulterius quæro, quid in feudis non hæreditariis, ſed quæ jure ſubſtitutionis vel contractus deferuntur. Hinc emergit famigerata illa theoria Bald. *l. ut juſjurandi. §. fin. liberi, col. 1. ff. de oper. libertor.* quem examinavi infrà §. 137. & ex ibi deductis apparet non eſſe locum hujus §. quia in talibus feudis non ſumus in terminis ſucceſſionis in quibus dumtaxat loquitur hic §. ſed in terminis ſubſtitutionis, vel contractus, ideo fœmina alias in ſubſtitutione vel conceſſione comprehenſa æquè admittitur ut maſculus, ſive in directa, ſive in laterali devolutione, ſecundum præfatas noſtras concluſiones.

Ultimo quæro de quæſtione quam vidi in facto. In contractu matrimonii præſens fuit patruus ſponſæ, qui erat ſacerdos habens amplum patrimonium feudale, hic favore matrimonii voluit, conſenſit, & pepigit, quòd dicta neptis ſponſa poſteà veniret ad ejus ſucceſſionem æqualiter in omnibus bonis cum cæteris nepotibus maſculis fratribus ſponſæ. Utrum valeat pactum ita quòd poſſit neptis caſu adveniente concurrere cum maſculis ad ſucceſſionem patrui, etiam in feudis? Hæc quæſtio dependet ab ardua illa quæſtione quam tractamus infrà §. 122. an valeant pacta ſuper futura ſucceſſione acquirenda vel omittenda, & ex ibi notatis dicendum in hac quæſtione non valere pactum, nec juramenti religione, nec matrimonii favore fulciri: & habes notabilem ampliationem ad hunc §. quem limita primo ſi conſtaret ſponſum utpotè militem, juris ignarum dolo inductum, & hac ſpe illectum ad contrahendum illud matrimonium quod aliàs nunquam feciſſet, quia tunc ſaltem actionem de dolo ad damna & intereſſe haberet contra doloſos, in quo tamen an ſit hæc actio annalis & quando annus currere incipiat & quæ verba vel indicia ſufficiant ad probationem doli (ne nimium excedam materiam hujus tit.) remitto ad notata in ſimili in *d.* §. 122.

17. Limita ſecundo ſi patruus illud diſponeret in teſtamento vel codicillis, quia tunc valeret non tantum jure ſucceſſionis directo, ſed jure legati ſeu potius fideicommiſſi & poſſet neptis non ſe gerere pro hærede patrui, petere à fratribus ejus hæredibus ſibi dari, & reſtitui tantum cum onere ſuo hæreditatis, quotam, in qua ſuccedere potuiſſet ſi eſſet maſculus, & ſalvo ſi illa portio excederet illud quod cõſuetudo loci legari permittit, quia tunc debet reſtringi ad id quod legari poteſt, & hactenus verba teſtamenti, vel codicilli directa obliquantur ut valeant prout valere poſſunt. *leg. Scevola. ff. ad Trebell.* etiam ceſſante omni clauſula codicillari, licet ſint merè directa civilia, quæ referuntur ad perſonam conjunctam & dilectam, *ut per gloſſ. in l. 1. ff. de fideicomm. liber.* & pleniùs diximus infrà §. 120. Et hic notanter dixi quotam hæreditatis; quia ex hypotheſi verba diſpoſitionis referuntur ad partem juris univerſi: ſed ſi ad partem bonorum vel res certas, idem dicendum eſſet quod de legato partis bonorum vel certarum rerum, de quo remitto ad notata per Bart. Paul. *& alios in leg. ff. de legat. 2. in leg. fin. ff. de uſuf. legato.*

## §. * XXVI.

* Olim fuit 17.

ITem le fils, auquel ſon pere & mere, ayeul ou ayeule, ont donné aucun heritage tenu en fief *en avancement d'hoirie*, ne doit que la bouche & les mains au ſeigneur feodal dudit fief, ne plus que ſi ledit fief eſtoit eſcheu par le treſpas & ſucceſſion de ſes pere & mere ayeul ou ayeule.

## * XXVI.

* Sed hic articulus per novam conſuetudinem ita reformatus legitur.

LE fils auquel les pere, ou mere, ayeul ou ayeule ont donné aucun heritage tenu en fief en advancement d'hoirie, ne doit que la bouche & les mains au ſeigneur feodal, encores que la choſe donnée ait eſté evaluée, ou qu'il renonce à la ſucceſſion ou ſucceſſions de ſeſdits pere ou mere, ayeul ou ayeule, & que ladite portion aille plus que ſa portion hereditaire, ou que la choſe luy ſoit baillée en payement de ce qui luy auroit eſté promis par le contract de mariage.

*Hic articulus nova conſuetudine introductus.

## *XXVI.

SI telle donation eſt faite à l'aiſné, & par le moyen d'icelle il renonce à la ſucceſſion, entre les puiſnez n'y a droiſt d'aiſneſſe.

## SUMMARIA §. XXVI.

1. *Quid ſit* donare in anticipationem ſucceſſionis.
2. *Quid de donatione facta* favore matrimonii?
3. *An res à parentibus nubentis filiæ data in anticipationem ſucceſſionis, acquiratur etiam genero.*
4. *An & quando filius donatarius poſſit abſtinendo à ſucceſſione retinere donum?* *In caſu abſtentionis & retentionis doni debetur relevium.*
5. *Quandoque prebenſio feudi ſit ſuper veteri vaſſallo.*
6. *Quid è converſo ſi fiat donatio à deſcendente aſcendenti?*
7. Lex *interpretans habet locum in omni caſu in quo lex interpretata.*

HIc §. debet continuari ad §. 2. 3. & 35. *infrà eod.* Hic enim ponitur tertius caſus quo feudum aperitur & mutat manum, & tamen nulla jura utilia debentur patrono, ſed ſolum honorifica, & coincidit cum primo caſu poſito in d. §. 2. Ampliatur hic textus 1. ut procedat etiam in filia & generaliter in quocumque deſcendente, cui ſit hujuſmodi donatio ab aſcendente, quum ſit eadem ratio, & expreſſa æquiparatio & adæquatio de caſu hujus donationis ad caſum ſucceſſionis.

*Donatio in anticipationem ſucceſſionis.

1. Antequam ulterius procedam, prius videndum eſt, quid ſit hujuſmodi donatio * in anticipationem ſucceſſionis. Hæc eſt propriè materia §. 159. *infra tit.* 14. ubi pleniùs, quoniam ad præſens eſt quando pater (& idem de quolibet aſcendente reſpectu deſcendentis immediatè ſucceſſuri) dat aliquid filio tanquam futuro hæredi, hac contemplatione quod ſperatur hæres, & in accelerationem commodi futuræ ſucceſſionis. Et quando hoc exprimitur in donatione, non eſt dubium tamen ſi non exprimatur, dummodò non apponatur cauſa vel qualitas repugnans, in dubio judicatur & cenſetur eſſe facta donatio in anticipationem ſucceſſionis, & hæc eſt præſumptio legis infrà §. 159. fundata in perſonarum qualitate, & multos magnos effectus operatur, ut ibi diximus, & ex ibi deductis infertur primò quòd ſi avus donaret nepoti, vivo filio, non deportato, nec voto religionis, aut ſacris addicto, vel deſtinato, nec aliter verè vel præſumptivè remoto de medio, non haberet locum hic textus. Sed patrono deberetur relevium ſi feudum eſſet donatum: quia non eſt donatio in anticipationem ſucceſſionis, quum donatarius non ſit in propinqua cauſa, nec in ſpe ſuccedendi ipſi donanti. Secundò limitatur textus, ſi donatio fiat filio naturali tantum, cùm ſit incapax ſucceſſionis, infrà §. 186. Fit enim exemptio onerum feudalium in hoc textu. In quantum donatio eſt ſucceſſionis anticipatio, & ſic tunc habet locum cùm ſucceſſioni locus eſſe poteſt: alioquin ſolvetur patrono jus ſuum. Igitur etiam ſi favore & intuitu alimentorum debitorum daretur feudum, adhuc deberetur relevium ſi dominium transferatur, ſive fiat donatio ad vitam tantum, ſive in perpetuum. Secus ſi tantum uſusfructus ad vitam donaretur: ſecus etiam, ſi naturalis eſſet legitimatus, & habilis ad ſuccedendum, ſaltem volente parente. Tertio limitatur, ſi detur filio legitimo tantum per notata *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 2. *in fin.* Quartò limitatur *infrà eodem num.* 4. Et quinto in *fine hujus* §.

*Donatio favore matrimonii.

2. Quæro, quid * in donatione facta favore matrimonii? Diſtingue: Aut eſt collata in generum vel nurum: & clarum eſt deberi relevium, quum ſit datum ei qui non poteſt eſſe hæres, & ſic ceſſat hic §. Aut eſt collata in filium, & tunc requiritur fieri expreſſam narrationem quòd datur in anticipationem ſucceſſionis, ut habeat locum hic §. & non debeatur relevium, alioquin quum appareat de alia ſpecifica cauſa donandi, non erit nec præſumetur donatio in anticipationem ſucceſſionis: & expreſſum facit ceſſare tacitum, vel aliàs præſumptum, quemadmodum ſi donaretur ob aliam certam cauſam ſive præteritam, ſive futuram, ut diximus infrà §. 159. tunc enim relevia debentur. Aut vero donatio confertur in filiam nubentem, & tunc idem dicendum quod diximus in filio, quia ſi ſimpliciter cauſa nuptiarum, debetur relevium ex capite donationis, & mutationis manus per donationem: Aut vero exprimitur etiam cauſa anticipationis ſucceſſionis, & non debetur ex capite donationis. An autem debeatur ex capite nuptiarum, eſt materia §. 35. *infrà eodem.* ubi dicam nec ex hoc capite deberi, quia nondum ſpectabat feudum ad nubentem tempore nuptiarum, ſed incipit pertinere & acquiri ei.

3. Recordor audiviſſe in quodam contractu matrimonii donationem hujuſmodi. Pater & mater in contractu matrimonii communis filiæ, dederunt quoddam feudum, & erat donatio collata in futuros conjuges favore eorum matrimonii, & appoſita clauſula, & in anticipationem ſucceſſionis, modo ſi non eſſet dicta clauſula, & in anticipationem, res eſſet clara, videlicet unicum ſolidum relevium deberi, & rem utrique conjugum æqualiter acquiſitam, non tamen tanquam abſolutè propriam, ſed tanquam quid acquiſitum non conſtante matrimonio, ſed ante matrimonium, ita quod maritus non poſſet vendere nec hypothecare niſi ſuam partem dumtaxat, & non partem uxoris ut pleniùs diximus infrà §. 110. Sed dicta clauſula & in anticipationem, &c. aliter non diſtincta facit magnam confuſionem: quia videbatur intelligi ſolum de portione contingente filiam, & non de portione contingente generum, qui non eſt habilis ad ſucceſſionem, ut clauſulæ concordentur & non ſit repugnantia nec correctio, per notata in *cap. inter dilectos de fide inſtru. in l. ubi repugnantia.* & ibi Decius. *ff. de regul. jur.* Contrarium tamen reſpondi, conſiderans naturam materiæ ſubjectæ, & veriſimilem intentionem donantium: quia de natura hujuſmodi donationem magis eſt ut fiant in dotem, & loco dotis, prout eſt officium parentum, quàm quòd abſolutè donetur extraneo.

neo. *l. ſi. C. de dot. promiſſ.* Et etiam apparet quòd noluerunt abſolutè donare, ſed ſolum in anticipationem ſucceſſionis: & concluſi quòd totum feudum cenſetur donatum in anticipationem ſucceſſionis, & totum ſucceſſione adveniente conferendum. Interim autem an debeatur relevium ſaltem pro parte qua maritus nomine ſuo tanquam donatarius inveſtiri vult, dependet ab illa ardua quæſtione, an dicta clauſula & in anticipationem ſucceſſionis deroget donationi factæ ſponſo in parte vel non, & an totum feudum remaneat ſoli filiæ proprium vel non, quam quæſtionem quia præſentem materiam excedit, reſervo infrà §. 110. Si autem clauſula & in anticipationem &c. eſſet expreſsè relata ad dimidiam portionem contingentem filiam, ceſſarent omnia dubia, quia pro portione filiæ nullum deberetur relevium, ſed omnino deberetur pro portione contingente generum.

4. Nota igitur quòd idem judicatur de eo quod eſt acquiſitum per donationem in anticipationem ſucceſſionis, ac ſi eſſet acquiſitum ex cauſa ejuſdem ſucceſſionis: & adverte quòd ſive cauſa anticipationis (tranſitivè dico) exprimatur in donatione, ſive non, non eſt differentia quantum ad hunc §. ſaltem à principio, ſed ex poſt facto, & etiam quòd ad alia, magna eſt differentia, quia dicta cauſa expreſſa, ſi poſtea filius donatarius non velit eſſe hæres, reſolvitur donatio tanquam cauſa finali non ſecuta, & res revertetur ad corpus ſucceſſionis ad commodum quorumcumque etiam remotiorum, & collateralium hæredum, vel etiam ad commodum creditorum: qui forte nullo ſe gerente pro hærede facient deputari curatorem bonis, ſeu hæreditati jacenti. Non licet igitur hoc caſu filio ſe tenere ad donationem ſibi factam, abſtinendo à ſucceſſione: ſed neceſſe habet vel adire, vel rem donatam reſtituere, & ſolum lucratur fructus perceptos durante vita patris donatoris. Et hoc caſu nulla jura utilia debentur patrono, nec cum res donatur, nec quum donatarius conferendo ſuccedit, nec cùm abſtinendo rem reſtituit. Nec obſtat quòd in caſu abſtentionis & reſtitutionis feudum fuit bis apertum: quia ex prima mutatione nihil debetur per hunc textum. Et ſic nec ex ſecunda, cum ſit neceſſaria reverſio ex cauſa inexiſtente ipſi donationi ab hujuſmodi releviis liberæ. Si verò cauſa anticipationis non ſit expreſſa, ſed ſolum tacitè inſit & præſumatur, *per d.* §. 159. tunc ſi non eſt facta ſimplex conceſſio velut in peculium, de quo non loquimur, ſed vera donatio perpetua & irrevocabilis, forte mentione facta benemeritorum, ſed in genere, pro ſtylo conſueto, & non in ſpecie, & tunc liberum eſt filio, ſi velit abſtinere ab hæreditate donatoris, & dono ſuo ſe contentare, nec tenebitur ad aliqua onera hæreditaria, *ut infra* §. 125. poteſt etiam ſi velit ſuccedere, ſed conferendo ſi habeat cohæredes, ut ibi dicitur. Et caſu quo ſuccedit & confert, clarum eſt quòd nulla jura debentur patrono, nec ex capite donationis, nec ex capite ſucceſſionis, nec ex capite collationis: ſi * vero abſtineat, tunc dico quòd relevium debetur patrono, non ex capite abſtentionis, ſed ex capite donationis, quam ex nunc facto & declaratione filii abſtinentis, apparet non eſſe cauſa anticipationis ſucceſſionis: ſed remanere in forma nudæ & ſimplicis donationis. Idem dicendum ſi non donatarius, ſed nepos ex eo præmortuo abſtineat ab hæreditate avi donatoris.

* Contentus dono debet relevium.

5. Sed quæro numquid hoc caſu poſſit patronus manum injicere feudo, non obſtante quòd a principio donationis admiſit donatariũ in fidẽ? Reſpondeo. Aut admiſit in fidem ſimpliciter, & non poteſt prehenſione uti, ſed habet neceſſe via actionis petere relevium ſibi debitum, & tempus triginta annorum ad exactionem hujus relevii, non incipit à die donationis, vel inveſtituræ, ſed ſolum à die dictæ abſtentionis, quoniam peti ante non potuit. Aut vero patronus admiſit in fidem tanquã de donatione facta in anticipationẽ ſucceſſionis, & expreſsè ſub hac qualitate, & tunc admiſſio in fidem ad dictam cauſam & qualitatem limitata fuit, ex quo conſequitur quòd ea cauſa reſoluta, & alia apparente, liberum eſt feudum tanquam apertum prehendere, & hoc procedit etiam ſi donatio in ſe fuerit in forma ſimplicis donationis. Si autem donatio fuerit expreſsè in forma ſpecifica anticipationis, tunc etiamſi admiſſio in fidem ſit ſimpliciter facta: idem eſt, quia à principio infuit cauſa & qualitas contenta in donatione, ad quam receptio in fidem fuit relata. *l. aſſe toto. ff. de hered. inſtit. l. ſi ita ſcripſero, ff. de condit. & demonſtr. cum vulg.*

6. Ultimo quæro, quid in caſu è converſo, hujus §. Si donatio fiat à deſcendente aſcendenti? Et prima facie videretur non habere locum hunc textum. Non enim rectè dici poteſt hujuſmodi donatio fieri anticipatione ſucceſſionis, cùm id eſſet cõtra ordinẽ naturæ. *l. & non ſi parentibus. ff. de inoffic. teſta.* Et ut puto à ſæculo nunquam fuit auditum quòd filius aliquid patri ſuo acceptanti donaverit in anticipationem ſucceſſionis ipſius donantis: quare ſupervacua, aut nimis curioſa videtur hæc quæſtio, nec pertinens ad legiſlatorem nec ad ejus interpretem. juxta *l. nam ad ea ff. de legibus.* Si tamen contingat (ut facile eſt) dicendum æque diſpoſitionem hujus §. locum habere. Ratio, quia venit ad interpretationem & extenſionem §. 2. *ſuprà eod.* Et ſic habet locum in omnibus caſibus in quibus *d.* 2. §. habet locum.

7. Quoniam lex relativa, æquiparativa vel interpretativa * extenditur ad omnem caſum in quo habet locum lex relata æquiparata vel interpretata, ut tradit Bart. in *l. nihil per illum text. ff. de conjug. cum emancip. liberis. not.* Gemi. Philip. Franc. in *ca. diſpendia. col.* 1. *de reſcript. in* 6. *ca. licet canon. col.* 1. *avaritia. col.* 2. *de elect. in* 6. Jaſ. in *l. poſt dotem col.* 16. *ſolut. matri.* Igitur quemadmodum *d.* §. 2. habet locum in omni ſucceſſione lineæ directæ, ut non debeatur relevium, nec ab aſcendentibus, ut ibi probavimus *in gloſſ.* 1. ita & hic §. æquiparans ſucceſſioni donationem anticipandæ ejuſdem ſucceſſionis cauſa factam, debet æque habere locum in donatione facta à filio patri, vel alii aſcendenti, ſi de facto contingat eam taliter fieri, ſicut in donatione taliter facta à patre filio. Et ita expreſſim diſponit conſuetudo Aurelianenſis. *eod. tit.* §. 60. quòd de donationibus factis nedum deſcendentibus, ſed etiam è converſo à deſcendentibus in aſcendentes nulla jura debeantur patrono. Et hoc eſt multum æquum & ſervandum etiam in cæteris locis ubi conſuetudo in hoc ſimilis noſtræ aliud non exprimit. Adverte tamen quòd in hoc eſt differentia inter donationem factam à patre filio, vel è contra, quòd prima ſimpliciter facta de ſe præſumitur in anticipationem ſucceſſionis, *ut ſuprà* §. 159. Secus in donatione facta à filio patri vel alii aſcendenti (cùm id ſit præter commune votum & naturæ ordinem) non præſumitur facta in anticipationem ſucceſſionis. etiam ſi parens ſit vegetior & vivacior filio, forte effœto & nullam ſpem prolis habente. Sed habetur pro abſoluta & mera donatione, & debetur relevium, niſi expreſsè donationi inſit cauſa anticipandæ ſucceſſionis. Poſſem hic multa deducere de notatis *in c. unico. de vaſſall. decrepi. ætat. in uſib. feud.* & de donationibus parentum in liberos, ſed nolo excedere materiam præſentis §. quem omnino limito in feudis qui more Vulquecini reguntur, quamvis enim conditio Vulquecini non ſit in caſu hujus §. expreſsè excepta vel reſervata conſuetudine noſtra, tamen ſatis virtualiter intelligitur & hic excepta, ex quo in *d.* §. 2. excipitur in ſucceſſione directa, cui donatio in anticipationem ejuſdem ſucceſſionis per hunc §. æquiparatur, per regulam quam Bart. & alii tradunt in *d. l. nihil.*

* Lex interpretativa extenditur ad omnem caſum legis interpretatæ.

## §. XXVIII.

ITEM le ſeigneur feodal [depuis &] apres qu'il a ſaiſi ou fait ſaiſir & mettre en ſa main le fief tenu & mouvant de luy, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, pendant & durant le temps de ſadite main miſe, & qu'il le tient en ſa main, n'eſt tenu de payer & acquitter les rentes, charges ou hypotheques non infeodées, conſtituées ſur iceluy par ſon vaſſal.

## SUMMARIA §. XXVIII.

1. *Etiam tempore immemoriali præſcripta contra vaſſallum, non nocent patrono.*
2. *Ampliatur 2. hic §. etiam in oneribus contentis in adjudicatione per decretum facta præſente patrono.*
3. *Utrum ſcientia & patientia præjudicet.*
4. *Quid ſi quando patronus accipit fructus anni pro relevio? Idem.*
5. *Idem ſi patronus prehenderit feudum ex defectu catalogi.*
6. *Fallit hic text. 1. ſi feudum perveniat ad patronum ut privatum.*
7. *Fallit 2. in oneribus infeudatis.*
8. *Duplici modo approbari poteſt reditus à vaſſallo impoſitus feudo.*
9. *Quid de conceſſione ad cenſum vel certum reditum.*
10. *Patronus non tenetur infeudare creditorem de reditu.*
   *Et è converſo creditor non tenetur recognoſcere.*
   *Onera non ſunt pars rei niſi ſecundum quid.*
   *Militia in regno Siciliæ an ſit feudum?*
11. *Reditus infeudatus non eſt pars feudi, ſed feudum per ſe.*
12. *Thema.*
13. *Solutio.*
14. *Redemptio reditus feudalis poteſt fieri etiam poſt prehenſionem, nec poteſt à patrono argui de fraude, ſed tantum de ſimulatione.*
15. *Quid operetur vulgata clauſula notariorum, deſſaiſinens à bonis hypothecatis uſque ad valorem & concurrentiam reditus?*
   *Incerta pars ratione loci & quota non poteſt.*
16. *Clauſulæ* executivæ *quid operentur.*
17. *Notabilis diſtinctio quando reditus exceſſivus debeat reduci ad rationem unius pro duodecim, vel ad rationem unius pro quindecim.*
18. *Feudum reditus redimibilis quocumque modo in præjudicium patroni poteſt extingui, ſecus in non redimibili.*
19. *Si reditus feudalis non redimibilis ipſimet debitori obvenerit, poteſt patronus eum cogere ad ponendum extra manus ſuas.*
20. *Quomodo ſuccurratur creditoribus vaſſalli permittentis feudum à patrono ex defectu hominis poſſideri?*
   *Patronus ad quem pervenit feudum ut ad privatum, poteſt à creditoribus vaſſalli ſicut tertius poſſeſſor conveniri.*
21. *Creditores non obſtante prehenſione feudali agere poſſunt cum effectu contra prætendentem dominium feudi.*
22. *Nullo apparente domino poſſunt facere curatorem feudo deputari tanquam bonis vacantibus.*
23. *Patronus tenetur dictum curatorem in fidem admittere, vel inducias fidei indulgere.*
24. *Quomodo ſubveniatur colono vaſſalli expulſo à patrono?*
25. *An patronus frui debeat augmentis factis à vaſſallo?*

LUCRATUR ergo omnes fructus ſine aliquo onere impoſititio à vaſſallis procedente, ut ſuprà §. 1. Amplia qualecumque ſit onus, ſive ſervitus, ſive hypotheca, aut aliud, & quocumque modo ſit impoſitum.

1. Sive ſit præſcriptum, etiam per tempus immemoriale, contra veteres vaſſallos; nec opus eſt ad hoc citare textum in §. *rurſus quibus modis feud. amittat.* §. *quid ergo. de inveſtit. de rebus alien. Fac.* 1. *de cap. Corradi. in uſibus feud.* quia ſufficit una ratio, nihil contra patronum factum poſſeſſumve eſſe. Et hæc

eſt melior ratio, quàm illa quod reſoluto jure datoris reſolvitur jus acceptoris per ea quæ dicam infrà §. 43.

2. Ampliatur ſecundo, etiamſi impoſitio oneris ſit approbata à judice, vel feudum cum hoc onere, puta certi reditus adjudicatum ultimo licitatori, ex decreto judicis & præcedentibus proclamationibus, & ſubhaſtationibus publicis, etiam ſi patronus non ſe oppoſuerit, vel etiam præſens nihil objecerit: & licitatorem in fidem admiſerit, recepto quinto denario ex cauſa dicti decreti: quia non propterea reditus eſt infeudatus, & nihil iſtorum magis præjudicat patrono, quàm ſi res ei privatim eſſet vendita ad onus certi reditus, nec in hoc factum judicis plus operatur quàm factum partium cui æquiparatur. *l. 1. C. ſi in cauſa. judic. pign. cap. ſit. l. 1. de jur. dot. impetran. l. profectitia dos. in princ. ff. de jur. dot. cum vulga.* Et in adjudicationibus per decretum jura dominicalia ſemper intelliguntur reſervata, etiam ſi dominus directus ſe non oppoſuerit ſecundum ea quæ diximus *infra* §. 189.

3. Amplia tertiò ſi ſint conſtituta à vaſſallo, vel ſuper eum & ſuper feudo exacta, ſciente & patiente patrono, etiam ſi illo præſente, dummodo fiat actus nomine vaſſalli: ſecus ſi fieret nomine patroni, quia præſens & * nomen accommodans tacitè accommodat etiam conſenſum: ut tradit Bald. in *c. 1. col. 2. de probib. feud. alien. per Lotha. in uſibus feud.* Sed quid ſi patronus expreſsè conſenſerit certam ſervitutem, vel penſionem imponi, & feudum hypothecari? Videtur remittere jus ſuum inquantum opus eſt ad conſervationem & effectum actus, ut notat Bald. in *l. dotalem, ff. ſolut. matr.* Et ſufficit ſolus conſenſus domini, vel ſimplex ſubſcriptio aut ratihabitio, ad hoc ut hypotheca etiam per omnino extraneum facta ſit efficax, *l. ſi fundus, §. 1. l. fidejuſſor. §. 1. ff. de pignor.* Et hoc verum, dummodo non ſit ſimplex conſenſus permiſſionis, ſed ſit conſenſus approbationis. Non tamen requiritur quod talis conſenſus tranſeat in actum ſpecificum: nec quod patronus expreſsè ſe obliget: puta fidejubendo, aut aliàs, quamvis hoc requiratur in diverſo caſu de quo diximus *ſuprà* §. 12. *gloſſ.* 1. Sed ſufficit, quod ſit conſenſus verbo vel ſcripto adhibitus ad probationem actus, ut teneat etiam reſpectu & in præjudicium approbantis: ſecus ſi tanquam teſtis ſubſcriberet *l. Caius, ff. de pignor. actio. l. Titia. §. Lucia. ff. de legat.* 2. Vel tanquam judex authoritatem contractui interponeret, per notata in *l. ſed ſi quis. ff. quemadm. teſt. aper. inſtit. de inoffic. teſt. §. ſi tutor.*

* Nomen accommodans accōmodat cōſenſum.

4. Amplia quarto hunc textum, nedum quando feudum velut quaſi commiſſum & interruptum defectu vaſſalli eſt in manu domini: ſed etiam quando eſt repletum novo vaſſallo, ſed patronus fructus unius anni eligit & accipit pro uno relevio, vel fructus plurium annorum pro pluribus releviis, ratione plurium mutationum quibus non erat ſatisfactum. Capit enim omnes fructus & obventiones, nulla deductione facta pro penſionibus, reditibus & quibuſcumque oneribus impoſitis à vaſſallo, etiam ad pias cauſas, quæ non tenetur ſolvere: nec creditores agere poſſunt contra patronum tanquam poſſeſſorem rei hypothecatæ aliqua perſonali vel mixta actione, nec etiam hypothecaria: quia quod attinet ad patronum, jure feudali fruentem, res non cenſetur nec eſt hypothecata, nec aliter effecta, prout etiam nec tenetur ſtare colono antiquo, vel novo vaſſallo, ſed poteſt illum expellere & *ut infra* §. 56. & 57. ſolum tenetur impenſas ſementis & culturæ deducere, vel reſtituere, quæ etiam malæfidei poſſeſſori reſtituerentur. *l. fundus qui. ff. famil. herciſcund.* Item ſi patronus non eligat reditum anni, ſed id quod prudentes viri arbitrabuntur, *infra* §. 47. debent enim illa arbitrari habita ratione ad fructus integros circumſcriptis penſionibus & oneribus impoſitis à ſolo vaſſallo, quæ non debent conſiderari, ſed benè debet in hoc arbitratu haberi ratio & deductio onerum infeudatorum vel approbatorum à patrono.

5. Amplia quinto, etiam quando feudum eſt prehenſum & tenetur ad manum patroni, non ex defectu hominis vel jurium, utpote fidelitate facta & juribus ſolutis, ſed ex defectu ſimplicis catalogi. Nec obſtat quod tunc patronus non facit fructus ſuos, qui ſaltem poteſt eos cuſtodire & impedire, ne vaſſallus quicquam commoditatis de illis & toto fundo percipiat donec catalogum præſtiterit, *ut ſuprà* §. 9. Ergo prohibere & impedire poteſt, ne coloni, creditores, aut quicumque alii cauſam habentes à vaſſallo, vel etiam ejus prædeceſſoribus, & qui non fuerunt in culpa, aliquid interim percipiant: quia in effectu ipſe vaſſallus negligens perciperet, & ſatis eſt quod patronus & conſequenter commiſſarii ab eo deputati non tenentur in aliquo reſpondere creditoribus; vel cauſam habentibus vaſſalli, quum patronus ſit fundatus in ſuo jure primitivo priori & potiori.

6. Limita hunc textum primò, ut procedat ſolum in caſu prehenſionis & manus injectionis feudalis: ſecus ſi feudum pervenit ad eum patronum tanquam ad quemlibet privatum, de quo non eſt dubium. Item ſecus ſi pervenerit ad tanquam patronum jure retractus feudalis, ut plenius diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 5. & 6. imò etiam ſi pervenerit ad eum tanquam patronum jure confiſcationis feudalis, ut dicam *infra* §. 43.

7. Limita ſecundo hunc textum, ſi reditus vel aliud jus de quo agitur ſit infeudatum, quod intellige non de infeudatione vaſſalli, ſed de infeudatione ipſius patroni. Poteſt enim vaſſallus dare certum reditum in feudum, quem conſtituet vel aſſignabit ſuper feudo ſuo, ſicut ſuper quolibet alio fundo, ut dicemus infrà §. 11. Sed de tali reditu per eum infeudato idem eſt judicandum, ac ſi nulla eſſet infeudatio, prout nulla eſt reſpectu ſuperioris patroni, ſecus ſi ſuperior patronus hoc approbaverit.

8. Poteſt autem duplici modo approbare, & utroque caſu non procedit diſpoſitio hujus §. Primo approbando ad validitatē hypothecæ, & tunc approbans multum ſibi præjudicat, & nihil juris acquirit, quia tenebitur recognoſcere dictum reditum quocumque modo feudū hypothecatum ad manum ſuam reducatur, & tamen non poterit alia jura vel commoda feudalia exercere, vel percipere de feudo dicti reditus, etiam pro tempore quo feudum hypothecatum poſſideret ex defectu clientis & fidei, vel alio quocumque modo, quoniam hoc caſu feudū redditum non eſt ſubordinatum feudo dominanti, ſed eſt omnino ſeparatum, ita quod vaſſallus vaſſalli non eſt vaſſallus, per notata *ſuprà gloſſ.* 6. *num.* 2. Unde ſi feudum hypothecatum vendatur, emptor non erit dominus feudalis creditoris ad quem ſpectat ille reditus, & nihilominus ad illius ſolutionem tenebitur tanquam merus poſſeſſor rei hypothecatæ, & etiam cū titulo bona fide & longo tempore præſcribere poterit adverſus creditorem & hypothecam, *ut infra* §. 67. Secundo modo poteſt approbari à ſuperiore patrono tanquam ſubinfeudatio ſubordinata: ita quod recipiens reditum tenetur recognoſcere conſtituentem in patronum ratione dicti reditus, & conſtituens ratione ejuſdem reditus ſuper feudo ſuo aſſignati tenebitur recognoſcere patronum tanquam de ſubfeudo, vel retrofeudo, & hoc caſu feudum reditus efficitur de pertinentiis feudi medii à quo feudaliter movetur: & ſuperior patronus jura & commoda feudalia percipiet, quandiu feudum medium tenebit ad manum ſuam, & ſimiliter ad emptorem feudi medii tranſibit omne jus feudale in hujuſmodi reditum, tanquam in verum ſubfeudum: taliter quod nullo tempore niſi



Digitized by Google

immemoriale præſcribere poterit liberationem ab hoc reditu, ſicut nec extinctionem aut derogationem feudi à ſe moventis, ſed tantum præſcribere poterit liberationem à penſitationibus elapſis ante triginta annos, per notata ſuprà §. 12.

9. Et quod in hoc §. dicitur de hypothecis, idem ſi vaſſallus partem feudi ſui ſubinfeudaverit, vel ſub annuo cenſu aut reditu conceſſerit: niſi enim hoc fuerit approbatum à patrono, nullomodo ei præjudicat, nec his conceſſionibus ſtare tenetur, niſi in caſibus in quibus tenetur ſtare hypothecis. Et ut pleniùs habeas adverte: nunquam vidi accidere illud, quod nuper cogitationis curſum ſequens ſcripſi de conſtitutione & infeudatione reditus à vaſſallo: ſed frequenter uſuvenit vaſſallos conſtituere reditus ſuper feudis ſuis, deinde creditores recognoſcere eoſdem reditus in feudum à patronis, ſuper quo multas quæſtiones latè poſſem effundere. Sed breviter & reſolutivè procedendo,

10. Nota primo quod hujuſmodi creditor non tenetur in feudum recognoſcere à patrono reditum, etiam nominatim & limitatim ſub feudo acquiſitum, nec ad hoc à patrono cogi poteſt, nec etiam tenetur patronus eum in fidem admittere, nec hujuſmodi reditum refeudare, quamvis aliud ſit de vera parte integrali feudi, ſimpliciter & totaliter alienata, ut diximus infra §. 54. Nec obſtat quod * onera cenſentur pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrah. empt. & vend.* Feli. in *cap. cum Joan. Eremita. col. 2. de fide inſtrum.* quia non eſt verum propriè & eſſentialiter, ſed ſolum ſecundum quid, videlicet reſpectu valoris, & æſtimationis rei: vel clarius eſto, quod hujuſmodi reditus & ſimile impoſititium onus cenſeatur ſecundum quid eſſe pars fundi ut fundi: non tamen ut feudi, nec prout eſt feudum, quia nullo modo eſt nec habetur pars feudi, niſi ſit à patrono infeudatum: prout nihil addi, nec detrahi poteſt feudo, in inquantum feudo, ſine conſenſu patroni, *ut in* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 20. Similiter & militia, ſive proviſio ad vitam, quæ * apud Siculos datur ſecundogenito, eſt pars feudi, quia ejus reſpectu tenetur ſecundogenitus ſervire patrono feudi, & eum recognoſcere, ut notat And. Iſer. *ſuper conſtit. Neapol. incipien. comitib. ſub tit. de adjuta. per milit. lib.* 3. quod etiam trad. Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 43. Secus ſi non teneretur recognoſcere patronum: quia tunc eſſet nuda penſio. Unde puto quod male ſcripſerit Matth. de Afflict. *ſuper dicta conſtitutio. comitibus. col.* 2. hujuſmodi militiam deberi fratri minori, vel monacho, & veriorem puto contrariam opinionem Andr. de Iſer. ibi, quia eſt pars feudi, & tenetur ad ſervitium feudale, quod non poteſt præſtari per fratrem minorem vel monachum.

* Onera non ſunt pars rei, niſi ſecundum quid.

* Militia in regno Siciliæ an ſit feudum.

* Reditus infeudatus, an ſit pars feudi.

11. Quid igitur de * reditu infeudato, numquid eſt pars feudi? Videtur quod ſic, per prædicta, ex quo recognoſcitur ab eodem patrono, & ei præſtantur jura & obſequia feudalia pro rata reditus. Contrarium cum feudo ſeu feudalitate feudi, ſuper quo eſt conſtitus reditus. Patet quia licet feudum ſuppoſitum prehendatur, vel mancipetur, non tamen cenſetur prehendi, nec mancipari feudum & reditus: & alterum ſine altero poteſt cadere in commiſſum: ſunt enim diverſi vaſſalli & diverſæ fidelitates, & ſic ſunt diverſa & omnino diſparata feuda. Hinc eſt quod quando hujuſmodi reditus infeudatur, creditor non debet recipi in fidem feudi hypothecati, nec de eo inveſtiri uſque ad concurrentiam ſeu valorem reditus, prout nonnulli craſſa minerva putant: ſed ſolum debet recipi in fidem patroni ratione reditus qui communi conſenſu erigitur in feudum novum, de quo creditor inveſtitur. Nec iſta exacto judicio noviter à me diſcuſſa, ideo contemnenda ſunt, quod faciliora & expoſita apparent, quoniam ad multas arduas quæſtiones promptè decidendas, utilia & neceſſaria ſunt. Inter quas inſignem quamdam inter celebres advocatos nuper agitatam, paucis exempli vice perſtringam.

12. In ſpecie * hujuſmodi, vaſſallus ampli feudi, ſed pecunia indigens anno Domini 1481. vendidit, conſtituit & aſſignavit ſpecialiter ſuper feudo ſuo, & generaliter ſuper omnibus bonis ſuis, quinquaginta libras annui & perpetui reditus, mediante ſumma quingentarum librarum, quam accepit à creditore, ſive ab emptore reditus, ſub clauſula ex ſtylo notariorum aſſueta, quod venditor ſe deſſaiſinat, deſſaiſinavit & demiſit in manus notariorum, ab omnibus hærediis & prædiis ſuis, uſque ad valorem ſeu concurrentiam dicti reditus, ad commodum dicti emptoris, hæredum & habentium cauſam ab eo: volens & conſentiens dictum emptorem, de eis uſque ad dictam concurrentiam ſaiſiri, inveſtiri, & in poſſeſſione recipi per dominos feudales & alios ad quos pertinebit, per oſtenſionem literarum dicti reditus: & ex abundanti conſtituens latorem præſentium literarum procuratorem ſuum ad prædicta peragenda. Accidit poſt decem vel quatuordecim annos, emptor adivit patronum feudi hypothecati, cui literas acquiſitionis dicti reditus exhibuit, & quintum pretii ſolvit, & ab eo in fidem receptus, & inveſtitus fuit de dicto reditu, & feudo ſuppoſito uſque ad concurrentiam reditus, juxta tenorem acquiſitionis ſuæ. Exinde poſt aliquot annos deceſſit emptor, à cujus vidua tam ejus quam tutorio filiorum nomine, dictus venditor refuſa ſorte principali, cum reliquis, redemit dictum reditum: quo facto patronus ſciens obitum dicti emptoris, ignorans dictam redemptionem, videns quod per annum nullus hæredum emptoris acceſſerat ad renovandum fidelitatem dicti reditus, manum injicit dicto reditui, tanquam feudo aperto ex defectu hominis & jurium, & hanc manus injectionem fecit ſignificari ipſi venditori, in loco & domo prætoria feudi hypothecati. Venditor hujuſmodi prehenſionem contempſit, & poſt aliquot annos vendidit feudum ſuum Titio, ſine onere dicti reditus, utpote dudum redempti. Patronus autem inveſtivit de feudo dictum Titium, quintum pretii offerentem & ſolventem, ſine præjudicio tamen prehenſionis feudalis dicti reditus, poſtea in jus vocavit Titium, & contra eum concluſit, ad hoc ut prehenſio feudalis dicti reditus declararetur valida, una cum reſtitutione fructuum à tempore prehenſionis, & donet hominem ſeu vaſſallum, & jura debita ratione feudi dicti reditus. Titius tendens ad finem abſolutionis excepit de redemptione, & extinctione dicti reditus, & feudi, facta ante prehenſionem, & plura alia adducebat quæ omitto. Patronus replicabat reditum non fuiſſe de ſe redimibilem, ſed perpetuum, ut patet ex literis conſtitutionis, & quod redemptio fuit merè voluntaria, & ſic quod non potuit fieri in ejus præjudicium, re non integra, utpote poſteaquam per infeudationem jus fuerat ei quæſitum: & conſequenter quod reſpectu patroni, hujuſmodi redemptio non poteſt valere in vim meræ luitionis, ſed in vim emptionis, & novæ acquiſitionis, ex qua jura quinti & ſubquinti denarii ſunt acquiſita, maximè attento quod dicta infeudatio facta fuerat nedum de conſenſu creditoris ſeu emptoris, ſed etiam de conſenſu debitoris qui conſtituerat reditum, ut patet per præfatas clauſulas conſtitutionis dicti reditus. Gravis erat hæc cauſa, quia fructus ſive reliqua prætenſi reditus, à tempore prehenſionis, à qua jam lapſi erant 40. anni, aſcendebat ad ſummam duarum millium librarum, ultra jura quintorum pretii, & laudimiorum propter mutationes medio tempore factas.

*Thema.

13. Super his conſultus reſpondi * partes judicis eſſe in abſolvendo: & ita judicatum fuit. Ratio principalis, quæ me movit hæc eſt, quod dictus reditus de ſe erat redimibilis, & reſolubilis à debitore quan-

*Solutio.

Digitized by Google

documque offerente ſortem principalem cum reliquis, etiam invito creditore: quia erat mediante pecunia conſtitutus, longè infra rationem trientis uſuræ, utpote ad rationem unius denarii pro decem, quæ eſt dextans uſura, multum vicina centeſimæ, quoniam non diſtat nec minoratur à centeſima niſi in uno ſextante: & de ſui natura eſt redimibilis, quamvis hoc non ſit cautum in contractu. Imò de ſui ſubſtantia redimibilis eſt: quia etiamſi expreſsè pactum eſſet non eſſe redimibilem, nihilominus redimi poſſet vitiato pacto. Imò quandoque illud pactum vitiaret contractum, & faceret annullare conſtitutionem reditus, ut probavi infrà §. 57. Unde latè de origine, terminis, & effectu hujuſmodi uſurarum, ſive redituum tractatur. Quum igitur de ſe eſſet redimibilis, non potuit in eo feudale jus conſtitui, nec acquiri patrono, niſi ſub onere, & conditione reſolutionis in eventum redemptionis: quia ex cauſa præexiſtenti & neceſſaria reſolutò jure creditoris qui in feudum ſpontaneè recognovit, reſolvitur jus patroni, per regulam *l. lex vectigal. ff. de pignor.* Nec obſtat quòd debitor conſenſit reditum infeudari, quia intelligitur in eadem qualitate, ſcilicet redimibilitatis, adhærente reditui. Et ſic ſalvo jure redimendi, cui etiam tacitè, nec expreſsè derogari potuiſſet, & etiam hujuſmodi conſenſus ex parte debitoris non ordinatur ad hoc, quod reditus magis perpetuetur vel confirmetur quàm prius, quoniam etiam invito debitore, & ſine ejus permiſſione poteſt creditor facere infeudari reditum ſuum à patrono, ut dixi *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. *in fine.* Sed magis ordinatur ut in caſum redemptionis poſſit creditor ſumptus infeudationis tanquam legales imputare debitori, de quo tamen an debeant refundi diſtinguendum eſt ut ſcripſi in *d.* §. 94. Statim igitur quòd dictus debitor, & vaſſallus feudi ſuppoſiti, dictum reditum redemit, extinctum & reſolutum fuit feudum dicti reditus: ita quòd impoſſibilis fuit prehenſio, quum amplius hoc reſpectu non ſupereſſent, neque patronus, neque feudum, neque vaſſallus, intantum quòd ſi qua jura utilia puta relevia fuiſſent acquiſita patróno ante redemptionem, ut ſi creditor deceſſiſſet ſine liberis, & ſic per mutationem reditus in ſucceſſorem collateralem acquiſitum fuiſſet unum relevium: redemptio ſequens non præjudicat relevio, ſed præjudicat in modo illud exigendi per viam prehenſionis feudalis, & nugatoria, & nulla eſſet prehenſio, ita quod neceſſe haberet quondam patronus via actionis agere ad ſolutionem relevii contra hæredes creditoris, à quibus facta eſt redemptio. Nullum autem relevium nec aliud jus petere poteſt ex cauſa redemptionis, quum ſit neceſſaria, & ex cauſa ante dicti feudi originem debita per notat. infrà §. 33. *qu.* 3. *cum ſeq.*

14. Imò quod fortius eſt etiam ſi præceſſiſſet prehenſio ex defectu hominis poſt quadraginta dies ab obitu creditoris, deinde forte etiam in fraudem patroni redimatur reditus, ſtatim reſolvitur & extinguitur prehenſio feudalis, cum omni ſua virtute & effectu pro tempore futuro, non enim amplius currunt, nec currere poſſunt penſitationes reditus, ad commodum & lucrum patroni: ſed præteritæ penſitationes à die prehenſionis, uſque ad tempus redemptionis pro rata temporis remanent acquiſitæ & debitæ patrono, nec poterit patronus cauſari hoc factum eſſe in ſui fraudem, * quia non eſt fraus ubi quis jure ſuo utitur. *l. nullus videtur. ff. de regul. jur. cum ſimilib.* Secus ſi verè non redimeretur, ſed ſimularetur redimi. unde non eſſet admiſſibilis patronus ad allegandum quòd odio ſui facta eſt redemptio, etiam ſi vellet probare quod hæres creditoris nimia protervia, & dedignatione recognoſcendi patronum, ſollicitaverit debitorem ad redimendum: dummodo vere reditus reſolutus & extinctus ſit. Sed bene eſſet admiſſibilis, ad allegandum & probandum quòd ſimulata eſt redemptio & quòd in veritate currit reditus & penſitationes ſolvuntur à debitore creditoris hæredi, vel alii ejus loco, per ea quæ in ſimili dicemus *infrà* §. 23. Adverte etiã quòd in themate præcedenti, & ſi non fuiſſet ſecuta redemptio, prehenſio reditus ex defectu hominis, per obitum creditoris, non debebat fieri ſuper feudo ſuppoſito, nec ibi principaliter notificari, ſed debebat fieri ſuper hærede creditoris, & ei notificari: nec eſt neceſſe quod notificetur debitori, ſive poſſeſſori feudi ſuppoſiti, niſi ad hoc quod ſolvendo creditori ſuo non liberaretur, ſecundum ea quæ diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *not.* 2.

* Patronus pro juribus ſuis nõ poteſt conqueri de fraude vel ſimulatione.

15. Nec obſtat quod ex hypotheſi infeudationis dicti reditus, videtur creditor etiam de ipſo fundo ſuppoſito, vel conſenſu debitoris ſaiſitus, & inveſtitus, uſque ad concurrentiam reditus, quia eſt error, & verba infeudationis, quoad hoc ſunt ſupervacua, & improprianda, ut reducantur ad infeudationem ipſius reditus aſſignati ſuper tali feudo. Nec obſtat quod debent de aliquo operari, illa verba ſolita apponi in conſtitutionibus redituum, quod venditor ſe deſſaiſinavit à feudis & bonis hypothecatis, uſque ad valorem & concurrentiam dicti reditus, ad commodum creditoris, quem conſenſit in poſſeſſionem mitti & inveſtiri: quoniam dicta clauſula non tendit ad hoc quod venditor reditus dimittat fidem, & exuat in aliquo clientelam feudi ſui, quod hypothecat: nec ut in aliquo ipſe creditor efficiatur vaſſallus feudi ſuppoſiti: prout non agitur ut feudum nunc mutetur, nec ut aliquod ejus dominium tranſeat in creditorem: quia tunc ſtatim feudum ipſum ſuppoſitum eatenus aperiretur, & eatenus prehendi poſſet, & ſimiliter relevia exigi poſſent, ſaltem creditore volente, & incipiente uti dicta clauſula & apprehenſione poſſeſſionis & ſaiſinæ, quod eſt falſum, quia quantumcumque in creditorem ſive facto debitoris, ſive facto & authoritate judicis, transfertur etiam vera poſſeſſio feudi, nullomodo tamen aperitur, nec aliqua jura patrono debentur, ut dicemus infrà §. 33. *qu.* 1. Fortius dico, quod dicta clauſula non tendit ad conſtitutum, vel quid ſimile, nec operatur aliquam fictam traditionem, nec facultatem poſſeſſionis apprehendendæ. Et ſic in vim dictæ clauſulæ non poteſt creditori competere remedium *l. fi. C. de acqui. & retin. poſſeſſ.* ad alienata repetendum à tertio poſſeſſore ſine diſcuſſione, juxta opinionem Jacob. Butr. in *Authent. hoc ſi debitor. ad fi. C. de pign. & in l. fi. C. de actio. & oblig.* de qua dixi *infra* §. 170. Nec aliter poteſt creditor dicere ſe poſſeſſorem feudi ſuppoſiti, in totum vel in parte, nec poſſeſſionem propria authoritate apprehendere, quia dicta clauſula, non eſt clauſula conſtituti, precarii, vel ſimilis. Imo etiamſi expreſſe ſonaret in conſtitutum, adhuc conſtitutum limitatum ad concurrentiam reditus, non valeret in vim conſtituti, nec operaretur ipſo facto tranſlationem alicujus poſſeſſionis, quia antequam liquidatio facta ſit, quota portio feudi requiratur ad concurrenſiam reditus, eſt incerta portio ratione loci & quotæ, quæ poſſideri non poteſt, nec valet tranſlatio vel apprehenſio poſſeſſionis talis incertæ portionis. *text. in l.* 3. §. *incertam.* & ibi Paul. Alex. Socin. Jaſ. *de acquir. vel amitt. poſſeſſ.*

16. Quorſum igitut tendit, & quid operatur dicta clauſula? Reſpondeo, propriè non eſt diſpoſitiva, ſed * executiva, prout non ſolet poni niſi in verbis executivis, & ſic non diſponit, nec ampliat diſpoſitionem, nec aliquid de novo operatur, & ſolum prodeſt ad declarationem & corroborationem diſpoſitorum. *Clem.* 1. *in fi.* & ibi Cardina. *de prebend.* Feli. in *c. licet in corrigendis in fin. de offic. ord.* Jaſ. in *l. jus autem civile col.* 1. *in fin. ff. de juſt. & jur.* Alberic. in *l. more. col.* 3. & ibi Jaſ. *col.* 7. Deci. *col.* 4. *ff. de juriſd. omn. jud.* Decius in *l. non omnis. col.* 3. *ff. ſi cert. pet.* Tum magis de communi notariorum * ſtylo ap-

*Clauſulæ executivæ non diſponunt nec ampliant.

*Promiſcua verba ſtyli nihil operantur,

ponitur, quàm juſſu, vel intentione partium, unde nihil operatur, ut notat Bar. in *l.* 1. *in* 6. *quaſt. in fi. ff. de jure codicillo.* Panorm. in *c. quintavallis. col.*7. *verſic. ſed quia notarii. in de in re jur. & in diſput.* 2. *incip. ſtante ſtatuto. col.* 5. *pulchre.* Alex. in *conſ.*52. *circa hanc, col.* 8. *lib.* 4. Curtius ſenior. *conſ.* 3. *in fi.* Et concluſivè dico quòd dicta clauſula debet ſecundum materiam ſubjectam actus cui apponitur accipi. Unde ſi apponatur in contractu venditionis, ceſſionis, vel alterius alienationis, non importat niſi facultatem poſſeſſionis apprehendendæ, & non aliud, juxta Bar. in *l. prædia. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & quod diximus infrà §. 170. Si verò apponatur in contractu pignoratitio, vel actum hypothecæ reſpiciat, refertur ad tempus moræ & ad corroborandam executionem pignorum, ex defectu ſolutionis ſecundum naturam hypothecæ.

*Nota diſt. de moderatione redituum.

17. * Adverte etiam quòd quamvis in præfato themate ille reditus non fuerit malè conſtitutus, attento tempore contractus, quod indifferenter ſolebat conſtitui ad rationem unius pro decem, tamen ceſſante omni redemptione debebat propter minoritatem pretii moderari, & reduci ad rationem unius denarii pro duodecim, quam temperatam uſuram vocat Joan. And. in *addi. ad Spec. de uſur. in addit.* 1. & juſtis negotiatoribus permittitur. in *l. eos C. de uſur. verſic. illos vero.* Ubi loquitur de uſura * beſſi, quæ fere reducitur ad rationem unius denarii pro duodecim: hæc tamen æſtimatio unius denarii pro duodecim, rectè computando paululum excedit beſſem, & eſt gravior uſura beſſi, de tertia parte unius unciæ quolibet anno. Et de ſpatio ſemeſtris ſuperaſſe complendo, ut clare probavi infra §. 57. Et hanc moderationem intellige, quando creditor extra judicium ſine controverſia eam conſentit, & offert: tunc enim puto quòd non debet ad minus reduci, attenta temporis antiquitate: ſed ſi creditor perſiſteret in judicio impediendo moderationem, vel eſſet reditus de recenti conſtitutus, tunc in odium nimiæ avaritiæ creditoris deberet reduci in rationem unius denarii pro quindecim, quæ appropinquat uſuræ ſemeſſi omnibus permiſſæ, in *d. l. eos. verſi. cæteros*, adhuc tamen gravior eſt ſemiſſe, quia uſura ſemis non reddit ſortem, niſi in ſexdecim annis, & octo menſibus. Et ita intelligo & modifico arreſta ſupremi hujus ſenatus in moderationibus horum redituum de quibus latius infra §. 57. Nec iſtud extra rem annotavi, quoniam ſi creditor hujuſmodi debitam moderationem faceret, vel pateretur, teneretur patronus ei ſtare, non obſtante infeudatione præcedenti, quæ non potuit fieri niſi cum vitiis & qualitatibus rei: unde malè dicebat actor in præfata lite, nihil ſpectare ad patronum ſive reditus ſit juſto pretio conſtitutus, ſive non: ſive redimibilis, ſive non: & quod indiſtinctè de juribus ſuis ſatisfieri debet, quia imò ad eum ſpectat: jus enim feudale reditus non poteſt in eum transferri, nec ei acquiri, niſi ſecundum capacitatem, juſtitiam & qualitatem reditus.

* Uſura beſſis.

18. Adverte etiam ad id quod ſuprà diximus, redemptione reditus redimibilis interiſe feudum reditus, ut procedat nedum in caſu redemptionis, ſed etiam generaliter, quomodocumque talis reditus confundatur & extinguatur, ſive ſucceſſione, ſive delegatione, ſive commutatione, ſive liberali remiſſione: hujuſmodi enim omnia vicem ſolutionis & luitionis habent. *l. Stichum.* §. *aditio. ff. de ſolut. l. quamvis,* §. *interdum, ff. ad Velleia. l. invito. C. de ſolut.* Et non refert quocumque modo reditus reſolubilis reſolvatur, & ſic numquam locus eſt retractui feudali a debitore, ſed ſolum à tertio, ſi cui creditor reditum infeudatum vendat. Secus in non reſolubili, ut ſtatim dicam. Ulterius advertendum quòd ſi præfatus reditus non fuiſſet redimibilis, puta ſi eſſet conſtitutus ad rationem trientalis uſuræ, vel ex diviſione hæreditatis, aut permutatione ſimpliciter, vel cum pacto non redimendi, quòd his caſibus non eſt neceſſe exprimi, tunc valida fuiſſet prehenſio, & concluſiones actoris ei adjudicari debuiſſent. Ratio, quia tunc reditus nullomodo poteſt redimi, nec alio quoviſmodo extingui reſpectu patroni, in ejus præjudicium. Et ſic quantum ad illum nulla fierit confuſio reditus, quocumque modo perveniat ad ipſum debitorem, ſive voluntaria redemptione, ſive ſucceſſione, vel creditoris remiſſione: ſed ſemper & generaliter cenſetur velut acquiſitio reditus facta à tertia perſona. Et eſt ratio, quia directum dominium ipſius reditus, & jus feudale in dominio utili ejuſdem reditus ſpectat ad patronum qui infeudavit: qui hoc reſpectu eſt verus & primitivus creditor. Et ſic cùm debitor non ſucceſſerit patrono, nec jus patroni nactus fuerit, nulla quod ad patronum attinet ſit confuſio. Et ſic æquè omnia jura & commoda feudalia à debitore exigere poterit, atque à tertio reditus acquiſitore.

19. Plus dico, quòd poteſt cogere debitorem ad ponendum extra manus ſuas hunc reditum, quocumque modo in jus creditoris ſucceſſerit, & ad transferendum in perſonam idoneam conditioni clientelari. Ratio, tum quia in manu ipſiuſmet debitoris, poterit oblivione, vel alias de facili interire feudum reditus. Tum quia apud debitorem nunquam mutabit manum, niſi per viam ſucceſſionis: ſed in manu tertii frequentius poterit mutare manum, puta venditione, donatione, legato, aut aliis modis, quod etiam tetigi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *ad fin.* imo à debitore qui redemit reditum, vel mobilia loco pretii dedit in ſolutum, poterit patronus jure feudali retrahere, quemadmodum à tertio, vel jus quinti aut ſubquinti petere. Et nota quòd ratione conſtitutionis ipſius reditus nullum debetur quintum, vel ſubquintum, etiamſi creditor infeudare velit, quia pro infeudatione nulla jura utilia debentur: ſed ſola fidelitas, prout de prima infeudatione ſæpe dictum eſt: ſed ex ſequentibus mutationibus debebuntur. Veruntamen, quia infeudatio hinc inde merè voluntaria eſt, & eam recuſare poteſt patronus, etiam quinto pretii oblato, ſi receperit & infeudaverit, non tenetur reſtituere: quamvis in hujuſmodi infeudatione non conferat de ſuo beneficium, ſed de alieno, ſcilicet ipſius creditoris infeudati. Ex his habes copioſam & quotidianam hanc materiam redituum infeudatorum noviter explicatam & reſolutam. Ceſſante autem infeudatione & in terminis hujus §.

20. Quæro quomodò ſubveniretur creditoribus, colonis, & aliis quibuſcumque cauſam habentibus à vaſſallo? Hæc quæſtio tanquam multiplex in caſus particulares eſt diſtinguenda: & primo reſpectu creditorum habentium reditus, ſive temporales, ſive perpetuos, dicendum quòd agere debent contra vaſſallum eorum debitorem, eumque diſcutere. Sed quid ſi non aliter ſit ſolvendo, quàm de dicto feudo, vel forte vaſſallus non eſt niſi detentor feudi ſpecialiter ad hujuſmodi reditum hypothecati, & forte tædio hypothecarum, quæ fructus feudi æquant, vel abſorbent, non curat homagium præſtare patrono quem ex defectu hominis permittit frui? Quid facient creditores? non enim poſſunt agere contra tertium ſingularem ſucceſſorem feudi, quia non poſſidet: nec contra patronum, quia nullomodo tenetur eos agnoſcere. Debitor autem, & ejus hæredes forte jam dudum decoxerunt, & non ſupereſt niſi iſtud feudum.

*Non poſſunt creditores ad recuperandã hypothecã offerre jura feudalia patrono.

* Numquid creditores poſſint fidem & homagium & jura debita offerre patrono, ut feudum mancipetur? puto quòd non, nec tenetur patronus eos admittere, nec eorum nomine proprio, cùm non ſint verus vaſſallus nec debeant in fidem admitti, nec

nomine veri vaſſalli, cùm non conſtet de mandato, & ſi conſtaret non tenetur niſi ex juſta cauſa admittere fidelitatem per procuratorem. Videntur igitur creditores deſtituti omni remedio, quin etiam vaſſallus idemque debitor, poteſt feudum reſignare vel aliter committere patrono: quo facto, extinguitur & reſolvitur hypotheca creditorum, ſive culpa & facto vaſſalli committatur, ſive non. §. *rurſus quibus mod. feud. amitt. in uſib. feud.* Nec habent creditores recurſum de evictione hypothecæ contra vaſſallum, niſi ignoraverit qualitatem feudalem, vel niſi culpa vel facto vaſſalli feudum ſit commiſſum, ut notant Bald. Alvar. Præpoſ. in *d.* §. *rurſus.* Contrarium eſt dicendum: quia feuda ſunt judicanda ſicut bona patrimonialia, exceptis oneribus & conditionibus appoſitis à conſuetudine noſtra, & ſic non poteſt vaſſallus reſignare feudum patrono, niſi cum onere ſuo, & hoc caſu non perveniret ad patronum, ut patronum: ſed ut ad quemvis privatum, ideò ut quilibet alius poſſeſſor, conveniri poſſet perſonalibus & hypothecariis, quamvis non poſſit his conveniri quando ſolum tanquam dominus feudalis, propter defectum jurium dominicalium poſſidet. Nec etiam aliter poteſt vaſſallus cedere vel transferre feudum etiam in patronum, niſi ſub eiſdem oneribus. Quando autem feudum fidelitate interrupta aperitur, & prehenditur à patrono, quamvis ſit velut quaſi caducum, quandiu deficit clientelare obſequium, tamen in veritate non eſt caducum nec commiſſum: ſed adhuc in dominio vel proprietate veteris vaſſalli, vel ejus hæredis, aut cauſam habentis, qui etiam hoc reſpectu ſecluſis his quæ ſpectant ad patronum, cenſetur eſſe, & remanet verus dominus, & poſſeſſor feudi, ut prius, ante prehenſionem ut plenè diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 1. *num.* 23.

21. Dico igitur quòd non obſtante prehenſione feudali, poſſunt creditores agere nedum contra debitorem vel ejus hæredem, ſed etiam contra tertium ſingularem ſucceſſorem feudi, nedum hypothecaria ratione domini utilis dicti feudi, ſed etiam perſonali, tanquam contra poſſeſſorem dicti feudi, ad hoc ut teneatur ſolvere penſitationes temporis ſui, & continuare quandiu erit poſſeſſor. Nec poterit cauſari ſe non poſſidere, ſed patronum, quia imò poſſidet prout dictum eſt, tum quia ſaltem partem aliquam rei hypothecatæ poſſidet, videlicet utile dominium, ſeu (ut vocant) proprietatem, aut ergo illi perpetuo renunciet in commodum creditorum, aut ſolvat juxta not. infrà § 72. 191. Tum ſi non percipiat fructus, & non plenè fruatur ſtat per eum, quòd non debita obſequia & jura præſtat patrono, & ſic ſatis plene poſſidere videtur. Et ſi forte injuſte moleſtaretur à patrono, nihil ad creditores habentes contra eum fundatam intentionem, ex eo quòd non eſt in totum excluſus; cùm patronus non prætendat niſi jura ſua feudalia. Et ſic iſte tertius adhuc majorem & utiliorem partem rei habet & poſſidet, & de ea diſponere poteſt.

22. Si vero nullus appareat prætendens ſe vaſſallum, vel utilem dominum, ſeu ut vocant proprietarium feudi prehenſi, cui forte iſte ſingularis ſucceſſor renunciavit: tunc poſſunt creditores agere contra patronum, & contra curatorem quem debita proprietariorum inquiſitione facta facient deputari illi utili dominio, tanquam bonis vacantibus, ad hoc ut illud utile dominium declaretur eis hypothecatum, vendatur & adjudicetur ultimo plus offerenti, qui clientelaria jura præſtet patrono, quo facto mancipationem feudi obtineat, & creditoribus ſolvat, quandiu poſſidebit, & de pretio venditionis ſatisfaciat tam pro juribus utilibus patroni, quam pro penſitationibus præteriti temporis, debitis creditoribus. Et conſtituto de eorum hypotheca, non poterit patronus impedire. Sed interim donec ſit facta adjudicatio, & donec emptor fidem patroni ſubierit, ſemper cedent fructus lucro ſolius patroni, qui ſemper interim remanebit poſſeſſor in ſua priſtina qualitate domini feudalis ut prius: nec etiam ſuper eum, ſed ſuper dicto curatore fiet ſubhaſtatio. Et dato quod commiſſarii quoad formam, deputari poſſint ad illud utile dominium, tamen nihil adminiſtrabunt, nec percipient, quandiu durabit prehenſio feudalis. Et hoc niſi forte detegeretur patronus differre, vel impedire frivolis incidentibus, aut appellationibus, dictam adjudicationem decreti & receptionem emptoris in fidem: tunc enim teneretur creditoribus ad eorum damna & intereſſe, inter quæ veniret reſtitutio fructuum, pro rata temporis.

23. Sed * quid ſi forte ſuperveniant multæ oppoſitiones prætendentium jura vel hypothecas, quæ ſunt audiendæ, probandæ, & diſcutiendæ de eorum meritis & prælatione, quæ longam inquiſitionem requirunt, & interim penſitationes augentur, fructus autem depereunt, & utilis proprietas ſubhaſtata non erit ſuffectura, numquid creditores juſte poſtulare poſſint, ut dictus curator nomine curatorio recipiatur in fidem à patrono, vel ut patronus teneatur ei dare inducias præſtandæ fidelitatis? Videretur quòd non, quum non ſit cautum conſuetudine, & ſic patronus jure ſuo utendo nemini facit injuriam, nec videtur cogendus ad gratiam faciendam. Contrarium puto, cùm ſit juſta cauſa, & dummodò creditores de ſuo offerant, & ſolvant jura utilia debita patrono, recuperaturi ſuper pretio futuræ venditionis, ſi ſuperfuerit. Et nota quòd patronus non tenetur præcisè admittere in fidem dictum curatorem nomine curatorio: ſed poteſt offerre dare inducias fidei, nec tenetur eas dare ſimpliciter, ſed limitatas ad certum tempus, infrà quod veriſimiliter finiri poterit ſubhaſtatio, ne forte privetur patronus commodo jurium ſuorum, ſi durarent ultra tempus vitæ unius vel plurium hominum. Si autem velit admittere dictum curatorem in fidem, ſufficit, & ex tunc fructus percipientur à creditore, vel commiſſariis ad commodum creditorum. Et finitis induciis vel mortuo curatore, poterit patronus manum ſuam injicere tanquam feudo aperto: ſed non puto quòd à creditoribus alium curatorem pro fide præſtanda offerentibus, poſſit petere aliquod relevium, vel aliud jus utile. Sed ſi forte non ſit ſpes quòd de proximo finiri poſſit ſubhaſtatio, non tenebitur patronus iterum inducias dare, nec novum curatorem in fidem recipere niſi ſub hoc pacto, quòd relevium debeatur per ejus obitum, vel per aliud congruum (quod arbitrabitur) temporis ſpatium, ſi forte adhuc contingat nondum finiri ſubhaſtationem, & hoc ne patronus per hanc viam exorbitantem damnum jurium ſuorum patiatur, quemadmodum indemnitatis ejus ratio haberi debet, ſi feudum ad manum (quod aiunt) mortuam perveniat, ut diximus infrà §. 51. *qu. fi.*

*An teneatur patronus curatorem bonorum vel feudum rem admittere.

24. Secundo videndum eſt, quomodo ſubveniatur colono vaſſalli à patrono expulſo? Et dicendum quòd aut patronus capit fructus vi prehenſionis feudalis, ſive ex defectu fidei, ſive ex defectu catalogi, & colonus poteſt agere contra locatorem, ut parendo legi feudi faciat colonum uti frui: alioquin nedum in remiſſionem mercedis, ſed etiam ad omne damnum & intereſſe incurſum & incurrendum condemnetur, & indiſtincte ad hoc damnari debet locator, quia ejus culpa, ſaltem caſu in perſonam locatoris contingente, impeditur colonus, hoc autem reſpectu damnorum & intereſſe limitari debet, niſi prehenſio eſſet injuſta ſine facto & culpa locatoris ſuperveniens, vel perſeverans, & hoc conſtet: tunc enim ſufficit locatori remittere penſionem per textum in *l. ſi fundus, in fin. cum l. ſeq. ff. locati.* Et proſequi patronum pro damnis & intereſſe reſtituendis colono, quatenus eum tan-

Digitized by Google

git juxta *l. cum in plures*, *§. meſſem*, *ff. locati.* Vel ſi non poſſit pro tunc proſequi, aut recuperare, cedet ſuas actiones colono, juxta notata per Bartol. *in l. Julianus*, *§. qui fundum*, *ff. de verbor. oblig.* Et hæc ſi locatio eſt facta tanquam de re feudali: alioquin ſi locator ſubticuit qualitatem rei, & colonus ignoraverit, tenetur locator indiſtinctè ad ejus omnia damna & intereſſe. *l. ſi quis domum*, *§. 1. l. ſi uno*, *§. ubicumque. ff. locati.* Aut vero patronus capit fructus jure relevii, & anni electi, & tunc indiſtinctè tenetur locator, nedum ad remiſſionem mercedis, ſed etiam ad damna & intereſſe coloni, quia jam conſtat propter locatoris debita hoc fieri. Eſt tamen limitandum, niſi colonus ſcienter conduxerit ſub id tempus pro quo hujuſmodi relevium erat acquiſitum patrono, qui elegerat, vel ſperabatur electurus fructûs anni pro relevio, tunc enim ſufficit colono nulla alia falſa aſſertione ſeducto, remittere mercedem illius anni. Ex his ſatis colligi poteſt quid in cæteris à vaſſallo cauſam, vel jura quædam habentibus dicendum ſit. Et ſic remanet ſufficienter expedita copioſa materia hujus §. non excedendo ad extranea.

25. Sed animum ſubit, quid econverſo ſi vaſſallus non oneraverit feudum, ſed acquiſierit feudo, an horum commodum ſpectet ad patronum fruentem feudo, ſive ſimpliciter ex defectu fidelitatis, ſive ad annum ratione releviorum. Hæc quæſtio ſeſe in multa particularia effundit, quæ ſuis locis opportunè deducetur: ſumma tamen reſolutionis patet ex his quæ latè diximus *ſuprà §. primò gloſſ. quinta.* diſtinguendo an unio facta ſit feudo, & in eadem qualitate feudali: an vero ut fundo, & ſeorſum ab hac feudali conditione ejuſdem feudi. Et ſecundum hoc, debemus apud nos decidere, non per *§. ſi. & notata ibi per feudiſtas, de controver. inveſt. in uſib. feud.* Tranſeamus ad ulteriora.

---

*Olim fuit 19.

## §. * XXIX.

ITem ſi ladite main-miſe eſt venuë à la connoiſſance du vaſſal, & nonobſtant ledit vaſſal enfraint ladite main-miſe, il eſt tenu de rendre les fruicts & levées par luy reçeuës durant ladite main-miſe.

## XXIX.

Sed hic articulus fuit ita mutatus nova conſuetudine.

SI le vaſſal enfraint ladite main-miſe venuë à ſa connoiſſance, il eſt tenu rendre les fruicts & levées par luy reçeuës dés & depuis ladite main-miſe.

## XXX.

Hic articulus cum ſequente per novam conſuetudinem adjectus fuit

ET pourtant ledit ſeigneur feodal eſt tenu faire notifier la main-miſe à ſon vaſſal au principal manoir de ſon fief, du moins à celuy qui tient ledit fief, ou laboure les terres d'iceluy, ou par publication generale au proſne de l'Egliſe parrochiale dudit lieu ſaiſi, & faire enregiſtrer au greffe de la Juſtice dudit lieu.

## XXXI.

LA ſaiſie feodale doit eſtre renouvellée de trois ans en trois ans, autrement n'a effect que pour trois ans, & pour l'advenir demeurent les Commiſſaires deſchargez.

## SUMMARIA GLOSS. XXIX.

1. *Quando ſimplex prebenſio obligat ad reddendum rationem de fructibus.*
2. *Non imminet mulcta ob nudam manus patroni injectionem contemptam, ſecus ſi etiam ejus commiſſarii expulſi.*
3. *Prebenſio indebita etiam judice authore facta contemni poteſt. Nota de nudo judicis præcepto.*
4. *An poſt annum mulcta exigi poſſit?*
5. *Quanto tempore prebenſioni feudali factæ, & rationibus reddendis præſcribatur?*

HÆc conſuetudo mitior eſt cæteris, quæ ut plurimum infligunt mulctatam vaſſallo infringenti prehenſionem domini directi.

1. Hæc autem reſtitutione fructuum contentatur. Unde ſi patronus manum injecerit feudo aperto, & nihilominus vaſſallus poſſederit ut prius, & neglexerit adire dominum, & in ejus fidem ſe conferre, & juſta perſolvere, per ſeptem vel plures annos, quibus lapſis adit patronum, non tenetur eum recipere, nec oblationibus acquieſcere, niſi etiam negligens vaſſallus fructus offerat & reſtituat à tempore prehenſionis, & hoc dummodo prehenſio non fuerit occulta, ſed pervenerit ad notitiam vaſſalli, quod civiliter intelligitur: quia * non requiritur præciſè quòd pervenerit ad notitiam vaſſalli, ſed ſatis eſt illam eſſe factam in loco, tempore congruo, & notificatam vaſſallo ſi ſit in loco, vel ejus colonis aut domeſticis, & ad ultimum vicinis, ita quòd veriſimiliter pervenerit vel

* Prehēſio feudi occulta non nocet.

vel pervenire debuerit ad notitiam vaſſalli, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 1. Alioquin non obligat ad reſtitutionem fructuum, etiam ſi toto tempore vitæ ſuæ vaſſallus differret adire patronum & juſta facere, quoniam quandiu patronus patitur vaſſallum frui, juſte vaſſallus fruitur, vel authore hac conſuetudine infrà §. 61.

2. Et nota quamvis nulla immineat mulcta propter contemptam prehenſionem ſola privata manu domini factam ut hic, tamen ſi ſit facta authoritate & mandato judicis ordinarii, ut eſt uſitatum, contravenienti vaſſallo, & fructus percipienti non placato patrono imminet mulcta, quæ ſecundum qualitatem facti & culpæ judicis arbitrio poterit infligi, *ut in l. unica. ff. ſi quis jus dicenti obtemperaver.* Et ſi ſuperaddita fuerit major authoritas, & confortatio manus regiæ, major imminebit mulcta, quæ tamen raro imponitur, & maxime quando nulla eſt facta ſequeſtratio, nec commiſſarii deputati ad regimen feudi pendente manus injectione, tunc enim non cenſetur præcisè prohibitus vaſſallus ab adminiſtratione feudi, ſed cenſetur interpellatus de adeundo patrono, & juſtis faciendis, & de conſervandis & reſtituendis fructibus, donec moram purgaverit, ut tactum eſt ſuprà §. 9. Sed ſequeſtratione facta ſeu potius reali reductione ad manum patroni commiſſariiſque deputatis, cenſetur interdictum vaſſallo ab omni perceptione fructuum & adminiſtratione feudi. Quòd ſi nedum contemnat, ſed vim faciat commiſſarius, merito ultra reſtitutionem ablatorum pro qualitate admiſſi mulctandus eſt.

3. Et nota quòd ſi prehenſio fuerit facta ex falſa & indebita cauſa, & ſic nulla, ut dictum eſt *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 3. *numero* 25. nulla imminet mulcta ſi non fuerit paritum, etiamſi judicis authoritate facta ſit. Textus eſt in *l. prima.* §. *proinde. ff. ne vis fiat ei qui in poſſeſſ. miſſ. eſt.* quoniam hujuſmodi mandatum judicis ſine cauſæ cognitione factum, ſi non ſuſtentetur veritate cauſæ, remanet * nudum, & nullum. *l. cum vero.* §. *ſubventum. ff. de fideicommiſſ. libert.* per Bartol. & omnes in *l. juſtè poſſidet. ff. de acquirenda vel amitt. poſſeſſ.* Quod ergo intelligo illud eſt, niſi forte vis quædam major & injuria facta ſit in commiſſarios vel miniſtros juſtitiæ, non enim licet via facti violenter uti, *ut in d. gloſſ.* 4. *num.* 29.

*Nudum judicis præceptũ.

4. Scripſit autem Guid. Pap. *in deciſione Delph.* 359. *in fi.* quòd ſi contra non obtemperantem in judicio non inquiratur, nec * mulcta imponatur per annum, quòd lapſo anno non poterit inquiri nec mulctari per *d. l. unicam. in fi. ff. ſi quis judic. non obtemperat.* Sed adverte quod illa lex non loquitur de mulcta jam inflicta per ſententiam, cujus perſecutio actione judicati eſt perpetua; ſed de infligenda, cui de jure regulariter præſcribitur anno, ſi agatur de inobedientia momentanea, & elapſa: ſecus ſi de inobedientia ſucceſſiva, ut in caſu præſenti, quia tunc ſemper oritur, ſeu incipit deberi, quandiu perſeverat contraventio.

*An mulcta exigi poſſit per annum.

5. Super hoc tamen quoad præſens ſic diſtinguendum puto. Aut non fuerunt commiſſarii adhibiti, aut ſic. Primo caſu lapſu * triginta annorum perſecutioni prehenſionis, & mulctæ, & reſtitutioni fructuum præſcribitur, ſi dominus à manu injecta ſemper tacuerit, & præſcriptionem non interruperit, quia tanto tempore etiam jura releviorum, & actiones ad ea competentes extinguuntur. Imò ex tanto emptoris ſilentio præſumentur induciæ, vel conſenſus patroni, *argumento l. qui in alienat.* §. 1. *ff. de acquir. vel amitt. hered.* ubi per omnia ſcribentes & in *c. pervenit. ubi gl. Auth. de Butr. de emption. & vendit.* Et ſi nondum fidelitas exhibita ſit, nova prehenſione opus eſt, ad compellendum vaſſallum metu amiſſionis futurorum fructuum, præteritorum querela ſopita. Secundo caſu idem dicendum ſi commiſſarii de facto non fuerint uſi commiſſione ſua, ſed permiſerint vaſſallum frui. Si autem exercuerint commiſſionem, vel vaſſallus precariò ſub ejus poſſeſſionis qualitate mutata uſus fuerit, nulla incipit currere præſcriptio, donec interverſa poſſeſſionis cauſa, cœperit vaſſallus nomine ſuo uti. Et ſic quandocumque voluerit vel patronus ſuum percipere, vel vaſſallus in fidem admitti, totius præteriti temporis fructuum ratio erit habenda, & reſtitutio facienda. Ex his breviter & reſolutive habes quanto tempore prehenſioni feudali, & rationibus inde reddendis præſcribatur. Et nota quod quamvis dominus non intentaverit interdictum recuperandæ contra vaſſallum manus infractorem, nec formulam quam vocant redintegrandam: tamen ſimplex libellus, aut verbalis petitio exhibito inſtrumento prehenſionis, habet per hanc conſuetudinem idem privilegium, ut dominus ante omnia ſit reſtituendus vel ſui commiſſarii ſi ſoli agunt ut poſſunt. Adde Angel. Peruſ. *l. clam. poſſidere.* §. *quamvis. column.* 1. *ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.*

*Triginta annis nudæ prehenſioni feudali præſcribitur.

---

*Olim fuit 21. §.

## * §. XXXII.

ITEM tout homme noble tenant fief eſt tenu & reputé aagé à l'aage de vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis, quant à la foy & hommage & adminiſtration de fief.

Hic articulus per novã conſuetudinem ita mutatus fuit.

TOUT homme tenant fief eſt tenu & reputé aagé à vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis quant à la foy & hommage & charge de fief.

## SUMMARIA §. XXXII.

1. *Q.* 1. *Nedum ex parte vaſſalli, ſed etiam ex parte patroni requiritur ætas hic expreſſa.*
2. *Q.* 2. *Ad hoc ut minori* 25. *ann. ſufficiat ætas hic expreſſa, tria requiruntur.*
3. *Q.* 3. *Vaſſallus tamen minor ſibi conſulere poteſt, & actus ſibi utiles per ſe facere ante ætatem hic præfixam.*
4. Q. 4. *Utrum novus patronus minor hac ætate, poſſit uti beneficio.* §. 46.



Digitized by Google

infrà eodem;

§. 6. Q. 5. *An & quando patronus aut cliens circa actus feudales poſſint reſtitui in integrum?*

CUm illo §. expediemus §. 29. infrà *eod.* cui omninò conformatur; ſalvo quod ex illius generalitate iſte §. extenditur, ut habeat locum ſive in nobili ſive in ignobili.

1. Quæro primo an hic textus habeat locum in patrono, ut non habeat legitimam ætatem ad adminiſtrationem & exercitium feudalium ante tempus hic præfixum. Videtur quod ſic, argumento à correlativis in quibus dictum de uno etiam de alio dictum cenſetur, ut eſt textus in *l. fi.* & ibi Bart. Ang. Jaſ. *C. de individuitate. toll. l. cum emptor. ff. de reſcind. empt. l. veteres. ff. de act. empt. l. fi. de acceptilation.* Patronus & vaſſallus ſunt correlativa & ad paria judicantur. Text. & gloſſ. in *c. de un. for. fid. inſ.* & ibi Bald. Alvar. etiam in pœnalibus §. *domino. ff. ſi de feud. fuer. contr. inter dom. c. un. qual. do. propr. feud. priu. in uſib. feud.* In contrarium facit ſeries horum textuum qui loquuntur ſolum de vaſſallo, unde non videtur inferendum ad patronum, ſed relinquendum in jure communi, attento quod poteſt dari diverſitatis ratio, quæ eſt quod quamvis vaſſallus non ſit omni ætate idoneus ad ſervitium & obſequium domini, tamen dominus omni ætate indicere poteſt. Sed penitius conſiderando, puto quod potior hujus conſuetudinis ratio eſt, quoniam actus feudales ſunt actus ſerioſi & prudentum, dedecentes eos qui nondum ſtabilem mentem adepti ſunt, ad quam requiritur ætas idonea, ut in ſimili inquit textus in *l. fin. C. de teſt. mil.* Et ad hanc ætatem idoneam conſuetudo noſtra interpretatur eam quæ in hoc §. Unde cum hæc ratio militet etiam ex parte patroni, puto etiam in eo locum habere hunc textum. Confirmatur per locum ab abſurdo, ſequeretur enim aliquem eſſe idoneæ ætatis ad exigendum per ſe, & recipiendum homagia clientum ſuorum, & tamen non eſſe idoneæ ætatis, ſed indigere curatore ad ſubeundum fidem erga ſuperiorem patronum ratione ejuſdem feudi. Et concludo generaliter quod quantum ad exercendum actus feudales ſive dominicos ſive clientelares, & quantum ad adminiſtrationem feudi ſive dominantis, ſive ſervientis, ætas requiſita & ſufficiens eſt illa quæ in hoc textu.

2. Secundo quæro, utrum hic textus procedat quoad omnes actus? Reſpondeo. Debet ſanè intelligi & limitari ut procedat tribus concurrentibus. Primum, in quantum actus ſunt feudales, puta fidelitatem facere, illam recipere, manum injicere vel levare. Secundum, in quantum ſunt actus adminiſtratorii, puta inveſtituram renovare, vel inducias fidei præſtandæ indulgere. Secus ſi ageretur de nova inveſtitura, quia non poſſet fieri ſine decreto & ſolemnitate requiſita in alienationibus prædiorum minorum. *c. 1. in princip. per quos fiat inveſt. in uſib. feud.* Et hæc duo patent in hoc textu. Tertium, dummodò non ſit proviſum de alio adminiſtratore, & iſtud ſuppletur à jure. Unde ſi patronus implevit viceſimum annum, ſed habeat curatorem, non poterit ſolus dilationem fidei præſtandæ dare vaſſallis ſuis, ſed ſtabit ad voluntariam & gratioſam, ſed benè veriſſimam & debitam, alias liberales induciæ datæ à minore valent tantiſper dum ſilet, *ut infra* §. 61. Sed ut inquantum ad nimis longum tempus ſine cauſa ſe obligavit, reſtitui poteſt; ita ſi habet curatorem, ex liberali remiſſione vel dilatione, & ea non obſtante poterit curator nomine curatorio manum injicere, & fructus patrono acquirere. Similiter non valebit hoc caſu notificatio novæ acquiſitionis, nec oblatio jurium, niſi etiam ad perſonam curatoris, vel ejus authoritate facta ſit. Si autem careret curatore, valerent actus à ſolo patrono, vel cum eo geſti ſi dictam ætatem attigerit, non autem ſi ſit infrà eam, prout diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 11. *num.* 9. Et è converſo vaſſallum qui attigit viceſimum annum, tenetur patronus admittere in fidem, ſi curatorem non habet vaſſallus. Alioquin non tenetur admittere ſine authoritate curatoris.

3. Tertio juxta hæc quæro, eodem continuato themate, numquid vaſſallus poterit ſolus ſine curatore adire patronum, vel inducias fidei poſtulare, vel juſta offerre, notificare, & exhibere ad effectum ne patronus juſtè prehendere poſſit, & fructus lucrari, vel poſt quadraginta dies retractu uti? Dicendum quòd ſic, etiam ſi nondum dictam ætatem attigiſſet, dummodo aliàs oblatio aut notificatio ſit plena & ſufficiens cum effectu, & non ſubſit aliquid captioſum patrono. Et ad hoc moveor, quia hæc conſuetudo non intendit nocere, ſed potius conſulere minoribus, & ſic non prohibet, quin minor etiam ante ætatem hic præfixam, poſſit facere vel accipere ea quæ ſunt ad ſui utilitatem. Sed vult quòd nihil, etiam circa actus ſimplicem adminiſtrationem, & non alienationem feudi vel jurium ejus importantes, facere poſſit in ſui damnum vel præjudicium, niſi hanc ætatem attigerit, ab eoque adminiſtratio ſublata non fuerit. Unde ſi patronus dederit inducias fidei pupillo, vel eum admiſerit in fidem, quamvis ad hoc ultimum non teneretur, valet & tenet in præjudicium patroni majoris. Sed non valeret in præjudicium patroni minoris hac ætate, niſi reſpectu induciarum à ſe debitarum. Poteſt enim minor bonam fidem agnoſcere. Vult etiam hæc conſuetudo, quòd patronus non poſſit cogere vaſſallum, nec teneatur eum admittere ad clientelare obſequium ante hanc ætatem, & è converſo. Sed * non prohibet quin ante hanc ætatem, poſſit minor etiam curatorem habens, & ſine curatore, facere actum ſibi utilem, eodem modo quo poſſet ejus curator etiam invito patrono facere, qualis eſt ſimplex notificatio, & exhibitio ad finem excludendi retractum feudalem lapſu quadraginta dierum, argumento notato per *gloſſ.* Angel. Joan. de Imol. in *l. 2. per illum text. ff. de accepti.* Bald. in *l. neque tutoris per illum text. C. de contrahend. & committ. ſtipulat. in l. non eo minus.* & ibi Jaſ. *C. de procurat.* Alex. Jaſ. in *l. more. collat. 2. ff. de acquirend. vel amittend. heredit.* Philip. Deci. in *conſil.* 331. *col.* 2. *& aliis ad hoc infinitis locis.* Et multo fortius vivente patrono poteſt infans qui fari poteſt, ſive de novo, ſive in veteri feudo ad ſui utilitatem ſine tutore inveſtiri, juxta ea quæ novè & plenè dixi in *l. 1. in princip. de verbor. obligation. in lectu. Tubingenſi & Dolana.* Ad hoc textus ſtat. *de auctor. tutor. in princip.* & quæ tradunt Bar. Alexand. Jaſon. in *l. de pupillo in principio de novi oper. nunciat.*

* Minor in actu ſibi utili non indiget authoritate.

4. Quarto quæro, an novus patronus, minor hac ætate, poſſit facere proclamationes, de quibus infrà §. 65. Videtur quòd ſic, cùm ſit utile ut lapſis quadraginta diebus, poſſit antiquorum vaſſallorum negligentium feuda prehendere & fructus lucrari. Reſpondeo, non poteſt cum effectu per hunc textum, niſi adhibito tutore vel curatore, quoniam etiam infantis patroni intereſt feudalia jura recognoſci, & præſtari non expectata ætate hic deſcripta. Unde puto ejus perſonam ad hoc legitimari poſſe tutore vel curatore adhibito. Et ita hunc textum limitandum, ſcilicet reſpectu novorum vaſſallorum, & etiam antiquorum voluntariorum. Non autem in præjudicium veterum vaſſallorum, ne nimium graventur pluribus ſucceſſivè pupillis patroni morientibus. Poterit igitur tutor vel curator prædictas proclamationes facere, clientelaria obſequia exigere, vel manum injicere, &

Digitized by Google

fructus pupillo acquirere, contra novos vaſſallos, id eſt, quorum reſpectu feudum eſt apertum, quod etiam poteſt ſine dictis proclamationibus. Vaſſallus autem ſive novus ſive antiquus, non tenetur fidelitatem facere, nec inveſtituram recipere à patrono minore hac ætate, ſine tutoris, vel curatoris authoritate. Non enim tenetur aliquid gerere cum perſona minus legitima in ſui periculum & captionem. Et ex conſequenti neceſſario non poteſt patronus minor, ſine prædicta authoritate interpellare antiquum vel novum vaſſallum, de fide præſtanda, vel juribus etiam utilibus ſolvendis, nec de catalogo præſtando. Nec in horum defectum efficaciter manum ſuam injicere. Si autem hanc ætatem exceſſerit, & curatorem non habeat, hæc omnia ſolus poteſt, nec indiget curatore niſi forte ſuper oppoſitione vaſſalli, vel diſcordia catalogi lis oriatur. §. *primo inſt. de curato.*

* An & quando ſit locus reſtitutioni in feudalib.

5. Quinto ulterius quæro, utrum patronus, aut cliens, reſtitui * poſſint in integrum, ſi poſt hanc ætatem, ſed infra vigintiquinque annos, lædantur ſuper hujuſmodi adminiſtratione feudalium? Poſſem hic deducere theoriam Bald. in *Authent. ſi captiv. qu. 1. col. 2. C. de epiſc. & cler.* quam late tractant Alex. Franc. Aret. & *alii in l. more. ff. de acquir. vel amitt. hered.* Sed quia conſuetudo noſtra quamvis diſpenat de ætate, tamen non diſponit generaliter, nec quoad omnia, ſed ſolum quoad quædam; ideo videtur potius diſpenſatio, quàm ætatis limitatio, ut in ſimili notant Paul. Decius in *l. ſolet. collat.* 1. *ff. de juriſ. omn. judic. in l. pactum quod dotali. col.* 4. *C. de colla.* dicta theoria non eſt ad propoſitum, ſaltem non loquitur de hoc membro, niſi forte in quantum loquitur de ſimplici permiſſione ad quam hæc quæſtio videtur adaptari. Sed nec in hoc ſequor dictam theoriam quantum ad præſens. Ideò pro brevi reſolutione ſic diſtinguo: Aut læſio provenit per lapſum temporis à conſuetudine præfixi, & ex diſpoſitione conſuetudinis, aut immediatè provenit ex facto patroni vel clientis. Primo caſu, nullus eſt locus reſtitutioni, putà ex parte patroni, ſi debitam notificationem venditionis contempſerit, & non fuerit uſus retractu feudali infra quadraginta dies. Et ex parte clientis, ſi proclamationes novi patroni ultra quadraginta dies neglexerit, & feudo prehenſo fructus amiſerit. In his & ſimilibus non eſt ſpes reſtitutionis. *per notata ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 7. & §. 20. *gloſſ.* 2. Et quia authoritate hujus conſuetudinis non debet quis decipi. *l. 1. C. de his qui veni. ata. impetra.* Facit quod notat Bald. in *l. ſi emancipata in* 1. *not.* & ibi Jaſon. *collat.* 1. quod renunciatio tacita quæ inducitur à lege per lapſum temporis, magis præjudicat & magis excludit, quam renunciatio vel repudiatio expreſſa. Jaſ. in *l. ſi conſtante in princip. col.* 26. *ff. ſolut. matrimon. & in l. fin. col.* 2. *C. de repud. hered.* Secundo caſu poteſt eſſe locus reſtitutioni ſecundum qualitatem læſionis, nedum ex capite minoris ætatis, ſed etiam ex capite majoris, vel ex clauſula generali ſi qua juſta cauſa: ut in *l.* 1. *ff. ex quib. cauſ. major.* Nimis prolixum foret omnia quæ circa hæc occurrunt deducere.

6. Sed ut ſummatim habeas, ſubdiſtinguo. Aut læſio conſiſtit in hoc, quod patronus in fidem admiſit vaſſallum nondum ſolutis juribus, vel in eo quod conceſſit inducias præſtandæ fidei. Et ſic amiſit viam promptam jura ſua utilia percipiendi medio prehenſionis, & etiam amiſit occaſionem lucrandi fructus. Aut conſiſtit in hoc quod jura ſua utilia, puta relevium, vel partem remiſit, vel longam ſolutionis dilationem ſine cauſa dedit. Primo caſu non eſt locus reſtitutioni, tum quia non cenſetur patronus læſus hoc reſpectu, ex quo nihil amiſit, quamvis lucrum, imo pœnam remiſerit, ſeu non irrogaverit, cujus (quum ſolam duritiem contineat) non eſt probabile intereſſe. *l. ſed ea lege. ff. de ſer. export.* Tum non certat reſtitui ad lucrum quæſitum, ſed quærendum, & incertum, unde potior eſt conditio vaſſalli, qui non debet authoritate conſuetudinis decipi. Fallit ſi vaſſallus doloſè extorſerit inveſtituram, vel inducias, quia probato dolo, permitteretur patrono jure ſuo uti, non obſtante inveſtitura prius revocata vel reſciſſa. Sed in ſimplicibus induciis nulla reſciſſione opus eſt, quoniam non perimunt ipſo jure jus & poteſtatem prehendendi. *l. 2. in fi. ff. de exception.* Ideo mero jure & cum effectu poteſt patronus prehendere, & in caſu oppoſitionis, adverſus exceptionem induciarum replicabit de dolo. Inveſtitura autem prius revocari debet, niſi fuiſſet ad certam aliam cauſam, vel tempus, aut conditionem limitata, ut ſupra §. 1. *gloſſ. fi. &* §. 26. Et idem dicendum in ſimilibus, ut generaliter in feudalibus adverſus gratiam quæ non infert damnum, ſed tantum impedit lucrum futurum, non datur reſtitutio, maximè cùm id accedat naturæ feudi, quod eſt beneficium & in benignitate conſiſtit; ut ſæpe dictum eſt. Secundo caſu ſi non ſit modica læſio, puto reſtitutionem dandam: & multo fortius ſi læſio contingat in proprietate, puta ſi patronus non reprobaverit catalogum in certis articulis, in quibus expediebat; vel inveſtierit vaſſallum ad plures res, vel jura quàm eſſet debitum. Et è converſo idem dicendum ex parte vaſſalli. Et his caſibus locus eſſe poterit reſtitutioni, nedum ex capite minoris, ſed etiam majoris ætatis. Quid ſi ejuſdem feudi ſint plures vaſſalli vel patroni alii minoris, alii majoris ætatis? dictum infra §. 41.

7. Ex prædictis facile ſolvitur quæſtio quam nuper multum controverſam vidi ſuper ſimili fere conſuetudinis Aurelianenſis, §. 31. 34. 35. 56. & 75. Mater habens feudum ſub conſuetudin. Aurelianenſi ſitum, obiit relicto viro, & filia, filioque muto & ſurdo minoribus; Pater tanquam habens cuſtodiam impetrat à domino feudi anno 1551. inducias donec liberi ſint in ætate ſufficienti, Deinde obiit, & ejus gener factus eſt curator fratris uxoris anno 1556. Dominus autem feudi ultima Junii 1558. manum injicit ex defectu hominis & jurium. Videtur fundata intentio domini in *d. conſuet.* §. 33. 34. ubi quando minoribus, ſive nobilibus, ſive paganis datur tutor vel curator, debetur relevium. Ergo ex anno 1556. creatione Curatoris debetur relevium, nec induciæ præcedentes intelliguntur præjudicare juri poſtea in novo facto vaſſalli, vel in ejus perſonam cadente quærendo domino. Nec obſtat ſi negetur relevium deberi ex eo quod vaſſallus eſt ſurdus & mutus, & hac ratione datus eſt ei curator perpetuus. Quo caſu relevium non debetur per dictam conſuetudinem §. 75. quia concurrentibus naturali & accidentali cauſa prævalet naturalis. Ita quod minori 25. annis furioſo datur, & dari * cenſetur curator ut minori, non ut furioſo. *l. qui habet.* & ibi Bart. *ff. de tutel.* Ergo debetur ut eſt relevium, quia vaſſallus erat tantum octodecim vel novemdecim annorum; & ſic infra ætatem viginti annorum & unius diei quem dicta conſuetudo §. 49. præfigit. Quibus non obſtantibus, Reſpondeo, prehenſionem nullam ſive injuſtam, & cum impenſis, damnis & intereſſe retractandam: & inſuper nullum deberi relevium nec via quidem actionis; ſed à prehenſione & relevio curatorem diffinitivè abſolvendum. De nullitate prehenſionis probo, quia datæ ſunt induciæ ad ætatem idoneam præſtandi fidelitatem, quia ætas nondum venit, ſed adhuc durat minor ætas ex hypotheſi, & ſic vaſſallus eſt æquipollenter in fide, & erit donec viceſimum annum & diem unum expleverit *per* §. *ejuſdem conſuet. qui eſt ſimilis* §. 42. *infra eod.* Igitur interim non minus injuſta prehenſio in vaſſallum in fidem receptum: etiam ſi quædam jura deberet quæ eo caſu via actionis tantum & non via prehenſionis exigi poſſunt, & ſic dato quod per dictam cautelam deberetur relevium;

* Naturalis cauſa magis quam accidentalis.

8. Tamen dominus non poteſt uti via prehenſionis ex defectu hominis, cum vaſſallus fuerit, & ſit æquipollenter in fide pendente tempore ætatis à conſuetudine præfixo, quod adhuc durat : & ad quod dictæ induciæ expreſſim referuntur. Quemadmodum ſi vaſſallo minori annis curatore carenti dominus inducias fidei dediſſet, ſi interim contingat vaſſallo curatorem dari, quamvis rigore dictæ conſuetudinis §. 31. §. 34. (quæ in hoc injuſta & corrigenda) acquiſitum ſit relevium domino, tamen non poteſt illud petere niſi via actionis pendentibus his induciis quæ per curatelam ſupervenientem nullomodo ſunt reſolutæ. Sed inſuper dico nullum hic deberi relevium, quia vaſſallus novus non fuit per antiquum relictus abſque cuſtode, ſed relictus eſt ſub cuſtodia patris qui illam exercuit quamdiu vixit. Et* ſic non minus acquiſivit liberis ſuis immunitatem à relevio, quàm primogenitus & ſecundogenitus ſub ea conſuet. §. 35. Nec per mortem cuſtodis debetur relevium, nec per ſubrogationem tutoris vel curatoris in locum decedentis vel cedentis cuſtodis, ſed tantum in caſum quo minores nunquam habuerunt cuſtodem nec paternum, nec maternum. Ita quod initio eis providetur vel provideri debet de extraneo tutore vel curatore : hæc autem conſuetudo injuſta & exorbitans quæ in his terminis loquitur, ad illos reſtringi debet, & nullomodo extendi. *l. quod non ratione. ff. de legib. l. quia actionem. ff. de praeſcript. verb.* Nec obſtat quod dominus erat fœmina domina de Cherſonville in Belſia minor vigintiquinque annis, quæ vult in integrum reſtitui à dictis induciis, non enim poteſt reſtitui, cum eſſent debitæ nec potuiſſent denegari, imò etiam ſi non dediſſet, ipſo jure debentur. Plus dico, quod etiam dictus gener ratione uxoris nullum debet relevium, utpote exemptus per ejus fratrem qui erat in fide æquipollenter per dictas inducias & §. 35. & 49. *dictæ conſuetudinis. Ibi, porte la foy* debet intelligi etiam æquipollenter per inducias per *d.* §. 56. de quo tamen diſputari poteſt ſub dicta conſuetudine : ſufficit tamen prehenſionem eſſe nullam, nullumque relevium deberi pro omni portione feudi ſpectante ad filium. Ex his habes verum intellectum dictæ conſuetudinis ſuper. §. 31. 34. & 35.

* Declaratio conſuetudinis Aurelianenſis.

---

* Eſt hodie ar. 33.

## §. * XXXIII.

Sed hic articulus nova conſuetudine ita mutatus legitur.

PAr ladite couſtume quand un fief change de main, autrement que par vendition ; par mort, eſchange, ſucceſſion, ou autrement : il y eſchet droict de relief, fors qu'en ſucceſſion ou donation en avancement d'hoirie en ligne directe.

EN toutes mutations de fief eſt dû droict de rachapt ou relief, fors & excepté celles qui ſe font par vendition ou bail à rente rachetable, eſquelles eſt dû par l'acheteur ou preneur à rente, le quint denier, comme deſſus eſt dit : Et pour celles qui ſe font par ſucceſſion ou par donation en ligne directe, n'eſt rien dû, ſi ce n'eſt au Vexin le François comme deſſus.

## SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Quoties feudum mutat manum, debetur* relevium.
*Etymon relevii.*
2. Q. I. *An debetur relevium ex ſimplici contractu?*
*Dictio* quando *nedum importat tempus, ſed etiam conditionem.*
*Verbum* manus *importat dominium.*
3. *Is cui res eſt legata vel donata ſub onere ne exeat de manu ejus, dato ſubſtituto, non prohibetur locare ad modicum tempus.*
4. *Verba in dubio non debent operari ultra naturam materiæ ſubjectæ.*
5. *Tria paria proportionabilium.*
6. *Quintum pretii debetur ex ſimplici contractu, ſecus in relevio.*
7. *Quod tempus inſpiciendum ad acquiſitionem jurium feudalium?*
8. *Utrum ex feudo legato, ex intervallo acceptato, debeatur duplex relevium.*
9. *Propter miſſionem in poſſeſſionem non fit apertura nec mutatio feudi.*
10. *Q. 2. Utrum liceat diſcedere à contractu in prejudicium patroni?*
11. Q. 3. *An in caſu in quo non licet diſtrahere, ſi diſtractum ſit, debeatur duplex relevium?*
12. *Utrum de Revenditione debeatur novum laudimium?*
13. *Quandocumque contractus reſolvitur per viam adnihilationis, quandoque per viam novi contractus.*
14. *Quantum ad jura feudalia non refert an venditio ſit merè voluntaria, an neceſſaria.*
15. *Neque de mero diſtractu, neque de revenditione ex pacto de retrovendendo debetur novum relevium, vel novum quintum pretii.*
16. *Patronus qui recepit jura ex vendi-*

*tione facta ſub pacto redimendi, non poteſt uti retractu feudali in revenditione.*

17. *Ubi lex præciſè loquitur, non licet citra nec ultra progredi.*

18. 19. 20. 21. 22. *Reſolutio totius hujus 3. quæſtionis.*

23. *Non debetur gabella ex diſtractu facto poſt rem traditam, ſed nondum contractu totaliter impleto, contra Joan. Berthachinum.*

24. *Quamvis aliud detur in ſolutum, tamen non debetur nova gabella contra Joan. Berthachinum.*

25. *Si quamvis contractu quando conveniat aliud feudum eſſe permutatum vel venditum, non debentur niſi unica jura feudalia, & de ultimo feudo dumtaxat.*

26. *Quod eſt verum niſi proceſſum fuerit ad realem traditionem primi feudi, quæ non fuerit in continenti revocata.*

27. *Ex recuperatione rei per viam diſtractus facta, nulla jura dominicalia debentur.*

28. *Si emptor feudi det in ſolutum aliud feudum, locum habent omnia jura feudalia.*

29. *Ex diſtractu, re ex parte patroni non integra ſecuta, non debentur nova feudalia nec laudimia.*

30. *Alia ratione metiuntur jura feudalia in venditione, alia in cæteris contractibus.*

31. *An & quando debeatur duplex relevium, quando alienatio feudi reſolvitur?*

32. Q. 4. *Conſuetudo loquens de venditione vel mutatione, intelligitur de valida & efficaci.*

*Gabellæ non debentur ex contractibus nullis & invalidis.*

*Pœna impoſita emphyteutæ vendenti non habet in locum venditione nulla.*

33. Q. 5. *Patronus tenetur reſtituere jura quæ recepit ratione contractus invalidi.*

34. *An ſententia lata contra novum vaſſallum faciat fidem vel jus contra patronum.*

35. Q. 6. *Reſtitutus ad gratiam non eſt reſtitutus ad temporis prioritatem.*

36. *Patronus tenetur reſtituere recepta ex mutatione valida, ſed per in integrum reſtitutionem reſciſſa.*

37. *Damnatus in integrum reſtitutus recuperat etiam ad agnatos ex lege veteris inveſtituræ devoluta, contra Bald. & Præpoſitum.*

*Cauſa propinqua & immediata attendi debet.*

38. *Reſtitutio non extenditur ad acquiſita parti civili pro intereſſe ſuo.*

39. *Reſtitutio in integrum per viam juſtitiæ data extenditur contra tertium, & ad priſtinam antiquitatem & locum.*

40. Q. 7. *Differentia inter reſciſſionem quæ Gabellam reſpicit & actum contrahendi, jura autem feudalia, mutationem efficacem feudi & vaſſalli.*

41. Q. 8. *Si permutatio feudorum reſcindatur propter læſionem ultra dimidiam; nulla jura utilia debentur patronis, nec ex prima, nec ex ſecunda mutatione.*

*Quamvis in permutatione ſit læſio ultra dimidiam juſtæ æſtimationis, tamen non habet locum facultas ſupplendi juſtam æſtimationem, contra omnes.*

42. *Idem in diviſione immobilium.*

*Ad reſciſſionem diviſionis non requiritur læſio ultra dimidiam.*

43. *Non nudæ literæ, ſed menti & æquitati inhærendum.*

*Conſuetudo loquens de mutatione intelligitur de effectuali.*

44. Q. 9. *Si venditio feudi per* l. 2. C. de reſcind. vend. *reſcindatur, nulla jura patrono debentur.*

*Jura patronorum reſtringuntur ad limites & vires actus ex quo oriuntur.*

45. *Reſoluto contractu per* l. 2. C. de reſcin. vend. *reſolvuntur hypothecæ.*

46. *Quomodo metienda læſio ultra vel citra dimidiam juſti pretii?*

47. *Quomodo intelligendum quòd pro rebus mobilibus non conceditur reſciſſio?*

*Præſcriptio decennii ex conſtitutione*



Digitized by Google

*regia, quando locum habet?*

48. Q. 10. *An reſtitutio in integrum avocet fructus etiam à tertio bonæ fidei poſſeſſore?*

49. *An bonæ fidei poſſeſſor teneatur reſtituere fructus quantum factus eſt locupletior?*

50. *Titulus juſtus non excuſat bonæ fidei poſſeſſorem à fructibus percipiendis poſt litem conteſtatam, contra omnes ſcribentes.*

*Verus intellectus* l. fundum, C. de rei vendic.

51. *Reſtitutio in integrum non avocat fructus perceptos & conſumptos ante litem conteſtatam ab extraneo bonæ fidei poſſeſſore.*

*Retrahens non ſubrogatur loco emptoris quantum ad vitia perſonalia, ſed ſolum quantū ad vires retractus.*

52. *Poſſeſſor non præſumitur in dubio locupletior factus de fructibus.*

53. *Reſtitutio in integrum non avocat fructus ante reſtitutionem petitam perceptos ab ipſomet qui contraxit cum minore, niſi quatenus invenitur locupletior.*

54. *Novus & clarus intellectus* l. ſi contra, C. ſi quis igno. rem minor.

55. Q. 11. *Quid de exactione vel repetitione jurium feudalium, quando venditio vel permutatio eſt nulla propter dolum dantem cauſam?*

*Non poteſt quis agendo allegare propriam turpitudinem, etiam ab alio detectam.*

*Sufficit ſimilitudo reſpectu ejus de quo quæritur.*

56. Q. 12. *Utrum à patrono poſſit exigi cautio de relevio reſtituendo?*

*Tam in bonæ fidei quàm ſtricti juris judiciis, ex cauſa ſatiſdandum eſt.*

57. *Q. 13. Quando donatio feudi* revocatur *propter ingratitudinem, manent jura debita ex donatione, ſed nulla debentur ex revocatione.*

*Revocatio ex capite ingratitudinis fit ſolū ut ex nunc, & non trahitur retro.*

*Nec reſolvuntur hypothecæ factæ à donatario ante ingratitudinem, imò etiam ante revocationem intentatam. Contra Franc. Ripam.*

*Nec etiam reſtituuntur fructus niſi poſt litem motam percepti. Contra Franc. Ripam.*

58. *Q. 14. Non debetur relevium de* Revocatione. *ex cap. l. ſi unquam.*

59. *Q. 15. Quid ſi emptor venditori ſuo remittat, donet, vel leget actionem ex empto?*

*Patronus retractu feudali uti poteſt etiam contra ipſum venditorem & antiquum vaſſallum.*

60. *Q. 16.* Ex hypotheca *& luitione feudi nulla jura debentur.*

61. *Q. 17. Quid ſi quis acquirat feudum à non domino?*

62. *Q. 18.* Quid *ſi emerit à domino, ſed paſſus fuerit evictionem à creditoribus hypothecariis?*

*Factum judicis cenſetur factum partis.*

63. *Reſolutio per diſtinctionem.*

64. *Q. 19.* Quid *ſi quis emit feudum à non domino, deinde evictionem patitur à vero domino, vel cum eo componit aut iterum emit?*

65. *Facilitas evictionis & ſuſpicio hypothecarum minuunt pretium rei.*

66. *Q. 20.* De Venditione *vel* Permutatione *ſub pacto præambulæ ſubhaſtationis.*

67. Q. 21. *Ex ſola tranſactione non eſt fundata intentio patroni ad jura feudalia.*

68. *An patronus teneatur ſtare tranſactioni vel ſententiæ latæ, inter contendentes de feudo, etiam in præjudicium jurium dominicalium?*

69. Q. 22. Quid de Diviſione, *utrum ex ea debeantur jura feudalia?*

70. *Solutio quod non, etiam ſi unum tantum feudum eſſet commune, quod uni totum aſſignaretur.*

71. *Fallit quando aſſignatio vel ceſſio non incipit à diviſione.*

72. *Item fallit ſi non permaneant in contextu diviſionis, ſed tranſeant ad aliam ſpeciem contractus.*

73. Quid *quando venitur ad licitationem? Reſpondeo diſtinguendo.*

74. *Non debentur jura ex aſſignatione in diviſione facta, etiam ſi recompenſatio fiat de rebus non communibus.*

*Diviſio eſt contractus miſtus.*

Digitized by Google

75. *Fallit concluſio quando apparet de fraude.*

76. *Quid ſi recompenſatio fiat in re immobili? Reſpondeo diſtinguendo.*

77. *Præcedens inveſtitura ſociorum, non impedit immunitatem diviſionis.*

78. *Etiam in feudis quæ reguntur more Vulquecini nulla jura debentur ex diviſione, vel alia impropria aut inefficaci mutatione.*

79. *Q. 23. Quid de* Permutatione *feudorum miſta cum ſupplemento pecuniæ? In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ ſeu quinti denarii.*

80. *An in permutatione miſta ſit locus retractui feudali pro rata pecuniæ? Reſpondeo, non.*

81. *Communis obſervantia eſt ut pro rata pecuniæ locus ſit quinto pretii & laudimiis, niſi in vera diviſione.*

82. *Q. 24. Quid de* Donatione cauſa mortis?

*Ea tribus modis ipſo jure revocatur.*

*Quoties titulus ad irritum & non ad titulum reducitur, res cum fructibus reſtituenda eſt.*

83. Q. 25. *Quid in* Mortis *cauſa* capione?

*Quid proprie ſit mortis cauſa capere?*

84. Q. 26. *Quid in* Feudo *quod defertur lege contractus, vel ſubſtitutionis ordine ſucceſſivo?*

85. *In iſto non tenetur ſucceſſor de facto prædeceſſoris à quo non capit jus, nec cauſam, ſed à primo concedente.*

86. 87. 88. *Solutio quòd licet non deferatur jure ſucceſſionis: tamen non debetur relevium à filio vel alio deſcendente, ſed benè ab eo in quem lateraliter refertur.*

*Omnis actus à conſuetudine informatur.*

*An conceſſio emphyteuſis intelligatur ſecundũ modum ſuccedendi ab inteſtato.*

89. Q. 27. *An patronus teneatur admittere unum ex hæredibus integra jura offerentem?*

*Quandiu hæreditas eſt indiviſa, unus ex hæredibus poteſt utilia, & tenetur facere neceſſaria hæreditati communi.*

90. *Hæres non tenetur probare ſe non habere proximiorem vel cohæredem. Et quamdiu alius non apparet, habet fundatam intentionem ſuper tota hæreditate.*

91. *Patronus non poteſt denegare inveſtituram poſſeſſori feudi, & non poſſeſſorem præferre.*

92. *Niſi ſummariè convincere poſſit injuſtum poſſeſſorem.*

93. *Patronus non tenetur inveſtire eum qui non poſſidet feudum, nec habet cauſam ab ultimo vero vaſſallo vel poſſeſſore, donec ſe verum utilem dominum probaverit.*

94. *Non tenetur patronus unum ex cohæredibus in fidem admittere pro omnibus, etiam ſi de mandato oſtendat.*

95. *An patronus proviſionem feudi impedire poſſit?*

96. Q. 28. *Unus hæredum totum feudum nomine ſuo recognoſcendo à patrono, & jura ſolvendo, non cenſetur cohæredes turbare.*

97. *Nihilominus portiones feudi aliorum hæredum remanent apertæ & prehendi poſſunt.*

98. Q. 29. *Hæres propriorum, & hæres conquæſtuum ejuſdem perſonæ, non ſunt cohæredes.*

*Lapſu anni firmatur poſſeſſio.*

99. *An patronus poſſit poſſeſſori inveſtituram petenti refricare quæſtionem juris alieni.*

*Prehenſio & poſſeſſio patroni conſervat jus veri vaſſalli.*

100. Q. 30. *Compendioſa reſolutio, quid juris ſit quando plures concurrunt ad inveſtituram.*

101. Q. 31. *In linea collaterali ſi proximior hæres cedat poſteriori, vel prædecedat hæreditate non adita nec repudiata, debentur duo relevia à poſteriori hærede. Secus ſi proximior hæres abſtineat, cui tunc non debetur niſi unicum relevium.*

102. *Ex ſucceſſorio edicto immediatè, ex jure tranſmiſſionis mediatè ſuccedîtur.*

*Non poteſt quis eamdem hæreditatem ex capite tranſmiſſionis repudiare, & ex propria perſona adire.*

103. Q. 32. *Succedens jure repræſenta-*

Digitized by Google

103. Q. 32. *Succedens jure repræſentationis, immediatè & ex propria perſona ſuccedit, unde ex capite repræſentatæ nullum debetur relevium.*

104. Q. 33. *Quid ſi proximior in gradu accepta magna ſumma pecuniæ, vel forte certis rebus hæreditariis abſtinuerit, ut faceret locum ſequenti in gradu?*

*Licitum eſt obliquè, ſed non ſimulatè contrahere ad vitandum jura feudalia.*

105. Q. 34. *Patronus non eſt ex eo judex inter ſuos vaſſallos.*

*Juriſdictio nihil commune habet cum nexu feudali.*

106. Q. 35. *In feudo legato non eſt niſi unica mutatio à defuncto in legatariũ.*

107. Q. 36. *Nullum debetur relevium propter qualemcumque translationem vel mutationem actionis competentis ad feudum.*

108. Q. 37. *Si legatarius feudi poſt teſtatorem & ante traditionem decedat relicto hærede laterali, debetur duplex relevium.*

109. *Directum dominium recta tranſit in legatariũ, & in fideicommiſſarium univerſalem reſtitutione verbali facta.*

110. *Per ceſſionem etiam actionis realis nullum transfertur dominium.*

111. Q. 38. *In legato in diem vel ſub conditione debetur unum relevium ab hærede, aliud à legatario.*

112. *Et hoc dummodò dies legati non cedat ſtatim poſt obitum teſtatoris, ſed poſt annum vel tardius.*

*Momentanea mutatio feudi non eſt in conſideratione.*

*An ſterilitas feudi liberet vaſſallum à relevio?*

113. *Etiam ſi ſepties aut decies multiplici morte & ſucceſſione mutetur feudum infra annum, non niſi unicum debetur relevium.*

114. *An legatum vel fideicommiſſum poſſit reſtitui ante diem vel conditionem.*

115. Q. 39. *Alienatio rei ſubjectæ reſtitutioni conditione extante annullatur, ſed non reducitur retrò ad non cauſam, ideò ex præterita mutatione debetur relevium.*

116. *Pendente die vel conditione fideicommiſsi, hæres pleno jure dominus eſt.*

*Debetur gabella de alienatione per eum medio tempore facta.*

117. Q. 40. *Similiter & quintum denarium de venditione medio tempore facta, vel retractus feudalis pro eodem tempore.*

118. *Si hæres bona fide & bonæ fidei emptori vendat illud feudum, conditione fideicommiſſi extante, non reſolvitur venditio, ſed ab hærede pretium reſtituendum eſt fideicommiſſario.*

119. *Nota caſum in quo emptor poteſt alienare feudum, in præjudicium juris retractus acquiſiti patrono.*

120. *Patronus qui bona fide elegit retractum re evicta poteſt eligere & petere quintum denarium.*

121. *Patronus non poteſt adverſus fideimiſſarium retentione feudi uti propter jura feudalia debita ratione donationum vel venditionum tempore medio ab hærede vel ejus ſucceſſore factarum.*

122. *Sed bene propter relevia debita facto & obitu hæredis, vel ejus ſucceſſoris.*

123. *Onera feudalia rem & poſſeſſorem ſequuntur etiam pro tempore præterito.*

124. *Hæres male verſans cogitur reſtituere fideicommiſſum ante diem conditionem.*

125. *Patronus non poteſt uti prehenſione feudali pro juribus feudalibus extraordinariis, ſed ſolum pro ordinariis.*

126. *Sic nec mandatum extenditur ad extraordinaria.*

127. *Non debetur relevium ex capite ſucceſſionis lateralis, quando feudum eſt alii pure debitum & reſtituendum. Secus ſi non erat debitum, ſed hæres ſtatim voluntarie alienavit.*

128. *Feudum poteſt iterum & pluries prehendi manente prima prehenſione.*

129. Q. 41. *Si eccleſia donataria feudi ante traditionem cedat alii jura ſua, nulla jura debentur, nec de donatione, nec de ceſſione.*

130. *Quomodo intelligendum ſummam eſſe rationem, quæ pro religione facit.*

131. *Pleniſſima reſolutio quæ & qualia jura debentur, quando eccleſia vel corpus manus-mortuæ feudum acquiſivit, & in aliam manum tranſtulit.*



Digitized by Google

132. *Qualis ſit mutatio feudi, attenditur ex parte dominium transferentis.*

133. Quod dicitur in l. fin. C. de ſacroſ. eccleſ. *dominium rectâ tranſire in eccleſiam, intelligitur ſi acceptare velit.*

134. *Patronus nullum jus feudale exigere poteſt ratione acquiſitionis factæ ab eccleſia, vel alio novo vaſſallo, quum non vult in fidem admittere.*
*Non debet lex per occaſionem trahi ad iniquum compendium.*

135. *Primum illatum.*

136. *Secundum illatum quòd de alienatione quam facit eccleſia compulſa ponere extra manus ſuas, omnia jura feudalia debentur.*

137. *Tertium illatum, quòd de acquiſitione quam fecerat eadem eccleſia nulla jura debentur, quocumque titulo, etiam emptionis, acquiſierit.*

138. *Sive illa jura deberentur ab eccleſia, ſive à venditore ſuo.*

139. *Et hoc caſu lucratur eccleſia quintum pretii.*

140. *Non refert an in continenti, an longo intervallo cogatur eccleſia ad dimiſſionem feudi.*

141. *Prædium quod eccleſia tenere prohibetur, poteſt ab eadem ſolemnitate alienari. Non ſufficit compulſionem ſuſpicari, niſi immineat.*

142. Q. 42. *Vidua non debet relevium de dimidia ſua parte conqueſtuum.*

143. 144. Q. 43. *Utrum debeantur jura feudalia de mutationibus contingentibus tempore prehenſionis feudi?*

145. *Solutio quòd non.*

146. *Feudum prehenſum remanet penes manum vaſſalli & ejus ſucceſſorem, quantum ad proprietatem pro noſtro loquendi uſu.*

147. Q. 44. *Patronus eligens retractum feudalem, non poteſt retinere pretium ratione jurium feudalium ſibi debitorum ante venditionem.*

148. *Nec etiam aliqua jura feudalia petere ratione mutationum quæ contigerunt inter venditionem & retractum.*
*An retractus feudalis trahatur retro?*

149. Q. 45. *Mutationes feudi debent attendi ex parte poſſeſſoris, & non ex parte veri domini non poſſidentis.*

150. 151. *Quod eſt verum quando patronus approbavit poſſeſſorem, & ab eo jura percepit, vel permiſit eum pacificè poſſidere.*

152. Q. 46. *De donatione vel alienatione feudi factâ retento uſufructu.*
*Clauſula conſtituti vel ſimilis, non liberat à traditione vacuæ poſſeſſionis.*
*Non refert à quo ſervitium præſtetur, vel canon ſolvatur, ad conſervationem juris.*

153. *Vaſſallo non poſſidenti non nocet omiſſio ſervitii.*

154. *Solutio quòd retentio uſusfructus nunquam impedit, quin jura feudalia ſtatim peti & exigi poſſint,*

155. Q. 47. *Relevia debent ſolvi per uſufructuarii, & non per proprietarii.*

156. 157. *Fallit ſi uſusfructus ſit reſervatus pro alimentis, vel ſi relevia procedant facto voluntario, vel culpa proprietarii. Fructuarius tenetur nedum ad onera ordinaria, ſed etiam ad indictiones temporarias.*

158. Q. 48. *Etiam ad viduam doariam ſpectat onus ſolvendi relevia feudorum, in quibus capit doarium.*

159. *Approbatur opinio Nicol. Boer. & Chaſſanei.*

160. Q. 49. *Etiam ſi patronus non petierit relevium niſi poſt obitum fructuarii, debent hæredes fructuarii inde exonerare proprietarium.*

161. Q. 50. *An de confiſcatione feudi debeatur. Superior patronus præciſè cogitur ponere extra manum ſuam ſubfeudum ſibi confiſcatum.*

162. *Eccleſia vel ſimile corpus facit fructus ſuos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus ſuas.*

MATERIA releviorum feudalium hic habetur, immenſum profectò æquor, & à nemine adhuc ſulcatum, quin nec aditum, & pro ordine dicendorum hunc §. poſſem dividere in decem gloſſas variis quæſtionibus dilatatas. Sed conſultius viſum eſt ad majorem prolixitatem evitandam, uno contextu quam brevius & clarius licebit, reſolvendo procedere. Hic textus facit duo. Primo ponit regulam. Secundo tres fallentias ad illam.

1. Regula eſt quòd quoties & quomodocumque feudum mutat manû, hoc eſt quoties contingit mutatio vaſſalli, debetur patrono relevium. Prima fallentia eſt in venditione, in qua eſt ſpecialis determinatio alia quam de relevio. *ut in § ſeq. & ſuprà §. 20.* Secunda fallentia, quando per viam ſucceſſionis directæ defer-

tur feudum, quod intellige, ſive in deſcendentes, de quibus non eſt dubium, ſive in aſcendentes deferatur, per notata ſuprà §. 2. *gloſſ.* 2. Tertia fallentia, in donatione collata in deſcendentem cauſa anticipandæ ſucceſſionis, de qua dictum eſt ſuprà §. 26. Et in hac 2. & 3. fallentia nil debetur patrono. Et circa hoc vocabulum,* relevium quandoque ſolitus ſum appellare relevamentum à relevando, id eſt, à liberando, ſive ſolvendo, prout *Vlpianus in l. ubi fidejuſſor. ff. de ſolutio.* aſſumit verbum relevare pro verbo ſolvere & liberare, & in *l. quamvis. §. interdum. §. Marcellus. ff. ad Velleia.* nunc accipit pro reſtituere in priſtinum ſtatum, nunc pro liberatione, vel alio commodo, ut pro ſublevando capite. in *l. forma. §. ſi vero quis. ff. de cenſibus, in l. quoties tutor. §. ſicut de admini. tutor. & l. poſt rem §. 1. de tranſact. l. unica C. de collatio. donator. lib. 10. l. cum antiquioribus §. propter hoc ſuprà de tempor. & reparat. appellat.* quandoque pro in integrum reſtituere, ut *in l. etiam §. 1. ff. de minoribus. in l. alterius in fin. princip. de tutelis & ratio diſtrah.* quod ultimum à pragmaticis forenſibus uſurpatur: ſed in hac feudali materia capitur ut in hoc §. & hic utor communi forma & modo loquendi. Andr. Iſern. *in cap. 1. §. Similiter. de oſtendititiis col. 1. in uſibus feud.* putat dictum à relevando eum cui præſtatur, quaſi ſolvatur indigenti & ibi plura tradit de releviis, quæ vide ſi vacat.

* Etymon. *relevii.*

2. Primo quero utrum relevium debeatur ex ſimplici contractu, an vero requiratur ſecutam eſſe traditionem? Hec eſt ardua quæſtio quam poſſem hinc inde fuſius retrahere, quàm ſuprà in ſimili §. 20. *gloſſ.* 3. diſputatum eſt. Sed reſolvendo dico* non deberi ſimplici contractu, etiamſi ad expreſſam dimiſſionem fidei procedatur, niſi ad traditionem veram, vel fictam deventum fuerit, taliter quod feudum mutaverit manum, tranſeundo à veteri vaſſallo ad novum acquirentē, ſeu futurum vaſſallum. Probatur in hoc textu, ibi quando feudum mutat manum, id eſt, quando mutaverit manum, quia dictio* quando, nedum importat tempus, ſed etiam conditionem. *l. quod pupillæ. ff. quando. di. legat. ced.* notat Bart. in *l. 1. col. 6. ff. de condit. & demonſtr.** Manus autem mutatio relata ad rei diſpoſitionem, importat tranſitum rei, de* dominio unius, ad dominium alterius, nedum ſecundum diſpoſitionem juris, ut tradunt Guill. de Cug. Alber. Bart. Bald. Ang. Jaſ. & omnes in *l. manu miſſione 2. ff. de juſti. & jur.* Imo. Ang. Aret. *inſti. de libe. §. 1. in fin.* Maria. Socin. *in cap. 1. col. 1. nota. 4. de libel. oblat.* ſed etiam ſecundum communem noſtrum uſum loquendi.

* Non debetur relevium ex ſimplici contractu.

* Dictio quando.

* Verbum manus.

* *Vt ſuprà §. 1 gloſſ. 4. in fin.*

3. Hinc is cui res eſt legata, vel donata ſub onere vel pacto quod non exeat de manu ejus, alioquin deveniat in talem, non prohibetur locare ad modicum tempus, nec per hoc locus aperitur ſubſtituto, quia per talem locationem non mutatur manus, ex quo non mutatùr dominium. *l. non ſolet. ff. locati.* Et ita tenent omnes doctores in *d. l. manumiſſiones.* hinc voluit Philip. Geor. in *conſ. 154. licet in hac, lib. 4.* quòd legato domus adempto, & tranſlato, ſi ad manus Franciſcæ pervenerit, non extat conditio ademptionis & ſubſtitutionis, ex eo quòd legatarius permiſit habitationem & adminiſtrationem domus dictæ Franciſcæ, cui illam de facto hypothecavit. Memini tamen quòd* Steph. Bertrandi *in conſ. 276. donatio lib. 2.* voluit in donatione facta ſub hoc pacto quòd donatarius non poſſit vendere, pignorare, donare, alienare, nec extra manus ſuas ponere, ſeu in alienas manus transferre, quòd tunc donatarius non poſſit locare, & fundatur in hoc, ut illa ultima verba aliquid operentur, & ne ſint ſuperflua. Sed ſalva pace tanti viri, contrarium puto verius, quia non eſt niſi inculcatio verborum, quæ nihil operatur ad aliquid de novo diſponendum, ſed ſolum ad tollendum frivolam dubitationem. *ut in l. quæ dubitationis. ff. de regulis juris in l. teſtamentum. C. de teſtament.* Notat Paul. in *l. ſtipulationes commodiſſimum, ff. de verborum obligat.* Et non immutat ſubſtantiam rerum non neceſſaria verborum multiplicatio, inquit textus in *l. pediculis §. Labeo. ff. de aur. & arg. legat.*

4. Et licet verba* debeant intelligi ut de aliquo operentur; verum eſt infrà terminos materiæ* ſubjectæ, nec debent in dubio operari, niſi ſecundum naturam actus, ut tradit Bald. in *rubri. C. de contra. emptio.* Alexand. in *conſ. 21. Viſo compromiſſo. col. 2. lib. 5.* Unde faterer quòd in contractu locationis, ſi eſſet dictum quod conductor non poſſit ponere extra manum ſuam, intelligitur etiam ſimplex ſecunda locatio ad modicum tempus prohibita ex natura actus ſubjecti: ſecus in caſu præfatæ donationis. Redeundo ad quæſtionem noſtram, ut ſub uno brevi compendio concludam copioſam hanc materiam,

* In Steph. Bertrandi.

5. Notanda ſunt tria* paria proportionabilium. Primum par apertura feudi & prehenſio. Secundum par mutatio manus & relevium. Tertium par venditio, & jus retractus, vel quinti denarii. Et hæc diligenter ſunt diſtinguenda, ut vitetur æquivocatio & error. Quo ad primum, apertura feudi eſt eo ipſo quòd nulla perſona eſt in fide patroni, ſive propter mutationem patroni, ſive vaſſalli contingat ſacramentum fidelitatis (quod perſonaliſſimum eſt) ceſſare, & fidelitatem eſſe interruptam. Et duplex eſt apertura. Quædam ex parte vaſſalli, ex parte quædam patroni, prior ſtatim locum facit facultati prehendendi niſi pendentibus induciis puta 40. dierum ab obitu per mortem *ut ſuprà §. 7.* vel quando minoris ætatis ſunt hæredes *ut infrà §. 41.* Poſterior vero nunquam de ſe aperit locum facultati prehendendi, ſed tantum proclamationibus, ad quibus *infrà §. 65.* Et ſic ut feudum aperiatur, non requiritur mutatio manus, nec quod feudum transferatur in alium, ſed ſatis eſt quod deſinat ſpectare ad veterem vaſſallum, vel quod aliter, puta per mutationem patroni, aperiatur. Unde ſi vaſſallus feudum habeat pro derelicto, ſtatim eſt apertum etiam ſi maneat derelictū, & ab alio non occupetur. Et quando ab alio occupatur non incidit aperiri, ſed incipit tranſire ad novam manum. Ad hoc autem ut patronus prehendere poſſit, & fructus ſuos facere, ſufficit illa ſimplex apertura, ſub modificatione nuper dicta. Aliud exemplum, ſi vaſſallus moriatur ſine hærede, quia non ſunt propinqui, vel repudiant, ſtatim à morte feudum eſt apertum, & poſt dies quadraginta dominus prehendere poteſt, & fructus ſuos facere, ex defectu clientis & fidei. Et tamen nondum mutavit manum, donec à fiſco, vel alio merum imperium in loco habente, tanquam vacans acceptetur. Et tunc incipit tranſire ad aliam manum, & incipit (& non prius) relevium deberi patrono. Quod ſi habens merum imperium non acceptet, forte propter hypothecas, manet apertum, & patronus, ſine onere hypothecarum fruetur, donec ad inſtantiam creditorum deputato curatore bonis vacantibus compellatur patronus, vel in fidem admittere dictum concuratorem, abſque ullo commodo pro hac nova apertura vel inveſtitura, vel inducias fidei præſtandæ concedere ad commodum creditorum & futuri vaſſalli, ſecundū ea quæ diximus ſup. §. 28. *nu.* 23. per deputationem enim talis curatoris non deſinit feudum in ſe eſſe apertum, nec etiam incipit tranſire in aliam manum. Et ideo nullum jus utile, nullum relevium acquiritur patrono. Sed cùm poſtea adjudicabitur, & tradetur in ſolum, vel diſtrahetur, incipiet tranſire in novam manum, & jus relevii vel retractus, aut quinti pretii acquiretur patrono. Idem pariformiter dicendū eſt ſi vaſſallus urgentibus creditoribus cedat bonis: tunc enim ſtatim feudum aperitur, ſed nondum manum mutat. Unde ſolliciti eſſe debent creditores reſpectu feudalium bonorum cedendi bonis, ut deputetur curator qui inveſtiturā vel inducias fidelitatis obtineat, ut gratius alterutrum electionem domini habere debet, ſed ſi deberentur jura priorum mutationū non clauſarum, & à triginta annis deberentur offerri & ſolvi, aliàs dominus faceret fructus ſuos, qui etiam in-

* Verba non debent in dubio operari ultra naturā *materiæ ſubjectæ.*

* Talia ſūt enim prædicata qualia demonſtrant ſubjecta, ut Bartolus dicit in *l. ſtipulatio iſta habere licere §. hi qui ſunt. ff. de verbor. oblig.* id eſt, tales ſunt ſignificationes verborū, quales exigunt res ſubjectæ. l. *Imperator. ff. de in diem ad. dictione.*

* Tria paria proportionabiliū.

Digitized by Google

[illegible] dare non teneretur niſi ad moderatum tempus, ut diximus ſupra §. 28.

6. Ex his liquet ſecundum par. non enim hic accipitur mutatio manus ex una parte tantum, videlicet quando feudum deſinit eſſe in priore manu: quamvis enim mutetur eo ipſo quod ſeparetur a primo vaſſallo: tamen hic textus ut per ſui ſeriem, & per §§. ſequentes apparet, loquitur in plena mutatione, ex parte utriuſque extremi, videlicet quando ab uno recedit & translit, ſeu transfertur in alium. Et tunc & non prius incipit deberi relevium, qualiſcumque ſit mutatio & translatio, excepta ea quæ fit per ſucceſſionem inlineа directa, quæ eſt immunis, & ea, quæ fit per venditionem in qua de alio jure ſpecialiter eſt proviſum. Et ſic patet quod ad hoc ut ſit locus relevio, non ſufficit feudum eſſe apertum, nec ſufficit donatum, vel permutatum, ſed requiritur quod vere in alium ſit tranſlatum, ſive per traditionem veram, ſive per fictam, ſive alio modo a jure approbato. Secus autem eſt in caſu venditionis, in quo ſpecialiter eſt proviſum feudo venditо, jus retractus vel quinti denarii acquiſitum eſſe patrono ad ejus optionem, ſtatim ſtatim a venditione ſolo conſenſu perfecta, etiam antequam feudum ſit apertum, per traditionem, vel immiſſionem fidei. ut plene diximus ſupra §. 20. *gloſſ.* 5. *&* *in* §. *ſeq.* quod ſi cui forte videantur hæc ludicra, quæ labore noſtro facta ſunt perſpicua & facilia, ſaltem hinc fatebitur eſſe methodum ad plurimas arduas quæſtiones nullo negotio diſſolvendas.

7. Quid enim ſi feudum vendatur vel permutetur ſolo contractu, deinde ante traditionem incipiat aliquis habere uſumfructum feudi dominantis? Dicendum erit quod in caſu venditionis, omnia jura retractus, vel quinti denarii ſpectant ad proprietarium, per notata ſupra §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Et nihil ſpectabit ad fructuarium, niſi fortè commodum fructuum feudi venditi, & per traditionem & dimiſſionem feudi aperti & prehenſi ex defectu fidelitatis, & quamdiu prehenſio durabit. In caſu autem permutationis non tempus contractus, ſed tempus veræ vel fictæ traditionis hujus feudi debet ſolum attendi, ut ſi transferatur in alium manum pendente uſufructu, omnia jura & commoda ſpectent ad fructuarium feudi dominantis. Quid ſi feudum morte vaſſalli apertum fuerit ante conſtitutionem dicti uſusfructus, & poſt conſtitutum uſumfructum hæredes a latere adeant hæreditatem vaſſalli? Dicendum quòd nihilominus relevium ſpectat ad proprietarium, quia hæreditatis aditio ex diſpoſitione legis, & conſuetudinis trahitur retro ad punctum obitus, *l. hoc quoque. ff. de acquir. vel amitt. hæred. & infra* §. 132. Secus ſi nullus adiret hæreditatem, ſed vel habens merum imperium ſibi applicaverit feudum vacans, vel ad inſtantiam creditorum diſtraheretur, quoniam traditio hujuſmodi non trahitur retro, & ſic inſpicitur tempus quo pervenit ad aliam manum, vel quo fuit diſtractum ad hoc ut ſciatur cui acquirentur jura inde oriencia.

8. Quid in legato? vaſſallus legavit feudum, deinde mortuus eſt, poſtea prolato & aperto teſtamento legatarius acceptavit, poſtremo traditum ei fuit: utrum debeatur duplex relevium, & quod tempus inſpiciatur? Breviter ad ſingula reſpondeo, quantum ad apertionem feudi, ea contingit ſtatim a morte vaſſalli, & ex hinc lapſis quadraginta diebus potuit prehendi ſecundum formam §. 1. *&* 7. *ſupra eodem.* Quantum ad relevium, aut vaſſallus reliquit filium hæredem, aut extraneum non deſcendentem. Primo caſu ſi legatarius repudiat, vel effectum fuerit legatum caducum vel quaſi, clarum eſt nullum eſſe locum relevio, quia fingitur nunquam fuiſſe legatum, *l. proinde. ff. ſi cert. pet.* Si vero acceptet, retrotrahitur acceptatio, & ex die mortis cenſetur feudum plenè mutaſſe manum, tranſlatum & acquiſitum legatario etiam ignoranti, *l. a Titio. ff. de furt. l. cum pater.* §. *ſurdo, ff. de leg. 2. cum* [illegible] *eulga*. Et ſic ex die mortis ceſſit, & acquiſitum fuit relevium, & ſpectat ad eum ad quem tunc ſpectabant fructus feudi dominantis. Secundo caſu, quando vaſſallus reliquit extraneum hæredem, & tunc omnino locus eſt relevio, ſed unico tantum, cedente ex die obitus, quia ſive legatarius repudiet, ex tunc debitum fuit relevium propter mutationem manus ex cauſa ſucceſſionis, ſive acceptet, ex tunc debitum fuit unicum tantum relevium propter mutationem ex cauſa legati. Neque enim duplex eſt mutatio, ſed una tantum, cum non cenſeatur pervenire ad hæredem, nec momento quidem penes eum remanere reſpectu domini, ſed recta tranſire ad legatarium excepta nuda poſſeſſione, de cujus mutatione tanquam impertinenti, nihil ad præſentem ſpectat materiam, & hæc in legato puro. Sed quid ſi legatum eſt in diem vel ſub conditione? Solum inſpicitur dies cedentis, & ſi cedit intra annum obitus teſtatoris, unicum eſt relevium, ſecus ſi poſt annum *ut infra eodem quæſt.* 38. *num.* 115. *& infra* §. 78. *gloſſ.* 1 *num.* 21. *Faciunt notata infra* §. 55. *num.* 9. Cætera propè infinita exempla ſtudioſis relinquo.

9. Ex prædictis liquet, quod ſi vaſſallus conſtituat uſumfructum ſuper feudo, vel locet illud, vel ejus fructus ad longum tempus, vel concedat ſub cenſu retenta ſide, & ſine fraude, vel ſi tradat creditori in pignus, vel ſi ad inſtantiam creditorum ſequeſtretur, & ſubhaſtetur, nihil juris adhuc quæritur patrono, quia nedum feudum non mutavit manum, ſed nec eſt apertum. Hinc ſi creditor mittatur in poſſeſſionem feudi reſpectu fructuum & commoditatis ex primo vel ſecundo decreto, etiamſi fructus percipiat & lucretur, quod fieri poteſt ex nimia contumacia debitoris, ut tradit Bartol. in *l. ſi finita.* §. *ſi de vectigalibus*, & ibi Imol. Alexand. & omnes. *ff. de damn. infect.* tamen non mutatur nec aperitur feudum, & vaſſallus ſemper remanet vaſſallus, quum remaneat utilis dominus, & tenetur ad onera feudalia, & non creditor, niſi miſſio in poſſeſſionem ex primo decreto fieret ratione ipſius rei, ita quod dominium utile transferretur in alium, ut declarat Bart. & alii in d. §. *ſi de vectigalibus.* Jac. de S. Georg. *in tract. feud. verb. comes in fin.*

10. Secundo quæro, utrum * liceat pœnitere vel diſcedere a contractu in præjudicium juris debiti vel debendi patrono? Brevis ero, quia in quæſtione ſimili ſatis prolixus fui, *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 1. Aut relevium nondum ceſſit, aut ceſſit. Primo caſu, puta quia nondum fuit proceſſum ad traditionem veram vel fictam. Et tunc indiſtinctè locus eſt pœnitentiæ, ſeu in continenti, ſive ex intervallo, ſive alia res ſit integra, ſive non, puta feudum permutabatur cum alio prædio, quod erat realiter traditum; tamen nondum erat facta aliqua traditio feudi, & tunc etiam ſi dominus ſciverit & acceptaverit, adhuc licitum eſt contrahentibus reſilire. Et ſic antiquus vaſſallus remanebit vaſſallus ut prius, & nullum jus poterit peti à patrono. Ratio, quia nihil adhuc erat quæſitum patrono, cum feudum non mutaverit manum, & ſic reſpectu patroni res erat omnino integra. Et in hoc differt venditio à cæteris contractibus, quia venditione concluſa, ſi dominus acceptaverit, non poteſt amplius niſi in continenti diſcedi in ejus præjudicium: & eſt ratio, quia in venditione ex ſolo contractu jura oriuntur, ſed revocabiliter uſque ad traditionem, vel interpellationem patroni. Sed in cæteris contractibus jura non oriuntur: niſi ſimul cum traditione & apertura feudi. Secundo caſu, poſtquam jam ceſſit & acquiſitum fuit relevium, puta per traditionem veram vel fictam ſecutam: tunc aut eſt deventum ad veram & realem traditionem, & ex tunc amplius pœnitere nequit in præjudicium domini. Fallit primo niſi in continenti, antequam divertatur ad alia. Tunc enim non videtur deventum ad contractum, vel traditionem à qua ſtatim, & dum eſſet in fieri, diſceſſum eſt. *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 2.

* *Quando liceat pœnitere.*

*num.* 15. Valet ſecundo reſpectu retractus feudalis, quia ſi ex intervallo à traditione, ſed forte metu evictionis & ante perſolutionem pretii mutuo conſenſu diſcedant à contractu, etiamſi non poſſit fieri in præjudicium quinti vel ſubquinti denarii jam quæſiti patrono: tamen fieri poteſt in præjudicium retractus feudalis ſi hunc eligat & petat patronus, quia quemadmodum hoc caſu venditor ipſe excluderet cognatum volentem uti retractu proximitatis, fortius excludet patronum qui in retractu habet jus debilius, & qui per cognatum venditoris evinceretur. Dixi *ſupra* §. 22. *& infra* §. 185. Sed quid ſi referat noviter acquiſita per vaſſallum non ſubdita retractui proximitatis? Videretur aliud, quia ea ratio ceſſat, ſed adhuc idem puto, quia in feudo retinendo ſolvendo alia jura domino, favorabilior eſt cauſa vaſſalli: tum quia reus, tum quia de damno vitando certat, patronus autem magis de lucro: tum quia hoc jus non datur patrono niſi contra extraneum, non autem contra ipſum vaſſallum: aut ſtatum eſt in finibus verbi vel ſcripti. Et tunc quamvis appoſita ſit clauſula fictam traditionem importans, adhuc puto pœnitere poſſe antequam dominus incipiat jure ſuo uti, ſive re ejus reſpectu integra. Ratio, quia quamvis ex ficta traditione ſequatur vera mutatio, tamen illa ſicut ſolo conſenſu eſt inducta, ita ſolo conſenſu ipſo jure reſolubilis eſt, & reducibilis ad non cauſam, per notata in *dict. gloſſ.* 5. *num.* 15. *in fin.*

11. Tertio, ſubſequenter quæro in caſu quo diximus non poſſe diſcedi in præjudicium relevii debiti patrono, utrum ſecuto diſtractu debeatur duplex relevium, an unum tantum? Et idem quæritur in caſu venditionis, utrum debeatur bis quintum pretii, vel ſemel tantum? Et videtur quòd bis, quia ex prima traditione permutationis ſeu venditionis cauſa facta feudum fuit apertum, & jus relevii, vel quinti denarii quæſitum patrono, qui poteſt manum injicere ex hac cauſa. Et ſic ex traditione, ſive inſtitutione feudi repetita ex intervallo, apparet eſſe novam mutationem manus, quia ex prima traditione vera vel ficta dominium tranſiverat, & ex ſecunda ex intervallo transfertur de novo in alium. Igitur ex nova & ſeparata apertura, & conſequenter iterum ex hac nova & ſupervenienti cauſa poteſt patronus manum injicere, & ad novum fidelitatis ſacramentum veterem vaſſallum adigere, & ſic verificatur duplicem eſſe mutationem ſeu venditionem. Sed quoties fit, toties hæc jura acquiruntur patrono, ſaltem quando retraditio ſeu revenditio ſequitur non ex cauſa antiqua & conventa in prima traditione: ſed ex cauſa nova & merè voluntaria: & iſtud tenet Alberic. poſt Guill. de Cug. in *l. ab emptione. col. fin. ff. de pact.* & poſſet de rigore defendi, ſed mihi ſemper viſum eſt nimis rigoroſum & diſconveniens naturæ feudi quod in gratia & benignitate conſiſtit. Et quia onera pecuniaria ſunt odioſa in feudis, ideo ſolitus ſum aliter diſtinguere, ſed quia diſtinctio mea nedum ad materiam feudalem, ſed etiam ad laudimia prædiorum cenſualium, & ad multa alia decidenda, utilis eſt, operæ pretium duxi non ita ſuccinctè reſolvere, ſed ut nihil in ſequentibus §§. ſit repetendum, potiora puncta ſuper quibus diſputationis & reſolutionis cardo vertitur, præmittere & diſcutere: brevius enim & clarius traditur ſemel & ſimul. Ut ſub hac ſpecie: fundus ſive feudalis, ſive cenſualis fuit venditus ſub pacto de retrovendendo, certum eſt in terminis conſuetudinis noſtræ quòd domino directo debentur laudimia à principio, & nunc accipio verbum laudimia in ſua generali ſignificatione pro omni jure pecuniario debito domino directo in recognitione novi poſſeſſoris fundi, quamvis apud nos ſtrictius de communi uſu accipiatur, ut ſcripſi *infra tit. ſeq.* §. 76.

*Utrum de revenditione debeatur novum laudimiũ.

12. Sed quæſtio eſt, an debeantur ex redemptione ſeu * revenditione? Et videtur quod non, duplici ratione. Prima eſt, quia lex vel ſtatutum de laudimiis, aut ſimilibus juribus debet intelligi de venditionibus, ceſſionibus aut alienationibus voluntariis, non autem de neceſſariis, ſicut hæ ſemper cenſentur permiſſæ & exceptæ a generali diſpoſitione prohibitiva, *l. per diverſas, verſicul. exceptis. C. mandati l. fin. in fin. C. de litigio. l. alienationes. ff. famil. hercisc.* Et ita dicit. Bartol. in *l. & ideo. ff. de condict. furtiva* Alexand. *conſil.* 52. *lib.* 1. Decius Tholoſ. *quæſt.* 75. & ibi latè Auf. in *addi.* Alberic. Brur. *inter conſil. feudalia. conſil.* 44. *collat. fin.* Sed iſta revenditio eſt hujuſmodi. Secunda ratio, quia non videtur nova venditio, ſed ſimplex reſtitutio, ſive retraditio rei facta ex pacto appoſito in prima venditione, ut ſubtiliter declarat Franc. Aret. in *conſil.* 6. *Viſo inſtrumento. collat.* 2. *in fin. primi dubii.* & ita quod nulla jura debentur ex revenditione quæ fit neceſſario ex pacto appoſito à principio, vel re integra venditionis, tenent Guill. Cugnol. Alberic. Bald. in *l. ab emptione. collat. fin. ff. de pact.* Fortius ſimpliciter dicit Joan. Fab. in *l. fin. C. communia de legat.* quod ex venditione facta ſub pacto de retrovendendo nulla laudimia vel jura debentur, & ſequitur Nicol. Boeri in *conſuetud. Biturig. titul. de conſuetud. feud.* §. 18. & Chaſſa. in *conſuetud. Burgund. titul. des cens* §. 3. Sed non eſt ſimpliciter vera, ſed de revenditione, ſeu ſecunda venditione intelligendum, & non de prima ex qua indubitanter debentur, ut optimè declarat Maſuer. in *titul. de locato & jure emphyteut.* §. 1.

13. In contrarium, quia iſta eſt nova venditio, non enim ipſo jure reſolvitur prima venditio, ſed per viam & modum novi contractus, & novæ venditionis. Unde Bartol. & communiter omnes ſcribentes in *dict. l. ab emptione. in fin.* diſtinguunt, an prima venditio revocetur, per viam meri diſtractus, vel ipſo jure, ſine nova revenditione, an verò revocetur per viam novi contractus, ſeu revenditionis, ut primo caſu: puta quando ipſo jure reſolvitur per pactum legis commiſſoriæ, vel addictionis in diem, vel per exiſtentiam conditionis rei ſubjectæ reſtitutioni ex ultima voluntate, & non debeatur gabella de novo, vel laudimium, aut aliud ſimile debitum ratione venditionis. Secundo vero caſu, ut in terminis *l. 2. C. de pact. inter empt. & vend.* qui eſt caſus noſter, & iterum debeatur, & ita expreſsè diſtinguit & decidit Paul. Caſtro in *l. 1. collat. 1. C. de pact. inter emptor. & vendit.* Iacob. de ſanct. Giorgio in *tractatu de operis, collat. 10. verſicul. per prædicta infertur.* Hieron. Cagnol. in *repet. d. l. 2. quæſt. 15. collat.* 16. *& in quæſt. 35. collat.* 18. Et ita ſentit Andreas Alciat. in *l. cœpiſſe. in fin. ff. de verborum ſignific.* ubi in quæſtione an ex contractu reſoluto debeatur gabella reipublicæ diſtinguit: Aut reſolutio fit per modum extinctionis juris ejus qui accepit, & ſic non per viam novi contractus, ſed ipſo jure, & tunc non debetur: aut fit per modum tranſlationis, quia jus accipientis non extinguitur, ſed retransfertur in primum dantem, & tunc debetur. Et iſta ſunt pro reſponſione ad ſecundam rationem adductam pro contraria parte. Ad primam autem rationem reſpondetur quòd non concludit. Patet, quia ſi teſtator gravaverit hæredem de vendendo, neceſſaria eſt venditio, itidem ſi contingat feudum ſubhaſtari & adjudicari plus offerenti inſtantibus creditoribus per ſolemnem ſubhaſtationem: & tamen his caſibus & ſimilibus locus eſt gabellæ, & pariter omnibus juribus dominicalibus, ad tollendam autem conſequentiam ſufficeret vel unam dare inſtantiam, ut per gloſſam & Iaſon. in *l. creditori. ff. de oper. novi nunciatione.*

14. Ex quibus illud obiter concludo, differentiam ſeu diſtinctionem Bartoli & ſequacium inter voluntariam & neceſſariam venditionem, non procedere in hac materia: ſed in materia dictarum legum ſupra ad hoc allegatarum, quæ loquuntur in diverſis terminis, videlicet ubi agitur de prohibitione vendendi, vel de ſuſpicione fraudis in vendente, non autem ubi agitur de jure competente vel competituro tertio ex venditione, quia hæc

[illegible] , [illegible] neceſſitatus ſit venditor, hoc nihil [illegible] ad illum tertium, quicquid de conſulte ſcri[illegible] Alexand. conſ. 12. lib. 1.

15. Tamen reſolvendo concludo pro prima parte, [illegible] eandem ejus rationem, quæ non ſufficienter diſſolvitur per adducta pro parte contraria: ſive enim revocetur venditio ipſo jure, ſive novo hominis facto, ſive per viam ſimplicis diſtractus ſive ſub forma novi contractus, non eſt imponenda lex verbis nec verborum formulæ, ſed rebus. Ideo ſufficit quod iſta reſolutio primæ venditionis non cauſatur à cauſa nova, ſed à cauſa antiqua & neceſſaria inexiſtenti primæ venditioni, vel re integra adjectæ: tunc enim hujuſmodi reſolutio eſt pars primæ venditionis, & illius executio, ut expreſſim decidit Bald. in *conſil.* 418. *iſta [illegible] lib.* 2. unde ex ea non inſurgunt nova jura. [illegible] certe iſta ſunt clara in terminis in quibus [illegible] doctores in locis præfatis, videlicet in pactione [illegible], quando fit venditio vel alius contractus. & [illegible] clare procedit in terminis hujus quæſtionis incidentis, videlicet quando feudum ( & idem de prædio cenſuali reſpectu laudimiorum ) venditur ſub pacto de retrovendendo à principio, vel re integra appoſita, ut ex revenditione nulla jura debeantur, ſed ſufficiant jura debita ex prima venditione, in qua iſta fuit incluſa tanquam ejus pars.

16. Ex quibus etiam infero quod ex quo patronus ſemel * approbaverit primam venditionem, recipiendo quintum pretii, vel habendo fidem de ejus ſolutione, non poterit amplius uti retractu, etiam ex cauſa revenditionis, quando in vim dicti pacti revenditur: nec poterit aliud quicquam exigere quam ſimplicem renovationem fidelitatis propter novam aperturam. Amplio, etiam ſi inveſtierit emptorem ſub proteſtatione & reſervatione expreſſa, quòd ſalvum ſit ei jus retractus quando fiet revenditio: nihil enim valet hujuſmodi * proteſtatio tanquam contra jus conſuetudinis ſuprà §. 21. & contra ſubſtantiam actus, quæ eſt approbatio primæ venditionis, quæ neceſſario includit approbationem revenditionis, ſicut cæterarum omnium conventionum & qualitatum primæ venditionis, quæ non poteſt dividi: imò etiam ſi emptor conſentiret huic proteſtationi, & reſervationi, nihil ageret, [illegible] hoc præjudicare poſſet venditori. Patet quia etiamſi patronus à principio jure retractus uſus fuiſſet, æquè tamen contra ipſum ſicut contra emptorem vel quemlibet alium univerſalem vel ſingularem ſucceſſorem poterit venditor intentare actionem retractus conventionalis, quæ eſt in rem ſcripta, ut pro opinione Pauli in *l. ſi cum venderetur ff. de pignorat. actio.* contra Alexand. ſcripſi, *infra* §. 148. *& in annotat. ad* Alexand. *conſ.* 10. *lib.* 1.

17. Sed in terminis quæſtionis noſtræ principalis & hujus §. iſta reſolutio non videtur adaptari, quia hic §. loquitur longè in diverſis terminis, videlicet in relevio, quod non imponitur contractui, nec quando contrahitur, ſed imponitur quando & quoties accidit feudum tranſire de uno ad alterum, & hoc ſolum & non aliud reſpicit conſuetudo, & huc figit pedes ut in [illegible] *gloſſ. ſingularis in l. ſi non fuerint. in fin. gloſſ. [illegible] in fin. ff. pro ſocio.* Et præciſè ſtandum, nec licet citra vel ultra progredi, ut notat Cæpol in *tract. de ſimul. contract. præſumpt.* 2. *collat.* 4. Sed manifeſte hic contingit feudum bis mutare manum, & tranſire de una ad alteram, & ex intervallo, ergo quocumque modo hoc fiat, non videtur curandum, ſed ſtandum ſcriptæ & generali diſpoſitioni hujus conſuetudinis, quamvis aliquo caſu dura videatur *l. ſi ſervitus. ff. de ſervit. urba. prædior. l. 1. §. ſi is qui navem. ff. de exerc. actione.*

18. His jactis fundamentis venio ad diſtinctionem ſuper generali quæſtione noſtra, an duplicia jura debeantur patrono quando re non integra à contractu diſceditur? Aut agitur de venditione, aut de alio contractu. Si de venditione, aut diſceditur à prima venditione in vim pacti ſimul, vel re integra appoſiti, vel neceſſitate radicata in principio venditionis: aut ex ſupervenienti libera voluntate, vel forte ex cauſa neceſſaria, ſed extrinſeca, & quæ non oritur ex contractu, nec habet cum eo aliquid commune. Primo caſu facio unicam concluſionem, quòd non debentur jura niſi ſemel ex prima & unica venditione: quoniam etiamſi per formam revenditionis & novi contractus reſolvatur, tamen quia hoc fit ex vi primæ venditionis, non eſt nova venditio, ſed executio primæ. Sed numquid ſaltem debebitur unum relevium ex hac ultima mutatione? Dubitari poteſt quod etſi feudum iterum non venditur, ſaltem de novo vere mutat manum, ſed ex omni mutatione quacumque fit [illegible] exceptis debetur. Contra dicendum eſt, quia verum quidem eſt quòd iterum mutat manum: ſed hæc ſecunda mutatio fit ex cauſa primæ venditionis, quæ eſt excepta à relevio, & pro qua jus quinti denarii ſolutum eſt ſemel, quod ſufficit. Hanc concluſionem limita primo ut procedat dummodo iſta reſolutio fiat ex cauſa ad hoc obligante: puta quia ab initio convenit quod emptor tenetur revendere intra tale tempus, vel ſi tale quid accideret: ſecus ſi ſolum eſſet conventum, quod ſi voluerit vendere, tenebitur illum à quo accepit præferre: hujuſmodi enim conventio non obligat ad revendendum, ſed ſolum ad præferendum, nec eſt pars venditionis ſequentis, unde ſemper eſt ſecunda venditio libera & nova jura debentur patrono. An autem hujuſmodi retractus, ſeu prælatio conventionalis excludat ſeu abſorbeat retractum feudalem vel proximitatis, eſt pulchra quæſtio quam plene tracto infra § 184. ubi multa notanda quæ de materia retractuum ſupererant deduxi. Ex prædictis infero ad deciſionem pulchræ quæſtionis, quod ſi quis primo ſtipulatus eſt jus prælationis futuræ venditionis pro centum: poſtea evincit alium emptorem, an debeat jura de illa prælatione vel retractu? Sive ſi vi dicti pacti redimit à tertio emptore, locus eſt juribus dominicalibus & utrique retractui tam pro pretio principalis venditionis, quam pro pretio dicti pacti. Sed non debentur aliqua jura de tertio contractu ſeu recuperatione ab illo emptore. Secundo & per oppoſitum limita concluſionem noſtram ut nulla penitus jura debeantur, quando non in vim pacti in venditione appoſiti, nec per viam novi contractus, ſed per viam meræ reſciſſionis & annullationis venditio etiam in [illegible] impleta reſolvitur, & ad non cauſam reducitur, puta propter læſionem ultra dimidiam juſti pretii, *juxta l. 2. C. de reſcind. empt. & vendit.* Vel per reſtitutionem in integrum beneficio minoris ætatis, vel ex alia juſta cauſa, tunc enim quum non ſit revenditio nec propriè nova mutatio, ſed annullatio præteritæ mutationis, nulla jura vel relevia inde debentur, ſed ſoluta repetuntur, *ut infra quæſt.* 45.

19. Secundum caſum quando voluntariè diſceditur * ſubdiſtinguo in duo membra: Aut venditio jam erat perfecta & conſummata hinc inde, videlicet pretio ſoluto & re tradita, aut non. Si primum, & tunc ſit concluſio, quando duplicia jura debentur patrono. Amplia primo, etiam ſi contrahentes diſcedant per modum ſeu formam diſtractus, & per actus retroſimiles, habendo primam contractum & omnia ex illo ſecuta pro infectis: hujuſmodi enim verborum commentum non immutat veritatem *l. ſi ancillam. C. de contract. empt. & vend.* & vere eſt ſecunda nova & ſpontanea venditio, remanente prima, quia poſt ejus ultimam perfectionem non poteſt haberi pro infecta, *leg. in bello. §. facta. ff. de capt. & poſtliminio. reverſ.* Et in individuo quòd re non integra non poſſit venditio infecta fieri etiam mutuo conſenſu & per actus retroſimiles, eſt textus *in l. 2. & 3. ff. de reſcind. vendit.* Et ſic ex utraque ſoluta & integra jura debentur patrono, cui liberũ erit exigere duplex quintum pretii, vel retractum feudi ex ultima venditione, & quintum pretii ex prima, ad quod

* [illegible] diſtinctio.

[illegible] poterit contra alterutrum contrahentium quem eligere voluerit, ut dicemus in §. *ſeq.* Et ita quod non poſſit diſcedi in præjudicium domini directi vel gabellarii, tenent. Bald. in *l. fin. conſtante C. de donat. ante nup.* Joan. Bertachinus in *tract. de Gabell. in 5. parte 8. partis quæſt.* 54. Jacob. de ſancto Georg. *in tract. de opera.* in [illegible], Steph. Bertrandi. *conſil.* 109. Limito ut procedat ſi ex longo intervallo, quia ſi in continenti, tunc ſatis eſt ſemel etiam ſi ſit annum [illegible] deberi per notata *ſupra eodem, quæſt.* 8. *num.* 11. etiam pecuniaria tantum. Non autem retractus nec proximitatis nec feudalis propter reverſionem ad [illegible] ſi ferio & [illegible] ſimulatione fiat. Idem ſi iſte diſtractus fiat occaſione ſolutæ hypothecæ, vel alicujus juris evicti, vel pactionis non impletæ.

20. Secundo vero membro ſecundi caſus quando contractus non erat hinc inde impletus, puta pretium non erat ſolutum, licet res realiter eſſet tradita, & tunc quamvis non poſſint pœnitere nec diſſidere etiam per actus retroſimiles in præjudicium juris jam formati & acquiſiti patrono [illegible] reſpectu juris ſumti & quærendi ex novo contractu poſſunt pœnitere non de novo contrahendo, ſed diſſidendo & recedendo a prima venditione per actum retroſimilem, videlicet retraditionem rei animo diſtrahendi, ita quod ex hoc diſtractu dominus directus nulla jura utilia de novo prætendere poterit, & ad hoc moveor quia jura permittunt mutuo conſenſu diſſidere nedum re omnino integra, ſed etiam re ſecuta ab altera parte, dummodo non ſit utrimque impletum, & dummodo interveniant actus retroſimiles. Textus in *l.* 1. *in fin. ff. quand. lice. ab empt. diſced.* Et ſecundum gloſſ. & doctores ibi, non ſunt hoc caſu duo contractus: quia actus ultimus non eſt novus contractus, ſed diſceſſio à primo contractu à jure permiſſa: &, ut inquit Fabian. de monte [illegible] Savi. *in tract. de emp. & vend. in 5. quæſt. prin. ipſius.* [illegible] ſolum primus actus dicitur contractus, & ſecundus dicitur pœnitentia, & non debetur niſi una gabella. Unde quemadmodum probatum eſt ſuperiori §. *quæſt.* 3. *quæſt.* 1. & 2. licet pœnitere re integra etiam in præjudicium domini directi, vel alterius in ſimili reſpectu juris ex venditione jam quæſiti ſed revocabiliter, eadem & fortiori ratione dicendum licere pœnitere re non integra, ſeu nondum conſummata in præjudicium juris quærendi & nondum aliquatenus quæſiti.

21. Sed numquid ex hac nova retraditione facta poſt primam traditionem, & ex intervallo debeatur relevium, quod ex omni qualicumque mutatione debetur? puto quod non: quia quamvis voluntaria ſit, tamen ſit ex cauſa diſtractus venditionis à jure permiſſi. Et ſic non dicitur nova mutatio: ſed reſolutio primæ a jure permiſſa. Generalitas autem hujus textus debet civiliter accipi, & ad diſpoſitionem juris reſtringi & modificari, *l. ſi cui.* & ibi Bartol. Bald. Angel. *ff. de ſervit.* nec eſt adeo uſque generalitati verborum interpretandum ut [illegible] beneficium & diſpoſitio juris permittens actus retroſimiles & diſtractum, etiam re, ſed non in totum ſecuta.

22. Jura autem patrono ſemel quæſita ex prima mutatione ſeu venditione re non integra diſſoluta remanent integra. Unde non obſtante diſtractu, & actu retroſimili, poterit quintum, vel etiam ſubquintum denarium pretii exigere. Sed non retractum, ut nuper dixi *ſupra eodem. num.* 10. Et ita per prædicta puto debere intelligi & limitari dictum Alberic. in *d. l. ab emptione col. fin.* quod ex revenditione, vel diſtractu facto voluntarie poſt rem traditam debeantur iterum jura domino directo, ut procedat quando nedum res erit tradita, ſed etiam pretium ſolutum ſive utrimque impletum.

23. Ex quibus infero quod Joan.* Bertachinus in ſuo tractatu de gabell. part. 5. quæſt. 5. & in 3. parte 8. partis quæſt. 12. poſtquam rectè concluſit, quod ac diſtractu non debetur nova vel ſecunda gabella, ut etiam latè tenet Ang. [illegible] de *legit. contrac.* [illegible] 2. *num.* 2. nunc [illegible] limitavit illam concluſionem, ut non procedat quando res jam tradita retraditur: quia debebat limitare, quando poſt contractum hinc inde impletum, mutuo conſenſu & ex intervallo data & accepta hinc inde reſtituuntur, tunc enim neceſſario eſt novus contractus, non autem quando contractus nondum erat utrimque impletus, & totaliter perfectus, quia tunc licitum eſt per actum retroſimilem diſcedere, & non dicitur novus contractus, ſed diſtractus, licet res jam tradita retradatur, & non debetur iterato gabella, ſed debetur ſemel tantum ex primo contractu, a quo re non integra diſcedi non potuit in præjudicium juris jam quæſiti, ut dictum eſt, & tradunt omnes ſcribentes in *l. juris gentium, §. adeo. C. de pact.*

24. Et ulterius male ſcripſit* Firmia. in *d. quæſt.* 5. dum voluit reprobare ſententiam Angel. Peru. in *l. cum ejus. item. ff. de adil. edic.* Ubi dixit Angel. quod ſi promittitur dos in pecunia, & poſtea pro dote datur res in ſolutum, unica tantum debet ſolvi gabella, quod improbat Joan. Bertachinus dicens, quod cum ſint duæ res diverſæ, ſunt diverſi contractus, & allegat quod. [illegible] conſ. Pauli. Sed ego ſententiam Angeli veram puto, quia licet ſint duæ res, tamen una ſubrogatur loco alterius, quod fieri poteſt re integra, & ſemper non eſt niſi unica obligatio & unus contractus & non plures. Imo non cenſetur eſſe niſi una res, quia aliud pro alio ſolutum reputatur idem conſenſu creditoris. Nec per hoc multiplicatur, ſed ſolvitur eadem obligatio. *l. invito. C. de ſolut. cum vulg. ſicut l. cum inventus.* & quæ ibi notant doctores *ff. de reg.* 1. Ubi res ſoluta cenſetur ab initio fuiſſe debita. Non obſtat *dictum conſil.* Pauli quia loquitur longè in diverſis terminis, videlicet quando fuit diverſitas, nedum rerum, ſed etiam perſonarum, alias contra ſentit idem Paul. *conſil.* 164. dubium videtur *lib.* 1. Plura ſoleo his animadverto quæ cenſura indigent, ſed nolo excedere materiam feudalem: non enim prædicta annotaſſem niſi ad rem noſtram immediatè facerent.

25. Pone enim feudum fuiſſe venditum pro certo pretio, & antequam traderetur placuiſſe aliud feudum dari à venditore in ſolutum, vel eſſe venditum loco primi pro eodem pretio. Vel pone fuiſſe conventum de permutando certo feudo cum alio prædio, deinde aliud feudum fuiſſe traditum & datum in ſolutum loco illius de quo ab initio fuerat conventum. Quæritur de juribus patroni? Et ſi opinio Bertachini eſſet vera, patronus utrobique haberet duplicia jura: videlicet in caſu permutationis duplex relevium, & in caſu venditionis jus retractus, vel jus quinti pretii duorum feudorum: vel melius unum jus retractus, aut unum jus quinti pretii reſpectu primi feudi, & reſpectu ſecundi in ſolutum dati, unum relevium: quaſi brevi manu primum feudum cenſeatur traditum, & deinde cum feudo dato in ſolutum permutatum. Et ita etiam videtur ſentire Bald. in *conſil.* 164. *maritus lib.* 5. Sed contrarium eſt dicendum: nec hoc caſu admittenda eſt illa fictio rei traditæ, & per novum contractum & alio titulo retraditæ: quia eſt contra intentionem partium, quæ noluerunt de novo contrahere, ſed contractum reformare, ſubrogando unam rem loco alterius, quod libere facere potuerunt: utpote cum res adhuc eſſet integra, & liceret pœnitere, & diſtrahere vel reformare. Et ſic non ſunt duo contractus: ſed unus tantum, & unica mutatio unius feudi videlicet ultimi & traditi tantum, & ſic veritati cedit fictio, præſertim cum fictio tendat ad odium & damnum: non enim debet admitti niſi ubi neceſſitas impellit, vel æquitas provocat. *l. [illegible] ff. ex quibus cauſ. maior.* unde non debent jura [illegible], & reſpectu rei traditæ duntaxat & non reſpectu rei à contractu re integra ſubductæ.

26. Sed ſi primum feudum fuiſſet de facto traditum, deinde ante pretium, vel prædium compermutatum receptum, placuerit illud feudum reſtitui & loco ejus aliud

* Joan. Bertachin. [illegible]

* In [illegible]

aliud feudum ſubrogari, tradi & manere pro ſoluto: tunc non eſt modica difficultas, quia ex quo contractus nondum erat hinc inde perfectus, videtur licuiſſe pœnitere & variare in præjudicium juris incommutabiliter quærendi per prædicta: ſaltem antequam patronus prævenerit & feudum primo traditum (antequam retraderetur) ad manum ſuam poſuerit. Et ſic videtur quod adhuc non debeantur jura niſi ſemel, & reſpectu feudi ſubrogati dumtaxat. Sed contrarium puto, quod poſt rem non ficte, ſed realiter & cum effectu voluntariè & abſolutè, non proviſionaliter nec experiundi cauſa traditam, indiſtinctè etiam antequam dominus præveniat, jus incommutabile acquiſitum eſt patrono ratione feudi in aliam manum tranſlati. Et ſic in ejus præjudicium non licet variare voluntariè, & ex intervallo, ſine domini conſenſu. Secus ſi traditio fuiſſet in continenti revocata, & aliud feudum ſubrogatum, quia tunc non cenſeretur illa prima traditio fuiſſe facta, ſed ſecunda eſſet prima & unica, ut notant Paul. Alexand. & alii in *l. juriſgentium. §. adeò. ff. de pact.* & *dictum eſt ſuprà*. Et tunc nulla debentur jura reſpectu rei primo traditæ, ſed ſolum ratione rei ſubrogatæ, & ſecundum illius qualitatem: unde ſi in terminis permutationis ſubrogatum fuerit prædium cenſuale loco feudi, nulla jura debebuntur, quia apud nos ex permutatione cenſualium nihil debetur, niſi fortè duodecim denarii Pariſienſes pro ſaiſina, ut diximus infrà *tit. ſeq.* §. 76. Et in terminis venditionis non debebitur niſi duodecima pars pretii jure laudimiorum ſeu ventarum, nulla feudi venditi, & non traditi, vel in continenti recuperati ratione habita: quia ſicut libere poterant partes in totum vel ſimpliciter diſtrahere, ita & potuerunt in novum contractum tranſire.

27. Sed eodem themate retento ſuprà *num.* 25. quæritur in caſu in quo diximus re tradita ex intervallo recuperata, omnia jura domini directi, ratione illius rei acquiſitæ manere integra: utrum ratione recuperationis ejuſdem rei debeantur alia jura; & ſic tria dominicalia jura triplici reſpectu? Breviter reſpondeo, ſolum duo jura deberi poſſe, videlicet prima ratione primi contractus & primæ venditionis, & ſecunda ratione rei ſubrogatæ ex novo contractu. Recuperatio autem primæ rei ſpectat ad merum diſtractum. Et ſic hoc reſpectu nihil de novo debetur, & eſt ſatis jus ex primo contractu acquiſitum non reſolvi per diſtractum variationi implicitum, & poſt rem traditam ex intervallo ſecutum. Et quod dixi ſecunda jura deberi ratione rei ſubrogatæ, clare exemplificatur in permutatione feudi, loco cujus poſt traditionem ex intervallo, vel poſt manus injectionem patroni, aliud ſubrogatum fuit, quia tunc duo tantum, & non tria debentur relevia. Sed ſi eſſet ſubrogatum prædium cenſuale, re nondum hinc inde ſecuta, non deberetur niſi unum relevium, ratione primæ traditionis. Exemplificatur etiam in venditione feudi, & poſt ejus traditionem alio feudo non in continenti ſubrogatum: quia bis, & non ter debetur quintum pretii: ſi autem prædium cenſuale eſſet ſubrogatum, ſemel deberetur quintum pretii, & ſemel duodecima pars pretii.

28. Sed quid è converſo ſi emptor loco pretii dederit feudum in ſolutum? Et omnino dicendum habere locum omnia jura feudalia, quum ſit vera nova venditio, nihil habens commune cum venditione præcedenti, *per notata ſuprà* 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 10. niſi re integra, vel quandiu pœnitere licet, contractus transformaretur in permutationem. Et ita procedit quod tradit Bald. in *d. conſil.* 164. *lib.* 5. ubi in hac ſpecie ſocer promiſit genero 300. pro dote. Deinde dedit certum prædium in ſolutum hoc pacto, quod ſi infrà annum ſolveret dicta 300. recuperaret prædium, alias remaneret ipſi genero juſto pretio æſtimatum: decidit quòd gabella debetur omnino de trecentis. An autem debeatur de prædio, dependet à futuro eventu: quia ſi ſolutis 300. recuperetur, non debetur: quum fuerit ſimplex pignus: ſi autem non ſolvantur, debetur nova gabella de prædio. Ratio, quia iſta datio in ſolutum etiam re integra non inducit diſtractum promiſſionis præcedentis: ſed eam implet & ſimul inducit novum ſeparatum contractum: ſecus in caſu poſito per Bertachinum *ſuprà num.* 23. quia ibi datio in ſolutum re integra deſtruit & diſtrahit præcedentem contractum, & unicum tantum contractum relinquit, & ſic non eſt locus gabellæ, nec ſimilibus juribus niſi ſemel. Ecce quòd prædicta in diſtinctione mea planè & clarè procedunt, quandiu nihil cum patrono geſtum fuit.

29. Sed ad majorem declarationem quæro, quid ſi re tradita, ſed nondum pretio perſoluto emptor adiit patronum cum quo de quinto pretii compoſuit, & certo termino ſolvere promiſit, & ſic in fidem admiſſus fuit & inveſtitus, deinde inter emptorem & venditorem moleſtia ſuborta, eo quòd forte pretium non perſolveretur in termino, emptor renunciavit emptioni, quod venditor acceptavit, & inter eos placuit omnia haberi pro infectis, & rem & pretium hinc inde reſtitui quod & fecerunt: Utrum patronus poſſit novum aliquod jus petere vel retractus vel quinti pretii, vel ſaltem an poſſit ab electione per eum facta de quinto pretii diſcedere, & redire ad retractum feudalem & eum eligere, ſaltem attento quòd non fecit hanc electionem cum venditore, qui nunc vult de novo recipi in fidem? Et puto quòd non poſſit, ſed quòd teneatur renovare inveſtituram venditori ſimplicem fidelitatem offerenti: dummodò illud primum quintum pretii, vel ſumma ad quam cum emptore compoſuit, ei offeratur, & ſolvatur. Et nihil aliud petere poteſt patronus nec variare poterit redeundo ad retractum prætextu variationis contrahentium, quia non obſtantibus geſtis inter emptorem & patronum, contractus ſemper manſit adimpletus inter ipſos contrahentes, & ſic licuit eis per viam diſtractus diſcedere ſecundum formam *dict. l.* 1. *C. quand. lic. ab empt. diſced.* quemadmodum liceret diſtrahere etiam poſt manum injectam à patrono in feudum venditum & traditum, in præjudicium tamen quærendorum dumtaxat & non quæſitorum jurium, ſecundum prædicta, quæ in quantum termini conveniunt, habet locum etiam in venditione vel diſtractu pretii cenſualis.

30. Quantum autem ad ſecundam principalem partem noſtræ diſtinctionis, videlicet quando agitur de alio contractu quam venditione *ſuprà num.* 18. tunc prima facie non videtur diſtinguendum, nec ſubdiſtinguendum, an ſuperveniat diſtractus ex cauſa voluntaria, an ex neceſſitate pacti in primo contractu appoſiti, nec an diſtrahatur poſt primum contractum, puta per mutationem, hinc inde vel ex altera tantum parte impletum, prout in venditione fecimus, ſed generaliter & univerſaliter, quod quoties feudum mutat manum, ſeu transfertur de uno in alium, toties nedum de novo aperitur, ſed etiam novum relevium debetur. Et ratio differentiæ manifeſta eſt, quia onera quinti pretii vel retractus in caſu venditionis debita, non imponuntur ipſi mutationi feudi, nec eã præciſè reſpiciunt, quia etiam citra mutationem debentur & exiguntur, ut dictum eſt in §. 20. *gloſſ.* 3. ſed imponuntur ipſi venditioni, & eam reſpiciunt tanquam proprium ſubjectum ex quo producuntur, & ad quod referuntur, & determinantur. Non immerito impoſitio horum jurium recepit omnes modificationes & conditiones à jure impoſitas venditioni, & circa ſimilia onera venditionibus impoſita: longè diverſum in jure ſeu onere relevii, quod non imponitur certo contractui, vel cauſâ mutationis, ſed ipſi mutationi, & tranſlationi feudi de manu in manum, & non refertur ad aliud quàm ad ipſam mutationem, & ſic non recipit præfatas modificationes: ſed ex quacumque & quàm frequenti mu-

tatione debetur, exceptis tribus tantum caſibus, per hunc textum. Igitur non videtur aliud requirendum, quam ſi quoties feudum de uno ad alium tranſeat, etiamſi quid durum inde ſequatur, quia ita lex ſcripta eſt, *l. proſpexit. ff. qui & à quibus manumiſſi. leg. non ſicut.* Quid enim ſi vaſſallus donavit feudum cum onere? Quòd ſi præmoriatur donatarius, vel alia conditio extiterit & revertatur ad donantem, dicemus-ne deberi relevium ex reverſione neceſſario, ſed ſolum ex donatione? Non opinor, quia id eſſet contra mentem & generalem diſpoſitionem hujus §. Quid ſi donavit & tradidit ob cauſam, & cauſa non ſecuta recuperat, dicemus-ne bis deberi relevium? Et certe hoc caſu, quantumvis verba hujus §. ſtent pro patrono, tamen præter id quod durum & abſurdum eſt, non puto eam eſſe ejus mentem. Ideo pro reſolutione,

31. Sic breviter diſtinguo. Aut receditur à contractu alio quàm venditionis, puta donatione, vel permutatione, ex cauſa ſeu modo per quem contractus & traditio rei retro annullatur, ſeu reducitur ad non cauſam, & non ſortitur effectum, quaſi traditio fuerit inefficax: aut reducitur ex cauſa per quam contractus non annullatur in ſe, nec reducitur retrò ad non cauſam, ſed traditio remanet pro tempore præterito efficax. Primo caſu, tametſi feudum bis mutet manum, tamen quia illæ mutationes annullantur ex cauſa neceſſaria, & inexiſtenti primæ mutationi, nullum debetur relevium, quia * nulla efficax mutatio (de qua ſola hæc conſuetudo debet intelligi) interceſſit. Secundo vero caſu, puto nedum ex prima, ſed etiam ex ſecunda mutatione vel reſtitutione rei deberi relevium, ſive reverſio fiat ex cauſa voluntaria, in qua non eſſet dubium; ſive ex cauſa neceſſaria, & inexiſtenti primæ mutationi & contractui, puta cum feudum donatum fuerit cum onere reverſionis ad donatorem, vel ſuos poſt mortem donatarii, vel ſuorum, quoniam ex hoc donatio non reſcinditur, nec annullatur in ſe, nec reducitur retrò ad non cauſam, & ſic in effectu reperitur duplex mutatio. Igitur duplex relevium, quamvis in hoc ultimo exemplo aliud ſit in venditione propter diverſam rationem, ut dictum eſt. Limito per notata *infrà eodem quæſt.* 36. quando hæ mutationes cadunt infra eumdem annum. Et ne cui forte prolixior videatur hæc quæſtio, potuiſſem per quatuor concluſiones quod ſentio exprimere, ſed quia nuſquam mihi arrogo pythagoricum illud *αὐτὸς ἔφα*, ſed cujuſque melius ſentientis judicio ſcripta mea ſubjicio, eidem ſcriptorum & rationem & probationem reddendam eſſe cenſui juxta notata in *c. ego ſolis.* 91. *diſt.* Et in hoc quantum potui & facilitati & brevitati bona fide ſtudui, nec commode potuiſſem paucioribus verbis expedire, maximè attento quòd hæc quæſtio ad infinitas alias generalis eſt, & quòd nullum in hac materia habui præcurſorem, nec à quoquam tractatam aut diſcuſſam inveni. Succeſſit dom. And. Tiraq. qui in *tract. de retract. conven.* §. 6. *gloſſ.* 2. laborioſè & effusè ultra tres chartas hæc examinavit. Sed tandem *num.* 9. in ſententiam noſtram recidit. Adde quæ circa hæc ſcripſi per duas concluſiones cum ampliationibus & limitationibus, infrà *par.* 2. §. 78. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *num.* 31. *uſque ad num.* 40. Hic jucundum erit ſubjicere quæſtionem prioribus connexam, quam anno 1550. vidi in facto. Vidua permutavit cum genero ſub aliquo ſupplemento pretii, domina de Verſigni à qua potior fundus cenſualiter movetur, petit laudimia à vidua, quæ excipit contractum ſimulatum nec ſortitum effectum, ſe ſemper poſſediſſe, nec pecuniam fuiſſe numeratam, hæ ſunt peremptoriæ defenſiones. Tamen judex favens actrici, noluit recipere ad probandum. Clamabat advocatus actricis conſtare in promptu de contractu, & ſic quod vidua rea damnanda erat ad ſolvenda laudimia, & mulctam per octiduum celati contractus ſaltem proviſionaliter ſine præjudicio repetandi in diffinitiva. Ego partes viduæ tutatus ſum, quia non eſt inſtrumentum factum cum actrice, & ſic ea non debet habere privilegium guarentigiæ & proviſionis. Sed debet venire via

* Conſuetudo loquens de mutatione feudi, intelligitur de efficaci & valida non de inutili & nulla.

ordinaria actionis, & ſic ream prius audiendam in probatione exceptionũ peremptoriarum. Nec obſtat cauſificatio actricis, quòd alias nunquã ſolventur laudimia: quia imo mox ut poſſeſſio ſerio in aliũ tranſlata fuerit, poſſeſſoris multis nominibus intererit inveſtiri. Prius autem quam ſerio tranſlata fuerit, dominus directus præproperè ſollicitus eſt & certat impedire commercium, quod liberum eſſe debet ſalvis juribus domini directi, ſecundum qualitatem commercii perfecti, quod præcedere debet, nec in ſua libertate impediri. *l. pen. C. pro ſocio.* Dicta enim actrix non habet jus ex dicto contractu niſi in conſequentiam. Ergo prius judicandũ de contractu: multum refert inter eum qui principaliter contraxit, & inter eũ qui expectat aliquod jus inde ad ſe perventurũ in conſequentiã, ut plenius dicam infrà.

32. Quarto ad ampliorem declarationem, & confirmationem præcedentium quæro. Minor ſine decreto vendidit vel permutavit, & de facto tradidit feudum ſuum. Deinde forte major factus, ſed ante lapſum temporis de quo tractamus infrà §. 103. vendicat à poſſeſſore, & venditio vel permutatio declaratur nulla, utrũ debeantur jura? Reſpõdeo, ſecuta hac declaratione (& idẽ in ſimili de domino cenſuali) nulla jura debentur patrono, nec ex contractu, nec ex traditione, nec ex reſtitutione, quia feudum non fuit alienatum, nec mutavit manum, & conſuetudo * loquens de venditione vel mutatione intelligitur de valida. *l. 4. §. condemnatum. ff. de re jud. l. non putavit. §. non quævis. ff. de bon. poſſeſſ. contra tab. l. 2. in fin. ff. quemadmodum teſtam. aper. l. filium. §. ſi quis bonorum. ff. de leg. præſtand.* & hoc in terminis noſtris, tenent Pet. à Bella. Petr. Joan. Fab. Alber. in *l. fin. §. ſin autem. C. communia. de legat.* Hinc eſt quòd * gabellæ non debentur ex contractibus nullis, aut invalidis: & ſtatutum imponens gabellam, non intelligitur loqui niſi de actu valido, ut volunt Cy. Bart. Bald. Salic. & Jaſon. in *l. fin. §. ſin autem. C. communia de leg.* Bald. Salic. in *l. 2. in fin. C. de eunuch.* Bart. Bald. in *l. non dubium in princ. C. de legib.* Ang. in *l. Marcellus. §. res quæ. ff. ad Trebellia.* Ludov. Rom. in *conſil.* 78. *licet communi. per tot.* Alexand. *conſil.* 104. *num.* 6. *lib.* 1. *conſil.* 36. *num.* 5. 8. *lib.* 4. Joan. Bertachinus in *tract. de gabel. in* 3. *parte octava partis princip. in quæſt* 15. 32. Jaſon. in *l.* 3. §. *Nerva. not.* 3. *ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Franc. Ripa. *l. edita. num.* 42. *cum ſeq. C. de eden.* Franc. Purpurat. *l. ſingularia num.* 127. *ff. ſi cert. petat.* & poſt primam horum editionem multa ad hoc cumulat Andr. Tiraq. *de retract. proximita.* §. 2. 1. *gloſſ. num.* 6. *cum ſeq.* Et pœna appoſita alienanti feudum vel emphyteuſim ſine conſenſu domini, & generaliter quemdam contractum vel actum facienti, non habet locum niſi in alienatione vel contractu valido: ſecus ſi aliàs, puta ex defectu ſolemnitatis, vel ob aliam cauſam ſit nullus, ut tradit Bald. in *l. 2. coll. 1. verſicul. ex prædictis. Cod. de epiſcop. audien. & in conſilio nono. factum tale. col. finali. lib.* 1. Bartol. in *dicto §. ſi quis bonorum. de legatis præſtan.* Fabian. de monte ſancti Savi. in *tract. de empt. & vendit. in* 3. *quæſt. princ. quæſt.* 35. Jacob. Alvarot. præpoſit. in *cap. 1. quid juris ſi vaſſall. poſt alien. feud. recuper.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in ver. & cum pacto. de non alien. col.* 2. *verſicul. ſed pone.* Guid. Pap. in *Deciſ. Delphin.* 590. Alexand. *conſil.* 99. *in fin. lib.* 5. Socin. in *tract. fallen. in ver. emphyteuta.* Felin. in *cap. ex tenore col.* 4. *de reſcrip.* Jaſon. in *l.* 3. *quæſt.* 22. *C. de jur. emphyt. l.* 11 *col. fin. ff. quod quiſque jur.* Bart. in *l. ſervo legato.* §. 1. *in fin. ff. de leg.* 1. Franc. Curt. ſenior in *conſil.* 8. *coll. fin.* Hippol. de Marſi. in *l. fin. num.* 12. *ff. de quæſt. l.* 1. §. *præterea num.* 20. *ff. ad l. Cornel. de Sicar. & in ſingula.* 28. *& conſil.* 28. 53. Chaſſa. in *conſuet. Burgund. eod. tit.* §. 8. *gloſſ.* 3. Et hæc eſt vera & communis ſententia, quamvis Franciſc. Curt. jun. *in tract. feud. parte* 4. *quæſt.* 19. dubitet, & in contrarium declinet, ſed non eſt dubitandum, etiam ſi procedatur ad traditionem facti, quicquid noviſſime dixerit Andr. Alciat. in *c. 1. col.* 4. *num.* 91. *de præſumptio.* Et ita quod tunc non incurratur pœna etiam ſi ſequatur traditio facti, tenet Bald. in *d. l.* 2. *C. de epiſcop.*

* Nulla & invalida quæ ſunt, nihil operantur.

* Gabella non debetur ex contractibus nullis aut invalidis.

Digitized by Google

*epiſcop. aud.* Præpoſit. Mediolanenſ. in *cap. 1. quid juris ſit ſi vaſſal. poſt alien. feud. recuper. in uſib. feud.* Anthon. Rub. *in Repetit. §. morte. in l. non ſolum num.* 483. ubi numero ſequenti limitat, ut procedat quando res facilè poſſet recuperari. Secus ſi de facili non poſſit recuperari. Ita quod intereſt domini non minus ex actu nullo, quam ex valido, & ſic locus eſt pœnæ, ut per Bart. & alios in *l. ubi pact. col. ult. C. de tranſact.* Franc. Aret. *conſ.* 18. Curt. Juni. in tract. *feud. part. 4. qu.* 17. Limita etiam procedere dummodo dominium non ſeparetur ab antiquo vaſſallo: quia tunc feudum nec alienatur, nec transfertur. Adverte tamen quod antequam ſit declarata hæc nullitas, fundata eſt intentio patroni, tam in jure retractus, vel ſubquinti, quam in jure relevii reſpectivè, & hoc præciſè contra acquiſitorem, qui non poteſt allegare nullitatem, ſed contra alienatorem: ita demum ſi in continenti probari nequeat, idem in ſimilibus dicendum per notata *ſuprà §. 20. gloſſ. 5. queſt. 11. & gloſſ. 6.*

33. Quinto ſubſequenter quæro, eodem vel ſimili nullitatis themate retento, ſi patronus recipit quintum denarium vel relevium à novo acquiſitore, utrum poſtea evictione ſecuta teneatur * reſtituere? Videtur quod non, maximè ſi non exegit, ſed ab offerente recepit, & ſic recuſare non potuit juxta textum in *l. fideicommiſſa §. ſi rem. ff. de legat. 3.* Præterea iſta jura ſolvuntur ratione inveſtituræ, quam concedit & renovat patronus, ſed patronus ex parte ſua implevit & inveſtivit acquiſitorē, igitur juſtè & debitè recepit jura utilia, ut ſic non teneatur ea reſtituere: quia ſi ſit aliquis defectus, non eſt ex parte patroni, ſed ex parte acquiſitoris & inveſtiti, qui non habeat jus, igitur non debet patrono, ſed acquiſitori imputari. Contrariū puto, quia non erat debitum, & ſic locus eſt condictioni indebiti, & ita de facto conſului & obtinui pro uno ex oſtiariis ſupremæ curiæ Joanne Richier, qui dono acceperat quoddam feudum, & à patrono inveſtitus fuerat, mediante certa ſumma quam ei ſolvit pro relevio: poſtea à donatore ratione minoritatis aut alias reſciſſa & annullata donatione evictionem paſſus, cœpit repetere à patrono dictā ſummam coram dominis requeſtarū, ſeu libellorū ſupplicum palatii, patronus excipiebat ſe ſemel officio ſuo rectè ritéque quoad ſe functum, ideoque non recepiſſe niſi quod juſtum erat & debitum, nihilque ad ſe ſpectare de nullitate vel reſciſſione donationis: ſicque abſolutus fuit. Actor appellavit, conſului benè appellatum & ita his diebus anno 1539. menſe Junio pro actore judicatum eſt in ſupremo hoc ſenatu. Idem in eodem ſenatu judicatum contra ducem Nivernenſem, qui quintum pretii receperat ab eo qui emerat per decretum, & poſt ſex annos reſoluto decreto evictus fuerat. Adde quæ dixi in *§. ſeq. q. 2.* Prædicta limito ut procedant quando contractus retrò reducitur ad non cauſam. Secus ſi ea alienatio de facto diu duravit & poſſeſſor fructus in effectu non reſtituit. Quia ex perſona poſſeſſoris qui cum effectu diu poſſidet jura dominicalia metiri debent, *ut infrà eod. qu.* 45. ideo quamvis ex longo intervallo evincatur, tamen quia fructus non perdit, non repetit à domino directo jura quæ ſunt pars & onera fructuum, *ut infra eod. qu.* 18. *num.* 63. *& qu.* 39. Adde quæ dixi *infrà* §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 17. *&* 25. tum reſpectu releviorum non inſpicitur validitas contractus: ſed effectualis mutatio manus. Adverte tamen, quod non tenebitur patronus reſtituere, ſi probet ſaltem veriſimiliter ſe donaſſe, vel alias perdidiſſe, & non eſſe factum locupletiorem, non enim in plus tenetur ſecundum naturam hujus actionis, in *l. ſi non ſortem, §. libertus. l. in ſumma, § inſtrumenti ff. de cond. indeb.* Unde ſi fuerit ſolutū tutori vel procuratori qui reliquator manſit, nō tenetur patronus niſi actiones ſuas quales habet contra eos cedere. Qui tamen ſciens recepit vel ex forma contractus ſcire debens, non ſolum tenetur inquantum locupletior, ſed ſimpliciter, per ea quæ dixi *infrà part. 2. §. 78. gl. 1. num.* 23.

* Quando patronus tenetur reſtituere jura recepta.

34. Sed numquid * ſententia lata contra acquiſitorem faciat fidem contra patronum? Videretur quod ſic, ex quo fuit lata cum habente intereſſe principale, *argumento l. Papinian. §. fin. ff. de inofficio teſta. l. 1. §. denunciatio. ff. de ventr. inſpic. l. ex contractu. ff. de re judic. gloſſ. 2. in l. de uno quoque eo tit.* Angel. in *l. in cognitione ff. ad Syllan. in l. cum filius familias in princ. ff. de verb. oblig. l. Author. laudato, C. de evict.* In contrarium, quia licet, ut judicium procedat, ſufficiat illud agitari cum eo cujus principaliter intereſt, tamen quantum ad extenſionem prejudicii neceſſaria eſt citatio, alioquin non præjudicat non vocato per dictam regulam *d. l. de uno quoque.* & ibi Alexand. in *fin.* Bald. in *l. ea quæ. C. quomod. & quand. jud.* Bart. in *l. decem.* & ibi Jaſ. *col. 9. ff. de verb. oblig.* Alex. in *repet. l. ſæpe. col. 8. ff. de re jud.* Jaſ. in *l. ſi quis nec cauſam. num. 7. ff. de reb. cred.* & latè in *l. filius familias §. divi. lect. 1. & 2. ff. de legat.* Unde non tenebitur appellare, etiam ſi ſciverit litem agi, & hoc niſi fuerit citatus, ſecundum notata Paul. in *d. l. cum filius familias in princ.* Phil. Deci. in *l. pen. col. 8. C. de edend.* hæc tamen opinio Pauli controvertitur à Panorm. in *cap. cum ſuper col. 9.* & Feli. ibi *de re jud.* & à Jaſ. in *l. 2. in fin. C. de eden.* Sed nolo huc extendi, quoniam præſentem materiam excedit, dicam fuſiùs loco opportuno. *infrà* §. 45. *qu.* 4. Quantum autem ad ſolutionem hujus incidentis quæſtionis, breviter dico quod ſi eſt ſententia voluntaria, vel per contumaciam lata, non facit jus contra patronum. Si autem eſt ſententia contradictoria, & ſic cauſa plenè cognita lata, facit jus contra patronum. Etiam ſi acquiſitor non appellet quum poſſit, vel renunciet appellationi: quoniam eſt lata cum legitimo contradictore qui non tenetur à tali definitiva appellare, ut in fortioribus terminis tenet *gloſſ. ult. in fin*, & ibi Bart. in *l. Herennius, ff. de evictio.* nec interpoſitam appellationem proſequi, nec nominare quidem patronum; ex quo nullum contra eum recurſum prætendit, nec erit admiſſibilis patronus, ſi velit controverſiam facere juris alterutrius partis ſive appellando, ſive opponendo, aut alia quacumque via, niſi colluſionem in facto ponat, & probare offerat. Adde quæ dicam *infra eod. quæſt.* 21. Poteſt etiam lite pendente vel non citatus, ſicut quilibet cujus intereſt, adeſſe, ne forte litigantes colludant, allegare & probare ad fidem validitatis contractus, & his caſibus ſententia declaratoria nullitatis omnino præjudicabit domino directo niſi appellet.

* Sententia lata contra habentem principale intereſſe, an præjudicet habenti minus principale intereſſe.

35. Sexto quæro, quid ſi minor vendidit vel permutavit cum ſolemni decreto, ſed propter læſionem reſtitutus eſt in integrum, infra vigeſimum nonum ætatis annum? Certum eſt quod ex reſtitutione vel ſecunda mutatione rei, nihil debetur patrono, cùm non ſit nova mutatio, ſed reſolutio primæ, ſed an ex prima? Et videntur jura debita, quia venditio vel permutatio, & alienatio mero jure tenuit, & feudum vere mutavit manum, & licet reſtitutio in integrum conceſſa adverſus contractum, decretum & alienationem trahatur retrò ad omnia in priſtinum ſtatum reponenda, non tamen extenditur contra tertium, nec in præjudicium tertii, cui medio tempore jus eſt quæſitum. Unde reſtitutus ad gratiam, non reſtituitur ad temporis proprietatem, nec præfertur, ſed poſtponitur ei cui medio tempore gratia facta eſt. *cap. quamvis de reſcript. in 6.* Et privatus collegio vel ordine, deinde reſtitutus, non recuperat antiquitatem, vel priſtinum locum, ſed habetur tanquam de novo receptus. *l. 2.* & ibi Bart. Joan. de Pla. in *l. 1. C. his qui in exil. dati. lib. 10. Ad hoc text. in c. ex inſinuatione in fin. de ſimon.* & privatus gremio univerſitatis, & nominationibus, deinde reſtitutus, poſtponitur omnibus medio tempore nominatis, ut rectè decidit Pet. Rebuff. decretorum in hac urbe ordinarius, in tract. *nominaq.* 21. *num.* 21. Et idem in materia feudali decidit Bald. in *c. 1. in princ. qu. 4. verſic. pone rex Franc. hic fin. lex deinde conſuetud. in uſib. feudor.* & ibi ſequit. Alvar. *col. 5. nu. 20. & prapoſ. col. fin.* quod condemnatus ad mortem, dum duceretur ad ſuppliciū, remiſſionem & in integrum re-

ſtitutionem obtinuerit à rege, recuperat feuda aperta regi, ſed non aperta tertio: ad hæc quæ notat Joa. And. in *cap. ſine culpa de regul. jur. in 6. in mercur.* Et ne ſim prolixior, vide ſimilia per Jaſon. Fort. Gar. & alios in *l. Gallus §. & quid ſi tantum, ff. de liberis & poſthumis.*

36. His non obſtantibus puto nulla jura deberi patrono, vel alii domino directo, & ſi receperit, tenetur quatenus locupletior factus eſt, reſtituere duplici ratione. Prima, quia* reſtitutio in integrum extenditur etiam ad jura quęſita tertio, quando ſunt ei quæſita immediatè ex cauſa quæ per reſtitutionem in integrum reſolvitur & annullatur: ſecus ſi ſint ei quæſita ex alio contractu, vel cauſa extrinſeca, & hoc fuit originale dictum Jacobi de Bel. in *d. c. 1. hic finitur lex:* quem refert & ſeq. Bal. Alvar. & Præp. ibi. And. de Iſer. in *cap. unico de vaſſal. decrep. ætat. in uſib. feudo.* Bal. Ludo. Rom. Jaſ. in *l. ſed ſi hac. §. ſed etſi per pœnam. ff. de in jus vocand.* per illum text. & per *l. ſive patronus, ff. de jure patron. l. intercidit. ff. de condit. & demonſtr. adde l. 1. ff. de ſent. paſſ. l. fin. C. eod.* Bald. Angel. in *l. ſi pater filium, ff. de liber. & poſthum.* Petr. de Anchar. & alii *in d. c. quamvis col. 2. verſi. & concludo ex prædictis.* Pan. in *d. l. intercidit.* Agid. Bel. in *deciſ.* 744. Feli. in *cap. inter quatuor col. fin. in fal. 1. de major. & obedient. & plene ſcribentes in d. §. & quid ſi tantum.*

* An, & quatenus reſtitutio in integrũ extendatur in præjudicium tertii.

37. Et pro pleniori intelligentia ex hac diſtinctione Jacobi de Bel. ſubverti videtur illud dictum* Bal. in *d. c. 1. hic fin. lex.* Sed Præpoſ. ibi illud ſuſtinet dicens non obſtare diſtinctionem Jacobi de Belviſe; ſed concordare, quia feudum eſt apertum agnatis, non per ipſam cõfiſcationem, ſed per alium contractum primi authoris cujus providentia veniunt agnati, *cap. 1.* & ibi Bald. *de feud. Marchi. Duca.* Sed licet iſta ſalvatio poſſit adaptari in terminis dictarum conſuetudinum Inſubriæ, non tamen apud nos, ubi feuda ſunt patrimonialia. Præterea illa ſalvatio non concludit; quia licet ſecundum dictos uſus, vaſſallo ſublato de medio feudum deferatur ad agnatos ex lege inveſtituræ, vel ſpeciali conſuetudine, tamen illa inveſtitura, vel conſuetudo eſt cauſa remota & mediata. Privatio autem vaſſalli eſt * cauſa propinqua & immediata, quæ ſola debet attendi. *l. ſi quis nec cauſam in princ. ff. de rebus cred. in l. cenſoria in fin. ff. de verb. ſign. l. ſi mulier, ff. rer. amot.* Bald. in *l. ex placito. col. 1. & 2. C. de rer. permut. in l. ſi cum dotem in princ. col. 3. ff. ſolut. matri. & in tract. ſtatu. in verb. beneficium.* Igitur cum privatio, & cauſa privationis, ex qua immediate cauſatur effectus acquiſitionis agnati, reſolvatur, annihiletur, & non ad cauſam reducatur per reſtitutionem in integrum, ad priorem ſtatum, ſequitur quod acquiſitio agnatorum reſolvitur, quum immediatè fundetur & cauſetur in dicta condemnatione & privatione. His ſcriptis reperi Fortu. Gar. ita decidere in *d. §. & quid ſi tantum col. 91.* quod etiam ſi bona feudalia, vel emphyteutica deportati, non ad fiſcum, vel ad dominũ directum, ſed ad filios, vel agnatos, ex lege inveſtituræ deferuntur, quod ſecuta reſtitutione reſtituuntur. Et ſic concludo illum dictum Bald. quod cæteri ſcribentes ad pauca (ut ſolent) advertentes ſequuntur, non eſſe verum in terminis in quibus ipſemet Bald. loquitur, videlicet quando princeps non nudam pœnæ gratiam vel generalem abolitionem aut remiſſionem facit. ut in *l. fin. C. de generali abol. in l. generalis, C. de ſentent. paſſ.* ſed quando in integrum reſtituit, tunc enim & honores, & bona recuperantur, etiamſi eſſent confiſcata, dummodo nondum ſint aliter alienata, ſed alias in eodem ſtatu, *l. 1. & fin. C. de ſent. paſſ.*

* Contra Bal. & Præpo.

* Cauſa propinqua & immediata ſola attendi debet.

38. Idem ſi non ſint confiſcata, ſed alii acquiſita, dummodo acquiſitio immediatè præcedat, & fundetur ex condemnatione, & dummodo is cui acquiritur certet de lucro: ſecus ſi certaret de damno vitando, puta ſi ex ſtatuto dimidia pars bonorum condemnati de homicidio, acquireretur hæredibus defuncti pro eorum intereſſe, reparatione & ſatisfactione injuriæ: tunc enim puto quod reſtitutio gratioſa quantumcumque plena, non extenderetur ad hoc. Et ratio, quia iſtud non eſt pro pœna, ſed pro rei perſecutione & ſatisfactione debita parti civili, cui non poteſt præjudicari. Et ita quod hoc caſu exemptio, ſeu* cancellatio banni non præjudicet hæredibus in dicta dimidia, tenet Alber. *in 4. part. ſtatu. q. 46.* Bal. & Immol. in *d. l. Gallus §. & quid ſi tantum*, & benè non per rationes quas ibi adducit Alber. ſed per præfatam rationem. Prout etiam nuper reperi quod per eamdem rationem ita decidit Fort. Gar. Hiſpa. in *d. §. & quid ſi tantum col. 9.* Hinc eſt quod ſupremus princeps noſter, nunquam delicti remiſſionem, nec condemnationis reſtitutionem concedit, niſi excepta & reſervata ſatisfactione partis civilis: quod etiam non expreſſum ſubintelligeretur: qualiter autem intelligatur, & cujus ſit effectus, quod ſolet etiam bona jam confiſcata excipere, dixi *infrà* §. 198.

*Cancellatio banni non præjudicat parti civili.

39. Venio ad ſecundam rationem, quæ eſt quod quando * reſtitutio in integrum conceditur per viam juſtitiæ, tunc extenditur etiam contra tertium, quamvis reſtitutio quæ ſit ex mera gratia non æque extendatur: ita decidit Nellus de S. Gemi. *in tract. bannito. in 1. parte tertii temporis, qu. 11. in fin.* Raph. Cuma. Jaſ. in *d. §. & quid ſi tantum lect. 2. col. 14. per l. quod ſi minor. §. Scævola §. reſtitutio. ff. de minoribus.* quod extendo tripliciter. Primo nedum quando conceditur ex mera juſtitia, puta adverſus injuſtam condemnationem, juxta *l. 1. in fin. ff. de quæſtion.* ſed etiam quando ex cauſa jure ſpeciali debita, ut in quæſtione noſtra, quoniam reſtitutio in integrum facilitate, vel errore reſtituti, judicis officio quaſi miſericorditer petitur juxta gloſ. in *rub. ff. de interrogat. actio.* tamen quia eſt debita, & non poteſt juſtè denegari, cenſetur de juſtitia. Secundo, extendo ut hæc reſtitutio nedum extendatur contra tertium immediate jus capientem ex cauſa quæ reſolvitur: ſed etiam contra habentem jus ex alio & ſeparato contractu. Et ita ſentiunt præfati doctores, licet non exprimant. Iſtud tamen ultimum modifico, ut procedat ſecundum notata in *l. in cauſa in fin. cum l. ſeq. & in d. §. Scævola & in l. intra utile. ff. de minori.* quæ pro nunc nolo ulterius explicare, ne nimis excedam materiam: ad quam redeundo, ex prædictis apparet, quod cum patronus non prætendat jus niſi immediatè ex cauſa reſoluta, & annihilata per reſtitutionem, quæ ex cauſa juſta & debita, & non ex gratia conceditur, & cum certet de lucro captando, reſtitutus autem de damno vitando: quod abſque dubio reſtitutio extenditur etiam contra patronum, & jura quinti vel relevia per eum recepta, tenetur reddere antiquo vaſſallo ſuo, ſive per manus ejus (ut quintum pretii) ſive per manus acquiſitoris evicti receperit. Quod eſt intelligendum ut tetigi *ſuprà eod. num. 33.* quando retro reſolvitur contractus cum reſtitutione fructuum, ita ut etiam mutationes attendantur ex parte reſtituti. Puta ſi interim reſtitutionem in integrũ tranſmiſerit ad hæredem collateralem, ut hujus mutationis relevium ſolvatur patrono. Secus ſi alienatio diu duraſſet & forte acquiſitor tertio vendidiſſet, à quo ſine reſtitutione fructuum feudum recuperaretur; & ſic interim mutationes ex parte poſſeſſorum medii temporis attendantur. Tunc etiam jura dominicalia ex capite poſſeſſoris ſolvuntur nec repetuntur, imò non ſoluta exiguntur: & pro eodem tempore ex parte reſtituti non debentur per notata *infra eod. quæſt. 18. 39. & 45. & infra §. 78. gloſ. 1. num. 26. & 27.* Et quæ *ſuprà eod. num. 35.* ſunt adducta pro parte contraria, limitari debent, ut non procedãt in reſtitutione facta per viam juſtitiæ, & per annihilationẽ præcedentis privationis: ita quod non eſſet opus nova collatione, nominatione, vel receptione: tũc enim etiam priorẽ antiquitatem, & locum recuperaret taliter reſtitutus. Ubi autem per viam novæ collationis, vel proviſionis, quis revertitur, tunc demũ eſt introductum

* Reſtitutio in integrum per viam juſtitiæ extenditur contra tertium & ad priſtinam antiquitatem & locum.

Digitized by Google

quod priſtinum locum non recuperat, quia privatio præcedens non reducitur ad non cauſam, ſed magis confirmatur & approbatur, ut in caſu in quo Petr. Rebuff. in loco præallegato reſpondit quibuſdam canonicis Bituricenſibus.

40. Septimo quæro, quid de aliis reſtitutionibus, ſeu reſciſſionibus? Et breviter quod dixi ſuper præcedenti quæſtione amplio ad omnem ſpeciem reſtitutionis, ſive ex capite minoris ætatis, ſive ex capite alicujus noſtræ cauſæ majori concedatur, ſeu ad omnem modú reſciſſionis, puta ex cauſa metus. Et hoc dummodò illa reſtitutio vel reſciſſio præcisè operetur annullationem, retractationem & reductionem ad non cauſam contractus vel alienationis præcedentis, per modum annihilationis, & ex cauſa neceſſaria inexiſtente ab initio contractus: ſecus ſi ſolum operaretur retractationem ut ex nunc, pro tempore futuro, non annullando nec revocando retro ad præteritum, etiam ſi hoc fieret ex cauſa antiqua & neceſſaria, puta quamdiu in vim pacti de retrovendendo pretium emptori reſtituitur, tunc enim ſemel debentur jura ex prima venditione, quæ non annullatur, nec reducitur ad non cauſam pro tempore præterito: ſed dumtaxat pro tempore futuro. Item ſecus ſi ex mera voluntate fiat reſciſſio, vel reſolutio, in quo an ſemel an pluries debeantur jura diſtinguendum eſt, *ut ſupra eod. quæſt.* 3. Sed contra prædicta opponitur de eo quod voluit Bald. in *l. prædium col.* 2. *de ædil. edicto*, quod ſi res vendita redhibeatur, non tenetur fiſcus reſtituere gabellam quam recepit: ſed tenetur venditor eam reſtituere emptori. *l. debet, ff. de ædil. edict.* Et tamen certum eſt quod per redhibitionem retrò annullatur venditio, & ad non cauſam reducitur. Textus in *l. cum autem §. Julianus ait. & l. facta, ff. de ædil. edicto. l. quia redhibitio, ff. de alien. mut. judic. cau. fact.* Ad quod dictum & ſimilia reſpondeo quod loquuntur * in gabella quæ ſimplicem actum contractus concernit, & ſigillum, vel regiſtrationem inſtrumenti, & eſt onus ipſius contractus, non autem executionis vel traditionis rei, ut tradit Bald. in *l.* 1. *q.* 4. *C. de contrah. empt. pulchrè* Alex. *conſ.* 51. *viſis lib.* 3. ſed jura & onera feudalia de quibus loquimur, principaliter reſpiciunt tranſlationem & proprietatem feudi, & mutationem vaſſalli. Unde ſi feudum venditum & permutatum redhibeatur, quod accidere poteſt, ut in *d. l. ſi prædium*, non debebitur quintum pretii, nec relevium, & exactum reſtitui debet, ut in reſtitutione in integrum. Eſt enim redhibitio (quæ æquè in permutatione ut in venditione locum habere poteſt. *l. ſciendum, §. deinde, ff. de ædil. edict.*) quædam ſpecies reſtitutionis in integrum. *l. cum autem §. hæ actiones eod. tit.* Ideo retro fructus & uſuræ pretii hinc inde reſtituuntur. *d. l. cum autem §. cum redhiberetur. l. quod ſi nolit. §. ſed & fructus. l. illud ſciendum. eod. tit.* Secus ergo ſi continget non reſtitui retro, ſed à tempore moræ poſtquam interim mutatio manus pluribus annis ſtetit & effectum habuit. Vel contingere poteſt quãdo redhibitio de ſexaginta diebus utilibus vel ſemeſtri virili, de quo in *d. l. ſciendum in fin. & in l. cum ſex menſes de ædil. edicto* prærogatur in perpetuum, *ut in l. quod ſi nolit. §. ſi quid ita eod. tit.* tunc enim ut excedit terminos ſuos, ita exceditur à non ſuis terminis. *l. Lucius, ff. de poſiti.* Non enim cenſetur actum ut fructus retroveniant ſi contingat adhiberi poſt plures annos, quum enim fiat in vim pacti *d. §. ſi quid.* Ita hoc magis recedit in alienationem factam ſub pacto redimendi. Quo caſu jura, ſive quintum ſive relevium ſemel ex primo actu debentur, & indiſtinctè quando hæc redhibitio fit ex veteri cauſa: ſed non agit retro. Dicendum, ut nuper *num.* 39. *de reſtitutione in integrum* diximus, quod ſi fieret ex intervallo & ex voluntaria cauſa, bis jura deberentur, ut in reſolutione poſt eam ſecuta & ex intervallo voluntarie facta, *ſuprà eod. num.* 22. *&* 27.

*Differentia inter gabellam & jura feudalia.

41. Octavo ad ampliorem declarationem quæro, quid in permutatione quæ propter læſionem ultra dimidiam juſtæ æſtimationis reſcinditur? Et videtur dicendum quod ſemel tantum debeatur, & repeti non poſſit relevium, videlicet primæ mutationis, & non ratione diſtractus & reſtitutionis rei: quoniam quantum ad remedium *d. l.* 2. permutatio venditioni æquiparatur, ſecundum Speculat. *in titulo de empt. & vend.* & nunc dicendum ſecundum *num.* 13. & omnes ſcribentes in *d. l. & in cap. cum cauſa de empt. & vend.* Ubi communiter ſentiunt locum eſſe ſuppletioni in pecunia. Et ſic ſi is contra quem agitur eligat reſtitutionem rei, videtur reſtitutio voluntaria. In contrarium, quia circa modum reſolutionis, diverſa ratio, & diverſum jus, militant in permutatione: quoniam licet in venditione non teneatur quis præcisè ad reſciſſionem, ſed habet facultatem ſupplendi quod deeſt juſto pretio: tamen * aliud eſt in permutatione, quia in venditione contrahentes habuerunt intentionem emendi & vendendi, & ſic ſupplementum defectivi, vel reſtitutio exceſſivi pretii, conformatur & congruit, & intentioni partium, & naturæ actus. Cujus oppoſitum eſt in permutatione, quia neuter intendit vendere, ſed dumtaxat permutare, & certam rem loco certæ rei ſubrogare, & uterque vult habere penſationem rei ſuæ, in re ſimilis qualitatis, videlicet in fundo & re immobili, idque non in quolibet ſolo, ſed in certo individuo ſolo deducto in permutatione; alioquin veriſimiliter ut plurimum non fuiſſent permutaturi. Et ſic liquet quod ſuppletio vel reſtitutio æſtimationis ut pecunia, omnino diſconvenit, & contra intentionem partium, & naturam actus, unde non debet admitti. Et hoc de jure eſt veriſſimum, quamvis nullum doctorem adhuc legerim qui hoc dicat in permutatione, ſed benè qui contrarium velit, ut expreſſe Petr. Jacobi circa medium ſuæ ſummæ in *lib. de actio. ex vend. quando venditor eſt deceptus ultra dimid.*

*Quamvis in *permutatione* ſit læſio ultra dimidiam juſtæ æſtimationis, tamen non habet locũ facultas ſupplendi juſtam æſtimationẽ contra omnes.

42. Et in ſimili in * diviſione immobilium, quòd in caſu inæqualitatis non teneatur habens exceſſivam partem eam reſtituere: ſed poſſit ſupplere in pecunia, tenet Joan. And. in *addi. ad Specul. tit. de jud. §. ſequitur videre ſuper ver. Item quod hæredes.* Et idem vult Baldus improbans Cyn. in *l. majoribus, C. com. utri. jud.* ſed Pet. Cyn. Joan. Fab. Alb. Salic. ibi Cyn. in *d. l.* 2. *col.* 1. *q.* 2. Henric. Boic. in *cap. cum cauſa de empt. & vend.* tenent in hujuſmodi diviſione, non eſſe locum facultati ſupplendi, vel reddendi pecuniam: ſed rem ipſam debere reſtitui, & hæc veritas: & ita debet ſervari & practicari, licet multi per imperitiam in hoc errent: dum in libellis, etiam in impetrationibus literarum regiarum, ſuper reſcindendis inæqualibus diviſionibus immobilium apponunt hanc alternativam, vel de ſupplendo pretium ad electionem rei conventi, quæ non debet apponi. Et circa * reſciſſionem diviſionum, illud obiter adverte, quod non requiritur læſio ultra dimidiam, ſed ſufficit non nimis modica inæqualitas, ut plenè dixi *infrà* §. 154. *ad fin. ubi remitto, & in tracta. de commercio. & uſurar. qu.* 14. Facit quod in caſu *d. l.* 2. reſtitutio rei & reſciſſio eſt in obligatione: ſuppletio autem vel reſtitutio excedẽtis pretii in ſolutione ſeu nuda facultate ſolvendi: nec eſt obligatio alternativa, ut tenet glo. magna in *d. l.* 2. *in medio.* & ibi Bal. *q.* 15. Salic. & omnes, & benè, quamvis ſolus Bar. ibi dicat obligationem eſſe alternativam, & neceſſe eſſe libellum accipi alternativè, quod de juris ſubtilitate non eſt verum, licet in practica vulgo ſervetur opinio Bar. Itaque quando illud quod eſt in facultate non congruit, remanet præcisè illud quod eſt in obligatione. Si igitur reſciſſio & reſtitutio feudi permutati eſt præciſa, & nullomodo voluntaria, igitur nec ex prima quidem mutatione debetur relevium & ſolutum erit reſtituendum per deducta in quæſtione præcedenti. Nec obſtat quod feudum verè bis mutat manum, quia nec ſemel quidem mutat efficaciter, & hæc conſuetudo debet civiliter intelligi de efficaci mutatione. Cùm autem ſecunda mutatio ſit reſolutio primæ ex cauſa antiqua & neceſſaria, appa-

* Idem in diviſione immobilium

*Ad reſciſſionem diviſionis non requiritur læſio ultra dimidiam.

ret quod non reperitur aliqua efficax mutatio. Et ſic in effectu nulla jura utilia debentur patrono. Quid dicendum, diſtingue. Aut reſciſſio fit infra breve tempus, & nulla jura debentur, quamvis utrimque res ſecuta eſſet, & dominus prævenisſet, quia etiam ſoluta repetuntur, quia hæc reſciſſio fit ex cauſa neceſſaria quæ ab initio reddit contractum invalidum. Et ſic non obſtat de feudo vendito ſub facultate redimendi, quod re hinc inde ſecuta mox redimitur ex cauſa neceſſaria ab initio inexiſtente. Tum quia iſta reſolutio non reſpicit invaliditatem contractus, ſed ejus executionem. Tum quia ab initio prævidebatur, & nihilominus ſub hoc onere contractum fuit, & facta mutatio manus, quæ duo deficiunt in præſenti ſpecie, quia non prævidebatur hæc reſciſſio, & ſi prævisa fuiſſet, permutans non erat permutaturus, & in ſimili contrahens non erat contracturus. Et ſic reſolutio ſequens non fit per modum implementi vel executionis; ſed per modum annihilationis: & conſequenter nulla jura debentur, nec ſemel quidem, quia omninò redit ad non cauſam, & intelligo breve tempus quando acquiſitor non habuit ſpatium faciendi fructus ſuos: ſecus ſi poſt aliquot annos convenitur ad reſcindendum, quia interim fructus ſuos fecit & lucratus eſt. Non enim tenetur eos reſtituere niſi à tempore moræ. *l. videamus*, *ff. de uſur.* & conſequenter ſemel debentur jura patrono, etiamſi acquiſitor unius tantum anni fructus ſuos fecit, & illi cedunt patrono etiampoſtea venienti. Ita tamen ut pariter actor teneatur indemnem reddere reum de relevio ejuſdem anni fundi compermutati, cujus fructus recepit. Multum ergo errant qui putant ex hac reſciſſione ſequuta ex intervallo deberi duplex relevium, & ſaltem unicum ſi fiat infra breve tempus. Non enim ſimile eſt de reſciſſione conventa, quæ venit in reſciſſionem & executionem contractus, & de reſciſſione præter mentem ob vitium contractus irrepente.

* Contra inhærenter literas.

43. Id quod tam verum quam æquum puto: licet multi hactenus contrarium opinentur, literæ * magis quàm ſpiritui & menti inhærentes, contra *l. ſcire leges*, *ff. de legib.* 1. *quæſt.* 1. *cap. Marchion.* & *in l. in omnibus*, *ff. de reg. jur.* ibi, maximè in legibus æquitas ſpectanda *cum vulg.* Et horum craſſities, qui præcisè adhærent literæ & non habita ratione æquitatis & veriſimilis mentis, tanquam ſuperſtitio Judaica improbatur per glo. in *l. damnum infectum* 1. §. *ſi is qui vicinas*; *in verb. aliquas*, *ff. de damn. infect.* per Joan. And. in add. ad Speculat. in *tit. de Ind. & Sarra. in verb. ad litteram*, Bald. in *l. ſi te expilaſſe*, *C. de his qui notant. infamia in l. quicumque col.* 3. *C. de ſervis fug.* Unde juſtior & favorabilior eſt ſententia noſtra, & naturæ feudorum convenientior, cui pecuniaria onera diſconveniunt, & odioſa ſunt, & maximè in hoc regno, in quo ſunt patrimonialia & libera: niſi quatenus probatur de onere. Nec eſt novum in hac conſuetudine, quod feudum pluries mutet manum, & tamen non debeantur jura patrono pluries, ſed ſemel tantum, ut patet *infrà* §. 184. *in fin.* & §. *ſeq.* Ubi ſi feudũ fuerit venditum & traditum emptori, deinde à conſanguineo venditoris retrahatur & ei tradatur, non debentur jura quinti denarii patrono niſi ſemel, quia ſi emptor illa ſolverit, ſatis eſt quod retrahens ea reſtituat eidem emptori, & non tenebitur aliquid ſolvere patrono, quamvis teneatur ei præſtare fidelitatem & homagium, etiam ſi fuerint præſtita per emptorem, alioquin poterit injecta manu patroni fructus amittere. Et ratio eſt, quia quamvis feudum verè bis mutet manum, tamen ſecunda mutatio propriè non eſt mutatio per ſe, ſed tranſlatio primæ mutationis in ſecundam, ita quod ſubrogatur retrahens in locum primi emptoris, & habetur ac ſi primo emiſſet. Ex quo ſatis * apparet, quod quamvis hæc conſuetudo generaliter loquatur de omni mutatione, tamen intelligit & præſupponit mutationem eſſe efficacem, & perſeverantem. Et de illa intelligitur, non autem de mutatione quæ reſolvitur, & reducitur ad non cauſam, vel quæ novatur & in aliam transfunditur. Et in ſimili decidit Alber. poſt Guilliel. Cug. in *l. ab emptione col.* 3. *ff. de pact.*, quod ſi quid receperit dominus directus ex cauſa quæ reſolvitur, reſtituere tenetur tanquam receptum ob cauſam quæ ceſſat. *l.* 1. & *l.* 2. §. *ſcilicet*, *ff. de conditione ob cauſ.* interim tamen doctiores exoratos velim ne indignentur me tot rationes ſuper eodem cumulare, quaſi ſupra modum anxius ſim in judicio: non enim doctis tantum, quid ſentiam indicare volo: ſed etiam rudes docere, præſertim in his in quibus paſſim errari à multis & per manus errorem tradi video.

* Verbum *mutat manum* in hoc §. intelligitur cum effectu.

44. Nono, ſubſequenter quæro, quid in venditione completa, quæ reſcinditur medio *d. l.* 2. Et videtur quod in omni eventu patronus habeat ſemel integra jura ſua. Aut enim emptor venditori re ipſa ultra dimidiam decepto ſupplet quod deeſt juſti pretii, & tunc patronus debet habere quintum, & ſi caſus exiget, etiam ſubquintum ſupplementi: quoniam * ſequitur natu...m ejus quod ſuppletur. *l. inter ſocerum*, §. *cum inte.* ibi, *nec ſeparabitur portio quæ data eſt adduamenti cauſa. ff. de pact. dot. l. etiam*, *C. de jur. dot. Authen. æqualitas*, *ibi augmentum quoque*, *C. de pact. convent.* & in hoc non eſt dubium. Aut vero emptor eligit rem reſtituere, & tunc cùm hoc faciat ex voluntate, videtur ſpontanea & voluntaria reſolutio quæ non præjudicat juri jam quæſito tertio, *ut ſuprà eod. qu.* 3. Et ſatis videtur valida, rata & efficax hujuſmodi venditio, ex quo non niſi conſentiente adverſario reſcindi poteſt. Sed his nonobſtantibus, puto quod emptore eligente diſtractum & reſtitutionem rei, nihil debeatur patrono, & ſi receperit, reſtituere teneatur: quoniam venditio cum ſecutis ex ea annullatur, & ad non cauſam reducitur, idque ex cauſa antiqua exiſtenti à principio venditionis & neceſſaria, ſi non præcisè, ſaltem cauſativè, niſi malit emptor pretium ſupplere: quod ſufficit, maxime cùm ſola reſciſſio & reſtitutio ſit in obligatione, ſuppletio autem pretii in facultate, quæ non eſt in conſideratione. Imo etiamſi utrumque eſſet pariter in obligatione, & eſſet obligatio alternativa, adhuc idem eſſet dicendum, & jura patroni dependerent à futuro eventu electionis. *Facit lex ſi non ſortem*, §. *penult. ff. de condict. indeb.* Et ſi eligatur reſtitutio rei, apparet retro nihil fuiſſe cum effectu acquiſitum patrono. Ratio, quia acquiſitio hujuſmodi jurium oritur & fundatur in contractu, & ſic recipit omnes conditiones & qualitates illius contractus: ſed contractus & traditio inde ſecuta debebant implicitum ſtatum reſolutionis & annullationis in hunc eventum, igitur eodem modo & jura patrono acquiſita, quum non potuerint acquiri, niſi ſub eadem qualitate, & onere, *per l. fin.* & quæ ibi notant Paul. Alex. Jaſ. *ff. ſi ex nox. cauſa. agat.* intellige quando in continenti, vel infra annum reſolvitur contractus, vel etiam poſt annum: ſed retro fructus reſtituendo à tempore moræ. Puta, quia judicium hoc bonæ fidei fuit ante fructus per emptorem perceptos contra eum intentatum. Secus ſi diu poſt, ita quod emptor aliquot annorum fructus retinet, quia tunc domino feudi relevium unum debebitur propter mutationem manus, quæ aliquot annis habuit effectum. Et quamvis venditio ipſa retro annulletur: non tamen mutatio manus. Quamvis enim verum ſit ex intervallo venditionem reſolvi, tamen non eſt verum nullam & inefficacem fuiſſe manus mutationem. Et aliud venditio, aliud mutatio manus, ut etiam dicemus in §. *ſeq. in fin.* Ex his apparet quid dicendum in caſu converſo: ſi emptor deceptus ſit, & agat contra venditorem: quia ſi venditor eligat reſtituere quod juſtum pretium excedit, tenebitur etiam patronus deducere vel reſtituere pro rata de quinto denario recipiendo, vel recepto: quia hactenus apparet retro non fuiſſe cum effectu debitum. Si autem eligat pretium reddere, & rem recuperare, nihil

* Augmentum ſequitur naturã augmentati.

Digitized by Google

habebit patronus, & ſi quid receperit reſtituet: nec fit injuria patrono ſi jura ſua ad limites * & vires contractus, vel actus ex quo oriuntur, reducantur & reſtringantur: nec etiam ulla captio, quoniam non tenebitur aliquid, reſtituere niſi quatenus factus eſt & manet locupletior per notata ſuprà *eod. quæſt.* 5. *numer.* 33. *in fin.* Item per ea quæ nuper dixi, ſi hæc reſciſſio fiat ex intervallo aliquot annorum, vel etiam unius integri anni fructibus remanentibus penes emptorem, debebitur relevium patrono ratione mutationis manus quæ ſaltem per annum integrum ſtetit cum effectu.

* Jura patronorum reſtringuntur ad limites & vires actus ex quo oriuntur.

45. Ad prædicta faciunt quòd * reſoluto contractu per viam *d. l.* 2. reſolvuntur hypothecæ, & omnia onera rei impoſita medio tempore per acquiſitorem, ſecundum Bald. in *d. l.* 2. *col.* 9. *quæſt.* 13. Et ibi Alex. in add. quia iſta reſolutio fit per viam annihilationis, & ex cauſa de antiquo, cui res erat affecta ante pignus vel onus impoſitum, & ſic locus eſt regulæ *l. lex vectigali. ff. de pign.* & ſequitur Saly. in *d. l.* 2. *quæſt.* 15. Paul. *col.* 3. Pantha. *de cre. in repe. col.* 16. *& col.* 43. & hoc verius, quamvis contrarium in hoc ultimo voluerit Joan. And. *in add.* ad Specul. in *rubric. de obligat. & ſolut. col.* 3. Bar. in *l.* 4. §. *ſed & Marcellus. ff. de in diem addict. in l. ſi res. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. ſolvit. in l. in diem. de aqua pluv. arcend.* ubi Ludov. Rom. *num.* 78. Bartolum ſequitur. Idem cum Bar. Petr. de Anchar. in *repet. c. acceſſorium. col.* 9. *de regul. jur. in* 6. Alex. in *conſil.* 45. *in cauſa col.* 2. *lib.* 5. Et hanc communiter approbari ſcribit Joan. Coraſ. *l.* 2. *num.* 27. *in fi. de ſervit.* ſed melius ſenſit idem Alex. in *additio. ad Barth. d. l. ſi res.* ubi contra Bar. tenet opinionem Bald. quem etiam ſequitur Raph. Cuman. in *d. l. in diem.* And. Alciat. in *l. debitorum fall.* 2. C. *de pact.* Adde quod multo magis redimendo ex veteri pacto de retrovendendo ab initio impreſſo reſolvuntur hypothecæ, ut etiam tenet Joan. Coraſ. *l.* 3. *de ſervitut. col. pen. num.* 27. *per l. ſi ex duobus.* §. *ult. de in diem addict. l. ex vectigal. de pignor. l. Statius Florus.* §. *Cornelius de jure fiſci.* Bar. *l. ſi res. & quib. mod. pign. vel hypot. ſol. & in l. in diem de aqu. plu. arcen.* Et circa materiam hujus & præcedentis quæſtionis adverte ad duo in praxi.

* Reſoluto contractu per *l.* 2. C. *de reſcind. vend.* reſolvuntur. hypothecæ.

46. Primum quòd * practici dicunt, & pro certo habent, quòd ſi res vendita valet decem, emptor non dicitur eſſe deceptus ultra dimidiam juſti pretii, niſi emerit pro viginti & uno. Et tamen fatentur, prout negari non poteſt, quòd ex parte venditoris dicitur læſio ultra dimidiam, ſi vendiderit pro quatuor, non eſſe deceptionem ultra dimidiam ex parte venditoris, niſi valor rei plus duplo excedat pretium conventum: ergo idem requiritur converſis terminis ex parte emptoris, videlicet quòd pretium datum ab emptore plus non duplo excedat verum valorem rei, alioquin non ſit deceptus ultra dimidiam: ut enim permutans domum cum fundo non læditur ultra dimidiam, niſi domus quam dat plus duplo ſupervaleat fundo quem recipit & contra: Ita in emptore non minus quam in venditore & in omnibus contractibus commutativis: nimis ergo paralogiſati ſunt, & contra communem ſenſum erraruut omnes fere juris utriuſque & Theologiæ ſcholaſticæ profeſſores, minorem & læſionem, & inæqualitatem requirentes ex parte emptoris quem contendunt relevandum *per d. l.* 2. & deceptum ultra dimidiam ſi rem valentem decem aureos, pro quindecim aureis & uno denario, quorum ſophiſten jam latè confutavi *in tract. de commercio & uſur. quæſt.* 14. quo remitto *ubi numer.* 182. in ſecunda editione quinque notabiles limitationes *ad d. l.* 2. dedi, dixi & in annota. *ad c. cum cauſa. ſuper gloſſ.* 1. *extra de empt. & vend.* Sed vide quam præpoſterè magis ex parte emptoris quàm venditoris lapſi ſunt, quum in nummis non cedat affectio, nec alterius rei cohærentia, ſed tantum in corporibus. *l. nummis. ff. de in lit. juran. l. proinde ad leg. Aquil.* Et ſic ex parte emptoris qui tantum nummos dat in quibus nulla cadit affectio, non tam proclive eſt læſionem eſſe, ut ex parte venditoris: transfert certum corpus vel ſpeciem in ultra communem æſtimationem, cadit affectio & aliarum rerum cohærentia quæ læſionem augent, *l. ſi emptionem. ff. de minorib. & d. l. proinde l. quum ſervus. ff. mandati l. lex quæ tutores. C. de adminiſtrat. tutor.* *Facit l. alienus. ff. ad leg. falcid.* ubi non eſt proclive repetere à venditore, etiam ſi multo pluris quam quanti res erat vendiderit, ſed hoc omitto, quia quando de læſione & reſciſſione agitur, juſtum pretium ad tantum pecuniarum æſtimatur, quantum res juſtè valet, non quantum repertum fuit aut reperiri poſſet, ut rectè tradit Alcia. in *d. l. propemodum. ff. de verbo. ſignifica.* Et debet eſſe æqualitas, & eadem commenſuratio inter emptorem & venditorem, & eadem juris *ἰσομοιρία*. Non obſtat *d. l. alienus ad leg. falcid.* quia loquitur in emptore ſciente, vel ſcire debente. Cujus ob id ibidem negligentia taxatur, eique ſoli imputatur, ut etiam plenius dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 14. quò remitto.

* Confutatur error pragmaticorum.

47. Nec huic veteri noſtræ praxi (quo etiam veritas juris eſt) obſtant alia duo. Primum, quòd apud nos reſciſſio ex *d. l.* 2. non conceditur nec practicatur pro rebus mobilibus, & ubi agitur de mobili æquiparatur: ſed ex parte emptoris ſi qua læſio ſit, ſolum conſiſtit in pecunia & re mobili. Secundum quod venditor cùm vendit maxima hæredia antiqua, coactus id facit, & ex penuria & neceſſitate rei familiaris & ſic ſæpe cogitur *ἀκαίρως* vendere, & qualecumque pretium invenire poteſt, accipere, dum indigens pecunia nequit commodam utiliter vendendi opportunitatem expectare: cujus oppoſitum juxta communiter accidentia (ad quæ leges adaptantur) eſſe ſolet in emptoribus qui pecuniam habentes otioſam faciliter agunt certantes de acquirendo & commodè & utiliter pecuniam collocando, in quo *τὸν καιρὸν* facilè expectant. Quibus conſideratis non videtur emptoribus ſaltem æquè ex remedio *d. l.* 2. ſubveniendum, ſicut venditoribus. Nec mirum ſi inter eos hoc reſpectu ſit inæqualitas juris, cùm inter eos eodem reſpectu reperiatur inæqualitas fortunæ, libratique qualitatum circumſtantiarum facti. Hæc enim prima tantum facie colorata ſunt: ſed non concludunt generaliter & indifferenter prout erroneè practicatum fuit: & reſpondendo ad primum, nullo modo obſtat. * Verum eſt enim quod cancellaria Franciæ juſta ratione denegare ſolet reſciſſionis diplomata in venditionibus, aut commutationibus rerum mobilium ex capite *d. l.* 2. videlicet ubi ſolum deceptio re ipſa prætenditur. Secus ſi etiam dolus vel minor ætas: & hoc ad amputandum multitudinem litium, maximè inter populares, & in mercantiis, & rebus vilibus, & quæ uſu conſumuntur. In quo magnum reipublicæ intereſſe verſatur, ne fines mercantiæ, quam certam & invariabilem eſſe publicè intereſt, incerta litibus efficiatur, commerciumque impediatur, ne quies & exercitium artificum & populatium liticulis infinitis (ni adimeretur occaſio) penitus ſubvertatur. Secus autem ſi ageretur de certo mobili valde pretioſo, & quod uſu non conſumitur, puta de electiſſima gemma, vel pretioſo vaſe aureo inſigni & ſingulari arte fabrefacto, quia ſi dominus vendiderit & graviter re ipſa deceptus fuerit, puto quod in hoc caſu & ſimili non denegarentur, ſed concederentur literæ regiæ ex capite *d. l.* 2. Item ſecus mobili univerſali, puta quartæ partis mobilis. Item ſecus ſi de venditione ſectionis nemorum vel ſylvæ, quamvis in hoc contrarium fuerit judicatum contra dominum de Lange, qui probaverat de enormiſſima læſione, ſed malè fuit judicatum, quia illa venditio eſt velut venditio uſusfructus temporalis vel fructuum plurium annorum rei immobilis: & ſic

* Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilib. non conceditur reſciſſio ex capite *d. l.* 2.



Digitized by Google

malè fuit judicatum, & contra illud arreſtum objicienda *lex non exemplis. C. de ſentent. & interloqu. omn. jud.* Item ſecus ſi non agatur utrimque de mobili, ut quando fundus venditur vel transfertur pro pecunia, vel certis mobilibus, tunc enim ceſſant rationes prædictæ, & ſuccedit ratio neceſſaria æqualitatis inter eoſdem contrahentes ſervandæ, quia non debet magis licere venditori reipſa emptorem, quàm è diverſo emptori venditorem decipere. Unde ſi venditori fundi concedantur literæ reſciſſionis in caſu *d. l. 2.* neceſſe eſt eas eodem caſu concedi emptori. Ad ſecundum reſpondeo, quod minus concludit, eſto enim & detur quòd frequentius accidat venditores quam emptores decipi, (quòd tamen non eſt expeditum) ſed quid ad rem ſi in genere & in dubio, potius pro venditoribus quàm pro emptoribus præſumatur: quum nos loquamur in caſu ſpeciali & individuo, in quo certo & de facto apparet & probatur emptorem enormiter eſſe læſum, & venditorem locupletatum in plus dimidia juſti pretii vel æſtimationis rei? Secundum in praxi advertendum eſt, quòd ſi contractus, vel alius actus ſit ipſo jure validus, non poteſt agi ad reſciſſionem etiam jure communi conceſſam, niſi infra decem annos à tempore actus geſti, & legitimi impedimenti ceſſantis, ut * cautum eſt conſtitutione regia Ludov. 12. ann. 1512. promulgata. Secus ſi actus ſit nullus, quia in nullitate remanet præſcriptio juris communis in ſtatu ſuo, niſi in quantum in hoc regno derogatur per conſtitutionem anni 1539. *artic.* 35. poſt primam horum editionem promulgatam. Plura haberem dicere ſuper ampliationibus & reſtrictionibus dictæ conſtitutionis quæ quotidie in foro verſatur, ſed nolo præſentem materiam excedere, remitto *infrà cap. 4. in Rubr.*

* Præſcriptio decennii ex conſtitutione regia.

48. Decimo quæro in caſu quæſtionis 4. quando alienatio eſt nulla, vel quando competit reſtitutio in integrum ut in *quæſt. 6. ſuprà eod.* ſi antequam minor impetret reſtitutionem, patronus jure feudali retraxit ab emptore, deinde minor reſtituitur, certum eſt quòd hujuſmodi reſtitutio ſit per viam juſtitiæ, & reſtituti interſit habere rem. Extenditur etiam contra tertium acquiſitorem bonæ fidei per notata in *d. qu.* 6. & latius infrà §. 154. in materia reſciſſionis, ubi novum & verum intellectum dedi ad leges quæ adverſari videntur. Et in patrono non eſt dubium, quia non potuit retrahere niſi ad idem onus, *ut ſupra* 20. *gloſſ. 5. quæſt.* 5. 6. Et tenui quod nulla jura feudalia habebit ex contractu, nec ex reſtitutione: ſed quæſtio eſt, an teneatur fructus quos percepit, reſtituere à tempore retractus, vel ſuper pretio ſibi refundendo deducere? Videtur quòd non, quum ſit tertius bonæ fidei emptor, qui etiam citra reſtitutionem vendicanti minori in caſu nullitatis contractus, non tenetur ad fructus niſi ſaltem à die litis conteſtatæ. text. in *l. ſi contra. C. ſi quis igno. rem. mino. in l. bonæ fidei emptor. verſ. nec intereſt. ff. de acquir. rer. domi.* In contrarium, quia patronus retrahens non eſt proprie tertius, ſed primus emptor: quia ſubrogatur loco primi emptoris, non per modum ſecundæ emptionis, nec per modum tranſmiſſionis à primo emptore in patronum, quia non capit jus nec cauſam ab emptore ſublato de medio, in patronum retrahentem, qui perinde habetur ac ſi emiſſet ab ipſo minore vendente. Igitur ſicut minor contra ementem à ſe reſtituetur, nedum ad rem, ſed etiam ad fructus à tempore contractus. *l. patri. §. item ex diverſ. ff. de minorib. l. minor. annis in fi. eo. tit.* ita & contra retrahentem à tempore retractus. Imò fortius vult gloſſ. ſingularis in *d. §. item ex diverſo.* quòd emptor tenetur reſtituere minori, nedum fructus perceptos, ſed etiam percipiendos, id eſt, qui percipi potuerunt & debuerunt. *per d. l. verſic. ut tamen* & ſequit. Ludov. Rom. in *conſil.* 454. *in re præſenti. col. fi.* Jaſ. in *l. Julianus §. ad fi. de leg.* 1. Ita quòd quamvis titulus excuſet à percipiendis etiam poſt litem conteſtatam, *l. ſi fundum. C. de rei vendicat.* quod gloſſ. & ibi Bartho. intelligunt etiam in malæ fidei poſſeſſore, tamen non excuſat habentem titulum à minore, quin teneatur de percipiendis, nedum poſt litem conteſtatam, ſed etiam retro à tempore retractus. Præterea hoc eſt generale in omni reſtitutione in integrum, ſive majoris ſive minoris, venire reſtitutionem fructuum, nedum poſt litem, ſed ante. *l. quòd ſi minor. §. reſtitutio. ff. de minori. l. nec non in fi. ff. ex quib. cauſ. major.* Igitur ſi fructus debent retro reſtitui in caſu quo tenuit alienatio, quæ quamvis non poſſit revocari niſi officio judicis, & beneficio reſtitutionis, tamen titulus mero jure validus non excuſat à fructibus; multo fortius videtur, quòd debeant reſtitui, quando alienatio eſt ipſo jure nulla, & quod titulus ipſo jure nullus non debet à fructibus excuſare, quod eſt contra *d. l. contra. & d. l. bonæ fidei emptor.* Ulterius quando contractus eſt nullus, & minor qui ſine decreto vendidit, tradidit, indebitum ſolvit: igitur & ſi maximè ſit accipiens in bona fide, tamen condictione indebiti obligatur ad reſtitutionem rei, una cum fructibus à tempore contractus vel ſolutionis, ſaltem in quantum locupletior factus eſt. *l. indebiti in princip. l. in ſumma. §. ei qui. ff. de condictione indeb.* Et ſic videtur confundi *d. l. ſi contra.* quæ loquitur in primo emptore à minore, & quando alienatio ipſo jure erat nulla. Hoc enim prima facie videtur abſurdum, emptorem qui nullum de jure habet titulum, eo quod ſine decreto à minore vel ejus procuratore emerit, non teneri ad reſtitutionem fructuum, ſi fuerit in bona fine, & tamen teneri ſi emerit cum decreto, & ultra bonam fidem, verum & juſtum titulum habuerit, imò interim verus dominus fuerit, dominium autem medii temporis, multo plus operari debet in lucro fructuum medii temporis quam ſimplex bona fides, etiam juncto titulo juſto, ut patet per notata *gloſſ. & doct. in l. emptor. ff. de rei vendicat.* Hinc ex prædictis apparet, quàm ſint connexæ materiæ juris, & quot apices ſuper modica quæſtione verſentur ſi radicalis ratio, & fundamenta deciſionis inquirantur.

49. Bar. in ſimilibus anguſtiis ubique evadit unico verbo, dicens omnia jura quæ dicunt * bonæ fidei poſſeſſorem non teneri ad reſtitutionem fructuum, debere intelligi niſi in quantum factus eſt locupletior. Ita tenet in *l. ſed & ſi §. ſcire poſt gloſſ. ibi. ff. de petit. hered. in l. ſi fur. §. 1. C. de uſura.* & plenè in *l. ex diverſo. col. 3. ff. de rei vendicat.* & ſequitur Angel. ibi. & in *l. ſi me & Titium. ff. ſi cert. peta. & in conſil. 133. ſuper primo puncto. & conſil. 160. domina Catharina. ad fin.* Pau. in *l. ſi fundum. C. de rei vendicat.* Ant. de Butri. Panorm. *in ca. gravis. de reſt. ſpolia.* Alex. in *l. inſulam. §. fructus ſol. matrim. & in d. l. ſi me & Titium.* & ibi Jaſ. Franc. Purpu. Phil. Dec. And. Alcia. *ſi cert. pet.* Alex. in *conſil.* 21. *repetito ad finem lib.* 4. Socin. *in conſil.* 251. *quoniam in præſenti. col. fi. lib.* 2. Phil. Deci. *conſil.* 282. *num.* 5. *vult etiam* Bar. in *d. § ſcite, & in d. l. ſi fur.* quod eſt bonæfidei eo ipſo non eſt malæfidei. Et ſic niſi conſtet de dolo vel ſcientia: & ſeq. Philipp. Deci. in *cap. cum cauſa num. 4. extra de offic. delegati.* & ad dictam evaſionem movetur Bartol. quia condictio *ex l. ſi me & Titium. ff. cert. pet.* habet locum, non ſolum ſi quis eſt effectus locupletior ex re mea, ſed etiam ex re mihi debita. Fructus autem induſtriales, licet non ſint actoris: ſunt tamen ſaltem quando extabant & erant ei debiti officio judicis, ut notatur in *l. Neſennius. §. fundum. ff. de re jud. in l. malæfidei. C. de condict. ex lege.* Ad hoc faciunt quæ latè diximus §. 1. *gloſſ. 5. num. 87. & ſeq.* Sed certe hæc ratio eſſet probabilis & concludens, niſi illatum deſtrueretur. per text. in *§. ſi quis à non domino. inſt. de rer. diviſ.* Ubi poſtquam textus dixit fructus induſtriales

* Bonæfidei poſſeſſor utrum teneatur reſtituere fructus in quantum factus locupletior.

les

les ſunt bonæ fidei poſſeſſoris pro cultura & cura, addit quod ſuperveniens dominus fundi agere non poteſt pro illis conſumptis: igitur nedum hujuſmodi fructus efficiuntur bonæ fidei poſſeſſoris, quod eſt commune omnium fructuum à quocumque ſeparentur à ſolo, ut declaravi infrà §. 147. ſed etiam eos per conſumptionem lucratur, & per negativam additam verbo poteſt in *d.* § *ſi quis a non domino*, excluditur omnis eorum perſecutio, excepta ſola compenſatione cum impenſis, ſecundum notata in *leg. ſumptus. ff. de rei vendic.* Et ſic* concludo quòd bonæ fidei poſſeſſor* non tenetur reſtituere fructus induſtriales conſumptos ante litem, etiam quatenus factus eſt locupletior, in judiciis particularibus, puta rei vendicatione, ſed ſolum in univerſalibus, ut in petitione hæreditatis, & ita expreſſim tenet gloſſ. in *d. l. ex diverſo.* Pet. Cy. in *l. non eſt. C. famil. herciſc.* Bald. in *l.* 1. *col.* 1. *C. de uſur. & fruct. legat.* Joan. Imol. in *l. ſequitur.* §. 1. *ff. de uſucap. & in d. c. gravi.* Angel. *in d. l. ſequitur* §. 1. *& in l. Neſennius* §. 1. & ibi Alex. *in fi. ff. de re judic.* Ludov. Rom. *in d. l. ſi me & Titium.* Franc. Cur. ſeni. in *conſil.* 71. *col. fi.* hæc eſt veritas. Plura alia occurrunt diſcutienda ſuper hac materia fructuum, ſed ne nimis efferar ultra metas §. noſtri, ad brevem reſolutionem quæſtionis propoſitæ pono duas concluſiones.

*Concluſio cõtra Bart. *Fructus induſtriales conſumptos ante litem conteſtatam bonæ fidei poſſeſſor quando non reſtituat.

50. Prima. Patronus à quo feudum poteſtate feudali retentum evincitur à venditore, ſive ex cauſa nullitatis, ſive reſtitutionis aut reſciſſionis contractus, tenetur reſtituere fructus perceptos vel conſumptos poſt litem conteſtatam. *l. certum C. de rei vend. cum vulgar.* Ampliatur, ut teneatur ad omnes etiam percipiendos, per text. in *d. l. certum.* Et reprobo ſententiam gloſſ. & omnium doctorum in *d. l. ſi fundum. C. de rei vend.* ubi per illum text. Sed arguendo à contrario ſenſu dicunt malæfidei poſſeſſorem habentem titulum excuſari à fructibus percipiendis, etiam poſt litem conteſtatam, idque propter titulum, niſi in quatuor caſibus à gloſſ. fi. ibi exceptis: quibus ſi eorum opinio eſſet vera, deberet addi pro quinta fallentia caſus *d. l. patri* §. *item ex diverſo. ff. de minorib.* quando titulus habetur à minore. Sed eorum opinio eſt falſa, quia *d. l.* hoc non dicit, nec ex ea ſumendum eſt argumentum à contrario ſenſu, ad correctionem *d. l. certum*, nec ad limitandum ſpecificam diſpoſitionem illarum legum. Verum eſt quòd Joan. Fab. in *d. l. certum* limitat dictam opinionem, ut procedat quando titulus eſt juſtus: ſecus, ſi eſt à jure reprobatus, & ſic quòd non eſt ſpeciale in dictis quatuor caſibus *d. gl. fi.* Quidam etiam doctores veritati magis accedentes, limitant dictam opinionem ut procedat in eo qui eſt fictè tantum vel præſumptivè malæfidei poſſeſſor: puta ratione denuntiationis, vel litis motæ, aut conteſtatæ, juxta *l. illud ff. de peti. hære.* Secus in eo qui eſt in vera & poſitiva mala fide, ut is in nullo propter titulum excuſetur, & ita tenuit Pet. Pert. *inſtitu. de actio.* §. *omnium, num.* 38. Petr. Cy. Pau. *in d. l. ſi fundum.* Lancelo. Deci. in *l. apud Julianum.* §. *fructus. col.* 1. *not.* 2. *ff. de leg.* 1. & ſentit Bal. *in conſil.* [illegible] *7. in cauſa lib.* 4. Aliter etiam diſtinguit Sal. in *l. malæ fidei. C. de condict. ex lege.* Non refero, ſed concludo indiſtinctè quòd etiam verus bonæ fidei poſſeſſor etiam cum juſto titulo, tenetur ad omnes fructus etiam percipiendos, à tempore litis conteſtatæ, in omni judicio etiam particulari, per univerſalem diſpoſitionem *d. l. certum. & legum ſimilium.* Nec* poteſt ſumi in diverſum argumentum à contrario ſenſu *d. l. ſi fundum*, quia ut patet per *d. l. tenorem*, non intendit illud quod per argumentum à contrario ſenſu inferunt. Et ſic ceſſante mente, ceſſat illud argumentum per not. ſuprà §. 2. *gloſſ.* 2. Tum quia per alia jura ſatis reperitur expreſſè diſpoſitum: & illa expreſſa diſpoſitio facit ceſſare tacitam, ſi qua reſultaret à contrario ſenſu, ut notatur in *l.* 2. *C. de cond. inſer.* Tum quia etiam verus dominus, perſonali actione conventus addandum, teneretur ad omnes fructus etiam percipiendos poſt litem conteſtatam. Igitur multo fortius ſimplex poſſeſſor, ut demirer tot doctores tamdiu in tam aperto errore, dum gloſſ. Accurſianam verentur, delituiſſe. Hanc ultimam concluſionem ſeu ampliationem novè & ſingulariter modifico, ut procedat in percipiendis ex parte rei non actoris, id eſt, quos potuit & debuit poſſeſſor percipere, non autem ut teneatur de fructibus quos actor potuiſſet percipere, niſi conſtet de poſitiva mala fide poſſeſſoris qui eſſet in dolo, ita quod ratione doli vel alias teneretur ad damna & intereſſe: percipiendi vero ex parte actoris tantum ſunt pœna ex parte rei. Ergo non veniunt niſi contra eum qui tenetur ad damna & intereſſe. Oportet ergo poſſeſſorem eſſe in dolo vel aliàs teneri ad damna & intereſſe, prius quam teneri poſſit de percipiendis ex parte actoris. Cæteroquin ſufficit plena rei perſecutio & reſtitutio rei cum ſua cauſa ordinaria, & aliàs ſequeretur quod habens probabilem cauſam litigandi, etiamſi ob id excuſaretur ab impenſis litis, non tamen excuſaretur à fructibus etiam ab actore percipiendis. Et conſequenter injuſtè puniretur, quia ſi non eſt juſtum eum condemnari ad expenſas litis, minus juſtum eſt eum condemnari ad damna & intereſſe.

*Titulus juſtus non excuſat bonæfidei poſſeſſorẽ à fructibus percipiendis poſt litem conteſtatam, cõtra omnes ſcribentes.

*Verus intellectus *l. ſi fundum. C. de rei vend.* reprobata opinione gloſſ. & doctorum.

51. Secunda concluſio. Patronus à quo dictum feudum ſive per rei vendicationem ex capite nullitatis, ſive per reſciſſionem, aut reſtitutionem evincitur etiam à minore, non tenetur reſtituere fructus perceptos & conſumptos ante litem conteſtatam. Amplia primo, etiam ſi retraxerit à malæfidei emptore, puta qui ſcienter emerat à minore ſine decreto. Nec obſtat quòd patronus (& idem de proximo retrahente) habetur pro primo emptore quia* verum eſt quantum ad rem & contractum, ſed non quantum ad vitia perſonalia. Unde ſive primus emptor dolo induxerit, vel metu compulerit venditorem ſuum, aut alias fraudulenter verſatus fuerit; in quantum iſta afficiunt rem, & debilitant, & annullant contractum, bene tranſeunt ad retrahentem, in quem non tranſfertur res & contractus niſi cum ſuo onere & qualitate. Secus inquantum reſpiciunt actionem doli ad damna & intereſſe, vel malam fidem ad impediendum præſcriptionem, vel lucrum fructuum, quoniam hæc ſunt perſonalia, quæ ſequuntur authorem ſuum, & non tranſeunt ad aliam perſonam. Et ſic is qui retraxit poterit præſcribere, ſaltem longiſſimo tempore, propter *Auth. malæ fidei. C. de præſcript. long. temp.* & fructus ſuos bona fide facere, non obſtante ſcientia, vel mala fide poſitiva ejus à quo retraxit, & is in quem titulo ſingulari tranſtulerit, longo tempore præſcribet, ea Auth. ſibi non obſtante. Amplio ſecundo etiam quatenus factus eſt locupletior. Limito tamen ut procedat reſpectu induſtrialium conſumptorum dumtaxat; naturales autem etiam conſumptos reſtituit, quatenus factus eſt locupletior, & non ultra. *l. fructus. ff. de uſur.*

*Retrahẽs non ſubrogatur loco emptoris quantũ ad vitia perſonalia, ſed ſolum quãtum ad vires contractus.

52. Et adverte quòd in* dubio bonæ fidei poſſeſſor non præſumitur factus locupletior ex fructibus, ſed allegans tenetur probare ſive in particularibus, ſive in univerſalibus judiciis, ut etiam tetigi *in tract. commer. & uſura. num.* 198. unde non ſatis eſſet, oſtendere quod ad eum pervenit, quia potuit lautius utendo, ſicut re ſua, conſumere. *l. ſed etſi. l.* 1. §. *ſi quis re ſua. ff. de peti. hæred.* Ita tenet Angel. in *conſil.* 133. *& in conſil.* 160. *in fin.* Franc. Cur. ſen. in *conſil.* 71. *col.* 3. *in conclu.* 7. Jaſon. in *d. l. Neſennius.* §. 2. *ff. de re jud.* quamvis contrarium teneat Carol. Ruy. *conſil.* 29. *in fi. lib.* 2. Cui adhæret Franc. Purpur. *l. ſi eum ſervum num.* 13. *ff. ſi cert. peta.* & expreſſe Phil. Deci. *l. ex pœnalibus numer.* 5. *de reg. jur.* & malè ut ibi in annotat. tetigi.

*Poſſeſſor bonæ fidei non præſumitur factus locupletior de fructibus.

Digitized by Google

Adde quæ dixi *ſuprà eod. num.* 33. ſed probans non ſolum ad aliquem perveniſſe, ſed etiam quod is in uſus ſuos convertit: ſatis habet intentionem fundatam quod is ſit locupletior factus. Quantum autem ad ipſum primum emptorem, ſi conveniatur à venditore, quum forte dominus feudi non fuit uſus retractu feudali, dicendum quòd aut contractus fuit nullus ex defectu ſolemnitatis, & ſic minor vendicat. Et adhuc non tenetur ad fructus à die contractus, & ante litem conteſtatam perceptos & conſumptos, niſi in quantum factus eſt locupletior, vel niſi fuerit in mala fide, quod eſt intelligendum de mala fide poſitiva, quæ nedum ignorantiam facti, ſed etiam ignorantiam juris excludit, ut vult gloſſ. & Sali. *d. l. ſi contra. quæ ita intelligitur.* Franc. Cur. in *d. conſil.* 71. *col.* 4. *& ſeq.* Unde aut exiſtimavit majorem, & res eſt expedita, aut ſcivit eſſe minorem, & tunc eſt difficile excuſare emptorem à vera mala fide, quia ſcientia juris præſertim vulgati præſumitur. *l. leges. C. de legib. c. de contra. de reg. jur. in 6.* nec ſtaretur juramento emptoris de errore juris. Et hoc niſi adſint conjecturæ veriſimiles ignorantiæ juris, puta ex qualitate emptoris. *l.* 1. *& l. pen. C. de jur. & fact. ignorant.* Et concurrente qualitate venditoris, qui erat vicinus ætati majori, extra tutelam & curam, & res ſuas per ſe forte uxoratus induſtriosè exercebat. *l.* 1. *C. qui & adver. quos*, vel veniam ætatis impetraverat & non apparet de aliqua circumventione, vel fraude procedente ab emptore. Et multo fortius concurrente conſuetudine loci, puta Bleſenſi §. 22. ubi filii uxorati ipſo facto reputantur emancipati & majores annis: quod intellige quando ſeorſim habent adminiſtrationem, ut dicam infrà §. 117. His vel aliquibus ex his, aut aliis ſimilibus concurrentibus, bonus judex æſtimare poteſt emptorem caruiſſe dolo & mala fide, quamvis in jure erraverit, & ejus ſacramento ſtare, juxta Bald. in *d. l. ſi conſtat.* Et ſic non condemnabit eum ad fructus, juxta *d. l. ſi contra.* quod eſt intelligendum, niſi poſt litem conteſtatam, ut dictum eſt. Si vero contractus in ſe teneat, ut quia intervenit decretum, vel pater minoris juſſerat illum fundum alienari pretio non expreſſo, *l.* 1. *C. quan. decret. opus non eſt*, ſed minor intentat reſtitutionem in integrum, dicendum quòd veniunt fructus à tempore contractus vel traditionis natura reſtitutionis, ut dictum eſt, & eſt caſus *in l. patri.* §. 1. *ff. de minorib. juncta gloſſ.* quamvis contrarium ſentiat Pet. de Ferra. in *l. ſuper peti. reſtit. in integr. in gloſſ. pen.* Cujus opinio crebrius invaluit in praxi, & merito, quia interim contractus tenet, & non ſolum mero jure tenet, ſed etiam abſolute & præciſe tenet reſpectu emptoris qui non poteſt conqueri, quia ſolus minor venditor poteſt reſtitui ſi velit, ideo revera eſt ei imputanda.

*Nova modificatio ad §. *reſtitutio in l. quod ſi minor. ff. de minorib.*

53. Sed in terminis juris * limitando *d. l. patri* & ſimiles, dico quod fructus non veniunt ante reſtitutionem intentatam, niſi quatenus emptor locupletior factus eſt, quia interea potuit re ſua ſplendidius uti. *argumento d. l. ſed & ſi lege. ff. de peti. hæred.* Quam limitationem ſublimito ut procedat in eo qui bona fide contraxit, quamvis minor re ipſa læſus ſit, vel forte in alio læſus quam in pretio: ſecus ſi emptor ſcienter & mala fide decepit minorem. Quo caſu etiam dolus dederit cauſam contractui, vix eſt ut ſubſiſtat decretum quod debet ſpecificè interponi. Et quin propter obreptionem ſit nullum, *l. cum vero §. ſubventum. ff. de fideicom. liberta. facit l. & ſi præſes. C. de præd. minor.* Tamen caſu quo decretum non ſit nullum vel aliunde, ut propter mandatum patris vel defuncti cui minor ſucceſſit, alienatio teneat ut opus ſit reſtituere in integrum, nihilominus dico eum qui ſcienter & mala fide decepit, teneri ad omnes fructus, à tempore contractus juxta naturam & rigorem reſtitutionis in integrum: nec poteſt gaudere beneficio dictæ limitationis propter dolum & malam fidem, quamvis mero jure dominus ſit, ſed minus juſtè & revocabiliter: plus dico quod tenetur etiam de percipiendis. Caſus eſt ſingularis in *l. patri §. prædium. verſic. ex quo. ff. de minor.* ubi ſi quis pluris vendiderit prædium minori, licet contractus teneat, quia minor non vendit, ſed acquirit prædia, & ſic neceſſaria ſit reſtitutio, quia nimio emit; tamen venditor tenetur etiam à tempore contractus uſuras pretii reſtituere, non ſolum ſi quas vel quantas perceperit: ſed etiam quas legitimè percipere potuerit. Igitur idem in fructibus caſu converſo quo emiſſet feudum & teneret venditio, quia uſuræ vice fructuum ſunt, & eodem modo veniunt, *l. uſuræ. ff. de uſur.* dictus autem *verſic. ex quo.* neceſſario debet intelligi in eo qui ſcienter doloſe decepit minorem in pretio, ut probavi in novis intellect. quò remitto, & ad *tract. de commer. & uſur. qu.* 17. *num.* 198. dixi etiam infrà §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 23. *&* §. 58. *num.* 7. Secus ſi non fuiſſet in dolo, etiam ſi poſtea ſuperveniſſet ſcientia, quia licet poſtea ſcire incipiat quod minor re ipſa læſus poteſt reſtitui, non tamen incipit eſſe in mala fide, quia reſtitutio in integrum non eſt in conſideratione donec petatur. *l.* 4. *ff. de fideicom. libert.* Idem ſi ab initio tempore contractus dubitabat, vel etiam ſciebat minorem poſſe reſtitui, ſed ex alia cauſa quàm propter læſionem procedentem ex facto ipſius contrahentis, interim juſto pretio ementis vel vendentis, quia non poteſt dici in mala fide ex quo alium non decipit, ſed potius ſe ipſum. Ad hoc *l. nemo prædo eſt. ff. de regul. jur.* Et quamvis ad dictam reſtitutionem fructuum teneatur is cum quo contractum eſt, vel ejus hæres reſtitutione petita: puto tamen aliud eſſe in ſingulari ſucceſſore, vel retrahente, ut quamvis reſtitutio in integrum contra eum intentetur, tanquam in rem ſcripta, tamen non teneatur ad reſtitutionem fructuum prius conſumptorum, etiam in quantum factus eſſet locupletior, & hoc niſi reſpectu naturalium, & ſicut quivis extraneus bonæ fidei poſſeſſor. Reliqua hujus materiæ fructuum pro nunc omitto. Sed nunc mentem ſubit unum quod non eſt omittendum. Circa id quod dixi illum qui nulliter emit à minore, ſi fuerit in bona fide non teneri ad reſtitutionem fructuum *d. l. ſi contra.* Multum obeſt quòd negotium geſſit cum minore contrahendo cum eo, & prædium emptum accipiendo. Et ſic quia traditio vel ſolutio erat indebita, obſtrictus fuit nedum de æquitate, ſed etiam de mero jure & rigore, condictione indebiti, in qua veniunt fructus à die traditionis, etiamſi recipiens eſſet factus dominus, & hoc ſaltem in quantum factus eſt locupletior, & iſtud nunquam reperi tactum ab aliquo, tamen in ſe eſt veriſſimum & æquiſſimum.

* Novus & clarus intellectus *l. ſi contra, C. ſi quis ignorans minor.*

54. Ideo ad claram & nitidam explicationem * *d. l. ſi contra.* dico quòd loquitur non ſolum de ipſo immediato emptore à minore, ſed generaliter de poſſeſſore rei minoris contra jura diſtractæ. Et dicit quòd res cum fructibus univerſis revoc[illegible], & à reſtitutione fructuum excepit bonæ fidei poſſeſſorem: hoc habet *d. l. in ſumma.* Et ſic quantum ad eum qui eſt in poſitiva mala fide, ſive emerit à minore, ſive ab emptore minoris, clarum eſt quòd retro etiam ante litem tenetur ad omnes fructus ſive conſumptos, ſive extantes, ſive perceptos, ſive percipiendos. *Guillelmus* * *Ogerus* tunc Franciæ Cancellarius (qui his commentationibus noſtris ſeſe inſtruebat: & ut ſingulæ chartæ excudebantur ad ſe deferri curabat) hanc noſtram ſententiam articulum poſuit 94. in ſuis regiis conſtitutionibus editis anno ſeſquimilleſimo trigeſimo nono. Quantum autem ad eum qui fuit bona fide, *d. l.* ſimpliciter excipit eum à determinatione ſua de reſtitutione

* Forte Pogetus.

Digitized by Google

tione univerſorum fructuum, aliter non determinando an nullos an quoſdam fructus, & à quo tempore reſtituat. Et ſic illud debet determinari, ſecundum iſta jura. Itaque eſt dicendum quod ſi bona fide, per errorem facti vel juris emerit, vel acceperit à minore, tenebitur reſtituere omnes fructus à ſe perceptos, ſive naturales, ſive induſtriales, in quantum tamen factus eſt, & manet locupletior, & non ultra. ſecundum naturam condictionis indebiti quia obſtrictus fuit ex negotio geſto cum minore. Fallit primo ſi forte contigerit minorem ipſum eſſe in dolo vel mora. Fallit 2. in quantum cum uſuris debent fructus compenſari. *leg. Paulus reſpondit ff. de fide juſſorib.* tetigi in tractat. contract. & uſurar. *qu. 74. num.* 541. 544. Si vero poſſeſſor non ſit primus emptor, nec ejus hæres, ſed tertius & ſingularis ſucceſſor, tunc quia nullum negotium geſſit cum minore, & non tenetur ei condictione indebiti, ſed ſolum ut extraneus poſſeſſor, puto quod non tenetur in aliquo de induſtrialibus conſumptis, etiam in quantum fuit & adhuc remanet locupletior factus, ſed eos nedum facit ſuos quoad dominium, ſed etiam quoad lucrum: reprobata dicta opinione Bart. & ſequacium: de naturalibus autem bene tenetur quatenus tenetur locupletior. Et utroque caſu, videlicet tam in emente à minore, quam in emente ab emptore minoris, intelligo de fructibus conſumptis ante litem conteſtatam, Secus de conſumptis poſt litem conteſtatam, quia tunc univerſi etiam percipiendi debent integrè reſtitui, etiam ab habente juſtum titulum, rejecta opinione omnium hactenus ſcribentium ſuper *d. l. ſi fundum.* Et quod dixi in ſingulari ſucceſſore, idem puto etiam in retrahente ab eo, ſive jure feudali, ſive jure proximitatis: quia licet ſubrogetur loco primi emptoris, tamen in veritate nullum negotium gerit cum venditore, nec ei condictione indebiti obſtringitur, Quòd ſi quis forte dicat, judices noſtrates non ſolere addicere aliquos fructus niſi à tempore litis conteſtatæ (quaſi labor noſter non ſit utilis in praxi:) Reſpondeo quòd raro aliter ſolent, quia raro contingit fructus retro deberi. Oportet enim regulariter conſtare de poſitiva mala fide reſpectu præteritorum induſtrialium fructuum, non tamen ſequitur quin ſi caſus contingat, quod conſtet de poſitiva mala fide poſſeſſoris, vel quod conſtet eſſe multos & non contemnendos naturales fructus, quin debeant ſecundum prædicta, & ſecundum quod latius in jure habetur adjudicari. Et iſta quæ de ſe ſunt extranea à materia noſtra, non deduxiſſem, niſi animadvertiſſem multum eſſe neceſſaria in uſu quotidiano. Multas quæſtiones in unam concluſi, & niſi ſtuduiſſem magnæ utilitati in brevi ſermone, libenter caruiſſem hoc labore. Facilius enim & ſplendidius, ſeorſum in diverſis locis tractare poteram. Sed utilitati, & non oſtentationi ſtudeo. Recordor dudum me interrogatum de quæſtione hujuſmodi. Hæredium minoris extraneo venditum, per ſententiam ſuper actione retractus adjudicatum conſanguineo, qui poſtea vendicante minore victus, & condemnatus ad reſtitutionem rei & fructuum à ſe perceptorum, & qui percipi potuiſſent per actorem à tempore litis conteſtatæ, appellavit: allegans quod non poterat condemnari ad percipiendos fructus ex quo habebat verum & juſtum titulum. Conſultus reſpondi bene judicatum, ut patet per prædicta. Poſt primam horum editionem contigit caſus per prædicta judicatus Bleſis. Minor uxoratus habens viginti duos annos anno 1542. in perpetuum ſed vilem reditum conceſſit Titio fundum ex diviſione ſucceſſionis deceſſorum ad ſe obventum. Poſtea major factus anno 1548. cedit actiones reſcindentes & reſciſſorias, tertio, qui reſcripto regio obtento contra Titium probat de læſione enormi, minori ætate & prodigalitate cedentis tempore contractus: Titius autem cognatus & vicinus cedentis non potuerat hæc ignoraſſe. Claudius Muſſetus Bleſenſis præfectus non tranſivit ad me cauſam judicandam ut in gravibus ſolebat, infra §. 33. *num.* 11. ſive quod jam haberet neceſſarios quæſtuarios aſſeſſores quos vocant præſidiales, ſive quod hunc librum meum impreſſum præ manibus haberet. Quo inſpecto juxta ſententiam noſtram condemnavit Titium ad reſtitutionem fundi cum fructibus à die contractus, & actorem ad reſtituendum pretium quod inveniretur converſum in utilitatem cedentis, una cum uſuris ad rationem duodecimæ quæ beſſali accedit. Titius appellavit, dom. Matth. Quadrigatius primarius advocatorum hujus Senatus cum aſſeclis cenſebat male judicatum in eo ſolo quod Titius fuerat condemnatus reſtituere fructus à die contractus, & quod emendando judicium debuerat condemnari ſolum à die litis conteſtatæ, & fundabatur in eo quod ut poſt Joann. Petrum de Ferrar. in ſumma diximus ſupra *eo. num.* 25 *ad fin.* Curia parlamenti non ſolet etiam minorib. adjudicare fructus ante litem conteſtatam, quia contractus non eſt nullus niſi minor velit. Secundo, quia aſſeruerat ſe majorem & tanquam major contraxerat. Tertio quia conſuetudo Bleſenſis §. 2. reputat eum majorem, ut tactum eſt ſuprà *eo num.* 52. & quamvis non efficiat eum talem, tamen dat juſtam cauſam bonæ fidei Ego vero anno 1550. benè judicatum propugnavi, quia objecta procederent in eo qui juſto pretio emiſſet, quo caſu interuſurium pretii fructus excedit, vel ſaltem in eo qui habuiſſet juſtam cauſam ignorantiæ. Sed hic Titius erat convictus quod ſciebat prodigalitatem & notabilem ſupervalentiam fundi. Et ſic concluſi bene judicatum. *Non obſtat c. ad noſtram extra de rebus eccleſ. non alienand.* quia ibi Innoc. 3. Papa non audens ad vivum reſecare, ita ſcripſit. Tum laicus ille fuerat rogatus & invitatus à monaſterio quod alioquin propter æs alienum & calamitates temporis periclitabatur. Præterea collegia illa eccleſiaſtica non ſunt minores, ſed plus quàm majores, utpote multis majoribus & vigilantibus præditi, ut ait Maria Soci. *conſ.* 10. *lib.* 1. & hinc eſt quod ſenatus Pariſienſis non ſolet reſcindendo alienationes prædiorum eccleſiaſticorum condemnare reos ad reſtitutionem fructuum ante litem conteſtatam perceptorum, ſed tantum poſt litem, juxta *c. ad noſtram*, quia in præjudicium privati contractus tenebat: ſed eſt etiam alia ratio, quia, ut dixi, hujuſmodi monaſteria non pro minoribus ſed pro majoribus habentur: ita quod crebrius vidi per arreſta ejuſdem ſenatus alienationes prædiorum eccleſiaſticorum non reſcindi propter defectum ſolemnitatis: ſed tantum in caſu læſionis: in privatis autem minoribus etiam non probata læſione reſcinduntur, ſive nulli declarantur contractus immobilium, ſed reus qui non fuit in dolo, nec graviter læſit minorem non condemnatur in fructus niſi à die litis conteſtatæ. Alias ſecus ut plenè ſatis & dilucidè declaravimus. Redeamus ad materiam noſtram.

51. Undecimo quæro, Quid ſi venditio aut permutatio ſit nulla, ex eo quod* dolus ſive emptoris, ſive venditoris, dedit cauſam contractui, *l. & elegan ter. in princ. ff. de dolo.* Videretur idem quod ſuprà. Sed hic alia ratio reformat reſpectu ejus qui dolum commiſit, qui non audietur allegans turpitudinem ſuam, *l. ſi ſervus plurium.* §. 1. *ff. de legat.* 1. *l. tranſactione. cum allegatis ibi in gl. C. de tranſact.* Unde breviter dico quod ſi is qui dolum commiſit ſolvit jura domino directo, non poteſt ab eo repetere tanquā indebita, vel ſine cauſa. Tum quia ſcienter ſolvit, *l. 1. ff. de condict. indeb. cum vulga.* Tum quia non poteſt fundare intentionē in dolo ſuo agendo. *l. apud Julian. §. Marcellus. ff. de do. ma. except. l. 2. l. mercalem. C. de cond. ob turp. cauſ. l. 1.* & ibi Bar. Alexand. & Jaſon. *ff. eo. tit.* Ampliatur, etiam ſi coactus à domino ſive per viam manus injectionis, ſive actionis ſolverit. Ampliatur ſecundo, etiamſi nullitas vel* turpitudo

* Si ob dolum venditio aut permutatio feudi fuerit reſciſſa, utrum debeatur relevium.

* Turpitudinē ſuam

[illegible] poteſt [illegible] agen-do allega-re etiam [illegible] alio detec-tam.

eſſet detecta ab alio, quia adhuc [illegible] agendo & repetendo, quum non poſſit intentionem [illegible] fundare, niſi dolo ſuo, & ita debet [illegible], & decorari [illegible] ſtinctio Bart. *in pen. membro. [illegible] quando ex conventione. §. procurator. ff. de [illegible].* quam nolo [illegible] repetere & diſcutere, ut prolixitatem vitem, & finem operis inveniam. Ampliatur tertio, ut nec poſſit repetere vel deducere ab eo quem decepit [illegible] poſſitum condicente, nec damnum ſentire videtur quod culpa ſua contraxit, *c. damnum, de reg. jur. in 6.* & hoc ratione doli ſui. Secus ſi alias eſſet indebita, quam per ejus dolum, ut in caſibus *qu. 4. 5. 6.* [illegible], quia tunc etiamſi ſcienter ſolveret, ſed compulſus a domino, vel metu ne compelleretur & amitteret [illegible] feudi aperti, poterit non obſtante ſcientia [illegible], *argumento l. novissime ff. quod fal. tuto. aut.* & quod not. Ang. & alii in *l. 2. C. de his quæ vi metuſve cau[ſa]* Phil. Dec. *in conſil. 22. num. 2.* ubi in an[illegible] dixi. Si vero dominus receperit ab illo qui dolum non commiſit, tenebitur ei condicenti reſtituere, & [illegible] fortius contra dominum agentem, poterit de nullitate contractus excipere per jura vulg. Sed quid ſi dominus agat contra eum qui dolum fecit? Subdiſtinguo. Aut contractus nondum eſt declaratus nullus & revocatus: & tunc non poteſt reus excipere, quia exceptionem fundaret in dolo ſuo tantum, quod non admittitur, & ſic doloſus emptor vel permutator tenebitur ſolvere jura dominicalia ſine ulla ſpe repetitionis, nec tenetur patronus admittere proteſtationem de repetendo in caſu annullationis vel reſciſſionis contractus, niſi [ex]cepto ſi hoc procederet propter dolum proteſtantis. Et ſi ſimpliciter proteſtationē generalem admiſerit, illud tacite cenſetur exceptum. Si vero contractus jam fuerit declaratus nullus per ſententiam: tunc propriam turpitudinem ab alio detectam poterit [illegible], excipiendo contra dominum agentem ad lucrum [illegible], quia tali caſu conſtat, & liquidatum eſt eſſe indebita, ut late per Jaſ. & alios in *d. §. procurator per canoniſtas in c. inter dilectos. de donat.* Idem in ſimilibus dicendum. Sed quid in contractibus ſtricti juris? Videtur diſſimile, quia non annullatur ipſo jure propter dolum dantem cauſam contractui, ſed ſolum ope exceptionis vel actionis. *d. l. [illegible] eleg. ant. l. dolo. C. de inutilib. ſtip.* Reſpondeo, item omnino dicendum quod nuper diximus, quia ſufficit * ſimilitudo reſpectu ejus de quo quæritur. per text. in *l. fin.* & ibi Jaſ. *col. 1. C. de collat. text. in c. conſtitut.* & ibi Panor. *no. [illegible] de appellat. in c. quemadmodum.* & idem *no. 2. de jurejur.* late Panor. Fely. Dec. in *c. tranſlato. de conſt.* Jaſ. *[illegible] ſtipulantem. §. ſacram. col. 3. l. 4. inſt. de verb. oblig.* Sed hic eadem ratio doli puniendi & non admittendæ allegationis propriæ turpitudinis.

* Sufficit ſimilitudo reſpectu [illegible]

56. Duodecimo quæro. Videmus multos caſus, & alibi plures abſtunt, in quibus licet de facto feudum muttet manum, & vere aperiatur, tamen relevium non debetur, & ſi exactum ſit repeti poteſt: Quæritur, an à patrono exigi poſſit * cautio de reſtituendo relevio, ſi appareat indebitum? Hæc quæſtio non eſt modici effectus, quia cum feudum interim vere aperiatur, poteſt patronus injicere manum ſuam ex defectu hominis, & fructus ſuos facere cum effectu, ſine ulla ſpe recuperationis. Porrò novum acquiſitorem fidelitatem offerentem non tenetur admittere niſi etiam jura ſolvat, puta relevium: nec ſufficit conſignare, ſi patronus ſit paratus accipere. Et ſi receperit forte tum quum poſtea apparebit indebitum, non invenietur ſolvendo: & ſi ſit ſolvendo, forte non erit locupletior factus, quibus incommodis obviatur per cautionem idoneam. Et prima facie videtur patronum non eſſe adigendum ad ſatiſdationem, tum quia patronus & parens ad hanc non tenentur, & in eis ſufficit qualiſcumque ſatiſdatio. Text. in *leg. 2. §. Prætor. aut. ff. qui ſatiſd. cogant.* Tum quia ſi quis ſit defectus, provenit ex negotio geſto per hunc [ac]quiſitorem, qui ſciebat vel ſcire debebat ſibi immi-

* Cautionē utrum poſſit exigere à patrono vaſſallus de reſtituendo relevio indebito.

nere hoc periculum. Unde debet ei imputari qui ſ[illegible] neceſſi[illegible] [illegible], [illegible] non videtur ei ſubveniendum in gravamen patroni, qui tantum jure ſuo utitur. *argumento [illegible] l. 2. [illegible] tamen. ff. ſi quis cautio. l. ſi fidejuſſor §. 1. ff. qui [ſatiſd.] cogant.* In contrarium, quia * nedum in contractibus bonæ fidei, ſed etiam ſtricti juris, ſupervenient[e] juſta cauſa, donec ſatiſdandum eſt: non inſpecto, an is a quo petitur cautio fidejuſſorem invenire poſſit, vel non. *l. inter omnes. ff. qui ſatiſd. cogan. l. in omnibus. bonæ fidei ff. de judic.* & utrobique per omnes ſcribentes Bart. *in l. ſi [illegible] in [illegible] in prin.* & Jaſo. *col. [illegible] ſolut. matr.* Ang. Imol. Paul. *in l. 2. in proœ.* & ibi Alex. *col. [illegible] ſolut. matr.* Bar. *conſi. 413. l. 3.* Matth. de Afflict. *[illegible] Neapolit. 108.* & ſimiliter in aliis materiis, *c. ſuſcitata [illegible] in integ.* Solutio, ſi nondum appareat [illegible] ſuper nullitate, vel totali reſolutione contractus, non tenetur patronus ad aliquam cautionem. [illegible] novus acquiſitor deſtiterit [illegible] plus quam poſſit [illegible] relevium, [illegible] patronus fructus ſuos. Si vero ſic appareat, & [illegible] probabilis ſuſpicio de propinquo, vel ſi ex natura actus quotidie reſolvi poſſit, ut [illegible] ſit traditio [illegible] cauſa donationis cauſa mortis, vel anticipationis [illegible]: [illegible] tunc aut quæritur de ſimplici cautione reſtituendi, ſi poſtea appareat indebitum, ad obviandum ne patronus cauſari poſſit ſe non eſſe [fa]ctum locupletiorem & hanc præſtare tenetur. Aut quæritur de ſatiſdatione & adhuc tenetur, *argumento l. ſi poſt perfectam. C. de evictio. l. ſi creatores. ff. de privileg. credito. l. creditore ff. de ſepara. bono,* non tamen præcisè, ſed prout commode poteſt. Unde ſi non poſſit commode invenire fidejuſſores idoneos, de quo ejus juramento ſtabitur, ſufficit eum dare quales poterit, vel cavere cum hypotheca bonorum, & paulo ſtrictius quam dicatur in *l. 2. qui ſatiſd. cogant.* quoniam ibi non agitur niſi de ſecuritate inſtantiæ ad finem procedendi in cauſa: hic vero agitur de majori periculo, videlicet perdendi indebite ſolutum. Tum regulariter non valet argumentum de patronis libertorum ad patronos feudorum [illegible] ſint ſeparati, ut dictum eſt ſupra *§. 2. gloſ. 4. num. 6.* [illegible] æquum & juſtum eſt ita temperare, ut dixi, quod [illegible] boni judicis officio curabitur, qui ſi videat, & ſi conſtet præſentem nullitatem, contractum dolo vel culpa acquiſitoris, non ita audiet eum exigentem cautionem à patrono [illegible] hæc utilia ſunt ad diſcernendum validitatem, & inſufficientiam oblationum novi vaſſalli, & à quo tempore fructus feudi prehenſi debeant ei reſtitui, vel cedere lucro patroni.

* Satiſdandum eſt tam in bonæ fidei quam ſtricti juris judiciis ex juſta cauſa

57. Decimo tertio quæro, Quid ſi donatio feudi revocetur propter * ingratitudinem? Certum eſt non eſſe quæſtionem ſi revocetur ante traditionem veram vel fictam. Sed procedit quæſtio quando feudum poſtquam mutavit manum, revocatur. Si vellem rationes dubitandi & decidendi in hac & quæſtione ſeq. radicitus exequi, bona pars materiæ *l. ſi unquam. & l. fin. C. de revocand. donat.* huc deduceretur [illegible] inſtituti metas egrediar, reſolvendo dico relevium [illegible] ex traditione donationis cauſa factæ: ſed non [ex] revocatione & reſtitutione rei propter ingratitudinem, & ut clarè intelligatur. Cardo reſolutionis non [illegible] veritate, an ipſo jure, an vero per ſententiam revocetur: ſed an retro annulletur & reducatur ad non cauſam. An vero ſolum ex nunc revocetur, ſive ipſo jure, ſive per ſententiam, & remaneat [illegible] pro tempore præterito? Et dico quod * ex capite ingratitudinis non revocatur ipſo jure donatio, ſed demum per ſententiam. Patet per textum in *d. l. [illegible] ex his.* Ubi demum ex cauſa legitima & cum cauſæ cognitione probata, conceditur revocatio, & ſatis eſt quod jure non cavetur ipſo jure revocari, & ita tenet Petr. [illegible] Bald. *in conſ. 497. ſi quæratur lib. 4.* ubi [illegible], quia ad revocationem agitur officio judicis, ſed melius eſt dicere quod condictione ex [illegible] Franc. Ripa in *repet. qu. pen.* Hoc

* [illegible] ingratitudinem [illegible] revocatum [illegible] relevium debetur.

* Donatio ex capite ingratitudinis [non] revocatur [ipſo jure, ſed] per ſententiam.

autem eſt expeditum, quòd non habet locum rei vendicatio etiam utilis, etiam ſi fieret revocatio propter non impleta conventa ipſi donatori, ſed tunc haberet locum condictio ob cauſam *l.* 2. *C. de cond. ob cauſ.* & ſpecialis eſt caſu *in l.* 2. C. *de donat. quæ ſub modo*, quando revocaretur, propter non præſtita alimenta conventa ipſi donatori ut tunc habeat locum etiam utilis rei vendicatio, alias non, ut declarat Ripa. in *dict. repe. qu.* 35. 36. *&* 36. Ulterius dico quòd non revocatur ut ex tunc, id eſt, retro à tempore donationis, ſed demum ut ex nunc. Et ſic omnes fructus percepti à donatario ante ingratitudinem commiſſam non revocantur, nec etiam alienationes & hypothecæ per eum factæ de & ſuper re donata; & de alienatione omnes doctores fatentur. Igitur liquet quòd non annullatur retro, nec reducitur ad non cauſam pro tempore præterito, & ſic relevia debentur patrono ex traditione donationis cauſa facta. Unde quamvis revocetur non poſſunt ſoluta repeti, imò non ſoluta poſſunt exigi, niſi præſcriptio triginta annorum obſtet. Non tamen debetur relevium ex revocatione & reſtitutione rei, quia fit ex cauſa neceſſaria, quæ tacitè inerat à principio donationis. Adverte tamen quòd quamvis revocetur ex cauſa neceſſaria, tamen non reſolvuntur hypothecæ & onera, per donatarium medio tempore impoſita, quamvis ea reſolvi cenſeat Franc. Ripa. in *dicta repet. qu.* 42. ſed male,* per textum in *d. l. his ſolis* ubi permittitur venditio, donatio, permutatio, & quæcumque alienatio, nedum ante ingratitudinem commiſſam, ſed etiam ante litem cœptam per citationem ſuper revocatione judicis mandato factam. Si igitur rata manet & efficax totalis alienatio rei vel partis, multo magis ſimplex hypotheca. Et ſic concludo quod remanent omnia medio tempore facta, nedum ante ingratitudinem, ſed etiam poſt & ante revocationem intentatam. Et hoc niſi conſtaret, ſaltem veriſimiliter, eſſe factam in fraudem revocationis, in quo recurrendum erit ad materiam revocationum alienatorum in fraudem creditorum. Puto tamen quod donatarius * ingratus tenetur rem luere, & exonerare ab oneribus à ſe impoſitis. Imò ſi alienavit quòd tenetur æſtimationem reſtituere, & hoc ne poſt commiſſum crimen dignum revocatione donationis adhuc habeat & ſentiat commodum ex donatione, ut latius probarem, niſi prolixitatis & exceſſus materiæ noſtræ argueret. Dixit autem Ripa. in *d. repet. qu.* 66. quod fructus revocantur, nedum ex die litis motæ, ſed ex die ingratitudinis commiſſæ, quod falſum puto, per *d. l. his ſolis in verſic. ex eo die quo & controverſiæ*, *&c.* Quod tractandum reſervo infrà §. 30. *qu.* 8.

* Donatione revocata ex capite ingratitudinis non reſolvuntur hypothecæ à donatario factæ, nec reſtituſitur fructus ab eo per percepti ante litem moram, cõtra Franc. Ripa.

* Donatarius ingratus tenetur luere vel æſtimationem reſtituere.

58. Decimo-quarto quæro, quid ſi fiat revocatio ex capite *l. ſi unquam. C. de revocand. donat.* Certum eſt quod jure revocatur per nativitatem filii, cum declaratione voluntatis donatoris. Alberic.* in *d. l. ſi unquam.* & latè Andr. Tiraq. *in repet. in verb. revertatur. num.* 8. *& num.* 22. & ex tunc fructus debent reſtitui, ſaltem poſtquam donatarius hoc ſcivit, & de reſtituendo interpellatus fuit & conſtitutus in mala fide. Tamen non reducitur ad non cauſam pro tempore præterito. Et ſic ſemel debetur relevium pro traditione ex cauſa donationis, & non pro reſtitutione, quum non ſit nova mutatio, ſed reſolutio primæ ex conditione reſolutiva inexiſtente donationi. In mentem venit quæſtio prioribus affinis quam vidi in facto. Filia nubens renunciavit futuræ hæreditati patris præſentis quandiu eſſent maſculi, deinde poſt obitum patris fratres dictæ filiæ deceſſerunt ſine maſculis, nunc filia neptum amita petit partem paternam, & nullũ debet relevium quia venit ad jus ſuum antiquum directum, etiam ſi certum feudum detur ei pro jure ſuo quia eſt loco diviſionis, ſed ſi deceſſiſſent ſine liberis, dicta filia hæres fratrum non ſolveret totius relevium, ſed deduceret partem quam habuiſſet jure directæ ſucceſſionis paternæ ad quam revertitur, & reſidui tantum quod habet jure ſucceſſionis collateralis debebit relevium. Idem ſi poſt obitum patris ſic renunciavit, quia valet renunciatio ſi ipſa, quamvis minor annis, velit, nec ſpectat ad dominum feudi allegare jus tertii vel nullitatem quæ dependet à voluntate aliena. Quod ſi interim uni fratrum ſine liberis morienti alter ſolus in feudis ſucceſſit, & relevium ſolvit: non poteſt dicta filia poſt obitum ultimi fratris ſine maſculis partem releviorum repetere, ſicut non repetit partem fructuum pro tempore præterito, quia non redit ad ſucceſſionem paternam ut ex tunc, ſed tantum ut ex nunc & pro tempore futuro: & ſic qui interim domini vel poſſeſſores cum effectu fructuum lucrandorum fuerunt, debuerunt jura dominicalia prout caſus accidit, ſolvere, & ratum manet prout poſſeſſio pro tempore præterito rata manet.

* Si ob natos liberos feudum revocatum erit, utrum relevium debeatur.

* Revocatio ex *capite leg. ſi unquam*, quamvis fiat ipſo jure, tamen non trahitur retro.

59. Decimo-quinto quæro, Feudum fuit venditum & pretium receptum: ſed emptor antequam traditionem habuiſſet, illud, ſeu actionem ex empto donavit vel legavit venditori? Reſpondeo, quod ex iſta remiſſione nulla jura debentur patrono; ſed quum non ſit diſceſſum à venditione, quia nec animus diſtrahendi nec actus retro ſimilis intervenerit, * remanent integra jura patrono, tam ad quintum denarium, quam ad retractum. Et ſi eligat retractum, tenebitur pretium ſolvere venditori, cui emptor cenſetur donaſſe vel legaſſe omne jus ſuum. Sed quid ſi hoc faceret poſt traditionem fictam? Reſpondeo: Attendi debet forma faciendi, & intentio partium. *l. non omnis. in princip. ff. ſi cert. pet.* Si enim fiat remiſſio, vel legatum feudi, vel actionis ad feudum, indiſtincte dicendum eſt deberi omnia jura ex venditione orta. Et iterum deberi relevium ex remiſſione vel legato, quia feudum de novo voluntarie mutat manum. Verum eſt quod ſi patronus eligat retractum, fruſtrabit ſe relevio debito ex cauſa ſequentis mutationis, licet non fruſtraret ſe releviis aut aliis juribus debitis ex cauſis præcedentibus; ſed ſi eligat quintum denarium, nullum jus amittitur. Si vero fiat diſtractus, & pecunia reſtituatur, vel ſolutioni parata remittatur, tunc recurrendum eſt ad dicta ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 1. quia ſi res ſit integra reſpectu patroni, nulla jura debentur, alioquin remanent integra jura venditione orta & acceptata.

* Patronus retractu feudali uti poteſt etiã contra ipſum venditorem & antiquum vaſſallum.

60. Decimo-ſexto quæro, quid ſi feudum * datur in ſolutum? Dicendum ut colligitur ex dictis *ſuprà.* §. 20. *gl.* 10. quæ procedunt quando datur pure in ſolutum. Si vero tradatur de facto pro certa ſumma, vel penſionibus certi reditus, hoc pacto quod ſi intra certum tempus debitum ſolvatur, vel redimatur reditus, feudum reſtituatur, alioquin tempore lapſo cedat in ſolutum pro juſto pretio; omnia jura patroni ſunt in * pendenti, quia ſi feudum recuperetur, apparet non fuiſſe apertum, nec mutaſſe manum, & nihil deberi patrono, quia ex hypotheca, & ejus luitione, nihil debetur in feudis. Si vero tempus labatur & cedat in ſolutum, ex tunc aperitur, & jura feudalia oriuntur, prout in ſimili determinavit Bald. *in conſil.* 164 *maritus libro quinto.* Et ſimiliter ſi debitor hypothecavit & tradidit feudum ſuum creditori, deinde ab eodem emerit, quamvis verba contractus ſonent in venditionem, tamen non eſt emptio, ſed hypothecæ liberatio, ut tradit Cy. Bart. in *l.* 1. C. *ſi ſer. extero.* & non habet locum jus retractus, ut decidit Matth. de Afflictis in *tract. de jure Prothomiſeos ſuper. ver. licet enim, collat. pen.* nec conſequenter jura feudalia.

* In ſolutũ ſi feudum datũ fuerit utrum debeatur relevium.

* Jura feudalia quãdoque in pendenti.

61. Decimo-ſeptimo, Quid ſi * donatio & traditio fiat à non domino? Reſpondeo, quod quamvis feudum non mutet manum, & in veritate nihil ex hoc debeatur, tamen patronus habet intentionem fundatam tam in prehendendo, quam relevium exigendo per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 6. Et ſecuta evictione, non poterunt repeti à patrono fructus quos percepit pendente

* Si à domino feudum venditum vel traditum erit, utrum relevium debeatur.

prehenſione ex defectu hominis, cùm ſuæ culpæ debeat poſſeſſor id imputare, ſed condictione indebiti repetetur relevium, quatenus factus eſt locupletior, niſi poſſeſſor plurium annorum fructus cum effectu perceperit quos non reddidit: tunc enimmutatio manus fuit effectualis, igitur per not. *ſuprà eo. nu.* 1.

62. Decimo-octavo quæro, quid ſi emit & accepit à vero domino: ſed fuit evictus à creditoribus hypothecariis, qui fecerunt feudum ſubhaſtari & adjudicari ultimo offerenti: utrum poſſit repetere à patrono jura quinti quæ ei ſolvit? Videtur quòd ſic, quia acquiſitio ſua fuit commutabilis, prout eventus docuit & reſoluta fuit. Unde ſufficit patronum habere quintum pretii de nova, efficaci & incommutabili venditione, quæ fit per decretum: non autem debet bis habere, nec locupletari cum jactura primi bonæ fidei emptoris, qui deceptus fuit. In contrarium, quia primus vere emit & acquiſivit à domino, & venditio ſortita eſt ſuum effectum, nec eſt verum quòd fuerit reſoluta per ſubſequens decretum, imò magis confirmata & approbata, quia ſubhaſtationes factæ ſunt prout debuerunt ſuper iſto primo emptore vero proprietario, & decretum ſuper eo adjudicatum, medio cujus cenſetur de novo vendidiſſe, quia * factum judicis cenſetur factum partis. *l.* 1. *C. ſi in cauſ. jud. pign. c. ſit. l. ſi ob cauſam*, C. *de evictio. l. profectitia dot. ff. de jur. dot.* Bald. in *repet. l. pater filium conſil.* 4. *ff. de inoffic. teſtam.* & pulchrè Alex. *conſil.* 12. *viſo proceſſu. lib.* 5. Patet igitur quòd prima venditio nullomodo revocata eſt, nec reducta ad non cauſam, ſed facta eſt ſecunda venditio per emptorem. Igitur de novo omnia jura debentur patrono. Nec obſtat quòd ſecunda venditio non fuit mere voluntaria, ſed neceſſaria, ſaltem cauſativa neceſſitate, quia quantum ad jura dominicalia, non attenditur quòd alienatio ſit voluntaria, vel non, ut dictum eſt §. *eo. ſuprà qu.* 3. *& infrà eo. qu.*

* Factum judicis cenſetur factũ partis.

63. Pro reſolutione diſtinguo. Aut illa prima venditio eſt facta ſimpliciter: & tunc cùm quintum pretii ſpectet ad onus venditoris, vel ipſe venditor illud ſolvit, & tunc clarum eſt non poſſe repeti, nec per emptorem nec per venditorem: vel emptor ipſe ſolvit; & tunc debuit deducere venditori cui pretium ſolvit, *ut in §. ſeq. in princ.* Et ſi non fecerit, ſibi imputet, quia patronus ſuum recepit. Et quantumcumque venditio ex cauſa ſuperveniente non remaneat efficax (niſi ex cauſa quæ retrotraheretur, puta nullitatis, vel defectus dominii in venditore) tamen ſemper patronus habet fundatam intentionem ad quintum pretii contra venditorem, & ſic non niſi ſuum & efficaciter debitum recepit; & emptor nomine venditoris debentis, ſive ad illius liberationem ſolviſſe cenſetur, ex quo ſciebat à venditore deberi, & ſic ceſſat omnis repetitio. Textus in *leg. repetitio. ff. de condict. indeb.* Aut vero venditio eſt facta pro pretio franco & libero: ita quod ipſe emptor factus eſt ſolus debitor nomine proprio quinti & ſubquinti, ut inf. §. 24. Et tamen poſtea emptio ſua redditur ineffic ax & res alteri addicitur. Et tunc quia emptio & venditio non fuit ab initio nulla, nec reducitur retro ad non cauſam, non reſolvitur acquiſitio jurium quinti & ſubquinti facta patrono, & ſic nihil videtur ab eo poſſe repeti. Sed hoc quandoque durum eſſet, ideo æquum mihi viſum eſt ſubdiſtinguere. Aut ille primus emptor poteſt efficaciter habere regreſſum evictionis, aut non. Primo caſu, puta quia venditor, aut ejus fidejuſſores vel pignora) ſunt ſolvendo, ita quod poteſt emptor ab eis recuperare pretium cum legalibus ſumptibus, damnis & intereſſe, nihil poteſt repetere à patrono, quum nihil ſibi abſit de his quæ vult repetere, ex eo quod habet actionem. Sed quid hoc primo caſu in permutatione? Secus videretur, quia in ea paſſus evictionem etiam propter hypothecam, non tenetur præcisè agere ad implendum, vel ad intereſſe evictionis, prout emptor, ut *in l. incivile. C. de rei vendicat.* Sed poteſt ſi velit agere condictione ob cauſam, ad reſolutionem permutationis, tanquam cauſa non ſecuta cum effectu, etiam ſi permutatio fuerit ſtipulatione vallata, ut dicemus infra loco opportuno, & his ſcriptis plenè dixi *in rub. ff. de verbor. obligatio. num.* 56. *cum ſeq. in lectio. Turbingenſi.* Et ſic cùm permutatio reducatur ad non cauſam, ſoluta relevia repeti poſſunt. Sed his non obſtantibus idem dico ex quo fuit vera permutatio facta cum domino. Tum quia paſſus evictionem poteſt ſi velit agere præſcriptis verbis ad omne id quod intereſt. *l. cum precibus. & per not. C. de permuta.* Cum ergo habeat actionem efficacem contra eum qui ſolvendo eſt: nihil ſibi obeſt, nec poteſt aliquid repetere à domino feudali. Tum quia etiamſi eligat agere condictione ob cauſam, adhuc ſimul poteſt petere quod ſua intereſt, & ſic quantum ſolvit domino directo. Idem in omni alio genere alienationis. Secundo caſu, puta quando non ſunt ſolvendo, & ſic primus emptor remanet defraudatus tota re, & forte etiam toto pretio, puta quia antiquiores hypothecæ exceſſerunt pretium, quo res addicta fuit. Et tunc dico, quod condicet à patrono (quatenus eſt locupletior) quintum pretii quod ei ſolvit. Et hoc, quia certat de damno vitando, & patronus non debet lucrari cum ejus jactura. Idem ſi primus emptor non amitteret totum pretium, puta ſi pluris licitatum ſit feudum, quam aſcendant hypothecæ, & ſic reſiduum fuit ei reſtitutum, quia adhuc remanet damnificatus in reliquo pretio, & ſic in ſorte principali, & recurſu evictionis, quæ eſt inutilis. *l. nam is nullam. ff. de dolo.* Limito ſi antequam impeteretur à dictis creditoribus tot annos poſſedit, ut tantum in fructibus receperit quantum amittit, quia tunc nihil poteſt cedere domino qui alias dupliciter circumveniretur, tum quia multos annos habuiſſet vaſſallum jura non ſolventem & fructus amittentem: tum quia niſi oblatum & ſolutum ei fuiſſet relevium prehenſi feudi, fructus ſuos feciſſet, & emptor inde nihil percepiſſet; nec ab authore ſuo, nec ab ejus fidejuſſoribus etiamſi ſolvendo fuiſſent, recuperare potuiſſet. Sed quid ſi dictus venditor eſt ſolvendo, ſed dictus emptor emit ſub pacto, quod nullum habet recurſum de evictione? Videretur aliud quaſi ſeipſum deceperit. *l. nam ſi actor. cum concor. ibi. ff. de rei vendic.* & ſibiipſi hanc neceſſitatem impoſuerit. *leg. ſi fidejuſſor.* §. 1. *l. de die.* §. *fin. ff. qui ſatiſd. cogant.* Tamen idem puto, quum id ſit conventum ante jus acquiſitum patrono, & idem dicendum eſt de laudimiis, quando res eſt cenſualis. Ad hæc facit quod dixi in notab. *qu. infrà* §. 58.

64. Decimo-nono quæro, Quid ſi emit à non domino, & quintum pretii ſolvit patrono, poſtea ex intervallo ſupervenit verus dominus? Reſolutivè procedendo; Dico quod ſi dominus in judicio contradictorio feudum tanquam ſuum evicerit, non tenetur victor ad aliqua jura, niſi ad fidelitatem ſecundum not. infrà *eod. quaſt.* 45. Victus autem indiſtinctè repetere poterit à patrono jura utilia quinti vel ſubquinti quæ ei ſolvit, quia ſive pro ſe ſive pro venditore ſolvetit, non ſunt debita in effectu, ex quo venditio eſt inefficax ex cauſa reſpiciente retro, videlicet ex eo quod venditor non erat dominus, & nullum jus tranſtulit in emptorem, qui nunquam factus eſt verus vaſſallus. Nec obſtat quod res aliena vendi poteſt in præjudicium venditoris per jura vulga. quia non in præjudicium tertii. Et conſuetudo noſtra non intelligitur de qualibet venditione feudi, etiam facta à non domino, & quæ non ſortitur effectum; ſed de venditione facta à domino, vel quæ poſtea confirmatur, ita quod remanet efficax, & ſortitur effectum per allegata in præcedentibus. Verum eſt quod ex ſola venditione habet patronus fundatam intentionem, ut ſæpe dictum, ſed ſi appareat poſtea nulla, vel retro inefficax, non habet dominus fundatam intentionem ad aliquid exigendum ex illa, & ſi exegerit, condici poteſt ab

Digitized by Google

eo quatenus eſt locupletior, & ſalva præſcriptione tricennali. Si autem dominus vendicans non evicerit, ſed dimiſerit rem emptori aliqua ſumma accepta, & tunc aut id factum eſt per viam tranſactionis, aut per viam juſtæ venditionis. Primo caſu, ex hoc novo contractu nihil debetur patrono, niſi ſecundum notata *infrà eod. qu.* 21. & caſu quo deberentur jura, puta probato dominio victoris tenetur patronus reſtituere vel compenſare jure primæ venditionis. Secundo vero caſu, puta quando emptor recognoſcendo bonam fidem, recognovit actorem in verum dominum, & ab eo iterum emit. Et tunc ex hac ſecunda venditione & emptione habet patronus omnia jura feudalia, ſive in quinto pretii, ſive in retractu. Nec obſtat quod * emens ab aliquo non continuo cenſetur fateri illum habere jus ut notant Ang. poſt gloſſ. in *l.* 1. *ff. de public. in rem actio.* quia ſatis eſt fundatam eſſe intentionem patroni in forma contractus. An autem teneatur reſtituere vel compenſare jura percepta ex prima venditione? Videretur quod non, quia non declaratur inefficax, niſi facto voluntario emptoris. Contrarium eſt dicendum, quia patronus approbando ſecundam venditionem, quod eſt eo ipſo quod ex ea jura percepit, fatetur inefficaciam primæ venditionis contentam in ſecunda & ſuper qua fundatur hæc ſecunda venditio.

* Emens ab aliquo non continuo cenſetur fateri illũ habere jus.

65. Ex his determinavi quæſtionem in facto quæ his diebus accidit. Quidam obæratus vendidit domũ ſuam advocato, qui emit juſto quidem pretio * attenta fragilitate evictionis, & ſuſpicione hypothecarum, juxta notata per Bart. Alex. Jaſ. & Claud. de Seyſſell. in *l.* 1. §. *ſi heres. percepto, ff. ad Trebell.* Tamen res in ſe plus valebat, quare bibliopola meus cupiens dictam domum habere pro dicto pretio, ſolicitavit ad hoc dictum advocatum, qui hypothecas ſuſpicatus, & fragilitati evictionis authoris ſui diffidens, facilè conſenſit & vendidit pro eodem pretio quo emerat, appoſita clauſula quod non teneretur de aliqua evictione, nec reſtitutione pretii: bibliopola domum emptam ingreſſus, ſtatim à creditoribus primi venditoris impeditus fuit, qui fecerunt domum ſubhaſtari, ut adjudicaretur plus offerenti, & veritus bibliopola ne cum rubore expelleretur, pretium impoſuit & auxit, ita quod omnes licitatores vicit, & ei tanquam ultimo plus offerenti per decretum adjudicata fuit, fere pro duplo pretio quo prius emerat. Videns ſe captum me conſuluit quid ageret. Reſpondi rem non eſſe integram, & quod nonobſtante prima emptione ſua, & quamvis primus venditor nullomodo ſit ſolvendo, tenetur exolvere omne pretium adjudicationis per decretum, & ad hoc poſſet compelli etiam per capturã perſonæ, ut dicemus *infrà tit.* 17. *in rub.* nullumque habet egreſſum contra dictum advocatum, attento dicto pacto, & quod non conſtat eum doloſè verſatum, ſed ſolum quod ſibi aberat recepiſſe, & ſecuritati ſuæ prudentius conſuluiſſe. Tamen quod non tenebitur dominis directis ſolvere aliqua laudimia ratione primæ emptionis, cum ſit ei omnino inutilis & omnino verſetur in damno: ſed tenebitur integra laudimia ſolvere ratione ſecundæ emptionis per decretum, quæ fuit verã emptio, quamvis dominus eſſet ſed commutabiliter.

* Fragilitas evictionis & ſuſpicio hypothecarum minuit pretium rei.

66. Viceſimo quæro de hac forma venditionis, quæ à cautis emptoribus ſolet uſurpari: Conveniunt quod feudum Titii ſine alio onere venditum ſit ex nunc Caio pro mille, & quod infra annum publicis actionibus ſubjiciatur ſuper ipſo venditore, & adjudicetur ſummo licitatori pro ſecuritate emptoris ab omni alio onere vel hypotheca. Et agitur quod Caius auctionẽ faciet ad ſuperandum quemcumque licitatorem; & quod ſi minus quam mille addicatur, nihilominus tenebitur Caius ſolvere uſque ad mille; & ſi pluris addicatur, non tenebitur ſolvere Titio ultra mille. Quodque ex nunc quarta forte pars pretii numerabitur, reliquo retento per Caium uſque ad finem ſubhaſtationis & adjudicationis decreti. Quæritur utrum ſint duæ venditiones, & an ex prima tantum debeantur jura, an etiam ex utraque? Dubium facit, quòd Caius primo emit, deinde ex intervallo videtur ſecundo emere, per adjudicationem decreti ſibi factam, tanquam cuilibet extraneo. Sed dicendum primam tantum eſſe venditionem, & ſecundum illam jura metienda, tam in retractu, quam in quinto pretii. Ita quod quintum non debetur de pretio comprehenſo in decreto, ſed ſolum de primo pretio convento. Et etiam patronus retrahens, & idem de conſanguineo retrahente, non tenetur refundere pretium decreti: ſed ſolum primum pretium conventum, quod ſolum eſt verum pretium. Et ſecunda venditio, in veritate non eſt venditio, ſed ſolemnitas ad firmamentum primæ venditionis, imò ejus purificatio, & perfectio: quia rectè perſpiciendo prima venditio facta eſt in effectu ſub hac conditione, ſi tota res per decretum libera ab omni alio onere adjudicari poſſit infra annũ. Unde ſi ſuperveniant opponentes ad finem diſtractionis certæ portionis rei jure dominii, ita quod non poteſt tota adjudicari vel propter multitudinem & difficultatem oppoſitionum, & non poteſt negotium finiri infra tempus præfixum, deficit illa venditio, & poteſt Caius pretium numeratum repetere per condictionem ob cauſam. Et tunc cuicumque fiat adjudicatio, hæc ſola ultima venditio ſubſiſtet, & conſervari debet; & ex prima tanquam nunquam deducta ad eſſe, nulla jura prætendi poſſunt. Eadem applicari poſſunt permutationi, puta ſi Titius permutet domum ſuam cum agro Caii, & ut liqueat domum nulli oneri ſubeſſe, convenit ut ſubhaſtetur & adjudicetur per decretum ſive Titio, ſive Caio ſupremam rationẽ facienti. Agitur tamen quod hoc facto Caius retineat domum francam & liberam, loco agri ſui nullo alio pretio ſoluto, ſed quod ſumptus ſubhaſtationum fiant per Titium, & ab eo pretium ſolvatur uſque ad concurrentiam juſtarum oppoſitionum ſi quæ ſint, tam ad luitionem domus, quam liberationem Titii, qui reliquum pretii ſibi retinebit. Hic enim nulla eſt venditio, ſed mera permutatio. Nec fit ſubhaſtatio ad fidem vendendi, ſed liquidandi ſi qua ſunt onera vel hypothecæ, nec etiam pretium rei exolvitur, ſed ſolum Titius onera rei luit, & redimit, prout tenetur: neque igitur laudimiis, neque quinto pretii neque retractui locus erit, ſed ſolum relevio unico domus ſi feudalis ſit.

67. Viceſimo primo quæro, quid in * tranſactione? Et breviter dicendum quod aut tranſactio ſit ſuper dominio rei feudalis, aut ſuper alia re, vel ſuper eo quod prætenditur debitum, vel aliquod aliud jus ſuper ea. Primo caſu ſit concluſio, quod ex cauſa tranſactionis nulla jura debentur domino directo ſive feudali, ſive cenſuali. Aut enim quis tranſigit rem de qua eſt quæſtio retinendo, *ut in l. nulli.* & *ibi gloſſ.* & Bartol. *ff. de tranſact.* aut eam relinquendo poſſeſſori, *ut in l. ſi pro fundo, C. de tranſact.* Et clarum eſt quod nullum dominium transfertur, nec novum jus, nec novus titulus in re acquiritur, ſed ſola liberatio controverſiæ. Textus in *d. l. ſi pro fundo.* & *in l. ſive apud acta* ubi notant doctores, *C. de tranſact. gloſſ.* & *ſcribentes in l. pen. C. de uſucap. pro empt.* Bart. in *l.* 1. *ff. eod.* Bald. in *l.* 1. *ad fin.* 1. *opp. C. ſi adver. tranſact.* Et ſic res nullo modo mutat manum, nec reſpectu poſſeſſionis, de qua quantum ad præſentem quæſtionem non curaretur: nec reſpectu dominii. Et his caſibus idem tenent Bald. Alvar. Præpo. *in cap. unico. de controv. inter vaſſal. & alium, de benef. in uſibus feud.* Ubi volunt licitam eſſe homini tranſactionem ſuper feudo, vel emphyteuſi domino irrequiſito, & ſeq. Jaſ. in *l. fin. col.* 24. *qu.* 10. *C. de jur. emphyt.* Amplio etiam ſi in tranſactione apponatur clauſula * vulgata, *cedens & transferens omne jus & actionem inquantum opus eſt,* quia quamvis hæc clauſula ſit diſpoſitiva, & operetur dominii tranſlationem, non dico quando poſſeſſor, ſed quando actor erat dominus, quod aliàs non fieret per ſimplicem dimiſſionem ſine traditione, ut tradit Bald. in *l.* 1. *col.* 1. *C. de bon. mater. in l. ex cauſa tran-*

* Tranſactione interpoſita ſuper feudo, utrum debeatur relevium.

* Clauſula cedens, &c.



Digitized by Google

*ſactionis, C. de uſucap. pro empt.* Tamen ex ſola tranſactione, in ſui forma, non habet patronus intentionem fundatam, & ſic nihil exigere poteſt, niſi velit in ſe aſſumere onus probandi adverſarium fuiſſe dominum. Aut quis tranſigit tradendo ſive reſtituendo rem actori. Et adhuc idem puto, ſi ſola tranſactio attendatur. Unde ſi non habeat patronus aliud fundamentum, nihil poterit exigere, præter fidelitatem ab eo, cui res tanquam ſua eſt reſtituta. Quamvis enim ſimplex traditio, vel reſtitutio rei, tanquam ſit ejus cui traditur, facta ex cauſa tranſactionis, dominium transferat ſi forte tradens ſit dominus, etiam circumſcripta d. clauſula cedens omne jus, &c. *d. l. ex cauſa tranſactionis.* & ibi Bald. d. *l. ſi per errorem, ff. de uſucap.* & notant doctores in *d. l. ſi pro fundo.* quod non eſſet in traditione ex alia cauſa facta alicui tanquam de re ſua. *l. 3. §. ſubtilius, ff. de condict. ob cauſ.* & eſt ſpeciale in tranſactione; tamen non erit fundata intentio patroni ſuper relevio, vel ſuper retractu, aut quinto pretii, etiam ſi mediante pecunia tranſactum ſit, niſi probet vel litem fictam, ad occultandam veram permutationem vel venditionem. *l. cum hi §. ſed lis, ff. de tranſact.* vel niſi probet eum qui rem reſtituit tunc fuiſſe verum dominum, & ſic ex ſimplicibus terminis tranſactionis dominus directus nullum commodum habet. Idem multo fortius ex ſententia vel re judicata.

68. Sed utrum dominus directus admiſſibilis ſit ad probandum contra actum ab utraque parte approbatum? Reſpondeo: Aut quæritur de tranſactione, & omnino dicendum quod ſic, cum ſit actus voluntarius. *l. ſi unus §. ante omnia, ff. de pact. l. tranſactione matris, C. de tranſact. l. 2. C. res int. al. act.* Et idem in ſententia voluntaria, ſive conſenſu rei lata: nec tenebitur appellare. Aut vero quæritur de vera ſententia & re judicata, & ſic lata in judicio * contradictorio, in quo actor declaratus eſt dominus rei controverſæ. Et tunc puto quod dominus directus impugnare non poteſt, cum ſit lata ſolemniter, & cum legitimo contradictore. Et ideo ſi velit allegare & probare jus condemnati, & non appellantis, puto quòd non ſit admittendus. Et ſic tenebitur in fidẽ admittere victorem, nullo jure utili exacto ratione ſententiæ, vel executionis illius. Nec etiam prætextu mutationum præcedentium ex facto victi, vel aliorum priorum poſſeſſorum, qui detecti ſunt non fuiſſe domini. Et hoc niſi forte dominus colluſionem & fraudem probare velit. Et quamvis raro hæc accidant, tamen non eſt inutile paucis determinare. Secundo vero caſu quãdo tranſactio non ſit ſuper dominio rei, ſed ſuper alio jure, vel alia re, ſive quando agitur non de re, vel parte rei, quæ retinetur, vel relinquitur, ſed de re, vel parte rei, quæ de novo acquiritur, & transfertur mediante tranſactione. Et tunc debet inſpici an per tranſactionem, & ejus formam, reſultet venditio feudi, vel alia mutatio. Et tunc ſecundum illius naturam & qualitatem dominus directus habet fundatam intentionem ex ſimplici tranſactione, vel traditione ex ejus cauſa facta. Unde ſi is à quo petuntur mille, dato feudo tranſigat, judicandum eſt idem, ac de venditione. Et ſi is à quo petitur domus urbana, det feudum ruri ſitum, locus eſt relevio ex parte accipientis feudum, ſed non ex parte retinentis domum, etiam ſi eſſet feudalis, niſi dominus probare vellet retinentem non fuiſſe dominum. Et ita ſentit Stephan. Bertrandi *in conſil. 255. quæſitum eſt lib. 3.* quamvis non declaret, ſed ſecundum prædicta debet diſtingui. Cætera ex prædictis intelligi poſſunt. Faciunt quę ſuper tranſactione in materia retractus ſcripſi *infra* §. 172. Per prædicta memini * me decidiſſe quæſtionem hujuſmodi. Vaſſallus donavit feudum retento uſufructu, deinde eo mortuo donatarius agit contra ejus hæredes ſive petitorio, ſive poſſeſſorio, non recordor: hæredes objiciebant nullitatem, vel falſitatem donationis, tandem tranſegerũt, & donatarius acceptis ſex millibus libris renunciavit liti. Patronus volebat exigere a dictis hæredibus quintum denarium dictarum ſex millium librarum? Reſpondeo, non eſſe fundatam intentionem patroni ex ſimplici tranſactione, & nihil ex ea deberi, niſi probet donationem veram & validam: ita quod feudum mutaſſet manum in donatarium, deinde ab eo iterum mutaſſet manum in hæredes, quia tunc ultra relevium deberetur quintum dictæ ſummæ.

* Patronus tenetur ſtare judicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, nec eſt admiſſibilis ad contradicendum.

* Not. Q. facti.

69. Viceſimo ſecundo quæro, quid * de diviſione inter ſocios vel cohæredes? Hæc quæſtio multum fuit agitata à doctoribus in ſimili emphyteuſis, ideo quamvis ſit argumentoſiſſima non remorabor in diſputatione, ſed referam ſummatim aliorum ſententias & locos ubi pleniſſimè reperies, poſtremo quid ſentiam proferam. * Prima ſententia eſt Guillielm. de Cug. Alb. Bartol. in *l. ideo ff. de condict. fur.* quod indiſtinctè nihil debetur domino, quia eſt alienatio neceſſaria. Et hoc ſimpliciter ſequitur Guid. Pap. in *deciſion. Delph. quæſt. 48. in fin.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis, collat. 10. verſic. quid de diviſione.* Jaſ. in *l. fin. quæſt. 7. C. de jur. emph.* Nicol. Boër. in *conſuet. Bitur. de conſuet. feud. & cenſ.* §. 7. Chaſſa. in *conſuetud. Burgund. in tit. des Cenſes*, §. 7. Ruger. de Mota. in *repet. l. traditionibus fall. 18. verſic. 2. advertendum, C. de pact.* * Secunda opinio fuit Capel. Tholoſ. *quæſt. 7.* diſtinguens inter diviſionem voluntariam, ut inter duos ſocios, ut ſit locus laudimio, & inter diviſionem neceſſariam, ut inter plures hæredes, ut non debeatur. Sed hæc non valet quia æquè neceſſaria eſt diviſio inter communes ex ſocietate, ſive ſine ſocietate, ex quavis cauſa. *l. in hoc judicio, §. 1. ff. commun. divid.* Et quamvis neuter provocet: & nulla præcedat coactio, ſatis eſt quod alter ab altero cogi poteſt dividere. *l. noviſſime, ff. quod fall. tut. auth.* * Tertia opinio diſtinguit. Aut ſit diviſio ipſius rei inter eos pro rata portionis cujuſque, & tunc nihil debetur domino directo: aut res ipſa in ſe non dividitur, ſed tota aſſignatur uni, qui alios recompenſat in pecunia, vel in aliis rebus; & tunc debeantur jura domino, pro portionibus quas is cui tota res remanet, acquirit ab aliis. Et iſta habet magnam apparentiam, quia primo caſu eſt ſimplex aſſignatio & diſtributio portionum pro diviſo, & ſic verè & propriè eſt diviſio. Secundo vero caſu ipſa res non dividitur, ſed uni ſoli adjudicatur, & ſic portiones cæterorum non poſſunt dici diviſæ, ſed venditæ ei cui totum aſſignatur, *l. 1. C. communi. utri. jud.* Et ita tenet Pract. Pap. in *l. pro hæred. vel re. diviſ. in verb. domum* Guido. Pap. in *conſil. 46. in facto.* Stephan. Aufre. *in add. ad qu. Tholoſ. 75. in fin.* & latè Jaſo. in *l. qui Romæ, §. duo fratres, col. pen. in fin. ff. de verbor. oblig.* Steph. Bertr. in *conſil. 78. ex caſu. lib. 1. conſil. 310. ponitur in facto lib. 2.* Et pro * reſolutione dico primam partem veriorem: quia principalis intentio partium debet attendi. *l. ſi quis nec cauſam in princ. l. non omnis, ff. ſi cert. peta. l. Ariſtot.* & ibi Bart. Paul. *ff. de donat.* Et licet in diviſione res tota uni adjudicetur, tamen principalis intentio fuit dividere; & illa aſſignatio incœpit, & dependet à cauſa neceſſaria diviſionis. Unde quamvis per accidens contingat quod certa res in ſe non dividatur, ſed tota uni remaneat, tamen totus actus à principali fine diviſio nuncupatur; & ita ſervatur in practica ſub modificationibus ſequentibus, quod ex hominii diviſione, vel aſſignatione feudi vel cenſualis prædii, neque relevia, neque quintum pretii, neque laudimia debentur; & hoc nullam recipit reſtrictionem, quando cuilibet ſociorum aſſignatur portio ſua pro diviſo.

* Diviſo feudo inter ſocios vel cohæredes utrũ debeatur relevium.

* Prima & vera opinio.

* Secunda opinio.

* Tertia opinio.

* Reſolutio.

70. Sed quando tota uni aſſignatur, modificatur ſententia noſtra. * Primo, ut procedat, quando hominii aſſignatio non ſit per ſe, ſed ſimul cum ipſo principali contractu diviſionis, ſive eodem contextu ejuſdem actus inchoati à diviſione: quia tunc etiamſi non eſſet niſi iſta ſola res communis inter dividere volentes, deinde in hominii aſſignatione concordantes, puto nulla nova jura deberi domino directo, ſed ſatis eſt quod ei debeantur jura, ſi qua competant ex acquiſitione

* Prima modificatio.

Digitized by Google

[illegible] prius [illegible] communi ipsis contrahentibus qui [illegible] successerunt in linea collaterali domino [illegible]. Divisio autem vel assignatio [illegible] consecuta non videtur esse nova mutatio [illegible] in alium manum, sed consolidatio in [illegible], quæ inter eos quibus est res communis [illegible]. Secus si res jam fuisset diviſa certis portionibus cuilibet aſſignatis: deinde unus eorum portionem ſuam quamjam pro diviſo poſſideret, uni ex quondam ſociis cederet, venderet, vel permutaret, etiam pro portione illa aſſignata de ea [illegible], quia tunc omnia jura deberentur, ac ſi transferretur in quemvis extraneum *per notata ſupra* §. 13. *gloſ.* 6.

71. Item [illegible] portionem ante communi [illegible] pro indiviſo, non [illegible] à diviſione, ſed incipiat à [illegible], venditione, [illegible] permutatione portionis ſuæ, [illegible] tamen [illegible], quia tunc cum non intendant dividere non eſt diviſio, nec reſpe[illegible], nec reſpectu futuræ nec reſpectu intentionem, [illegible] contractus [illegible] mutationem [illegible] communem ejus naturam jura domini [illegible]. [illegible] *dicitur*, *lib.* 1. Et [illegible] Chaſſa. *in conſuet. Burgund. l. tit.* [illegible] *num.* 6. [illegible], quod ſi frater [illegible] partem ſuam [illegible] habitandi [illegible] dominio, [illegible] etiam ſi non venderet totam partem ſuam, ſed partem partis ſuæ, extra terminos [illegible] ſuæ, ut tenuit Bertrand. *conſil.* 17[illegible]. *præſuppoſito libro* 3. An autem quando uni ſociorum eſt venditum, teneatur aliis communicare pro parte pretii? di[illegible] *ſupra* §. 145.

72. [illegible] ſi inceperint à diviſione, & non [illegible] in terminis, & contextu diviſionis, ſed [illegible] ad aliam formam & ſpeciem ſeparati & di[illegible], prout ſæpe in diviſionibus uſitatur [illegible] non poteſt commode dividi, vel non placet ut dividatur in portiones, vel fortè aliis ad finiendam altercationem convenit inter eos, vel per judicem ordinatur quod licitabitur, & plus offerenti adjudicabitur, in quo tamen ne forte quis ad pauca advertens decipiatur,

73. Sic diſtinguendum puto. Aut ordinatur quod adjudicabitur cuilibet plus offerenti, etiam extraneo * licitatione admiſſo, aut vero ordinatur quod extraneus nõ admittetur, ſed ſolum inter ſocios licitabitur, & remanebit meliorem conditionem aut pretium offerenti. Primo caſu, etiam ſi contingat unum ex ſociis vincere in licitatione: tamen dico quod omnia jura acquirentur dominis directis, ſicut ex vera venditione, cum ſit vera venditio per ſe principaliter ſubſiſtens. Unde infero quod etiam jus retractus feudalis, ſi res feudalis ſit, habebit locum etiam contra ſocium vincentem licitatione. Et hoc dummodo ſimus in caſu, in quo dictus ſocius licitationis victor non poſſet jure retractus proximitatis retrahere ſi extraneus viciſſet, quod quando ſit, dictum eſt *ſupra* §. 20. *gloſ.* 6. Secundo vero caſu, etſi varie & eliſive poſſit argumentari, verius puto nihil deberi dominis directis, quia hominis licitatio quæ nõ egreditur ſocios, non ſit niſi ad finem concordandi de modo & quantitate recompenſationis, & ut nulli gratificetur magis quam alii, nec ullius alii præferatur in aſſecutione rei non commode, vel non libenter diviſibilis, & ut remaneant omnino æquales & concordes de diviſione cœpta. Unde hominis licitatio & aſſignatio non eſt contractus per ſe æque principaliter ſubſiſtens & ſeparatus à diviſione, ſed executio & finis diviſionis cœptæ, quare idem judicandum puto quod de mera aſſignatione una facta in diviſione.

74. Et ſub præfatis modificationibus amplia ſententiam noſtram, etiam ſi recompenſatio fieret de rebus non communibus, cum forte non eſſet niſi una domus feudalis in hæreditate, quia non eſt contra naturam diviſionis, quod recompenſatio fiat de proprio recompenſantis, imo de ejus natura eſt, quod ſi non ſupereſſent in communione mobilia, vel pecuniæ ad portionem illius cui domus eſt adjudicata, quod debet condemnari ad recompenſationem de pecunia propria: eſt enim * diviſio contractus mixtus, participans de diſtractu & [illegible], & de permutatione & venditione, & tamen propriam & diſtinctam habet naturam, ut patet in §. [illegible] *de offic. jud.* [illegible] *in* §. *quædam. inſtit. de action.* Et [illegible] non obſtante totus contractus dicitur diviſio, & conſequenter nulla jura debentur pro re aſſignata, etiam pro rata pecuniæ datæ ſocio, vel ſociis, etiamſi illa pecunia non ſit accepta de communi. Quamvis in hoc ultimo quando recompenſatio non ſit de communi, ſed de proprio, Contrarium de Loris *eod. tit.* §. 51. & conſuetud. Nivernenſ. *eod. tit.* §. 24. Turonenſ. *tit. des rachapts & ventes*, [illegible] deberi jura dominis pro rata, quod non eſt abſque ratione: tamen illæ conſuetud. locales ſunt.

* Diviſio eſt contractus mixtus.

75. Hanc ampliationem noſtram reſtringo, niſi veriſimiliter appareret hominis diviſionem eſſe factam in fraudem, & occultationem veræ venditionis, aut permutationis, puta ſi nec [illegible] nihil erat commune inter duos ſocios vel cohæredes [illegible] domus, & ſi commode poterat dividi. Tunc enim [illegible] nihil aliud erat ſimulata diviſio. & poterat diviſio promptè fieri per partes æquales, & æquè commodas, & tamen maluit alteri cedere partem ſuam pro certa pecunia, vel certa alia domo, [illegible] valorem portionis ejus, tunc quantumcumque dicant ſe hoc facere per modum diviſionis, ſatis apparet, quod in veritate & in effectu eſt vera & voluntaria venditio, vel permutatio, & omnia jura debentur dominis directis. Adverte etiam quod quamvis pro re communi ſit aſſignata uni ex ſociis, nulla jura debeantur ſecundum modificationes & ampliationes prædictas,

76. Tamen ſi in compenſam non detur pecunia, ſed res immobilis, quod fieri poteſt volentibus partibus etiam de re non communi, ſed non invitis partibus, niſi de re communi ejuſdem communionis quæ dividitur, quamvis indiſtincte adjudicari poſſit in pecunia, licet nulla pecunia communis ſit, ut notatur in §. *quædam inſtit. de action.* tunc debet diſtingui: Aut dicta res immobilis eſt de communione divisa, & pari ratione nulla jura debentur pro illa re ſicut nec pro re aſſignata. Aut vero res immobilis data in compenſam ab eo cui res communis adjudicatur, non erat de communione; & tunc ratione illius rei ſi feudalis ſit, debentur relevia domino directo, quia reſpectu hujus rei non poteſt dici diviſio, ſed permutatio, cum non ſit de communione. Si vero ſit cenſualis, nihil debetur, & hoc niſi daret in compenſam mobilium adjudicatorum iſti recompenſato, quia tunc in effectu hæc res eſſet vendita, & reſpectu hujus rei haberent locum omnia jura dominicalia ſecundum not. ſup. §. 20. *gloſ.* 5. *qu.* 10. & *facit quæſtio præcedens in fin.* Stat igitur concluſio quod ratione diviſionis maximè inter cohæredes etiam ſi tota res uni adjudicetur, cæteris recompenſatis in pecunia, etiam non communi, ſed recompenſatis propria, nulla jura dominicalia debentur: quod inquantum dixi etiam recompenſatio fiat non de communi, ſed de propria pecunia: intelligitur quando res non poterat commode dividi.

77. Amplia ultra prædicta, etiam ſi is cui ſit totius adjudicatio erat jam admiſſus in fidem patroni pro parte ſua, & ſimiliter alii ſocii pro partibus ſuis indiviſis, quia hoc non impedit, imò præſupponit quod dividere liceat, quum id de jure neceſſario inſit. Et ſic is cui poſtea totum adjudicatur, non tenetur niſi ad renovandam fidelitatem partium ſibi adjudicatarum, & quum iſtud ſit de jure, & in ſe rationabile & favorabile, & onera appoſita odioſa, debet ubique ſervari, etiam ſi conſuetudo non exprimat, prout conſuetudo Calvimontis, *eod tit.* §. 53. & expreſsè diſponit non deberi jura ex diviſione, etiam in qua ſit totius adjudicatio, & aliis pen-

*ſactionis*, *C. de uſucap. pro empt.* Tamen ex ſola tranſactione, in ſui forma, non habet patronus intentionem fundatam, & ſic nihil exigere poteſt, niſi velit in ſe aſſumere onus probandi adverſarium fuiſſe dominum. Aut quis tranſigit tradendo ſive reſtituendo rem actori. Et adhuc idem puto, ſi ſola tranſactio attendatur. Unde ſi non habeat patronus aliud fundamentum, nihil poterit exigere, præter fidelitatem ab eo, cui res tanquam ſua eſt reſtituta. Quamvis enim ſimplex traditio, vel reſtitutio rei, tanquam ſit ejus cui traditur, facta ex cauſa tranſactionis, dominium transferat ſi forte tradens ſit dominus, etiam circumſcripta d. clauſula cedens omne jus, &c. *d. l. ex cauſa tranſactionis.* & ibi Bald. d. *l. ſi per errorem*, *ff. de uſucap.* & notant doctores in *d. l. ſi pro fundo.* quod non eſſet in traditione ex alia cauſa facta alicui tanquam de re ſua. *l. 3. §. ſubtilius*, *ff. de condict. ob cauſ.* & eſt ſpeciale in tranſactione; tamen non erit fundata intentio patroni ſuper relevio, vel ſuper retractu, aut quinto pretii, etiam ſi mediante pecunia tranſactum ſit, niſi probet vel litem fictam, ad occultandam veram permutationem vel venditionem. *l. cum hi §. ſed lis*, *ff. de tranſact.* vel niſi probet eum qui rem reſtituit tunc fuiſſe verum dominum, & ſic ex ſimplicibus terminis tranſactionis dominus directus nullum commodum habet. Idem multo fortius ex ſententia vel re judicata.

68. Sed utrum dominus directus admiſſibilis ſit ad probandum contra actum ab utraque parte approbatum? Reſpondeo: Aut quæritur de tranſactione, & omnino dicendum quod ſic, cum ſit actus voluntarius. *l. ſi unus §. ante omnia*, *ff. de pact. l. tranſactione matris*, *C. de tranſact. l. 2. C. res int. al. act.* Et idem in ſententia voluntaria, ſive conſenſu rei lata: nec tenebitur appellare. Aut vero quæritur de vera ſententia & re judicata, & ſic lata in judicio * contradictorio, in quo actor declaratus eſt dominus rei controverſæ. Et tunc puto quod dominus directus impugnare non poteſt, cum ſit lata ſolemniter, & cum legitimo contradictore. Et ideo ſi velit allegare & probare jus condemnati, & non appellantis, puto quòd non ſit admittendus. Et ſic tenebitur in fide admittere victorem, nullo jure utili exacto ratione ſententiæ, vel executionis illius. Nec etiam prætextu mutationum præcedentium ex facto victi, vel aliorum priorum poſſeſſorum, qui detecti ſunt non fuiſſe domini. Et hoc niſi forte dominus colluſionem & fraudem probare velit. Et quamvis raro hæc accidant, tamen non eſt inutile paucis determinare. Secundo vero caſu quando tranſactio non ſit ſuper dominio rei, ſed ſuper alio jure, vel alia re, ſive quando agitur non de re, vel parte rei, quæ retinetur, vel relinquitur, ſed de re, vel parte rei, quæ de novo acquiritur, & transfertur mediante tranſactione. Et tunc debet inſpici an per tranſactionem, & ejus formam, reſultet venditio feudi, vel alia mutatio. Et tunc ſecundum illius naturam & qualitatem dominus directus habet fundatam intentionem ex ſimplici tranſactione, vel traditione ex ejus cauſa facta. Unde ſi is à quo petuntur mille, dato feudo tranſigat, judicandum eſt idem, ac de venditione. Et ſi is à quo petitur domus urbana, det feudum ruri ſitum, locus eſt relevio ex parte accipientis feudum, ſed non ex parte retinentis domum, etiam ſi eſſet feudalis, niſi dominus probare vellet retinentem non fuiſſe dominum. Et ita ſentit Stephan. Bertrandi *in conſil. 255. quæſitum eſt lib. 3.* quamvis non declaret, ſed ſecundum prædicta debet diſtingui. Cætera ex prædictis intelligi poſſunt. Faciunt quę ſuper tranſactione in materia retractus ſcripſi *infra* §. 172. Per prædicta memini * me deciſiſſe quæſtionem hujuſmodi. Vaſſallus donavit feudum retento uſufructu, deinde eo mortuo donatarius agit contra ejus hæredes ſive petitorio, ſive poſſeſſorio, non recordor: hæredes objiciebant nullitatem, vel falſitatem donationis, tandem tranſegerũt, & donatarius acceptis ſex millibus libris renunciavit liti. Patronus volebat exigere a dictis hæredibus quintum denarium dictarum ſex milium librarum?

* Patronus tenetur ſtare judicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, nec eſt admiſſibilis ad contradicendum.

* Not. Q. facti.

Reſpondeo, non eſſe fundatam intentionem patroni ex ſimplici tranſactione, & nihil ex ea deberi, niſi probet donationem veram & validam: ita quod feudum mutaſſet manum in donatarium, deinde ab eo iterum mutaſſet manum in hæredes, quia tunc ultra relevium deberetur quintum dictæ ſummæ.

69. Viceſimo ſecundo quæro, quid * de diviſione inter ſocios vel cohæredes? Hæc quæſtio multum fuit agitata à doctoribus in ſimili emphyteuſis, ideo quamvis ſit argumentoſiſſima non remorabor in diſputatione, ſed referam ſummatim aliorum ſententias & locos ubi pleniſſimè reperies, poſtremo quid ſentiam proferam. * Prima ſententia eſt Guilhelm. de Cug. Alb. Bartol. in *l. ideo ff. de condict. fur.* quod indiſtinctè nihil debetur domino, quia eſt alienatio neceſſaria. Et hoc ſimpliciter ſequitur Guid. Pap. in *deciſion. Delph. quæſt.* 48. *in fin.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis*, *collat.* 10. *verſic. quid de diviſione.* Jaſ. in *l. fin. quæſt.* 7. *C. de jur. emph.* Nicol. Boër. in *conſuet. Bitur. de conſuet. feud. & cenſ.* §. 7. Chaſſa. in *conſuetud. Burgund. in tit. des Cenſes*, §. 7. Ruger. de Mota. in *repet. l. traditionibus fall.* 18. *verſic.* 2. *advertendum*, *C. de pact.* * Secunda opinio fuit Capel. Tholoſ. *quæſt.* 7. diſtinguens inter diviſionem voluntariam, ut inter duos ſocios, ut ſit locus laudimio, & inter diviſionem neceſſariam, ut inter plures hæredes, ut non debeatur. Sed hæc non valet quia æquè neceſſaria eſt diviſio inter communes ex ſocietate, ſive ſine ſocietate, ex quavis cauſa. *l. in hoc judicio*, §. 1. *ff. commun. divid.* Et quamvis neuter provocet: & nulla præcedat coactio, ſatis eſt quod alter ab altero cogi poteſt dividere. *l. noviſſime*, *ff. quod fall. tut. auth.* * Tertia opinio diſtinguit. Aut ſit diviſio ipſius rei inter eos pro rata portionis cujuſque, & tunc nihil debetur domino directo: aut res ipſa in ſe non dividitur, ſed tota aſſignatur uni, qui alios recompenſat in pecunia, vel in aliis rebus; & tunc debeantur jura domino, pro portionibus quas is cui tota res remanet, acquirit ab aliis. Et iſta habet magnam apparentiam, quia primo caſu eſt ſimplex aſſignatio & diſtributio portionum pro diviſo, & ſic verè & propriè eſt diviſio. Secundo vero caſu ipſa res non dividitur, ſed uni ſoli adjudicatur, & ſic portiones cæterorum non poſſunt dici diviſæ, ſed venditæ ei cui totum aſſignatur. *l. 1. C. communi. utri. jud.* Et ita tenet Pract. Pap. in *l. pro hæred. vel re. diviſ. in verb. domum* Guido. Pap. in *conſil. 46. in facto.* Stephan. Aufre. *in add. ad qu. Tholoſ.* 75. *in fin.* & latè Jaſo. in *l. qui Romæ*, §. *duo fratres*, *col. pen. in fin. ff. de verbor. oblig.* Steph. Bertr. in *conſil.* 78. *ex caſu. lib.* 1. *conſil.* 310. *ponitur in facto lib.* 2. Et pro * reſolutione dico primam partem veriorem: quia principalis intentio partium debet attendi. *l. ſi quis nec cauſam in princ. l. non omnis*, *ff. ſi cert. peta. l. Ariſtot.* & ibi Bart. Paul. *ff. de donat.* Et licet in diviſione res tota uni adjudicetur, tamen principalis intentio fuit dividere; & illa aſſignatio incœpit, & dependet a cauſa neceſſaria diviſionis. Unde quamvis per accidens contingat quod certa res in ſe non dividatur, ſed tota uni remaneat, tamen totus actus à principali fine diviſio nuncupatur; & ita ſervatur in practica ſub modificationibus ſequentibus, quod ex hominii diviſione, vel aſſignatione feudi vel cenſualis prædii, neque relevia, neque quintum pretii, neque laudimia debentur; & hoc nullam recipit reſtrictionem, quando cuilibet ſociorum aſſignatur portio ſua pro diviſo.

70. Sed quando tota uni aſſignatur, modificatur ſententia noſtra. * Primo, ut procedat, quando hominii aſſignatio non ſit per ſe, ſed ſimul cum ipſo principali contractu diviſionis, ſive eodem contextu ejuſdem actus inchoati à diviſione: quia tunc etiamſi non eſſet niſi iſta ſola res communis inter dividere volentes, deinde in hominii aſſignatione concordantes, puto nulla nova jura deberi domino directo, ſed ſatis eſt quod ei debeantur jura, ſi qua competant ex acquiſitione

* Diviſo feudo inter ſocios vel cohæredes utrũ debeatur relevium.

* Prima & vera opinio.

* Secunda opinio.

* Tertia opinio.

* Reſolutio.

* Prima modificatio.

Digitized by Google

[illegible] prius ſocii [illegible] communi [illegible] cohæredibus [illegible] [illegible] in linea collaterali domino [illegible] habere [illegible]. Diviſio autem vel aſſignatio poſt [illegible] conſecuta non videtur eſſe nova mutatio, [illegible] in aliam manum, ſed conſolidatio in [illegible] eis, quæ inter eos quibus eſt res communis [illegible] mittitur. Secus ſi res jam fuiſſet diviſa certis portionibus cuilibet aſſignatis: & inde unus eorum portionem ſuam quam jam pro diviſo poſſideret, uni ex quondam ſociis cederet, venderet, vel permutaret, etiam pro portione illi aſſignata de eadem re, quia tunc omnia jura deberentur, ac ſi transferrentur in quemvis extraneum *per notata ſupra* §. 13. [illegible]. 6.

71. Item * ſecus ſi [illegible] portionem in re communi pro indiviſo, non [illegible] à diviſione, ſed incipiat à donatione, venditione, vel permutatione portionis ſuæ, [illegible] tantum [illegible] ſociis cedat, quia tunc [illegible] non [illegible] diviſio, nec reſpectu [illegible], nec reſpectu formæ nec reſpectu intentionis, [illegible] contractus [illegible] venditionis [illegible], [illegible] jura [illegible] in ſimili determinat [illegible] Pap. [illegible] 146. *dubium videtur*, *ab* 1. Et [illegible] * [illegible] Chaſſa. in *conſuet. Burgund. tit.* [illegible] §. [illegible] *num.* 6. dum ſcripſit, quod ſi frater [illegible] partem ſuam [illegible] habet indiviſam, non debetur laudimium domino, quod eſt falſum, [illegible] etiam ſi non venderet totam [illegible], ſed partem partis ſuæ, extra terminos [illegible], ut tenuit Bertrand. *conſil.* 173. *præſuppoſito* [illegible]. An autem quando unus ſociorum eſt venditor, teneatur aliis communicare pro parte pretii? dicendum *ut ſcripſi infra* §. 148.

72. Item ſecus * ſi receperint à diviſione, & non [illegible] in terminis, & contextu diviſionis, ſed [illegible] ad aliam formam & ſpeciem ſeparati & diſtincti [illegible], prout ſæpe in diviſionibus utitur quæ [illegible] non poteſt commode dividi, vel non placet ut dividatur in portiones, vel fortè aliis ad ſiniendam altercationem convenit inter eos, vel per judicem ordinatur quod licitabitur, & plus offerenti adjudicabitur, in quo tamen ne forte quis ad pauca advertens decipiatur,

73. Sic diſtinguendum puto. Aut ordinatur quod adjudicabitur cuilibet plus offerenti, etiam extraneo * licitatione admiſſo, aut vero ordinatur quod extraneus nõ admittetur, ſed ſolum inter ſocios licitabitur, & remanebit meliorem conditionem aut pretium offerenti. Primo caſu, etiam ſi contingat unum ex ſociis vincere in licitatione: tamen dico quod omnia jura acquirantur dominis directis, ſicut ex vera venditione, cum ſit vera venditio per ſe principaliter ſubſiſtens. Unde infero quod etiam jus retractus feudalis, ſi res feudalis ſit, habebit locum etiam contra ſocium vincentem licitatione. Et hoc dummodo ſimus in caſu, in quo dictus ſocius licitationis victor non poſſet jure retractus proximitatis retrahere ſi extraneus viciſſet, quod quando ſit, dictum eſt *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 6. Secundo vero caſu, etſi varie & diverſe poſſet argumentari, verius puto nihil deberi dominis directis, quia hominis licitatio quæ nõ egreditur ſocios, non ſit niſi ad finem concordandi de modo & quantitate recompenſationis, & ut nulli gratificetur magis quam aliis, nec ullius alii præferatur in aſſecutione rei non commode, vel non libenter diviſibilis, & ut remaneant omnino æquales & concordes de diviſione cœpta. Unde hominis licitatio & aſſignatio non eſt contractus per ſe æque principaliter ſubſiſtens & ſeparatus à diviſione, ſed executio & finis diviſionis cœptæ, quare idem judicandum puto quod de mera aſſignatione uni facta in diviſione.

74. Et ſub præfatis modificationibus amplia ſententiam noſtram, etiam ſi recompenſatio fieret de rebus non communibus, cum forte non eſſet niſi una domus [illegible] hæreditate, quia non eſt contra naturam diviſionis, quod recompenſatio fiat de proprio recompenſantis, imo de ejus natura eſt, quod ſi non ſuperſit in communione mobilia, vel pecuniæ ad portionem, illius cui domus eſt adjudicata, quod debet condemnari ad recompenſationem de pecunia propria: eſt enim * diviſio contractus mixtus, participans de diſtractu & [illegible], & de permutatione & venditione, & tamen propriam & diſtinctam habet naturam, ut patet in §. *pen.* [illegible] *de* [illegible] *jud.* & *in* §. *quædam. inſtit. de action.* Et ſic hoc non obſtante totus contractus dicitur diviſio, & conſequenter nulla jura debentur pro re aſſignata, etiam pro rata pecuniæ datæ [illegible] vel ſociis, etiam ſi illa pecunia non ſit accepta de communi. Quamvis in hoc ultimo quando recompenſatio non ſit de communi, ſed de proprio. Conſuet. de Loris *eod. tit.* §. 51. & conſuetud. Nivernenſ. *eo tit.* §. 24. Turonenſ. *tit. des rachapts & ventes* § [illegible] velint deberi jura dominis pro rata, quod non eſt abſque ratione, tamen illa conſuetud. locales ſunt.

* Diviſio eſt contractus mixtus.

75. Hanc ampliationem noſtram reſtringo, niſi verſimiliter appareret hominis diviſionem eſſe factam in fraudem, & occultationem veræ venditionis, aut permutationis, puta ſi [illegible] nihil erat commune inter duos ſocios vel cohæredes [illegible] domus, & ſi commode poterat dividi. Tunc enim ex quo nihil aliud erat ſimul [illegible], & poterat diviſio [illegible] fieri per partes æquales, & æquè commodas, & tamen maluit alteri cedere partem ſuam pro certa pecunia, vel certa alia domo, ad valorem portionis ejus, tunc quantumcumque dicant ſe hoc facere per modum diviſionis, ſatis apparet, quod in veritate & in effectu eſt vera & voluntaria venditio, vel permutatio, & omnia jura debentur dominis directis. Adverte etiam quod quamvis pro re communi ſic aſſignata uni ex ſociis, nulla jura debeantur ſecundum modificationes & ampliationes prædictas,

76. Tamen ſi in compenſam non detur pecunia, ſed res immobilis, quod fieri poteſt volentibus partibus etiam de re non communi, ſed non invitis partibus, niſi de re communi ejuſdem communionis quæ dividitur, quamvis indiſtincte adjudicari poſſit in pecunia, licet nulla pecunia communis ſit, ut notatur in §. *quædam inſtit. de action.* tunc debet diſtingui: Aut dicta res immobilis eſt de communione diviſa, & pari ratione nulla jura debentur pro illa re, ſicut nec pro re aſſignata. Aut vero res immobilis data in compenſam ab eo cui res communis adjudicatur, non erat de communione; & tunc ratione illius rei ſi feudalis ſit, debentur relevia domino directo, quia reſpectu hujus rei non poteſt dici diviſio, ſed permutatio, cum non ſit de communione. Si vero ſit cenſualis, nihil debetur, & hoc niſi daret in compenſam mobilium adjudicatorum iſti recompenſato, quia tunc in effectu hæc res eſſet vendita, & reſpectu hujus rei haberent locum omnia jura dominicalia ſecundum not. ſup. §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 10. & *facit quæſtio præcedens in fin.* Stat igitur concluſio, quod ratione diviſionis maximè inter cohæredes, etiam ſi tota res uni adjudicetur, cæteris recompenſatis in pecunia, etiam non communi, ſed recompenſatis propria, nulla jura dominicalia debentur: quod inquantum dixi etiam recompenſatio ſiat non de communi, ſed de propria pecunia: intelligitur quando res non poterat commode dividi.

77. Amplia ultra prædicta, etiam ſi is cui ſit totius adjudicatio erat jam admiſſus in fidem patroni pro parte ſua, & ſimiliter alii ſocii pro partibus ſuis indiviſis, quia hoc non impedit, imò præſupponit quod dividere liceat, quum id de jure neceſſario inſit. Et ſic is cui poſtea totum adjudicatur, non tenetur niſi ad renovandam fidelitatem partium ſibi adjudicatarum, & quum illud ſit de jure, & in ſe rationabile & favorabile, & onera appoſita odioſa, debet ubique ſervari, etiam ſi conſuetudo non exprimat, prout conſuetudo Calvimontis, *eod tit.* §. 53. & expreſsè diſponit non deberi jura ex diviſione, etiam in qua ſit totius adjudicatio, & aliis pen-

ſatio in pecuniâ. Sed hoc etiam non expreſſum tacitè de jure intelligitur ſecundum prædicta, & nulla eſt (ſi bene memini) conſuetudo in regno quæ contrarium velit, excepta ſola moderna * conſuetudine Bleſenſi. §. 88. ubi ut modificatio, niſi penſatio pecuniæ excedat dimidium valoris adjudicatæ: ut tunc pro rata pecuniæ datæ in compenſationem debeantur jura. Super quo tamen diligenter eſt advertendum, quod antiqua conſuetudo Bleſenſis, idem omnino expreſſe diſponebat quod dicta conſuetudo Calvimontis, quia clauſula, *pourveu que le retour*, &c. in *d.* §. 88. non erat de antiqua conſuetudine, ſed quorumdam ſuaſu cæteris, ut fertur, conſentientibus, fuit adjecta in publicatione facta Bleſis, anno 1532. ut patet in proceſſu verbali, ſuper *d.* §. ſed irrationabiliter, quia vetus conſuetudo erat æquior & juri conformior.

* Nota in conſuetud. Bleſenſem.

78. Sed juxta hæc quæro de quæſtione quæ accidit his diebus: Vaſſallus poſſidens inter cætera, feudum ſub hoc præſidatu ſitum, quod more * Vulquecini regitur, deceſſit relictis pluribus filiis, quorum tutor inducias fidei præſtandæ obtinuit à patrono, & ei ſolvit relevium propter obitum patris debitum ex ſpeciali lege & inveſtitura feudi, qua cavetur relevandum eſſe, *à toutes mains*, hoc eſt ſolvendum eſſe relevium in omni mutatione manus: deinde circiter poſt 10. annos, majores facti venient ad diviſionem, & uni ſecundo genito aſſignatur dictum feudum integrum, eique tam primogenitus quam cæteri fratres in reliquis bonis compenſati cedunt portiones ſuas. Utrum debeatur relevium pro portionibus ab aliis ceſſis, & huic acquiſitis? Vocatus in conſilium cum peritis rogatu noſtri ordinis, reſpondi quod non, per prædicta. Cæteri tamen contrarium opinati ſunt, in eo ſolo ſe fundantes, quod hic pro dictis portionibus quæ de novo acquiruntur eſt mutatio manus, & vaſſalli. Igitur debetur relevium ex lege Vulquecini, quæ habet in omni mutatione relevium deberi. Sed certè acquiſitio, & mutatio quæ fit in diviſione, in effectu non eſt nova acquiſitio, nec nova mutatio, ſed neceſſaria diſtributio in partes diviſas portionum, pro indiviſo acquiſitarum. Et ſic argumentum partis adverſæ non militat in diviſione, quod clarius probo, quia in noſtra conſuetudine, eſt etiam generalis & univerſalis diſpoſitio, videlicet quod in omni mutatione extra lineam directam debetur relevium, ut in hoc §. Et tamen ſi hæredes in linea collaterali dividant inter ſe, & uni totum feudum obveniat, nullum relevium propter diviſionem debetur, ſed ſolum ſemel propter ſucceſſionem, prout eſt in confeſſo, & eſt communis obſervantia, illique fatebantur. Et tamen etiam ſecundum illorum ſententiam, hic eſt nova & ſecunda mutatio manus, & extra lineam directam. Igitur præfata ſententia tanquam inferens falſum & inconveniens, non poteſt ſuſtineri. Præterea ſi illorum ſententia mordicus Judaico more verbis hærens eſſet vera, ſequeretur quod in feudis quæ Vulquecini more reguntur, deberentur jura ex omni venditione, permutatione, & tranſlatione, etiam alias inefficaci, & quæ poſtea reſolveretur, & retro reduceretur ad non cauſam, nullam rationis æquitatiſve diſtinctionem admittendo, quod eſt iniquum, & judicio meo falſum. Firmiter enim teneo, quod omnia quæ de facultate diſtrahendi re integra, & de inefficacibus mutationibus dicta ſunt, *ſupra eod. qu.* 3.4.5.6. & ſimilibus, æquè (quũ non appareat ſpecifice aliter diſpoſitum, ſicque eadem ratio) habere locum in feudis quæ Vulquecini more reguntur, atque in aliis. Satis eſt igitur quod odioſa illa conceſſio ad morem Vulquecini, id operetur & ſuperaddat conſuetudini noſtræ, quod etiam in obventione quæ fit per ſucceſſionem in linea directa, nedum in aſcendentes, ſed etiam in deſcendentes debeatur relevium. Et non quod tertetur ex ſubſecuta diviſione. Et ſic his rationibus motus autus ſum perſiſtere in ſententia, quoniam, ut inquit text. *l.* 1. §. *ſed neque*, *C. de veter. jur. enucle.* etiam unius vel junioris ſententia, quandoque multos & majores in aliqua parte ſuperat. Et ſic concludo non deberi relevium, niſi conſtet inſeudationem eſſe factam expreſſe ad onus releviorum in omni mutatione, niſi ſpecialiter dictum ſit etiam, ex diviſione. Alioquin diviſio non cenſetur nova mutatio, ſicut nec cenſetur eſſe alienatio, Text. eſt *in Authent. de litigio.* §. 1. *col.* 8. Et quod diviſio facta etiam cum clauſula cedens & transferens omne jus & actionem, non cenſeatur alienatio, ſed ſit permiſſa inter prohibitos alienare, tenet Fed. de Senis *conſil.* 225. *duo fratres ad Livellum.* Faciunt notata Jaſ. in *l. de pupillo.* §. *ſi plurium*, *col.* 4. *ff. de oper. no. nuncia.*

* Ampliatio ad feuda Vulquecini.

79. Viceſimo tertio quæro. Duo vaſſalli * permutaverunt ad invicem feuda ſua. Certum eſt quod ratione utriuſque feudi, debetur relevium, ſive ab eodem patrono, ſive à diverſis moveatur. Sed quid ſi non ſit mera permutatio, quia tradens feudum minoris valoris, dedit mille pro ſupplemento? Et major pars conſuetudinum hujus regni diſponunt, locum eſſe juri quinti denarii pro rata pecuniæ. Et ubi eſt talis conſuetudo, non eſt dubium quin ita generaliter ſervari debeat, etiam ſi pecunia non ſit æqualis, ſed in quadruplo excedatur à feudo cum quo datur. Sed etiam diligenter adverte, quod hoc caſu pro * rata pecuniæ minuitur relevium feudi, pro quo acquirendo pecunia in parte datur, & ut clarius & brevius expediam. Pone domum feudalem permutari à Titio cum Caio ad agrum feudalem, & quia domus eſt ſeſqui altera ad agrum, Caius ſuppleet Titio in pecunia quantum valet tertia pars domus, puta mille, & ager non valet niſi duo millia. Tunc patronus agri tantum capiet unicum relevium de toto agro, quia totum eſt permutatum. Sed patronus domus ſi eligat capere quintũ pretii de mille, non poterit capere integrũ relevium de tota domo, ſed ſolum pro rata, videlicet de duabus reliquis partibus domus, quia petendo quintũ denarium ratione tertiæ partis domus, quę correſpõdet pecuniæ, fatetur in effectu trientem domus eſſe venditum, & ſic non totam domum, ſed reliquum videlicet beſſem domus tantum eſſe permutatum. Igitur non capiet releviũ niſi de beſſe: nec eſſet audiendus ſi de eadem portione domus vellet exigere quintum denarium tanquam de vendita, & relevium tanquam de permutata.

* Permutato feudo inter duos vaſſallos, utrum relevium debeatur

* In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ.

80. Et not. * quod reſpectu quinti denarii habent locũ quæ cauta ſunt in mera venditione, ut poſſit patronus exigere à quolibet contrahentium ad ſui electionem illum quintum denarium, debet tamen in effectu ſolvi per Titium, qui dat domum, & gerit hoc reſpectu vicem venditoris, & hoc niſi actum ſit ut Titio franca ſit ſumma ſupplenda, quia tunc poterit patronus exigere etiam ſubquintum hujus quinti, & debebit ſolvi per Caium, qui in hoc gerit vicem emptoris. Non autem reſpectu hujus trientis domus, haberet locum jus retractus feudalis, & ſi patronus offerret totum vel hanc partem retrahere, quia hoc jus non eſt introductum niſi in vera vel effectuali venditione, hic autem totum negotium eſt permutatio, & non venditio. An autem pro rata hujus trientis & pecuniæ locus ſit retractui proximitatis, dixi, *infrà* §. 179. Et in themate & quæſtione noſtra nota, quod ſive idem ſit patronus domus vel agri, ſive ſint diverſi patroni, non eſt differentia. Poteſt tamen patronus ſi velit accipere integrum relevium totius domus, remittendo dictum quintum denarium etiam invito Caio. Et hoc quia attenta forma & materia contractus, videlicet principali fine, & eo quod præponderat, totum eſt permutatio, per notata in *l. Ariſt. ff. de donatio*; & ſic habet patronus fundatam intentionẽ in relevio totius, & quod dictæ conſuetudines ſtatuunt de quinto pretii, hoc inducunt favore patroni, & ne forte ei fiat fraus, & quia jus quinti denarii eſt multo liquidius & utilius relevio, ut patet infra * §. 23. & patrono eligente ſolidũ relevium, Caius non ſolvet, ſed retinebit quintum cum ſubquinto, & ſi non erat locus ſubquinto, retinebit ſimplex quintum, & illud deducet Titio de

* Licet hic ſit locus quinto denarii pro rata pecuniæ nõ tamen retractui feudali.

* Hic §. 23. veteris cõſuetudinis facit partem hujus articuli 33.

ſumma

ſumma ei ſolvenda, vel ſi ſolverit, repetet ab eo. Nec obſtant notata *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 9. *num.* 4. 5. 6. quia ibi is qui gerit perſonam emptoris, non damnificatur in aliquo, ex quo à patrono retrahente recuperat integrum pretium cum legalibus impendiis, unde eo caſu lucratur venditor quintum, vel etiam ſubquintum pretii, perinde ac ſi ipſimet patrono vendidiſſet. Secus eſt hic, quia emptor ſolvit patrono ſolidum relevium domus, & ſi cum hoc ferret onus Titii reſpectu trientis ejuſdem domus, videlicet non retinendo quintum pretii, vel ſupplementi ejuſdem trientis, damnificaretur, & duplicia jura ſolveret reſpectu ejuſdem portionis.

81. Sed utrum hæc habeant locum in hoc præſidatu, & aliis locis ubi conſuetudo nihil exprimit de permutatione miſta? Videtur quòd non, ſed recurrendum eſſe ad diſpoſitionem juris in *l. Ariſt. ff. de donatio. in l. ſi quis donationis. ff. de contrah. empt.* ut contractus judicetur: Primo, ſecundum principale propoſitum; ſecundo, ſecundum id quod præponderat, ut tradit Bald. Paul. in *d. l. Ariſt.* Bald. in *prælud. feud. col.* 4. Alexan. in *l. ſi quis ante. ff. de acquir. vel. amit. poſſeſſ.* Joan. Andr. Panor. *in c. ad quæſtiones de rer. permut.* Fabia. de Mont. S. Savi. in *tract. de empt. & venditio in* 2. *quæſt. princ. col.* 5. Jaſ. in *l. lect. col.* 10. *& col.*18. *ff. ſi cert. peta.* Phil. Corn. *in conſi.*45. *licet hic. col.* 2. *libro* 4. Et ita in propriis terminis expreſſim decidit Guid. Pap. in *deciſ. Delph.* 92. quòd pro pecunia in permutatione data una cum re immobili, quæ plus valet quàm pecunia, nihil debeatur, Et ſequitur Andr. Alciat. in *l.* 3. *ff. de verb. ſignif.* Idem expreſſim decidit Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis. col.* 9. *in fin. verſic. ſed patron.* Cum igitur de jure in præfato themate, totus contractus ſit permutatio & non venditio, ergo * tantum debetur relevium in feudalibus, in cenſualibus vero nihil. Facit quod cùm hæc omnia odioſa ſint, non debent admitti niſi in ſuo caſu proprio & ſtrictè ſumpto. Et hæc pars eſt verior de jure. Faciunt quæ ſuper retractu proximitatis ſcripſi *infrà* §. 179. Verumtamen quantum ad jura dominicalia, contrarium obſervatur, tam in cenſualibus quàm in feudalibus prædiis. Unde à communi obſervantia non eſt diſcedendum. *l. minime. ff. de legibus.* Saltem quum non ſit irrationabilis in hoc caſu propter ſuſpicionem fraudis, & quia contractus eſt merè voluntarius. Et hoc etiam poteſt in jure fundari, argumento textus in *l. ſi ſponſus* §. *circa. ff. de donatio. inter vir. & uxor.* ubi inter perſonas prohibitas principalis intentio & de qua conſtat, non impedit quin contractus reducatur ad diſpoſitionem juris. Et ita videtur dicendum reſpectu tertii, & ad tollendam materiam fraudis, ut quatenus numeratur pretium, judicetur venditio & emptio. Et idem eſſet dicendum in venditione feudi facta pro modico, animo donandi quod plus valet, ut pro rata ejus quod plus valet, tanquam de donato poſſit exigi relevium. Sed nõ eſſet rationabile idem judicare in diviſione, quæ eſt partim diſtractus & alienatio neceſſaria. Ideo in diviſione non puto à dicta diſpoſitione juris diſcedendum, propter obſervantiam quorumdam imperitorum, niſi ubi eſt textus vel conſuetudo expreſſa. Plura potuiſsẽ ſuper his quæſtionibus effundere & allegare, ſed laudibilius duxi puncta tangere, & decidere.

* Pro rata pecuniæ locus eſt quinto pretii & laudimiis, niſi in diviſione

82. Vigeſimo-quarto quæro, Quid * in donatione cauſa mortis? Et ſuppono donatorem proceſſiſſe ad traditionem rei: alioquin nulla eſſet quæſtio. Reſpondeo. Statim quidem debetur & exigi poteſt relevium; ſed quantum ad effectum, pendet ab eventu, quia aut donatio ſecundum naturam ſui revocatur, * puta pœnitentia donantis, *l. qui mortis cauſa. ff. de mort. cauſ. donat.* vel convaleſcente donatore, vel donatario præmoriente. *l. non omnis in princ. ff. de reb. cred. &* §. 1. *inſtitut. de donatio.* His enim tribus caſibus ipſo iure revocatur. Itaque nedũ donatori competit condictio ob cauſam, ſed etiam utilis rei vendicatio. Textus in *d. l. qui mortis cauſa.* Ita quod reſolvitur & reducitur ad non cauſam. Fructus enim cum omni cauſa à tempore donationis revocantur & reſtitui debent. Textus in *l. cum quis. ff. de condict. cauſ. dat. in l. videamus generaliter.* §. *Idemque & ſi mortis cauſa. ff. de uſurp. gloſſ.* & Bart. in *l. ſi mortis cauſa donatus fundus. ff. de mort. cauſ. donat.* Bald. in *conſil.* 294. *donatio cauſa mortis lib.* 3. Angel. Aret. §. 1. *col. penult. inſtit. de actio.* Faciunt quæ in præcedentibus quæſtionibus, & quod notat Ludov. Rom. *in conſil.* 454 *in re præſenti. col. pen. verſic. ſi tamen.* quòd cùm *, titulus ad irritum recidit, ſive ad non titulum reducitur, res reſtituenda eſt cum fructibus, per text. *l. filio.* §. *contra tabulas. ff. de inofficioſo teſtam.* & Romanum refert & ſequitur Felyn. in *cap. cum cauſa. col.* 8. *verſic. reſpectu autem fructuum. de re judicat.* & conſequenter non eſt locus relevio per notata *ſuprà eodem num.* Sed ſta de reſtitutione fructuum limito & intelligo, quatenus donatarius vel ſimilis interim dominus & bonæ fidæi poſſeſſor factus eſt locupletior, niſi à quo tempore ſcivit revocationem, & fuit in mora per notata *ſuprà eod. quæſt.* 10. *&* 13. quod notatur quia alii non tangunt. Si vero donatio non revocetur, nec reducatur ad nihilum, ſed ſortiatur effectum ſupervivente donatario, & donatione aliter non revocata, tunc cum effectu debetur relevium. Priore autem caſu ſi fuiſſet exactum, revocatione ſecuta, eſſet reſtituendum per patronum ei qui ſolvit per condictionem ſine cauſa: quod eſt intelligendum quando patronus factus eſt locupletior ſecundum prædicta. Et eodem modo dicendum eſt in legato, ſi forte teſtator vivens traditionem anticipaverit, *juxta l. Lucius. ff. de legat.* 2. *ad hoc*, quod notat. Franc. Cre. in *ſingula.* 15. *ſi legatum.* Sed quid ſi forte donatio hujuſmodi cauſa mortis eſſet facta ab aſcendente, uni ex liberis exiſtenti in propinqua cauſa ſucceſſionis?

* Donato feudo alicui mortis cauſa, utrum debeatur relevium.

* Donatio cauſa mortis triplici caſu ipſo jure revocatur,

* Quoties titulus ad irritum, ſive ad non titulum recidit, res reſtituenda eſt cum fructibus.

Vigeſimo quinto quæro, Quid in * mortis cauſa capione; de qua ſæpe in jure ſcripto? Et omnino (excepta devolutione quæ fit in linea directa) dicendum eſt locum eſſe relevio, quoniam non inſpicitur ex qua cauſa feudum mutet manum, dummodò cum effectu. Eſt autem * mortis cauſa capio, acquiſitio accidentalis, occaſione mortis alicujus, & dicitur accidentalis, quaſi non principaliter propter ſe intenta, quia qui taliter dat, non eſt obligatus dare, & is qui capit non eſt in diſpoſitione, nec habet actionem ut ſibi detur & capiat. Sed eſt in conditione, & in cauſa merè contingenti & accidentali, qualis eſt datio, quæ fit cauſa conditionis implendæ. *l. qui pretio. l. mortis cauſa capimus. ff. de mortis cauſa donatio.* Et ſic impropriè loquitur Bartol. in *d. l. mortis cauſa capimus.* dum dicit quod in emphyteuſi conceſſa alicui & filiis, quòd filii capiunt cauſa mortis. Hoc enim propriè loquendo non eſt verum, quia capiunt ex lege conceſſionis domini, & eorum acquiſitio eſt fundata in vero, ſpecifico & nominato titulo emphyteuſeos, quemadmodum & in feudo conceſſo alicui & deſcendentibus ordine ſucceſſivo. Unde deſcendentes non capiunt mortis cauſa, ſed ex titulo & lege inveſtituræ, quia ſunt poſiti in diſpoſitione, vocati & invitati ab ipſo primo concedente, à quo ſolo capiunt cauſam, jus & titulum ut eſt textus in *cap. unico, ibi per inveſtituram patris & avi. & ibi* ad hoc notata Andr. Iſern. Jacob. de Bell. Bald. & omnes de feud. March. Duc. & Comit. Textus in *cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. Præpoſit. *de grad. ſucceſſ. feud. cap.* 1. §. *hoc quoque & ibi gloſſ. in verb. inveſtire de ſucceſſ. feud. cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. *de nat. ſucceſſ. feud. in uſibus feud.* Et ita etiam ſe ipſum declarat Bart. *conſil.* 58. *ex themate. num.* 3. Et hinc eſt quòd uno de pluribus ejuſdem gradus decedente ſine liberis, portio ſua devolvitur ad alios, non mero jure accreſcendi, quod * non habet locum in contractibus: ſed vi taciti pacti, & lege inveſtituræ, ut pulchrè declarat Alexand. in *l. ſi mihi & Titio. col.* 5. *ff. de verb. oblig.* Alexand. in *conſil.* 29. *quoniam abunnde. n.* 3. ubi in annot. dixi, *& conſil.* 44. *num.* 3. *lib.* 1. Et pleniſſimè Franc.

* Mortis cauſa feudum qui accepit, utrum relevium debeat.

* Quid ſit propriè *mortis cauſa capere.*

* Ius accreſcendi non habet locum in contractibus.



Digitized by Google

Curt. ſen. conſil. 48. memoria recolenda. col. 3. & conſil. 50. col. 7. quod eſt collegii Bononienſis. Franc. in tract. feud. in 2. parte. char. penult. in fin. Sic & in ſubſtitutionibus teſtamentariis, ſubſtitutus non capit jus nec cauſam ab eo cui ſubſtituitur, ſed ab ipſo teſtatore & diſponente. l. cohæredi. §. cum filia. ff. de vulga. & pupilla. Ubi Bart. & Alexand. conſil. 30. num. 5. lib. 2. conſil. 100. num. 4. lib. 8. Anton. Rub. conſil. 36. Phil. Dec. conſil. 1. dixi in 1. comment. meorum conſiliorum conſil. 7. num. 52. Amplio, etiamſi per electionem vel nominationem ultimi teſtatoris. l. unum ex familia. §. 1. ff. de lega. 2. Joan. Andr. in Clem. dudum. §. verum in verb. obventionibus de ſepult. Ant. Corſ. in ſing. in ver. commiſſarius. Philip. Decius conſil. 251. collat. 2. conſil. 492. (uti in annot. tetigi.) & conſil. 543. num. 8.

* Succeſſivo ordine feudum ſi delatū alicui fuerit, utrum eam ob cauſam relevium debeatur.

84. Viceſimo-ſexto juxta hæc quæro, * Si feudum deferatur lege contractus, vel ſubſtitutionis ordine ſucceſſivo, utrum debeatur relevium in mutatione cujuſlibet perſonæ? Hæc eſt ardua quæſtio. Et ut brevius & clarius procedam, divido eam in tres caſus. Aut enim iſta ſubſtitutio ſive conventionalis, ſive teſtamentaria, cauſatur vel diſponitur ab ipſomet patrono, vel concedente in feudum, & hic primus eſt caſus: aut cauſatur à vaſſallo, & tunc aut in filios proprios vel deſcendentes vaſſalli, & hic eſt ſecundus caſus: aut in extraneos, & hic eſt tertius caſus.

Primo caſu videretur dicendum nunquam deberi relevium, quia quando feudum non eſt hæreditarium, ſed lege infeudationis, ſeu inveſtituræ defertur, ſive ſit facta in contractu infeudationis, puta facta alicui recipienti pro ſe & ſuis deſcendentibus maſculis, ſive in teſtamento aut codicillis puta ſi teſtator certum prædium, vel feudum ad ſe reverſum, reliquerit jure inſtitutionis, forte in patria quæ jure ſcripto regitur, vel jure legati, uni filiorum ultra legitimam, vel alii extraneo, non refert, ad onus feudi, ſeu ad onus tenendi in feudum à teſtatore, vel ejus principali hærede, puta primogenito, & ad onus ſubſtitutionis in deſcendentes inſtituti, vel legatarii, vel erga quoſcumque alios. His enim caſibus, ſecundus, tertius, aut ulterior vaſſallus nullum capit jus vel cauſam ab illo in cujus locum ſuccedit, ſed ab ipſo concedente, & cenſetur nova conceſſio facta à domino gradatim in perſona cujuſlibet. ut notat Andr. Iſern. in cap. 1. col. 2. de inveſtit. de re alien. facta. & in d. l. imperialem. §. præterea Ducatus collat. 3. de prohib. feud. per Feder. in uſibus feud. Similiter & in legato fideicommiſſo * aut ſubſtitutione fideicommiſſaria, ſuccceditur ipſi teſtatori, & non gravato, d. l. cohæredi. §. 1. ff. de vulg. & pupill. Et ſic videtur immediatè tranſire à patrono in quemlibet vaſſallum. Cum autem patronus primo infeudat, non debetur aliquod relevium, ſed ſolum quando feudum ab inveſtito transfertur in alium facto vaſſalli, vel caſu in ejus perſonam contingente: ſed hic transfertur in alium facto & diſpoſitione ipſius patroni. In oppoſitum quòd ſemper debeatur relevium argument. quia licet nullum jus ex ipſa prima nova infeudatione & conſtitutione feudi debeatur, niſi ſimplex fidelitas: tamen ex renovationibus inveſtiturarum debetur, ut quando idem feudum tranſit ab uno in alium mutata perſona vaſſalli, ſive autem feudum ſit hæreditarium, ſive conventionale, tamen in novo vaſſallo etiam ex lege contractus, vel teſtamenti patroni neceſſario vocato, non eſt novum nec aliud feudum, ſed idem ipſum & antiquum feudum. c. 1. de grad. ſucced. in feud. & per totum in uſibus feud. Et nullum feudum conſtituitur de novo, ſed antiquum feudum mutat manum, tranſeundo à perſona in perſonam cujuſque vaſſalli. Hæc autem mutatio in feudo conventionali, vel ſubſtitutionali, nunquam fit per ſucceſſionem teſtati vel inteſtati, nec per donationem in anticipationem ſucceſſionis, ut eſt clarum, & ſic revulſum eſt omne fundamentum partis præcedentis, ergo ſemper debetur relevium per text. hujus §. Et ſi iſtud eſſet verum, eſſet maxima limitatio ad §. 2. ſuprà eodem.

* Fideicōmiſſarius non hæredi, ſed teſtatori ſuccedit.

* In feudo non hæreditario nō tenetur ſucceſſor de factis prædeceſſoris.

85. Confirmatur, quia ex * quo in hujuſmodi feudis novus vaſſallus non eſt hæres, ſaltem non venit tanquam hæres ultimi vaſſalli, etiamſi eſſet filius ejus, ita quòd feudum obtinebit, & tamen non tenebitur de debitis & factis defuncti, ut latè tradit Alexand. & alii in l. quædam collat. 2. ff. de eden. in l. quod dicitur. ff. de ve. bor. obligat. Bart. & ibi latè Jaſon. in l. ſi non ſortem. §. libertus. ff. de condict. indeb. Alexand. in conſil. 55. perſpectis. & ibi Barba. in conſil. ſeq. lib. 4. conſil. 26. ponderatis. lib. 5. Jacob. de S. Georg. in tract. feudor. in ver. ita quod ipſi inveſtit. in princip. Franciſc. in tract. feud. part. 1. quæſt. 8. num. 19. & in conſil. 1. num. 12. Decius conſil. 185. & aliis infinitis. Et ſic iſto caſu ceſſare videntur rationes quarum contemplatione datur immunitas releviorum, ſuccedentibus linea directa, de quibus in d. §. 2. gloſſ. 1. juncto text. d. §. 2. ubi requiritur quòd feudum mutet manum, ſeu adveniat per ſucceſſionem patris aut matris vel ſuperiorum: ſed hic nullomodo advenit per eorum ſucceſſionem.

* Solutio.

86. Quibus * non obſtantibus reſolvendo concludo quòd aut feudum, vel pars feudi, tranſit vel accreſcit ex pacto vel ſubſtitutione ad fratrem ultimi vaſſalli, vel ad alium quàm deſcendentem ex eo & omnino debetur relevium. Aut tranſit in filium, vel ulteriorem deſcendentem ultimi vaſſalli, & non debetur, niſi conceſſio expreſſe facta fuiſſet ad onus relevii in omni mutatione, quia tunc ſtandum eſt pacto, quo ceſſante, ſi fuerit expreſsè vel tacitè facta relatio ad conſuetudinem, non eſt dubium: ſi vero nulla fuerit facta mentio vel relatio ad conſuetudinem, adhuc idem eſt dicendum, quia eo ipſo quòd ſimpliciter eſt relictum vel conceſſum in feudum, non determinata forma oneris, inſunt tacitè onera conſueta, * ſecundum modum & formam conſuetam, à qua omnis actus informatur, & declarationem recipit, nedum in contractibus ut in l. quod ſi nolit §. quia aſſidua. ff. de ædili. edict. l. circa. C. de loca. cum ſimilibus. ſed etiam in ultimis voluntatibus. l. ſi ſervus plurimum. in fin. ff. de legat. 1. Jaſon. Decius in l. ut liberis. col. 9. C. de collat. & appoſitiſſimè Petr. de Anch. in repet. cap. quia propter in fin. 4. oppoſ. de reſcript. in 6. Ubi dicit quòd conſuetudo informat omnem diſpoſitionem, etiam ſi non ſit dictum. Et facit famigerata illa theoria Bartol. in l. ut juſiurandi. §. ſi liberi. collat. 1. ff. de oper. libert. Ubi tenet quod * conceſſio emphyteuſis facta alicui, pro ſe ſuiſque filiis maſculis & fœminis, intelligitur ſecundum ſtatutum, vel conſuetudinem loci diſponentem de modo ſuccedendi ab inteſtato. Ita quòd ſi ſit ſtatutum vel conſuetudo, quòd fœmina non ſuccedat ſtante maſculo, filia non admittetur ad dictam emphyteuſim, niſi in defectum filiorum, quamvis dicta emphyteuſis non ſit hæreditaria, nec de ſucceſſione & idem tenent Petr. de Anch. in l. tres fratres. ff. de pact. & late in repet. cap. canonum ſtatuta col. 85. in quæſt. principali. de conſtit. & omnes fere ſcribentes ubique ſequuntur, quos brevitatis cauſa citare nolo. Igitur multo fortius & abſque dubio debet intelligi ſecundum conſuetudinem diſponentem de oneribus feudalibus, & in materia feudali. Adverte tamen quòd non intendo approbare dictam theoriam Bart. & Petr. de Ancha. quæ principali examinatione indiget, & ſuper ea diſtinguendum eſt, prout ſcripſimus. infrà §. 137. Sed emergit incidens quæſtio, cujus * loci conſuetudo inſpiciatur, an loci teſtamenti, contractus, vel loci dominantis, an vero loci ſervientis? & omnino dicendum inſpiciendam conſuetudinem loci ſervientis, ſeu rei quæ conceditur per notata ſup. §. 12. in fin. Recordor tamen quod huic ultimo dicto obſtat doctrina Bar. in l. ſemper in ſtipulat. ff. de reg. jur. ubi vult quod ſi quis vendidit triginta modios fundi vel terræ ſitæ in tali loco, non intelligitur de menſura loci in qua terra ſita eſt, ſed de menſura loci in qua fit contractus, ſed ego dico quod illa ſententia Bart. non eſt ſimpliciter vera, ſed eſt diſtinguendum prout in quadam quæſtione ſcripſi infrà §. 92. ubi remitto, ne etiam in incidentibus prolixus ſim

* Omnis actus à cōſuetudine informatur.

* Emphyteuſis conceſſio intelligitur ſecundum modum ſuccedendi ab inteſtato.

* Conſuetudo loci, in quo ſita res eſt, attenditur.

Digitized by Google

87. Secundo vero & tertio caſu quando gradualis ſubſtitutio provenit ex facto vaſſalli, dicendum quòd ſi vaſſallus dedit vel conceſſit filio ſuo vel filiæ ſuæ, & deſcendentibus ex eo vel ea ſucceſſive: tunc non eſt locus relevio, quamdiu à deſcendente in deſcendentem devolvitur per rationem caſus præcedentis: ſed benè ſi accidat feudum in totum, vel in partem, devolvi lateraliter, de fratre ſine liberis moriente in fratrem vel ſororem ſuperſtitem ſecundum notata *ſuprà* §. 25. Si vero vaſſallus dederit extraneo, ſive alii quàm deſcendenti ex ſe, puta fratri ſuo, & deſcendentibus ex eo: tunc non eſt dubium, quin debeatur unum relevium ex perſona fratris primi donatarii, & ſimiliter alia relevia ex mutationibus contingentibus inter deſcendentes, ſed inter ſe, & à latere, ut modo dictum eſt: ſed an debeatur à filiis, vel filiorum filiis quando à patre devolvitur ad filios, non eſt modica dubitatio, videtur enim deberi, quia certum eſt feudum mutare manum in qualibet nova perſona, & quòd eſt nova & perfecta mutatio & non reſolutio præcedentis mutationis, quæ nullomodò retrò reſolvitur, nec annullatur pro vita & tempore prædeceſſoris, ſed ſolum pro tempore futuro, & hæc mutatio non fit per ſucceſſionem hæreditariam de qua hic, & ſuprà §. 2. nec per aliam cauſam exceptam: ſiquidem filii & nepotes fratris donatarii non capiunt jus nec cauſam à patre donatario, ſed à donatore à quo non deſcendunt, & qui cenſetur in eos ſingulos ſucceſſive donationem contuliſſe. Et certum eſt quod ſi ſingulis ex eis, etiam ſucceſſive donaſſet, ſingula deberent relevia, & quum iſtud non procedat facto patroni, non poteſt ei imputari ſicut in primo caſu illi imputari poteſt, quod taliter infeudaverit. Unde in dicto primo caſu bene poteſt adaptari *dicta theoria Bart. in d. l. ut juſiurandi. §. liberi. ff. de oper. libert.* Sed non poteſt hic adaptari, quia vaſſallus quocumque modo contrahendo vel diſponendo, non poteſt præjudicare patrono, nec aliquas conditiones vel clauſulas opponere in ejus præjudicium, nec poſſunt vaſſalli facere quominus leges & jura feudalia habeant locum in factis eorum. *l. nemo poteſt ff. de legat.* 1. *l. teſtandi cauſa. C. de teſtament.*

88. His tamen non obſtantibus puto relevium non deberi, quia in veritate non ſunt plures donationes in ſingulas perſonas ſucceſſivæ, ſed una tantum facta alicui ex deſcendentibus ab eodem, per textum in *l. ſi Stichum. §. ſtipulatio. ff. de verbor. obligat.* Cùm igitur non ſit niſi una donatio, non debetur niſi unum relevium donationis illius cauſa, & ſi dicatur quod ſequuntur plures mutationes, & quod de qualibet mutatione debetur relevium, qualiſcumque ſit, ſive cauſata, ſive non, dummodo non ſit de caſibus exceptis, & ſic quamvis relevium ſemel ſolutum ſuffecerit pro prima mutatione, non tamen ſufficit pro ſequentibus, quæ non reperiuntur eſſe de caſibus exceptis, & iſtud ſolum ſtringit pro contraria parte: Non enim poteſt dici, quòd reſpectu deſcendentium, cenſeatur donatio in anticipationem ſucceſſionis, quum non ſit eis ſtipulatum tanquam hæredibus, ſed tanquam filiis, & ſaltem tacite actum, quòd habeant etiam ſi non ſint hæredes, reſpondeo quòd & ſi vere & proprie hæc non ſit donatio per ſucceſſionem in linea directa: tamen habet quamdam ſimilitudinem cum ea, & veriſimiliter ſi ſtatuentes fuiſſent interrogati, reſpondiſſent etiam hanc ſpeciem devolutionis eſſe immunem, attento quòd tranſeundo de patre in filium, non cenſetur tranſire in diverſam perſonam vel manum. *l. fin. C. de impuber. & alii ſubſtitut.* Igitur habendum pro expreſſo, ut notatur in *l. tale pactum. in fin. ff. de pactis.* Tum cum hujuſmodi relevia ſint odioſa, *ut in princip. § ſequentis*, in dubio interpretandum pro immunitate & liberatione per jura vulgar. Quare hanc concluſionem noſtram amplio, nedum ſi filii ſint vocati in genere, ſeu ſub nomine appellativo, ſed etiam ſi eſſent nominatim comprehenſi in donatione, quia expreſſio eorum quæ tacite inſunt, per eum modum per quem tacite inſunt, nihil operatur. *l.* 3. ubi Bartol. & omnes. *ff. de legat.* 1. Sed expreſſio filiorum per eorum nomina, non fit niſi ut includantur in diſpoſitione in qua erant æquè incluſi ſub nomine appellativo. Ex quibus infertur ſi quis dederit feudum Sempronio, & poſt ejus mortem Caio ejus filio, debebitur unum relevium per Sempronium, ſed non per Caium. Si vero dederit Sempronio, & poſt ejus obitum fratri Sempronii, vel alii extraneo, ab utroque debebitur relevium. Et idem in ſimilibus eſt dicendum.



89. Viceſimoſeptimo, etſi ex prædictis ſatis diſputatum ſit ſuper hoc §. tamen recordor ſponſionis factæ ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. quæſt. 5. in fin. d. quæſt.* An * patronus teneatur admittere unum ex hæredibus fidelitatem & integrum relevium offerentem? Et hic ſeſe offert latiſſima materia. Utque clarius & brevius reſolvatur, pone vaſſallum deceſſiſſe ſine liberis, relictis pluribus agnatis vel cognatis à latere, habilibus ad ſucceſſionem ſuam, patronus poſt quadraginta dies ab obitu prehendit feudum, accedit unus hæredum fidelitatem & relevium integrum ſecundum formam conſuetudinis offerens, ſed cauſatur patronus alios eſſe cohæredes, & vult prius liquidari pro qua parte is qui acceſſit hæres ſit, & interim & donec etiam alii cohæredes juſta fecerint, feudum retinere, & fructus lucrari, ſaltem pro portionibus eorum qui nullam diligentiam fecerunt, an poſſit? Si dicatur quòd ſic, ſequitur magna iniquitas, & durities contra naturam feudorum, quæ in benignitate conſiſtit: quia per dictam oblationem patronus ſtatim habere poteſt idoneum vaſſallum, & integrum relevium, & omne jus ſibi debitum, & ſic repletur omnis cauſa cujus defectu prehenſio facta eſt. Si igitur patronus nolit admittere, ſed cauſetur alios ſubeſſe cohæredes, apparet quod non vult jura ſibi debita per conſuetudinem ratione aperturæ feudi, ſed vult ludificare illa offerentem, & abuti poteſtate prehenſoria ſibi data ad lucrum fructuum, & explicationem hæreditatis defuncti vaſſalli, quod eſt iniquum, & contra mentem conſuetudinis. Imo etiam * juris rigores non debet patronus ſervare erga vaſſallos, inquit Bald. in *conſil.* 429. quidam nobilis *lib.* 1. Præterea quandiu hæreditas eſt indiviſa, unus hæredum tenetur commodum totius hæreditatis conſervare, & in hoc de dolo, & de levi culpa tenetur, & unus ſolus poteſt facere utilia omnibus, ſaltem neceſſitate cogente, & quando pro parte commode expediri non poſſunt. *l. hæredes ejus. §. ſi unius §. non tantum §. item culpa. ff. famil. herciſc.* Si vero dicatur patronum teneri admittere, videtur adverſari his quæ diximus *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 3. & 4. & §. 3. *num.* 4. Unum ex pluribus vaſſallis, non poſſe feudum recognoſcere, niſi pro parte ſua: & licet integrum relevium ab uno quandoque præſtari poſſit, tamen ſemper intereſt patroni feudum recognoſci à perſona legitima, Et plus attenditur præſtatio fidelitatis quæ eſt principale, quàm relevium, quod eſt acceſſorium, & minoris æſtimationis, juxta notata Baldi in *l. eadem. in princip. C. loca.* * Et ne mihi tanquam nodum in ſcirpo quærenti obſtrepant meri pragmatici, cauſantes minimè de hoc diſputandum, cùm patronus quemlibet gratia inveſtituræ accedentem, & jura offerentem recipere debeat, cum vulgari clauſula, ſalvo jure ſuo & alieno, Reſpondeo quod poteſt quidem patronus ſi velit ſemper hoc facere: ſed non tenetur, nec ſemper eſt honeſtum nec utile patrono.

* Unus hæredum relevium offerens an ſit admittendus.

* Rigor juris non debet ſervari erga vaſſallos.

* [illegible]

90. Pro reſolutione ad omnia abſurda & inconvenientia quantum fieri poteſt evitanda, ſic diſtinguendum puto: Aut iſte qui admitti petit ſolus poſſidet feudum, aut non. Primo caſu debet admitti. Quandiu enim alii cohæredes non apparent, nec ſe pro hæredibus gerunt, iſte habet fundatam intentionem ſuper tota hæreditate, & toto feudo: nec * habet neceſſe

* Hæres nõ tenetur probare ſe non habere propinquiorem vel concurrentem.



Digitized by Google

probare non habere proximiorem ſe vel concurrentem ſecum, ut tradunt Rapha. Cu. in *l. is poteſt. in l. ſed ſi de ſua. ff. de acquirend. vel amitt. hered.* Ludov. Rom. in *l. hæres inſtitutus, eod. tit.* Alexand. in *d. l. is qui. col. pen.* & ibi Jaſon. *col. pen. in fin.* Soc. in *l. ſi inter. ad fin. ff. de reb. cred.* Philip. Cornæus in *conſ.* 95. *viſo proceſſu. col. 2. conſ.* 197. licet in hac. *lib.* 4. quem refert & ſeq. Andr. Alciat. in *l. proximi* (ubi Typographi error in margine debet ut ſuprà reſtitui) *ff. de verb. ſignific.* & plenius ſcripſi infrà §. 145. Præterea ex quo poteſt integre ſatisfacere patrono, & ſolidum relevium præſtare, patronus non habet intereſſe probabile, nec cauſam juſtam eum repellendi, & feudum totum, vel pro parte retinendi.

91. Unde non puto, quòd ad impediendum emancipationem feudi deberet audiri, etiamſi vellet adverſus iſtum qui ſolus eſt in poſſeſſione, probare alium eſſe proximiorem, vel concurrentem in gradu, qui agnoverit hæreditatem: & eadem ratione idem ſub modificatione infrà *eadem queſt. num. ſeq.* dicendum * puto etiamſi alius de novo appareat qui ſe proximiorem, & ſolum hęredem, vel cohæredem & æqualis gradus eſſe contendat, contra illum qui ſolus poſſidet. Alioquin ſequeretur quòd quolibet ſuſcitato qui petitione hæreditatis ageret, vel in fidem admitti poſtularet, poſſet patronus ludificari & repellere verum forte hæredem & poſſeſſorem, & fructus ſuos facere. Amplio iſta, nedum ſi feudum poſſideatur ab offerente jura, & petente inveſtiri, & nondum ſit prehenſum, ſed etiamſi prehenſum ſit, & poſſideatur à patrono, in qualitate domini feudalis. Amplio, etiamſi alius qui non poſſidet, & ſuper quo non eſt facta prehenſio, compareret coram patrono, & ne poſſeſſor inveſtiretur, intercederet petens ipſe admitti, & inveſtiri. Amplio tertio, etiam ſi forte jam eſſet admiſſus in fidem is qui non poſſidebat & inveſtitus à patrono, cui certam ſummam pro jure relevii perſolviſſet: & hoc ne per obliquum via pateat expellendi & dejiciendi juſtum, ſive etiam non juſtum poſſeſſorem inauditum, ſine cauſæ cognitione, & juris ordine non ſervato, contra omnia jura.

* Patronus non poteſt denegare inveſtiturã vero poſſeſſori feudi

92. Tamen non intendo dicere indiſtinctè, quod patronus præcisè teneatur quemlibet poſſeſſorem feudi, puta quem * ſummariè revincere poteſt, vel quemvis alium prætendentem ſe poſſidere, admittere in fidem, juribus feudalibus ſolutis, jure ſuo in reliquis, & alieno in omnibus ſalvo: quamvis enim id ſit regulariter utile patronis, & raro nummos offerentes repellantur, tamen non ſemper eſt honeſtum. Quid enim ſi patronus jam admiſit verum hæredem in fidem, à quo jura feudalia recepit, & eum inveſtivit, eique manum levavit, poſtridie accedit quilibet ex cauſa ejuſdem ſucceſſionis, eadem jura offerens & eadem poſtulans? Et non puto patronum debere iterum recipere jura ex eadem apertura, & priori inveſtituræ contravenire. Quid ſi nondum aliquis in fidem admiſſus eſt, ſed in veritate cognoſcit patronus accedentem ad ſe inveſtituræ gratia nihil juris habere? Et puto quod rectè & honeſtè faciat, recuſando. Non tamen inhoneſte facit recipiendo jura à poſſeſſore etiam injuſto, eumque inveſtiendo, ſalvo jure ſuo & alieno, quia non tenetur controverſiam & litem ſubire pro vaſſallo negligente, nec debet interim negligere jura ſua: ſed ea à quovis poſſeſſore juſte exigere poteſt. Quinetiam quilibet poſſeſſor etiam aliàs injuſtus, quem patronus (forte ſciens alium eſſe verum vaſſallum) recuſat in fidem admittere, poteſt ſibi conſulere, adito ſuperiore, videlicet ordinario judice, à quo ad recuſationem patroni ad hoc vocati & auditi, niſi juſtam cauſam adducere, & ſummarie docere velit, in fidem admittetur per manum, ut aiunt, ſupremam, ſolutis eidem tamen patrono, vel conſignatis juribus debitis. Et ſic ſi feudum prehenſum fuerit, levationem manus obtinebit, una cum reſtitutione fructuum à die juſtarum oblationum. Imo etiam ſi ab ea die patronus de facto perſeveraverit tenere feudum ad manum ſuam, & non permiſerit juſta offerentem eo frui, tenetur ultra reſtitutionem fructuum, ad damna & intereſſe prehenſionem paſſi, à die dictarum oblationum. Si autem impedimentum non procedat à patrono qui paratus eſt quemlibet admittere, ſed à tertio opponente & petente inveſtiri, quid juris ſit, dicemus infrà §. 63. ne nimium hic involvar. Ex quibus patet non eſſe tam generaliter verum, quàm nonnulli vulgo jactant, debere patronum brachia ſemper aperta habere, ad quoſlibet inveſtituræ gratia accedentes admittendos.

* Si patronus injuſtũ poſſeſſorẽ ſummariè non vincere poſſit, non tenetur eũ inveſtire.

93. Quod autem dixi patronum non poſſe petenti inveſtituram, & jura offerenti refricare quæſtionem dominii ſcilicet utilis, & ampliavi etiam ſi patronus prehenſum feudum poteſtate feudali poſſideret, & aliis modis ſuprà declaratis, limitandum eſt ut procedat reſpectu ejus qui ſolus poſſidebat feudum prehenſum tempore petitæ inveſtituræ, vel prehenſionis feudi, ſeu ſuper quo facta eſt prehenſio, ſive poſſideret realiter & naturaliter, ut emptor adeptus vacuam poſſeſſionem, ſive medio conſuetudinis ut hæres ultimi poſſeſſoris, prout in pręfato themate: idem ſi cauſam haberet ab indubitato ultimo poſſeſſore: ſecus reſpectu tertii, qui nullomodo poſſidebat, puta, Titius vaſſallus poſſidebat feudum, quod Caius ſuum prætendebat, ſive jam intentaverat rei vendicationem, ſive non: Titius vendidit, vel donavit Sempronio, vel Sempronium reliquit hæredem, & ſic feudum fuit apertum, & prehenſum à patrono, qui jure feudali fruitur, & facit fructus ſuos propter negligentiam vel contumaciam Sempronii: accedit Caius dicens ſe verum vaſſallum, fidem & jura offerens. Dico quod patronus non tenetur eum admittere, niſi probaverit ſe verum vaſſallum, & ſi Caius adeat judicem, vel etiam reſcriptum regium ad hoc obtineat, ut per manum ſupremam recipiatur, & conſignando jura levationem manus obtineat, patronus ſolus, etiam non intercedente Sempronio, juſtè impediet, nec tenebitur levare manum, etiam per ſimplicem proviſionem, ſed ſemper fruetur donec Caius probaverit ſe verum vaſſallum, quod probare non poterit valide, & cum effectu, niſi Sempronio ad hoc vocato, cujus principaliter intereſt. Et hoc ſi inveniri poſſit: ſecus ſi deceſſiſſet ſine hærede, vel abdicaſſet feudum, quia tunc cum ſolo patrono judicium procedit, & tenetur prætendens ad ſe feudũm pertinere hoc probare. Alioquin non * tenebitur patronus eum recipere, ſed interim ſemper fruetur tanquam ex defectu vaſſalli. Non enim tenetur quemlibet ignotum admittere in vaſſallum: cùm fructus debeat lucrari, quandiu verus vaſſallus, vel ejus hæres aut cauſam habens ceſſat aut negligit juſta facere. Et ſimiliter quandiu durat lis inter Sempronium ejuſve hæredem, aut cauſam habentem, & Caium, patronus jure feudali ſemper fruetur reſpectu Caii, quantumcumque juſta offerentis: ſed non reſpectu Sempronii ejuſve ſucceſſoris, ſi juſta offerat ut dictum eſt. Benè verum eſt, quòd ſi Caius obtineat, recuperabit fructus à patrono, à die oblationis ei factæ, quos alioquin nunquam recuperaret à patrono, nec etiam à Sempronio, niſi à die litis cum Sempronio conteſtatæ, per modum percipiendorum, qui veniunt indiſtinctè in omni judicio poſt litem conteſtatam: ut dictum eſt *ſuprà eadem queſt.* 10. Secus Caius nunquam obtinebit aliqua damna & intereſſe contra patronum, niſi forte à tempore quo de meritis & veritate juris ſui liquidavit cum patrono, & eum certum effecit: ſed ipſe Sempronius benè recuperaret damna & intereſſe ultra fructus contra patronum, à die juſtæ oblationis per Sempronium factæ ipſi patrono. Et ratio differentiæ eſt, quia ex quo prehenſio eſt facta ſuper Sempronio, cùm ſit actus reciprocus, obligat patronum erga Sempronium ad reſtitutionem poſſeſſionis oblatæ Sempronio, à tempore quo juſta offeret, & ſatisfaciet cauſis propter quarum defectum prehenſio facta eſt. Sed hujuſmodi prehenſio de per ſe nihil habet commune cum tertio, qui nullo

* Patronus non tenetur inveſtire eum qui non poſſidet, nec habet cauſam ab ultimo poſſeſſore aut vero vaſſallo.

Digitized by Google

modo poſſidebat, & qui non fuit ſpoliatus, nec impeditus à poſſeſſione per dictam prehenſionem. Ideo tali extraneo patronus nullo modo ratione prehenſionis obligatur. Plures aliæ limitationes & modificationes cadunt ſuper hac uberrima & alibi non tractata materia, ſed ne nimis digrediar à diſtinctione unde exivi, reſervabo aliis locis opportunis.

94. Et redeundo ad diſtinctionem noſtram in ſecundo membro, videlicet quando is contra quem facta eſt prehenſio, non poſſidebat ſolus, ſed habebat cohæredes, qui adierant hæreditatem & incumbebant realiter poſſeſſioni feudi prehenſi pro portionibus ſuis: & tunc clarum eſt quod ante prehenſum feudum unus ſolus non poteſt fidelitatem & relevium nomine ſuo offerre, & præſtare pro toto: quoniam patronò eligente fructus unius anni, non poteſt fruendi patientiam præſtare niſi pro parte ſua, & poſt prehenſionem, adhuc idem eſt dicendum, quia licet patronus totum feudum jure feudali poſſideat, tamen reſpectu eorum qui negligunt fidem & jura offerre, ſemper fruitur in merum eorum damnum, & nihil tenetur imputare in relevio, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. Et uni juſta offerenti non tenetur nec debet feudum emancipare niſi pro parte ſua. Unde hoc caſu dico, quòd ſi patronus unum accedentem ad ſe tam nomine ſuo quàm hæredum, velit in fidem admittere, poteſt ſi velit, & res erit expedita: ſed non tenetur, niſi in caſu juſti impedimenti. Tenebitur * tamen pro parte ſua inveſtire & feudum relaxare: & habent locum omnia quæ in ſimili in linea directa diximus ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 3. & 5. Nec obſtat quòd non debetur niſi unum relevium & non plura, quia eſt omni reſpectu dividuum, quum ſit patroni electio, ut notatur ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 6. *num.* 47. Et ſic tenetur recipere pro parte ne ſequantur inconvenientia de quibus in *d. quæſt.* 5. Clarum eſt etiam quòd ſi unus velit nomine ſuo admitti pro toto feudo, juſtè repellitur à patrono pro portionibus cohæredum per prædicta, etiam ſi integrum relevium offerret. Et ſic illi qui ſe gerunt pro hæredibus & ſimul poſſident, non debent confidere in diligentia unius, ſed debent & ipſi adire patronum, ſi tamen ſint minores ætate, de qua in §. præcedenti, ſufficiet eorum nomine petere inducias fidei: & hæc habent locum nedum in ſucceſſione collaterali, ſed etiam in ſucceſſione directa, quia ſi ſolus primogenitus appareat hæres, & poſſideat, debet ſolus in fidem totius feudi admitti, & recuſante patrono ſibi conſulet per judicem, nec audietur patronus allegans alios eſſe filios & cohæredes, niſi forte hæc in continenti probare velit. Et hoc caſu non ſufficit probare quod ſuperſint alii filii, niſi etiam probet quòd agnoſcant hæreditatem, quia præſumptio illa, filius, ergo hæres, & virtus ſuitatis non habet locum niſi ad commodum filii, & quando à filio vel cauſam habente ab eo allegatur, ſecus ſi ab extraneo, ut tradit Bald. & alii in *l.* 1. C. *ſi minor ab hæred. ſe abſtineat.*

*Nō tenetur patronus unum ex hæredibus inveſtire niſi pro ejus portione.

95. Et puto quod ſi patronus offerat probationem in continenti, debet admitti, tam hîc, quàm in collaterali ſucceſſione, etiam ad impediendum ſimplicem * proviſionem totius feudi fieri pendente lite ſuper diffinitiva levationis manus, etiam in terminis §. 35. *infra eodem.* diximus *gloſſ.* 2. *quæſt.* 1. Quædam tamen conſuetudines diſponunt primogenitum fidem & homagium facere poſſe pro omnibus, quod eſt æquiſſimum, imò multum rationabile eſſet, quod indiſtinctè unus cohæredum poſſet fidelitatem facere pro omnibus, tam ſuo quàm aliorum nomine, ut ſic §. 67. *infrà eodem.* limitaretur quando unus ex pluribus vaſſallis ejuſdem feudi, ſuo & procuratorio conſortium nomine accederet. Sed non eſt noſtrum à claro ſcripto diſcedere, vel adhærere prætextu æquitatis invitantis, ſed non impellentis & cogentis. Ex prædictis etiam liquido apparet, quòd ſi duo vel plures emptione, dono, aut aliter acquiſiverint idem feudum, non tenetur patronus unum ex eis pro toto admittere in fidē: ſed ſolum pro quota parte ſua, & pro reliquis portionibus poteſt prehendere feudum, vel prehenſum retinere ex defectu hominis, & fructus ſuos facere cum effectu: quia ex ipſa forma acquiſitionis, apparet plures eſſe vaſſallos, & non unum tantum. Idem ſi nondum appareret, ſed patronus probare poſſet in continenti.

* Quando patronus proviſionē feudi impedit.

96. Viceſimo-octavo quæro, quid ſi inter plures cohæredes, aut alios poſſidentes communiter idem feudum, ſive cum ſocietate, ſive non, unus fecerit ſe inveſtiri à patrono in ſolidum, ſive ſimpliciter de toto feudo nomine ſuo proprio tantum: an reliqui poſſint intentare caſum novitatis, ſive * interdictum uti poſſidetis contra inveſtitum? Breviter dico quòd non, ſi ille nihilominus recognoſcat eos in ſocios vel convaſſallos, & ſic actus judicabitur ab effectu magis quam à forma. Ab effectu autem apparet quòd id fecit non animo turbandi conſortes, ſed animo ſibi & aliis conſulendi, & obviandi prehenſioni feudali. Sed an poſſit repetere pro rata à conſortibus illud quod pro relevio ſolvit? Dicendum quòd ſic, quia licet tantum nomine ſuo ſolverit, tamen eos liberavit, & in hoc negotium commune, licet non ipſo geſtu, tamen re ipſa geſſit, & eo ipſo quòd ſunt liberati, locupletiores facti ſunt, ergo contra eos habet actionem, quantumvis ſuo nomine, & ſui lucri cauſa geſſerit, textus in *l. ſi pupill.* §. *ſed & ſi quis ff. de negotiis geſt.* Nec obſtat quòd non ſunt liberati à fidelitate, quod eſt principale, & quòd eis imminet periculum prehenſionis, quia jam ſolo verbali obſequio liberari poſſunt ſi velint. Et hæc ſunt limitanda, niſi certo conſtaret quòd patronus eis remiſiſſet relevium, ſi non ille antevertiſſet: tunc enim appareret negotium non eſſe utiliter geſtum, nec ad eos ſpectare re ipſa, nec alio modo.

* Interdicto uti poſſidetis utrū adverſus ſocium vel cohæredē de toto feudo inveſtitum ſocius vel cohæres uti poſſit.

97. Sed quomodo conſuletur patrono? Videtur enim circumventus, non in relevio ſeu juribus pro hac vice debitis quæ percepit, ſed ratione futurorum jurium: poterit enim iſte per obreptionem de dolo inveſtitus, ſucceſſivè acquirere portiones conſortium, & tamen prima facie non faciet novam fidelitatem, nec ſolvet novum relevium. Aut aliàs accedere poſſunt multæ mutationes circa portiones conſortium, quas ignorabit patronus putans talem inveſtitum ſemper eſſe vaſſallum totius feudi. Et diſputatione omiſſa,

98. Reſpondeo quòd dicta inveſtitura non eſt nulla, nec annullanda * reſpectu portionis feudi, pro qua inveſtitus poterat & debebat inveſtiri, ſed pro portionibus conſortium, pro quibus non potuit, nec debuit ſuo nomine inveſtiri, eſt nulla ipſo jure: nedum reſpectu conſortium, ſed etiam reſpectu inveſtiti. Et in effectu volo dicere, quod nulla reſciſſione, nulla declaratione præcedente, poteſt patronus non obſtante dicta inveſtitura quatenus eſt erronea & nulla, ſtatim prehendere feudum, videlicet pro portionibus conſortium qui non ſunt inveſtiti: idque ex defectu hominis, & fructus ſuos facere donec fidelitatem fecerint, pro qua nihil ſolvent patrono, utpote ſatisfacto de toto relevio. Et pariter ex parte dicti inveſtiti, ſi forte poſtea emerit vel alio titulo acquiſierit à conſortibus, poteſt patronus manū injicere portionibus acquiſitis, tam ex veteri quam ex nova ex mutatione, & jura ex ſecunda mutatione debita exigere. Et eſt ratio, quia inveſtitura non refertur ad futuras acquiſitiones, idque eſſet contra ejus naturam quum ſemper debeat ſubſequi, & ſic fuit reſtricta & limitata ad portionem & acquiſitionem quam inveſtitus habebat tempore inveſtituræ. Tum quantumcūque etiam verus vaſſallus ſit inveſtitus, ſi tamen feudum perveniat ad alium non dominum, ex quo nomine ſuo tanquam dominus poſſidet, & non eſt in fide, poteſt patronus manum injicere, & tenet manus injectio in præjudicium poſſeſſoris, qui non poteſt negare mutationem vel aperturam feudi & fidem à ſe non factam per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 2. *num.* 3. Secus ſi novus poſſeſſor non poſſideret jure do-

* Admiſſio in fidem reſtringitur ad portionē ſpectantem ad inveſtitum tempore inveſtituræ.

mini, ſed jure creditoris, vel alias nomine illius qui eſt vaſſallus & inveſtitus.

99. Viceſimonono ad majorem declarationem quæro: Vaſſallus deceſſit ſine liberis, relictis à latere fratre uterino hærede univerſali, & fratre patrueli hærede reſpectu propriorum paternorum dumtaxat, Uterinus tanquam proximior in gradu omnia occupat, patronus poſt quadraginta dies à morte ultimi vaſſalli manum injicit feudo aperto, uterinus accedit ad patronũ, fidelitatem & relevium offert tanquam hæres, petens inveſtiri & manum dominicam levari. Utrum patronus teneatur admittere? Et hæc quæſtio differt à themate *quæſt.* 27. *ſuprà eodem.* in qua omnes ſunt cohæredes, ſed hic * non ſunt cohæredes, quia licet ſuccedant eidem perſonæ, tamen ad diverſa bona, & videntur plura patrimonia & hæreditates ſeparatæ, ex quo ſunt diſparis gradus, ſed ſi eſſent ejuſdem gradus, hæredia propria unius lateris nullam haberent vicem ſeparatæ hæreditatis ſed ſolum cujuſdam prælegati, ut ſcripſimus infrà §. 147. Tum in hac quæſtione alter alterum in totum excludit: ſed in *d. quæſt.* 27. ſimul concurrunt, tamen quia eadem eſt ratio deciſionis, idem debet dici: & ſic debet patronus qui non vult de jure alieno litigare, ſed ſolum quod ſuum eſt percipere, inveſtire uterinum ex quo eſt poſſeſſor. Et hoc ſane intellige dummodò ſaltem* per annum pacificè poſſederit ante prehenſionem: ita quod jam acquiſiverit poſſeſſionem contra patruelem, ut dicemus infra §. 64. Secus ſi prehenſio facta ſit infrà annum ab obitu ultimi vaſſalli, vel infra annum à poſſeſſione uſurpata per uterinum: quia tunc debet diſtingui. Aut patronus ſimpliciter prehendit & nullos commiſſarios adhibuit, vel alias permiſit uterinum frui & poſſidere ſub manu dominica: aut commiſſarios adhibuit, vel per ſe & ſuos omnino expulit uterinum, prout ſibi licet & dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. *&* 2. Primo caſu ſi labatur annus à dicto obitu, vel poſſeſſione, idem dicendum eſt: quia per talem prehenſionem non fuit interrupta detentio & poſſeſſio uterini. Et ſic quamvis reſpectu patroni & jurium dominicalium non remanſerit niſi detentor nomine patroni: tamen reſpectu dominii, & ipſius rei feudalis & quoad omnia reſpectu patruelis, ſuo proprio nomine ſemper detinuit & poſſedit, & lapſu anni poſſeſſionem ſibi acquiſivit ſeu confirmavit. Secundo vero caſu, notoriè interrupta eſt occupatio uterini, & ſic ex quo nondum acquiſiverat poſſeſſionem contra patruelem prehenſionis tempore, multominus acquirit poſt talem prehenſionem, ex quo conſequitur poſſeſſionem civilem quæ vigore hujus conſuetudinis adhuc reſidebat penes patruelem, ei remanſiſſe, ex quo ab alio acquiſita non fuit, & non habuit aliter animum perdendi. Imo dum accedens inveſtituram petit, apparet quod retro ſemper habuit animum poſſidendi, & remanſit verus poſſeſſor, & ſic patronus debet patruelem inveſtire & non uterinum. Saltem non tenetur uterinum admittere, quod eſt verum, ſi re integra patruelis accedat ad patronum pro inveſtitura, alioquin in hoc prodeſt uterino poſſeſſionem vel injuſtè occupaſſe, quod dum offert juſta patrono, debet ab eo admitti. Nec poteſt patronus recuſare, ſed tenebitur admittere, vel recipietur à judice per manum ſupremam, ex quo erat in poſſeſſione tempore prehenſionis.

* Hæres hærediorum & hæres conquæſtorum non ſunt cohæredes.

*Lapſu anni acquiritur poſſeſſio.

100. Nec * admittitur patronus volens probare alium eſſe verum vaſſallum ex quo non comparet, & is qui renovationẽ inveſtituræ poſtulat eſt ſolus in poſſeſſione. Faciunt notata in *cap.* 1. *in princip. ſi de feud. defunct. cont. fuer. inter dom. & agnat. cap.* 1 *in princ. de cont. inveſt. in l.* 3. *C. de edict. Divi Adria. toll. in l. fin. C. quorum leg.* Quod ego limito niſi patronus vellet in continenti probare vel oſtendere, nedum de defectu tituli: ſed etiam de vitio poſſeſſoris petentis inveſtituram. Ex quibus patet * quàm magnæ ſit efficaciæ manus injectio, & fruitio patroni, quia interrumpit illicitam poſſeſſionem & uſurpationem invaſoris feudi: & conſequenter impedit præſcriptionem, quæ poſſet ſequi, & conſervat jus & poſſeſſionem veteris vaſſalli, vel ejus veri hæredis, ut in pulchra quæſtione deduxi infrà §. 69.

* Patronus non poteſt poſſeſſori cõtroverſiã facere juris alieni.

* Prehenſio & poſſeſſio patroni conſervat jus veri vaſſalli.

101. Triceſimo, juxta hæc quæro: Quid ſi ad inveſtituram concurrant plures emptores, vel donatarii, aut alii ſimili vel diſſimili titulo? Reſpondeo;* ex prædictis colligi poteſt, & ut paucis intentionem meam explicem, dico quod patronus non poteſt cum effectu denegare inveſtituram veteri poſſeſſori feudi prehenſi, ſuper quo prehenſio facta eſt, nec etiam oſtendenti ſe habere cauſam ab eo, vel ejus apparenti hæredi juſta offerenti. Et ſi recuſaverit, judex providebit, cum reſtitutione fructuum & damnorum à die oblationis, niſi forte patronus in continenti doceat de non jure petentis inveſtituram. Sed poteſt denegare inveſtituram penitus extraneo, donec docuerit de jure ſuo, nec tenebitur ad damna & intereſſe tempore medio, licet teneatur ad reſtitutionem fructuum à die oblationis, poſtquam de jure petentis inveſtituram apparuerit, & ſufficit ſummaria probatio, tam reſpectu ſolemnitatis, quàm reſpectu probationis, quoniam non agitur de adjudicanda, vel declaranda proprietate ſeu dominio ipſi inveſtituram petenti, ſi non habeat, ſed de adipiſcenda poſſeſſione feudi. In quo petens inveſtituram, prima facie certat de damno vitando, patronus autem de lucro, propter defectum hominis. Poteſt etiam quemlibet admittere in fidem ſi velit: ſed non eſt honeſtum ut dictum eſt. Pluribus autem concurrentibus & contendentibus non tenetur aliquem admittere, ſed poteſt ad judicem remittere, non tamen interim lucrabitur fructus, ſed is qui calculum ſententiæ referet, feudum obtinebit cum fructibus à die oblationis ſuæ, ſine damnis & intereſſe, quoniam patronus non denegavit, nec in mora fuit, ſed fuit paratus admittere illum qui debebat & declararetur debere admitti. Quod ſi pluribus contendentibus uni gratificaret, & feudum ei relaxaret, non præjudicabitur cæteris, ſed pendebit ab eventu, non tamen poterunt cæteri contendentes appellare ab inveſtitura patroni, quum ſit actus privati & extrajudicialis: ſed debent proſequi patronum & inveſtitum coram judice ordinario, ut ad recuſationem patroni inveſtiantur per manum ſupremam, & revocetur inveſtitura gratificati, contra quem gratificatum, & ad invicem, poterunt prætendentes feudum concludere, & procedere in caſu novitatis ſive interdicto uti poſſidetis, ſi ſinguli ſe poſſeſſores prætendant, Alioquin clarum eſt quod ſolius poſſeſſoris eſſet renovanda inveſtitura, ſine præjudicio juris aduerſarii in petitorio & rei vendicatione. Et in dicto caſu novitatis facient ſequeſtrari feudum, non obſtante dicta inveſtitura, & victori adjudicabitur inveſtitura, cum fructibus à diebus oblationis per eum factæ, jura feudalia ſolvendo vel conſignando, unà etiam cum damnis & intereſſe turbationis adverſus turbatores victos. Sed patronus non condemnabitur in aliqua damna & intereſſe & expenſas erga victorem, dummodò à principio litis deſtiterit, & declaraverit ſe paratum admittere illum qui inveſtiendus declarabitur, & hoc niſi convincatur dolosè dictam indebitam inveſtituram conceſſiſſe, quia tunc ad damna & intereſſe procedentia ratione doloſæ inveſtituræ vel gratificationis teneretur. Alioquin non tenetur, niſi perſtiterit in lite cum gratificato, ſuam inveſtituram ſuſtinendo. Multæ aliæ & variæ quæſtiones circa hæc occurrunt, ſed nunquam eſſet finis ſi in ſingulis morarer, ideo quæſtionem hanc concluſionis generalis vice ſubjunxi.

* Compendioſa reſolutio.

102. Triceſimoprimo quæro: Vaſſallus deceſſit ſine liberis relicto fratre & nepote ex fratre præmortuo: modo certum eſt quod ſi frater ſuperſtes adeat hæreditatem, omnino excludit nepotem tanquam remotiorem, in locis ſubditis conſuetudini noſtræ vel ſimi-

li,

Digitized by Google

li, ubi in linea collaterali non eſt repræſentatio *ut infr.* §. 149. Et tunc etiam ſi in continenti dictus frater proximior hæres donet, vel cedat * dictam hæreditatem nepoti, debebit nepos duplex relevium : unum ex perſona dicti fratris, qui aditione factus eſt hæres incommutabilis, & vi conſuetudinis generalis dominus & poſſeſſor feudi hæreditatii : & aliud relevium ex perſona propria in quam à cedente transfertur, & de novo cum effectu mutat manum. Si verò frater expreſsè abſtineat, vel repudiet hæreditatem, tunc locus aperitur nepoti, qui tanquam proximior ex ſucceſſorio edicto ſuccederet, non ex perſona fratris defuncti, ſed immediatè ex perſona propria, & ſic non debet niſi unum relevium, prout unica tantum eſt mutatio à defuncto in nepotem primum & immediatum hæredem. Sed quæſtio eſt, ſi dictus frater decedat ſine liberis non adita nec repudiata dicta hæreditate : an nepos utramque hæreditatem accipiens debeat duplicia vel ſimplicia relevia? Punctũ eſt, an mediatè, an vero immediatè ſuccedat, quod tractatur infrà §. 132. & 172. Et breviter dicendum, quòd ratione feudorum quæ erant in hæreditate patrui prius defuncti, duplicia : pro reliquis vero feudis patroni ultimo defuncti, ſingula tantum debet relevia. Ratio, quia * in illis mediatè, in illis immediatè ſucceditur. In iſtis vero nullum eſt dubium : ſed quoad illa obſtare videtur, quia hæreditas fratris prius defuncti non erat adita a fratre poſterius defuncto. Et ſic nondum erat juncta cum bonis ultimi defuncti, ſaltem incommutabiliter; ſed erat hæreditas per ſe, ita quòd iſte nepos poteſt illam adire vel repudiare ſi velit: & ſic adeundo hæreditatem primi defuncti, videtur etiam illi immediatè ſuccedere, *ut inſtitut. de hæred. qualit. & differ. §. ſed his prætor. l. ſi filius familias* §. 1. *l. ei qui ff. de acquir. vel. amitt. hæred.*

* Ceſſio & abſtentio differunt.

* Ex ſucceſſorio edicto, immediatè : ex jure tranſmiſſionis mediatè ſucceditur.

102. Quia dico, ſive adivit hæreditatem ultimi defuncti qui nec adivit nec repudiavit, non poteſt ex perſona propria adire vel repudiare hæreditatem primi defuncti: ſed ſolum ex perſona ultimi defuncti & tanquam hæres ejus, in cujus hæreditate reperitur jus adeundi vel repudiandi alienam hæreditatem : ſive iſte nepos repudiavit hæreditatem ultimi defuncti, adhuc idem eſt, quòd ex perſona propria non habeat jus adeundi nec repudiandi hæreditatem primi defuncti, ſed hoc jus ſpectat ad qualemcumque hæredem ultimi defuncti. Et hunc effectum generalis tranſmiſſionis, operatur virtus dictæ conſuetudinis, * *mortuus ſaiſit vivum*, ut inter ejus effectus diximus infrà §. 132. Si igitur in linea collaterali hæres ultimi defuncti, quicumque ſit, acceptet hæreditatem primi defuncti, debebit duplicia relevia feudorum illius hæreditatis : quæ feuda tam in vim hujus conſuetudinis, quam ſecutæ aditionis, (quæ trahitur retrò ad tempus mortis primi defuncti. *l. hæres quoque. ff. de acquir. vel amitt. hæred.*) cenſetur fuiſſe ultimo defuncto acquiſita, & ab illo tranſlata in hunc hæredem. Et ſic patet quòd quamvis aditio hujus hæredis requiratur, & illud jus ſucceſſivum incõmutabiliter acquiratur, tamen non dicitur hic hæres ſuccedere primo defuncto immediatè, nec ex perſona propria, ſed ſolum mediate ex perſona ultimi defuncti, cui ſoli immediatè ſuccedit. Nec obſtat quod adhuc ut ſit locus relevio, requiritur vera & efficax mutatio manus, nec ſufficit ficta, *ut ſuprà eodem quæſt.* 1. Sed quando hic ultimus hæres adit hæreditatem primi defuncti, fingitur adita per ultimo defunctum, & cum hoc trahitur retrò, & ſic ultimo defunctus fingitur adiviſſe & hæres poſſeſſor fuiſſe, & conſequenter quòd hæc prima mutatio à primo in ultimo defunctum, non eſt aliud quam merè ficta mutatio, maximè cum dictus ultimo defunctus dictam hæreditatem ad ſe devolutam ſemper ignoravit : & poſſeſſio quam in vim conſuetudinis & commutabiliter cenſetur habuiſſe civiliſſima ſit, ſecundum Bald. in *l. ut inter divinum. col. 2. in fin. C. de ſacroſanct. eccleſ. de quo infra* §. 132. Et ſic concludendum videtur, quod unica vera tantum mutatio reperiatur in hunc hæredem primo defuncti de facto adeuntem, & ſic unicum tantum debetur relevium, maxime cum hujuſmodi relevia ſint odioſa, nec debeant habere locum, niſi ubi verba conſuetudinis verè & propriè verificantur, & in caſu vero & non ficto, juxta Bart. in *l. 3. §. hæc verba. ff. de negot. geſt.* Bald. in *l. transfigere collat. 3. verſicul. quæro numquid. C. de tranſact.*

* Effectus tranſmiſſionis mortuus ſaiſit vivum.

Quia reſpondeo, quod illa prima mutatio non eſt ficta nec inefficax, ſed vera & efficax quoniam per * conſuetudinem quod mortuus ſaiſit vivum, non continuatur nec transfertur ficta, ſed vera poſſeſſio & dominium ipſo jure, in proximum hæredem etiam ignorantem, etiam infantem vel furioſum, ut ſcripſi in *d.* §. 132. & quamvis cum beneficio abſtinendi : tamen ſi non abſtentio, ſed aditio ſequatur ut hic, remanet illa prima & vera tranſlatio & mutatio efficax, & plures ejus effectus deduxi in *d.* §. 132. Si vero iſte ultimus hæres * repudiat dictam primi defuncti hæreditatem, tunc (tanquam conditione reſolubili extante) cenſetur nunquam fuiſſe devoluta ad dictum ultimo defunctum, & locus aperitur cæteris proximioribus dicti primo defuncti hæredibus qui illi ex propria perſona, & immediatè per ſucceſſorium edictum ſuccedere poterunt, & ſic unicum debebunt relevium. Sed quid ſi non ſit alius propinquus habilis ad ſuccedendum illi primo defuncto, quam iſte ultimi defuncti hæres, qui repudiat jus adeundi quod habet tanquam hæres ex perſona ultimi defuncti, ſed vult uti jure adeundi quod alias habet ex propria perſona ad ſucceſſionem primi defuncti, & ei ex capite ſuo immediate ſuccedere, an poſſit? Dico quod non : ſive in linea collaterali, ſive etiam in linea directa, propter multa inconvenientia quæ aliàs ſequerentur, ut deduxi infrà §. 130. Et quod diximus de duplici relevio, idem de triplici vel quadruplici tranſmiſſione & relevio. Hæc tamen limitari debent, niſi feudum ab alio poſſeſſum fuerit à quo fructus præteriti nequeant avocari, ut dicemus *infra eodem quæſt.* 45.

* Per tranſmiſſionem *mortuus* ſaiſit vivum, transfertur vera poſſeſſio & verum dominium ipſo jure.

* Non poteſt quis eamdem hæreditatem ex capite tranſmiſſionis repudiare, & ex propria perſona adire.

ROMA

103. Triceſimo-ſecundo, quid in quibuſdam feudis, quæ odioſo Vulquecini more reguntur, in quibus in omni mutatione ex parte vaſſalli contingente, etiam in linea directa debetur relevium, utpote nepotem * patre præmortuo ſuccedere avo, utrum debeat duplex relevium? Reſpondeo, non : ſive ſolus, aut cum aliis nepotibus ſuccedat una cum patruo, & ſic jure repræſentationis patris ſui veniat, quia nihilominus immediatè ſuccedit avo ex perſona propria, & non immediatè, nec ex perſona patris, ad quem nunquam fuit devolutum illud jus ſucceſſivum : & ſic non eſt duplex mutatio nec verè nec fictè, ſed una tantum. Et hæc eſt * differentia inter jus tranſmiſſionis, in quo mediatè & ex perſona tranſmittente ſucceditur, ut in quæſtione præcedenti : & jus repræſentandi, in quo ſuccedens ex capite proprio venit, & nihil juris accipit ab eo quem repræſentat, & cujus locum & gradum juris diſpoſitione occupat, ut notatur per Bart. Bald. Paul. Philip. Corn. in *l. 2. C. de liber. præteri. vel ex hæred. notant omnes ſcribentes in l. pactum dotali. C. de collat. in l. qui ſuperſtitis. ff. de acquir. vel amitt. hæredit. ad hæc quæ infrà* §. 133. 134

* Nepote patre præmortuo ſuccedente avo, non debetur duplex relevium.

* Succedẽs jure repræſentationis venit ex perſona propria.

104. Triceſimo-tertio, retento themate quæſtionis 13. Quid ſi nepos aliquid dederit fratri defuncti proximiori hæredi ut hæreditatem obtineat? Diſtingue poſt Ulpianum in *l. fuit quæſtionis. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Aut frater aliquo accepto, ſive non, ceſſit hæreditatem nepoti. Et tunc cedendo adivit, & duplex relevium, tanquam ex duplici vera mutatione debetur, etiam ſi cedens aliàs nihil apprehendit, nec perceperit ex hæreditate. Aut vero non ceſſit, ſed tantum abſtinuit, ſive repudiavit ut locum faceret nepoti, & tunc nepos per ſucceſſorium edictum ex perſona propria immediatè ſuccedit, & nihil juris capit ex renunciante, & ſic non niſi unicum debetur relevium, quum unica tantum ſit mutatio. Amplio primo,

Digitized by Google

etiam ſi juſtum pretium ſive æſtimationem hæreditatis daret fratri, ut abſtineret, quia ſive multum, ſive parum, & quicquid etiam de rebus hæreditariis ob eam cauſam dederit, nihil ad rhumbum, ex quo non eſt niſi unica mutatio feudi à defuncto in nepotem. Et hæc ſane intellige, dummodo dictus frater tantum abſtineat, & omittat hæreditatem devolvendam ad quos de jure, ſecus ſi abſtineret & renunciaret in favorem & commodum unius ex pluribus nepotibus, hoc pacto ut alii excluderentur, quia ineſſet tacita aditio & ceſſio, ut per Socin. in *conſil.* 34. *viſa. renunciatione lib.* 4. Et dato quòd ſit ſimplex abſtentio, ſi nepos unum feudum hæreditarium relinquat abſtinenti, debebitur eo reſpectu duplex relevium: unum ex mutatione à defuncto in nepotem hæredem lateralem, aliud ex alia & nova mutatione à nepote in patruum donatarium vel ceſſionarium nepotis. Amplio ſecundo, etiam ſi probetur quod dictus frater aliàs erat aditurus, & venditurus vel ceſſurus hæreditatem, niſi veritus eſſet jura feudalia, & quòd in eorum fraudem, ſive ad illa evitanda, elegit viam repudiationis. Tum quia * ad reputandum fraudata jura feudalia, non ſufficit allegare nec probare fraudem, niſi ſit conjuncta ſimulationi. Tum quia vaſſallus nullam fraudem facit patrono, etiamſi de induſtria omittit viam ex qua jura feudalia oriuntur, & eligit aliam ex qua nihil vel minus debetur, dummodò vere eligat, quoniam per hujuſmodi jura & conſuetudines, nulla lex, nulla reſtrictio eſt impoſita liberæ voluntati contrahentium, ſed hæc jura velut ſub eventu certæ conditionis (puta ſi contingat feudum vendi, vel mutare manum) imponuntur, quæ ſi non eveniat nihil debetur, ſi autem vere & cum effectu evenit, ſed aliud quoquomodo ſimulent contrahentes, & tunc hoc detecto nihilominus jura debentur.

* Licitum oblique, ſed non ſimulatè cõtrahere in præjudiciũ patroni.

105. Tricеſimo-quarto quæro, utrum patronus poſſit aſſumere cauſæ cognitionem inter plures concurrentes ad inveſtituram? Reſpondeo, non: quia illi uſus feudorum, de quibus in *l. imperialem.* §. *præterea ſi inter duos. in cap. unico an apud jud. vel cur. do. cap. unico. de contr. feudi. apud pares termin.* quòd inter duos vaſſallos patronus cognoſcit & judicat, & inter patronum & vaſſallum, pares curiæ apud nos non ſervantur. Et patronus in quantum talis nullam habet juriſdictionem contentioſam, & juriſdictio * nihil habet commune cum nexu, qualitate aut ſubjectione feudali, ſicut nec cum proprietate, ut tactum eſt *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 1. *num.* 45. Unde ſi quis habet juriſdictionem ſuper feudo, non ſequitur quòd moveatur ab eo feudaliter, & à quo movetur, non infertur quod ſubſit ejus juriſdictioni, nihil tamen impedit quin noſcat & determinet tanquam arbiter ex compromiſſo, vel cognoſcat & jus reddat in invitos tanquam judex, ſi alias juriſdictionem ordinariam, aut competentem habeat ſuper feudo, ſive habeat juriſdictionem in proprietate, ut barones & caſtellani, quum habeant eam infeudatam à rege, ſive in ſimplici officio, ut præſides, præfecti-ve provinciarum, attamen non apud ſe in domo privata, ſed in jure & rite more majorum. *l. fin. ff. de juſti. & jur.* Hinc etiam * ſummus princeps noſter, qui in prima inſtantia cognoſcit de controverſia inveſtiturarum ducatuum, & cæterorum feudorum regalium, non ſolet jus reddere niſi ſolemniter in parlamento ſuo paribus Franciæ munito, ut in ſimili tactum eſt *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 13. *num.* 65. de revocatione autem inveſtituræ inferiorum feudorum quæ quandoque immediatè moventur à principe, ut dictum eſt *ſupra* §. 9. *gl.* 3. *in princ.* non ſolet cognoſcere in prima inſtantia, ſed certi conſiliarii ſeu judices vulgo à camera theſauri nuncupati, à quibus appellatur ad ſupremam curiam hujus ſenatus.

* Juriſdictio nihil habet cõmune cum feudalitate.

* Ad regem ſpectat cognitio inveſtiturarũ feudorum legalium.

106. Triceſimo-quinto quæro, vaſſallus in teſtamento vel codicillis * legavit feudum ſuum Titio, utrum mortuo teſtatore ſine liberis debeantur duo relevia ratione hujus feudi? Videtur quod unum ab hærede, aliud à legatario, quia hæres ab inteſtato eſt ſaiſitus, ſive poſſeſſor ipſo jure ab inſtanti obitus, non obſtante quacumque clauſula appoſita à teſtatore per viam teſtamenti, ut ſcripſi *infra* §. 132. *in prima ampliatione.* Deinde adita hæreditate tenetur legatarius accipere de manu hæredis: & ſic videntur duæ mutationes. Contrarium dico; quia quamvis feudum legatum ſit de corpore & univerſitate ſucceſſionis, tamen non eſt de effectu & commoditate, ſed de onere ſucceſſionis. Et ſic pro illo non debet hæres (qui nullum de eo commodum capit) ſolvere relevium. Tum quia illud feudum non accipitur hæredi, quantum ad jus & dominium: licet bene quantum ad poſſeſſionem, & onus reſtituendi, quod non attenditur. Facit *l. qui ſic. ff. de ſolutio.* Sed ipſum jus & dominium ſtatim à morte defuncti tranſlatum eſt immediatè in legatarium etiam ignorantem, ut dictum eſt *ſuprà eodem quæſt.* 1. *num.* 8. Nec habet legatarius cauſam, titulum, nec jus ab hærede tradente, ſed à ſolo teſtatore diſponente. *l. cohæredi.* §. 1. *ff. de vulg. & pupill.* Et ſic apparet quòd non eſt niſi unica mutatio, videlicet à teſtatore in legatarium, & ſic unicum tantum relevium à legatario debetur. Et hæc in legato ſeu fideicommiſſo puro, vel ſub obitum teſtatoris purificato. Quid autem ſi ſint in diem vel ſub conditione, dicemus *infra eodem quæſt.* 38.

* Legato feudo utrũ debeantur duo relevia.

107. Triceſimo-ſexto quæro. Vaſſallus donavit feudum ſuum Titio, qui ante ullam traditionem veram vel fictam permutavit, ceſſit, vel donavit illud feudum ſeu actiones ſuas Sempronio, qui avocavit à primo donante, utrum debeantur ſingula relevia de utraque donatione? Videretur quòd ſic, quoniam utraque rata eſt & effectum ſortitur. Et videtur transferri feudum eo ipſo quòd actio ad illud competens transfertur, de qua idem judicatur quod de eo ad quod competit. *l. ſi ad reſolvendum* C. *de præd. mino.* Bartol. & alii in *l.* 2. C. *ſi adverſ. tranſact. cum vulgat.* Contrarium puto, quia per nudam donationem vel actum ſimilem feudum non aperitur, nec per aliam quamcumque donationem, vel ceſſionem actionum factam à ſimplici donatario, tum ut diximus *ſuprà eod. quæſt.* 1. in relevio requiritur nedum apertura vera feudi: ſed etiam vera mutatio, & tranſlatio dominii de uno ad aliam, nec ſufficit ficta & inefficax. Sed hic non eſt niſi unica mutatio manus, videlicet de manu primi donatoris & tradentis, in eum ſeu ultimũ cui ſit traditio, igitur unicum tantũ ab eo debetur relevium. Sed quid ſi donatarius, & idem de emptore & quocumque ſimili, ante habitam traditionem & dominium acquiſitum moriatur relictis hæredibus à latere, quibus ſit traditio, an debeatur duplex releviũ ab hæredibus? Videretur quod ſic: quia qui transmittit ad hæredes ſuos actionem ad feudum, cenſetur feudum tranſmittere, ita quòd ſi relinquat filios hæredes, inter eos habebit locum jus primogenituræ in hac actione, ſive in feudo inde obtenta, ut diximus ſuprà §. 18. *num.* 28. *& ſeq.* Et ſi de conſuetudine ad unum ſpectant mobilia, & ad alium immobilia defuncti, hæc actio ſpectabit ad eum ad quem pertinent immobilia, ut diximus ſuprà §. 147. Nihilominus idem dicendũ quòd in primo reſponſo hujus quæſtionis. Non obſtat quod dictum eſt de conſuetudine ſucceſſionis mobilium & immobiliũ: quia ibi nedum non verſatur odium, ſed neceſſe eſt ita interpretari. Nec obſtat quod dictum eſt de jure primogenituræ, quia non eſt de ſe odioſum, ſed favorabile. Unde * licet conſuetudo noſtra in jure primogenituræ, loquatur in feudis derelictis in ſucceſſione dũtaxat, & non in actionibus ad feuda, tamen ex veriſimili mente, & identitate rationis extenditur ad actiones ad feuda, ſecundũ not. ſup. §. 18. Secus in releviis quæ ſunt de ſe odioſa, unde in illis conſuetudo debet præciſè & ſtrictè accipi in terminis ſuis, & nullomodo extendi. Tum * non eſt eadem ratio exigendi relevia, de mutationibus & tranſlationibus ſimplicium actionum perſonalium ad feuda, ſicut

* Si donatarius feudi ante ullam traditionem feudi idem feudum alteri donaverit, utrum duo relevia debeantur.

* Quantũ ad ſuccedendum & jus primogenituræ, idem judicatur de actione cõpetente ad feudum, quod de feudo.

* Sed quãtum ad jura feudalia, requiritur ipſius feudi & non actionis mutatio.

de

Digitized by Google

de mutatione & tranſlatione ipſorum feudorum : quia habens & acquirens actionem ad feudum, non propterea eſt vaſſallus, nec tenetur ad petendam inveſtituram, nec poteſt manus injectionem pati. Unde generaliter dico quod propter qualemcumque mutationem & tranſlationem actionis competentis ad feudum, nulla debentur jura feudalia : quia feudum in ſe, & feudalitas ipſa, ſicut nec vaſſallus, non mutantur. Quid autem in multiplici venditione feudi, vel actione ad feudum, dicemus *in* §. *ſeq. q.* 9.

*Legatarii hæres utrū debeat duplex relevium.

108. Triceſimo ſeptimo quæro, quid legatarius, aut fideicommiſſarius poſtquam dies legati * vel fideicommiſſi ceſſit, ſed nulla traditione habita, forte ignorans legatum, deceſſit relicto hærede à latere, cui hæres teſtatoris feudum legatum reſtituit: Utrum iſte novus vaſſallus cui facta eſt traditio debeat duplex relevium? Videtur quod unum tantum, quia legatarius forte ignorans, & morte citra præventus non potuit petere traditionem nec inveſtituram, & nunquam poſſedit, & ſic non eſt inter vaſſallos numerandus. Nec obſtare videtur quod etiam ignorans habuit dominium, quia ante traditionem non habet propriè verum & plenum dominium de jure gentium, ſed ſolum quoddam dominium civile, ut tradit Bart. Alex. Jaſ. Deci. in *l. certi condictio in princ. in gloſſ. ſuper verb. & legati, ff. ſi cert. pet.* Et conſuetudo noſtra loquens de mutatione manus, ſeu tranſlatione dominii, debet intelligi & verificari in pleno & potiori ſignificato. Quibus non obſtantibus puto duplex deberi relevium : unum ratione mutationis ipſo jure factæ à teſtatore defuncto in legatarium: aliud ratione ſecundæ mutationis factæ à legatario, qui legatum ceſſum, & ſic feudi dominium acquiſitum, tranſmiſit in hæredem ſuum collateralem, quamvis enim ante traditionem legatarius non habeat dominium diſpoſitione juris gentium, ſed ſolum diſpoſitione juris civilis, tamen habet verum & non fictum dominium: per notata in *l. ſi is qui pro empt.* per Bart. & Jaſ. *ff. de uſucap. in cap.* 2. & ibi Bald. Imol. Panor. de *conſuet. in l. raptores, C. de epiſcop. aud.* Jaſ. *l.* 1. *col.* 3. *C. de communia de legat.* Die igitur legati cedente fuit una vera mutatio. Deinde alia per obitum legatarii relicto hærede laterali, igitur utriuſque debetur relevium. Nec iſtud nimis durum eſt vel iniquum, quia ratione mutationis quæ fit ipſo jure à teſtatore moriente in legatarium, impeditur alia mutatio, quæ fieret ab eodem teſtatore in ejus hæredem lateralem, & conſequenter excluditur ſimile relevium quod inde acquiſitum fuiſſet patrono. *ut ſuprà eod. qu.* 36. Tum legatarius vel ejus hæres vendicare poteſt feudum ab hærede teſtatoris, cum omnibus fructibus à die mortis teſtatoris, ut diximus infrà §. 92. Et ſic ſatis retrò cum effectu cenſetur vaſſallus fuiſſe. Et quod dictum eſt de duabus mutationibus, idem de pluribus, ſi forte legatarius plures ſucceſſivè habeat hæredes antequam fiat traditio legati : tot enim debentur relevia: quia etiam viciſſim, tot vel plures mutationes & relevia impediri & excludi poſſunt ex parte hæredis, qui forte medio tempore plures habuit ſucceſſores laterales. Et hoc niſi forte hæres & alii ſucceſſores teſtatoris nomine ſuo poſſediſſent diu tanquam domini & vaſſalli, & ab eis fructus avocari non poſſent, quia tunc dicendum eſſet *ut infrà eod. q.* 45.

* Utrum dominium recta tranſeat in legatarium.

109. Sed quid ſi legatarius non tranſmittat ad hæredem, ſed vivens cedat legatum, feudum & omne jus ſuum extraneo, puta Titio, cui ſit traditio ab hærede teſtatoris? Reſpondeo idem, quod duplex relevium debetur : unum videlicet ratione legati ceſſi, ſecundum ratione traditionis factæ Titio. Quid ſi idem Titius, antequam traditionem aliquam habuerit ab hærede, deceſſerit relicto cohærede à latere cui ſit traditio ab hærede teſtatoris? Et videretur triplex relevium deberi, unum ex capite legatarii, ſecundum ex capite Titii, tertium ex perſona ipſius hæredis. Contrarium dico, quod tantum duplex, & quod ex capite Titii & ceſſionis ei factæ, nullum jus debetur patrono. Et adverte ad rationem utpotè generalem ad multas quæſtione decidendas, quia verum eſt quod in legatarium recta via tranſit dominium, quod ego intelligo de directo. quia textus in §. *noſtra autem inſtit. de leg. & l.* 1. *C. communia de legat. in l. a Titio, ff. de ſur. cum vulgar.* ſimpliciter loquuntur de dominio, & de actione in rem, quod intelligitur, etiam de directo dominio, & directa rei vendicatione *per l.* 1. *ff. ſi ager vect. vel emph.* & tenet Jaſ. in *l. certi condictio. in princ. col.* 10. *ff. ſi cert. peta.* Unde * idem puto in fideicommiſſario univerſali, ut facta reſtitutione etiam verbali, ſtatim tranſeat dominium directum, quoniam non minus juris habet fideicommiſſarius univerſalis facta verbali reſtitutione, quàm particularis, ſine aliqua reſtitutione, ut tenet Pau. in *l.* 1. *in princ. ff. ad Trebell. & verius eſt.* quamvis Alex. Jaſon. *ibi in lect.* 1. teneant ſolum utile dominium, & utilem in rem actionem per verbalem & citra realem reſtitutionem transferri.

* Etiam in fideicommiſſarium tranſit directum dominium.

110. Tamen ſi legatarius alii * cedat jus ſuum, benè tranſit in ceſſionarium utilis actio tam perſonalis, quam realis : ſed non tranſit dominium, nec utile, nec directum niſi traditione ſecuta. Et lex *fin. C. de hered. vel action. vend.* quæ vult etiam actionem in rem cedi poſſe, intelligitur quod per ceſſionem tranſit utilis rei vendicatio, ſed nullum dominium tranſit niſi ſecuta traditione, ut tenet Dy. in *cap. pro poſſeſſore ad fin. de reg. jur. in* 6. Bart. in *l. ſi culpa, ff. de rei vend.* Bart. Joan. Fab. Bald. Paul. in *d. l. fin. C. de hered. vel actio. vend. pract.* Papin. in *for. lib. in actio. vend. in ver. tam reales.* Nec opoſtet diſtinguere an cedens poſſideat tempore ceſſionis vel non, prout diſtinguit Bald. & Alex. in add. in *l. emptor. & l. qui tibi, C. de hered. vel actio. vend.* Quia illud procedit quando quæritur an utilis ceſſa, poſſit etiam contra cedentem intentari, vel non: non autem quod unquam per ſimplicem ceſſionem transferatur aliquod dominium, niſi in aliquibus caſibus exceptis à jure, extra quos ſtandum eſt regulæ *l. traditionibus C. de pact.* Ex prædictis apparet quod per ceſſionem feudi, & omnium actionum & jurium ad illud competentium, nullum transfertur dominium, & ſic nulla nova inducitur apertura nec mutatio feudi, & conſequenter nullum debetur relevium. Idem ſi pluries hujuſmodi ceſſio facta fuerit. Idem in donatario, permutatore, emptore, & quovis alio, qui ante traditionem veram vel fictam & acquiſitionem dominii feudi, donet, cedat vel transferat feudum vel omne jus & actionem ſibi competentem ad illud: quia quantumvis hoc fiat, non inducitur aliqua nova apertura nec mutatio feudi, & nullum jus debetur patrono, dummodò actus non recidat in novam & effectualem venditionem ipſius feudi : de quo in §. *ſeq. qu.* 8. *&* 9. Unde ſi nullum jus feudale ſit ortum ex primo contractu, nullum etiam oritur ex ſecundo, ſed demum ſemel ex traditione facta, primo, ſecundo, vel ulteriori ceſſionario, ut ſi donatarius ſimplex ceſſerit jura ſua Titio, & Titius Caio, cui ſit traditio, unicum tantum debetur relevium, videlicet ex traditione Caio facta. Si vero fuerit donatarius retento uſufructu, debentur duo relevia, unum de prima donatione & vera tranſlatione dominii & mutatione feudi, licet per traditionem fictam in donatarium: ſecundum de ſecunda tranſlatione dominii facta à donatario & domino, in Caium ceſſionarium, licet ſimplicem traditionem detentionis habeat à primo authore, vel ejus hærede.

* Per ſucceſſionem etiam actionis realis nullum tranſit dominium.

111. Triceſimo octavo, pone legatum eſſe feudum in diem vel ſub conditione, quæ extat poſt obitum teſtatoris qui deceſſit ſine hærede in linea directa, utrum debeantur duo relevia? Reſpondeo, ſic: unum ratione primæ mutationis feudi à defuncto in hæredem à latere, aliud ratione ſecundæ mutationis ab hærede in legatarium. Nec obſtat quod die vel conditione legati extante ipſo jure reſolvitur jus hæredis, &



Digitized by Google

acquiſitio feudi ei facta, & tranſit feudum in legatarium: quia verum eſt ut ex nunc, non enim reſolvitur jus hæredis retrò * nec exiſtentia diei vel conditionis trahitur retrò. *l. cum tempus, ff. de reg. jur. cum ſimilibus.* Et ſic patet quod mutatio medio tempore facta à defuncto in hæredem, & acquiſitio interim facta hæredi non reducitur ad non cauſam; & ſic reperitur duplex effectualis mutatio, igitur duplex relevium, per hunc textum, & nota quod relevium, quod præſtatur ratione ſucceſſionis debet ſolvi, ſive inde feudum exonerari per hæredem, relevium autem debitum ex capite legati præſtabitur à legatario.

* Dies vel conditio in legato non trahitur retro.

112. Concluſionem quæſtionis noſtræ de duplici relevio modifico primò, ut procedat dummodò dies vel conditio legati non * extiterit in continenti poſt obitum defuncti: ſed aliquanto poſt tempore, ita quod acquiſitio medio tempore facta hæredi, fuerit vel eſſe potuerit utilis, & moveor manifeſta æquitate, & ratione in jure fundata. Æquitas eſt, quia patronus non debet plus, imò non debet tantum commodi capere à feudo, quàm vaſſallus capiat vel capere poſſit; & ratio eſt, quia non videtur quiſquam id capere quod neceſſe eſt alii reſtituere. textus in *l. non videtur quiſquam. ff. de regul. jur.* ſcilicet in continenti, ita quod nullam vel modicam capiat utilitatem: ut ibi per gloſſ. & Philipp. Deci. hinc eſt quod ſolutio, traditio & acquiſitio quæ modicum durant, & in continenti reſtitui debent, non ſunt in conſideratione, nec aliquid operantur: nec dicitur quis acquiſiviſſe vel cepiſſe quod in continenti oportet eumdem reſtituere. Textus in *l. qui ſic.* & ibi Bart. Paul. *ff. de ſolutio in l. aliud eſt capere, ff. de verb. ſignific.* Ad hoc pulcher textus *in l. fin. in fi. C. de bon. quæ lib.* ubi dicitur quod in acquiſitione momentanea quam facit filius familias, pater non acquirit uſumfructum. Igitur eadem, imò fortiori ratione, patronus vel dominus directus non debet hoc caſu acquirere jura feudalia vel laudimia. Facit quod non dicitur in rem noſtram verſum, quod non durat verſum. *l. ſi pro patre, §. verſum autem, ubi gloſſ. cum concord. ff. de in rem verſo.* Igitur attento quod in continenti ſive infrà modicum tempus poſt obitum teſtatoris & acquiſitam ſucceſſionem extitit dies vel conditio legati, & ſic reſoluta eſt acquiſitio hæredis, non cenſetur hæres cepiſſe nec acquiſiviſſe, nec in eum facta effectualis mutatio. Unde in ea non habet locum hic textus qui non niſi de utili & effectuali mutatione intelligitur & præjudicatur; & ſic hoc caſu unicum tantum debebitur relevium à legatario. Modicum autem tempus in hac materia exiſtimo ad minimum eſſe annum, quoniam ſi relevio eſſet locus contra hæredem, abſorberet omnem ejus utilitatem. Si autem dies vel conditio legati exiſtat poſt biennium, vel poſt tres aut plures annos à morte teſtatoris, ita quod hæres habeat commodum & proventus duorum vel plurium annorum, tunc ſatis poteſt dici ipſi hæredi efficax & utilis acquiſitio (etiam temporalis) feudi. Et ſatis propter generalitatem hujus §. admitti poſſet relevium unum hoc caſu ſolvendum ab hærede, aliud à legatario.

* Momentanea mutatio feudi non eſt in conſideratione.

Sed quid ſi omnes illi anni inter obitum teſtatoris, & ceſſionem legati fuerint * ſteriles & inutiles hæredi? Reſpondeo, quamvis in acquiſitione perpetua hoc non attendatur, & nihilominus à principio poſſit patronus jura ſua exigere, quia ſi velit non eliget proventus anni, ſed ſummam unam vel arbitramentum proborum, tamen in acquiſitione temporali & reſolubili quamvis non ſit reſolvenda niſi pro tempore futuro, & non omnino reducatur ad non cauſam, puto hoc debere attendi. Ita quod ſi toto tempore hujuſmodi temporalis, & neceſſario reſolvendæ acquiſitionis fuerit ſterilitas, nullum relevium hujus acquiſitionis ergo, debeatur patrono per æquitatem prædictam.

* An ſterilitas feudi liberet vaſſallum à relevio.

113. Secundo modifico principalem concluſionem noſtram, ut procedat quando dies vel conditio eſt appoſita favore hæredis, prout in dubio præſumitur *d. l. cum tempus, ff. de regul. jur.* Secus ſi conſtaret appoſitam eſſe favore legatarii, vel ſi expreſsè diſpoſuiſſet teſtator ut die vel conditione extante legatum reſtitueretur cum incremento, hoc eſt cum fructibus medii temporis, ut in *l. ſi ita relictum. §. pegaſus, ff. de legat. 2.* quia tunc dies vel conditio retro cum effectu trahuntur, & ſic acquiſitio hæredis medii temporis in effectu retro reducitur ad non cauſam, & perinde eſt ac ſi purè legatum eſſet, & ſic unicum relevium tantum à legatario debetur. Sed quid ſi medio tempore patronus manu injecta coegerit hæredem lateralem fidelitatem facere, & relevium ſolvere, quod mero jure & abſque dubio facere potuit? Reſpondeo, illa ſolutio relevii prodeſt legatario, quia offerendo fidem liberabitur, & relevium ab hærede prius ſolutum imputare poterit patrono, prout & ab hærede fructus reſtituente, imputatur legatario; & hæc nota ad modificationem & ſolutionem plurimarum quæſtionum in ſimili. Quid enim ſi dictus hæres medio tempore mortuus fuerit, relicto hærede à latere, numquid die legati mox cedente debeantur tria relevia? Solutio patet ex prædictis, quia niſi intercapedo temporis inter obitum teſtatoris & hæredis & ceſſionem legati ſufficiat ut acquiſitiones mediæ ſint efficaces & utiles, nullum relevium earum contemplatione debetur. Ex quibus etiam infero concluſionem ſummè notandam, quod * ſi forte infra annum à morte vaſſalli, ſucceſſivè moriantur plures ei gradatim ſuccedentes à latere, nullum relevium propter eorum ſucceſſiones quæ non durarunt, debebitur, ſed ſolum unicũ relevium per ultimum mediatum hæredem, etiamſi ſeptimus, vel forte decimus ſit in ordine. Quod æquiſſimum & juſtum puto in his repentinis mutationibus, fato quandoque & caſu fortuito intra paucos dies ſucceſſivè accidentibus: ſecus ſi ex mera voluntate & ſpontaneo facto ſingulorum ſuccedentium in feudo contingerent, puta ſi feudum infra annum pluries traditione ſemper interveniente venderetur, donaretur, vel permutaretur, tunc enim contrahentibus ipſis, qui facto proprio juribus feudalibus toties ſe ſubjiciunt, imputandum eſt: & hanc concluſionem poſſem principaliter & effuſè hinc inde diſputare, ſed ut multiloquium vitem, ſufficient præfata ratio & æquitas.

* Quando feudum pluries mutat manum & tamen non debetur niſi unum relevium.

114. Tertio principaliter concluſionem noſtram modifico, ut procedat quando hæres utitur dilatione, & fruitur pendente die vel conditione: ſecus ſi ſtatim reſtituat, & tradat feudum legatario, vel fideicommiſſario. Ratio, quia cenſetur in dubio dies vel conditio appoſita favore hæredis, *l. cum tempus, ff. de reg. jur.* cui favori ſuo renunciare poteſt, & liberè ante tempus reſtituere & ſolvere. *l. eum qui, ff. de ann. legat. l. poſt mortem, C. de fideic.* nec hoc faciendo dicitur aliquam fraudem facere, etiam creditoribus ſuis quibus ante obligatus eſt, ſed dicitur magis fideliter facere. *Textus eſt in l. patrem. cum l. ſeq. ff. quæ in fraud. credit.* Et ſic ſicut de legato vel fideicommiſſo puro, vel in continenti purificato, nullum relevium debetur ex perſona hæredis lateralis, qui non dicitur cum effectu cepiſſe vel acquiſiviſſe, etiamſi poſtea à decem vel viginti annis non evenerit dies vel conditio. Nec obſtat quod legatum vel fideicommiſſum non * poteſt reſtitui ante tempus vel conditionem in præjudicium tertii, *l. cum pater. §. à filia. ff. de legat. 2. l. uxorem. §. ſocium, ff. de legat. 3.* quia verum eſt de præjudicio tertii, ad quem judicio teſtatoris res pervenire & deberi poterit in certum eventum, quo eveniente non erit debita ei cui in præſenti reſtituitur, unde illius reſpectu non liberatur hæres quaſi alii ſolvens in eum eventum: ſecus hic reſpectu patroni, qui reſpectu teſtatoris eſt velut extraneus creditor, & ſic non poteſt impedire implementum teſtamenti fieri ante tempus ex pleniori fide, & tanto magis non dicitur per hoc in aliquo fraudari, quanto magis lucra-

* An legatum vel fideicommiſſum poſſit reſtitui ante tempus.

Digitized by Google

tivam prætendit cauſam, idque non ſemel, ſed pluries vult lucrum multiplicare quam illi creditores, de quibus in *d. l. patrem.* qui cauſam oneroſam habent, & ſemel tantum ſatisfieri volunt, & tamen non poſſunt impedire anticipationem dictæ reſtitutionis, nec de ea conqueri.

115. Triceſimo nono quæro, non eodem themate retento, hæredem donaſſe & tradidiſſe feudum pendente tempore vel conditione legati, quæ poſtea extitit, & inter obitum teſtatoris, & dictam donationem & ceſſionem legati, reperitur tempus ſufficiens ad ferenda relevia, reſtante aliquo commodo hæredis & ſui donatarii, modo quæritur num debeantur tria relevia? Quod indubitanter videtur per prædicta, cum ſint tres mutationes utiles. In contrarium quia donatio media nedum ut ex nunc (extante conditione) reſolvitur, ſed etiam ut ex tunc, & funditus ab initio irritatur, & ad non cauſam reducitur & annihilatur, ut inf. cta, quaſi nec ſcripta, nec penitus fuerit celebrata, inquit textus in *l. fin. §. fin autem, C. communia de leg.* Imò videtur ſimpliciter ab initio quævis alienatio fuiſſe nulla, propter præcedentem prohibitionem legis in *Authent. res quæ, eod. tit.* ubi hujuſmodi reſtitutioni ſubjecta prohibentur alienari. Igitur per regulam *l. non dubium, C. de leg.* nullum debetur relevium ex capite donationis, & ſi fuerit ſolutum repeti poteſt, vel imputari loco relevii præſtandi à legatario. Ad hoc facit odioſitas relevii reſtringenda. *l. cum quidam, ff. de liber. & poſthum.* Quid dicendum ſi attendamus verba *d. §. fin autem.* & in *dicta Authent. res quæ?* Impoſſibile eſt ſolvere, & primam partem ſalvare: ſi vero teneamus ſecundam partem, ſequitur quod ſi per viginti vel triginta annos dilata eſt dies, vel conditio legati, quod donatarius qui medio tempore per octodecim vel vigintiquinque annos pacificè poſſedit, & verus dominus cum effectu lucri fructuum fuit, non debet relevium, imo ſi ſolverit, quod repetere poſſit per condictionem ſine cauſa, vel cedere actionem ſuam legatario, qui compenſabit patrono, etiamſi alias non fuerit factus locupletior ex relevio percepto à dicto donatario, quoniam in compenſando eidem argutari poteſt, non debere attendi locupletem eſſe vel non, *argumento l. 1. ſi debita. l. Neſennius, §. fin. l. quærebatur, ff. ad leg. Falcid.* Hoc autem attenta conſuetudine noſtra non immeritò abſurdum videtur, cum patronus ter novum vaſſallum cum effectu habuerit extra caſus à relevio exceptos.

116. Quare concludo ex unaquaque harum mutationum relevium deberi, pendente enim die vel conditione legati ſeu fideicommiſſi, hæres pleno jure, & ſic vere & propriè dominus eſt, ut ſunt textus aperti in *l. generaliter, ff. qui & à quibus manu. liberi non fi. in l. 1. §. ſervi appellatione, ff. ad Syllan.* & ad textum *d. §. fin autem.* Reſpondeo mentem verbis priorem, ideo ſervata mente, à verbis *d. §. ibi, ab initio cauſa in irritum devocetur, &c.* recedo, juxta Modeſtinum in *l. ſcire oportet. §. aliud autem, ibi.* ſed & ſi maximè verba legis hunc habeant intellectum, tamen mens legiſlatoris aliud vult. *ff. de excuſa. tuto.* Mens autem * *d. §. fin autem*, non eſt quod venditio vel donatio medio tempore facta, retro quantum ad effectus præteriti temporis annulletur, nec quod emptor vel donatarius amittat vel reſtituat fructus, ut ibi rectè declarant Joan. Faber. Bald. & alii, quicquid voluerit ibi *gloſſ. in verb. celebrata.* quæ merito in hoc reprobatur. Sed vult ille textus, quod pro tempore futuro, & quantum ad effectum, ut legatum plenũ ſortiatur effectum, & nullum habeat impedimentum, venditio aut quævis alienatio præcedens irritetur, & penitus tanquam non facta habeatur, quod eſt verum quantum ad effectus futuri temporis, non autem quantum ad effectus præteriti temporis dumtaxat. Et ſic patet quod vere & in effectu dicta alienatio non reducitur retro reſpectu præteriti tantum temporis, ad non cauſam, imò pro illo tempore ſortitur effectum, & ſic debetur relevium. Minus obſtat textus *d. Auth. res quæ.* quia verbum *prohibentur adhiberi*, in illo textu non eſt in corpore Auth. unde ſumitur, *in tit. de reſtit. & ea quæ par. coll. 4.* ſed fuit additum ex cap. Irnerii, qui erat privatus doctor, nullã habens poteſtatem legis condendæ, ut declarant Bart. Paul. Phil. Corſ. in *d. §. fin autem.* Phil. Corn. in *conſ. 234. in præſenti lib. 3.* ubi dicunt (& benè) quod per jus noviſſimum, nulla diſpoſitio nec prohibitio additur juri. C. *in d. l. fin.* ſed ſolum à jure Auth. approbatur diſpoſitio *d. l. fin.* inferentes quod medio tempore alienatio valet, nec die legati vel fideicommiſſi cedente reſcinditur, pro tempore præterito. Et ſic quod ſtante ſtatuto gabellæ ſolvendæ ex alienatione, debet hoc caſu ſolvi, ubi alias ſi medio tempore non teneret alienatio, non eſſet gabella ſolvenda. Idem tenet Bart. in *l. ſervo legato. §. primo. ff. de lega. 1.* Bart. Angel. in *l. Marcellus, §. res quæ.* & ibi Alexand. *collat. prima. ff. ad Senatuſconſ. Trebell.* Joan. Bertachin. *in tract. de gabell. in 3. part. 8. partis qu. 32.*



117. Quadrageſimo, poſe dictum hæredem vendidiſſe feudum reſtitutioni ſubjectum, deinde brevi extitiſſe diem vel conditionem legati, vel fideicommiſſi, utrum quintum denarii debeatur ex dicta venditione præter relevia? Facile poſſem uno verbo me expedire quod ſic, ſed ut intelligas quantum lucis & utilitatis adferat particularis & exacta ſingulorum diſcuſſio, cujus defectu ad pauca reſpicientes de facili paralogizantur, ſic breviter omiſſa diſputatione diſtingue: Aut hæres vendidit cum illo onere, aut ſine onere. Primo caſu remanet quintum vel etiam ſubquintum debitum patrono ex venditione, & nihilominus debebitur ei relevium unum à legatario vel fideicommiſſario. Ratio eſt, quia ut per notata in quæſtione præcedenti, venditio non annullatur retro, ſed tantum pro tempore futuro finitur, quia non cenſetur emptor emiſſe niſi jus venditoris, pro tempore quod ei reſtabat, vel reſtare poterat. Et ſic jus quinti vel etiam ſubquinti hujus venditionis acquiſitum eſt patrono incommutabiliter: jus enim quinti denarii, de quo infrà *§. ſeq.* nedum habet locum in venditione perpetua: ſed etiam in venditione temporali, dummodò importet venditionem & tranſlationem ipſius feudi: Secus ſi reſolveretur in meram venditionem fructuum, vel pignorationem. Hinc eſt quod ſi uſufructuarius feudi vendat commoditatem juris ſui, nullum jus aperitur patrono. Sed ſi habens proprietatẽ temporalem ad vitam ſuam tantum, illam vendat, aperitur feudum, & locus eſt quinto pretii, quamvis non ſit pretium totius feudi, ſed ſolum juris venditoris, ut patet per diſcurſum *q. 26. ſuprà eod.* Et idem eſſet etiam ſi diceret ſe non vendere feudum ipſum, ſed vendere jus ſuum & fruitionem vitalem, ſeu viagiam, ut vulgò dicunt, quia ſatis eſt quod feudum & vaſſallus mutantur. Secundo caſu, quando hæres vendidit ſine onere; ſubdiſtingue. Aut vendidit ſcienter & mala fide, aut ignoranter & bona fide. Primo caſu reſpondeo indiſtinctè præter dictum relevium, remanere jura utilia quinti vel ſubquinti venditionis (& hæc in perpetuum, jus autem retractus feudalis non potuiſſet habere locum niſi pro tempore medio.) Aut enim dictus hæres vendidit ſimpliciter, & tunc ad eum ſpectat ſolvere quintum pretii, & ad hoc compelli poteſt à patrono, ut in *§. ſeq.* nec poterit excipere de dolo ſuo, & ſi ſolverit, multo minus poterit repetere, *ut ſuprà eod. q. 11.* Aut verò vendidit franco pretio, & adhuc idem in effectu, quia licet emptor ſolverit patrono quintum cum ſubquinto, deinde evictionem paſſus fuerit, nihil tamen repetere poteſt à patrono, tum quia jus ſuum, ſeu ſibi debitum recepit, ex quo venditio medio tempore tenuit, per *notata in q. præcedenti.* Tum quia ſi ſit bonæ fidei emptor, habet ſufficientem regreſſum evictionis contra venditorem, juxta *notata ſuprà eod. qu. 18.* Si autem malæfidei, ſibi imputare debet, & eiſdem rationibus ſi non ſolverit, urgeri poteſt ad reſolutionem. Secundo vero caſu ſubdiſtinctionis, ſubterdiſtingue, aut uterque & emptor & venditor



Digitized by Google

fuerunt in bona fide: aut emptor erat in mala fide.

118. Primo caſu, puta quando uterque probabiliter ignorabat onus legati, vel fideicommiſſi. Et ſic concluſio, quod remanent omnia jura feudalia ex capite venditionis, idque perpetuo ſive reſpectu quinti denarii, ſive reſpectu retractus feudalis. Sed non erit locus relevio ex capite legati vel fideicommiſſi. Et ratio in promptu eſt, quia alienatio hoc caſu non reſolvitur, nec tenetur emptor ad rei reſtitutionem, ſed ſolum hæres idemque venditor vel ejus hæres, tenetur legatario vel fideicommiſſario pretium reſtituere, *l. fin.* §. *de legat.* 2. vel rei alienatæ æſtimationem, *l. quidem ita* §. *ſi quis filium, ff. ad ſenatuſc. Trebell. per quæ jura limitantur, l. fin.* §. *ſin autem. & Authent. res quæ. C. commun. de legatis.*

119. Et hoc niſi emptor velit cedere juri ſuo & rem reſtituere, quod facere poteſt re integra, (hoc eſt antequam patronus retractu feudali uſus fuerit, vel uti cœperit, alioquin non poſſet legatario gratificari in præjudicium patroni) ita quod patronus non poterit amplius etiam rebus aliàs integris, venire ad retractum feudalem. Probo, quia ut patet per textum in *d.* §. *fin.* limitatio quæ ibi ponitur ad *d.* §. *ſin autem,* introducta eſt in favorem bonæ fidei emptoris, qui * poteſt favori pro ſe introducto renunciare. *l. pen. C. de pact. l. paciſci. ff. eod.* & conſequenter facere quod purè & abſolutè locus ſit regulæ. *d. l. fin.* §. *ſin autem.* etiam in præjudicium retractus feudalis, dummodo hoc reſpectu res integra ſit. Et patronus ultra dictum quintum pretii habebit relevium ex capite legati vel fideicommiſſi: idem ſi in ſubſidium, ex eo quod venditor vel ejus hæres ſi non reperiuntur ſolvendo ad reſtitutionem pretii, cogatur emptor rem reſtituere legatario vel fideicommiſſario.

* Quilibet favori ſuo renunciare poteſt.

An autem fideicommiſſarius in caſu *d.* §. *fin.* cogatur contentari pretiolo, vel juſtam rei æſtimationem petere poſſit, cum pluribus ampliationibus, & fallentiis ad *d.* §. *fin.* plenè ſcripſi infra §. 92. ubi remitto quia nolo materias è locis ſuis transferre. Ultimo caſu, quando emptor fuit in mala fide, ſit concluſio, ſtare omnia jura feudalia, tam ex capite venditionis, quàm ex capite legati vel fideicommiſſi, excepto ſolo jure retractus feudalis, quia etiamſi eo uſus eſſet die cedente fideicommiſſarius (fidelitatem & relevium offerendo) ab eo evinceret.

120. Sed juxta hoc quæro, an patronus evictionem paſſus à fideicommiſſario, poſſit quintum vel ſubquintum repetere ab hærede, vel emptore? Videretur ſimpliciter quod non, quum ab eo facto ſuo, retractum eligendo ſeipſum excluſerit, *ſuprà* §. 21. eique ſua electio debeat imputari. Tamen diſtinguendum eſt, ut ſi venditio facta ſit cum onere fideicommiſſi, & nihilominus patronus elegit retractum, quod non potuit pro tempore medio quo duratura erat alienatio, & non poſſit evictione ſecuta petere illud quintum, cui ſemel ipſo facto ſcienter & perpetuo renunciavit. Idem ſi feudum erat venditum ſine onere, ſed patronus illius habebat notitiam, & ſic electio facta eſt à ſciente. Si vero ignorabat, & feudum erat venditum ſine onere, quare elegit retractum veriſimiliter non electurus, ſi ſciviſſet onus: Et tunc poteſt reſoluto retractu electo, per ſubſecutam ceſſionem diei & evictionem, redire ad jura quinti vel ſubquinti, & illa exigere via actionis à venditore vel emptore, ſecundum notata in §. *ſeq. & hoc* §. 24.

121. Sed adhuc ſuboritur alia quæſtio, numquid patronus * poſſit ſibi conſulere via retentionis feudi adverſus legatarium, eique inveſtituram denegare, niſi ſolutis omnibus juribus feudalibus, etiam ex præcedenti mutatione debitis? Et eadem eſt quæſtio, quando patronus nulla adhuc jura exegit ratione venditionis, an poſſit feudum prehendere, vel prehenſum retinere, etiam contra legatarium (& idem in his omnibus intelligo de fideicommiſſario, ſive univerſali ſive particulari) & fructus ſuos facere, donec omnia jura, & quinti denarii, & relevii cum effectu offerantur? Et prima facie videtur quod ſic, utpotè cum neutra apertura fuerit clauſa, & neutrius renovata fuerit feudalitas, igitur donec utriuſque jura ſolvantur, prehendi feudum & retineri poteſt cum effectu, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 9. *q.* 4. *nu.* 37. In contrarium tamen hoc caſu eſt veritas, per textum in *l. fin.* §. *ſin autem, C. communia. de legat.* ubi probatur quod conditione legati extante omnis contractus, alienatio vel hypotheca ab hærede contracta, & quod inde ſecutum fuit retro (ex illo tamen tempore) irritatur, & ad nihilum reducitur, & omnino (reſpectu legatarii, & ad hoc ut legatum ipſum plenum ſuum ſine ullo obſtaculo ſortiatur effectum) pro infecto & non ſecuto habetur. Igitur ſufficit legatario id facere, & patrono præſtare dumtaxat quod facere, & præſtare debuiſſet ſi nihil medio tempore ab hærede attentatum fuiſſet, etiam ſi præjudicetur tertio, cujus hactenus (fallentialibus caſibus exceptis, *ut d. l. fin.* §. *fin. ff. de leg.* 2.) non habetur ratio. Sufficit ergo huic legatario ſimplicem fidelitatem cum relevio offerre, & ex tunc ſi patronus prætextu dicti quinti pretii (etiam ſi illud à venditore & emptore fortè effectis non ſolvendo recuperare non poſſit) feudum retinuerit, tenetur legatario ad ejus reſtitutionem, nedum cum fructibus, ſed etiam cum omni damno & intereſſe à dicta retentione procedente, quod ſummopere notandum eſt. Non obſtat quod neutra apertura fuit clauſa, quod feudum pro juribus etiam præteritis eſt hypothecatum, & eo caſu prehendi, & eorum nomine retineri poteſt, ut latè probavimus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 9. *qu.* 4. *in ſecundo membro diſtinctionis*, quia illa procedunt & intelliguntur quando utraque apertura adhuc ſubſiſtit, & jura antiqua non ſunt præſcripta nec aliter reſoluta, ut ibi diximus. Secus ſi prior apertura reſoluta & annihilata ſit, ut hic ibi dicta venditio, & quicquid inde ſecutum eſt, quoad legatum & rem legatam, ipſo jure irritatum eſt, & habetur pro infecto, ita ut non ſit hodie verum dicere hujus legatarii reſpectu, hoc feudum legatum fuiſſe venditum, nec eſſe aut fuiſſe ex cauſa dictæ venditionis apertum, nec eſſe aut fuiſſe hypothecatum pro dicto jure quinti denarii, ſicut nec pro aliis factis & geſtis quibuſcumque ab hærede tempore medio. Secus eſſet de præteritis aperturis feudi, quæ non erant clauſæ tempore mortis teſtatoris; quæ illæſæ remanent, ſicut & hypothecæ & cætera geſta & contracta per defunctum. Unde ſi teſtator non fecerat fidelitatem, nec ſolverat jura ex capite ſuo, vel etiam prædeceſſorum ſuorum, vel à quibus cauſam habebat debita, tenetur legatarius ea offerre, alioquin juſtè patronus inveſtituram denegabit, & fructus feudi ſuos faciet ſecundum notata in *d. quæſt.* 4. Quamvis autem apertura facto hæredis cauſata, irritetur reſpectu legatarii, non tamen reſpectu hæredis & contrahentis ſecum. Et ſic habes notare caſum ſingularem, in quo jura feudalia debentur, & tamen feudum ipſum non eſt pro illis ſuppoſitum, & ſimplici perſonali actione peti poſſunt.

* An patronus poſſit retentione feudi uti adverſus legatariũ, propter jura feudalia medio tempore orta.

122. Sed dubitari poteſt, quid de relevio debito ex capite dicti hæredis lateralis, qui feudum aduſque poſſedit, & jura patrono (forte ſilenti) non præſtitit, nunc autem dum legatarius petit inveſtiri, forte etiam manum injectam levari, patronus recuſat, niſi offeratur utrumque relevium, tam ex capite legatarii, quàm ex capite hæredis debitum? Et prima facie videretur legatarium non teneri offerre relevium hæredis, quia non fuit a teſtatore contractum nec debitum, ſed a ſolo hærede & gravato, de cujus facto, obligatione vel hypothecis, nullo modo tenetur legatarius, nec res legata. *d.* §. *ſin autem.* Contrarium puto. Ratio, quia hujuſmodi relevium propriè non provenit ex aliquo novo contractu vel facto hæredis circa rem legatam, ſed ex natura rei & ex diſpoſitione legis feudalis hujuſque conſuetudinis in hoc §. *ſed per d.* §. *ſin autem*, non irritantur, nec ad non cauſam reducuntur ea quæ pen-

Digitized by Google

dente die vel conditione legati, ex mera diſpoſitione legis, vel antiquo ſtatu rei inducuntur, ſed ea dumtaxat quæ proceſſerunt, & originem habent ex facto gravati. Ex quo etiam infero idem juris eſſe, ſi dictus hæres pendente conditione legati moriatur relicto hærede à latere, & ſic deinceps, competenti tamen intervallo, ita ut plura debeantur relevia, *ut ſuprà eo. qu.* 38. Tenebitur enim legatarius nedum relevium ex capite ſuo debitum offerre, ſed etiam præcedentia relevia, ex mutationibus dictorum hæredum debita, quum enim illæ mutationes & aperturæ feudi non facto aliquo dictorum hæredum ad id ordinato proceſſerint, ſed facto & legis diſpoſitione, non irritantur, nec reſolvuntur per ceſſionem legati ſequentem, ſed remanent in vigore ſuo. Debet igitur legatarius novus vaſſallus omnia jura dictarum mutationum ab apertura feudi ultimo clauſa offerre, ſi tamen velit patronum in mora conſtituere, eumque ex tunc ad reſtitutionem feudi & fructuum cum damnis & intereſſe compellere, juxta notata in *d. §. 1. gloſſ. fi. qu. 4. num.* 37.

123. Nec obſtat quod gravatus ejuſque hæredes teneantur ſolvere omnia illa relevia, & cætera onera pendente conditione legati accidentia, & ab illis rem legatam exonerare, quia verum eſt, & ad hoc contra eos competit legatario ex teſtamento actio. Sed nihilominus * res ipſa interim manet affecta, & quivis poſſeſſor compelli poteſt. *l. imperatores. ff. de publica. & vecti. l. fin. C. de cenſib. vel reliq.* nec tenetur patronus vel alius dominus directus alium perſequi, nec ad aliud accedere quam ad rem ipſam, & præſentem poſſeſſorem, etiamſi præteriti poſſeſſores eorum vel hæredes ſint ſolvendo, etiamſi offeratur cautio. Textus in *d. l. fi. & in l. cum poſſeſſor. §. fi. ff. de cenſib. ad hoc not. ſuprà §. 5. gloſſ. 5. in princ.* quemadmodum de releviis & aliis oneribus præteritis ante obitum teſtatoris, quæ etiam tenetur hæres ſolvere, ſeu legatarium indemnem reddere. *l. idemque. §. hæres cogitur. ff. de legat.* 1. hinc eſt quod patrono inveſtituram recuſante niſi etiam præteriti temporis relevia offerantur, poteſt legatarius hæredem interpellare (pragmatici dicunt ſummare & requeſtam formalem facere) & ad luitionem cogere, una cum fructibus amiſſis, & intereſſe feudi ob eam cauſam prehenſi vel retenti à patrono. Sed quid ſi nunc hæres non ſit ſolvendo? dubium facit quod nihil eſt quod imputari poſſit legatario, ſi antequam dies legati cederet, non egit contra hæredem, ut relevia & alia onera ſolveret, quod patrono imputari poteſt, quia via actionis & manus injectionis ſemper ſibi conſulere poterat. Sed nihilominus dicendum, patronum quandocumque (ante præſcriptionem jurium particularium) jure ſuo plene uti poſſe, imò etiamſi diligenter vivo hærede feudum prehendiſſet, eoque negligente fructus ſuos uſque ad eventum legatarii jure & poteſtate feudali feciſſet, omnia tamen hujuſmodi relevia exigere poſſet, ut ſuprà §. 1. gloſſ. 7.

* Onera feudalia rem & poſſeſſorem ſequuntur.

124. Sed quo modo conſuletur legatario, hærede pendente legati conditione, prehenſionem patroni contemnente, & cætera forte bona ſua & hæreditaria diſſipante? Et videretur non eſſe conſultum, quum non agatur de mobilibus, ſed de immobilibus quæ diverti non poſſunt, & quorum etiam proprietate vendita, non agit legatarius pendente conditione, niſi ad declarationem legati, ſubſtitutionis vel fideicommiſſi, ut diximus infra §. 120. ſed ea demum extante vendicabit ab emptore, *dicto §. ſin autem.* His non obſtantibus dicendum, hoc caſu etiam * antequam dies ceſſerit, hæredem cogendum ad reſtitutionem legati vel fideicommiſſi, per textum in *l. imperator. ff. ad Trebell.* quæ habet locum etiam ſi aliàs non conſtet hæredem habere animum defraudandi fideicommiſſarium, quia ſufficit fraus re ipſa, etiam ſine dolo ex propoſito, ut tenent Paul. Alexand. in *d. l. imperator.* quos ſequitur Jaſon. in *l. ſi conſtante* (contra Joan. de Imol.) *col.* 28. *ff. ſolut. matrim.* Etiamſi agatur de mala adminiſtratione bonorum immobilium, nedum in committendo, ſed etiam in omittendo, ut hic, & tenent Pau. Alex. *in d. l. imperator. ad fin.* Et ſic concludo quod ſi hæres requiſitus à legatario, vel fideicommiſſario, (nedum univerſali, ſed etiam particulari unius feudi, quum ſit eadem ratio) contemnat onera ſive ſua, ſive teſtatoris ſolvere, & permittat frui patronum, qui non tenebitur de deterioratione feudi, niſi de dolo & lata culpa, *per notata ſupra §. 1. gloſſ. 8. num.* 55. 56. nec adhuc compenſabit dicta onera cum fructibus, ſtatim non expectato eventu diei vel conditionis tenetur cum effectu reſtituere, non reſervatis fructibus, nec etiam alimentis medii temporis, quia in *d. l. imperator.* ſpeciale eſt in patre, ut ei non fructus vel uſusfructus, ſed alimenta dumtaxat ex fructibus reſerventur. Faciunt notata in *l. fin.* & ibi Bar. Bald. *C. de ſentent. paſ.*

* Hæres malè verſans cogitur reſtituere fideicommiſſum ante diem vel conditionem.

125. Rurſus circa prædicta occurrit notabilis quæſtio: quid ſi ultra relevia, quædam alia jura debeantur patrono ſuper feudo iſto aperto & prehenſo, utrum poſſit inveſtituram denegare, niſi & hæc ſolvantur? Diſtingue breviter inter onera feudalia, & non feudalia. Si enim non ſint feudalia, puta certus annuus reditus, à vaſſallo ſuper feudo venditus vel legatus patrono, vel alii à quo patronus acquiſivit, & idem de quocumque alio jure debito aliunde quam ex pacto infeudationis vel conſuetudine feudali. Et clarum, nulla prehenſione vel retentione feudali uti poſſe horum jurium reſpectu. quoniam prehenſio feudalis & omnis ejus efficacia eſt limitata ad jura: quæ vere & proprie ſunt feudalia, & ab apertura ultimo clauſa debita, & de quibus loquitur & intendit conſuetudo. *ſuprà eo. §.* 1. ut ibi dictum eſt *gloſſ. 9. qu.* 4. Si vero ſunt onera feudalia, aut ſunt ordinaria, ut illa quæ ſunt introducta & comprobata à conſuetudine generali, puta relevium & quintum pretii, & de his non eſt quæſtio, ſed dictum eſt ſuprà. Aut vero ſunt extraordinaria, puta ſi ſpeciali pacto in infeudatione conventum ſit, ut vaſſallus certum quid quotoquoque anno vel quinquennio pendat patrono, non enim poteſt negari, quin iſtud ſit onus feudale, quum debeatur ſuper feudo inquantum feudum, & ratione, & ex tenore ipſius infeudationis & conſtitutionis feudi, quæ derogat omni naturæ feudorum per jura vulgata; tamen non eſt onus ordinarium, ſed extraordinarium, utpote præter naturam & conſuetudinem feudorum impoſitum. Et in his non eſt modica difficultas, ut latè deduci poſſet, ſed compendiosè reſolvendo videtur prima facie quod hæc jura contineantur appellatione jurium & deveriorum feudalium, de quibus loquitur *d. §.* 1. tum quia ſunt jura feudalia, licet irregularia, tum quia textus d. §. 1. loquitur per verba geminata, *droits & devoirs*, jura & deveria, quæ magis debent operari, quàm ſimplex verbum jus, ut notatur per Bald. *in c. eam te col. 2. de reſcript.* Ange. Alex. in *l. baliſta. ff. ad Trebell.* Et verba geminata * ampliant effectum ut de aliquo operentur, *inquit Archi. in c. ab eo. de appell. in* 6. Bald. in *rub. qu.* 9. *C. de contra. empt. in l. fructus. C. de actio. empt. in l. precibus col.* 15. *C. de impub. & ali. ſubſtit.* Igitur ut verba non ſint ſuperflua, & maximè in lege, & eorum geminatio aliquid operetur, alterum de juribus ordinariis, alterum de extraordinariis eſt intelligendum. his tamen non obſtantibus puto quod conſuetudo noſtra in *d. §.* 1. permittens feudum prehendi & retineri cum lucro fructuum ex defectu hominis & jurium, * debet intelligi de oneribus ordinariis & conſuetis feudi, & ab hac conſuetudine inductis & approbatis, non autem de juribus extraordinariis inſolitis, & ab eadem conſuetudine incognitis.

* Geminata verba plus operantur quā ſimplicia.

* Prehenſio feudalis nō habet locū niſi pro juribus feudalibus ordinariis.

126. Tum primo, argumento *l. Seio. §. medico.* ubi



Digitized by Google

generalis diſpoſitio refertur ad ordinarias, & non ad extraordinarias præſtationes, & quod ibi not. Bart. Lanc. Deci. de commiſſione generali data procuratori, ut poſſit quæ dominus ſolitus eſt facere, quod intelligitur ſcilicet ordinariè, non extraordinariè, ſequitur Phil. Deci. in *conſil.* 632. *col.* 2. hinc dixit Socin. in *conſil.* 257. *viſis inveſtituris, col. fi.* quod verba inveſtiturarum debent recipere interpretationem à natura feudi, ſcilicet proprii & regularis, non autem irregularis & improprii. Facit quod ſcripſit Bald. in *l. ſi avia. C. de ſucceſſ. edict. & in l. meminimus. C. de legit. hæred.* ſtatuta & conſuetudines debere interpretari ſecundum jus commune, ſcilicet ordinarium, & non ſecundum jus commune extraordinarium & irregulare, puta privilegium in corpore juris clauſum, & ſequitur Paul. & alii in *l. fi.* §. *in computatione. C. de jure delib.* Tum ſecundo quia hæc conſuetudo permittens patrono ſola ſua privata authoritate feudum prehendere, eoque frui & fructus lucrari ſine aliqua deductione jurium debitorum, multum (ut res ipſa oſtendit) exorbitat à jure communi. Cum igitur multum ſatiſque operetur reſpectu jurium ordinariorum, non debet extendi ad extraordinaria, imò potius in his reſtringi, per notata Bart. Paul. Alex. in *l.* 4. §. *totiens. ff. de damn. infect. in d. l. fi.* §. *in computatione.* Tum tertio quia hujuſmodi extraordinaria jura, quæ nedum ſunt præter regulare & commune jus feudorum, imò etiam præter conſuetudinem feudalem, & ſatis de ſe ſordida, indigna & diſcrepantia à nobilitate & dignitate feudorum; (quid enim ineptius quàm vaſſallum cenſuarii vice reditum annuum pendere patrono?) nunquam fuerunt cogitata nec intenta à dicta

* Mens eſt eſſentia legis.

conſuetudine. Igitur ſi * mens conſuetudinis ad illa nunquam porrecta fuit, nec conſuetudo ipſa, cujus eſſentia eſt ſua mens & ratio, inquit Bald. in *l. de quibus col.* 13. *ff. de legib. in Auth. poſt fratres. C. de legiti. hæred.* Igitur dicta jura extraordinaria ab hoc excludere, non eſt conſuetudinem noſtram reſtringere, & ea includere eſſet eam extendere ultra mentem & intentionem ſuam, quod nullatenus eſt admittendum. Tum quarto, nunquam fuit auditum, nec uſitatum quod jure & poteſtate feudali liceret uti reſpectu aliorum jurium quàm ordinariorum, & in hac conſuetudine expreſſorum, igitur impoſſibile eſt hanc conſuetudinem ad alia inſolita jura extendere. Implicat enim & repugnat conſuetudinem protrahi ad inſuetum, in quo deficit

*Conſuetudo non poteſt plus habere de effectu quã de uſu.

origo, forma & fundamentum conſuetudinis, quæ * non poteſt plus habere de virtute & effectu, quàm de uſu, ut dictum eſt ſupra in *proæ. gl.* 1. Non obſtat geminatio dictorum verborum, *droits & devoirs*, quia exponuntur per jura debita, & ſic non apponuntur niſi ad expreſſionem ejus quod debetur &

*Geminatio non ſemper operatur ampliationem, ſed qualificationem & reſtrictionem.

ineſt ex natura & conſuetudine feudi, & ſic illa * geminatio non operatur ampliationem, ſed potius qualificationem & reſtrictionem, nec aliud ultra operatur, per id quod notat Jaſon. in *l. pen. col. fi.* & ibi Philip. Deci. *col.* 1. *C. de pact.* Et ſic concludo quod nedum hoc prætextu non poteſt patronus fructus ſuos facere, ſed nec ſimplici retentione feudi uti, quia vis prehenſoria limitata eſt ad jura ſtrictè & propriè feudalia, ſcilicet ordinaria, & ab ultima renovatione inveſtituræ debita. Hanc incidentem quæſtionem addidiſſem ad *gl.* 2. ſuprà §. 1. ſed jam ultra duos menſes eſt typis excuſa, & immenſis laboribus & ſumptibus chalcographorum parcere me æquum eſt. Sed quid ſi in infeudatione expreſſe cautum ſit, quod etiam ratione reditus annui impoſiti, liceat jure & poteſtate feudali feudum retinere ſicut ex defectu hominis & jurium? Hæc quæſtio pendet ab his quæ ſcripſi infrà §. 74. & §. 167. Jam enim nimium egredior fines hujus quadrageſimæ quæſtionis in qua & duabus immediatè præcedentibus quæſtionibus habes multa reſoluta, quæ ſpectant ad mutationes contingentes ex parte alienantis, & ex illis infinitæ aliæ decidi poſſunt.

127. Pone, vaſſallus vendidit vel donavit feudum ſuum, ſed antequam traderet, deceſſit relicto hærede laterali, certum eſt feudum eſſe apertum per obitum, & ex defectu hominis poſt quadraginta dies prehendi poſſe, cum lucro fructuum in merum damnum hæredis. Quod ſi tacente emptore vel donatario, veniat hæres offerens fidelitatem; certum eſt patronum non teneri eum admittere, nec manum levare, niſi percepto relevio ex capite ſucceſſionis lateralis debito. Sed quid ſi non accedat hæres defuncti, ſed dictus emptor vel donatarius inveſtituram poſtulans, & offerens jura ratione emptionis vel donationis debita, patronus autem velit etiam aliud relevium habere ratione mutationis, quæ medio tempore contigit per obitum venditoris vel donatoris qui non tradiderat, ſed manens dominus feudi vaſſallus mortuus fuerat, & illud dominium tranſmiſerat in hæredem ſuum à latere, qui ſucceſſionem agnovit, an patronus bene dicat? Videretur quod ſic, tum primo, quia ſunt duæ veræ mutationes: prima per obitum vaſſalli qui dominus remanſit; ſecunda, per traditionem poſtea factam, vel fiendam ab ejus hærede ipſi emptori vel donatario, & ex quo traditio non fit niſi poſt mortem per hæredem, perinde (reſpectu patroni) videtur ac ſi defunctus ipſe non vendidiſſet nec donaſſet, ſed ejus hæres immediatè poſtquam ſucceſſit, quo caſu eſſet indubitabile duplicia jura tanquam duplici efficaci mutatione deberi. Tum ſecundo, quia ex parte emptoris vel donatarii, non attenduntur aliquæ mutationes ad commodum patroni, antequam dominium per traditionem veram vel fictam nacti fuerint, ut ſupra per multas quæſtiones dictum eſt, & *infrà eo. & in* §. *ſequenti*, ſive enim ſine liberis moriantur, ſive aliis cedant aut vendant jura ſua, nihil inde agitur, nec acquiritur patrono. Igitur hujuſmodi venditio vel donatio nulla traditione completa, non impedit quin feudum poſſit efficaciter aperiri & mutari, ad jura acquirenda patrono ex parte illius qui verbo tantum alienavit, imò qui interim nullomodo alienavit, ſed ſolus verus dominus & verus vaſſallus remanſit, quamvis ad alienandum ſe obligaverit. Textus in *l. alienatum. ff. de verb. ſign.* Et hæc eſt multum fortis & urgens ratio. Sed reſolvendo dico, quod hæ rationes procedunt; Primo quando emptor vel donatarius aut ſimilis diu non comparent, ſive non utuntur contractu ſuo, nec implementum petunt ab alienante, nec ab ejus hærede, nec erga patronum. Et quando nihilominus venditor vel donator & ejus hæres pro ſuo poſſident & fruuntur ut prius. Item ſecundo, quando venditio vel donatio eſt facta in diem, vel ſub conditione, quæ non extant in continenti poſt obitum vendentis vel donantis, ſed forte biennio poſt, vel ulteriori tempore ſecundum notata *ſuprà eo. qu.* 38. * Sed quando venditio vel donatio eſt pura tunc, etiam ſi emptor vel donatarius durante vita authoris (ſalvis circa donationem his quæ notantur infrà §. 160.) ſemper forte per decem annos tacuerit: tamen poſt obitum poteſt accedere ad patronum, & offerendo fidem & jura ratione emptionis vel donationis debita, facit quominus poſſit patronus exigere relevium ab hærede, ſive ratione mutationis factæ in hæredem lateralem, quia ex quo hæres erat pure obligatus ad reſtitutionem ſive traditionem dicti feudi, ex cauſa veteri hæreditaria & neceſſaria, non cenſetur effectualiter acquiſiviſſe vel cepiſſe illud feudum, quia non capit, ſed accipit reſtituendum, nec illud inſpecto effectu cenſetur eſſe hæreditarium, ſive de commodo hæreditatis, ſed magis de ejus onere vel incommodo, tanquam æs alienum, ex quo alteri pure debitum eſt. Et ſic concludo, quod non debentur jura niſi ſemel. Secus ſi hæres voluntariè (quamvis in continenti) venderet vel donaret feudum, quod perpetuo retinere poterat, quia tam ex ſucceſſione,

* Non debetur relevium ex capite ſucceſſionis, quãdo feudum eſt purè debitum & reſtituendum.

quam

Digitized by Google

quàm ex nova voluntaria alienatione, utraque jura debentur. Idem in ſimilibus eſt dicendum. Adverte etiam quod in hac quæſtione cumulavi venditionem & donationem ſimul cauſa brevioris doctrinæ, & ne quæſtio in plures multiplicaretur: tamen non eſt intelligendum quod in omnibus conveniant, ſed ſolum in puncto hujus quæſtionis vel aliàs data paritate terminorum: cæterum in multis differunt, & ſignanter in hoc, quod quamvis ex ſimplici imperfecta donatione feudum non aperiatur, nec ulla jura debeantur, tamen ex ſimplici perfecta venditione feudum apertum cenſetur, ut ſtatim prehendi poſſit, quia ita uſitatur, quamvis ceſſante communi obſervantia contrarium juſtius & verius defendi poſſet, donec eſſet tranſlatum dominium, ut dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3.

*An pendente prehenſione, feudum iterum prehendi poſſit.

128. Quid igitur ſi vivo venditore patronus ſtatim manum injecerit, utrum poſt quadraginta dies ab obitu venditoris poſſit * iterum prehendere, remanente prima prehenſione? Videtur quòd non, quia prima prehenſio præſupponit mutationem feudi & vaſſalli. Igitur patronus non poteſt ex eadem perſona novam mutationem prætendere, quum non poſſit deſinere eſſe vaſſallus, qui ſemel deſiit; & ſic una prehenſio feudalis impedit ſecundam, quæ fieret prætextu mutationis ejuſdem perſonæ, à qua tanquam mutata cœpit prehenſio, quamvis non impediat ſecundam nec tertiam aut ulteriorem, quæ fundaretur in mutatione alterius perſonæ, puta ſucceſſoris veteris vaſſalli. Breviter reſpondeo, quòd hæc ratio concludit quantum ad cumulationem effectualem prehenſionis, ſed non quantum ad cumulationem ad cautelam, quia patronus non poteſt prætendere feudum bis mutatum ſive alienatum eſſe cum effectu ab eadem perſona, non interveniente media reacquiſitione, & ſic non poterit exigere hoc reſpectu duo jura feudalia, ſed unum tantum. Unde accipiendo quintum pretii vel retractum feudalem ex venditione pura defuncti, non poteſt petere relevium propter obitum ejuſdem defuncti, qui ex quo pure vendiderat, non poterat amplius in alium tranſferre feudum cum effectu, nec conſequenter ſequi poteſt alia nova, & effectualis mutatio ab eadem perſona. Sed tamen patronus qui vivo venditore prehendit feudum ex capite venditionis, benè poteſt eo mortuo, antequam ſibi ſatisfactum fuerit, illud prehendere ex capite obitus, & hoc nemini nocet, ſed poteſt prodeſſe ad cautelam patroni, ut ſi forte venditio reperiatur ipſo jure nulla, & conſequenter prehenſio feudalis debeat ceſſare & revocari ex illo capite, poterit tunc ſubſiſtere ex capite obitus, & ex hoc capite feudum retinebitur cum effectu lucri fructuum, donec jura ſoluta vel rite oblata ſint. Et hæc nota, utpote in praxi quotidiana ſumme neceſſaria, & noviter à nobis explicata. Multo plura circa prædictas mutationes ex parte alienantium contingentes occurrunt, ſed ex prædictis à ſtudioſis colligi poſſunt, ad alia tranſeundum eſt ut ſit aliquando finis.

*Eccleſia donante feudũ ſibi donatum, utrũ novus donatarius debeat duplex relevium.

129. Quadrageſimo-primo quæro, Donatum eſt feudum * eccleſiæ, quæ nulla habita traditione ceſſit illud Titio, cui fit traditio: An debeatur duplex relevium? Videtur quòd non. Primo, quia eccleſia non debet deterioris conditionis eſſe quàm privatus, qui ex acceptatione ſimplicis donationis non debet relevium. Secundo, quia eccleſia compulſa hoc facit, vel metu ne compelleretur ponere extra manus ſuas à patrono, qui veriſimiliter non erat admiſſurus eam in fidem; & ſic quum non recipiat nec approbet eam in vaſſallum, non poteſt relevium, nec alia jura feudalia (quæ illi denegat) ab eadem exigere. Nec obſtat quod ipſo jure ſine aliqua traditione dominium tranſit in eccleſiam ex donatione. *l. fi. C. de ſacroſ. eccleſ.* Tum quia illud eſt inductum ſpeciali jure & favore eccleſiæ. Unde non debet retorqueri in odium & gravamen, ut magis oneretur. *l. quod favore C. de legib. cum vulga.* Tum quia non acquirit illud dominium incommutabiliter in feudis, ſed commutabiliter, quia tenetur infra modicum tempus, puta annum, ponere extra manus. Et ſic acquiſitio non videtur ſortiri effectum, ſed reſolvi, vel in alium transferri. Præterea poteſt ſi velit eccleſia dicere, quod benè acceptavit donationem ſimplicem, ut poſſit alii * cedere actionem perſonalem, mediante aliquo pretio vel alia re cujus eſt capax. Sed quòd non acceptavit hoc caſu dominii tranſlationem, & ſic quod non vendidit nec aliter ceſſit feudum, ſed ſimplicem actionem competentem ad feudum. Poteſt enim ſi velit renunciare favori pro ſe, per *d. l. fi. C. de ſacroſ. eccleſ. introducto. l. penul. C. de pact. hoc nota.* Nec in hoc facit aliquam fraudem vel damnum patrono, ſed potius ſibi conſulit ad damnum ſuum vitandum. *l. atqui natura. §. cum me, ff. de negot. geſt. l. cum pater. §. Titio. in fin. ff. de leg.* 2. Et quamvis in contrarium multum argumentari poſſit, tamen hanc partem veriorem & æquiorem puto. Aut enim eccleſia ante traditionem habitam, & ſine ulla compulſione patroni, fecit dictam ceſſionem ſeu venditionem, & nulla jura debet ex capite ſuo, quia non cenſetur ceſſiſſe aut vendidiſſe niſi actiones ad feudum, quum poſſit dicto favori ſuo renunciare. Aut vero compulſa fuit à patrono ponere quoquomodo extra manus ſuas, & tunc etiam ſi realem traditionem interim habuiſſet, idem eſt dicendum, quia dum patronus non vult eam in fidem admittere, ſed cogit ad ſubrogandum idoneum vaſſallum, per eum ſtat quo minus ſtet & efficax maneat tranſlatio feudi in eccleſiam facta, quare dico quod ex hujuſmodi mutatione nulla poteſt petere jura feudalia, etiamſi realis traditio eſſet eccleſiæ facta, ex quo in continenti cogit eam dimittere, ſed jura ſua utilia petere poterit ex mutatione & tranſlatione quæ fiet in idoneum & acceptatum vaſſallum. Et hæc eſt vera & deciſiva ratio.

130. Non autem adduxi vulgatum illud, quod in dubio ſumma eſt ratio quæ pro religione facit. *l. ſunt perſonæ. ff. de religio. & ſumpt. funer.* quia *d. l.* loquitur de eo quod de ſe immediate eſt pium & religioſum. Non autem quando agitur de certa pecuniaria utilitate eccleſiæ, hoc enim de ſe ad religionem non pertinet, quod vel ethnici pontifices teſtati ſunt, ut relatum extat apud Livium *lib. 9. quarta Decados.* quod nota ad purum intellectum *d. l.* Non nego tamen quin ex fine ordinato pertineat; quomodo legata pauperibus relicta cenſentur pia & favorabilia. *l. id quod pauperibus. l. nulli. C. de epiſc. & cleric. l. cum is. §. ſi mulier. ff. de condict. indeb.* Adverte ad hanc quæſtionem, quia multiplex eſt, & latè patens ex his quæ nunc menti occurrunt. Quid enim ſi eccleſia, vel corpus, quod vulgo vocant, manus mortuæ, multis annis feudum poſſederit antequam extra manus ſuas poneret? Quid ſi emerit, & infra annum vel poſt, ſponte vel cogente patrono alii pluris vendiderit? In his & aliis omnibus caſibus inde dependentibus, dum quæritur, quæ, qualia & quot jura feudalia debeantur, duo principalia occurrunt capita. Primum, ratione acquiſitionis feudi factæ ab eccleſia. Secundum caput, ratione ceſſionis, vel alienationis per eam factæ. Et hæc in multas variaſque ſpecies & caſus ſubdividuntur. Sed brevitatis cauſa, & ad vitandam multitudinem quæſtionum utrumque caput ſimul conjungam, & quàm clarius & reſolutive potero, expediam

131. Diſtinguendo.* Aut eccleſia ſponte, aut compulſa à patrono ceſſit vel tranſtulit in alium. Primo caſu res eſt ſatis circa utrumque caput expedita per deducta in hoc & ſequenti §. quia omnino ſecundum communes noſtras regulas, & deciſiones hujus feudalis materiæ pro natura & qualitate negotii diſcerni & judicari debet. Nec video aliquid eſſe ſpeciale, niſi forte propter beneficium eccleſiæ, loco pio & civitati datum, *in l. fi. C. de ſacroſanct. eccleſ.* *Reſolutio.

patet, ſummam rei paucis ( velut oculis ) exponendo. Aut enim eccleſia poſt verum dominium feudi acquiſitum illud ceſſit vel tranſtulit in alium ; & tunc indiſtincte omnia jura feudalia cum effectu debentur ex utroque capite ſive ratione utriuſque alienationis & mutationis, ſecundum ſuam cujuſque contractus naturam & qualitatem. Aut vero eccleſia ante acceptatum & acquiſitum dominium & poſſeſſionem feudi, ceſſit jura ſua & actiones in alium. Et tunc quantum ad ceſſionem vel ſecundum caput, non eſt differentia quocumque titulo ſive permutationis, ſive venditionis, aut alio quovis modo fiat ceſſio actionum. Sed quantum ad primum caput, refert quo titulo eccleſia acquiſierit jus ad feudum, videlicet an titulo emptionis, an vero permutationis, donationis, vel alio quovis titulo vel medio : quia ſi alio titulo vel cauſa quam emptionis acquiſierit jus ad feudum, res eſt clara, nulla jura feudalia deberi ex utroque capite, neque de acquiſitione eccleſiæ, neque de ceſſione per eam facta, quia neutrubi mutatio aut venditio feudi invenitur. Igitur per *notata ſuprà eo. qu.* 1. *num.* 36. Verumtamen ipſe ceſſionarius vel emptor actionis eccleſiæ, poſtquam medio ceſſionis traditionem & dominium feudi nactus fuerit, debebit relevium unum dumtaxat patrono ratione mutationis manus factæ in eum, ab eo contra quem habet jura ceſſa.

Mutatio feudi denominatur ex parte dominium transferentis.

132. * Non enim ad cognoſcendum ſpeciem & qualitatem mutationis feudi, attenditur cauſa & qualitas ceſſionis actionum tanquam remota & immediata, ſed ſolum qualitas tituli & cauſæ, cujus virtute & nomine immediate debetur & fit traditio, & tranſlatio dominii feudi ab alienante tanquam à cauſa mediata & activa, per notata in §. *ſeq. qu.* 9. *num.* 33. Volo dicere ( ut etiam rudes intelligant ) quòd ſi feudum erat donatum eccleſiæ, quæ mediante pretio ceſſit actiones ſuas Titio, cui poſtea fit traditio à donatore, quod feudum cenſetur mutare manum à donatore in Titium ex cauſa donationis ex qua immediatè fit traditio, & dominii tranſlatio. Et nullo modo ex cauſa ceſſionis vel emptionis & venditionis, quantumcunque Titius emerit jura & actiones eccleſiæ donatariæ, eique juſtum pretium feudi perſolverit.

133. Tantum ſupereſt unus ſcrupus, videlicet reſpectu eccleſiæ, pii loci, & civitatis, ex eo quod recta & ipſo jure ſine traditione acquirunt dominium ex titulo hæreditario, legati, donationis, & emptionis, *per l. fin. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Et ſic videtur quod in eis, & ex dictis titulis, procedat ſolum prima, & non ſecunda pars diſtinctionis noſtræ, & conſequenter quod debeantur omnia jura feudalia ex utroque capite, ſive eccleſia vendat feudum ſibi donatum & traditum, ſive ante traditionem vendat actiones ad feudum, quia venditio vel ceſſio actionum facta à domino eſt vera venditio vel ceſſio feudi, & ex ea æque oriuntur nova jura feudalia ſicut ex venditione vel ceſſione facta nominatim de ipſo feudo, *per notata in* §. *ſeq. qu.* 9. *in fi.* Et ſic ſecunda pars noſtræ diſtinctionis eſſet reſtringenda ad permutationes & alios titulos, vel ad collegia privata, ſeu alia corpora manus mortuæ non expreſſa *in d. l. fi.* Sed hoc non obſtante dicendum quod etiam in eccleſia emente, vel donationem aut legatum acceptante, deinde ante traditionem jura & actiones ſuas vendente, verificatur ſecunda pars diſtinctionis noſtræ, quia eccleſia poteſt abſtinere & renunciare beneficio *d. l. fi.* quod in ejus favorem & commodum dumtaxat eſt introductum. *l. pen. C. de pact.* & nolenti non datur. *l. invito. ff. de reg. jur.* Et præſumitur hoc reſpectu eccleſia abſtinere, quando tantum actiones ſuas vendit vel cedit, quia abſtentio ei utilis eſt, & hunc ſenſum verba ad jus commune relata proprie admittunt : nec eſſet audiendus patronus, ſi vellet contra eccleſiam invitam retorquere diſpoſitionem *d. l. fi. l. nulla juris ratio. ff. de legib. l. quod favore. C. eo.* maxime ad multiplicandum lucrum quinti vel relevia quæ odioſa ſunt, *ut in princ.* §. *ſeq.* Secus ſi exprimeret ſe vendere, vel aliter transferre tale feudum ſibi proprium ex tali legato, donatione, vel emptione acquiſitum, tunc enim ( cùm recta ratio clari ſermonis non debeat citra neceſſitatem impropriari ) ſatis apparet de acceptatione acquiſitionis dominii, & conſequenter de vera duplici mutatione feudi & juribus feudalibus debitis ex utroque capite, & ſumus in terminis primæ partis diſtinctionis. Hoc enim ultimo caſu emptor vel ceſſionarius eccleſiæ eſt verus emptor ipſius feudi, & non ſimplicium actionum ad feudum, prout & ab eccleſia acquirit verum dominium feudi, & non ab authoritate eccleſiæ nudam poſſeſſionem tradente. Quantum enim ad jura feudalia non attenditur mutatio poſſeſſionis, ſed totalis dominii feudi, ut eſt notiſſimum.

134. Secundo autem caſu principali, quando eccleſia non ſponte, ſed compulſa ceſſit & tranſtulit in alium feudum acquiſitum, vel actiones ad feudum, multæ oboriuntur difficultates, an ex utroque capite debeantur jura feudalia, an ex neutro, an ex altero tantum, & ex utro, & an ſit electio patroni ex alterutro capite maluerit jura percipere. Et quid ſi eccleſia ante habitam traditionem, & in continenti cogatur vacuare manus ſuas? Quid ſi poſtquam longo tempore poſſedit & fructus percepit? Et quid ſi eccleſia non coacta, ſed metu ne cogeretur alienavit? Super quibus ſingulos caſus examinando, plurima late deduxi in collectaneis meis ; quorum ſingulas deciſiones, niſi prolixitatem nimiam veritus eſſem, huc inſeruiſſem. Sed conſultius duxi paucis deciſionum radicem velut fontium ſcatebras aperire, unde parabile ſit hæc, & ab his dependentia juſto libramine reſolvere. Dico igitur quod patronus qui non vult eccleſiam vel ſimile corpus admittere in clientelam, ſed cogere ad ponendum feudum in aliam idoneam manum, jure ſuo utitur. *cap.* 1. §. 1. *de alienat. feud.* Ubi per Bald. & Alvarot. in *uſibus feud. & notatur infra* §. 41. Et ſic ( cum nemini faciat injuriam *l. nullus videtur. ff. de reg. jur.* ) non debet propter damnum pati, nec ſua jura & commodittere, ſed nec etiam debet hac occaſione lucrum facere, & duplicia jura exigere, nec plus conſequi, quàm ſi ab initio feudum fuiſſet venditum, donatum, vel legatum perſonæ ad clientelaria munia idoneæ. Unde non poteſt ab eadem eccleſia ratione ejuſdem acquiſitionis per eam factæ aliquod jus vel commodum feudale exigere, ſicut nec à quoquam alio novo vaſſallo quem recuſat in fidem admittere & inveſtire. Implere enim debet ex parte ſua ſi ſibi impleri velit. *l. Julianus* §. *offerri. ff. de actio. emp. facit c. unicum. in fi. de mili. vaſſal. qui contu. eſt in uſibus feud.* Et quemadmodum recipiendo jura & commoda feudalia ab eccleſia, eo ipſo approbat eam in vaſſallam, & ſemet in perpetuum excludit à jure compellendi eam ponere extra manum ſuam: * Ita repellendo ejus oblationes, & compellendo ad dimiſſionem feudi, ſeipſum excludit à juribus & commodis feudalibus ab eccleſia vel corpore debitis, ut contrariorum eadem ſit diſciplina. *l. & ſi contra. ff. de vulg. & pupil. ſubſtit. cum vulgar.* nec etiam debet eccleſia aliquo damno affici, ultra id ipſum quod cogitur extra manus ſuas ponere. Hoc enim patrono permittitur, ne damnum in juribus & commodis feudalibus patiatur. Non autem ut majus lucrum ferat. Et ſic * non debet occaſionem legis trahere ad iniquum compendiũ, ſive ad duplex lucrum. *Argum. l. fi. de uſucap. pro empto. in Authent. de trien. & ſemi.* §. *prohibemus autem. in princ. col.* 4. Ex his tam paucis elicitur clarè reſolutio totius copioſæ hujus materiæ, videlicet

* Patronus recuſans inveſtiturã, ſeipſum excludit à juribus inde debitis.

* Non debet lex per occaſionẽ trahi ad iniquum.

Inſerendo

Digitized by Google

* Primum illatum.

135. Infer[illegible] d ſi feudum fuerit donatum eccleſ[illegible] ne apprehenſa cogente patrono [illegible] m Titio, quamvis hic ſint duæ veræ [illegible] di, tamen patronus non debet habere duo relevia, ſed unum tantum, quia facto patroni nolentis tranſlationem factam in eccleſiam ſortiri effectum, non cenſentur eſſe duæ mutationes, ſed una tantum efficax, videlicet illa quæ fit in Titium, ex quo etiam apparet quod relevium iſtud non debetur ab eccleſia, nec à mutatione in eam facta, quæ reſpectu patroni cenſetur reſolvi, ſed debetur à Titio ratione hujus ultimæ tranſlationis (quæ ſola cenſetur) in eum factæ. Si autem eccleſia poſſeſſione nondum apprehenſa, permutaverit jura & actiones ſuas cum Titio, tunc etiamſi ſponte hoc fecerit, nullum jus feudale aperitur, neque de acquiſitione, neque de hujuſmodi permutatione: ſed tunc cum Titio tradetur, feudum aperietur & relevium debebitur, ut nuper dictum eſt. Et iſtud primum illatum generaliter & uniformiter habet locum in omnibus contractibus, vel quaſi & quibuſcumque modis acquirendi & transferendi aliis à venditione. Exempli cauſa, ſi eccleſia habens merum imperium in loco, jure confiſcationis acquirat proprietatem feudi ab alio moventis, deinde compulſa à patrono permutet cum Titio, non debetur hoc caſu relevium de nova acquiſitione eccleſiæ, ſed ſolum à Titio de acquiſitione quam fecit ab eccleſia. Secus ſi voluntariè permutaſſet, quia utrumque relevium deberetur.

* Secundũ illatum.

136. Infero * ſecundò, quod ſi eccleſia titulo donationis vel quacumque cauſa alia ab emptione feudum acquiſivit, & impellente patrono vendidit, nulla releviaſ, nulla jura debentur de acquiſitione eccleſiæ, quæ quantum ad hoc non computatur inter mutationes feudi; ſed de venditione quam eccleſia fecit, omnia jura aperiuntur ſecundum conſuetudinem feudalem & qualitatem venditionis. Unde ſi ſit facta ſimplici pretio, eccleſia ipſa tenetur ſolvere quintum pretii & ab hoc exonerare emptorem ſuum. Et ſi patronus eligat retractum feudi, eccleſia lucratur illud quintum pretii, quia integrum pretium conventum hoc caſu percipiet, per notata ſuprà §. 13. *gloſſ. 9. num.* 4. *&* 6. Si vero venditio facta ſit franco pretio, eccleſia non tenetur in aliquo, ſed quintum cum ſubquinto ſolvi debet ab emptore, *ut hoc* §.

* Tertium illatum.

137. Infero * tertio idem juris eſſe è converſo, ſi eccleſia titulo emptionis feudum acquiſivit, & nolente patrono eam in fidem admittere alii permutaverit vel vendiderit, ut nulla jura feudalia debeantur ex venditione facta eccleſiæ: ſed ſolum ex venditione vel traditione ex cauſa permutationis per eam factæ, ſecundum contractus qualitatem & naturam. Adverte, multi ſcorpiones (juxta parœmiam) latent ſub hoc lapide. Non enim idem videtur judicandum quando eccleſia acquiſivit titulo emptionis, ſicut ſi quovis alio titulo. Jura enim & commoda feudalia non ſunt uniformia in venditionibus ſicut ſunt in omnibus aliis cauſis & mutationibus feudorum, in quibus nunquam debetur niſi relevium à ſolo acquirente, & nihil ab alienante. Secus in venditionibus in quibus quandoque quintum pretii, quandoque quintũ cum ſubquinto debetur. Et hoc onus quandoque à venditore, quandoq; à ſolo emptore debetur. Quum igitur eccleſia poſſit difformiter emere & vendere difformiter acquirere & extra manus ſuas ponere, puta emere ſimplici vel franco pretio; & iſto vel illo modo emptum permutare, vel emptum ſimplici pretio revendere franco vel è converſo; vel emptum pro mille, revendere pro duobus millibus vel è converſo. Num tot tamque varias caſuum ſpecies eadem (quod aiunt) dealbabimus fidelia? Et videtur quòd non, ut in prima harum ſpecierum, quando eccleſia feudum ſimplici pretio puta mille emptum, patrono compellente permutavit Titio. Illud enim eſt in confeſſo relevium unum deberi à Titio. Num ergo continuò dicemus nihil aliud omnino deberi patrono, eumque non poſſe petere quintum pretii ſibi acquiſitum ex dicta venditione? Hoc videtur abſurdum, quia illud quintum non debetur ab eccleſia, ſed à venditore, qui nulla ratione debet illud lucrari, ex quo patronus non utitur retractu feudali, licet jure ſuo utendo cogat eccleſiam ad vacuandum manus ſuas, de quo nihil ad venditorem, nihil etiam intereſſe videtur eccleſiæ venditorem illud lucrari, & quin ſolvatur patrono, abſurdum enim videretur eccleſiam lucrari iſtud quintum pretii, quia ſic non ſolveret integrum pretium, quod ſolvere tenetur pro acquiſitione ſua, & tamen ex permutatione rem æquivalentem, & forte meliorem feudo acquireret & cum effectu retineret, & ſic ponendo extra manus ſuas lucraretur illud quintum, & locupletaretur cum jactura patroni, & patronus jure ſuo utendo damnificaretur in amiſſione quinti denarii, & redigeretur ad relevium, quod eſt longe minus quinto, & ut plurimum non ſolet valere niſi quartam partem, vel minus quarta parte quinti denarii: per notata in §. *ſeq. in princ.* hoc autem videtur iniquum, maximè ſi eccleſia medio tempore multis annis patiente patrono poſſedit & fructus feudi ſuos fecit. Nec obſtat quod hoc caſu patronus impugnat & improbat venditionem factam eccleſiæ, & acquiſitionem ab ea factam. Et ſic quod nullum commodum ex ea, nec ejus occaſione reportare debeat, *cap. ex eod. de regul. jur. in* 6. ſed ſibi debeat imputare, nec damnum illius quinti ſentire videatur, quum ſui ipſius facto illud ſentiat. *l. quod quis. ff. de regul. jur. c. damnum. de reg. jur. in* 6. quia imo propriè non impugnat nec reprobat præfatam venditionem & acquiſitionem, prout jure noſtro non poteſt eam improbare nec impedire per notata ſuprà §. 13. *gloſſ.* 5. *in princ.* ſed ſolum jure ſuo utendo compellit perſonam quæ vere acquiſivit, ad ponendum in aliam idoneiorem manum, ne juribus ſuis præjudicetur in futurum. Et ſic quamvis juſtum ſit ut nullum jus vel commodum exigat ab eadem perſona, quam ad dimiſſionem feudi cogit, & recuſat in fidem admittere & inveſtire: tamen non eſt injuſtum quòd percipiat & exigat alia jura & commoda, ſi qua ſibi debeantur ratione ejuſdem acquiſitionis ab aliis perſonis, puta venditore, quem exigi non probabiliter intereſt eccleſiæ. Reliquas ſpecies ab hoc tertio illato dependentes plenè diſputavi in collectaneis meis, quibus omiſſis,

138. Concludo generaliter & ſimpliciter verum eſſe præfatum tertium illatum, ex quo corollariè infero, quòd patronus qui cogit eccleſiam ad dimiſſionem feudi, non poteſt indiſtinctè aliqua jura & commoda petere ratione acquiſitionis per eam factæ, ſive debeantur ab eccleſia, ut quintum cum ſubquinto in caſum emptionis factæ franco pretio, ſive ab alio, puta quintum pretii ab eo qui ſimpliciter vendiderat eccleſiæ. Et eſt ratio, quia tota illa venditio & alienatio feudi non eſt in conſideratio[illegible] cenſetur efficax, ſed omnino (citra effectum ſimplicis aperturæ) cenſetur inefficax reſpectu patroni cogentis emptricem vel emptorem ad dimiſſionem jure indequæſiti. Tum eodem caſu eccleſia offerente fidelitatem & quintum denarium, ſi patronus acceptet, vel etiam de ſimplici quinto denario componat, ſeipſum excludit à jure hujus coactionis, tanquam contrario, imo contradictoriè oppoſito perceptioni jurium ex eadem acquiſitione, quia non poteſt patronus utrumque habere, & acceptatio alterius juris neceſſario & in totum ab altero excludit. Non obſtant nuper



Digitized by Google

allegata, quod hoc caſu iſtud quintum pretii non debetur ab eccleſia, ſed à venditore, quia ſatis eſt quod patronus nullum habet jus petendi aliquod commodum ex dicta venditione, eligendo viam contrariam compellendi eccleſiam ad dimiſſionem juris empti. Et ſic non refert an venditio facta ſit franco, an ſimplici pretio, an ab eccleſia, an à venditore debeatur quintum pretii, alioquin ſequeretur quod ſi eccleſia extra manus ponere compulſa, feudum ſimpliciter mille nummis emptum, venderet ſimpliciter vel franco pretio duobus millibus, quod patrono deberentur omnia commoda utriuſque venditionis, videlicet quintum denarium de venditione facta eccleſiæ, & quintum cum ſubquinto de venditione facta ab eccleſia, quod eſt abſurdum & falſum per prædicta ſuprà *eo. num.* 134.

139. Plus dico, quod hoc caſu eccleſia lucratur & retinet illud quintum pretii patrono debitum a venditore ſuo. Et eſt ratio, quia ex quo non emit pretio franco ſed ſimplici, veriſimiliter plus emit, & ad onus ſuper pretio convento deducendi quintam partem pro juribus patroni, prout ex natura rei & actus materiæ ſubjectæ tacite actum ſeu intellectum cenſetur, per notata in §. ſeq. Et ſic ſi eccleſia emit pro mille ſimplici pretio, ſufficit quod ſolvat venditori octingenta; & in ſumma ſatis eſt quod venditor (contra quem ab initio habet exceptionem à conſuetudine) non habeat contra eam actionem ad illa deducenda: nec etiam patronus, contra quem poſtea acquirit ab illis ducentis plenam liberationem, eo ipſo quod ab eo compellitur in alium transferre. Et ſic non lucratur illa ſine cauſa, ſed in quamdam compenſationem ejus quod compellitur invita jus ſuum alienare. Facit *l. Item ſi verberatum.* §. 1. *in verb. modico.* ſecundum interpretationem Angel. ibi. *ff. de rei vend.* ubi ei qui invitus compellitur rem ſuam vendere, etiam juſtum & æquivalens pretium dicitur modicum, & conſequenter ſi aliquid ultra juſtam æſtimationem recipiat, non recipit injuſtè, nec ſine cauſa. Igitur dum eccleſia damno ſuo, onere & incommodo alienationis juris ſui acquirit liberationem quinti denarii à patrono, ſatis cenſetur de ſua vel ſui cauſa illam acquirere, & venditorem exonerare, cui conſequenter illud quintum pretii efficaciter deducere poteſt, vel ab eo ſi jam totum pretium ſolvit repetere. Secus eſſet ſi patronus non compelleret eccleſiam ad transferendum in alium; ſed ipſo jure retractus feudalis ab illa evinceret, quia tunc ipſe patronus efficitur velut emptor, & eccleſiæ refunditur integrum pretium conventum cum legalibus impenſis, ita ut abeat & de medio recedat indemnis, & ſic venditor lucratur illud quintum pretii tanquam retro reſolutum, ac ſi ab initio vendidiſſet ipſi patrono. Secus quando eccleſia compellitur alii cedere, quia tunc non redditur à compellente indemnis, ſed relinquitur fortunæ, ut vel cum periculo & damno ſuo etiam minori fortè quàm emerit pretio cogatur omnino extra manum ſuam ponere. Et ſic patet de ratione differentiæ inter hunc caſum & retractum feudalem. Modo per præfata illa tria illata habes concluſas & reſ[illegible] multas quæſtiones. Reſtant tantum diſcutiend[illegible] [ſc]rupuli.

140. [illegible]nus, quid dicendum quando eccleſia non in continenti, ſed ex longo intervallo cogitur ad dimiſſionem feudi. Finge quod ſilente ſeu dormiente patrono per decem vel viginti annos poſſederit feudum, quocumque titulo acquiſitum, deinde patronus (quod infra triginta annos facere poteſt) cogit eam ad ponendum extra manum (quod aiunt) mortuam infra annum. Utrum poſſit eadem eccleſia petere relevium, vel quintum pretii, aut quintum cum ſubquinto, ratione acquiſitionis per eam factæ? Videtur quod ſic, tum quia illa acquiſitio non annullatur nec reducitur retro ad non cauſam. Imo etiam pro tempore [illegible] ...ctum eo ipſo, quod permittitur [illegible], aut alias in alium transferre ad [illegible] accepto ſcilicet pretio vel comp[illegible] quia longo & tanto medio tempore eccleſia percepit & ſuos fructus fecit. Igitur onera feudalia quæ in illud tempus ceciderunt, & ſunt pars fructuum, ſolvere tenetur, *argument. l. cùm poſſeſſor. ff. de cenſib.* Et ex regula qui ſentit commodum, &c. *l. ſecundum naturam. ff. de regul. jur. c. qui ſentit. eo. in* 6. Breviter contrarium eſt dicendum, quia patronus non poteſt ab eccleſia, vel alio novo vaſſallo petere jura acquiſitionis per eum factæ, niſi eam comprobando paratus ſit eum inveſtire ſi inveſtiri petat, & fidem & jura integra offerat, ut dictum eſt. Imo ſi adhuc non peteret vel reciperet illa jura feudalia, ſeipſum a jure expellendi eccleſiam excluderet, & ſic ampliantur concluſiones noſtræ, ſive in continenti, ſive poſteà quandocumque eccleſia cogatur feudum dimittere.

141. Secundus ſcrupulus eſt, quid ſi eccleſia in continenti vel paulo poſt acquiſitionem vendendo, vel tradendo feudum ſibi legatum vel donatum, dicat & exprimat ſe hoc facere, quia eſt incapax bonorum hujuſmodi, & eo quod aliàs cogeretur à patrono vendere, & in manum laici transferre. Utrum illud præjudicet patrono, quominus poſſit petere jura aliàs ſibi debita ex acquiſitione facta per eccleſiam? Reſpondeo, quamvis hujuſmodi occaſio ſufficiat, ut hujuſmodi de recenti ab eccleſia acquiſita poſſint vendi & alienari ſine ſolemnitate juris civilis & canonici, ſub modificationibus quas alibi deduxi: tamen non ſufficit ad præjudicandum patrono, nec ei nocet illa expreſſio vel proteſtatio, dummodo non appareat patronum compuliſſe eccleſiam nec aliter verbo ſerioſo vel facto declaraſſe voluntatem ſuam, quod non pateretur eccleſiam frui hoc feudo, etiamſi indemnitatis æſtimationem offerret, ſed quod præciſè cogeret eam ad vacuandum manus ſuas de eodem feudo. His enim ceſſantibus, ſtandum eſt declarationi patroni de voluntate ſua. *juxta l. ſi quis intentione. ff. de jud. & notatur in l. in conventionalib. in princ. ff. de verb. oblig.* per Alex. in *repet. l. ſæpe. collat.* 1. *ff. de re jud. & in conſ.* 67. *collat.* 2. *lib.* 2. Non enim ſufficeret ſi contracta venditione patronus ſimpliciter (ut moris eſt) feudum prehenderit ex defectu hominis & jurium, niſi eccleſiam juſta offerentem recuſaverit in hominem ſeu vaſſalium recipere, vel diem illi in jus dixerit, ut cogatur feudum in idoneam manum transferre, vel aliter extra judicium, ſed ſerioſè declaraverit voluntatem ſuam, quod omnino cogeret eccleſiam ad dimiſſionem feudi, nec eam reciperet etiam indemnitatis æſtimationem offerentem, quia tunc etiamſi ante traditionem habitam & feudi prehenſionem, & vocationem in jus, transferret in alium jura ſua, ſatis dicitur coactè & non ſponte facere, cùm coactio immineat de præſenti. Alioquin ſi tantum ſuſpicaretur, non ſufficeret, ſed cenſeretur ſpontanea ceſſio vel alienatio per ea quæ in ſimili deduxi infrà §. 108. *ſuper declaratione l. noviſſime, ff. quod falſo tut. auth.* Ex his habes quotidianam hanc materiam paucis verbis (ſi rerum copiam attendas) & clarè novéque expeditam.

142. Quadrageſimo-ſecundo quæro, conſtante matrimonio vir acquiſivit feudum, jura ſolvit patrono, & purè nomine ſuo inveſtitus fuit: deinde moritur ſine liberis. Certum eſt quod hæredes viri debent relevium de dimidia parte dicti feudi in qua ſuccedunt, ſed * an vidua debeat de reliqua dimidia parte? Dic breviter quod non: quia quamvis numquam fuerit in fide patroni, ſed ſolus vir nomine ſuo proprio tantum fidelitatem fecerit, prout poteſt in conquæſtis, tamen non cenſetur de novo acqui-

*Vidua adquirentis feudum utrum pro ſua parte mortuo marito, debeat relevium.

acquirere, ſed ab initio cenſetur hæc dimidia pertinuiſſe ad uxorem, & ſic non dicitur mutare manum, unde non tenetur vidua niſi ad ſimplicem fidelitatem. Idem econverſo, ſi uxor prædecedat, & hæc eſt generalis conſuetudo. Sed quid ſi ex diviſione facta cum hæredibus viri, totum feudum obtineat? Dico quod nihilominus debetur relevium de dimidia parte quæ fuit hæredum,, quia per diviſionem jus patrono quæſitum non tollitur, ſed ex ea non oritur novum jus, nec debetur bis relevium, ſed ſemel tantum, ex capite ſucceſſionis hæredum à latere, ut dictum eſt *ſupra eo. qu.* 22.

143. Quadrageſimo-tertio quæro, utrum hic §. & ſequens habeant locum * pro tempore quo patronus feudum prehenſum ex defectu hominis tenet ad manum ſuam? Et primo videtur quòd non, ſed ut quandiu poteſtate feudali fruitur feudo & fructus ſuos facit, non poſſit petere nec exigere relevia aut alia jura feudalia interim accidentia. Tum primo, quia debent ſolvi de fructibus, ſed patronus percepit & lucratur univerſos fructus, igitur ſibi ipſi compenſare, vel à ſeipſo exigere debet. Tum ſecundo, quandiu feudum ex defectu hominis eſt actualiter ad manum patroni, non eſt in manu vaſſalli: & ſic non poteſt dici nec cenſeri mutare manum vaſſalli, nec tranſire de manu vaſſalli ad manum alterius, quum ſemper ſit & verè maneat in manu patroni. Igitur patronus non poteſt habere fundatam intentionem ad aliquod relevium pro illo tempore, quia ſi diceret interim feudum ſemel vel pluries mutaſſe manum ex parte vaſſalli, ſibi ipſi & factis ſuis repugnaret & contradiceret; quum illud poſuerit & continuo pro illo tempore tenuerit ad manum ſuam. Tum tertio, tale feudum eſt velut interruptum, & quaſi conſolidatum, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 1. 2. Et licet utile dominium in ſe non ſit vere conſolidatum, ſed remaneat penes ſucceſſorem veteris vaſſalli: tamen talis ſucceſſor non cenſetur interim propriè vaſſallus, nec cenſetur habere feudum, quia feudalitas ipſa eſt ſopita, imo melius non cenſetur habere feudum, quia habetur à patrono, & non poſſunt duo in ſolidum eamdem rem habere & poſſidere. *l.* 3. §. *ex contrario. ff. de acquiren. vel amitt. poſſeſſ.* Tum quarto, quandiu patronus fruitur & fructus lucratur, non recognoſcit ſucceſſorem veteris vaſſalli in vaſſallum. Igitur non videtur poſſe exigere ab eo dicta jura tanquam à vaſſallo. Nec videtur quod reſpectu ejuſdem feudi, pro eodem tempore, poſſit habere duo diverſa & velut oppoſita & lucrativa jura, videlicet univerſos fructus ex defectu clientis: & relevia tanquam à cliente.

* Quid de mutationibus tempore prehenſionis accidentibus?

144. Alioquin ſequerentur magna inconvenientia. Pone feudum ex defectu hominis prehenſum, ſtetiſſe ad manum patroni qui pacificè poſſedit per triginta vel quadraginta annos, & ex eo forte quòd tempore prehenſionis ultimus vaſſallus deceſſerat ſine liberis, & ſolum reliquerat collaterales hæredes in ſexto aut ſeptimo gradu, qui jura defuncti ignoraverant, & adhuc propter frequentes eorum ſucceſſiones & mutationes non potuerunt habere notitiam feudi, vel opportunitatem juſta faciendi & proſequendi uſque nunc tempore hæreditatis aut ſucceſſoris noviſſimi, qui eſt fortè decimus aut viceſimus à tempore dictæ prehenſionis, num dicemus patronum poſſe ab eo exigere omnia relevia ſingularum mutationum lateralium à tempore prehenſionis, antequam teneatur noviſſimum hæredem ſeu proprietarium admittere in fidem, & ei reſtituere feudum, & interim ſemper continuare in faciendo fructus ſuos, ſine aliqua deductione aliquorum releviorum præteritorum aut futurorum, & præciſa omni ſpe reſtitutionis in integrum, ſive propter ætatem minorem, aut aliud quantumcumque juſtum impedimentum juris aut facti, per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 7. Saltem reſpectu præteritorum jurium à tempore triginta annorum, quoniam quæ triginta annos antecedunt præſcripta videntur per notata *ſuprà* §. 12. Hoc autem videtur perquàm durum attenta conſuetudine hujus regni, in quo feuda ſunt patrimonialia, & in quo nunquam locum habuerunt illæ conſuetudines & leges imperiales, de quibus in compilatione facta per Obertum de feudo amittendo ob non petitam inveſtituram per annum & diem in pagano, & per annum & menſem in milite vaſſallo. Imo eſſet in effectu nova ſpecies commiſſionis ſeu confiſcationis feudi non intenta, imò expreſsè excluſa per generalem conſuetudinem hujus regni, quæ vult quod per quantumcumque tempus patronus teneat feudum prehenſum ad manum ſuam ex defectu hominis, illud non acquirit nec ullo tempore præſcribit, quin teneatur vaſſallo vel ejus ſucceſſori quomodocumque accedenti & juſta offerenti reſtituere. At in præfato themate potuerunt tam multæ mutationes accidere, tam per varios obitus quàm ceſſiones nedum à triginta, ſed etiam à viginti annis, quod ſingularum relevia ſimul unita ad majorem ſummam aſcendunt quàm feudum valeat, & ſic patronus lucrabitur proprietatem feudi ſucciſa ſpe commodæ luitionis, æque ac ſi eſſet commiſſum vel confiſcatum propter ingratitudinem. Imo multo meliori conditione, quia in commiſſo per ingratitudinem remanent onera & hypothecæ per vaſſallum impoſitæ, ut dicemus infrà §. 43. ſed hic non remanerent, imò lucraretur patronus feudum liberum, nedum ab oneribus forte impoſitis poſt prehenſionem, ſed etiam ab impoſitis quandocumque præterito tempore per ultimum vaſſallum, aut prædeceſſores ſuos. Et ſic durius ageretur cum vaſſallo negligente aut ignorante, quam cum ingrato & delinquente. Ex quibus videtur concludendum quod quandiu feudum eſt ad manum domini fructus ſuos facientis, nulla relevia aut nova jura ei acquiruntur. Et quod nihil poſſit prætenoere ex mutationibus quæ acciderunt prehenſione durante, ſed ſolum de his quæ acciderunt ante prehenſionem, ut antiqua ſolum relevia & jura petere poſſit, quæ debebantur tempore prehenſionis, qua durante ſuſtineri poteſt non cucurriſſe in illis aliquam præſcriptionem, propter interpellationem reſultantem ex prehenſione, quamvis non obſtante agere potuiſſet contra vaſſallum ejuſve ſucceſſorem, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *numer.* 45. An autem ſuperſedeat, vel currat præſcriptio, dixi infrà §. 69.

145. His * non obſtantibus contrarium eſt dicendum, quia lucrum fructuum & relevia procedunt à diverſo fonte & cauſa. Lucrum enim fructuum eſt pœna negligentis, & fundatur in carentia vaſſalli. Relevium autem fundatur in facto vaſſalli, vel caſu contingente in ejus perſonam, ex quo ſequitur mutatio feudi, & debetur etiamſi novus vaſſallus non ſit in aliqua mora. Unde non debet compenſari, nec confundi cum lucro fructuum, quæ eſt pœna negligentiæ, & etiamſi utrumque eſſet merè lucrativum, tamen non poſſunt concurrere, quia ſunt res diverſæ, & ex diverſa cauſa, *l. planè.* §. 1. *ff. de leg.* 1. Nec eſt durities niſi quæ procedat ex culpa novi vaſſalli, vel caſu contingente in ejus perſonam, de quo nihil ad patronum, qui jure ſuo utitur. Et alioquin ſequerentur inconvenientia, videlicet quod prehenſo feudo ſtatim poſſeſſor vendet, & emptor accedet ad dominum pro inveſtitura. Et ſic patronus, qui nondum aliquos vel modicos fructus perceperit propter brevitatem temporis, tenebitur emptorem inveſtire ſola fide accepta ſine aliquo jure quinti denarii, ſed ſolum receptis juribus ſi qua debebantur à venditore ante prehenſionem. Ita quod etiam ratione hujus ultimæ venditio-

* Solutio.



Digitized by Google

nis non poſſet uti retractu feudali, ſed præciſè teneretur etiam gratis inveſtire emptorem, etiamſi pluries & pluribus ſucceſſivè pendente prehenſione væniſſet feudum. Quod quàm ſit abſurdum nulli non liquet. Quod ſi quis dicat tantum dictos fructus deducendos, vel compenſandos ſuper juribus medio tempore contingentibus; Reſpondeo, non eſt rationabile, quia conſtat quod dicti fructus acquiruntur patrono jure directi dominii. Igitur per notata in *l. emptor. in fi. ff. de rei vendic.* Tum quia textus §. 1. *& ibi gloſſ.* 7. dicit quod hujuſmodi fructus committuntur & acquiruntur patrono in merum damnum vaſſalli: ergo nunquam poſſunt compenſari cum alio debito vaſſalli, nec alio modo recidere vel converti in ejus utilitatem.

146. Et reſpondendo allegatis in contrarium: Ad primum procederet ſi relevium conſiſteret in quota fructuum certi anni limitatim; ſed non eſt ita, ut dicemus infrà §. 47. *gloſſ.* 2. Ad ſecundum & tertium, procedunt quantum * ad reditus feudi & jura dominicalia, ſed non quantum ad utile dominium, ejuſve diſpoſitionem, quia hoc reſpectu feudum non poſſidetur à patrono, ſed à vaſſallo (niſi aliàs poſſeſſionem amiſerit) qui poteſt vendere, donare, & quovis modo transferre. Et ſic verè mutat manum, quia eſt vere penes manum vaſſalli quantum ad dominium & ejus diſpoſitionem, licet quantum ad fructus tantum ſit penes patronum ex defectu fidelitatis, per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. *num.* 22. *&* 23. Ad quartum, quod patronus non recognoſcit utilem dominum in vaſſallum; Reſpondetur quod imo utilis dominus recognoſcit patronum in dominum, quia eſt in culpa, & non dominus, qui ſemper paratus eſt eum juſta facientem admittere. Et eodem modo reſpondetur ad inconvenientia ſequentia, quia proveniunt culpa utilis domini, quæ tanto gravior eſt quando diuturnior *c. fi. de conſuetud.* Ad ultimum, quod durius ageretur cum negligente quàm cum delinquente, negatur, quia quamvis patronus fruatur ſine onere quandiu prehenſio durat: tamen ſi dominus utilis negligat, poterunt ejus creditores, & alii hypothecas vel jura habentes ſuper feudo ſibi conſulere ſecundum remedia deducta ſuprà §. 26. Et ſic non committetur feudum, nec acquiretur patrono nec directe nec per indirectum ſine oneribus, niſi etiam creditores & alii ſint in culpa patiendo jura ſua præſcribi. Ad unum tamen adverte, inquantum arguendo pro parte contraria videor dixiſſe, quod relevia prehenſionis tempore debita, nullo tempore præſcribuntur pendente prehenſione, ſed benè relevia poſt prehenſionem factam & illa durante contingentia, quoniam hæc eſt alia ardua quæſtio ad ampliationem vel limitationem dictorum ſuprà §. 12. ubi omiſi diſcutere. Et quia magnitudine & labore operis in dies creſcente, non ſupereſt otium renovandi & augendi *gloſſ. d.* §. 12. jam in modum redactam, reſervo hunc præſcriptionis articulum diſcutiendum & decidendum infrà §. 69.

* Feudum prehenſum eſt in manu vaſſalli, quantum ad dominiũ & ejus diſpoſitionem.

147. Quadrageſimo-quarto juxta præcedentem quæſtionem quæro. Feudum pendente prehenſione fuit venditum, emptor adit patronum gratia inveſtituræ, fidem & quintum pretii offerens. Certum eſt quod non tenetur eum admittere niſi ſolutis & ſatisfactis releviis aut aliis juribus quæ debebantur tempore prehenſionis, & quæ poſt prehenſionem tempore medio cœperunt deberi: unde ſi pluries fuerit venditum, non tenebitur admittere hunc novum emptorem niſi offerat jura quinti vel etiam ſubquinti omnium præcedentium venditionum à tempore ultimæ admiſſionis in fidem factarum, quantumcumque bona fide & ſine alio onere emerit, nedum ſi ante venditionem feudum erat jam redactum ad manum dominicam, ſed etiam ſi poſt hanc ultimam venditionem noviter prehenſum fuerit ſalvo recurſu evictionis contra venditorem; de quo & de crimine falſi vel ſtellionatus ſcripſimus infrà §. 72. ſed caſu quo patronus elegerit jure feudali retinere, quæſtio eſt, utrum retinere poſſit pretium ratione jurium antiquorum ſibi debitorum à venditore & ejus prædeceſſoribus propter mutationes præcedentes? Videretur quod ſic, ſaltem ſi venditor & prædeceſſores non ſint aliàs ſolvendo, quoniam quamvis utatur retractu, nihilominus integra ſibi manent jura antiqua jam acquiſita, & actiones ad ea feudumque pro illis eſt hypothecatum, ut diximus infrà §. 59. Et ſic in ſubſidium videtur pretium rei hypothecatæ hypothecatum eſſe, juxta notata per *gloſſ. fi.* & Bar. in *l. 1. ff. de diſtract. pign.* Contrarium dicendum eſt, tum quia patronus non poteſt uti retractu, niſi ſecundum modum & formam hujus conſuetudinis, videlicet refundendo pretium emptori. Tum quia emptor habet cauſam onerosam, nec fiet locupletior ex pretio refundendo per patronum, cùm tantumdem ſibi obſit. Igitur nihil poteſt ei etiam in ſubſidium deduci, per textum & ibi *gloſſ. & ſcribentes in l. ſi eum ſervum. ff. de reb. cre. in l. 1. C. de reb. ali. non ali.* Tum quia patronus retrahens ſubjicit ſe omnibus oneribus & hypothecis, quibus ſubjectus fuiſſet emptor, & emptor omnino exoneratur, nec tenetur retrahenti de aliqua evictione, ut dictum eſt ſuprà §. 13. *gloſſ.* 5. *qu.* 5. *&* 6. Remanet tamen patrono qui retraxit, actio contra venditorem & ejus prædeceſſores ad relevia vel quinta pretiorum præcedentium mutationum vel venditionum.

148. Sed ſi feudum fuerit pluries mutatum & venditum? Certum eſt quòd patronus poteſt eligere retractum ex qua venditione voluerit, ut diximus ſuprà §. 13. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 8. Quid ſi ter ſucceſſivè venditum fuerit, & patronus eligat retrahere ex prima venditione, an etiam petere poſſit jura quinti ſecundæ & tertiæ venditionis? & idem quæritur de releviis mutationum quæ poſt illam primam venditionem acciderunt? Et videretur quod ſic, quia licet retractus fiat in vim antiquæ venditionis, quæ fuit, forte ſunt viginti novem anni; tamen non retrahitur retro ad tempus dictæ venditionis nec in vim retractus habebit patronus fructus præteritos, ſed ſolum operatur, ut ex nunc à tempore refuſi vel conſignati pretii: præterea primus emptor & ſucceſſores ſui hucuſque poſſederunt & fruiti ſunt feudo, ejuſque fructibus. Igitur non debent lucrari, ſed ſolvere relevia & jura quæ interim exciderunt quia ſunt onus fructuum. Nec videtur rationabile quod habuerint poſſeſſionem & commoda feudi ſine oneribus feudalibus occurrentibus. Contrarium puto, quia licet * retractus non trahatur retro quoad fructus, hoc eſt, quia patronus retro non numeravit pretium, ſed retinuit uſque tunc, & ſic non debet habere & fructus & pretium, *juxta leg. Julianus. §. offerri. ff. de actio. empt. l. curabit. C. eod. not. in l. 2. C. de uſur.* tamen quoad cauſam & titulum, & ea quæ reſpiciunt ſtatum rei, ejuſve perpetuam utilitatem aut incommoditatem, trahitur retro ad tempus venditionis, ex qua ſit retractus, ſicut venditione vel ſolo conſenſu perfecta periculum & commodum eſt emptoris. *l. neceſſario. & per tot. ff. de pericul. & commod. rei vendi.* Unde licet patronus teneatur ad inſtar emptoris, de oneribus & hypothecis impoſitis ante venditionem ex qua retrahit: tamen non tenetur de impoſitis poſt dictam venditionem, ſive proveniant ex facto primi venditoris poſt venditionem & ante traditionem, ſive ex facto ſecundi aut tertii emptoris, ut diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 9. Et dum patronus eligit retrahere ex prima venditione, ſuo ſe facto ſubrogat loco primi emptoris perinde ac ſi tunc emiſſet. Si autem tunc pure emiſſet, pa-

*An retractus feudalis retrotrahatur.

Digitized by Google

lam eſt quod ex tunc in futurum nulla jura feudalia habuiſſet, quamvis ex eo quod diſtulit ſolvere pretium emptori, amiſerit fructus medii temporis, & non habuerit poſſeſſionem niſi nunc. Et ſi prior pars eſſet vera, ſequeretur magna iniquitas, videlicet quod ſi patronus ab initio manum injeciſſet, haberet hæc omnia ſimul, videlicet primo, omnes fructus; ſecundo omnia relevia & jura mutationum poſteà accidentium, tertio retractum feudalem ex prima venditione viliſſimo forte pretio facta; quarto exemptionem ab omnibus oneribus poſt dictam venditionem impoſitis.

* An mutationes debeant attendi ex parte poſſeſſoris, an ex parte domini.

149. Quadrageſimo quinto quæro, quid ſi feudum poſſideatur à non domino ſive bona ſive mala fide, & * ex parte illius multæ mutationes accidant: ſimiliter ex parte veri domini, ſeu vaſſalli non poſſidentis, puta variis ſucceſſoribus aut ſucceſſionibus, & dubitatur cujus perſonæ mutationes debeant attendi? Et videntur primo debere attendi ſolum ex parte veri domini, tunc enim vere mutatur feudum ſeu tranſit de manu in manum: ſed ex parte nudi poſſeſſoris feudum non transfertur de uno in alium: ſed tantum nuda poſſeſſio. Hic autem §. loquens de mutatione, intelligitur ipſius dominii utilis, non autem intelligitur de tranſlatione ſimplicis poſſeſſoris, vel uſusfructus, vel pignoris, aut ſervitutis, vel locationis fructuum. Secundo in oppoſitū videntur debere attendi ex perſona poſſeſſoris, quia iſta ſunt onera rei, & fructuum, & poſſeſſorem ſequuntur, *ut ſuprà eod. §. 1. gloſſ. 5. in princ.* & quod vaſſallus non poſſidens feudum, non teneatur ad clientelare obſequium, tenent Bald. Salicet. Paul. in *l. ſolemnibus*, *C. de rei vendicatione.* Multa ſuper his hinc inde addi poſſent varie diſputando & diſtinguendo vias prehenſionis, exceptionis, & actionis: ſed omiſſo diſputationis faſtu, breviter dicendum, quod debent attendi ex perſona poſſeſſoris, & ita uſitatur. Aut enim patronus vult agere via actionis, & non poteſt agere contra dominum feudi ſervientis non poſſidentem, ſive agat ad relevia propter mutationes accidentes ex parte poſſeſſorum, quod non habet dubium, ſive agat ad relevia propter mutationes ex parte domini contingentes, quoniam non poteſt petere à non poſſeſſore, (etiam ſi verus ſit dominus) fidelitatem præſtari, vel jura ſolvi, quamdiu alius etiam malæfidei poſſeſſor poſſidet. Et quamvis patronus non teneatur vaſſallo ſuo de evictione ſecundum ea quæ dixi ſuprà §. 10. tamen vel in hoc tenetur, quod * non poteſt ab eo exigere jura feudalia, quamdiu non poſſidet. Et ſufficere debet patrono quod efficacem habeat actionem ad omnia jura & ſervitia feudalia occurrentia contra poſſeſſorem quamdiu poſſidet, & patronus patitur eum poſſidere, ſive expreſſe eum approbet in vaſſallum, recipiendo eum in fidem, ſive non. Secus ſi manu injecta frueretur, recuſando extraneum in fidem recipere, & conſervando jus veri vaſſalli, quia tunc eſſet dicendum prout *ſuprà eod. q. 61.* Aut vero patronus incipit à prehenſione feudi, & clarum eſt quod hoc ſolum poſſeſſorem afficit, & non verum dominum feudi non poſſidentem, cui multum proderit patronus ſi novum & injuſtum invaſorem feudi in fidem non recipiat, ſecundum notata *infrà §. 69. num. 150.*

* Qui non poſſidet nō tenetur ad jura feudalia.

150. Et hæc planè procedunt, quando poſſeſſor pacifice poſſidet, ſed ſi verus dominus cœperit vendicare, tunc videretur quod poſſent attendi mutationes ex parte utriuſque, videlicet poſſeſſoris & actoris, non ut patronus poſſit ſimul ab utroque jura percipere, quum non poſſit quis habere plures vaſſallos in ſolidum reſpectu ejuſdem feudi, nec bis ejuſdem feudi ſolida jura feudalia exigere, ſed ut ab alterutro percipi poſſint, non data cautione & ad electionem patroni, qui eſt velut creditor in iſtis juribus, & ſic videtur caſus *in l. fin. C. de petit. hæredit.* Sed non eſt ſimile, tum quia in *d. l. fin.* eſt idem debitum, hic vero ſunt diverſa, ſicut diverſorum libertorum obſequia non ſunt eadem. *l. ſi non ſortem*, §. *libertus*, *ff. de condict. indebit.* Et ſic oppoſitum dicendum videretur, videlicet quod pendente lite à neutro poſſet exigere, ſed manerent jura in ſuſpenſo: quoniam ex quo incertum eſt de victoria, & an poſſeſſor, ſi ſuccumbat, debeat reſtituere feudum cum omnibus fructibus etiam percipiendis tempore litis conteſtatæ, & ſic eſt in pendenti ex cujus perſona vel rei vel actoris debeant mutationes attendi & jura percipi. Sed nec iſtud quadrat, quia patronus prætextu litis & controverſiæ feudi inter alios, non debet pati moram in juribus ſuis, ſed poteſt exigere ab eo qui reperitur in poſſeſſione, vel manu injecta frui cum lucro fructuum. Poteſt etiam compelli à poſſeſſore juſta offerente, ut inveſtituram ei renovet, vel recipiatur à judice per manum ſupremam, non obſtante lite à tertio illata. E diverſo autem patronus non poteſt aliquid exigere à non poſſidente, per quem non ſtat quominus poſſideat, & de facto conventus juſtè exciperet ſe libenter ſatisfacturum, dummodo patronus faciat ei habere licere.

151. Quid dicendum? Breviter diſtinguo, aut patronus nunquam voluit in fidem admittere invaſorem, ſive novum poſſeſſorem feudi, nec ab eo jura reciperet: aut vero eum in fidem admiſit, & ab eo jura feudalia occurrentia recepit. Primo caſu ſit concluſio, mutationes feudi & jura feudalia metienda eſſe ex perſona veri vaſſalli & domini, qui ſententiam pro ſe obtinuit: ita quod patronus non tenetur eum in fidem admittere & inveſtire, niſi ſolvat omnia relevia, & alia jura utilia debita ex perſona ſua vel prædeceſſorum ſuorum. Hæc concluſio ampliatur, ſive patronus nullo modo toleravit injuſtum invaſorem feudi, ſed eum manu injecta deturbaverat, & jure feudali hucuſque fruitus ſit, quamdiu veri vaſſalli negligentes fuerunt, per notata *ſuprà eodem quæſt. 61.* Nec poſſunt veri vaſſalli conqueri quod patronus habeat duplex commodum & lucrum, ſcilicet lucrum fructuum & adhuc lucrum releviorum ejuſdem temporis. Tum quia hæc lucra procedunt à diverſo fonte, illud ex mera negligentia & defectu fidelitatis, iſtud ratione variarum mutationum. Tum quia * magis gratias agere debet verus vaſſallus patrono, quod diligentia & poſſeſſione ſua extraneos occupatores ablegavit, qui feudi proprietatem contra vaſſallum præſcribere potuiſſent. Continuatur ampliatio, ſive etiam patronus non fuerit uſus aliqua prehenſione feudali, ſed permiſerit feudum ab extraneo non domino, longo vel longiſſimo tempore poſſideri, dummodo nunquam eum inveſtierit, nec approbaverit in vaſſallum. Nec obſtat quod tanto tempore vaſſallus non poſſedit nec percepit fructus, & quod licet vendicando & docendo de jure ſuo poſſit recuperare feudum, tamen non recuperabit fructus præteriti temporis, ſed ſolum à lite noviſſimè conteſtata, quia id ſuæ negligentiæ imputare debet, & per negligentiam vel culpam vaſſalli non debet fieri præjudicium juribus patroni. Unde ſi velit recuperare feudum, debet patrono præſtare jura debita à triginta annis ex perſona ſua & prædeceſſorum: alioquin ſi habeat feudum pro derelicto, patronus ea exiget à poſſeſſore ex poſſeſſoris perſona. Limitatur concluſio, ut non habeatur ratio jurium utilium patroni niſi à triginta annis & citra, per notata ſupra §. 12. *num.* 13. Secundo caſu ſit concluſio, mutationes feudi & jura feudalia metienda ſolum ex perſona poſſeſſoris. Ampliatur, nedum pro tempore pacificæ poſſeſſionis lapſo ante litem à vero vaſſallo indictam, de quo non eſt dubium per prædicta, ſed etiam pro tempore lapſo poſt litem conteſtatam uſque ad ſententiam & rem judicatam. Et hoc dummodo patronus ſemper approbaverit poſſeſſorem in verum vaſſallum, & ab eo jura obvenientia receperit, nedum ante litem, ſed poſt litem motam ut prius: quia non poteſt à duobus eodem tempore in ſolidum jura feudalia exigere. Et pro tempore quo habuit poſſeſſorem pro verò vaſſallo cum effectu, non

* Prehenſio patroni conſervat jus veri vaſſalli.



Digitized by Google

poteſt exigere jura feudalia ab alio tanquam à vero vaſſallo pro eodem tempore. Secus ſi patronus à tempore moræ nihil receperit ratione mutationum ex parte poſſeſſoris contingentium, ſed maluerit expectare litis eventum, ne ſibi vel alii præjudicaretur, quia tunc puto quod poſſit jura feudalia exigere à victore ratione mutationum quæ ex ejus parte contigerunt à tempore litis conteſtatæ dumtaxat, à quo tempore victor recuperare debet omnes etiam percipiendos fructus: ut *ſuprà eod. quæſt.* 10. Et ſic omne commodum poſſeſſionis à lite conteſtata in eum transfertur, & ſic non ſupereſt quod cauſari poſſit, quominus ſolvat onera ex parte ſua ab eodem tempore, cum nihil ſit quod juſtè patrono imputari poſſit. Et nota hanc brevem diſtinctionem noſtram, pro cujus intentione & judicio plures caſus magno cum labore & examine verſandi fuerunt, utpotè in re nondum ab alio tacta, quamvis quotidie uſuvenire poſſit. Quid crebrius aut frequentius quam vaſſallo ſine liberis mortuo, hæredem acquæſtuum occupare feudum, quod eſt de antiquo patrimonio, & nomine ſuo poſſidere, per viginti novem vel plures annos, ex eo forte quod hæres propriorum ad quem ſpectabat feudum, ceſſit jus ſuum Titio, & Titius Caio, & Caius hæredem reliquit à latere, qui forte poſt 30. annos à morte ultimi juſti vaſſalli & poſſeſſoris incipit vendicare, & ſententiam reportat: & dum adit patronum pro inveſtitura, petuntur quatuor relevia. Cujus quæſtionis deciſio & aliarum in ſimili patet ex prædictis.

* Uſumfructum feudi retinẽte donatore, utrum ſtatim debeatur releviũ domino.

152. Quadrageſimo ſexto quæro, vaſſallus donavit feudum * retento uſufructu ad vitam ſuam, utrum patronus ſtatim poſſit exigere relevium vivo donante & non expectato fine uſusfructus? Videtur quod non primo, quia donans nondum liberatus eſt ab actione qua tenetur ad traditionem realem, & ſic non videtur res perfectè tradita & tranſlata. Nec obſtat quod Matth. Mattheſi. in *notab.* 171. tenuit in ſimili venditorem per clauſulam * conſtituti vel ſimilem ſtatim liberatum eſſe ab actione ex empto qua tenetur ad tradendum vacuam poſſeſſionem: quia contrarium verius eſt, ut tenet Bald. in *l. 1. C. de reſcind. vendi.* Prac. Papi. in *for. lib. ex cauſ. vend. gloſſ. pen.* Paul. in *l. Julia. §. offerri. ff. de act. empt.* Bald. Alex. in *l. ab emptione, ff. de pact. & in conſ. 28. viſo & probabito col. 3. lib. 2.* Guid. Pap. in *deciſ. Delphi.* 509. Phi. Corn. in *conſ. 343. col. 2. lib. 1. conſil.* 53. *lib. 2.* Phil. Dec. 281. *col. 1.* Secundo quia relevium debet ſolvi de fructibus per novum acquiſitorem, ſeu vaſſallum: ſed iſte novus poteſt non ſolvere imò nec offerre quamdiu fructus cujuſlibet anni ſpectant ad donantem. Tertio quia fidelitas & obſequium poſſeſſoris etiam malæfidei conſervat feudum, & excuſat verum vaſſallũ ſive dominum utilem, à ſervitio & onere clientelari per text. *l. in forma. §. ſi cum ego. ff. de cenſib.* quia ubi * agitur de jure conſervando, ſufficit à quocumque fieri. *l. qui fundum. l. nam ſatis. in princ. ff. quemadm. ſervit. amitta. l. arboribus. §. de illo. in fin.* & ibi Bald. *ff. de uſufr. l. 1. §. quæſitum. ff. de aqua quotid. & æſti.* idem ſi de eximenda à pœna commiſſionis. *argumento ſi puellam.* (quæ tamen parum facit.) *C. ſi mancipi. ita fuerit alie.* Bald. in *conſil. 307. verba.* Dy. *lib. 2.* ſecundum novam impreſſionem quod eſt *conſ. 174. lib. 1.* ſecundum veterem impreſſionem: poſt Dy. in *l. cum ſervus, ff. de ver. obl.* ubi Paul. Alex. Aret. Jaſo. Et pariter in emphyteuſi, quod ſolutio canonis facta per alium excuſet à commiſſo, tenet Specula. in *tit. de locat. § nunc aliqua. verſic.* 82. & ibi Joan. Andr. in *addit.* Ludov. Rom. in *conſ. 103. viſo in princ. & conſil. 491. in caſu propoſitæ. in fin.* Lancelo. Deci. in *l. apud Julia. §. hæres. col. 2. ff. de legat. 1.* Jaſ. in *l. 2. qu. 24. col. 18. C. de jure emph.* imò fortius tenuit Paul. in *conſil. 105. ſi non intereſſet. in fin. lib. 2.* quod etiam ſi extraneus poſſeſſor non ſolverit, verus emphyteuta non ſolvens non incurrit commiſſum: quod tamen pro nunc non decido.

* Non refert à quo ſolvatur, ubi agitur de jure conſervando.

153. Et in feudis quod alio poſſidente, etiamſi inveſtituram non petat infrà annum, non noceat vero vaſſallo etiam non petenti: tenet Guil. Bald. Saly. Paul. in *l. ſolemnibus, ff. de rei vendic.* Bald. in *conſil. 429. quidam nobilis lib. 1.* Ang. in *conſil. 192. in themate prædicto. col. 3. verſic. ſuper quinto.* Ant. de Ancha. in *conſil.* 174. *dominus Lazarius, ad fin.* Card. Flo. in *cap. 2. de feud.* Pau. in *conſil. 311, circa id. ad fin. 1.* Joan. de Ana. *in ca. ſignificavit. col. 2. nu. 7. de Judæis.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verſic. qui inveſtit. præſtit. jura. fide. col. 8. verſ. Sed pone.* Franciſ. in *tract. feud. part. 4. num.* 53. Jaſo. *conſil. 139. col. 3. lib. 2.* Alber. Bru. *inter conſ. feudalia. conſ. 36. col. 1. in fin.* Stephan. Bertr. in *conſ. 15. col. 2. nu. 12. lib.* 1. Chaſſa. in *conſuetud. Burg. eod. tit. § 1. gloſſ.* 12. Udalri. Zaſ. in *epito. feud. part. 3.* Non autem allegavi Alvarot. Prepoſ. in *c. 1. princ. & §. 1. quæ fuit prim. cauſ. benefic. amit. in uſibus feudo.* Panorm. in *conſil. 94. collat. 4. lib. 2.* quia hi loquuntur quando feudum futurum adhuc poſſidebatur à patrono qui nondum implevit, in quo non eſt dubium quum nondum ſit feudum realiter formatum & conſtitutum. Prædicta tamen limitantur in terminis dict. uſuum feudorum, niſi vaſſallus facto vel culpa ſua non poſſideat, Fely. in *ca. in tranſmiſſa. col. 1. de præſumpt.* Steph. Bertran. in *conſil. 104. etiam ſi ſufficienter. lib. 2.* Quæro per id quod diximus in præcedenti quæſtione, quod etiam ſi extraneus malæ fidei poſſeſſor præſtiterit obſequia patrono, vel ab eo inveſtitus fuerit, non poterit patronus manum injicere feudo, nec aliqua jura prętendere ex capite veri vaſſalli & utilis domini, ratione mutationum ex ejus perſona contingentium, & ſatis eſt quod habeat qualemcumque hominem & vaſſallum in fide ſua. Nec obſtat quod donatarius nedum eſt effectus verus dominus, ſed etiam civilis poſſeſſor: quia quamdiu durat uſusfructus, hæc civilis poſſeſſio caret principali effectu ſuo. Donator autem verè naturaliter poſſidet. *l. naturaliter in princip. l. poſſeſſio. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.* Nec incumbit poſſeſſioni nomine donatarii, ſed nomine ſuo proprio ut notata in *dict. l. naturaliter. & in l. peregre. ff. eodem titul.* Et omnes fructus & commoda ad eum ſpectant, & ſic nondum videtur donatarius in effectu poſſidere.

* Solutio.

154. Quibus * non obſtantibus puto patronum ſtatim prehendere poſſe feudũ tanquã apertum & fructus ſuos facere, donec fidelitas ſit renovata & relevium ſolutum, quod etiam via actionis exigere poſſet. Ratio, quia feudum verè eſt apertum & tranſlatum in aliam manum, idque facto poſſeſſoris ſeu antiqui vaſſalli, nec retentio uſusfructus impedit jus patroni, quia contrahentes non poſſunt facere, quin leges & conſuetudines feudales habeant locum in eorum negotio. *l. nemo poteſt, ff. de legat.* 1. Non obſtat quod alio feudum poſſidente patronus non poteſt exigere jura à vero domino, ut in quæſtione præcedenti, quia verum eſt tribus concurrentibus, videlicet primo quando ille poſſidet civiliter & naturaliter non recognoſcendo alium poſſeſſorem vel dominum: ſed hic poſſidet naturaliter tantum, dominus autem civiliter. Secundo, quando poſſidet tanquam dominus: ſed hic ſolum ut fructuarius. Tertio quando mutatio contingit ſolum in perſona nudi domini, & poſſeſſor nihil facit, nec exuit clientelam: ſed hæc mutatio provenit ex perſona ipſiuſmet poſſeſſoris qui facto ſuo proprio dimiſit fidem & cauſavit aperturam feudi. Unde etiamſi merus poſſeſſor hujuſmodi donationem feciſſet, idem eſſet dicendum, ſicut in præcedentibus dictum eſt de mutatione contingente ex parte poſſeſſoris. Ex quibus infertur quod ſive donando, ſive vendendo, ſive legando, aut alias quovis modo transferatur dominium retento uſufructu, locus eſt aperturæ. & relevio, nec retentio uſusfructus impedit, quin ſtatim feudum prehendi & jura feudalia exigi poſſint.

* Uſufructu feudi retento per donatorem

155. Quadrageſimo ſeptimo quæro, eodem & generali themate retento, quis * debeat ſolvere iſtud relevium, an fructuarius, an vero proprietarius? Et quando

Digitized by Google

ſtrum relevium ſolvendum ſit per donatorem, an vero per donatariũ.

do feudum ſimplici pretio venditur retento uſufructu, clarum eſt quod quintum pretii debet ſolvi per fructuarium, ſed ex eo quod eſt venditor ſecundum notata in §. ſeq. & ſimiliter ſi venditio certa franco pretio facta ſit, certum eſt ex lege conventionis & ex lege legis, quod quintum cum ſubquinto debet ſolvi per emptores, ſed quandocumque alias quam per venditionem transfertur proprietas retento uſufructu, generaliter procedit quæſtio, quæ cum ſequenti quæſtione multum eſt dubitabilis. Et primo videtur quod debeat ſolvi per proprietarium, & non per fructuarium, quia ſolus proprietarius eſt ad hoc obligatus, & non fructuarius, quia nulla actione poteſt conveniri à patrono. Nec obſtat quod res poteſt prehendi, quia dicta prehenſio fiet ſuper proprietario & in ejus damnum, & non ſuper fructuario, ſicut nec ſuper colono vel alio habente jus in fructibus qui habent recurſum contra proprietarium ceſſantem jura præſtare patrono. Secundo relevium ſolvitur ad commodum proprietarii, & ad ejus liberationem, & ut in fidem admittatur & inveſtiatur, & non ad commodum fructuarii, ad quem nihil de his amplius pertinet. Nec obſtat quod donans vel cedens vere ſciebat imminere onus relevii, & ſuper hoc non dixit legem apertius: quia etiam acquirens ſciebat, & ſic non fuit deceptus. Imò expreſsè acceptavit tanquam feudum, & conſequenter ſub omnibus oneribus feudalibus. Unde non fuit opus legem dicere apertius. Secus ſi ignoraſset, & non fuiſſet donatum vel ceſſum tanquam feudum. *l. ſi quis domum. §. fin. ff. locati, l. ſi familiæ. & ibi gloſſ. fin. & doctores, C. famil. herc.* Imo ex quo acceptavit tanquam feudum, & nihilominus convenit quod cedenti remaneat uſusfructus ex nunc uſque ad ejus obitum, cenſetur in ſe ſuſcepiſſe onus præſentis relevii, & omnium futurorum releviorũ, alioquin cedens non haberet fructus: ex nunc & per ſingulos annos prout conventum eſt.

156. In contrarium, quia iſtud eſt onus reale ante uſumfructum conſtitutum inexiſtens feudo & ejus utilitatem & reditus minuens: igitur debet ſolvi & præſtari per fructuarium, inquit textus in ſimili in *l. hactenus. ff. de uſufruct. in l. neque ſtipendium. ff. de impenſis in rem dota. factis.* Et quamvis fructuarius non teneatur agnoſcere onera perſonalia proprietarii: ut declarat gloſſa in *d. l. hactenus in verſic. ab eo. per l. fin. ff. de contrahen. empt.* tamen tenetur ad onera realia. Onera * autem feudalia magis ſunt realia quam perſonalia: & licet perſona obligetur, hoc eſt in conſequentiam & ratione rei, ut dictum eſt ſupra §. 1. *gloſſ. 5. in princ.* Pone prius concordatum fuiſſe inter patronum & clientem, ut loco incertorum releviorum certa ſumma quolibet anno ſolvatur, certum eſt debere ſolvi fructuario, idem de quocumque reditu ſuper feudo aſſignato. Nec eſt differentia an quolibet anno, an vero longioribus interſtitiis, vel certis aut incertis eventibus ſit aliquid penſitandum, dummodo de re, vel occaſione rei fructuariæ præſtandum ſit, ſemper enim fructuario ſolvi debet, quoniam non dicuntur fructus niſi deductis his oneribus: ut eſt textus in *l. ſi pendentes, §. ſi quid cloacarii, ff. de uſufruct.* Et hoc ſaltem quando rei qualitas & conditio, ex qua onus procedit, nota fuit contrahenti cujus intererat, ut hic. Et quando uſusfructus non redditur inutilis: ut in *l. qui concubinam. §. qui hortos, ff. de legat. 3. & tradit gloſſ. in d. §. ſi quid cloacarii, quæ omnia hic adaptantur.* & ſic non obſtant contraria, & hæc veritas, & ampliatur, nedum ſi proprietarius habeat cauſam oneroſam, de quo minus eſſet dubium: ſed etiam ſi haberet cauſam lucrativam.

* Onera feudalia ſunt realia.

157. Sed limitatur, primo ſi ex conjecturis probabilibus appareat de alia mente contrahentium, puta ſi uſusfructus fuit retentus pro alimentis fructuarii, tunc enim puto proprietarium debere ſolvere relevium, alioquin alendus non aleretur. Limitatur ſecundo, ſi mutatio contingat facto vel culpa proprietarii, qui forte donat, vel permutat proprietatem alii: caſus eſt ſingularis *in leg. fundi Trebatiani. in reſpon. pen. ff. de uſufruct. legat.* Alioquin ſi neque facto, neque culpa ejus contingat, ampliatur concluſio noſtra, nedum pro primo relevio imminente ab initio contractus, ſed etiam in omnibus releviis contingentibus ex mutationibus proprietariorum ſupervenientibus pendente uſufructu: quod probatur lege & ratione de lege. Textus eſt apertus in *l. quæro. ff. de uſufruct. legato.* ubi deciditur quod * nedum tenetur fructuarius ad onera ordinaria & certa, ſed etiam ad indictiones temporarias quæ poſtea indicuntur: ratio etiam manifeſta eſt. Non enim retentus eſt uſusfructus rei alaudialis, ſed rei feudalis cujus propter onera feudalia minores ſunt fructus. Limitatio tertio ut procedat quando uſusfructus retinetur ſimpliciter, idem quando limitatur ad aliud certum vel incertum tempus continuum, puta uſque ad decennium vel quouſque factus ſit conſul: ſecus ſi retineatur uſusfructus vel temporis continui, ſed certi numeri collectionum fructuum, puta ſi teneantur decem demeſſiones, ſeu perceptiones fructuum; quia tunc ſi nihil percipiatur uno anno, ſuppleri debet ex alio, per notata in *l. ſi non ſortem, §. libertus. ff. de condict. indeb. in l. inter ſtipulantem, §. ſacram. ff. de verbo. obliga. in l. 4. ff. de novat.* ſed tunc propriè non eſt uſusfructus.

* Onus releviorum ſpectat ad fructuarium.

158. Quadrageſimo-octavo quæro, quid in caſu converſo ſi quis * vendit, vel donat uſumfructum feudi ſui, & certum eſt ex hoc nullum deberi relevium nec aliud jus feudale, nec hoc quæritur: ſed quæſtio eſt * ad cujus onus ſpectant relevia accidentia tempore uſusfructus, propter mutationes contingentes ex parte proprietarii, qui forte ceſſit, aut vendidit proprietatem, vel mortuus eſt ſine liberis? Idem ſi quis carens liberis legavit uſumfructum feudi ſui, vel reliquerit uxorem viduam doariam? Et quantum ad doariam quicquid ſit in aliis, videretur quòd deberet ſolvi relevium per hæredes ſeu proprietarios, ad hoc ut vidua libere fruatur, & hoc favore dotis ſeu donationis propter nuptias, cui ita favetur ſicut alimentis, & valet * argumentum de uno ad aliud, ut tradit Jaſon. in *l. cum his. §. ſi mulier. ff. de condict. indeb.* Imò dos ipſa ſive doarium ſuccedit loco alimentorum, ut tradit Cy. in *l. non enim. C. de adminiſtrat. tuto.* Cy. Bald. in *l. ubi adhuc. C. de jur. dot.* Bartol. in *l. fin. ff. de his quibus ut indig.* & ita expreſſim diſponit conſuetudo Sylvanectenſis in *tit. des doüaires. §. 5.* Et eſt multum æqua, ſed localis eſt, unde in aliis locis cum hujuſmodi doarium ſit limitatum ad inſtar uſufructus, idem dicendum puto generaliter in omnibus uſuefructuariis, tam in præcedenti, quàm in hac quæſtione ut diſtinguatur an relevium incipiat deberi novo facto vel culpa proprietarii, puta ſi poſt uſumfructum conſtitutum cedat, vel permutet proprietatem, & tunc is vel cauſam habens ab eo teneatur ſolvere, & reddere fructuarium indemnem. Aut vero incipit deberi morte naturali proprietarii, & tunc ſit onus fructuarii, quoties accidet pendente uſufructu, per *d. §. ſi quid cloacarii.* Et ita in doaria & generaliter in omni fructuario ſtatuit conſuetudo Cœnomanenſis *tit. des doüaires. §. 329.* Et cum iſtud ſit conforme juri, debet ſervari ubique, niſi ſit contraria conſuetudo, & ampliari & limitari ut in *præcedenti. quæſtione.*

* Uſusfructu feudi vendito vel donato, nullum debetur relevium.

* Uſufructu feudi vendito vel donato utrum relevium debeantur emptori vel donatario vel venditori.

* Valet argum. *a dote ad alimenta,* & contra.

159. Sed adverte quia dom. Nico. * Boeric. in *conſuetudines Biturigum eod. tit. §. 9.* & Chaſſa. in *conſuetud. Burgund. eod. tit. §. 1. gl. 2. in fin.* tenent contra reſolutionem noſtram in hac præcedenti quæſtione, quod onus ſolvendi relevium ſive rachatum ſpectat ad proprietarium & non ad fructuariũ, & adducunt doctrinam Bart. in *d. l. quæro. ff. de uſufr. legat. ubi poſt gloſſ. ibi. & gloſſ. in l. his verbis. §. fin. de leg. 3.* decidit quod onus quod debetur pro ipſo jure fructuum percipiendorum habendo, non debetur per fructuarium, ſed per proprietarium. Si vero ſit onus quod habito jure percipiendo-

* Contra Boer. & Chaſſa.

rum fructuum imponatur pro fructibus vel prædio, tunc debetur per fructuarium: & hanc doctrinam ſequitur Lancelo. Deci. in d. *l.quæro.* Unde inferunt Boëri. & Chaſſa. in locis allegatis, quod ſi quis donaverit proprietatem retento uſufructu, vel uſumfructum legaverit, quod onus ſovendi relevium debitum ratione mutationis per hujuſmodi donationem vel ſucceſſionem contingentis, ſpectat ad donatarium, vel hæredem qui eſt proprietarius, & non ad donatorem vel legatarium qui eſt uſufructuarius. Et iſtud pro hac prima vice videtur multum rationabile, quia facta hujuſmodi mutatione, & manu injecta per patronum, non habetur jus fruendi, nec fructus percipiendi niſi ſoluto relevio. Sed hoc non obſtante tenenda eſt reſolutio noſtra ſub modificationibus ſuis. Tum quia ſtatim dicta donatione facta, vel mortuo teſtatore, acquiſitum eſt ipſi fructuario jus percipiendorum fructuum: nec hic prius acquiritur jus relevii patrono, quam jus fruendi ipſi fructuario ad onera feudalia, ſecundum naturam rei fructilis. Tum quia dicta doctrina Bart. debet intelligi ſecundum leges & gloſſ. quas allegat ſecundum Bart. in *l. non ſolum. §. ſi liberationis, ff. de libera. lega.* Joan. Andr. in *cap. cum nuncius de teſtib.* ſed leges & gloſſæ per eum allegatæ loquuntur in oneribus præteritis. Et ſic benè infertur, quod ſi ex perſona donatoris vel teſtatoris vel ſuorum prædeceſſorum, ratione præteritarum mutationum debeantur aliqua jura vel relevia, quod debentur per eum vel hæredem ſolvi & non per fructuarium quod eſt indubitatum, & eſt textus in *c. apud Julianum. §. hæres cogitur, ff. de legat.* ſed pro tempore præſenti vel futuro omnnino ſpectant ad fructuarium. *l. uſufructu relicto. ff. de uſufruct. cum aliis allegatis.* Palam eſt autem quod relevium de quo in quæſtione noſtra, debetur de fructibus futuris, & qui futuri ſunt durante uſufructu, in cujus tempus incidit, & ſic debet præſtari per uſufructuarium & non tenetur proprietarius uſumfructum ad hoc onerare, ſalvis modificationibus præfatis.

160. Quadrageſimo nono quæro, quid ſi patronus diu ceſſat, forte donec finitus ſit uſusfructus? Et ut caſus ſit indubitabilior, pone vaſſallum deceſſiſſe ſine liberis, relicto cognato infante hærede, & uxore doaria, quæ poſtquam decem & octo annis percepit uſumfructum moritur, antequam proprietarius ſit effectus viginti annorum, & ſic patronus inducias dedit vel continuavit uſque nunc forte ſeptem vel octo annis poſt finitum uſumfructum, quod feudum prehendit ex defectu hominis & jurium, & fide oblata vult habere fructus anni pro relevio: utrum vaſſallus poſſit agere contra hæredes fructuariæ, ut reſtituant fructus unius anni præteriti uſusfructus, vel reddant vaſſallum indemnem à relevio. Videtur quod non, quia ut dicemus *infrà* §. 13. *gloſſ.* 2. patronus eligens fructus non capit fructus anni quo facta eſt apertura feudi, nec fructus anni factæ prehenſionis, ſed anni immediatè ſequentis oblationes juſtas, & ſic hoc caſu non videtur eſſe onus fructuum tempore uſusfructus perceptorum, ſed fructuum poſt uſumfructum finitum percipiendorū. Contrariū puto, quia fructuarius tenetur ſolvere functiones & alia onera tempore uſusfructus accidentia, & de hoc cavere antequā præſtetur ei patientia fruendi, & ſi fruitus ſit, & non ſolverit, poteſt ad hoc cogi etiam poſt finitum uſumfructum. Relevium autem ceſſit, & cum effectu deberi cœpit, & omni competenti via poſſe exigi tempore uſusfructus per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Et idem dicendum eſt de relevio, quod de aliis oneribus rei, ut in præcedentibus quæſtionibus. Non tamen poteſt proprietarius pendente uſufructu ſtatim cogere fructuarium ad ſolvendum quodlibet relevium excidens, vel ad liberandum res & proprietarium erga patronum, ſed ſolum ut de hoc caveat, ſecundum notata in *l. quarta, C. de uſufruct. & infra.* §. 92. Quandiu enim patronus ceſſat, debet fructuarius habere commodum dilationis ſicut proprietarius habiturus eſſet.

Quid in confiſcatione.

161. Quinquageſimo quæro, quid ſi bona vaſſalli confiſcantur? Et dicendum eſt deberi relevium quamvis conſuetudo Victriaca *eod. tit.* §. 36. hunc caſum excipiat: ſed localis eſt. Et iſtud planè procedit quando is, cui acquiritur confiſcatio, eſt habilis ad tenendum feudum confiſcatum: puta quia non eſt eccleſia, nec aliud corpus manus mortuæ, nec patronus mediatus feudi confiſcati: ſed quivis alius habens merum imperium & jus confiſcationis in loco. Si vero ſit eccleſia vel ſimile corpus, debetur quidem mero jure relevium: ſed ſi patronus feudi cogat (prout poteſt ſi velit) illud corpus ad ponendum feudum in idoneam manum, non debebitur relevium ratione confiſcationis, ſed ratione tranſlationis quæ fiet in aliam manum, ſecundum illius qualitatem & naturam, juxta notata *ſupra eod. quæſt.* 41. *num.* 131. Si vero non ſit corpus manus mortuæ, ſed laicus temporalis dominus, & (ut vulgari verbo utar) altus juſtitiarius loci & ſimul (quod ſæpè uſuvenit) patronus mediatus ſeu ſuperior patronus patroni feudi confiſcati, ratione ejuſdem feudi: tunc ceſſat diſtinctio à nobis tradita in dicta quæſtione 41. nec conſideratur, an iſte dominus volens vel invitus quovis modo ponat feudum, ſeu potius ſubfeudum ſibi confiſcatum extra manus ſuas: quoniam hoc eſt omnino neceſſarium propter continuam repugnantiam terminorum clientelæ, quum non poſſit quis reſpectu ejuſdem clientelæ, ſeu ejuſdem feudalis dependentiæ, eſſe vaſſallus vaſſalli ſui. Imò etiam ſupremus rex noſter non omnino poneret extra manus ſuas, ut tactum eſt *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 6. & §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 13. Et ſic hujuſmodi alienatio ſemper eſt neceſſaria, de illa tamen ſecundum ejus qualitatem debentur jura feudalia patrono immediato, quia quantum ad hæc non curatur an voluntariè an neceſſario feudum alienetur *ut ſuprà eodem quæſt.* 3. *num.* 14. Nulla autem jura debentur de confiſcatione, quia propter neceſſitatem præciſam alienandi non cenſetur illa mutatio manus efficax. Et ſic quum non poſſit eſſe niſi una efficax mutatio manus, jura feudalia non poſſunt hoc ultimo caſu deberi niſi ſemel.

162. Et adverte quod ſi habens merum imperium manum injecerit feudo confiſcato, poteſt nihilominus patronus immediatus manum ſuam injicere ex defectu hominis, & erit potentior & debebit poſſidere & fructus ſuos facere, donec juſtæ oblationes factæ ſint. Sed numquid igitur fruſtrabitur patronus ſuperior omnibus fructibus & commodis ſubfeudi ſibi confiſcati donec emptorem vel ceſſionarium extraneum invenerit, quoniam non poteſt offerre nec facere vaſſallo ſuo fidelitatem ſubfeudi ſui ut dictum eſt? Reſpondeo, quod non, & dico quod non debet eſſe deterioris conditionis quam extraneus ſive non patronus habens merum imperium, & cùm non poſſit nec debeat fidelitatem hujus feudi facere vaſſallo ſuo, non eſt in aliqua mora nec regulari nec irregulari. Imò natura ipſius rei & traditionis feudalis (unde repugnantia & impoſſibilitas cauſatur) ipſo jure impedit omnem moram, unde ſatis eſt ſuperiorem offerre id quod poteſt, videlicet ponere ſubfeudum extra manus ſuas infra competentem terminum, puta infrà annum ut ſolutum eſt. Et ſic interim faciet fructus ſuos, & non cedunt lucro patroni immediati prout infrà dictum tempus non cederent ejus lucro ſi eſſet confiſcatum eccleſiæ vel collegio offerenti fidelitatem & jura quæ patronus recuſat, volens habere idoneum vaſſallum, non enim faciet fructus ſuos, ſed tenebitur levare manum, & dilationem dare ponendi in manus vaſſalli idonei infra annum & diem ad minus: & ſic interim eccleſia, aut ſimilis dominus faciet fructus ſuos. Non eſt autem æquum, vaſſallum durius agere adverſus proprium patronum, quàm adverſus extraneum in caſu ſimili: ſed dicto termino lapſo demum licebit ei jus ſuum exequi. Et idem intelligo dicendum ſi venditione, donatione, legato aut alias feudum aliquod perveniat ad ſuperiorem patronum, vel

ad

Digitized by Google

a lalium qui tenetur ponere extra manus ſuas ; & hoc nota pro modificatione § 1. *ſupra eodem & ſimilium.* Amplio ſecundo, nedum ſi confiſcatio fiat per ſententiam diffinitivam contra præſentem & auditum latam : ſed etiam ſi per contumaciam & indicta cauſa ut plerumque fit, dummodo non ſit appellatum, nec obtineatur reſtitutio a principe, alioquin reſoluta condemnatione, etiam confiſcatio & quicquid inde ſecutum eſt retrò reſolvitur. *l. 1. l. fin. C. de ſenten. paſſis.* & relevia ſi ſoluta eſſent condicerentur, ut etiam dictum eſt ſupra *eod quæſt* 6. Multa alia deduci poſſent, ſed tempus eſt tollendi manum de tabula hac. Venio ad ſequentem.

---

* Hic 5. in veteri conſuetudine fuit 23. Hodie transfuſus eſt in hunc 33 §. cujus partem facit.

QUAND * un fief eſt vendu ou aliené à prix d'argent, le vendeur doit payer le quint denier du prix.

## SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Venditio in materia feudali largè accipitur pro omni alienatione ad venditionem reducibili.*
2. *Etiam in ſtatutis appellatione venditionis venit omnis ſpecies alienationis in qua eſt eadem ratio circa id de quo quæritur.*
3. *Relevia & omnia pecuniaria onera in feudis ſunt odioſa.*
4. *Onus quinti pretii ſpectat ad venditorem, qui tamen non poteſt compelli à patrono niſi totum pretium receperit.*
5. *Q. 1. An valeat* pignoratio *totius pretii ratione facta in bonis emptoris ?*
6. *Q. 2. In cenſuariis prædiis onus unicæ unciæ ſpectat ad emptorem.*
7. *Laudimia, gabellæ, & ſimilia regulariter ſolvenda ſunt ab acquirente.*
8. *An & ubi liceat feudum ſub pacto redimendi ad modicum tempus vendere ſine onere quinti pretii ?*
9. *Nulla jura feudalia nec cenſualia nec gabellæ debentur ex venditionibus nullis, vel quæ reſolvuntur & in totum annullantur.*
10. *Notabile thema.*
11. *Solutio.*
*Vulgaris formula legis commiſſoriæ non eſt de forma, ſed ſufficiunt verba æquipollentia, vel executionem facti importantia.*
*In contractibus omne verbum commune eſt obliquum.*
12. *Duplicia ſunt verba directa.*
*Verbum, liceat vendicare, eſt directū.*
13. *Dies certa non eſt de forma pacti legis commiſſoriæ vel addictionis in diem.*
14. *Verbum, liceat vendicare, eſt directum, & inducit pactum legis commiſſoriæ.*
15. *Sive venditio reſolvatur ipſo jure, ſive via actionis vel exceptionis, eodem modo reſolvuntur jura feudalia.*
*Judex exceptionem calumnioſè objectam contemnere poteſt.*
16. *Si contrahentes nolint implere, vel faciant deficere conditionem ab eorum contractu dependentem, ex qua jura patrono acquirerentur, non poteſt patronus conqueri.*
17. *Q. 3. Quid ſi emptor fallat? Reſponſio. Si infra modicum tempus, poteſt venditor rem vendicare, quia venditio & fides de pretio cenſentur dolo extortæ.*
18. *Vendens rem duobus non incidit in crimen falſi, ſi primus emptor fuerit in mora ſolvendi.*
19. *Q. 4. Non ſufficit in juribus dominicis probare fraudem, niſi etiam probetur ſimulatio.*
20. *Proloquium de mutuo non ſufficit ad impugnandum venditionem in continenti ſubſecutam ſub pacto de retrovendendo.*
21. *Q. 5. Quid quando quis emit feudum nomine ſuo, deinde reſtituit alii, cujus nomine emiſſe declarat.*
22. *Q. 6. Per procuratorem acquiritur dominium & poſſeſſio, ſed non actio ſine ceſſione.*
23. *Conſuetudo non refertur niſi ad effectuales mutationes feudorum 24. 25. 26. 27.*
28. *Q. 7. Quid de adjudicatione inter fratres facta per decretum extraneo licitatori qui declaravit ſe acquiſiviſſe nomine & ad utilitatem primogeniti?*
29. *Non præſumitur fraus nec ſimulatio commiſſa ad aſſequendum id quod recta vel aperta via obtineri poterat.*

30. Q. 8. *Actio competens ad feudum, eodem jure quo feudum regulatur quantum ad ſucceſſiones & retractum proximitatis, ſed non quoad jura feudalia. 31. 32.*

33. Q. 9. *Quod generaliter nulla jura feudalia verſantur circa actiones ad feuda. 34.*

35. *Ratio deciſiva.*

36. *Non ſufficit ficta mutatio, vel ficta venditio feudi, ad hoc ut jura feudalia debeantur.*

37. *Cauſa & ſpecies mutationis feudi denominatur & judicatur ex parte transferentis & non recipientis vel acquirentis.*

38. *Non ſufficit multiplex effectualis donatio, niſi etiam interveniat multiplex effectualis mutatio ipſius feudi.*

39. *An vendens hæreditatem dicatur vendere res ſingulas?*
*Vendens hæreditatem cenſetur vendere aleam reſpectu rerum ſingularium, ſed non reſpectu ipſius hæreditatis.*
*Emptor hæreditatis etiam in rebus ſingularibus habet titulum contra Cæpolam.*

40. Q. 10. *Conſuetudo noſtra intelligitur de venditione valida & efficaci, non reſpectu actionis tantum, ſed reſpectu ipſius rei & feudi venditi.*

41. *Pluries emens & acquirens idem feudum, poſteriora jura cum prioribus compenſat.*

42. Q. 11. *Quid ſi maritus vendiderit feudum uxoris, promittens quòd illa ratificabit?*
*Ratihabitio trahitur retrò: ſed non ſimplex approbatio.*
*Quid operetur clauſula promittens quod ille ratificabit.*

43. *Quid ſi uſufructuarius vendat promittens dominum ratificaturum?*

44. Q. 12. *Quid ſi proximus venditoris emat feudum ab extraneo emptore?*
*Reſpondeo non eſſe locum retractui, ſed duplici quinto pretii.*

45. *Qualitas verborum mentem oſtendit.*

46. Q. 13. *Subfeuda vel cenſuaria prædia acquiſita à vaſſallo non præſumuntur unita & incorporata feudo.*

47. *Si eodem tempore & ab eodem alter acquirat feudum, alter ſubfeudum, nulla utilia jura feudalia debentur ex ſubfeudo pro hac vice.*

48. Q. 14. *Utrum debeatur novum quintum pretii de redemptione facta infra tempus prorogatum.*

49. *Prorogatio facta ante lapſum terminum cenſetur mera continuatio ejuſdem actus inter contrahentes: ſed non reſpectu tertii.*

50. *Differentia an prorogatio reſpiciat ſubſtantiam contractus, an vero ſimplicem ejus qualitatem.*
*Statutum loquens de contractu, intelligitur ſtricte de utrimque obligatorio.*

51. *Solutio quòd debentur jura nova feudalia ex redemptione facta infra tempus voluntariè prorogatum.*
*Vanus metus non tollit rationem voluntarii.*

52. Q. *Quid ſi prorogatio facta ſit mediante pretio?*
*Redimens tenetur ad legales ſumptus.*
*Prorogatio eaſdem qualitates & pacta implicat.*

53. *Licet in redemptione, quæ fit infra tempus novo conſenſu prorogatum habeat locum novum quintum pretii, non tamen locus eſt retractui feudali.*
*Quid ſi ab initio venditionis actum ſit de proferendo die?*

54. Q. 15. *Quid ſi feudum vilius venditum ſit donationis cauſa?*
*Non eſt venditio ſine pretio certo.*

55. *Principium contractus non refertur ad ſpecialiter diſpoſita.*

56. *Intentio contrahentium prædominatur.*

57. *Si conſtet de venditione, fundata eſt intentio domini vel retrahentis, etiamſi de pretio non conſtet.*

58. *Declaratur conſuetudo Alverniæ.*

59. Q. 16. *Contractus* multus *non judicatur à potentiori nec à verbis, reſpectu tertii, ſed à materia ſubjecta pro rata.*

60. *Æſtimatio in dubio non facit emptionem.*

61. *Diſcutitur conſuetudo Bituricenſis.*

62. *Adverſus quem reſtituetur ignorans?*

63. Q. 17. *Quid ſi vendatur pro certo pre-*

*tio certoque perpetuo reditu ſuper eo retento?*

64. *Utrum aliquo caſu venditor impedire poſſit rem retrahi ab emptore?*

65. Q. 18. *Quid de feudo conceſſo & dato ad certum perpetuum reditum mediante certa pecuniæ ſumma ſemel ſoluta?*

•*Contractus magis judicatur ab effectu & pactis quam à verbis.*

66. *Amplio etiamſi res conceditur ad reditum redimibilem.*

67. *Niſi rem ejus teneatur redimere vel aliæ ſint conjecturæ.*

68. *Alias ſola ſecuta redemptio ſufficit ad præſumendum ſimulationem.*

69. *Non tamen ſemper requiruntur tres præſumptiones.*

70. *Sola proloquia venditionis non ſufficiunt.*

71. *Sed pactum redimendi, conformitas pretii, & eventus brevi ſecutus ſufficiunt.* 72.

73. Q. 19. *De Conceſſione miſta.*

74. *Plena diſtinctio & diſcuſſio.*

75. *Arg. quòd pro rata commutationis.*

76. *Reſolutio.*

77. *Si pecunia præponderat, eſt locus retractui in totum.*

78. *Secus ſi dumtaxat æqualis, niſi reditus ſit redimibilis.*

79. *Cur latior interpretatio in retractu quam in laudimiis.*

80. *Quando licet retrahere partem ab offerente totum.*

81. *Venditio rei facta mediante certa ſumma & reditu etiam non redimibili ſuper eadem re, cenſetur in totum venditio.*

82. *Non debet fingi duplex venditio.*

83. *Retrahens non poteſt eſſe melioris conditionis quam emptor.*

84. *Differentia inter venditionem domus pro centum & vinea, & vendicationem domus pro centum & certo reditu ſuper eadem.*

85. *Venditor nequit impedire contractum.*

86. Q. 20. *Permutatio feudi cum reditu redimibili pro venditione habetur.*

•*An reditus redimibilis pro pretio habeatur?*

87. *Refert an contrahentes incipiant à verbo venditionis?*

88. Q. 21. *Non eſt locus quinto pretii nec retractui niſi in vera venditione, vel ſimili contractu ad terminos venditionis reducibili, nec ſufficit quod retrahens eamdem conditionem offerre poſſit.* 89.

90. Q. 22. *Non eſt locus retractui nec quinto pretii in venditione arborum & lignorum alti nemoris.*

*Creditor hypothecarius impedire poteſt dejectionem alti nemoris.*

91. Q. 23. *Feudum donatum creditori, qui in continenti debitum remiſit, præſumitur datum in ſolutum quantum ad effectum quinti denarii & retractus, ſecus ſi ex intervallo.*

92. Q. 24. *Quid ſi prædium cum feudo permutatum infra annum redimatur?*

*Ex brevitate temporis præſumitur prius actum.*

93. Q. 25. *De ſimulatione quæ fit de contractu ad contractum cum interpoſitione perſonæ.*

94. *Quandiu verba contractus habent terminos permutationis, ſed res ipſa effectus & exitus negotii terminos venditionis, cum temporis brevitate, rei & perſonarum qualitate, præſumitur venditio.*

CIRCA hunc §. nota duo principaliter. 1. Primo quod quintum pretii debetur patrono, * nedum in vera & propria venditione feudi: ſed etiam in quavis alienatione quæ fit mediante pretio in pecunia numerata, licet non ſit proprie venditio, ſed contractus innominatus, do ut des, ut ſi conventum ſit feudum dari pro mille. *ut in l. fin. ff. de cond. cauſa non ſecut.* Idem ſi abſque pecunia numerata, ſed mediante alia re æſtimata, vel mobilibus, in quibus non cadit affectio, ita quòd alienatio æquipollet venditioni, de quo dicendum, ut *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 10. *& infra* §. 174. Nec obſtat quòd hic fit mentio pretii, & adhuc non ſimpliciter, ſed pretii in pecunia, quo caſu licet aliàs appellatione venditionis veniat omnis actus per quem dominium transfertur. *l. ſicut.* §. *venditionis. ff. quibus mod. pign. vel hypoth. ſolvi. cum ſimilib.* Fallit ubi fit * mentio pretii. Tunc enim non venit niſi venditio propriè & ſtrictè ſumpta. Textus in *l. fin. C. de præd. Decurio.* & ibi gloſſ. Bartol. Joan. de Plat. *lib.* 10. *gloſſ.* & ibi Bald. in *l. cum dotem. in ver.* quis enim. *C. de jur. dot.* Joan. Andr. in *add.* ad Spec. *tit. de empt. & vend.* §. *nunc dicendum.* 2. *verſ. ſed pone ſtatutum.* Fabia. de mont. S. Savi. in *tit. de empt. & vendit. in* 2. *quæſt. princip. col.* 1. Jaſon. in *l.* 2. *in fin. princip. ff. ſi cert. peta. in l. fin. col.* 1. *ff. de condict. cauſa dat.* Hippo. de Marſi. in *ſing.* 105. *ubicumque.* & ita omnes doctores ubique tenent.

* Omnis alienatio recidens in vêditionê, pro venditione habetur quoad jura feudalia.

* Mentio pretii facit intelligi de venditione ſtrictè ſumpta



Digitized by Google

2. Quia reſpondeo primo, quòd dicta fallentia debet ſanè intelligi ad excludendum contractus, qui non habent eandem rationem circa id de quo quæritur, cum venditione facta pro pretio in pecunia numerata: non autem ad excludendum contractus qui omnino eandem rationem & æquipollentiam habent, cum formali venditione, & pretii numeratione, & quantum ad id de quo quæritur. Et hoc tene pro regula, quod ſi in ſtatutis vel ſimilibus diſpoſitionibus appellatione venditionis veniat alia ſpecies contractus, debet inſpici an ſit eadem ratio & adaptatio, circa id de quo agitur, ut tunc veniat, alias non probatur per textus in *l. apud Celſum, §. ſi quis autem. verſic. item in ſimilibus. ff. de do. mali except. in l. 3. §. & generaliter. ff. de iti. actuque priva.* Secundo reſpondeo, quod rectè inſpiciendo hunc textum illa alternativa, *Ou aliené à prix d'argent*, non apponitur cauſa reſtrictionis, ſed cauſa ampliationis, ut diſpoſitio hujus textus nedùm habeat locum in formali venditione, ſed etiam in æquipollenti, videlicet in alienatione quæ fit mediante pecunia. Idem ſi pro rebus æſtimatis, vel mobilibus quæ promiſcuam quandam functionem recipiunt, ita quod veriſimiliter contrahentes non habuerunt affectionem nec reſpectum ad ipſa corpora mobilia, ſed ad eorum æſtimationem: tunc enim & utrique retractui tam feudali quàm proximitatis, & laudimiis in re cenſuali, vel quinto pretii in re feudali locus eſt, aliàs non. Quædam tamen conſuetudines, ut Nivernenſis *eodem tit. §. 26.* diſponunt etiam in permutatione locum eſſe quinto denario, & feudum permutatum debere æſtimari, communi videlicet æſtimatione tempore contractus currente, quod eſt locale, & multum odioſum. Eſt enim durius noſtra conſuetudine quæ relevio contentatur.

* Relevia odioſa.

3. Quanquam & relevia & quintum pretii & hujuſmodi pecuniaria onera, maximè in feudis, ſunt * odioſa, unde reſtringenda ſunt ad caſum ſcriptum, nec debent extendi nec peti initio caſu, etiam in quo ſit eadem ratio, ut expreſſim in terminis propriis releviorum (quæ etiam in regno Neapolitano frequentantur ex moribus & legibus Gallorum qui ibi dominati ſunt) determinat Andr. Iſern. *cap. 1. §. ſed & res. collat. 2. per quos fin. inveſtit. in cap. 1. §. ſimiliter in oſtendiitiis de cap. Corrad. in uſibus feud.* Et cæteris rationabilior eſt quantum ad hoc conſuetudo Burgundiæ, ubi hujuſmodi onera non habent locum in feudis, & idem de conſuetudine Alverniæ, niſi ſpecialiter in inveſtitura cautum ſit, ut in *conſuet. Alver. eod. tit. §. 21.* Et generaliter nunquam habent locum niſi ubi, & quatenus pacto ſpeciali vel conſuetudine cavetur, ut tradit Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. in *reb. de praeſcrip. col. penult.* Joan. Calderi. in *conſil. 7 ſub tit. de feud.* Nicol. Boer. in *conſuet. Bituric. de conſuet. feud. cenſuum* §. 5. Nec ego extendiſſem §. noſtrum ultra caſum formalis & ſtrictæ venditionis, niſi ita haberet communis obſervantia, cujus primæ ſunt partes in interpretatione *l. minime, ff. de legibus.* Et generaliter hujuſmodi relevia, quinta, ſubquinta, & duodecima pretiorum, tam in feudalibus quàm in cenſuariis prædiis, ſunt graves & odioſæ, ne dicam ſordidæ ſervitutes, & experientia docente provocant & inducunt homines ad multas fraudes, ſimulationes, tricas, & mendacia, ſuſpiciones, lites, odia, & alia conſcientiæ onera contra legem Dei, ſincerum amorem, & legalitatem proximis debitam, & quam inter homines creſcere, coaleſcere, & quàm minus fieri poſſit lædi ſummoperè curare debent legum latores & judices. Quare multo conſultius actum eſſet, ſi loco dictorum releviorum, & defalcationum pretiorum, certum quid annuatim, vel in qualibet renovatione penderetur directis dominis. Non enim (ne quis forte cavilletur) obligationem, ſubjectionem, & præſtationem ſacramenti fidelitatis vel cenſus improbo, ſed ſatis commendo ad ſtabiliendam congruo ordine, & conſervandam ſocietatem humanã; juxta *capit. ad hoc. 89. diſtinct.* & quæ dixi ſuprà in *proœm. gloſſ.* 5. Sed captioſa quædam penſitationum genera, quorum occaſione ſæpe ſimplices à callidioribus circumveniuntur, non ſine magno plurimum offendiculorum tractu, ad certam quamdam claram & moderatam penſitationis formam reduci deſidero, ut quàm minimum fieri queat offenſionibus locus relinquatur.

* Onus quinti pretii ſpectat ad venditorem.

4. Nota ſecundo quod iſtud quintum pretii (niſi aliter dictum ſit) defalcatur venditori, & ad * onus ejus ſpectat. Et ſic emptor non tenetur integrum pretium ſolvere venditori, ſed quintum pretii poterit retinere ut ſolvat patrono, niſi patronus illud remiſerit, & dederit venditori, vel favore venditoris. Sed ſi dederit ipſi emptori, multo fortiùs idem eſt ut emptor deducat venditori, & ſi totum pretium ſolveret, poterit condicere. Textus eſt *ſuprà eodem* §. 15. *&* *infra* §. 185. quòd amplia nedum ſi patronus immineat prehenſurus feudum; ſed etiam ſi ſileat: quia ex quo purè debitum eſt, intereſt emptoris confeſtim ſatisfacere patrono, ut inveſtituram obtineat. Limitatur autem ſi venditor oſtendat ſe ſolviſſe patrono, vel offerat infra breve tempus ſolvere ſeu apotham & liberationem obtinere & tradere. Conſequenter nota tertio, quod pro ſolutione ſimplicis quinti denarii, poteſt patronus rectà agere contra venditorem ſi velit per hunc textum; & hoc via actionis. Quin autem poſſit omni via agere contra emptorem, non eſt dubium per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. Limita illud notaliter ut procedat poſtquam venditor receperit totum pretium: alioquin dico quod patronus non habet contra eum actionem, & ſi haberet liberaretur venditor cedendo actiones ſuas pro rata, & ita puto modificandas cæteras conſuetudines, quæ paſſim volũt patronum poſſe ad quintum denarium agere contra alterutrum quem voluerit, venditorem vel emptorem.

5. Juxta prædicta quæro primo, utrum valeat executio de toto pretio venditionis guarentigiatæ per venditorem facta ſuper bonis emptoris? Videtur quòd ſic, attenta forma contractus à quo dependet executio; emptor enim totum illud pretium ſimpliciter ſolvere promiſit cum renunciationibus generalibus & conſuetis. In contrarium, quia quæcumque vel tacite, ſive à lege, ſive à conſuetudine, ſive à natura actus & materiæ ſubjectæ, limitant vel modificant obligationem: limitant & modificant virtutem ejus executoriam, ut diximus infrà §. 166. Breviter diſtingue. Aut expreſſe, vel tacite actum eſt pretium eſſe francum, & clarum eſt validam eſſe executionem. Aut venditio ſimpliciter eſt facta, & tunc adhuc dico validam eſſe executionem, ſi emptor non excepit, nec declaravit ſe velle retinere quintam partem pretii dandam patrono. Si vero dum ſit perceptum, vel aliàs hoc declaraverit, executio pro ſolido ſequens tanquam injuſta revocari debet, cum damnis & intereſſe. Quod ſi tempore percepti emptor forte à domicilio abſens nihil dixerit, deinde ſe opponat complemento executionis ratione dictæ quintæ partis pretii, non debet venditor ultra procedere ad venditionem bonorum & perfectionem executionis, niſi pro reſiduo, & ſi de facto ulterius proceſſerit, revocabitur quod non obſtante juſta oppoſitione factum eſt, cum damnis & intereſſe. Ampliatur etiamſi venditor allegaret ſe ſolviſſe patrono, vel ejus gratia remiſſionem hujus juris factam, quia cùm emptor habeat per hanc conſuetudinem fundatam exceptionem, non ſufficit venditori aliud allegare, niſi doceat & legitimè certificet emptorem, qui aliàs non conſtituitur in mora ſi offerat ſolvere pretium excepta quinta parte; ad quod faciunt quæ de proteſtationum incitatoria tradunt Bart. & alii in *l. non ſolum, §. morte. ff. de oper. nõ. nuncia.* Et ratio hujus reſolutionis eſt, quia hujuſmodi exceptio eſt quædam compenſatio, quæ non fit ipſo jure, ſed debet opponi ab homine, ut per gloſſ. & doctores in *l. ſi ambo. in princ. ff. de compenſation.*

6. Secundo quæro, an prædicta in 2. not. habeant locum etiam in venditione prædii cenſualis? Videtur

Digitized by Google

quod ſit, quum non appareat ratio differentiæ. Quemadmodum enim in venditione feudi quinta pars pretii debetur domino: ita in venditione rei cenſuariæ duodecima pars pretii debetur, ut *infra tit. ſeq.* §. 76. Et quum utroque caſu ſit quota pars pretii, videtur uniformiter ſolvenda per venditorem qui pretium recipit. Id enim quod defalcatur ab aliqua re, aufertur ab eo ad quem pervenit res defalcanda, ut patet *ff. & C. ad l. Fal. per tot.* Contrarium eſt dicendum quod in re cenſuali totum eſt pretium francum venditori, etiam ſi non dicatur. Et duodecima pars pretii eſt alia quantitas ſic taxata, à pretio ſeparata, quam emptor debet ſolvere de ſuo, probatur infrà §. 78. *ibi. tel achetenr.* Ubi hoc onus nominatim imponitur emptori. Sed in feudis ſemper imponitur venditori niſi aliter ſit conventum, & ita ſolet obſervari. Nec video rationem qua differenter cautum ſit, niſi quod apud nos & forte ubique in regno, (excepto ducatu Burgundiæ, Borbonii, & Alverniæ) feuda * licet nobiliorem titulum habeant, tamen ſunt deterioris conditionis, & magis oneroſa quam cenſualia prædia, quod patet ad ſenſum: quia quando cenſuale prædium venditur, debetur directo domino ſolum duodecima pars, ſive unica uncia totius pretii: ſed quando feudum venditur, debetur in duplo plus, videlicet quinta pars pretii, quæ aſcendit ad ſextuncem & quintam partem ſextantis, ſive ad duas uncias, cum quinta parte duarum unciarum totius pretii. Quando autem prædium cenſuale alio modo quàm per venditionem transfertur, nihil domino debetur: ſed in feudo ſemper debetur relevium, excepta linea directa, & licet in cenſualibus quolibet anno ſolvatur domino modicus cenſus ad recognitionem dominii directi, illud eſt valde modicum & nullius comparationis ad onera feudalia, & loco cujuſdam mulctæ quæ in cenſualibus imminet non ſolventi cenſum, vel occultanti laudimia, longe major mulcta imminet in feudalibus ex defectu fidelitatis, videlicet amiſſio omnium fructuum. Et hac forte ratione conſuetudo noſtra, & communiter reliquæ conſuetudines regni, non imponunt onus ſolvendi quintum pretii ipſo emptori feudi qui ſatis oneratur feudalibus oneribus: ſed imponunt onus ſolvendi duodecimam (quæ levior eſt) emptori cenſualium, qui non ità onerabitur conditione cenſuali.

* Feuda magis ſunt onerata quàm cenſualia prædia.

7. Regulariter autem * laudimia, gabellæ, & ſimilia onera, debent ſolvi per emptorem, vel alium acquirentem, ſive per eum ad cujus commodum ſit contractus, ut tenet Alber. in *l. ideo. ff. de condict. furti.* Bald. in *rubr. C. de reb. credi. & jurejur. quæſt. 3. in l prædium. col. 2. C. de ædilit. edicto. per l debet.* (quæ tamen non probat.) *ff. de ædil. edict. ad hoc. l. fin. juncta gloſſ. in verbo accipere* & ibi Jaſon, *col. 9. quæſt. 1. C. de jur. emphyt. Deciſ. Tholoſ.* 451. Socin. *conſil.* 249. *lib.* 2. & generaliter omnes ſcribentes ubique. An autem debeant reſtitui una cum pretio per redimentem in vim pacti ſimplicis de retrovendendo, dixi infrà §. 184. Redeundo ad textum noſtrum, Amplio primo concluſionem §. noſtri, etiam ſi fiat venditio de conſenſu patroni, & in caſu in quo non eſſet locus retractui, ut quando cum alio vendidit, ut dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. quia nihilominus petere poteſt quintum pretii vel etiam ſubquintum ſi opus ſit. Quod autem multi dicunt patronum conſentientem venditioni feudi excludi ab omni jure ſuo, ut tradit Matth. de Afflict. *in Deciſ. Neap.* 112. in fine non eſt verum, niſi in illo jure duntaxat quod oritur ex eo quod invito & irrequiſito domino vendatur, quod nullum eſt in hoc regno, ut in *d.* §. 13. *gl.* 5. *in princ.* Amplio ſecundo, etiam ſi vendatur ſub facultate redimendi ſive temporali ſive perpetua: quia ſicut nihilominus locus eſt retractui, ut ſuprà §. 20. *gl.* 5. *q.* 3. ita etiam (ſi malit dominus) habebit quintum denarium, ſed ſemel tantum, videlicet pro venditione, non autem pro redemptione, ut in §. *præcedenti quæſt.* 3.

* Laudimia, gabellæ & ſimilia debent ſolvi ab acquirente.

8. Pleræque tamen conſuetudines hujus regni, volunt nulla hujuſmodi jura deberi pro venditionibus quæ * fiunt ſub facultate redimendi infra modicum tempus quando infra illud tempus redimitur, ut de facultate redimendi limitata ad trienniũ diſponunt conſuetudines Trecenſis §. 34. Victriaca §. 33. & ſunt multum rationabiles. Aliæ autẽ rationabiliores, permittunt ſine onere quinti vel ſubquinti vendi ſub facultate redimendi uſque ad novem annos, quod etiam dicitur modicum tempus, ut conſuetudo Bleſenſis §. 82. & §. *ſeq.* Turonenſis in *tit. des rachapts.* §. 16. Cœnomanenſ. §. 178. & Andegavenſis §. 362. conſuet. de Lorris. *eod. tit.* §. 77. & §. 78. Dura autem & diverſa eſt in hoc conſuetudo Meldunſis. §. 131. ubi vult deberi laudimia nedum de venditione facta ſub pacto redimendi, ſed etiã de redemptione, niſi redemptio ſit limitata ad quinque annos, & infra illud tempus redimatur, quo caſu debentur ſemel tantum, videlicet ex venditione, & redimens tenetur ea reſtituere emptori, quamvis hoc caſu nulla laudimia de novo debeantur domino ratione redemptionis. Et hic eſt clarus ſenſus. *d. l.* 13. ubi mendoſa eſt litera in linea pen. ibi. *Et ſera tenu l'acheteur.* quia debet ſcribi & legi. *& ne ſera tenu le racheteur.* Et adverte quod diximus apud nos ſemel deberi jus quinti in venditione ſub pacto redimendi, procedit in vera venditione, non autem in ficta & ſimulata loco pignoris, ex qua (hoc probato) nihil deberetur ſecundum notata *ſuprà* §. *præcedenti. quæſt.* 16. ad quod vide etiam Matth. de Afflict. in *tract. de jure protomi. in ver. licet enim. col.* 7. Tertio hic §. generaliter ampliatur in omni caſu in quo patronus poteſt retrahere jure feudali, ut tunc multo fortius ſi velit poſſit eligere quintum pretium quod eſt minus, niſi rariſſimè, ut infrà *eodem quæſt.* 3. *concluſ.* 2. Non autem ſemper locus eſt retractui, ubi poteſt exigi quintum pretii, ut in venditione facta conſanguineo, vel una cum patrono vendente.

* Quid de venditione ſub pacto redimendi ad modicũ tempus.

9. Limitatur autem hic textus primo in venditione certi reditus, etiam nominatim ſuper feudo conſtituti, nulla enim jura debentur patrono, ut in ſimili dictum eſt ſupra §. 20. *gloſſ.* 4. licet quædam conſuetudines, ut Nivernenſis. *eodem tit.* §. 25. aliud velint, ſed locales ſunt. Aliud tamen eſt in cenſualibus prædiis, ut *infra tit. ſeq.* § 76. Limitatur ſecundo, tertio, quarto, quinto, in caſibus primæ, ſecundæ, tertiæ, ſextæ, & ſeptimæ fallentiarum poſitarum ad retractum feudalem §. 20. *gl.* 5. *num.* 10. In reliquis autem fallentiis ibi poſitis debet hic §. ampliari. Item limitatur ſexto nedũ in venditione ipſo jure * nulla, ſed etiam in venditione valida, ſed poſtea reſciſſa & reſoluta tali reſciſſione & reſolutione per quam retro annullatur & reducatur ad non cauſam: ſive hujuſmodi reſolutio fiat ipſo jure, ut in vim pacti legis commiſſoriæ, ſeu addictionis in diem, ſive non ipſo jure, ſed per ſententiam: ſive beneficio ſpecialis reſtitutionis in integrum, ut in venditione, ſolemniter ſed non utiliter facta per minorem, ſive alia diſpoſitione juris communis, ut *ex l.* 2. *C. de reſcind. vendit.* His enim omnibus caſibus non debentur jura quinti denarii in feudis, nec pariter jura laudimiorum in cenſualibus prædiis, imò ſoluta repeti & condici poſſunt. Et circa iſtud capitulum quando reſolutio non fit ipſo jure ſatis diſputatum eſt in §. præcedenti. Ideo brevitatis cauſa remitto ad ea quæ ibi in ſimili dicta ſunt in *quæſt.* 3. & *ſeq.* Sed illud primum capitulum quando reſolutio fit ipſo jure ut in pacto legis commiſſoriæ, vel * addictionis in diem, non fuit ibi diſcuſſum, quia non erat propria materia illius §. Quod ut breviter & reſolutive habeas, dico primo in pacto addictionis in diem, quod ſi deficiat conditio & nullus meliorem conditionem infra præfixum tempus offerat, manet emptio & incommutabilis efficitur, & omnia jura ſive retractus vel quinti denarii aut laudimiorum dominis directis ab initio puræ, ſed ſub conditione reſolvendæ venditionis reſolubiliter & commutabiliter acquiſita, efficiuntur hoc reſpectu ſtabilia & incommutabilia. Si vero con-

* Nulla jura dominicalia debentur ex venditione nulla vel annullata.

* Quid de addictione in diem.



Digitized by Google

ditio extet, alio meliorem conditionem offerente cui res addicitur, tunc prima venditio ipſo jure reſolvitur, & ex ſecunda tanquam ſola & prima ſubſiſtit, in tantum quòd ſi primus emptor adhuc extraneum licitatorem vincat, & meliorem offerat conditionem, & ſic rem obtineat, nova contrahitur emptio & venditio. *l. item quod dictum. §. ſi quis extiterit. ff. de in diem addictione.* Et quamvis illa nova venditio ſit tertia contractuum numero, tamen ſtabilitatis & acquiſitionis effectu, eſt ſola & prima. Et ex hac ſola debentur, quæcumque jura, ſive dominicalia ut laudimia, ſive impoſititia ut gabellæ: ex præcedentibus autem contractibus ſeu venditionibus tanquam ipſo jure annihilatis debetur. In pacto* autem legis commiſſoriæ, ſtatim quidem ut in præcedenti oriuntur & cedunt omnia dictà jura, ſed reſolubiliter, quemadmodum venditio, ſtatim pure, ſed ſub conditione reſolvenda contrahitur. *l. 2. ff. de in diem addict. l. ff. de lege commiſſo.* Unde ſi emptor ſolvat pretium in termino, vel poſt terminum recipiatur à venditore, aut aliter non ſit locus legi commiſſoriæ, remanet venditio incommutabilis, & conſequenter omnia prædicta jura: Si autem non fuerit ſolutum in termino, & venditor lege commiſſoria utatur: ſicut venditio ipſa reſolvitur & pro infecta habetur, ita & omnia prædicta jura, adeò ut vel ſoluta per condictionem ob cauſam vel ſine cauſa repeti poſſint, ſecundum notata in ſimilibus in §. præcedenti. Interim autem dum hæc proſequor, oblatus eſt mihi pulcher caſus, quem propter reſolutionis connexionem & utilitatem quàm breviſſimè & omiſſis narrationibus, & actis litis ad inſtitutum noſtrum non facientibus inſerendum duxi.

* Quid de lege commiſſoria.

* Thema:

10. Quidam* nobilis ab bellum profecturus vendidit & ceſſit feudum ſuum mercatori pro ſeptem mille libris, & recepit mille die 21. Junii, de reliquis autem ſex millibus conventum eſt tria millia ſolvenda proximis calendis Novembris, & reſiduum, videlicet alia tria millia, poſt annum, & quod venditor frueretur uſque ad proximas calendas Novembris. Et actum eſt quòd niſi pretium ſolutum fuerit in præfatis terminis, venditor poterit ſine miniſterio juſtitiæ reaſſumere feudum ſuum ſive ſaiſinam illius, deinde dictus nobilis menſe Auguſti occiſus eſt in bello ſtrenuè pugnans apud Morinum pro tuitione urbis & reipublicæ Franciæ. Cuius vidua menſe Octobri compoſuit cum patrono pro laudimiis dictæ venditionis ad ſummam ſeptingentarum vigintiquinque librarũ, ſuper qua promptè ſolvit quadringentas, reliquum vero certis terminis ſolvere promiſit. Deinde calendis Novembris per procuratores ſuos interpellavit emptorem ad ſolvendum dictam ſummam trium millium, ſed non ſolvit: unde viceſima die ejuſdem menſis in judicio præſente & conſentiente emptore, & abſente patrono, declaratum fuit contractum annullatum & reſolutum eſſe ex defectu ſolutionis, & in vim pactionis contractus. Poſtremo vidua reſcriptum à cancellaria regia obtinuit quo mandabatur ballivo Bleſenſi conſtito de narratis dictam compoſitionem laudimiorum caſſari, & patronum cogi ad reſtituendum literas obligatorias & ſummam quadringentarum librarum quam receperat, & liberandum viduam à reſiduo. Pro actrice ſcripſit dom. Dionyſius* Pontanus vir optimus & doctiſſimus Bleſenſis advocationis decus. Et allegabat primo triplicem eſſe perfectionem contractus, ſcilicet conventionalem, obligativam & acquiſitivam ſeu executivam, ut per Bald. in *l. 1. col. 1. C. de peri. & commod. rei venditæ.* Et dictam venditionem nunquam fuiſſe perfectam ultima ſui perfectione cum nunquam fuerit res tradita; & conſequenter nulla deberi laudimia, quæ per conſuetudinem Cœnomanenſem, ſub qua illud feudum erat ſitum. §. 175. debent ſolvi per acquiſitorem, & ſic conſuetudo non vult laudimia ante deberi quam emptor factus ſit dominus. Alioquin non poteſt feudales actus & jura gerere & ſolvere per eandem conſuetud. §. 135. Et plura alia ad hoc inducebat quæ omitto. Secundo quòd ante traditionem factam & ſic re integra partes mutuo conſenſu diſceſſerunt à contractu, quod facere potuerunt. *l. 1. C. quando liceat ab empt. diſcedere.* Tertio, quòd venditio erat facta ſub clauſula reſolutiva cadente in pactum legis commiſſoriæ, quo caſu non ſolveretur in termino, & ſic reſoluto contractu, etiam omnia acceſſoria & ab illo dependentia eſſe reſoluta. Quarto, quòd de conſuetudine Cœnomanenſi §. 136. 172. licet vendere ſub pacto de redimendo uſque ad novem annos, & nulla jura debentur patrono, igitur multo minus hoc caſu ubi infra quatuor menſes & decem dies, contractus reſolutus eſt ipſo jure. Quinto, quod in omnem eventum non poterat vidua ſe obligare pro filiis, & quòd ejus reſpectu dicta promiſſio erat ſine cauſa. Patronus autem in oppoſitum multis rationibus nitebatur tendens ad abſolutionem, & ut interim per modum proviſionis contractus compoſitionis exequeretur. Et ponebat in facto quòd vidua colluſerat cum emptore, & eum ſolvere paratum, verbis & donis diſſuaſerat, & ad conſentiendum voluntariæ reſolutioni venditionis induxerat. Plus etiam dicebat dictam compoſitionem non eſſe factam ſine cauſa, tum quia patronus habebat jus retractus, cujus medio poterat ipſe pretium ſolvere in terminis, & feudum ſuum facere. Tum quòd major ſumma debebatur patrono pro laudimiis, quàm ea ad quam compoſitum fuit. Et ſic quòd intelligitur de ea ſumma tranſactum cum præſenti & incommutabili jure retractus domino competenti, & loco majoris laudimiorum ſummæ, quæ poterat incommutabiliter deberi, ſi neque patronus retraheret, neque contractus reſolveretur. Dicebat etiam receſſum fuiſſe à lege commiſſoria per receptionem ducentarum librarum in partem pretii. *l. commiſſoria. C. de pact. inter empt. & vend.*

* Dom. Dionyſius Pontanus.

*Solutio.

11. Viſo* & examinato proceſſu, quem ad me tranſmiſerat Claudius Muſſetus ſubpræfectus Bleſenſis vir integerrimus; Reſpondi Actrici concluſiones ſuas adjudicandas, reum ab incidenti petitione ſua excludendum, & in expenſis damnandum. Non per primam rationem actricis, quia ſufficit venditionem eſſe perfectam contractu & obligatione, ad hoc ut hujuſmodi jura ſint debita, nec requiritur perfectio ultimata, ut ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. Nec per ſecundam, quia ante reſolutionem res deſierat eſſe integra reſpectu patroni, qui acceptaverat jura ſibi debita: ſed per tertiam rationem, quæ ſola eſt concludens: & quamvis in dicta venditione non fuerit expreſſa formula verborum legis commiſſoriæ, quæ habetur in *l. 2. & per tot. de lege commiſſ.* per gloſſ. & doctores in *l. 1. de donat.* videlicet ſi ad diem pecunia ſoluta non ſit, res ſit inempta, illa verba non ſunt de forma: ſed ſufficiunt æquipollentia, ut ſunt omnia quæ impotant reſolutionem directo & ipſo jure. Textus in *l. fin. §. 1. ff. de reſcind. vendit. ubi notat.* Bald. quòd* pactum legis commiſſoriæ æque ſit verbum habeatur pro infecto: ſicut per verbum res ſit inempta: quia utrumque verbum eſt directum. Sufficiunt ergo quæcumque verba directa. Et conſequenter idem eſt ſi ſint verba importantia executionem facti, & ſic præſupponunt reſolutionem ipſo facto, quia non lex imponenda nudis verbis. *l. 2. C. communia. de legatis.* Hinc generaliter dixit Bald. in *l. ea lege collat.* 2. *verſic. ego dico. C. de condict. ob cauſ.* quod idem eſt in omnibus pactis habentibus vim reſolutivam principii contractus & traditionis & ſeq. Paul. in *d. l. ab emptione.* Paul. Raph. Cuma. in *l. 1. ff. de donat.* Paul. Alexand. in *l. qui abſenti. §. 1. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Philipp. Cornæus in *conſil.* 90. *in collat.* 2. *lib.* 4. Philipp. Decius in *conſil.* 187. *num.* 4. Jaſon in *conſil.* 128. *collatione. penult. lib.* 4. Hic autem actum fuit quod in defectum ſolutionis poſſet venditor ſine miniſterio juſtitiæ ſe reinſaiſinare, id eſt (ex communi uſu loquendi) reaſſumere, poſſidere, & frui

* Verba legis commiſſoriæ non ſunt de forma.

propria

Digitized by Google

propriè [illegible], quæ ſunt verba directa & [illegible] [illegible] importantia, & ſic reſolutionem ipſo jure neceſſario præſupponunt & inducunt. Secus, ſi ſufficerent verba communia, quia in contractibus [illegible] verbum commune eſt obliquum, inquit Bald. in l. 1. C. de pact. inter empt. & vend. quod eſt intelligendum quantum ad eſt [illegible] [illegible] [illegible] & in dubio. Si vero conſtat intentionem partium fuiſſe, quod in defectum ſolutionis, vel alium eventum, omnia in priſtino ſtatu reponantur, non refert quamvis [illegible] reſolvendum [illegible] [illegible] ſtatione dominii ipſo jure [illegible] verba directa requiruntur, quibus [illegible] verbis non fuerit expreſſum.

12. [illegible] [illegible] [illegible] * verborum directorum & ipſo jure reſolutivorum, quædam ſunt directa & reſolutiva ex propria ſui forma & figura: ut illa; ſit inempta, vel inventa, vel venditio habeatur pro infecta, de quibus in l. 2. & per tot. ff. de leg. commiſſ. in l. [illegible] [illegible] [illegible]. Quædam vero ſunt directa & reſolutiva per antecedens neceſſarium: ut ea quæ executionem facti important: & ſic neceſſario reſolutionem ipſo jure præſupponunt & inducunt, ut in themate. Hinc eſt quod verba etiam * futuri temporis quæ important executionem facti, præſupponunt & inducunt diſpoſitionem de præſenti, & operantur ipſo jure tanquam directa. Textus in cap. ex literis. cap. ex parte. [illegible] Panorm. de ſpon. & matrim. ad hæc [illegible] [illegible] in c. Rodolphus. colùm. 18. de re. ſcrip. [illegible] * conſequens, vult etiam & diſponit omne antecedens neceſſarium ad illud cap. illud. ff. de acquir. vel amitt. hæred. cum vulgat. A[illegible] quod quæſtionem noſtram in ſimilibus terminis decidit Bald. in repet. l. Æmilius. in princ. colùm. 3. ff. minorib. [illegible] quid dicet? [illegible] ſimilem quæſtionem format in hac ſpecie. Vendo tibi pro [illegible] [illegible], hoc pacto appoſito quod ſi non ſolvatur infra menſem, liceat mihi alii vendere: Quæritur utrum illud ſit pactum legis commiſſoriæ? Et decidit ibi Baldus quod ſic, & hanc rationem expreſſim reddit, quia expreſſo effectu, pariter ipſum efficiens cenſetur expreſſum, & ſic patet quod verba, res ſit inempta, quæ ponuntur in d. l. 2. ff. de lege commiſſ. * non ſunt de forma, imò nec etiam requiruntur, nec ſunt de forma hæc verba, res ſit invendita vel pro infecta, vel alia verba primario & formaliter directa & reſolutiva: ſed ſufficiunt quæcumque verba importantia executionem facti, & præſupponentia reſolutionem ipſo jure, prout illa: quod ſi non fuerit ſolutum, liceat venditori rem ſuam propria authoritate reaſſumere, ut in themate: vel quod ei liceat alii vendere, ut in quæſtione Baldi. Hujuſmodi enim verba quæ exprimunt effectum reſolutionis, veriſimiliter continent & exprimunt ipſam reſolutionem, & ſic ſunt directa, & reſolutionem ipſo facto operantur, & in effectu ſunt verum pactum legis commiſſoriæ, cujus forma non conſiſtit in certis in d. l. 2. præſcriptis, velut [illegible] [illegible] verbis, quibus lex non eſt [illegible]: ſed in omni diſpoſitione vel clauſula importante reſolutionem contractus, ſeu reductionem ad priſtinum ſtatum in certo eventu.

13. [illegible] etiam quod * licet in vulgari formula pacti legis commiſſoriæ quæ habetur in d. l. 2. & per tot. & [illegible] ubique in jure ſit præfixa & expreſſa certa dies ſolutionis, à qua præfinitione incipit & concipitur illud pactum, tamen illa præfixio diei, & illa formula concipiendi dicti pacti non eſt de forma, quia licet fuerit omiſſa, nihilominus eſt pactum legis commiſſoriæ, ut expreſſim decidit Bald. in d. repet. l. Æmilius in princ. colùm. 3. per textum in l. ſi quis hac lege. in princip. ff. de rei vendicat. Ubi hoc optime & clariſſimè probatur, quia ſicut in vulgari formula legis commiſſoriæ, dies certa exprimitur, infra quam niſi ſolutum fuerit res ſit inempta, ita vulgari formula pacti addictionis in diem, quam tradit juriſconſultus in l. 1. ff. de in diem addict. certa dies præfigitur, infra quam ſi melior conditio ab alio offeratum, venditio reſolvenda eſt, & tamen ſi nulla dies fuerit ad hoc præfixa nec appoſita, nihilominus eſt verum pactum addictionis in diem. Textus in d. l. ſi quis in hac lege. Igitur eadem ratione [illegible] pactum legis commiſſoriæ, etiam non expreſſa nec præfixa die ſolutionis & reſolutionis, puta [illegible] quod ſi emptor fuerit in mora [illegible] non ſolverit, [illegible] voluntatem & interpellationem [illegible], aut aliud pactum non impleverit, liceat à venditione recedere.

14. Patet igitur quòd illæ formulæ non ſunt de forma, imò nec etiam requiruntur verba mere directa, ſed ſufficiunt quæcunque verba importantia reſolutionem, ſive important quòd contractus ſit ipſo facto reſolutus, ut hæc verba, mere directa res ſit inempta vel infecta, ſive quod contractus reſolvi debeat, & ad priſtinum ſtatum reduci, ut hæc verba, à venditione recedatur, quæ ſunt futuri temporis & de ſe obliqua & non directa. Tamen quia apparet de intentione partium, & quod apponuntur ad reſolvendum contractum, inducunt reſolutionem, & per ea efficaciter concipitur pactum legis commiſſoriæ, vel addictionis in diem. Textus eſt in d. l. ſi quis hac lege. in princ. ibi recedatur ab emptione. Et ſic patet erroneam eſſe opinionem * Alberic. in l. in traditionibus. ad fin. ff. de pact. ubi quærit, ſi in venditione & traditione actum ſit quod niſi reſiduum pretium ſolvatur, venditor poſſit rem vendicare, utrum valeat illud pactum? Et decidit quod non, quia non eſt dictum, res ſit inempta, quod eſt falſum, quia illa verba quod * poſſit venditor rem vendicare, important executionem reverſionis dominii, & neceſſario præſupponunt dominium prius ipſo jure reverti, alioquin non poſſet res vendicari, nec recta ratio ſermonis ſalvari. Et ſic non ſunt verba mere obliqua, ut eſſent illa [illegible], dominium revertatur, ſed ſunt verba directa per neceſſarium antecedens. Imo multo magis videntur directa & reſolutiva, quàm illa, à venditione recedatur, de quibus in d. l. ſi quis in hac lege. in princ. & illa res à dominio abeat: de quibus in l. 1 ff. de in diem addict. Igitur quum ſint appoſita ab initio contractus, verum pactum legis commiſſoriæ operantur. Et quod dictum eſt de verbo vendicare, multo fortius dicendum videtur de hoc verbo propria authoritate reaſſumere, ſive reinſaiſinare, de quo agitur.

15. Præterea dato & non conceſſo quod in præſenti quæſtione non eſſemus in terminis pacti legis commiſſoriæ, & quod verba de quibus agitur non eſſent æquipollentia, nec ullo modo directa: & dato quod eſſent mere obliqua, adhuc idem eſt effectus quantum ad id de quo quæritur: quia nedum ſi venditio reſolvatur ipſo jure, ſed etiamſi ſolum per ſententiam, vel via actionis aut exceptionis, dummodò retrò ad non cauſam reducatur & ſolvatur, non ex nova cauſa, ſed ex neceſſitate & cauſa veteri ipſi contractui inexiſtenti, nulla jura utilia patrono debentur, ſed etiam ſoluta poſſunt repeti, etiamſi medio tempore proceſſum fuiſſet ad traditionem realem & tranſlationem dominii ipſo jure non revertibilis: per notata hîc ſupra * §. 22. q. 5 6. 7. & 8. 9. Unde ſi eſſemus pure in terminis l. 3. C. de pact. inter empt. & vend. ubi prædium fuit venditum & traditum ſub pacto quod reverteretur ad venditorem, ſi intra certum tempus reſiduum pretii non perſolveretur, verum eſt quod ſolutione non facta, non poteſt prædium vendicari, non eſt formale nec æquivalens pactum legis commiſſoriæ. Et ſic dominium ipſo jure non retransfertur etiam quocumque modo, alias contractus reſolvatur, ut pulchrè per Alex. in conſil. 92. perſpectis. in colùm. 2. lib. 1. Tamen efficaciter actione ex vendito agi poteſt ad reſtitutionem prædii, & reſolutionem contractus. Textus in d. l. 3. Quamvis enim non fuerit expreſsè virtualiter actum, ut in defectum ſolutionis, ex tunc contractus reſolveretur & dominium reverteretur ipſo jure: tamen actum fuit ut deberet reſolvi & reſtitui. Cùm autem hæc reſolutio

* Duplex [illegible] verba directa.

* Verba [illegible] [illegible].

* Conſequens [illegible] [illegible], vult [illegible] [illegible] [illegible] [illegible] illud.

* Verba formalia legis commiſſoriæ.

* Dies certa [illegible] forma [illegible] legis commiſſoriæ [illegible] ad[illegible] [illegible].

* Contra Alberic.

* Verbum [illegible] [illegible].

* Hic §. partem priorem facit hujus §. 33.

ex lege & vi contractus (quamvis via actionis & non ipſo jure) ſubſequatur, conſequens eſt jura feudalia ex eodem contractu orta eodem exceptionis vel actionis jure reſolvi. Cum igitur in caſu præſenti per non ſolutionem venditio ipſo jure retrò annullata eſt, & reducta ad non cauſam tanquam infecta, ſaltem via exceptionis vel actionis reſolvi debuit, prout omninò reſoluta fuit, conſequenter nullus locus eſſe poteſt juribus feudalibus. Non tamen locus eſt condictioni indebiti, quamvis quodammodò vidua plus debito ſolverit, in quantum non exigit cautionem de reſtituendo in eventum reſolutionis. Sed locus eſt condictioni ſine cauſa. Non obſtat factum poſitum à reo. Tum quia per inſtrumenta publica, ſummationem viduæ, & reſponſionem emptoris, & alia producta in proceſſu, ſatis veriſimile erat prætenſam colluſionem (quam reus non obtulerat probare, ſed tanquam non eſſet probabilis litem juridicialiter conſtituerat) * calumnioſam eſſe allegationem, & merito contemnendam per theoriam Innoc. *cap. poſt electionem, de conceſſ. prabend.* quem ſequitur Bald. in *l. 2. collat. 5. C. ſenten. reſcindi non poſſe.* (*anoniſta in cap. nullus. de præſum.*

* Calumnioſa allegatio contemnenda

16. Sed quia nolo præſumptionibus judicare, aliter reſpendeo quòd etiam hoc probato non relevaret, quia cùm patronus non ſit de contrahentibus, non habet ejus reſpectu locum *regula l. jure civili. ff. de cond. & demonſtrat.* Sicut nec reſpectu tertii, cui ſub aliquo conditionis eventu jus competit. Cùm igitur jus patroni ſit penitus reſolubile ſi contingat non ſolvi in termino, ſatis eſt effectualiter non eſſe ſolutum, & emptorem à jure contractus cecidiſſe, ſive ex inopia, ſive caſu, ſive voluntate non ſolverit, quemadmodum in terminis ejuſdem conſuetudinis Cœnomanenſis (quæ eſt in hoc æquior noſtra) ſi emptor qui emit ſub facultate redimendi uſque ad novem annos, in fine novennii compellat venditorem ad redimendum, & forte ei in hoc pecuniam mutuet, fruſtrabitur patronus omni jure feudali, nec poteſt conqueri, quia nullum jus habebat in hunc eventum. Nec etiam obſtat, quòd reus allegabat de cauſa compoſitionis, quia non erat fundata ſuper eo quòd patronus aliàs retrahere intenderet, nec ſuper tranſactione futura dubii eventus. Et ſic illæ cauſæ, tanquam extraneæ & impertinentes, non debent conſiderari, quia non ea quæ forte ſunt in propoſito & mente alterius, ſed quæ ab utraque parte intenduntur & conferuntur, inſunt contractibus & eos informant. *l. ſi repetendi. C. de condict. ob cauſam.* Minus obſtat ultimum quia *d. l. commiſſoriæ. & l. fin. ff. de leg. commiſſ.* non loquuntur, niſi in receptione pretii, vel dilatione data, aut alia approbatione facta poſt tempus legis commiſſoriæ, quorum nihil hîc contingit. Unde licet aliquid ante terminum receptum fuerit, tamen non fuit derogatum pacto legis commiſſoriæ, ex quo ſemper aliquid reſtabat ad ſolvendum in termino. Tum ex abundanti vidua proteſtata erat de reſolutione contractus, niſi integra fieret ſolutio in termino. Quòd autem de Velleiano ſubſidiatè allegabatur ex parte actricis, non congruebat actioni intentatæ & concluſionibus aſſumptis in dicto reſcripto, ubi non agebatur de ſubducenda muliere ab obligatione, & reſtituendo veteri debitori, ſed de declarando indebito, & ita per prædictas rationes judicatum fuit. Ex his multa alia in ſimili decidi poſſunt.

17. Tertio quæro, Vaſſallus vendidit feudum ſuum Titio, & tranſtulit per traditionem veram vel fictam habita fide de pretio. Sed Titius fefellit in termino, vel etiam termino non appoſito ſolum vertit, ſolutione non facta. Utrum locus ſit retractui feudali, vel quinto pretii? Et primo videretur utrique juri locum fore, videlicet alterutri ad electionem patroni. Probatur, quia ſtatim venditione facta utrumque ejus alternative quæſitum eſt patrono. Et plus ex eo quòd venditor habita fide de pretio realiter tradidit, deſiit res eſſe integra, ita quod patronus non poteſt amplius amittere jus ſibi quæſitum, etiam mutuo conſenſu & diſtractu partium, per notata ſuprà §. 20 *gloſſ.* 5. *num.* 14. & 18. Igitur videtur quod multo minus amittere debeat diſſenſu vel fallacia ſolius emptoris, & maximè ſi antequam falleret emptor, patronus manum injecerat feudo vel petierat jura ſua.

Rurſus continuando materiam ejuſdem quæſtionis quæritur, Quid ſi propter fallaciam primi emptoris, venditor vendat ſecundo; An debeantur duplicia jura quinti? Huc ſeſe offert latiſſima diſputatio; ſed breviter reſolvendo, pono tres concluſiones. Prima, ſi re ex parte patroni integra, venditor feudum ſuum recuperat propter fallaciam emptoris, patronus nullum jus prætendere poteſt. Ratio, quia jam venditio eſt pro infecta, reſoluta & redacta ad non cauſam. Nec * obſtat quod res ſemel habita fide de pretio tradita abiit in creditum, & quod vendicari non poteſt à venditore. *l. procuratoris. §. plenæ. verſic. ſed & ſi dedi. ff. de tributoria in rem actio.* quia hoc non procedit quando emptor tempore venditionis & traditionis, vel habitæ fidei de pretio habebat animum fallendi, quia tunc & traditio & datio fidei de pretio tanquam dolo extorta, nulla eſt ipſo jure, nec dominium transfertur. *l. ſi quaſi. ff. de pignor. actio* Idem ſi * poſteà infra modicum tempus fefellerit, quia ex temporis brevitate & eventu præſumitur quod etiam tempore venditionis, & habitæ fidei de pretio habuit animum fraudandi. Et ſic requiritur nullam eſſe venditionem, & dominium non fuiſſe tranſlatum. Ita quod venditor in re vendita præferretur omnibus creditoribus & aliis quibuſcumque, quia poſſet rem vendicare. Et ita tenent Bald. Angel. Paul. Alexander in *l. ſi cum dotem. §. fin. ff. ſolut. matrimon.* Nec obſtat quod Paulus de Caſtro. in *d. l. procuratoris. §. plures. ff. de tribu.* limitat dictam deciſionem, cum Bald. & Angel. in *d. §. fin.* ut procedat in venditionibus mercatorum, qui non conſueverunt vendere merces ſuas ad terminum, ſed ſolum pro præſenti pecunia, quaſi tunc in dubio non videatur * habita fides de pretio, ſecus in aliis rebus & perſonis vendentibus ad terminum. Quia reſpondeo quod etiam citra dationem termini ſolvendi, per traditionem ſimpliciter factam, videtur tradens ſequi fidem recipientis & habere fidem de pretio. *§. venditor. inſtit. de rer. divi. gloſſ. in d. verſic. ſed & ſi dedi.* Tamen iſtud limitatur dum recipiens fallit ſtatim, vel infra modicum tempus: Tunc enim etiam fides expreſsè habita & data præſumitur dolo extorta, & ſic non valet, nec prodeſt, & venditor poteſt iterum alii vendere, nec dicitur ſecunda venditio, ſed prima, quia præcedens nulla fuit, unde non habet locum *l. qui duobus ff. ad leg. Corn. de Falſis.*

* Emptore infra modicum tempus fallente poteſt venditor rem vendicare.

* In dubio per traditionem videtur habita fides de pretio.

18 Fortius inquit Bald. poſt Odofre. in *l. venditor ex hereditate. ad fin. ff. de hered. vel actio vendit.* quod * vendens rem duobus, non incidit in crimen falſi, ſi primus emptor non ſolvit pretium. Idem Bald. in §. *ſi facta. ſi de feud. fuer. controv. inter dom. & agna.* Bald. Saly. & alii in *l. quoties. C. de rei vend.* Imo. Raph. Cuma. Alexand. Jaſ. in *l. à Divo Pio. §. ſi emptor. col. 2. ff. de re judi.* Fabia. in *tract. de empt. & vendi. in 3. quæſt. principali. quæſt. 26.* Et pulchrè Franc. Cur. in *conſil. 22.* quod ſane intelligendum eſt quando primus emptor fuit in mora ſolvendi. Secunda concluſio, ſi antequam emptor fallat, & venditor rem ſuam ſibi habere & retinere voluerit, prævenerit patronus ſive manu injecta, ſive petitione exhibitionis inſtrumentorum & ſolutionis jurium. Tunc quantumcumque fallat emptor, poterit patronus poteſtate feudali feudũ retrahere, quia nullius intereſt. Sed ſi nolit retrahere nõ poterit quintum pretii, nec aliud quicquã juris petere, imo ſi quid exegerit, debet (quatenus locupletior factus) reſtituere, quia reſolvitur venditio, & ad non cauſam reducitur. Et hic eſt caſus ſingularis, in quo locus eſt retractui, ſed non quinto denario. Tertia concluſio, ſi venditor rem recuperatam vendat ſecundo, locus eſt

* An vendens duobus incidat in crimen falſi.

eſt retractui, vel quinto pretii, ex hac ſecunda & efficaci venditione. Et iſtæ concluſiones habent etiam locum in retractu proximitatis; ut videlicet habeat locum ubi diximus locum eſſe retractui feudali, alias non. Et pariter ubi diximus eſſe locum quinto denario in re feudali, locus erit laudimiis, ſi res ſit cenſualis, aliàs non.

19. Quarto quæro, de ſpecie quæ his diebus in facto accidit. Vaſſallus ſubfeudum à ſe immediatè movens, certaque cauſa reverſum poſſidebat tanquam ſeparatum à feudo principali, non enim tenetur confundere & unire cum feudo principali, ut diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 13. Et idem de latifundio cenſuali dependente ab eodem feudo: Vaſſallus autem primo vendidit dictum ſubfeudum vel latifundium: modo certum eſt ſi nihil aliud faciat, nulla jura debentur vendenti, nec etiam ſuperiori patrono, per notata ſuprà §. 13. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 12. Sed accidit quod infra paucos dies permutavit ſimpliciter feudum ſuum cum dicto ſubfeudo, vel latifundio nuper vendito. Novus acquiſitor accedit ad patronum fidelitatem & pretium offerens: patronus petit quintum pretii, vel de permutatione fraudulenta. Antequam veniam ad ſolutionem, adverte quod ad * hoc ut patronus, vel alius directus dominus conqueri poſſit ratione contractuum factorum in fraudem ſuorum jurium, non ſufficit eum allegare & probare fraudem, ſed requiritur quod alleget & probet ſimulationem. Ratio, quia libera eſt facultas in ſic, vel ſic contrahendo. *l. ſicut C. de actio. & obligat.* cum vulga & bonus textus in *l. penult. C. de ſocio.* Unde ſi aliàs volens vendere permutet, quamvis probetur communicato conſilio inter contrahentes ita conveniſſe, ut eſſent immunes à juribus debitis ex venditione: tamen dominus directus non poteſt aliud petere quàm quod ex ſimplici permutatione debetur, quia in veritate nulla eſt venditio, ſed tantum permutatio.

*Non prodeſt patrono allegare fraudem ſine ſimulatione.

20. Quemadmodum in ſimili emptio facta ſub pacto de retrovendendo ad certum tempus, non eſt pignoratio, nec contractus uſurarius aut illicitus, ex eo ſolo quod præceſſit * colloquium de mutuo, quia emptor noluit mutare, ſed emere quod potuit juſto pretio, ut notant Panorm. & alii in *cap. ad noſtram. in fin. de empt. & venditio.* latè Conrad. *Summario in ſeptem partito. de contrac. quæſt.* 84. *concluſ.* 3. Nec obſtat quòd hic dicatur fraus fieri creditori futuro, ut per Bald. in *rubr. C. de revo. his quæ in fraud. credi. per ſcribentes in §. Item ſi quis in fraudem. inſtitut. de actio.* quia poteſt eſſe verum quando poſtea itur in creditum, & ſubſequitur creditor qui fraudatur ex actu præterito ad hoc ordinato. Sed hic non ſequitur creditor, quia non proceditur ad ullam venditionem, vel alium actum ex quo incipiat aliquid aliud deberi domino directo, cui nihil acquiritur ex certo contractu, niſi contrahentibus placuerit ita contrahere. Unde ſi nolint ſic contrahere, ſed aliter, non fraudatur dominus cui nihil adhuc eſt acquiſitum. Sed ſi velint ſic contrahere, & fingunt ſe aliud agere, tunc detecta ſimulatione fraus non patrocinatur, ſed dominus jura ſibi debita exiget, inſpecto eo quod verè actum fuit. *Argum. l.* 1. *& per tot. C. plus vale. quod agit.* Solutio igitur quæſtionis pendet, an præfati contractus ſint ſimulati, vel non, quod conſiſtit in circunſtantiis facti, in quibus certa regula dari non poteſt. *juxta l. mora. ff. de uſur. l. de acceſſionibus in princip. de diverſ. & tempor. præſcrip.* Ideo pro nunc, & gratia exempli, ut alia tranſeam, dico quod ſi pretium dicti latifundii non correſpondeat latifundio, ſed feudo, & fuerint proloquia de venditione feudi, & vitandis oneribus quinti pretii, tunc ex temporis brevitate, correſpondentia pretii, & perſonarum identitate, & proloquiis, præſumam venditionem latifundii eſſe actum penitus ſimulatum, videlicet de contractu ad non contractum, & contractum ſequentem eſſe ſimulatum de ficta permutatione feudi, ad veram ejus venditionem. Et quod in veritate non ſit niſi unus contractus, videlicet venditio feudi, pro illo pretio pro quo finxerunt ſe vendere latifundium, vel ſubfeudum. Pro reliquis autem conjecturis & ſpeciebus caſuum & fictionum recurre ad loca ordinaria, & tractatus ſimulationum (quos tranſcribere nolo) & ad plures caſus ſimulationis in ſimili examinatos infrà §. 184.

* Prolo quia mutua non vitiant emptionẽ.

Solutio.

21. Quinto quæro, de quæſtione quotidiana & valde neceſſaria. Titius emit feudum ſimpliciter, vel nomine ſuo, deinde illud tradidit & ceſſit Caio, recepto eodem pretio: Declarando tamen quod emerat ex mandato Caii, & ad ejus commodum & utilitatem, & quod ei tradit agnoſcendo bonam fidem. Caius offert patrono fidelitatem, & unum quintum pretii. Patronus petit duplex, tanquam ex duplici venditione. Breviter omiſſa diſputatione quæ nimis eſſet prolixa: Reſpondeo, quod ex quo conſtat bis interveniſſe pretii numerationem, & tranſlationem de perſona in perſonam, patronus habet fundatam intentionem in duplici venditione. Et ſic poteſt exigere duo quinta, vel ex ultima venditione retrahere, & nihilominus via actionis petere quintum pretii à Titio vel ſuo venditore ratione primæ venditionis. Nec obſtat proteſtatio ſeu declaratio Titii, tum quia facta ex intervallo, poſt jus ſemel quæſitum ex prima venditione, & à perſona ſuſpecta, & ſubſiſtente materia fraudis aut ſimulationis, prætextu agnitionis bonæ & debitæ fidei, quum ſit nova, vera & libera venditio. Iſtam concluſionem ego limito dupliciter. Primo ſi per inſtrumentum authenticum, vel aliàs per legitimam probationem appareat de præcedenti mandato Titii, ad emendum dictum feudum pro Caio, vel nomine Caii, quia tunc quamvis Titius emerit de ſua propria pecunia, deinde reſtituat Caio tantam pecuniam reddenti, tamen in effectu non eſt niſi unica venditio. Nec reſtitutio rei, quam Titius fecit Caio, eſt venditio, ſed liberatio debitæ fidei, ſive implementum & ſatisfactio ſuſcepti mandati. Et ſic non debetur quintum pretii, niſi ſemel. Secundo limito, ſi à principio Titius emerit nomine Caii, quia tunc quamvis de pecunia propria, & non aliter appareat de præcedenti mandato: tamen conſtat quod non eſt niſi unicà venditio, & quod reſtitutio ſequens non eſt mutatio feudi, ſed reſtitutio rei vero ſuo domino. quia ex traditione facta Titio, nihil ei, ſed totum Caio quæſitum fuit. *l. ſi procurator. ff. de acquir. rer. domi. l. per procuratorem. C. de acquir. vel amitt. poſſ.* Et ſic nullum relevium, nec aliud jus deberetur niſi unicum tantum. Sed quid, ſi Titius emit nomine proprio, vel ſimpliciter, poſteà declarat ſe emiſſe nomine Caii, & de ejus pecunia, nec apparet de aliqua ſecunda numeratione pretii, nec etiam de præcedenti mandato? Et dico quod ex hac reſtitutione & declaratione non habet patronus intentionem fundatam in aliquo, niſi ſint aliæ conjecturæ fraudis, vel potius ſimulationis. Si enim in continenti, ſeu ex modico intervallo, & re alias integra à dicta venditione fiat hujuſmodi declaratio, puto nullam ſimulationem in hujuſmodi declaratione præſumi, ſed primam venditionem nomine accommodato eſſe factam, & patronũ debere unico quinto contentari, niſi aliud probare vellet, quod facere poterit tam ex qualitate perſonarum, quàm cæteris circunſtantiis facti, ſi quæ prudentis judicis arbitrio ſatisfaciant. Si vero Titius per aliquot annos poſſideat nomine proprio, tanquam dominus, & forte tanquam vaſſallus inveſtitus fuerit, tunc iſta aut ſimilia ſatis eſſe puto ad præſumendam dictam declarationem ſimulatam, in fraudem jurium patroni, etiam alio non probato, non tamen præſumetur ſecunda venditio, ex quo non conſtat de aliquo pretio, vel mobilibus loco pretii datis vel remiſſis, ſed vel donatio vel aliud mutationis genus. Et ſic ultra quintum pretii dictæ venditionis debebitur relevium pro mutatione poſteà ſecuta. Quod ut plenius liqueat,

22. Sexto quæritur retento themate præcedentis quæſtionis, Utrum debeatur relevium propter traditionem quam fecit Titius Caio? Videretur quod ſic, quia debetur ex omni efficaci mutatione, etiam alias neceſſaria & debita, ut in §. *præcedenti quæſt.* 3. *num.* 14. & *quæſt. fin.* Et quod hic interveniat nova vel vera mutatio, & tranſlatio dominii, probatur, quia licet per procuratorem ſeu per traditionem ei factam immediatè acquiramus nobis ipſis dominium directum & poſſeſſionem, ſine aliqua ceſſione. Textus in *l.* 1. *C. per quas perſo. in l. per procuratorem. C. de acquir. vel retinen. poſſe. in l. ſi procurator. de acquir. rer. domi. cum ſimilibus.* quamvis directa actio & obligatio ex ejus contractu non acquiratur, excepto caſu mutui. *l. certi condictio.* §. *ſi nummos. ff. ſi cert. petat. l.* 2. *C. per quas perſo.* ſed tantum utilis mediante ceſſione. *l. poſſeſſio.* §. *fin. ff. de acquir. vel amitt. poſſe. d. l.* 1. *per quas perſo.* & in quibuſdam caſibus ſine ceſſione, ut in *l. Julianus.* §. *ſi procurator. ff. de actio. empt. in l. ſi procuratori.* ubi gloſſ. & doctores *de verbor. obligat.* Tamen adhuc illud de traditione & immediata dominii & poſſeſſionis acquiſitione, tunc demum procedit, quando fit traditio ipſi procuratori recipienti nomine domini.

Directa actio non acquiritur per procuratorem.

Alioquin ſi fiat traditio procuratori, non tanquam tali, ſed tanquam ipſi, & nomine proprio recipienti, ut in themate, ubi ſimpliciter vel nomine ſuo emit & accipit, tunc nullum dominium, nulla poſſeſſio acquiritur domino, ſeu mandatori, ſed totum quæritur ipſi procuratori. Textus in *l. res ex mandato* (quæ ita debet intelligi) & cum cæteris concordantiis. *ff. de acquir. rer. dom.* Et hoc caſu cum procurator ſuppreſſo mandato ſuo emit, nullam habet mandatoa actionem, etiam utilem contra venditorem, ſed ſolum directam mandati contra procuratorem ſuum, ad traditionem rei, vel ceſſionem actionum, implendo ſuſceptum mandatum. Et ſic talis procurator qui nomine ſuo recepit, dominus factus eſt titulo ex empto, quo jus quinti denarii patrono acquiſitum eſt. Et cùm rem tradit mandatori, tunc demum mandator dominus efficitur, *d. l. res ex mandato.* & ſic liquet, quod hic nova eſt mutatio. Igitur ſaltem relevium ex ea debetur.

Intellect. *l. res ex mandato. D. de acquir. rerum dom.*

23. Contrarium puto, quia iſta nova mutatio eſt reſolutio primæ ex cauſa antiqua & neceſſaria. Et acquiſitio quam fecit dictus procurator, licet illam fecerit ſibiipſi inſpecta ſubtilitate juris, tamen nom fecit pro ſe, inſpecto affectu & effectu, ſed pro mandatore, ut patet tam per eventum, quàm per præcedens mandatum. Et ſic non cenſetur niſi una effectualis mutatio, & tranſlatio à venditore in Caium, qui non cenſetur habere cauſam à Titio. ſed à venditore, mediante emptione facta ad ipſius commodum per Titium procuratorem ſuum. Et præfata juris ſubtilitas diſtinguens an procurator emerit, & res ſit ei tradita nomine ſuo, an vero nomine domini, de quo per Bartol. & alias in *l. qui mihi donatum. ff. de donat.* non debet attendi, niſi in terminis ſuis: non autem in terminis hujus conſuetudinis loquentis de juribus quinti vel relevii, quæ intelligitur & refertur ad veras effectuales venditiones & mutationes, non autem ad illas quæ conſiſtunt in mera ſubtilitate, quę ſæpe à judicibus non admittitur, inquit textus in *l. ſicut.* §. *ſi debitori. ff. quibus mod. pign. vel hyp. ſolvi. gloſſ. fin. in cap. unico. in tit. epiſc. vel abba. in uſibus feud.* prout etiam apud nos obſervatur, quod dominus ex contractu ſui procuratoris, vel geſtoris, ſicut alias ex contractu nuncii recta & ſine ceſſione agit, omiſſo circuitu, non attenta præfata ſubtilitate juris Romani. Et hæc intelligo dummodò hujuſmodi reſtitutio fiat re integra, non dico in continenti, ſed quod Titius non fuerit nomine ſuo inveſtitus à patrono, nec per aliquot annos poſſederit & adminiſtraverit tanquam dominus, quia tunc ultra jura quæ competierunt ex venditione, puto quòd deberetur relevium ex traditione prætextu antiqui mandati facta.

24. Rurſus circa hæc ad majorem præcedentium declarationem quæro, quid ſi Titius non acquiſivit ſimpliciter nomine ſuo, nec etiam expreſſe certo nomine alieno, ſed acquiſivit pro eo quem nominabit, vel declarare voluerit? Et videretur perinde dicendum ut ſuprà *eodem quæſt.* 5. *in primo membro,* ac ſi ſimpliciter nomine ſuo emiſſet, quia talis cenſetur ſibi ipſi & hæredibus ſuis emere & ſtipulari. Textus in *l. ſecundum reſponſum. C. de contrah. & committ. ſtipulat.* Facit *l. Ita liber. in princ. de ſtatuliberis.* & ſi dicatur quod videtur emere conditionaliter pro illo quem nominabit, & ſic ſi & quem nominaverit: tamen illa conditio eſt poteſtativa, & ſic non trahitur retrò, ſed valet ut extunc, ut pulchrè declarat Alexand. *conſ.* 232. *num.* 4. *num.* 5. *num.* 7. *lib.* 6. & conſequenter tempore declarationis videtur eſſe alia nova & voluntaria mutatio ut ex nunc, & ſic ultra jura primæ venditionis videntur non jura deberi tanquam ex nova voluntaria venditione, ſi rurſus pretium numeretur, vel ſaltem relevium deberi tanquam de ſimplici nova mutatione manus, ſi non conſtet de nova pretii numeratione. Facit quod Salycet. in *d. l.* ſecundum reſponſum infert, quod ſi illa ſtipulatrix alteri reliquerit, ille non aget ex ſtipulatione, ſed hæres tenetur ei actionem cedere, ad hoc etiam Philip. Decius *conſ.* 543. *col.* 1. Sed his nonobſtantibus puto dicendum ſicut in terminis primæ & ſecundæ fallentiæ. *ſuprà eodem quæſt.* 5. *num.* 21. ut ſemel tantum jura ex dicta prima venditione debeantur, etiamſi appareat de duplici numeratione pretii ex intervallo, quia ſatis eſt quod ab initio apparet emiſſe nomine alieno, licet perſonam non expreſſerit, quia mandator propter varias juſtas cauſas vetare potuit nomen ſuum ab initio exprimi, & ex hoc ſolo quod non fuit expreſſa perſona, non poteſt colligi in fraudem patroni factum vel ſimulatum eſſe.

25. Et iſtud clarè procedit quando ille qui poſtea nominatur, erat capax acquiſitionis feudi tempore contractus, quia tunc demum poteſt declaratio retrahi. Secus ſi tunc erat incapax rerum immobilium, vel ſi capax erat, tamen erat incapax feudorum, vel ſaltem hujus feudi, quia tunc neceſſe eſt quod Titius interim nomine proprio & pro ſe acquiſiverit, & conſequenter etiam ſi ille quem poſtea nominat tempore nominationis ſit capax hujus feudi. Iſta eſt nova, vera & effectualis mutatio manus, & ſi fiat cum refuſione pretii nova eſt venditio in qua locus eſt vel retractui feudali, vel quinto pretii ad electionem domini, alias integrum relevium debetur, & hæc ſit prima limitatio quam ſublimito, ſi iſte nominatus factus ſit capax ex cauſa quæ trahitur retro, vel quæ retro pro infecta habeatur.

26. Puta ſi erat proſcriptus (*bannitum* vocant) per contumaciam vel aliàs injuſtè, & poſtea innocens repertus eſt, vel etiamſi ante ſententiam ex mera contumacia proſcriptus fuit quam purgavit comparendo, deinde ante ſententiam gratiam a principe obtinuit, hujuſmodi enim reſtitutio per viam juſtitiæ vel contra ſimplicem contumaciam trahitur retrò, quia illa præſcriptio hunc ſtatum reſolutionis implicitum ab initio habebat. Igitur per notata *in l. ult. ſi ex noxali cauſa agat.* & quod hæc trahatur retrò, notant doctores in *l. Gallus.* §. *& quid ſi tantum. de liber. & poſthum.* Secus quando fit reſtitutio per viam meræ gratiæ, quia hæc non retrahitur retro, Bald. *l. ſed ſi hac.* §. *ſed & ſi per pœnam de in jus vocan.* Angel. in *Authent. de hæred. & falc. col.* 1. *in princ.* Cardinal. Florent. *cap. quia diligentia col.* 2. *verſ.* 3. *quæro.* & ibi Philip. Decius in *fine extra de electio.* dixi in annot. ad Alex. *conſ.* 101. *num.* 6. *lib.* 2. & ad Philip. Decius. *cap. ult. num.* 8. *de in conſtit. & in conſ* 525 *n.* 7. *& plenè infr.* § 168. Sublimito, etiam ſi hæc reſtitutio fiat pro pace publica cum expreſſa vel tacita clauſula quod trahatur retro. Nicol. Boeri. *deciſ. Burdegalenſi* 38. *n.* 7. quando aliàs princeps habet omnia etiam retro pro infectis. Philip. Dec. *d. conſil* 252. *in fin.*

Digitized by Google

27. Limito ſecundo ſi poſtea ille Titius nominet aliquem poſtea natum qui non erat in rerum natura tempore acquiſitionis, adeò ut nec conceptus eſſet, propter *l. qui in utero. de ſtatu hominum.* Quia tunc neceſſe eſt dicere quod Titius in effectu acquiſiverit pro ſe; & ſic ſequens declaratio eſt nova voluntaria mutatio, de qua ſecundum ejus naturam judicatur de præſenti: nec obſtat nullum fuiſſe mandatum infantis, vel ejus qui in utero eſt, quia ſatis eſt quod capax erat curatoris qui ratum haberet. Limito tertio, ſi Titius diu nomine proprio fruitus ſit, *ut ſuprà num.* 21. *fin.* vel ex tali intervallo, vel talem nunquam antea ſibi cognitum nominaverit, ut veriſimiliter ſit in fraudem novæ venditionis vel ceſſionis, aut ſaltem veriſimile quod tempore acquiſitionis neſciebat quem nominaret: quia tunc duplex eſt mutatio & ex utraque, jura ſecundum cujuſque naturam debentur. Poteſt etiam Titius cogi juramento ſe purgare juxta notata *infra* §. 176. *in fin.*

28. Septimo juxta hæc quæro, quid in ſpecie hujuſmodi, quæ nuper accidit. Inter plures filios hæredes patris, placuit certum feudum adjudicari cuicumque plus offerenti, ut pretium dividatur inter eos pro portionibus ſuis. Primogenitus jam habebat dimidiam ex capite ſuo, cupiens habere reliquam, ſed diſſimulans animum, ne reliqui fratres per invidiam augerent pretium, ſubornavit extranenm emptorem, cui tanquam ultimo licitatori feudum fuit adjudicatum: & idem licitator numeravit pretium de pecunia primogeniti, ſcilicet dimidiam partem pretii, quæ viritim diviſa fuit inter ſecundogenitos, & ſic primogenitus totum feudum per hujuſmodi interpoſitam perſonam recuperavit, quoniam dictus emptor per inſtrumentum ſeparatum declaravit ſe emere nomine primogeniti ad ejus utilitatem, & de ejus pecunia. Patronus petit duplex quintum pretii totalis totius feudi, unum pro venditione facta extraneo, aliud pro venditione per dictum extraneum facta dicto primogenito. Primogenitus offert dimidiam partem unius quinti tantum, quaſi dimidiam dumtaxat acquiſiverit, cum aliam partem feudi haberet ex capite ſuo. Quæritur, quid juris? Et primo videtur alterum plus petere, alterum minus offerre. Et quòd in veritate totum feudum per omnes hæredes, & ſemel tantum venditum fuerit. Et ſic quod unum quintum pretii integrum debeatur patrono, & non plus: quia ſemel tantum totum fuit venditum & non pluries, & licet nunquam iſtud feudum mutaverit manum niſi pro dimidia parte, puta quia primogenitus ſemper remanſit poſſeſſor portionis ſuæ: tamen ſatis eſt ad fundanda jura domini, quod totum ſemel venditum fuit, & quod inter venditores & emptorem non fuit integra, nec aliàs diſceſſum à totali venditione & adjudicatione, & quod venditio non habetur pro infecta, nec reducitur ad non cauſam, ex eo quòd emptor agnoſcit ſe totum emiſſe & feciſſe nomine primogeniti, & ad ejus commodum. Imò ſemper magis confirmatur & ſortitur effectum. Pro ſecunda opinione aliter videtur, quod imo patronus benè dicat, & quod poſſit petere quintum pretii ex prima venditione, deinde aliud quintum ex ſecunda tacita venditione facta per extraneum primogenito. Saltem unum relevium tanquam ex alia nova mutatione, ex quo non apparet de ſecunda pretii numeratione, ut in *fin. quæſt.* 5. *ſuprà eadem.* Ratio, quia prima venditio facta fuit multum ſolemniter, videlicet publice, & apud acta & judice authore ſervatis ſolemnitatibus haſtarum. Et ſic in alia non debet præſumi aliqua ſimulatio per notata Paul. Alexand. in *l. tranſactionem in fin. C. de tranſact. in l. pacta noviſſima*, per textum ibi, maximè *ſi apud acta præſidis. C. de pact.* Nec eſt dubium quin ex tenore quo conſtat extraneum totum feudum nomine ſuo emiſſe, ſit fundata intentio patroni in uno integro quinto. Et cùm in illa adjudicatione per decretum non præſumatur ſimulatio, ſequitur quod ex ſequenti declaratione oritur nova mutatio, & ſic novum jus, ſive quintum, ſive relevium debetur. Sed non videtur hæc ſententia ſtare poſſe, quia primogenitus poterat evincere extraneum emptorem jure retractus proximitatis, quo caſu non debetur patrono niſi unicum quintum dumtaxat. Igitur ſatis ex conditione materiæ ſubjectæ apparet, quod dimiſſio quam facit extraneus emptor, non eſt voluntaria, ſed neceſſaria, quia poterat ad hoc cogi. *argum. l. noviſſime. ff. quod fal. tuto. authore.* Et ſi dicatur quod non debeat conſiderari jus retractus proximitatis, quia primogenitus non utitur illo jure, ſed diverſo:

Non præſumitur fraus, nec ſimulatio in eo quod alia via obtineri poteſt.

29. Tamen multum facit ad elevandam præſumptionem ſimulationis, quod alia juſta via obtinere poterat, unde non ita facile præſumitur elegiſſe aliam viam quæ eſſet ſimulata & infirma. *argumento l.* 3. *ff. de milit. teſta.* Pro tertia opinione aliter videtur, quod primogenitus benè dicat, quia ex hypotheſi nunquam proceſſit ad aliquam traditionem vel tranſlationem portionis ſuæ, quæ eſt dimidia: ſed ſemper remanſit illius poſſeſſor, & verus dominus jure hæreditatio, ut prius. Et quod per dictam declarationem Titii non mutaverit ſibi cauſam poſſeſſionis in dicta ſua dimidia portione, patet, quia non habuit intentionem vendendi illi extraneo portionem ſuam, nec illam redimendi, ſed ſolum emendi & acquirendi portiones cohæredum per interpoſitam perſonam extranei licitatoris. Igitur in effectu nulla eſt mutatio, nulla venditio, ratione dimidiæ partis primogeniti: ſed ſolum unica per unicam venditionem mutatio, ratione dimidiæ partis reliquorum hæredum. Igitur non poteſt deberi quintum, niſi ſemel, & pro dimidia, videlicet reſpectu portionis cohæredum dumtaxat. Sicut in ſimili de acquiſitione facta per procuratorem vel interpoſitam perſonam dictum eſt in præcedentibus quæſtionibus. Et ſatis videtur in hoc lucrari patronus propter interventum extranei licitatoris, quaſi non fuiſſet admiſſus, ſed inter cohæredes dumtaxat facta eſſet licitatio, nulla jura patrono deberentur, per notata ſuprà §. *præcedenti quæſt.* 22. *num.* 73.

Solutio.

Pro reſolutione puto ſtandum primæ ſententiæ, ut videlicet debeatur patrono unicum integrum quintum totius pretii adjudicationis factæ per decretum, quia in hoc fundata eſt intentio patroni in ſententia & decreto, quod tranſivit in rem judicatam, contra quod non eſt primogenitus admiſſibilis ad aliquid allegandum, de ceſſione autem per emptorem facta primogenito, nihil debetur patrono, non quintum pretii, nec etiam dimidium tantum, quia non eſt nova venditio in aliquo, etiam reſpectu portionum cohæredum primogeniti: nec etiam debetur relevium, etiam dimidium, reſpectu dictarum portionum tantum, quia nunquam fuerunt acquiſitæ emptori, ex quo nunquam poſſeſſionem nomine ſuo apprehendit, & conſequenter harum portionum reſpectu non eſt duplex mutatio manus, ſed unica tantum, videlicet à dictis cohæredibus in primogenitum. Et ſic non eſt in aliquo locus relevio, *per notata infra eadem de quæſt.* 9.

30. Octava quæro, Vaſſallus vendidit & tradidit feudum ſub pacto de retrovendendo, certum eſt quod debetur quintum pretii patrono ex hac venditione, & quod de revenditione ſive reſtitutione in vim dictæ facultatis, ſive ipſemet venditor redimat, ſive hæredes ejus laterales, non debetur nec quintum pretii nec relevium, ſed ſimplex renovatio fidelitatis dimiſſæ, quia hic non eſt nova venditio, nec nova mutatio, ſed reſolutio primæ ex cauſa antiqua & neceſſaria, per notata ſuprà §. *præced. quæſt.* 3. Sed quæſtio eſt ſi ipſemet venditor non redimat, ſed vendat alteri facultatem

jus. &actionem redimendi. An ex hac venditione debeatur quintum pretii patrono?

Videtur quod ſic, quia illud jus redimendi eſt velut jus feudi. *l. feudi partem. ff. de contrah. emptor. & vend. l. ſi ſterilis. §. ſi tibi. ff. de act. empt. cap. cum Jo.* & ibi Panorm. in 5. *notab. de fid. inſtrum. in cap. cum aliquibus.* 2. notabili per illum textum de *decimis*. Et idem judicatur de actione competente ad rem quod de re ipſa. *l. ſi ad reſolvendam. C. de præd. min. ſive decre. non alienan.* Imo habitualiter videtur ineſſe dominium utile feudi huic juri redimendi, quoniam etiam utilis rei vendicatio ad hoc competit, ſecundum opinionem Paul. Caſtr. in *l. ſi cum venderet. ff. de pign. actio.* quam contra Alexandrum declaro,& defendo ſuprà §.182. Et ſic vendendo iſtud jus redimendi, videtur * in effectu vendere feudum, vel ejus utile dominium, ſicut tranſmittendo ad hæredes ſuos jus redimendi feudum, idem judicatur ac ſi ipſum feudum tranſmitteret. Unde ſi filii ſuccedant, erit inter eos locus juri primogenituræ in hac actione & in re virtute illius redempta. Et ſi non ſint niſi hæredes collaterales ad illos ſolos tranſmittitur, & acquiritur hæc actio, ad quos feudum, utpote antiquum, fuiſſet tranſmiſſum, ut plenè diximus ſuprà §. 11. *num.* 28. & 29. *cum ſeq.* Et ſimiliter ſi vendatur hæc facultas redimendi, locus eſt retractui proximitatis. Et æquè poteſt proximus venditoris ex illo latere, unde feudum proceſſit, retrahere hanc facultatem, ſicut potuiſſet retrahere feudum, nedum ſi hæc vendatur tertio, ſed etiam ſi vendatur ipſimet emptori feudi, etiam poſt annum venditionis & inveſtituræ ipſius feudi, ut plenè diximus infrà §. 174.

* In jure redimendi ipſa res repræſentatur.

31. Præterea ſi dicamus nullum jus deberi patrono ex venditione dicti juris redimendi, ſequentur multa inconvenientia. Primum quod vaſſallus integrum feudum totaliter nullo jure retento, ſed accepto integro juſto pretio vendere poterit, & tamen non habebit patronus quintum pretii recepti à vaſſallo, ſed ſolum dimidium quinti vel minus pro libito vaſſalli. Finge feudum valens mille, vendi pro quingentis, vel minus ſub onere redemptionis uſque ad ſeptem annos: deinde vaſſallum eadem vel ſequenti die, vendere vel cedere dictum jus redimendi Titio, forte vicino emptoris feudi, pro aliis quingentis ſeu reſiduo juſti pretii totius feudi. Ecce quod feudum eſt in totum venditum pro mille. Et etiam patronus non poterit habere quintum pretii niſi de quingentis, niſi dicamus quod jus quinti exigere poteſt etiam de venditione juris redimendi. Secundum in conveniens ſequitur ex primo, videlicet quod extraneus emptor acquiret totum feudum pro mille, & tamen non ſolvet quintum denarii niſi de quingentis, puta quia emet à Titio pro aliis quingentis dictam facultatem redimendi, & ſic plenum jus feudi obtinebit pro mille, & tamen cauſabitur ſe non debere niſi quintam partem quingentorum, quibus emit ipſum feudum. Vel aliter iſte mercator faciet feudum vendi vicino pro quingentis ſub facultate redimendi. Deinde dictam facultatem emet à venditore pro aliis quingentis, cujus virtute redimet feudum ab emptore. Deinde accedet ad patronum offerens fidelitatem, & quintam partem quingentorum ex capite venditionis feudi, dicens ſe nihil aliud debere, quia de redemptione facta ab emptore nihil debetur, ut ſæpe dictum eſt; & de emptione facultatis redimendi dicet etiam nihil deberi. Tertium inconveniens, quia nedum jus quinti denarii, ſed etiam retractus feudalis, per hanc viam fraudabitur, quia dictus emptor feudi notificatione venditionis facta, ſi videat patronum velle jure retractus uti. faciet ſibi vel amico ſuo vendi, vel mediante alia penſitatione, cedi dictum jus redimendi, cujus virtute evincet patronum, qui ſicut non poſſet exigere quintum denarii de venditione juris redimendi, ita nec relevium de ceſſione dicti juris, nec jure feudali retrahere jus redimendi venditum. Et ſic cogetur patronus extraneum emptorem inveſtire, accepta pro omni jure media parte quintæ partis totalis pretii feudi venditi. Alioquin dicendum videtur, quod ſicut in venditione formali, ita & in venditione, vel alia ceſſione juris feudum redimendi (in qua virtualiter ſeu effectualiter ineſt venditio vel ceſſio feudi) locus ſit tam quinto denario, quàm relevio, & retractui feudali: quemadmodum etiam venditio ſimplicis facultatis redimendi ſubeſt retractui proximitatis.

32. His tamen non obſtantibus dicendum eſt quintùm pretii non deberi de venditione juris redimendi; quod vaſſallus vendendo feudum retinuerat, quia iſtud jus non debetur niſi quando feudum venditur, ſed jus redimendi feudum, ſive actio ex vendito ad redimendum, non eſt feudum, ſicut etiam actio ex empto, vel condicto, ex *l. ſi quis argentum. C. de donat.* competens præcisè feudum, non eſt feudum, & ex quacumque mutatione circa hujuſmodi jura & actiones accidente, nulla jura feudalia producuntur, ut plenè probatur ſuprà §. *præcedenti quæſt.* 15. & 36. Et ſic ſive hujuſmodi facultas aut ſimilis actio vendatur, ſive donetur, aut ad hæredem lateralem tranſmittatur non eſt locus quinto pretii, nec relevio nec retractui feudali. Nec obſtat quod retractus proximitatis habeat locum in venditione juris redimendi hæredium antiquum, quia ille retractus eſt fortior, favorabilior & latior retractu feudali, & competit ad retractum cujuſcumque rei, vel juris immobilis ſive feudalis, ſive paganicæ, quæ jure hæredii cenſetur ut infrà §. 172. Non obſtant præfata inconvenientia quia ceſſante fraude & ſimulatione nullum eſt inconveniens. Hæc enim onera feudalia odioſa ſunt, & dato quod non eſſent odioſa, adhuc non debent extendi ultra caſum ſuum, videlicet mutationis ipſius feudi, ad quem limitata ſunt. Perſpiciamus tamen quorſum res evadat in illa ſpecie, cùm vaſſallus vendit feudum Titio ſub facultate redimendi, deinde illam facultatem vendit Caio, qui feudum redimit à Titio, & idem Caius petit inveſtituram; offerens quintam partem pretii venditionis factæ Titio. Patronus autem vult uti retractu feudali & offert Caio refundere nedum pretium feudi, ſed etiam pretium facultatis redimendi. Sed de hoc puncto remitto ad notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 4. *numer.* 4. ubi concluſimus hoc caſu locum eſſe retractui feudali. Idque ſpeciale eſſe favore retractus, & concurrente ad hoc rei æquitate & mente conſuetudinis, & ne illud abſurdum contingat, quod jus retractus ſemel patrono acquiſitum ex venditione conſummata auferatur ab eo per novum emptorem, vel per modum alterius emptionis & venditionis, ex quo tamen fonte potius deberet jus retractus oriri vel conſervari. Secus eſt in jure relevii, vel quinti denarii, quod eſt odioſum. Igitur non extenditur ultra limitem ſuum, unde in hac ultima ſpecie ſi patronus non eligit retractum, ſed quintum denarium, non habebit illum niſi de quingentis, ſeu de pretio ipſius venditionis feudi, & non de pretio venditionis dictæ facultatis redimendi, & hoc niſi clarè, vel ſufficientibus conjecturis appareret de ſimulatione vel tituli colore quæſito, *ut in l. Sulpitius. ff. de donatio. inter vir. & uxor.* Tunc autem ſimulatur & quæritur color, quando ab initio id agitur ut feudum perveniat ad Caium, & non ad Titium, tunc enim ſatis apparet perſonam Titii interpoſitam fuiſſe, non ut Titio aliquid acquireretur permanſurum cum effectu, ſed ut mediante perſona Titii, Caius feudum perpetuum acquireret, cum magna diminutione ju-

Digitized by Google

rium feudalium. Et ſic his caſibus ſolidum quintum totalis pretii pendendum erit à Caio, tanquam ipſius feudi vero emptore. Et quamvis non appareat ita eſſe actum (tunc enim res eſſet expedita) ſi tamen ex brevitate temporis, conjunctione & qualitate perſonarum, vehemens ſit præſumptio ita eſſe ſubintellectum, ſatis eſt: maximè attento quòd ſumus in materia diſpoſita ad fraudes & ſimulationes, quæ ſolent caute & occulte fieri, unde conjecturis probabilibus revinci poſſunt, nec aliæ plenè probationes requiruntur, ut tradit *Cy. Bald. in *l. penult. C. plus valet quod agi. in l. fin. C. de pignor. actio. Canoniſtæ in C. ad noſtram de emptor. & vend.* Et illud eſt generale, quod in *his quæ de ſe ſunt vel ſolent eſſe difficilis probationis, leges contentantur probationibus quæ haberi poſſunt, ut in *leg. omnes. §. à barbaris. ff. de milit. cap. licet ex quadam. de teſtibus natat. Archi. in cap. inter memoratos.* 16. *quæſtione tertia.* Cyr. in *leg. ſi quidem. Cod. ſolut. matrim.* Federic. de Senn. in *conſil.* 519. *nulli dubium.* Lap. in *allegat.* 94. *collat.* 3. Bartol. Alexand. Jaſon. in *l. fin. quis ex argentariis, in fin. ff. de eden. in l. in illa ſtipulatione ſi calendis in fin. ff. de verborum obligat.* Alexand. in *conſil.* 24. *animadverſis, collat.* 2. *conſil.* 53. *viſo themate conſil.* 69. *viſa facti. libro ſecundo, conſil. fin. lib. tertio.* Alias infinitas allegationes omitto.

*Sufficiunt conjecturæ ad probandum ſimulationem.

33. Nono generaliter quæro, quid in venditione cæterarum quarumcumque actionum competentium ad feuda? Reſpondeo breviter, non habere locum hunc textum & non deberi quintum, nec ſubquintum, quia ſicut conſuetudo noſtra loquens de relevio non habet locum, niſi in mera mutatione & tranſlatione ipſius feudi: & non in tranſlatione vel tranſmiſſione actionis ad feudum, ſive in hæredem collateralem, aut alium ſucceſſorem, prout diximus §. *præcedenti quæſt.* 36. eiſdem (quas non repeto) rationibus conſuetudo hoc & ſequentibus §. loquens de venditione feudi, non verificatur niſi in venditione ipſius feudi, & non in venditione cujuſcumque actionis competentis ad feudum. Adverte, iſta concluſio eſt maximæ importantiæ, eamque potuiſſem in plurimas quæſtiones ſeparatim & effuſe diſputatas dividere, ſed compendii & clarioris doctrinæ gratia, malui ab hac generali concluſione incipere, ſubjungendo vice corollariorum, quæ inde ſequuntur illata, per ſe ſi opus ſit examinanda. Primum corollarium, quòd à dicta concluſione ſequitur, eſt tale. Si ſimplex donatarius feudi vendat vel mediante pretio remittat donatori jus ſuum, & actiones ſuas, nulla jura debentur patrono, nec de donatione, nec de hujuſmodi venditione. Secundum corollarium, ſi donatarius ſimplex, id eſt, qui nondum traditione vera vel ficta dominium aſſecutus eſt, vendit jus ſuum & actionem tertio cui fiat traditio feudi, nullum quintum vel ſubquintum debetur ratione dictæ venditionis, ſed ſolum unicum relevium ratione dictæ traditionis feudi. Tertium corollarium, ſi donatarius ſimplex vendat jus ſuum Titio, qui illud vendat Caio, qui vendat Sempronio, & ſic fortè uſque ad decimum emptorem, adhuc nulla jura debentur patrono ratione alicujus dictarum venditionum, ſi nulla ſit facta traditio à donatore: qui ſi forte tradat ultimo emptori, unicum dumtaxat relevium debebitur ab hoc ultimo emptore.

34. Sed contra iſta oppono. Et primo contra primum corollarium, quia ſi diſcederetur à donatione per viam ſimplicis pœnitentiæ, vel diſtractus, tunc clarum eſſet nulla jura deberi, nec de donatione, nec de diſtractu, per notata in §. *præcedenti. quæſt.* 2. Sed hic nullo modo pœnitent, nec diſcedunt à donatione, imo magis donatio ſortitur effectum, cùm donatarius vendat donatori jus ſuum pro pretio condigno rei donatæ. Et ſic cùm donatio feudi & venditio ſortiantur facti & juris effectum, abſurdum videtur nulla jura deberi patrono, quum magis debeat attendi effectus quàm verba. Secundo, contra ſecundum corollarium, quia eſſet aperta via fraudibus, quoniam donatarius volens vendere extraneo, non acciperet poſſeſſionem, ſed ante omnem traditionem venderet omnes actiones ſuas pro juſto pretio ipſius feudi. Et ſic contingeret integrum pretium totius feudi eſſe numeratum venditori, & tamen nullum commodum poſſet peti per patronum, nec à venditore, nec ab emptore, quod videtur abſurdum. Tertio, quia ſaltem poſtquam emptor in vim actionis emptæ, dominium & poſſeſſionem feudi nactus fuerit, debet teneri ad quintum, vel etiam ſubquintum pretii per eum ſoluti. Saltem videtur quòd venditor teneatur. Tum quia non videtur æquum venditorem actionis plus conſequi, & minus gravari, quàm venditorem & dominum ipſius feudi. Tum quia ad primordium tituli poſterior formatur eventus, *l. unica. C. de impo. lucra. deſcript. lib.* 10. Igitur videtur hunc emptorem traditione habita teneri ad quintum, prout inſpecto eventu & effectu feudum ipſum cenſetur emptum, ſive medio emptionis acquiſitum. Quarto, ſequeretur aliud abſurdum, quod ſi hæreditas in qua eſſent feuda, vendita eſſet à vero hærede, ſed non poſſidente, quòd emptor non teneretur ſolvere ullum quintum pretii, etiam poſtquam omnia feuda medio dictæ emptionis aſſecutus fuiſſet, quoniam propriè & in ſtrictis terminis loquendo, non eſt verum aliqua feuda in particulari, nec in univerſo eſſe vendita, ſed ſolum jura & actiones ad feuda, & adhuc non per ſe, ſed in conſequentiam venditionis juris univerſi, per textum & ibi notata in *l.* 1. *C. de evict.* quod tamen eſt falſum, & oppoſitum notoriè practicatur. His & aliis multis quæ omitto, non obſtantibus, perſiſto in concluſione, & illatis.

35. Et * diluendo objecta, ad primum, fateor donationem & venditionem ſortiri effectum. Sed dico quod habent alium effectum, & non illum quem noſtra conſuetudo intendit & reſpicit. Effectus autem quem noſtra conſuetudo intendit & reſpicit, ad hoc videlicet ut jura feudalia debeantur, eſt quòd feudum ipſum transferatur, & mutet manum de uno in alium. Sed ſic nullo modo transfertur, nec mutatur, nec aperitur, nec per donationem, nec per venditionem, ſed ſemper remanet idem antiquus vaſſallus, ut prius. Et ſic non eſt locus releviis, & aliis oneribus introductis per hanc conſuetudinem, cujus verba & mens non verificantur hoc caſu. Et ſic patet quòd ſententia noſtra non imponit legem verbis, ſed rebus, nec innititur nudis verbis, ſed menti & effectui intento à conſuetudine. Ad ſecundum nego fraudem fieri patrono, etiam ſi conſtet donatarium hac mente abſtinuiſſe ab apprehenſione feudi, ut nullum deberet relevium de donatione ſibi facta, nec quintum pretii de venditione, quam facit, quia niſi contingat feudum ipſum vendi, vel mutare manum, nullum jus debetur, nec incipit deberi patrono. Liberum eſt enim contrahentibus, vel alias diſponentibus eligere viam eis commodiorem, dummodo vere & ſine ſimulatione eligant, ut dictum eſt ſuprà *eodem quæſt.* 4. Secus ſi conſtet certo, vel per probabiles conjecturas de ſimulatione per interpoſitam perſonam, puta ſi emptor volens emere feudum, ſed evitare jura quinti & ſubquinti, ſubmittat Sempronium cui vaſſallus donat, deinde Sempronius vendat actiones ſuas emptori pro certo pretio, quod ſive per manum emptoris, vel Sempronii, aut alterius devenit ad vaſſallum, ſeu donatorem. Tunc etiam ſatis apparet, quòd antiquus vaſſallus noluit donare ſed vendere, & quod

*Ratio deciſiva.



Digitized by Google

interpoſitio perſonæ Sempronii, & donatio ei facta eſt mera fictio. Et quod in veritate eſt vera venditio feudi directè, & immediatè facta à vaſſallo ipſi emptori. Et ſic non eſt locus relevio, ſed quinto vel ſubquinto pretii.

* Mutatio vel venditio ficta feudi non ſufficit.

36. Ceſſante autem fictione, non ſufficit quivis actus donationis, vel alterius diſpoſitionis, niſi feudum mutet manum, & termini conſuetudinis propriè verificentur, & non ſufficit quod fictè. Unde ſi quis amore & contemplatione Titii donet feudum, & tradat filio ejus forte adoptivo, nepoti ex fratre Titii, quamvis videatur acquiſitum Titio, & per illum, filio, vel nepoti. *l. ſed & ſi plures. §. in arrogato. ubi per ſcribentes ff. de vulgar. & pupillari ſubſtitut.* tamen non debetur niſi unicum relevium, quia non eſt niſi unica vera mutatio à donatore in eum cui fit, & non cujus contemplatione fit donatio. Unde etiam ſi quis donare volens Titio, forte etiam remunerationis gratia, ejus rogatu donet feudum creditori Titii, qui hac contemplatione conſequitur liberationem à creditore, etiam de debito in magna quantitate, forte aſcendente uſque ad valorem feudi, vel ultra, quamvis brevi manu videatur feudum donatum, & traditum Titio, & ab eo datum in ſolutum creditori. *per l. licet. §. quotiens. ff. de jure dot. l. 3. §. fin. ff. de donat. inter vir. & uxor. l. ut mihi donares. ff. de donatio.* tamen nunquam relevium debetur ex perſona Titii, neque quintum pretii ex illa ficta, & mera intellectuali donatione in ſolutum pro debito in pecunia: ſed dumtaxat unicum relevium à creditore, ratione mutationis factæ in eum à donante, quamvis reſpectu recipientis nulla ſit donatio, ſed potius emptio, vel actus æquipollens.

* Mutatio quæ & qualis ſit feudi, ſpectatur ex parte transferentis.

37. Quia * cauſam & ſpeciem mutationis & tranſlationis feudi metiri debemus ex parte transferentis, & non ex parte recipientis, ſive ex cauſa, quæ eſt in tradente, quia eſt cauſa activa & effectiva tranſlationis, quod autem recipiens recipiat ex alia cauſa, illud eſt per accidens, quod non attenditur quum originalis & effectiva cauſa potior ſit accidentali. Amplio, etiam ſi ille creditor contemplatione feudi accepti, quod forte plus valet quàm ſibi deberetur à Titio, refundat Titio tantum pecuniæ, quantum debito ſupervalet feudum, quia ſatis eſt quod verè & propriè non emit feudum ipſum à Titio, & quod ceſſat fraus interpoſitionis perſonarum & ſimulatio, prout dictum eſt in 2. corollario. Secus eſſet ſi donator eſſet obligatus Titio in certa pecuniæ quantitate, & ei daturus feudum in ſolutum, ejus rogatu dederit Sempronio. Tunc enim apparet quod vaſſallus non habuit animum donandi, ſed dandi in ſolutum creditori ſuo, pro certo debito in pecunia, & ſic habuit animum faciendi actum omnino æquipollentem venditioni, & ex quo jura feudalia debentur, prout & ita de facto fecit, quia feudum tradidit, quo mediante à dicta ſumma pecuniæ liberatus fuit, & ſic in effectu vendidit, ſeu in ſolutum loco pecuniæ dedit creditori ſuo: non enim refert an creditori, an alii de ejus voluntate feudum tradidit. *l. ſolutum. §. ſolutam. ff. de pign. actio. l. invito. C. de ſolutio. cum vulgat.* Et ſic attento animo & effectu ſubſecuto, non eſt dubium, quin debeatur quintum pretii.

38. Sed an ex traditione facta Sempronio debeatur aliquod jus feudale? Videretur quòd ſic, videlicet relevium, ſi Titius ei donare voluerit, prout hoc caſu donaſſe cenſetur, & vere donavit, vel quintum pretii, ſi forte Titius erat debitor Sempronii, in tantam ſummam quæ ſibi debebatur à donatore, quem Titius delegaſſe videretur Sempronio. Contrarium eſt dicendum, quod nec relevium debetur in caſu quo donare voluit, quia feudum iterum non mutavit manum. Non * autem ſufficit etiam multiplex

*Non ſufficit multiplex effectualis donatio, niſi ſit multiplex mutatio.

donatio, niſi toties feudum mutet manum, ut dictum eſt in *§. præcedenti. quæſt. 36.* Nec etiam debetur quintum pretii, in caſu quo à pari debito liberari voluerit. Tum quia concurreret duplex fictio, videlicet quod feudum fingeretur bis venditum, & bis traditum, quod non debet admitti. Tum quia propriè Titius non fingeretur dediſſe Sempronio feudum in ſolutum, ſed potius jura ſua & actiones ad feudum: & ſic nullum novum jus deberetur, ut in caſu primi corollarii, quia etiam ſi Sempronius non erat aliàs creditor Titii, ſed ei certam pecuniam numeraverit, vel etiam formaliter emerit ſpem vel actionem, quam Titius habebat ad feudum emptum vel promiſſum dari in ſolutum, adhuc ex hoc ſecundo negotio nulla jura deberentur, ſed tantum ex primo. Nec obſtat quòd emptor nominis traditione habita cenſetur accepiſſe ex cauſa venditionis, & quod venditor actionis non debet eſſe melioris conditionis quàm venditor feudi, quia iſta non concludunt nec ſufficiunt ut verificentur verba & mens conſuetudinis loquentis de relevio, vel quinto pretii: quia reſpectu ſecundi negotii, deficit formalis venditio ipſius corporis feudi, & non reperitur aliqua mutatio feudi ex hac ſecunda interpretativa feudi venditione. Et ſic patet reſponſio ad tertium objectum.

* Vendens hæreditatem an dicatur vendere res ſingulas.

39. Ad quartum, ſtandum eſt contrario: ſed dicendum quod eſt longè diverſum à themate quæſtionis noſtræ, quia quod dicitur venditorem * hæreditatis, non eſſe venditorem rerum particularium in hæreditate exiſtentium, procedit duplici reſpectu dumtaxat, primo attenta ſubtili locutione juris civilis: & prout verbum hæreditas ſonat univerſitatem juris tantum etiam ſine ullo corpore hæreditario conſiſtentem *l. hæreditas. ff. de petit. hæredit. l. hæreditatis appellatio. ff. de verborum ſignific.* Secundo, ex eo quod vendens hæreditatem affirmat ſe hæredem, idque præſtare debet: non enim vendit ſpem vel fortunam incerto, ſed jus ipſum hæreditarium. *l. cum hæreditatem, cum l. ſeq. ff. de hæredita. vel actio. vend.* Sed nihil affirmat de ſingularibus rebus hæreditatis, imò harum reſpectu eſt ſicut ille qui vendit aleam, vel quicquid juris, unde harum nomine, nec ſatiſdare, nec cavere debet, nec tenetur de evictione. Textus in *l. 2. in princip. ff. de hæredit. vel actio. vend. in l. 1. C. de evictio.* Sed inſpecto eventu & effectu cenſentur vendi, & emi res & jura quæ ſunt in hæreditate venditionis tempore *d. l. 2. §. 1.* Unde ſi in hæreditate ſit actio perſonalis ad feudum, illa dicitur vendita, & non feudum, unde non debetur ratione hujuſmodi venditionis aliquod relevium, ſicut nec cùm ſpecialiter venditur actio ad feudum, etiam ſi per plures manus vendatur & transferatur hæc actio, ut in ſimili dictum eſt in *§. præcedenti quæſt. 36.* Si vero in hæreditate reperiatur ipſum feudum, vel rei vendicatio feudi, ita quod hæres erat dominus & verus vaſſallus, & tunc ſive poſſideatur à venditore, ſive tertius poſſeſſionem invaſerat, cenſetur emptor emiſſe ipſum feudum, ex quo illud emit à domino & vero vaſſallo, & debetur quintum pretii pro rata æſtimationis feudi, & ſic nullum eſt abſurdum, & ceſſant omnia contraria. Quod autem emptor hæreditatis cenſeatur hoc reſpectu emiſſe res particulares hæreditatis, patet quia bona fide & longo tempore eas præſcribit. *l. 2. C. de petit. hæredit.* Igitur in illis habet titulum, ſed non habet alium quàm titulum ex empto. Quamvis enim ſubtilius & ſtrictius loquendo, non habeat titulum pro emptore in rebus ſingularibus emptæ hæreditatis, habet tamen titulum pro ſuo dependentem à titulo emptionis univerſæ. Imo groſſo modo loquendo, habet etiam in illis titulum pro emptore. Unde ſemper reprobavi * cautelam quamdam Bartol. Cæpol. 181. ubi dixit, quod emptor hæreditatis vel quotæ tenetur petitione hæreditatis reſpectu

* Contra cautel.

rerum

Digitized by Google

ſerum ſingularium, licet non teneatur reſpectu juris univerſi, quod eſt falſiſſimum. Ex prædictis infero quartum corollarium, quod ſi quis vendat & cedat quicquid juris habet in certo feudo vel ad aliud, ſi inveniatur quod ſit dominus, licet non poſſideret, debetur quintum pretii, vel relevium: ſi autem inveniatur quod tantum habet actionem ad feudum, vel reditum ſuper eo non infeudatum, nullum jus feudale ex hac venditione, vel ceſſione debetur: quia nulla ſubſtantia feudi eſt vendita, vel ceſſa. Et iiſdem caſibus in quibus dictum eſt in venditione hæreditatis, vel quicquid juris, locum eſſe quinto pretii, intelligendum etiam locum eſſe retractui feudali, ſi malit patronus, & multo fortius retractui conſanguinitatis, qui fortior eſt, & latius patet: utpote etiam ad venditionem actionum ad propria competentium ſeſe extendens, ut diximus infrà. §. *centeſimoſeptuageſimo ſecundo*.

*Venditio omni jure ad feudum an debeatur relevium.

40. Decimo quæro, quid ſi quis ſe vendere dixit ipſum feudum, & omne jus quod habebat in eo, vel ad id, tamen repertum eſt quod non habebat dominium, ſed ſolum actionem ad petendum feudum, ſive ex empto ſive ex donato, ſive ex pacto redimendi, aut alias? Et videntur jura quinti debita patrono, quia etiam res prorſus aliena vendi poteſt, & eſt vera venditio. *l. rem alienam. ff. de contrah. empt. & vend.* hæc autem conſuetudo aliud non requirit, quàm feudum vendi. Verum hęc conſuetudo non debet ita Judaicè intelligi, de quacumque venditione à quolibet facta: ſed de facta à domino, vel ab eo ratificata. Unde non ſufficit, quod ſit valida quantum ad effectum perſonalis actionis ex empto ad intereſſe contra venditorem, & in ejus præjudicium dumtaxat. Sed intelligitur de valida & efficaci reſpectu rei, vel feudi venditi, ad hoc ut mutet, vel mutare poſſit manum, & tranſferri in emptorem, per notata §. *præcedenti. quæſt. 4. cum tribus ſeq. & quæſt. 19.* Unde diſtinguo, Aut venditor non aſſeruit ſe dominum, ſed ſe habere jura vel actiones ad feudum, & tunc quantumcumque dixerit ſe vendere feudum, tamen non debet hoc tanquam erroneum attendi, ſed ſecundum materiam ſubjectam interpretari, hoc eſt jura & actiones ad feudum. *argumento l. inſulam. ff. de præſcriptis verb.* Bald. in *l. 1. C. de jur. emphyt. cum vulgar.* Et ſic dicendum eſt, ex hac venditione nulla jura feudalia deberi, ſalvo niſi venditor reperiretur fuiſſe dominus. Aut vero venditor aſſeruit ſe dominum, vel alias ſimpliciter vendidit ipſum feudum, quo caſu tacitè ſuum aſſeruit, & tunc fundatam habet patronus actionem ad omne jus feudale, ex ſola forma contractus, ut ſæpe dictum eſt. Si autem detegatur venditorem non fuiſſe dominum, non poterit patronus petere hæc jura, imo accepta debet reſtituere, ſecundum notata in §. *præcedenti. quæſt. 19.* Ex quo infertur, quod ſi quis ſemel emerit feudum, & ſolverit quintum pretii, deinde iterum emat ab alio, & quæratur de juribus feudalibus ſecundæ emptionis, diſtinguendum eſt, aut ſecundo emit à præcedente & aſſerente ſe dominium: & tunc patronus habet ex hoc ultimo contractu feudatam intentionem ad jura quinti: ſed eodem medio ſequitur reſolutio & confuſio jurium præcedentis emptionis.

*Pluries emens vel acquirens poſteriora, cum prioribus compenſat.

41. Unde non debet idem * emptor iterum ſolvere quintum pretii, niſi ſaltem quatenus pretium hujus ſecundæ emptionis excederet pretium primæ, quia exactio jurium ſecundæ emptionis ejuſdem feudi præſupponit primam emptionem factam eſſe à non domino & inefficacem, alioquin ſecunda emptio tanquam rei propriæ non valeret. *l. ſuæ rei. ff. de contrahend. empt.* Et ſic compenſanda ſunt jura ex prima inefficaci ſoluta. Si autem emat à prætendente hypothecam vel ſervitutem, iſta non eſt emptio feudi, & nulla jura feudalia debentur. Si autem iſte vendens nihil aſſerat, ſed vendat quicquid juris, adhuc ex ſimplici forma contractus, dico nulla jura deberi, etiam quatenus pretium primæ venditionis exceditur, quia licitum eſt ad redimendam vexationem, & acquirendum jus incommutabile pluries emere. Et hoc niſi probaretur ultimum venditorem verum fuiſſe dominum. Alioquin ex ſola forma dictæ venditionis, non habet patronus intentionem fundatam contra veterem poſſeſſorem feudi, quia ex perſona ſua poteſt jus prætendere. Et quod dixi de compenſando vel repetendo priore quinto denario, eadem ratione intellige compenſandum vel reſtituendum relevium prius ſolutum ab eodem, qui nunc emit à vero domino, quum prius dono vel permutatione accepiſſet à non domino.

42. Undecimo quæro: Maritus vendidit feudum proprium uxoris, promittens facere quod illa ratificabit, vel etiam ſimpliciter, quod illa ratificabit, hic enim valet promiſſio facti alieni ex natura actus, *l. emptorem. §. qui autem. ff. de actio. emp. l. inter ſtipulantem in princip. ff. de verbor. obligat.* & per omnes doctores in *l. ſtipulatio iſta habere licere. in princip. eodem tit.* Utrum patronus ſtatim poſſit manum injicere, & jura petere? Huc effuſa & per varios articulos diſputabilis ſeſe offert materia, ſed breviter & ſummatim diſputationis apparatu, & diſtinctionum ſinuoſitatibus omiſſis reſolvendo quæ ad hunc titulum faciunt, dico quod quandiu uxor non ratificat, & maritus non tradit, ſed poſſeſſioni feudi incumbit, ſive pretium receperit, ſive non, patronus non poteſt prehendere feudum, nec aliqua jura feudalia petere, quia non poteſt dici feudum per hoc eſſe apertum, nec mutaſſe manum. Et antequam fiat ratificatio, non poteſt dici eſſe venditum ſaltem efficaciter. Et ſic non habet patronus intentionem fundatam in aliquo ex hujuſmodi contractu ante ratificationem. Ita quod ſi moriatur uxor antequam ratificet, feudum aperitur per obitum, & non per venditionem: & ſi habeat hæredes laterales, debent relevium. Et ſi contingat quod hæredes uxoris ratificent dictam venditionem, tunc incipit deberi quintum pretii, ſed an nihilominus debeant illud relevium? Videretur quod ſic, quia dicta ratificatio eſt merè voluntaria. Imo non videtur propriè eſſe ratificatio, ex quo non apparet venditionem eſſe factam nomine uxoris. Et ſic non poteſt ab ea vel ejus hærede ratificari. *l. ſi pupilli. §. ſed ſi ego. ff. de nego. geſt. C. ratum. de reg. jur. in 6.* Sed tantum in præjudicium approbantis approbari; hujuſmodi autem approbatio de ſe non trahitur retro, ſed ſolum operatur, ut ex tunc. Et ſic perinde eſt ac ſi dicti hæredes primum hodie vendidiſſent. Contrarium tamen eſt dicendum. Tum quia eo ipſo quod maritus non vendidit rem tanquam propriam, ſed tanquam uxoris. & promiſit facere quod illa ratificaret: vel ſimpliciter quod illa ratificabit, cenſetur ejus nomine vendidiſſe ſaltem in illum eventum, & ad hoc ut vera & propria ratificatio ſubſequi poſſit. Quod nota ad ponderandum vim & effectum horum verborum in ſimilibus. Et ſic veræ & propriæ ratificationi locus eſt, & trahitur retro, *cap. ratihabitio. de reg. jur. in 6.* Tum quia etiamſi maritus ſuo proprio nomine dumtaxat tanquam rem propriam vendidiſſet, deinde mortua uxore ejus hæredes dictam venditionem approbent, quamvis hujuſmodi approbatio de ſe non operetur niſi ut ex nunc: tamen eo ipſo quod patronus percepit, vel percepturus eſt quintum pretii ex dicta venditione, non poteſt prætendere illud relevium, nec aliud jus feudale à tempore dictæ venditionis, ex perſona quondam domini, vel ejus hæredum. per notata in §. *præcedenti. quæſt. 19. num. 64. in fin. & quæſt. 40. num. 127.* & idem dicendum in ſimilibus. Si vero uxor ratificaverit, ex tunc etiam ante traditionem omnia jura feudalia acquiruntur patrono, ſicut ex pura & perfecta venditione. Si autem maritus de facto tradiderit uxore non ratificante, dico quod poterit patronus injicere manum ex defectu hominis, quia fidelitas cenſetur reſidere penes maritum, & non penes uxorem, ut dicemus infra §. 35. Et ſic

*Differentia inter ratificationem & approbationem.

per hujuſmodi traditionem à ſolo viro factam cenſetur interrupta, & conſequenter feudum aperitur. Si tamen patronus nolit prehendere, nec jura petere, non tenetur hujuſmodi emptorem in fidem admittere antequam conſtiterit de ratificatione uxoris, quia juſtiſſimam habet cauſam recuſandi, ex quo venditio nondum eſt efficax, nec firma, & feudum verè non mutavit manum, & emptor non eſt, nec adhuc eſſe poteſt dominus utilis & vaſſallus. Si autem patronus velit uti prehenſione & exactione jurium (quod licite facere poteſt in præjudicium vendentis & ementis) tenebitur emptorem in fidem admittere. Alioquin factis integris oblationibus non poterit prehendere feudum, nec prehenſum tenere ad manum ſuam, nec etiam quintum denarium habere, niſi recipiendo emptorem in fidem. Et ſi patronus jura quinti receperit, deinde uxor vel maritus ante dictam ratificationem deceſſerit, & ab emptore feudum evincatur, tenebitur patronus reſtituere quintum pretii quatenus locupletior invenitur. Nec obſtat quod venditio tenuit, quamdiu conſtitit matrimonium, quia imo nunquam tenuit, quantum ad venditionem & alienationem feudi, licet emptor potuerit percipere, & ſuos facere fructus, quos maritus potuerat alienare quamdiu conſtitit matrimonium.

43. Sed quid ſi uſufructuarius feudi vendat proprietatem ſeu totum feudum, promittens quod dominus ratificabit? Et videretur etiamſi de facto tradat, & emptor poſſeſſioni nomine ſuo incumbat, & fructus percipiat eoſque lucretur, ſicut lucraturus erat fructuarius quamdiu vivit, tamen quod patronus non poſſit prehendere, nec aliqua jura petere, quia per hujuſmodi venditionem & traditionem, dominus ignorans non privatur aliquo dominio, nec poſſeſſione civili per notata in *l. naturaliter in princ. in l. peregre.* ubi Bart. & alii *de acquir. vel amit. poſſeſſ.* & feudum nullo modo aperitur, nec fidelitas interrumpitur, quum non reſideat penes fructuarium, ſed penes proprietarium, ut plenè ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1 Nihilominus dicendum eſt, quod patronus ſi velit, poteſt omnia jura dominicalia exercere contra hunc emptorem, & ejus fructuarii præjudicium dumtaxat, ſicut & contra quemlibet extraneum illicitum poſſeſſorem, & invaſorem feudi, ſed non in præjudicium veri domini, & vaſſalli, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 2. *num.* 3. Secus ſi non eſſet proceſſum ad traditionem, vel ſi ſola commoditas eſſe vendita. Poterit * autem proprietarius facere privari fructuarium jure ſuo tanquam abutentem, ex quo de facto prodidit dominum, & eo inſcio transtulit in extraneum rem ad cujus cuſtodiam & tuitionem tenetur per jura allegata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *num.* 31. Et ſic recuperabit pleno jure feudum ſuum, & patronus tenebitur ei levare manum ſuam Ex his patet quid dicendum, ſi quis aſſerens, vel non aſſerens ſe procuratorem alterius, vendat feudum alienum, promittens docere de mandato vel ratificatione, quia ex hoc ſolo contractu non habet patronus fundatam intentionem ad aliquid, niſi appareat de mandato, vel ratificatione. Si vero de facto contingat hujuſmodi emptorem occupare, & poſſidere feudum nomine ſuo, tunc patronus procedere poterit, ſicut contra quemvis novum poſſeſſorem.

* Si fructuarius vendat & tradat fundum fructilem, privari debet uſufructu.

44. Duodecimo quæro. Vidimus ſuprà §. 12. quod ſi emptor dimittat feudum proximo venditoris jure retractus, non debetur quintum pretii niſi ſemel, quia non eſt nova nec ſecunda venditio, ſed tranſlatio ejuſdem emptionis in alium emptorem. Sed quid ſi non dimittat proximo per formam retractus, ſed per formam ſpontaneæ venditionis? Et certum eſt adhuc ceſſare retractum feudalem, ſed videtur omnino deberi aliud quintum pretii. Tamen ſic diſtinguo. Aut hæc ſecunda venditio fit poſt tempus retractus proximitatis lapſum, & indiſtinctè locus eſt omni juri feudali, tam retractui, quàm novo quinto pretii, ſive fiat pro eodem, ſive difformi pretio, ſive etiam dicat venditor ſe non vendere, ſed dimittere jure retractus proximitatis, quia cùm non ſit amplius locus illi retractui, relinquitur quod in veritate & non attenta falſa & ſimulata partium locutione, eſt nova & ſpontanea venditio. Et ſicut emptor non potuiſſet agere ad retractum tanquam proximus: ita nec poterit tanquam proximus excipere adverſus patronum volentem uti retractu feudali. Aut vero hæc ſecunda venditio fit infra tempus dicti retractus, & ei qui jure proximitatis retrahere poterat: & tunc idem dicas quantum ad quintum pretii, ut iterum debeatur & etiam omnia jura feudalia, excepto ſolo retractu feudali. Ut tamen quam brevius queat, rationes deciſionis habeas, videbatur in hoc ſecundo membro ſubdiſtinguendum, Aut iſta ſecunda venditio fit difformiter, puta majori vel minori pretio, quam prius fuerit vendita, forte ſtatu rei interim mutato, vel aliis pactis, oneribus, conditionibus; & tunc abſque dubio dicendum eſt omnino deberi aliud quintum pretii, quia propter difformitatem pactionum, qualitatum, & formæ, non poteſt eſſe nec cenſeri tranſlatio primæ venditionis. Sed neceſſe eſt quod ſit prorſus nova & diverſa venditio, per ea quæ in ſimili not. *gloſſ. fin.* & doctores in *cap. hi qui. de præb. in* 6. Feli. Philip. Decius in *cap. de cauſis collat.* 2. *de off. de leg.* Jaſ. in *l. lect. collat.* 5. & ibi Decius in *collat.* 3. *ff. ſi cert. pet.* Jaſ. in *l. cùm ſtipulatus ſim mihi à Proculo. ff. de verb. obligat.* Aut vero dicta ſecunda venditio fit eodem pretio & eiſdem actis & conditionibus, & tunc non videtur deberi novum quintum pretii, quaſi in veritate hæc non ſit nova & ſpontanea venditio, ſed potius vera agnitio retractus. Tum quia venditor neceſſe habebat dimittere emptori per retractum, unde non cenſetur liberaliter vendidiſſe. *l. rem legatam. ff. de adi. legat.* imò coactè & ex neceſſitate retractus, ſive metu ne compelleretur, quod ſciebat ſe poſſe compelli. *l. noviſſime. ff. quod fal. tuto. author.* Tum quia hujuſmodi venditio omnino conformatur dimiſſioni per retractum, in pretio & reliquis conditionibus. Contrarium dico, quod novum quintum pretii tanquam de nova ſpontanea venditione debetur: Tum quia fundata eſt intentio patroni in forma contractus, qui eſt conceptus per modum novæ & voluntariæ venditionis, & non per modum ſimplicis agnitionis retractus. Et ſic non habuerunt contrahentes intentionem practicandi retractum proximitatis, ſed de novo vendendi, & ſi aliter voluiſſent, facile expreſſiſſent. *cap. ad audientiam de decimis.*

45. Et non eſt aptius nec majus mentis teſtimonium, quàm qualitas inſpecta verborum, inquit Bald. in *l. ad recognoſcendos. C. de ingenu. manu. in cap. ſuper literis. cap.* 2. *de reſcr. extr. de teſtib. in rub. & in conſil.* 160. *facta fuit inveſtitura. lib.* 1. Jaſ. in *l. neque profeſſus. in fin. C. de teſta.* Potuit enim proximior jus ſuum retractus contemnere, & à volente vendere emere. Et licet videatur aliquo reſpectu utilius retrahere quam emere, videlicet reſpectu novi quinti vel ſubquinti pretii: tamen non eſt verum, quia ſi non retrahit, ſed emat, non ſolvet legales ſumptus primæ venditionis inter quos comprehenditur primum quintum pretii, & ſic non poteſt gravari niſi unico quinto vel ſubquinto. Et * in reliquis utilius eſt emere, quia habebit venditorem ſuum obligatum de evictione, & etiam venditorem venditoris ſui, & eorum bona, ſed retrahendo non haberet niſi primum venditorem obligatum de evictione, & ejus bona dumtaxat, quia agnoſcens retractum in nullo obligatur, ſed ab obligatione & contractu eximitur. Et ſic patet quod quantumcumque ſub eadem forma pretio & qualitate fiat ſecunda venditio, tamen non poteſt conformari retractui, ſed formaliter & effectualiter differt. Sed juxta hæc quæro, numquid in caſibus hujus ſubdiſtinctionis locus erit retractui feudali? Videtur quod ſic, quia proximus, qui poteſt retrahere

* Differentia voluntariæ emptionis à retractu.

Digitized by Google

here ab initio, & tamen hoc omiſſo emit, facit ſe alienum à retractu, & videtur illi renuntiare. Et ſic retractus proximitatis, utpotè omiſſus & repudiatus, non poteſt facere impedimentum retractui feudali. Contrarium dico, quia jus proximitatis conſiſtit in jure agendi, & jure excipiendi. Et quod jure agendi conſumpto non conſumatur, ſed remanet jus excipiendi, patet quia iſte primus qui non via retractus, ſed voluntariæ emptionis acquiſivit ab extraneo emptore, non poteſt conveniri retractu ab aliquo proximo: & ſi conveniatur, excludet agentem exceptione proximitatis. Ergo eodem modo poteſt excludere patronum, imò multo fortius, quia ſi vincat alium proximum vincentem patronum, igitur fortius vincit patronum, ut notatur in *l. de acceſſionibus, de diverſ. & tempor. præſcript. in cap. authoritate de conceſſ. preb. in* 6. Ex his habes ampliationem ad *d.* §. 15. *ſupra eod.*

46. Decimo-tertio quæro, in materia hujus, & præcedentis, & ſequentis §. Vaſſallus acquiſivit multa ſubfeuda & prædia cenſualia à feudo antiquo ſuo dependentia, deinde moritur relictis hæredibus à latere, vel donat aut vendit omnia ſua immobilia, utrum debeatur relevium omnium immobilium, vel quintum aut ſubquintum totalis pretii. An vero hæc jura feudalia ſolum debeantur pro rata feudi antiqui? Hæc eſt uberrima & argumentoſiſſima quæſtio, ſed quia ſatis circa hæc diſputavi *ſupra* §. 10. *gloſſ.* 1. *queſt.* 13. & infrà §. 122. breviter reſolvendo diſtinguendum eſt. Aut apparet quod acquirens univit acquiſita, & incorporavit menſæ feudi ſui, & loci dominantis in eadem qualitate tenenda & poſſidenda, aut non apparet. Primo caſu quod (quantum ad præſens attenta voluntate patroni) eſt ex ſola verbis vel factis explicata voluntate acquirentis, puta quando expreſsè declaravit ſe acquirere animo uniendi & incorporandi feudo ſuo. Vel ſi prædia acquiſita poſuit in catalogo feudi inter cætera prædia feudalia, & in eadem qualitate ejuſdem feudi recognovit à patrono, & tunc jura feudalia debentur pro toto, quia totum eſt feudale, & uniformis qualitas. Secundo caſu, quando illud non apparet, non debentur jura feudalia niſi pro rata, & ad limites feudi antiqui. Et quamvis ſit major ratione præſumendæ unionis, & facilius præſumatur, quando prædia jure retractus, & poteſtate dominica ſunt recuperata, quam quando ſunt empta à domino directo tanquam ab extraneo; tamen in * dubio puto quod indiſtinctè non cenſetur acquirens habuiſſe animum faciendi dictam unionem, quia non tenetur illam facere, & eſt ei præjudicialis: per notata in *d. quæſtione* 15. Unde ſi non facta alia declaratione & unione deceſſerit, relicto uno hærede propriorum, ſeu antiquorum, & alio hærede conquæſtuum, hæres propriorum obtinebit feudum prout conſiſtit in antiquo ſtatu, & in dictis acquiſitionibus nihil habebit, niſi jura feudalia vel dominicalia antiqua à feudo principali dependentia. Hæres autem conquæſtuum obtinebit dictas acquiſitiones, ad onera dominicalia erga hæredem propriorum. Unde ſi acquiſitio ſit de feudo, tenebitur ei facere fidem & homagium.

* Non præſumitur incorporatio.

47. Sed an teneatur etiam ſolvere relevium? Videretur quod ſic per generalitatem §. præcedentis. Sed contrarium puto, quod non debeatur pro hac vice, duplici ratione. Prima, quia hujuſmodi feuda non mutaverunt manum, poſtquam hæres propriorum eſt factus patronus, ſed ſimul & eodem inſtanti à puncto mortis defuncti. Ad hæredem autem propriorum dumtaxat, non ſpectant relevia, vel alia jura ſeu fructus, niſi quando cedunt poſtquam eſt hæres. Et quæ prius ceſſerunt ſi qua ſint, remanent in hæreditate & ſucceſſione mobilium. Secunda eſt apertior ratio, quia quamvis novus vaſſallus æquè debeat relevium novo patrono, ſicut antiquo; tamen illud eſt verum, niſi eodem inſtanti & ex eadem diſpoſitione, vel cauſa ejuſdem perſonæ, quæ poſſidet utrumque feudum, unus fiat patronus, alter vaſſallus. Tunc enim ſubfeudum propriè non videtur mutare manum, ſed incipere de novo eſſe in manu idonei vaſſalli. Ex quibus infero, quod ſi quis eadem donatione, & eodem tempore, donet vel vendat feudum uni, ſubfeudum alteri, donatarius vel emptor ſubfeudi, nulla jura utilia pro hac vice debet obtinenti feudum, quemadmodum ſi de novo conſtituatur feudum nulla jura utilia debentur pro hac prima infeudatione. Et licet iſtud non ſit omnino ſimile, tamen habet quoddam ſymbolum, & maximè liberationis favore. Idem puto dicendum ſi quis in teſtamento leget uni feudum, alteri ſubfeudum: quod procedit etiamſi in diverſis teſtamentis, & diverſo tempore, quia quum utrumque legatum ſimul eodem tempore mortis confirmetur & ſubſtantiam capiat, non eſt alterum altero prius, quamvis aliud eſſet in contractibus. Infero etiam idem juris eſſe ſi feudum ſit de conquæſtu, vel ſi contingat quod non ſint alii hæredes propriorum, alii conquæſtuum, ſed uniformiter hæredes, quod non debent relevium ſuperiori patrono, niſi de feudo: non autem de ſubfeudis. Et ſi diviſione facta uni eorum obveniat feudum, cæteris autem ſingula ſubfeuda, nulla relevia pro hac vice debentur nec ſuperiori patrono nec immediato, ſive hæredi cui adjudicatur ipſum feudum, quemadmodum annotavimus infrà §. 122. primogenitum obtinentem feudum, non poſſe pro hac prima vice exigere relevium à fratribus ratione ſubfeudorum ab eo recognoſcendorum, nedum in linea directa in qua eſt indubitatum: ſed etiam in collaterali in locis in quibus locus eſt primogenituræ in collaterali. Infertur etiam quod ſi poſſidens feudum & ſubfeudum vendat ſubfeudum, nullum quintum ei debetur pro hac vice. Idem ſi ſimul eodem contractu vendat duobus, feudum uni, ſubfeudum alteri. Imò idem etiam ſi diverſis contractibus & diverſo loco, ſed eodem tempore, puta per procuratores: quia in dubio, vel pari cauſa abſolutioni & liberationi favendum. Secus ſi primo vendat & tradat feudum uni, deinde ſubfeudum alii. Et idem reſpectivè in donatione, & cæteris contractibus.

48. Decimo-quarto quæro. Si quis vendidit feudum ſub pacto de retrovendendo uſque ad ſex annos, deinde accedente fine ſexti anni hæc facultas prorogetur ad alios ſex annos: Utrum ex redemptione facta infra tempus prorogatum debeatur quintum pretii? Prima facie videtur quod non, & quod ſolum debeantur jura ſemel ex venditione, ſive tempore venditionis actum ſit, de proferendo die, ſive non. Nec obſtat *l. ſi cum dies in princip. l. Labeo. in fin. ff. de arbit. l. ſi cum Hermes, C. de loca.* quia ibi agitur de gravando & obligando tertio, hic non. Et ratio eſt, quia quamvis hujuſmodi prorogatio ſit merè voluntaria, tamen quando fit pendente prima facultate, non cenſetur nova facultas redimendi, ſed continuatio ejuſdem. Tum ex quo emptor prorogans ſcit ſe poſſe cogi ad promptam revenditionem, non cenſetur merè voluntariè prorogare, ſed metu ne cogatur ſtatim reſtituere. Secus ſi de redimendo convenirent poſt lapſum terminum & expiratam primam facultatem, quia tunc eſſet nova & merè voluntaria facultas, & non diceretur inde ſequi redemptio, ſed nova emptio. Et ſic omnia jura de integro (tam retractus feudalis, quam quinti pretii) deberentur. Textus in ſimili. in *l. ſed & ſi manente, ff. de preca.* ad hoc quæ pulchrè notat Bald. in *conſ.* 321. *verba compromiſſi. & conſ. ſeq. lib.* 5. Angel. Paul. & alii. in *l. fin. ff. de feriis.* Domi. Phil. Franc. in *cap. cum appellationibus in fin. de appel. in* 6. Alex. in *l. dies cautioni. in princ. ff. de damno infect.* Phil. Corſ. in *conſ.* 92. *placet mihi. conſ.* 235. *de pluribus ſub litera. cap. lib.* 3. Phil. Deci. in *cap. perſonas, col. fin. de appel.* quibus in locis pleniſſimè reperies, nolo transferre.

49. In contrarium facit quod in ſimili decidit Bald.

in rep. *l. Æmilius, col. 5. in 5. notab. ff. de minoribus.* ſtante ſtatuto quod de quolibet contractu ſolvatur gabella, locavi tibi fundum ad annum, deinde ante finem anni prorogavi ad alium annum, numquid ſolvetur nova gabella? Videtur quod non, quia prorogatio * eſt termini labentis nondum lapſi extenſio, & prorogatum tempus, cenſetur unum & idem tempus, nec reputatur quid diverſum, ſed unus & idem contractus, *dict. l. ſed & ſi manente.* Contrarium decidit Baldus, dicens quod inter ipſos prorogantes eſt unum & idem, & ita debere intelligi prædicta: ſed non reſpectu tertii, *l. ſi cum Hermes, C. de loca.* Sed reſponderi poteſt non obſtare præfatam deciſionem Baldi, & non eſſe ſimilem noſtræ quæſtioni propter multa. Tum primo, quia Bald. loquitur in gabella impoſita ſimplici contractui, & nudum actum cujuſvis contractus concernente: ſed onera feudalia de quibus loquimur, reſpiciunt ipſam mutationem vel venditionem effectualem feudi, & non nudum actum cujuſvis contractus, per textum *infra §.41.* & diximus in *§. præcedenti quæſt. 7. in fin.*

* Quid ſit prorogatio.

50. Tum ſecundo ſubtiliter perpendendo magna eſt differentia inter hos caſus: quia Baldus loquitur in * prorogatione reſpiciente ſubſtantiam ipſius contractus: nos autem loquimur in prorogatione reſpiciente ſimplicem qualitatem, ſeu certam conditionem acceſſoriam contractus, nihil addendo nec extendendo in ſubſtantia ipſius contractus. Hæc autem multum differunt. Prorogatio enim locationis æquè implicat & conſenſum, & ſimilem penſionem, & omnia ſubſtantialia in locatione requiſita, ac ſi nova locatio de integro contraheretur. Et ſic ſaltem reſpectu tertii cujus intereſt, videtur novus contractus, quum omnia requiſita ad novum hujuſmodi contractum interſint. Similiter ſi vendidi vel donavi tibi feudum meum uſque ad novem annos: deinde prorogem tibi uſque ad alios novem annos, mediante pari pretio in caſu venditionis: in hac voluntaria prorogatione includuntur de novo omnia ſubſtantialia & totalis forma & eſſentia venditionis vel donationis. Unde inter prohibitos, vel reſpectu fidejuſſoris, aut alterius habentis intereſſe, cenſetur novus contractus, & ita loquitur & intelligitur *d. l. ſi cum Hermes.* Sed longè diverſum eſt cum vendidi tibi feudum meum in perpetuum, ſed ſub temporali facultate redimendi, quæ pendente termino prorogatur ut in quæſtione noſtra. Hujuſmodi enim prorogatio non reſpicit eſſentiam contractus, ſed ejus qualitatem: nec in ea implicatur nec repetitur eadem venditio ut clarum eſt, ſed ſola qualitas, vel conditio facultatis redimendi prorogatio non eſt propriè & ſtrictè contractus, quia ſolus prorogans, non autem is cui fit prorogatio obligatur: ſed prorogatio de qua loquitur Bald. propriè & ſtrictè eſt contractus, cum ſit ultro citroque obligatoria. *l. Labeo. 19. in verbo contractum. ff. de verb. ſign.* unde nihil mirum ſi comprehendatur in ſtatuto de quo loquitur Bald. Secus eſſet in prorogatione de qua loquimur, quæ cum non ſit propriè contractus, non comprehenderetur in tali ſtatuto, quia * ſtatutum loquens de contractu, in ſtricta & propria ſignificatione accipitur, nec habet locum in ſtipulatione, donatione, ſive liberatione, vel pacto ſimili, ut tradit Bald. in *l. ſive apud acta. col. 1. C. de tranſactio.* Et hoc niſi appareat de rationis identitate, ut per Andr. Alcia. in *d. l. Labeo 19.* ſuper quo plura dici poſſent, ſed quia non eſt principale propoſitum, remitto ad Jaſo. in *§. omnium a num. 35. uſque ad num. 48. inſtitu. de actio.* Et ſic patet quod præfata deciſio Baldi non obſtat nec rem facit, tametſi prima facie concludere videatur, nec eam deduxiſſem, niſi neceſſarium animadvertiſſem ad clarum intellectum uberrimæ materiæ hujus utilis & quotidianæ quæſtionis.

* Refert an prorogatio referatur ad ſubſtantiam, an ad qualitatem contractus.

* Statutum loquens de contractu ſtrictè accipitur.

51. Quam reſolvendo * concludo pro parte affirmativa. Quia revenditio quæ fit poſt terminum primæ facultatis, in vim prorogationis, non procedit à virtute & potentia primi contractus & venditionis, nec ex cauſa veteri & neceſſaria illi inexiſtente: ſed ex cauſa nova & voluntaria, ex intervallo ſuperventa. Igitur ſaltem reſpectu tertii habentis intereſſe, puta patroni, reputatur nova & libera venditio, & nova inde jura feudalia oriuntur per notata in *§. præcedenti, q. 3.* Fallit, ſi venditio fuiſſet facta ſub facultate redimendi ad biennium retenta interim fide: deinde pendente biennio prorogetur facultas uſque ad alium & tertium annum, quia dummodo infra tempus prorogatum redimatur, nulla jura patrono acquiruntur neque de venditione, neque de redemptione, juxta notata *infrà §. 51. qu. 4.* Idem ſi fiat prorogatio & redemptio infrà aliud modicum tempus à conſuetudine loci permiſſum ut expreſsè diſponunt conſuetudines Turonenſis & Bleſenſis & aliæ locis allegatis *ſuprà eod. num. 8.* in quibus non requiritur interim retentio fidei ſeu fidelitatis clientelaris per venditorem: quia conſuetudines illæ hoc non dicunt, ſed ſimpliciter ad modicum tempus permittunt. Sed in terminis conſuetudinis noſtræ ſi venditio ſit facta non retenta fide, tunc omnino debentur jura de venditione ut ſupra dictum eſt, ſed non debentur de revenditione quandocumque fiat in vim facultatis in eodem contractu appoſitæ: ſi vero redimatur in vim prorogationis ex intervallo & novo conſenſu factæ, nova jura debentur, tanquam ex nova ſpontanea venditione, etiamſi infrà terminum prorogatum fiat hujuſmodi redemptio. Nec obſtat quod illa prorogatio facultatis redimendi non videtur voluntaria, ſed facta metu ne fortè prorogans cogeretur ſtatim revendere, quia imò nullus omnino metus eſt quum nulla vis inferatur, imo nec inferendâ ſuſpicetur *l. metum. & per totum, ff. de eo quod vi metuſve cau.* Et * vani timoris nulla æſtimatio eſt. *l. vani. ff. de reg. jur.* nec ullam metus rationem habet, nec aliquid minuit de voluntario timor, ne putetur ut fiat quod juſtè & licitè peti vel fieri poteſt. *l. accuſationis, C. de his quæ vi metuſve cau.* Notant. Bart. Angel. in *l. qui in carcerem, ff. de eo quod vi metuſve cau.* ſicut nec neceſſitas rei familiaris, *l. non idcirco, C. de reſcin. vend.* Et ſic mere voluntaria eſt hujuſmodi prorogatio, nec à neceſſitate prioris contractus dependet, etiamſi probaretur eam factam venditori, paratam alioquin pecuniam habenti ad redimendum ante lapſum termini.

* Vanus metus non æſtimatur.

52. Juxta hæc quæro, quid ſi venditore non valente redimere in termino, emptor ei prorogat facultatem redimendi mediante certa pecuniæ ſumma, utrum debeatur quintum pretii hujus ſummæ? Reſpondeo: Non, nec aliud jus feudale, quia non eſt verum pretium nec pars pretii feudi: nec eſt nova mutatio, nec venditio, & deficiunt termini conſuetudinis. Sed quando in vim hujus prorogationis redimetur, debebitur novum quintum pretii de primo pretio quod refundetur. Sed quæro, quis ſolvet iſtud novum quintum pretium? Et videtur quod is à quo redimitur, per hunc textum quia in hujuſmodi redemptione habetur pro venditore. Contrarium dico, quod debet ſolvi per * redimentem, ad quem ſpectat & omnes legales ſumptus ultra pretium refundere. Et evidens eſt ratio, quia inter ipſos prorogantes & eorum reſpectu, tempus prorogatum eſt idem tempus, & idem remanet contractus, & inter eos cenſetur mera redemptio ex priore contractu per prædicta, & hujuſmodi * prorogatio, ſive gratis, ſive aliquo dato facta ſit, cenſetur inter eos facta cum eiſdem pactis, qualitatibus & conditionibus quæ tacitè inſunt & repetita cenſentur, alioquin non eſſet vera prorogatio, ut notatur in *c. hi qui de preben. in 6.* & per Jaſ. in *l. cum ſtipulatus ſim mihi à Proculo. ff. de verbo. oblig. in l. lecta. collat. 5.* & ibi Philipp. Deci. *col. 3. ff. ſi cert. peta.* Et ſic tacitè repetitum cenſetur onus in prima venditione & facultate appoſitum, de refundendo per redimentem omnes legales ſumptus, cujuſmodi eſt iſtud ſecundum quintum

* Redimens tenetur ad legales ſumptus.

* Prorogatio fit cum eiſdem pactis & qualitatibus.

Digitized by Google

pretii. Unde licet patronus cujus dumtaxat reſpectu cenſetur nova venditio, poſſit iſtud exigere ab eo, à quo redimitur, per hunc textum, tamen rediments debet ſolvere & indemnem reddere eum à quo redimit.

53. Rurſus circa hæc quæro, utrum patronus poſſit uti retractu feudali ratione hujus redemptionis? Videtur quod ſic, etiamſi receperit unum quintum pretii ex venditione, & emptorem inveſtierit, & conſequenter approbaverit omnes qualitates, & conditiones dictæ venditionis, quia reſpectu patroni, hæc redemptio cenſetur nova & ſpontanea emptio & venditio, cùm non dependeat nec procedat à vi, & potentia primæ venditionis, ſed ex nova & voluntaria cauſa poſtea ſuperventa. Contrarium eſt dicendum, quia retractus conventionalis excludit legalem, ut dictum eſt ſuprà §. 22, *num.* 4. Sed huic redimenti competit verum & efficax jus retractus conventionalis, cujus virtute etiam retractum proximitatis excluderet, multo fortius feudalem. Et hoc reſpectu prorogatio pendente termino facta, etiam reſpectu tertii & patroni operatur in vim prorogationis, quia non agitur de obligando tertio, nec de præjudicando juri alteri quæſito, vel quærendo, ſed dumtaxat de conſervando & continuando jure retractus conventionalis, & ſic non obſtat hic *l. ſi cum Hermes*, *C. de loca.* Et hoc

*Not. ſing. ſingulariter * nota, quod licet reſpectu quinti denarii, non ſit differentia an lapſo redimendi termino feudum liberè revendatur, an vero redimatur in vim prorogationis pendente termino factæ: tamen differentia eſt reſpectu retractus feudalis, cui in primo, & non in ſecundo caſu locus eſt. Et ratio differentiæ eſt, quia quod attinet ad quintum pretii, illud ab initio ex prima venditione, quantumvis ſub onere redimendi facta, ſemel & incommutabiliter acquiſitum fuit patrono, & nihil impedit quin aliud quintum ei acquiratur ex redemptione quæ poſtea ſequitur, non ex vi & potentia primæ venditionis, ſed ex alia voluntaria & nova cauſa: quorum utrumque oppoſitum eſt reſpectu retractus, quia ab initio ex dicta venditione non fuit acquiſitus, nec potuit quæri patrono niſi commutabiliter, & ad onus juris redimendi & retrahendi per venditorem. Quum autem poſtea ſit redemptio ſeu revenditio, etiamſi non fiat præcisè virtute dictæ venditionis, ſed virtute prorogationis pendente termino factæ, eſt quod impediat jus retractus ex hac revenditione acquiri patrono, videlicet jus retractus conventionalis competens redimenti, & ei legitimè conſervatum medio dictæ prorogationis. Secus ſi prorogatio eſſet facta poſt lapſum termini, quia tunc non ageretur de conſervando jure retractus cõventionalis, quod amplius nullum competit venditori, ſed eſſet verum & ſpontaneum pactum de emendo & vendendo de novo, quod nullo modo impedit, ſed præparat viam ad omnia jura feudalia. Rurſus adhuc quæro, quid ſi ab initio venditionis actum ſit de proferendo die, ſeu proroganda facultate redimendi? Reſpondeo, ſi illud ſit poſitum in voluntate ſolius emptoris, vel ſimpliciter ipſarum partium, illa clauſula de proferendo die nihil operatur, *l. ſtipulatio non valet*, *ff. de verb. oblig. l. in ementis*, *C. de contrah. empt. & vend.* Et ſic prorogatio ſequens tanquam ex novo & ſpontaneo conſenſu judicatur. Si vero actum ſit quod emptor tenebitur ad alios ſex annos prorogare ſi venditor non potuerit in primo termino redimere, vel ſub quavis alia conditione, tunc cum prorogatio facta in hunc eventum procedat ex neceſſitate prioris contractus, facit quod redemptio ſequens eſt mera & neceſſaria redemptio, & quod nulla inde jura debentur, ſed ſolum ex prima venditione. Nec poterit patronus cauſari hanc clauſulam de proferendo die in ſui fraudem appoſitam eſſe, quia licuit contrahentibus ab initio qualem legem voluerunt apponere, & facultatem redimendi vel uſque in perpetuum extendere.

54. Decimo-quinto quæro, quid ſi feudum eſt * Releviũ utrum debeatur feudo partim vendito, partim donato.
* partim venditum, & partim donatum vel permutatum? Reſpondeo: Clarum eſt quod ceſſante ſimulatione, partim locus eſt quinto pretii vel retractui feudali, partim relevio: per notata *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 12. ſed quid ſi quis vili pretio vendidit donationis cauſa? Hæc quæſtio in multas ſpecies dividitur, ut autem quam brevius & reſolutius queam, habeas; Reſpondeo: Primo inſpiciendum quid actum & expreſſum ſit: ſi enim conventum ſit de juſto & totali pretio feudi, puta mille, & dictum quod venditor receptis vel promiſſis octingentis ſe contentavit, & reſiduum pretii remiſit emptori: tunc res eſt clara & expedita feudum eſſe pro mille venditum, & ſic pro quinto pretii debetur ducentum, ad rationem ſcilicet totius pretii conventi, quod etiam integrum refundendum eſſet à retrahente. Si vero non ſit conventum de certo totali pretio: ſed quia placebat venditori, in gratiam emptoris, infra juſtum pretium vendere, dictum eſt quod feudum eſſet venditum pro octingentis, & quod * venditor donavit, vel remiſit emptori reſiduum juſti pretii, quo plus valet feudum: & tunc idem dico quod totum feudum cenſetur venditum: quia donatio non confertur ſuper feudo, ſed ſuper pretio, de cujus remiſſione nihil ad dominum directum, ut dictum eſt *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 8. Ideo quintum totius juſti pretii debebitur. Vel ſi dominus retrahere malit, neceſſe habet totum juſtum pretium refundere, & ad hunc finem fieri debet æſtimatio feudi. Si vero donatio collata eſt ſuper ipſo feudo: ut quia dixit ſe donare feudum, in eo quod ſupervalet pecuniæ: tunc enim apparet quod non eſt animus vendendi feudum, niſi uſque ad concurrentiam pecuniæ, & pro reliquo eſt animus donandi, & ſic idem dicendum quod ſuprà, in re partim vendita, partim donata. Sin autem nec de hoc appareat, nec ex verbis (de quibus fortè quod non confecta, vel non reperitur ſcriptura, non apparet) colligi poſſit, an ſuper feudo, an ſuper pretio cadat donatio, & tunc debent inſpici veriſimilitudo & probabiles conjecturæ, *l. in obſcuris*, *ff. de reg. jur.* Unde ſi feudum erat venditioni expoſitum, vel aliàs venditor erat omnino venditurus, præſumam non eſſe donationem, niſi in reſiduo pretii. *Argum. l.* 1. *C. de rer. permutat.* Et in dubio ex quo contrahentes inceperunt à venditione feudi ſimpliciter, cenſetur totum feudum eſſe venditum, & donationem cadere ſolum ſuper reſiduo pretii, arguendo à prolocutionibus & præfationibus *l. Titia*, §. *idem reſpondi*, *ff. de verbor. obligat. cum vulga.* & potentiſſima pars cujuſlibet rei eſt principium, *l.* 1. *ff. de orig. jur.* & imprimis attendi debet, *l. ſi per procuratorem*, *ff. mandati l. clam poſſidere in princ. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Iſte caſus multum eſt anceps & dubius, videtur enim primo dicendum indiſtinctè non eſſe venditionem niſi pro rata pretij conventi & ſoluti: videlicet pro octingentis, & in reſiduo eſſe meram donationem ipſius feudi. Patet, quia impoſſibile eſt ſubſiſtere venditionem abſque pretio, eoque certo. §. *pretium autem. inſtit. de emptio. & vendi.* Sed hic ex hypotheſi pro iſto reſiduo quod ſupervalet, nullum eſt pretium neque certum, neque incertum, quia hoc reſpectu nullomodo fuit actum nec conventum de pretio certo, nec per ſe nec per relationem ad aliud certum, nec aliter. Igitur non poteſt dici iſtud reſiduum eſſe venditum, & ſic neceſſe eſt ipſum reſiduum fundi donatum cenſeri, & non reſiduum pretii, quod non eſt in rerum natura, quod attinet ad hunc contractum, quia hactenus non fuit in aliquod certum pretium conſenſum. Et ſic hactenus venditio dici non poteſt, ſed probabilius videtur diſtinguendum in forma donationis vel remiſſionis, videlicet quod aut donatio vel remiſſio refertur expreſsè ad reſiduum juſti pretii, aut vero ad reſiduum ipſius fundi quod venditur vel transfertur. Aut vero non apparet ad quod referatur, ut primo caſu

* Quid de vendente vilius donationis cauſa.



Digitized by Google

totum cenſeatur venditum quaſi donatio cadat ſuper reſiduo juſti pretii & non ſuper fundo vel feudo. Et tunc debet fieri æſtimatio reſidui ſive totalis & juſti pretii totius fundi ad hoc ut quintum totius ſolvatur patrono in feudo, vel integrum laudimium domino cenſuali, vel ut totum & juſtum pretium refundatur à patrono vel propinquo venditoris retrahente. Secundo caſu, omnino dicendum ceſſare omne jus retractus laudimii & quinti pretii pro illo reſiduo. Quia nedum non fuit conventum de pretio reſidui, & ſic non poteſt cenſeri venditum, ſed etiam expreſſim ipſum reſiduum fundi donatum fuit. Et ſic clare liquet quod hactenus non fuit venditio nec animus vendendi, ſed mera donatio ipſius fundi. Et ſic hactenus locus erit relevio in feudo, ſecluſo hactenus retractu feudali vel proximitatis. Tertio caſu idem omnino dicendum puto propter duo. Primo quia circa iſtud reſiduum non apparet de animo vendendi, ſed bene de animo donandi. Secundum, quia circa iſtud nedum non fuit conventum de aliquo certo pretio, ſed nec pretii quidem vel in genere mentio facta fuit, & ſic hactenus nedum deficit unum ſubſtantiale venditionis quod eſt pretium certum, ſed etiam forma: quia quod ad iſtud reſiduum attinet non proferuntur verba venditionis, ſed donationis. Deficit enim animus & conſenſus vendendi, quod eſt tertium ſubſtantiale.

55. Nec obſtat quod fortè contractus incipit à venditione fundi ſimpliciter, quia ex ſequentibus verbis diſpoſitivis apparet non eſſe venditionem niſi pro rata pretii conventi. Et quod verba venditionis in principio contractus ſimpliciter aut generaliter appoſita non referuntur ad hanc particulam, ſive ad iſtud reſiduum fundi in quo aliter & ſpecialiter apparet eſſe diſpoſitum videlicet de donatione. *Argum. l. doli clauſula, ff. de verb. oblig. l. cohæredes, §. qui patrem, ff. de vulg. & pupil. ſubſtit. cum vulg.* Et ſecundus & tertius caſus hujus diſtinctionis non habent dubium, ſed ſolum dubietas eſt in primo caſu. Quia non videtur poſſe ſubſiſtere venditio abſque pretio & convento. Sed licet ſit dictum & reſiduum juſti pretii donat, hæc clauſula non importat conventionem & remiſſionem certi pretii conventi; & licet certum juſtum pretium videatur præſupponere, hoc eſt verum ſi præceſſiſſet conventio de totali juſto pretio. Sed hic ubi conſtat non præceſſiſſe conventionem totius, ſed ſolum partis pretii, ſequitur quod pro hoc reſiduo nullum eſt pretium nec certum nec conventum, & ſic quod licet verba remiſſionis referantur expreſsè ad reſiduum juſti pretii: tamen quod debent etiam neceſſario intelligi non de aliquo pretio certo & convento, quia de nullo hactenus conventum fuit, ſed de pretio de quo conventum fuiſſet niſi ſuperveniſſet animus donandi. Donatio igitur hactenus, hoc eſt in hoc reſiduo, præcedit & anticipat venditionem. Ergo in hoc non eſt venditio, ſed remanet donatio. Igitur ipſius fundi, & non pretii, quod non eſt nec fuit, licet fuiſſet niſi donatio ſuperveniſſet. Itaque diſputando ut ipſa vincere videtur prior indiſtincta opinio; ſed tamen mihi placet noſtra diſtinctio, quia ex quo remiſſio nominatim refertur ad reſiduum juſti pretii, ſatis apparet primo, quod principalis intentio fuit totum fundum vendere. Secundo quod non fuit intentio donandi partem aliquam ipſius fundi, ſed donandi vel remittendi partem aliquam pretii.

56. Sequenda eſt igitur contrahentium voluntas & intentio tanquam præcipua & κυρία, ſive dominans. *l. in conventionibus, ff. de verbor. ſignific. l. ſemper in ſtipulationibus, ff. de regul. ju.* Nec vana eſt hæc intentio ad partis pretii donationem potius quam fundi limitata, quoniam multos magnos effectus parere poteſt. Quid enim ſi ita (ut quandoqueque fit ( caverit venditor, quod nolebat in aliquo fraudare propinquos ſuos jure retractus, licet gratiam aliquam in parte pretii vellet facere grato emptori ſine præjudicio propinquorum. Iniquum enim eſſet & abſurdum hunc effectum defraudari contra verba & mentem contrahentium, licet ex quadam ſimplicitate & ſecuritate non nimium ſupina, licet non nimis callida, non convenerunt de totali pretio, quod ſuperfluum putarent de eo convenire quod remiſſum volebant. Siquidem tam prudentis Juriſconſulti, quam innocentis judicis eſt æquitatem ipſam & contrahentium mentem potius quam cujuſvis ſubtilitatis defectum præ oculis habere. *l. quod ſi Epheſi. in fin. ff. de eo quod cert. loco. l. ſicut, §. ſi debitor. ff. quibus mod. pign. vel hypot. ſol.* Sequamur igitur in omnibus æquam noſtram diſtinctionem, maximè cum etiam in dicto primo caſu non poſſit emptor objicere actori ad ſolidum retractum, vel quintum pretii, vel laudimium. Quod non habet in dubio fundatam intentionem in venditione totius fundi: quia imo habet contra hunc emptorem fundatam intentionem in emptione totius fundi. Idque non dubiè, ſed clarè ſi intentionem ipſam & verba contractus inſpiciamus, quæ utraque ſimul in venditionem totius fundi tendunt. Porrò etiam ſola verba contractus ſufficerent ad faciendum plenam fidem contra emptorem, etiam in favorem tertii, quatenus contractus ad eum ſpectat, ut hic per notata *infrà* §. 58. *quæſt.* 17. quanto magis verba manifeſta intentione ſubnixa. Tum ſive inſpiciamus principium ipſum contractus quod eſt potiſſimum. *l. ſi per procuratorem in princ. ff. mandati. l. 1. ff. de regul. jur. ſonat. in venditionem totius.* Sive inſpiciamus clauſulam controverſam, illa manifeſtè ſonat in venditionem totius fundi, & donationem enunciat in parte & reſiduo pretii dumtaxat, & non in parte fundi.

57. Præterea dico quod etiamſi nullomodo conſtaret de pretio convento, ſive de certa quantitate pretii, modo conſtaret de venditione ex confeſſione fortè emptoris, vel aliàs ſufficienter habeat dominus directus eo ipſo fundatam intentionem ad laudimia vel jus quinti denarii aut retractus. Et adigendus eſſet emptor, etiam captis pignoribus ad declarandum pretium medio juramento, niſi emiſſet per procuratorem generalem, quem repræſentare nequiret emptor, quo caſu vel fortè emptore præmortuo contra ejus hæredes, & ubi aliter veritas haberi non poſſet, res eſſet æſtimanda inſpecto tempore veriſimili contractus, ſi fortè ne de die contractus conſtet, & juſto, communique pretio væniſſe præſumendum eſt tam ad finem laudimiorum, quam ad finem retractus ſive feudalis, ſive proximitatis. De quo plenius ſi opus ſit dicemus *infrà tit.* 16.

58. Et ita ſecundum præfatam diſtinctionem debet intelligi & modificari conſuetudo Alverniæ. *tit. des achapts, lots & ventes.* §. 5. ubi vult laudimia non deberi pro rata * ſupervalentiæ in donatione ejus quod ſupervalet facta in venditione, quia hoc debet intelligi quando illa donatio fit indefinitè imperſonaliter, puta de reſto, ſeu reſiduo vel eo quod ſupereſt aut ſupervalet, vel quando refertur ad rem venditam, ſive ad id quod de ea reſtat: Secus ſi nominatim referatur ad reſiduum juſti pretii: quia tunc fieri debet æſtimatio ut totius rei vel pretii pendantur laudimia.

* Relevia utrum debeantur pro hyperocha ſeu ſupervalentia.

Non eſt interim omittendum quod prædicta intelliguntur quando illud reſiduum eſt notabile: Secus ſi modicum, ita ut veriſimiliter illa clauſula magis ex contemptu, vel dubietate modici fortè reſtantis, & ad tollendum dubitationem quam ad ſeriam donationem appoſita ſit: quia tunc non procedit quæſtio noſtra, nec illud habendum eſt in conſideratione.

59. Decimo ſexto, circa hæc mentem ſubit quæſt. quam format Alciat. *in leg. 2. in princip. num. 18. de verb. obligat.* Vendo * tibi domum pretio centum aureorum & unius vineæ, quæ etiam valet centum alios aureos, quis ſit iſte contractus? Et reſpondet duos

* Releviũ utrum debeatur in contrac-

Digitized by Google

num mixto ex venditione & permutatione.

eſſe contractus, & cenſebitur domus dimidia vendita & dimidia permutata. Et fundatur in hoc quod utrumque ſimul pro domo datorum æque potens & ejuſdem valoris eſt. Ideo utrumque per ſe cenſetur & propriam naturam retinet. Secus dicit ſi eſſet diſparitas valoris inter vineam & pecuniam, quia tunc cenſet recurrendum ad doctrinam Barto. *in l. Ariſtot. ff. de dona.* videlicet quod contractus à prædominanti judicetur. Sed certe reſpectu hujus ultimi membri quando alterum præponderat, illa doctrina Bartoli & communis, ut poteſt procedere inter ipſos contrahentes, ita non habet locum in præjudicium alterius. Sed reſpectu tertii inſpicitur materia ſubjecta & contractus myſticus, ut plures contractus pro rata, natura & ratione cujuſque admiſti judicatur, ut plenè dicemus in §. *præcedenti quæſt.* 23. *ad fi.* Quare in hac quæſtione quocumque nomine vocetur actus à partibus, ſive vinea ſupervaleat pretio, vel contra, pro rata pecuniæ cenſebitur venditio, pro rata vineæ permutatio, tam reſpectu jurium feudalium aut cenſualium domus & vineæ, quàm reſpectu juris utriuſque retractus.

60. Amplio etiamſi in contractu fuerit expreſſus & taxatus valor vineæ, quia illa æſtimatio in dubio non facit emptionem. Nec cenſetur ad hoc fieri, ſed potius ad ſciendum exceſſum vel defectum, & an alteruter lædatur, & etiam ad finem recurſus evictionis vel quanto minoris inveniatur vineam minus valere quam expreſſum & judicatum fuit. Tum veriſimiliter non erat alter domum integram alienaturus pro mobili, nec contracturus, niſi habuiſſet vineam, rem videlicet immobilem, ſaltem uſque ad prætaxatum valorem. Secus ſi conſtaret vineam eſſe tanti æſtimatam ut vice partis pretii in ſolutum daretur, puta ſi conveniſſet domum vænire ducentis aureis ſolutis, vel ſolvi promiſſis partim in pecunia, partim in vinea centum aureis æſtimata, quia tunc totum eſſet venditum. Imo duæ veræ venditiones eſſent, altera domus, pro ducentis, altera vineæ pro centum aureis, & utrimque dominis ſuis, ſi diverſi eſſent, reſpective deberentur jura dominicalia tam de domo, quàm de vinea, & utraque juri retractus ſubjaceret, quod non eſſet in caſu præcedenti, *in princip. hujus quæſt.* & nota quod in hac quæſtione non facio differentiam quo nomine contractus vocetur à partibus prout facio *inf. à quæſt.* 18. in conceſſione domus vel feudi mediante certa pecunia & certo reditu perpetuo non redimibili ſuper eadem re, quia tunc in favorem retrahentis totum, judicatur venditio ſi partes verbis emptionis & venditionis uſæ fuerint: quoniam ibi poteſt adaptari retractus, & eadem afferri conditio. Sed hic non, & ita generaliter obſervandum ut ipſius æquitatis & veritatis quæ non clauditur loco.

61. Nulla etiam conſuetudo ſententiæ noſtræ refragatur, excepta ſola conſuetudine Bituricenſi recenter in ſcriptis redacta, *tit. de retr. lignag.* §. 15. & §. 16. ubi fortius vult quod etiamſi contrahentes meris verbis permutationis uſi ſunt de fundo ad fundum cum ſupplemento pecuniæ ſi pecunia excedat valorem fundi cum quo datur, locus eſt utrique retractui & feudali ſeu cenſuali, & proximitatis, ita quod retrahens fundum meliorem, nec tenetur ei à quo retrahit reſtituere fundum minorem, licet cauſa expreſſa permutationis tantum datum. Sed ſolum ejus æſtimationem, quod eſt in ſe valde durum, quia ſic permutans contra intentionem ſuam, & contractus formam, cogitur in totum carere immobili, & pecuniam dumtaxat recipere, nec reponitur in priore ſtatu in quo erat tempore contractus, & maxime attento quòd per eamdem conſuetudinem §. 14. immediatè præcedenti eodem titulo, fundus permutatus ſortitur eamdem naturam, cujus non videntur compilatores recordati in §. *ſeq.* ubi ſit damnum nedum ei à quo retrahitur, ſed etiam ejus conſanguineis è latere unde proceſſerat fundus minor, cujus loco fundus major erat per permutationem in eamdem conditionem & naturam ſubrogatus. Saltem pro rata dico quod conſuetudo loci tacitè ineſt contractui partium, & ſic nemini fit injuria, quia cenſetur ſub tali conſuetudine ſic contrahentes hinc inde tantum emere & vendere. Reſponde hoc poſſe procedere inter ſubditos ſive eos qui ſciunt, aut ſcire debent dictam conſuetudinem, ſive inter alios habentes juſtam cauſam ignorantiæ dictæ conſuetudinis.

62. Quare dico quòd extraneus permutans cum fundo ſub dicta conſuetudine ſito, & ſupplens majorem pecuniæ quantitatem quàm valeat fundus quem dat domino directo fundi majoris volente uti retractu in totum, vel propinquo compermutantis, poterit reſtitui in integrum, & petere reſcindi contractum, & reponi in priorem ſtatum ne decipiatur. Et omni hæredio præter opinionem & contractus formam carere cogatur *per notata infra* §. 82. & ſecus ſi dominus directus aut propinquus non valeat uti retractu niſi pro rata pecuniæ per prædicta. Cæterum, inter ſubditos dictæ conſuetudini locus erit utrique retractui hinc inde utriuſque fundi & majoris & minoris, quia utrimque cenſetur implicita emptio & venditio vi conſuetudinis, quæ inter ſubditos habet vim pacti expreſſi, de quo infrà *eo.* §. 75. *verſ. niſi partes expreſſim.*

63. Decimo-ſeptimo quæro: Vaſſallus vendidit feudum ſuum mediante ſumma mille nummorum,* & reditu annuo & perpetuo quinquaginta librarum, quem reditum emptor ſpecialiter conſtituit & aſſignavit ſuper feudo empto, & reliquis omnibus bonis ſuis. Utrum & quatenus ſit locus quinto pretii, & retractui feudali? Non eſt dubium quin his ſit locus pro rata pecuniæ: ſed pro rata reditus aliud videtur, quaſi eatenus non ſit venditio, ſed quædam permutatio: ſaltem diſtinguendum videtur, an reditus ſit redimibilis, an non, ut in ſimili diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 11. *in fi.* Super his copioſa ſeſe offert diſputatio, ſed breviter reſolvendo dico indiſtinctè locum eſſe integro quinto, vel integro retractui totius feudi. Si enim patronus eligat quintum denarium, debet illum habere nedum de mille nummis, ſed etiam de reditu, ſive is ſit redimibilis, ſive etiam expreſſe cautum ſit ne redimi poſſet, quia feudum in totum eſt venditum, ut patet ex principali & expreſſa intentione partium, & forma contractus, & ſic non poteſt cenſeri partim permutatum cum reditu ex eodem feudo præſtando, & alioquin via eſſet aperta ad fruſtranda jura feudalia. Sed utrum patronus poſſit petere quintam partem dicti reditus in ſpecie, videlicet decem ſibi ſolvi perpetuo quolibet anno, puto quod non, ſed ſolum in æſtimatione, tantum quantum venditionis tempore valebat quinta pars dicti reditus. Si vero patronus eligat retractum refundet dicta mille emptori, & ſolvet dictum reditum venditori, ſicut emptor ſolvere debuiſſet. Et remanebit emptor cum bonis ſuis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti reditus, & nihil ei aberit ac ſi non emiſſet, & venditori æquè omnia aderunt, ac ſi non fieret retractus. Et ſic patet quod non magis intereſt emptoris, aut venditoris retractum hoc caſu fieri totius feudi, quam in caſu quo eſſet venditum pro toto pretio in pecunia numerata. Et iiſdem rationibus concludo etiam retractum proximitatis pariter locum habere.

64. Nec obſtat ſi forte venditor * ipſe retractui intercedat, & cauſetur retrahentem non eſſe æque idoneum ad ſuſtinendum, ſolvendum & continuandum dictum reditum, ſicut emptor. Quia reſpondeo primo quod res ipſa, videlicet feudum ſuper quo reditus eſt aſſignatus, ſemper eſt idonea, imò plus quam idonea ad ſufferendum dictum reditum. Patet quia multo plus

* Venditor non poteſt impedire retractum.



Digitized by Google

valet & plus affert fructuum quam aſcendat dictus reditus annuus, alioquin venditor qui ultra reditum percepit mille, plus duplo ultra juſtum pretium vendidiſſet feudum, & decepiſſet emptorem, & nunquam conſanguineus, vel patronus venirent ad hujuſmodi retractum adeo damnoſum. Hypotheſis autem hujus quæſtionis ad ea refertur, quæ communiter accidunt, & de utili emptione & acquiſitione intelligitur, cujus etiam retractus utilis eſſe poſſit retrahenti. Cùm autem res immobilis ſit (ut ſupponitur) valde idonea, non poteſt retrahens non eſſe idoneus quandiu illam poſſidebit. *argum. l. ſciendum. ff. qui ſatiſd. cogant.* Imò ſicut venditor non poteſt impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti reditus: multominus poteſt impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obſtat quod emptor voluntariè vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum ſuorum, ex quo principaliter contraxit, ſe & ſua obligavit juxta notata *infra* §. 191. Secus quando patitur retractum: quia reſpondetur quòd hæc eſt natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis abeat ac ſi nunquam contraxiſſet. Et quum res ipſa huic oneri de ſe, & ex natura venditionis ſit ſuppoſita, nullo modo poteſt retractus impediri per venditorem, tum quia non habet probabile intereſſe, etiamſi retrahens non habeat alia bona immobilia, & forte multis obæratus eſſet: cùm venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita & reditu ſuper ea retento per textum & notata in *l. licet. C. qui potior in pigno. habea.* Et ſi forte res vendita conſiſtat in domo, vel prædio cultiſſimo, quam vel quod corruere vel ſterileſcere patitur retrahens, poterit venditor, ejus hæres, vel cauſam habens occurrere, compellendo retrahentem vel etiam quemvis alium poſſeſſorem ad conſervandam rem in ſtatu congruo & idoneo, ita quòd præſtationi reditus ſufficiat, alioquin ad dimittendum ut ad hoc oneris vendatur & adjudicetur ſecundum tenorem & vim contractus & hypothecæ, de quo plene ſcripſi infrà §. 71. Tum quia etiamſi qua intereſſet venditoris rem non retrahi à patrono vel conſanguineo, non eſſet curandum, nec eſſet intereſſe juſtum reſpectu retrahentis cui jus retractus debetur, & ſibiipſi imputare debet venditor, quum ſciebat vel ſcire debebat rem venditam huic oneri ſubeſſe ex diſpoſitione legis, quam non poteſt ab actu ſuo excludere. *l. nemo poteſt. ff. de lega.* 1. *l. teſtandi cauſa. C. de teſta.* Unde ſi emptor non poſſit retractum impedire, multo minus venditor.

65. Decimo-octavo juxta hæc quæro, quid ſi vaſſallus non dicat ſe vendere, ſed concedere ad perpetuum reditum quinquaginta librarum, & etiam mediante ſumma mille nummorum ſemel ſoluta, & in toto contractu nullum ſit verbum de venditione? Et videretur non eſſe locum neque quinto pretii neque retractui, nec ſimplici relevio, dummodò adhuc non ſit retenta fides ab alienante, alioquin nihil videtur deberi per §. 51, *infra eod.* Tum quia ad *agnoſcendam qualitatem & eſſentiam contractus, primum intentio partium attenditur, *l. ſi quis nec cauſam. l. rogaſti. in princip. l. non omnis. ff. ſi cert. peta.* Bartol. Bal. Paul. in *l. Ariſto. ff. de donatio.* Secundo verborum forma & tenor. *l. ſi quis ſtipulatus ſit Stichum. in princip. ibi, ſermonem ſtipulationis inſpici. l. ſi ita ſtipulatus. §. Chryſogonus. ad fi.* & ibi Paul. Aret. Jaſon. *ff. de verb. obligat. in l. fidejuſſores magiſtratuum. §. pro Aurelio. ibi, lecta ſcriptione. ff. de fidejuſſor.* Sed nec ex mente, nec verbis apparet, quòd habuerint intentionem vendendi, igitur non eſt fundata intentio patroni in aliquo, niſi forte in relevio. Quibus nonobſtantibus idem puto quod in quæſtione præcedenti, quia quemadmodum ſæpe diximus, nedum in venditione formali & ſtrictè ſumpta: ſed etiam in omni contractu æquipollenti & aptabili, & in quo ſit eadem ratio, æque locum eſſe utrique retractui & omnibus juribus dominicalibus, ita & hic dicendum eſt, quia eſt omnino eadem ratio ſicut in contractu *quæſt. præcedentis.* Et contractus, de quo hic, omnino adaptatur & reducitur ad præcedentem, imò in effectu eſt omnino idem. Ad * dijudicandum autem contractus, non tam inſpicitur forma & convenientia verborum, quum virtus, effectus & convenientia pactorum, ut per gloſſ. in *l. 1. §. 1. in verbo agendo. ff. de ſuperficieb. & in l. 1.* ubi Ber. *C. de jur. emphyt.* Bart. in *diſputa. incipien. publicanus.* Bal. in *l. 2. C. commoda. & in rubr. C. de jur. emphy. in fi.* Panor. in *c. conſtitutus. col. fi. de relig. domi.* & maximè ubi agitur de jure vel præjudicio tertii. Nec ſola varietate verborum manente eodem effectu, diſpoſitio juris eludatur contra *l. fi. C. de uſur. l. nemo poteſt. ff. de lega.* 1. *cum vulg.* Et adverte, quod reſolutio noſtra hujus & præcedentis quæſtionis procedit quantumcumque retenta ſit fides a venditore vel alienante, attento quod perpetuo alienat, *per notata* infra §. 51. Adverte etiam quod hæc quæſtio intelligitur retento eodem themate quæſtionis præcedentis excepta verborum forma, & ſic quando pecunia numerata præponderat, ſaltem æqualis eſt reditui hujuſmodi: ut ſic conceſſio de ſe in venditionem recidat, & verborum forma in fraudem patroni vel conſanguinei veriſimiliter inducta, eis nocere non debeat. Secus enim eſſet in vera & principali conceſſione ad reditum prædialem, quem funciarium vocant, in quo licet aliqua pecuniæ ſumma data ſit concedenti, neutri tamen retractui locus eſt: per notata *infra eod. quæſt.* 19. & pleniùs de his ſcripſi *infra* §. 174. ad concluſionem quæſtionis noſtræ.

* Species contractus à principali intentione dignoſcitur.

* Et ab effectu magis quàm à verbis.

66. Amplia primo, ſive totum feudum, ſive pars taliter concedatur, & nota quod res conceſſa aperitur & relevium debetur ab accipiente non obſtante clauſula retentionis fidei, quæ non valet niſi forte conceſſio eſſet temporalis & ad modicum tempus per ea quæ plenè dicemus *infrà* §. 51. *quæſt.* 4. 5. & *quæſt.* 11. Amplio ſecundo, nedum ſi conceſſio fiat ad perpetuum reditum non redimibilem vel ſimpliciter, quo caſu non poteſt redimi, ſed etiamſi expreſſe concedatur accipienti facultas redimendi dictum reditum, quoniam hæc ſola adjectio non immutat naturam actus, ſive in ipſo contractu, ſive ex intervallo apponatur. Nec ex redemptione aliqua jura feudalia debebuntur, quoniam nec ex pacto hujuſmodi reditum redimendi, nec ex ipſa redemptione fit aliquid in re feudali, quod venditionem fundi vel mutationem manus inducat, & ſic nec quinto denario, nec retractui feudali locus eſſe poteſt, nec etiam novo relevio ultra unum relevium quod deberi dictum eſt ex ipſa conceſſione, alienatione & mutatione manus feudi. Amplio tertio, ſive paciſcatur quod ille reditus perpetuo ſive infra certum tempus dumtaxat redimi poſſit, ſive certo tunc taxato pretio redemptionis, ſive non, ſive pretium redemptionis reditus taxatum fuerit ad rationem viginti vel triginta pro uno. Sive etiam ad rationem unius pro duodecim aut alio viliori aut cariori pretio, non refert: quia ſicut concedens poteſt libere donare vel vendere tertio jus reditus per eum retentum, abſque eo quod patronus aliquid inde prætendere poſſit, ita poteſt ipſi recipienti aut remittere, aut quocumque pretio redimibilem facere.

67. Fallit primo, ſi pactum ſit quod recipiens teneatur redimere, hoc enim in idem recidit ac ſi venditum eſſet pro tali quod emptor infra tale tempus teneretur ſolvere & interim talem reditum pro fructibus vel uſuris. Fallit ſecundo, ſi aliàs ſufficientes adſint conjecturæ non eſſe veram & effectualem venditionem feudi commentitia in reditum conceſſione relatam. Quod ſi appareat partes ſemel convenisſe de certo pretio ipſius feudi, poſtea eodem pretio

tio reditum fuiſſe redemptum ab eo qui feudum acquiſivit, hic jam non eſt locus conjecturis, ſed magis ipſi veritati formatæ venditionis & emptionis feudi rejecta intermedia conceſſione in reditum tanquam ſimulata, & ad veram feudi venditionem adumbrandam accerſita.

68. Si vero non appareat partes conveniſſe de certo pretio ipſius feudi, nec aliter de formali venditione feudi, appareat tamen infra modicum tempus à conceſſione in reditum redemptum fuiſſe reditum, tunc ad probabiles & veriſimiles conjecturas recurrendum eſt. Non enim continuo ſufficere puto quod acquirens in brevi reditum redemerit. Quid enim ſi paulo poſt hujuſmodi conceſſionem inopina ſupervenerit neceſſitas tranſmigrandi, vel bona ſua diſtrahendi, & ſic reditum quem perpetuum ſibi & ſuis fore ſperabat, ipſimet debitori vendiderit? Quid ſi deceſſerit, & plures hæredes reliquerit qui maluerunt reditum cuivis vendere quam retinere, & inter ſe modicis portionibus dividere: hic enim nulla juſta cauſa eſt præſumendi ſimulatam fuiſſe conceſſionem. Et ſic nec retractui feudali, nec novis juribus feudalibus locus erit. Tametſi retractui proximitatis locus eſſe poſſit, non in feudo ipſo conceſſo, vel in jure reditus vendito vel redempto dumtaxat per notata infrà §.172. Sed ſi conſtet quod tempore hujuſmodi conceſſionis ad perpetuum etiam non redimibilem reditum concedens indigeat pecunia. Deinde quod paulo poſt ipſum jus reditus accipienti vendiderit, puto hæc duo, videlicet indigentiam concedentis, tempus conceſſionis & redemptionem ſecutam ſufficere ad præſumendum feudum ipſum venditum, & illud pretium magis in veritate eſſe pretium feudi, quam reditus, idque tam ad commodum patroni in jure quinti denarii vel retractus, quam ad commodum propinqui concedentis, pro retractu proximitatis, quàm etiam alterius cujuſcumque cui ex legato forte vel alias quocumque titulo competebat jus prælationis vel retractus quando res venderetur.

69. Quanquam & hic ſint tres præſumptiones, videlicet brevitas ſeu vicinitas temporis ultra duas prædictas, hoc etiam per manus tradi ſolet, non duas tantum regulariter ſufficere in materia ſimulationis, ſed tres præſumptiones requiri per textum *c. ad noſtram de empt. & vend.* & in *c. illo vos. de pign. in fi.* ubi duo illa de quibus in *fi. d. c. illo vos.* ſunt ultra pactum de retrovendendo quod facit tertium. Ita latè Bart. Cæpola in *tract. de ſtipul. contract. in 6. caſu principali.* Soci. *conſil.* 248. *nunquid ex duobus lib.* 2. Hieron. Cagnol. in *repetit. l.* 2. *col.* 3. *num.* 19. *C. de pact. inter empt. & vend.* ubi multa allegant quæ videas, & ultra adducta per eos cito ad id Paul. in *conſ.* 74. *in cau. mota. in fin. col.* 2. *verſic. communiter autem. lib.* 2. Matth. de Afflict. in *deciſ. Neap.* 40. *col. fi.* Jaſon. 150. *lib.* 4. Conrad. de Summenherd. in *ſeptem parti. de contract. quæſt.* 84. *conclu.* 3. Verum hæc eſt doctrina magiſtralis & probabilis, ut *per gloſſ. & doctores in l.* 1. *C. de legib.* Cæterum poſſunt aliæ duæ præſumptiones eſſe ita urgentes, intenſæ & fortes, ut tribus præſtent aut æquipolleant, in quo prudentis & innocentis judicis arbitrium primas habet. Et latè dixi *in tract. commer. de uſura. & redit. qu.* 56. Quod autem dixi ſuper illa conjectura, quando concedens conceſſionis tempore indigebat pecunia, intelligo nedum ſi ex neceſſitate & anguſtia rei familiaris, vel ut urgentibus creditoribus ſatisfaceret; ſed etiam ſi ſolum indigebat ad ampliationem vel commoditatem rei familiaris; puta ad retrahendum melius & nobilius feudum à propinquo venditum vel à ſe, aut prædeceſſore hypothecatum aut ſub facultate redimendi, quæ propediem expirabat venditum, aut ob aliam cauſam vel affectionem.

70. Si vero non conſtet de ipſa indigentia, ſed conſtet de proloquiis venditionis, non puto illa per ſe pondus habere, quia multa tractantur quæ non perficiuntur, *l. ſi ex cauſa.* §. *nunc videndum. ff. de mino. l. ſciendum.* §. *dictum. ff. de ædilit. edict.* Bald. de *probib. feud. alie. per Fede. col.* 1. *l. ſi voluntate. C. de reſcind. vendit.* Alexand. *conſil.* 28. *col.* 2. *lib.* 1. Decius *l. non omnis. in princip. l. ſi ego. ff. ſi cert. petat. c. finali. in fi. de proba.* Et hoc niſi illa proloquia de vendendo proceſſiſſent ex parte concedentis & eſſent talia quod ex illis ſatis conſtaret, quod concedens magis habebat animum vendendi quàm ad reditum concedendi, niſi per recipientem ſtetiſſet: quia tunc ex effectu redemptionis reditus infra breve tempus ſubſecuto, & conformitate pretii reditus ad valorem feudi ſatis puto apparere de ſimulatione. Et hoc ad commodum domini directi aut propinqui, aut alterius tertii intereſſe habentis, non obſtante quod conceſſio ad reditum interim eſſet facta ſimpliciter & ſine facultate redimendi, & hoc niſi hæc ſimulationis præſumptio clueretur per aliam juſtam cauſam repente & inopinato ſuperventam. Ex quo concedens potuerit animum quem tempore conceſſionis habebat, mutare, & reditum perpetuo retentum redimibilem facere & vendere ipſi debitori, ut nuper dictum.

71. Quod ſi in ipſa conceſſione actum eſt quod reditus poſſet redimi pro certo pretio non inferiore communi valore totius rei conceſſæ, ex hoc ſolo cum redemptione infra modicum tempus ſecuta, puto ſatis liquere de ſimulatione & colore quæſito etiam omnibus aliis proloquiis aut conjecturis ceſſantibus hoc etiam ultimo caſu tres invenies præſumptiones ſi rectè inſpicias. Prima pactum de redimendo. Secunda, pro pretio conformi valori totius rei conceſſæ, ſaltem non multum diſtante, quia ſi valorem rei excedat, tanto fortior eſt præſumptio. Tertia ſubſecutus eventus in tempore brevi & vicino in quo tempus anni non dicitur longum, ſed breve, ut infra *eod. quæſt.* 22. Quod ſi facultas illa redimendi non ſit in eodem, ſed in ſeparato inſtrumento, eodem tamen vel unico tempore tanto fortior eſt ſimulationis præſumptio. Et tanto magis ſi conſtet redemptionem ſubſecutam per interpoſitam perſonam, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 32.

72. Ecce vides quantum laboris, quantum difficultatis à dicta ſecunda ampliatione ad uſque nobis inſumendum fuerit, ut ſuſcepta ſemel provincia probè & plenè defungamur, quæ omnia ceſſant & expedita ſunt in locis ubi conceſſio dat retractum, etiam in conceſſione ad reditum, ut puta * §. quæ locales ſunt, nec expediret ad alia loca extendere, ne libertas commerciorum nimis anguſtaretur. Quin etiam ſcire expedit dare genero vel alias in remunerationem certum prædium ad modicum redimibilem, non eſt juſtum hoc cedere lucro dominorum directorum vel etiam cognatorum excluſis bis quibus ſpecialiter conſultum volebat concedens, quinetiam ipſo concedente & ſuis perpetuo excluſus.

*Videtur legendum conſuetudinibus Arverniæ & Biturigum quæ locales ſũt, ut ſuprà *num.* 58. & 62.

73. Decimo-nono, quid pro ſtatu rerum præſentium, videlicet in terminis noſtrarum conſuetudinum dicendum ſit in miſtis conceſſionibus ad reditum, ut quando ſiunt mediante etiam certa pecuniæ ſumma ſemel ſolvenda. Et prima quidem facie (ut fit ad pauca advertendo) videtur brevis eſſe & expedita ſolutio quod patronus pro rata pecuniæ, ſi velit, petere poſſit quintum denarium, & ſimul relevium, non de toto feudo, ſed de reſiduo feudi, facta videlicet deductione portionis feudi, quæ correſpondet pecuniæ, habita proportionaliter ratione quantitatis reditus & valoris feudi, & ſic fienda erit æſtimatio & arithmetica quædam diſtributio prout in ſimili dicemus *infra* §. 60. *quæſt.* 3. & *quæſt.* 5. vel quod poſſit patronus ſi velit accipere relevium integrum totius feudi, ſed tunc non poterit aliquid exigere occaſione dictæ pecuniæ, per notata in ſimili, §. *præcedenti qu.* 23. videtur etiam tali caſu nulli retractui locum eſſe,

Digitized by Google

nec feudali, nec proximitatis, niſi appareat de fraude & ſimulatione quæ poterit detegi per præſumptiones, de quibus in quæſtione præcedenti: puta ſi ille reditus mox redimatur, & pretium redemptionis cum illa alia ſumma pecuniæ aſcendant circiter ad valorem feudi. Idem ſi dicta ſumma pecuniæ ſola aſcendat circiter juſtum pretium feudi & reditus retentus ſit valde modicus & contemptibilis, quia tunc ſatis eſſe puto ut indicet colorem quæſitum. Idem multo fortius ſi (eodem caſu æqualitatis pretii retento) reditus erat gravis, ſed appareat de remiſſione etiam ex aliquo intervallo, & multo fortius ſi de redemptione quæ non erit expectanda, ſi pretium redemptionis cum illa ſumma promptè numeranda aſcendant ad valorem rei, quia tunc cum ſufficientes adſint præſumptiones, nulla remora opus eſt.

74. Nunc ad pleniorem diſcuſſionem & veritatem penitus eruendam breviter diſcutiamus omnes caſus. Aut enim contrahentes uſi ſunt termino ſimplici conceſſionis vel ſimili, aut termino ſimplici venditionis, aut termino conceſſionis & venditionis ſimul. Primo caſu puta cum dixerunt, concedo, do, vel aſſigno ad talem perpetuum reditum & mediante tali ſumma pecuniæ, & res videtur clara, ut dictum eſt. Secundo caſu, puta ſi quis dixerit vendo, pro mille & ad onus triginta vel quadraginta librarum annui & perpetui reditus de novo conſtituti & retenti per ipſum venditorem ſuper re vendita. Et hic non eſt modica difficultas, quia ex quo partes dixerunt ſe vendere & emere totum ipſum feudum, apparet de principali, imo de ſola & præciſa voluntate emendi & vendendi. Ex quo totum actum ſuum emptionem & venditionem denominant. Et ſic totus contractus judicandus eſt emptio & venditio, etiamſi reditus præponderet pecuniæ, quantò magis, quando eſt minor vel ad ſummum æqualis? Quoniam etiamſi alterum præponderet, nihilominus judicatur contractus à principali intentione ſi de ea appareat, ut notatur in *l. Ariſto. ff. de dona.* & eſt communis opinio, de qua ſuprà §. *præcedenti. quæſt.* 23. *num.* 51. Saltem in præjudicium ipſorum contrahentium, & ſic videtur quod attenta forma contractus & principali intentione habeat patronus fundatam intentionem ad venditionem totius feudi in contrarium. Quia ſi hoc admitteretur, ſequerentur multa dura & abſurda, videlicet quod eſſet deveniendum ad æſtimationem reditus tanquam eſſet datus vel conſtitutus in ſolutum loco partis pretii. Et ſic tanquam tacita ineſſet quædam venditio reditus pro reſiduo pretii, & conſequenter non ſolum patronus poſſet habere quintum denarium tam de pretio convento, quàm de reditu eſtimato, quod eſſet alias ſatis tolerabile. Sed etiam eadem ratione ſequeretur quod poſſet habere totum feudum jure retractus feudalis refundendo totum pretium conventum & æſtimationem dicti reditus. Et ſic reditus extingueretur & redimeretur etiamſi alias non eſſet redimibilis, & licet hoc alias eſſet tolerabile in reditu ex forma contractus certo pretio redimibili, quum tunc contrahentes non damnificentur, licet verba conſuetudinis excedantur, tamen non eſt tolerabile in reditu perpetuo & non redimibili, quia venditor reciperetur, qui ut ex forma contractus elicitur noluit totum feudum transferre pro pecunia & re mobili dumtaxat, ſed partim mediante re vel jure perpetuo & immobili, quo non debet fruſtrari. Non enim veriſimiliter alias erat contracturus & fundo hæredioque cariturus, quàm retento perpetuo reditu gerente vicem partis & rei immobilis. Et hoc notiſſimum eſt ex communi uſu & ratione commerciorum quæ debet attendi: non enim debent contrahentes decipi & fraudari effectu contractus liciti & permiſſi, cum interim jura dominicalia ſtatim ſalva, atque in futurum certa rectaque maneant. Patet, quia tunc poteſt patronus habere integrum unum relevium totius feudi, vel ſi malit quintum denarium pretii & relevium pro rata reſidui feudi, quod videtur ſi ficere ex quo non eſt pura & juſta venditio: in futurum autem quoties fiet mera & perfecto venditio, integra erunt omnia jura feudalia,

75. Si autem hic velit patronus habere quintum denarium tam de pretio, quàm de æſtimatione reditus, non videtur audiendus propter multa. Primo, quia negari non poteſt pro rata reditus deeſſe verum emptionis pretium, quod non poteſt eſſe niſi in pecunia numerata. §. *pretium autem. inſtit. de emptio. & vendit.* hactenus igitur, hoc eſt reſpectu reditus non poteſt habere quintum denarium qui non datur niſi in caſum venditionis dumtaxat. Secundo, quia ſicut ad commodum patroni materia ſubjecta magis attenditur quàm verba: ita & ad ejus incommodum eſſe debet ut ſervetur æquitas, & per regulam *l. ſecundum naturam. ff. de regul. jur.* Tertio, quia ut in *l. veteres. ff. de actio empti*, verbis emptionum venditionumque promiſcue utuntur in *l. ſicut. §. alienationis. ff. quib. mod. pign. vel hypothec. ſolv. in l. ſtatu liberi in fin. ff. de ſtatulib.* Igitur non eſt faciendum fundamentum in hoc quod hic partes verbis emptionis & venditionis uſæ ſunt, quaſi hæc verba promiſcuè etiam pro aliis contractibus aſſumantur. Sublato igitur hoc verborum fundamento nihil reſtat quominus idem judicandum ſit ac ſi contrahentes ſolo verbo conceſſionis in reditum uſi fuiſſent; & ſic idem dicendum quod in primo caſu. Quarto, quia in dubio contra dominum directum judicandum eſt, qui ad majus lucrum percipiendum vult ſe fundare in verbis, *argumento l. veteribus ff. de pact. l. Labeo ſcribit. l. cum in lege. ff. de contra. empt. & vendit.*

Tertio caſu, aut contrahentes uſi ſunt verbis conceſſionis & venditionis ſeparatim aut confusè, ſi ſeparatim aut de certis portionibus pro diviſo: puta concedo centum jugera feudi ſic confinata ad reditum; reſiduum vero ejuſdem feudi vendo pro mille, & tunc res eſt clara quod ſunt duo ſeparati contractus, & quilibet ſecundum propriam naturam judicatur. Idem ſi partes non ſint factæ pro diviſo ſed pro indiviſo, dummodo certæ ſint, puta dimidiam concedo in reditum, alteram dimidiam vendo: quia æque clarum eſt disjunctos eſſe contractus. Quando vero nulla facta eſt disjunctio nec loci nec quotæ, puta dictum eſt, vendo & in reditum concedo tot prædia feudalia ad viginti libras reditus communis & perpetui & mediante ſumma ducentorum aureorum, nullo facto diſcrimine, ſed in complexo permixtim & confuſe, nec ex confeſſionibus partiū nec aliter liquidari poteſt: & tunc videretur pro media parte judicanda conceſſio in reditum, pro alia dimidia, venditio, hoc caſu, ubi reditus & pecunia nihil aut parum invicem excedunt, alioquin alterum notabiliter præponderat, videtur contractus ſecundum qualitatem præponderantiæ in totum judicandus, ſecundum doctrinam communem in *l. Ariſto. ff. de donat.* aut pro rata & diverſitate commutationis juxta communem obſervantiam. Vides inextricabiles labyrinthos. Ut igitur habeas brevem totius exitum; De co quod in mera conceſſione in reditum, dicendum ut ſuprà præcedenti quæſtione concluſimus cum tribus ampliationibus & fallentiis: in conceſſione autem miſta

76. Diſtinguo.* Aut contractus eſt diviſus per certas partes rei pro diviſo, vel per quotas, & tunc quilibet contractus per ſe judicari debet. Aut vero non eſt facta hujuſmodi diviſio, ſed ſine diſtributione in complexo facta eſt conceſſio, & tunc, pro Gnomone præmitto primo quod in materia quæſtionis noſtræ ubi agitur de præjudicio tertii non præciſè attenditur illa communis doctrina doctorum in *l. Ariſto.* quod in * dubio actus judicatur in totum à præponderante, *ut notatur ſupra eo. qu.* 16. Sed potius idem contractus difformiter

* Reſtitutio.

*An contractus præponderat.

diſformiter judicatur, ſecundum qualitatem commutationis pro rata; & hoc ne fiat tertio præjudicium, quia ad ejus commodum, & ne jus tertii in totum pereat, bene judicatur totus contractus à præponderante, ut ſtatim dicemus ad effectum retractus. Secundo præmitto, ex quo idem actus de natura diverſorum contractuum participat, multum faciunt verba contrahentium, ex quibus principalis intentio colligitur, ad retrahendum contractum totum in alteram partem, ſi tamen hoc non cedat in præjudicium, ſed in commodum tertii habentis intereſſe. His præmiſſis, pro ſolutione dico diſtinguendo tres dictos caſus: aut contrahentes uſi ſunt verbis conceſſionis, aut ſimilibus tantum; & tunc aut quæris quoad laudimia, & dico quod pro rata pecuniæ poteſt patronus exigere quintum denarium: & idem in domino cenſuali in caſu. Cæterum in feudo capiet patronus relevium pro rata reſidui tantum, poterit etiam patronus omittendo quintum illum denarium, capere relevium totius feudi.

* Primus caſus.

77. Aut * quæris quoad retractum, & dico quod ſiquidem pecunia præponderat valori ſeu æſtimationi totius juris reditus, locus erit utrique retractui. Et moveor quia iſte contractus de jure communi reſpectu contrahentium, & in eorum præjudicium judicari poteſt à præponderante, per notata in *d. l. Ariſto.* Ergo hoc aſſumendum ſi utile ſit tertio, & ne jus illius depereat. Nec obſtat quod conſuetudo retractus eſt ſtricti juris, & non loquitur niſi in terminis venditionis, quia dico quod illa conſuetudo recipere poteſt & debet interpretationem paſſivam à jure communi, ſecundum notata in *d. l. Ariſto.* Saltem in hoc contractu mixto, & ne jus retractus in totum depereat, & hoc caſu non poterit retrahens cogere creditorem reditus ad recipiendum ejus æſtimationem, niſi alias eſſet redimibilis, nec etiam tenebitur ſtatim redimere, quo caſu redimibilis eſt: ſed ſatis eſt quod eamdem conditionem præſtet, ad quam tenebatur is à quo retrahitur. Si verò pecunia eſt modica, & præponderatur à reditu, tunc non poſſunt fundare retractum pro parte, ne decipiantur contrahentes, maximè acquiſitor, qui non erat partem acquiſiturus, *l. quod autem. ff. de in diem adject.* Nec etiam poſſunt fundare retractum pro toto, quod jus poſſit offerri eadem conditione, quia quando verba conſuetudinis deficiunt, deficit etiam interpretatio juris, & materia extenſionis paſſivæ, quia totus contractus magis do ut des, ſive conceſſio ad reditum judicandus eſt in totum, per notata in *l. d. Ariſto.* Imo etiam non audeo conſuetudinem extendere, licet pecunia æqualis ſit valori reditus, quia licet quantum ad valorem cujuſque mercis, ſeu ut preſſiùs Græcè dicam [illegible], ſit æqualitas, tamen aliud adeſt quod facit inæqualitatem, & ſonat in partem adverſam retractui, videlicet forma & verba contractus, quæ ſonant in conceſſionem ad reditum, & non in venditionem. Bene fateor quod quando pecunia eſt æqualior, aut præſtantior reditu, tanto proclivius eſt formulam contractus præſumi ſimulatam & veram ineſſe venditionem.

78. Et tantò fortiùs ſi reditus ille redimibilis ſit, intantum ut probabiliter judicari poſſe cenſeam totum contractum pro venditione reputandum, ſi cum dicta æqualitate pecuniæ accedat reditum eſſe redimibilem ad rationem unius pro duodecim vel circa, ita ut veriſimile ſit redemptionem ob reditus gravitatem non multo differendam, & quia interim hujuſmodi reditus eſt interuſurium æquivalens dilationi pretii. Et maximè ſi pretium remiſſionis reditus cum ſumma pecuniæ, non minus aſcendant, quam ad valorem fundi: in his ut ſæpe dixi, prudenti & favorabili judice multum opus eſt. Ex his certe ſatis ſuperque liquet, quod non fuiſſet iniquum ſtatuere, locum eſſe retractui in omni commutatione, in qua eadem conditio offerri poſſet, ſed nondum ſtatutum eſt. Longe utiliſſimum etiam foret, in omnibus alienationibus feudalium & cenſualium certam uniformem præſtationem præfinire, ut dixi ſuprà *eo. in princip.* & hi tanti labores & difficultates ceſſarent. Sed interim limitanda ſunt quæ modo dixi ſecundum notata in *fi. qu. præcedentis.* niſi quatenus eſſent ſufficientes præſumptiones ſimulationis, quæ multo facilius adeſſe poſſunt & leviores ſufficiunt in conceſſione mixta ad reditum, & pro pecunia, quam in mera conceſſione ad reditum, & in reditu ab initio redimibili, quam in non redimibili.

79. Quod ſi quis forte non oſcitanter hæc legens miretur cur feci differentiam inter laudimia, latè capiendo etiam pro quinto denario, & inter retractum, quum utrumque ex eodem oriatur fonte, nempe ex venditione: ſi igitur contractus factus in forma conceſſionis, propter præponderantiam pecuniæ judicetur in totum venditio quantùm ad retractum, cur non etiam quoad laudimia? & cum ex eodem fonte & principio procedant, cur tam variè? Breviter reſpondeo, quod in laudimiis non eſt tantum præjudicium, ut opus ſit attendere prævalentiam [illegible] ad augenda laudimia, ſi quidem ſatis conſervantur in relevio, quod percipere licet in reſiduo feudi, & licet in cenſu nihil in reſiduum percipiatur, tamen non tota perimit laudimia, quia ſaltem ſolvuntur pro rata pecuniæ, & eſt ſatis gravis ſervitus, quæ non eſt ultra communem obſervantiam augenda, quum etiam ſatis in futuris contractibus renaſci poſſit. Secus eſt in retractu qui eſt favorabilior & minus utrique contrahentium, damnoſior, propriè accipiendo verbum damnum. *l. 3. ff. de damn. inf.* Et tamen omninò periret, & ceſſaret in totum, niſi noſtra interpretatione adjuvaretur, quæ in caſu iſto magna juſtitia & æquitate fundatur, non autem æquè bene fundaretur ad finem augendi laudimia, ut cordatis & recte intuentibus liquet facile.

80. Aut vero, & hic * ſecundus caſus, contrahentes uſi ſunt verbis conceſſionis & venditionis ſimul & promiſcue: & tunc dico quod in eorum præjudicium cum & verba, & materia ſubjecta ſimul conjurent, & reſpective adaptari poſſint, merito ſingula ſingulis reddi debent. Ita quod alio non requiſito, & ſine alia diſtinctione, poteſt patronus pro rata pecuniæ tantum, petere quintum denarium vel retractum, & pro reſiduo relevium, & ad hunc finem fienda erit æſtimatio: idem dico reſpectu propinqui retrahere volentis, intantum quod nec patronus aut propinquus retrahentes, tenentur totam rem (niſi velint) cum onere reditus acquiſitore hoc offerente acceptare: quia ex quo acquiſitor dicit ſe accipere in reditum, & emere, ſtatur ſingulis iſtis verbis in ejus præjudicium per *l. optimam C. de contrahend. ſtipul.* & ſic pro rata pecuniæ cenſetur emiſſe. Unde non obſtat quod pro parte non erat contracturus, & ſic quod poteſt adigere retrahentem ad retractum totius, tum quia hoc non procedit, quando retrahens non vocatur à conſuetudine niſi pro parte, nec habet intentionem fundatam niſi in partem eorum, quæ deducta ſunt in contractum, & patet quando quis eodem contractu unoque confuſo, non diſtributo pretio, emit plura prædia, quorum quædam ſubſunt retractui, alia non: tum quia contrahens ipſe ſibi imputare debet, quia verba emptionis in diſpoſitionis contractu inſeruit, cum ex hoc ſcire debebat futurum fore, leges & conſuetudines loquentes de emptionibus, habere locum in ſua diſpoſitione, ſaltem quatenus venditioni convenit & aptatur.

* Secundus caſus.

81. Aut verò, & hic * tertius caſus, contrahentes ſolis verbis venditionis & emptionis uſi ſunt; & tunc indiſtinctè dico ſive pecunia præponderet reditui, ſive præponderetur, ſive reditus ille ſit redimibilis, ſive non, quod tam in favorem domini directi ſi velit, quàm in favorem habentis jus retractus, totum

* Tertius caſus.

judicatur ſicut venditio. Et patronus eligens quintum denarium, recipiet illum tam de æſtimatione reditus, etiam aliàs non redimibilis, quam de conventa pecunia; retrahens aut tenebitur refundere pecuniam conventam & numeratam, reditum autem tenebitur ſolvere, nec poterit redimere, niſi redimibilis ſit, ne fiat injuria alienanti. Quod ſi cui mirum videatur, quod totus contractus judicetur venditio, etiam quando reditus multum præponderat pecuniæ, & non eſt redimibilis, & ſic non poteſt cadere in rationem pretii, dico quod nihilominus partes poſſunt facere, quod cedat in partem ſeu in vicem pretii, & quod totum cenſeatur venditum, ex quo ſolum intendunt venditionem facere, de quo ſatis conſtat per eorum verba, quæ contra eos fidem faciunt, in commodum dominorum directorum & habentium jus retractus ad quos hoc reſpectu contractus ſpectat & ſic pro eis fidem facit, & poſſunt ſe juvare diſpoſitione *l. optimam. ff. de contrah. ſtip.* ut diximus infrà §. 58. *qu.* 17. Nec eſt admiſſibilis acquiſitor, ad negandum eſſe venditionem contra verba expreſſa contractus, quia non cenſentur taliter otiosè prolata, ſed ſeriosè & cum miniſterio, videlicet ut patrono vel propinquis alienantis conſervetur jus retractus in totum ſimilem conditionem ſuſcipiendo, & acquiſitorem exonerando: præterea ex quo pro rata pecuniæ retrahens habet intentionem fundatam, tam in forma quam in materia, & in reſiduo habet etiam fundatam intentionem in forma: rurſus in totum eamdem conditionem afferre poteſt, quod in totum fundetur, & privetur jure retractus, attento etiam quod retractum totius fundatam habet intentionem in tacita mente partium, quæ colligitur ex verbis expreſſis. Et ſic habes implicatiſſimam hanc materiam noviter & dilucide explicatam per puncta reſolutionum tantis allegationibus & apparatu omiſſis, nec brevius aut clarius defuncti potui.

82. Utque nihil deſideretur, inquantum nuper diximus quod ſi feudum valoris forte trium millium ſit venditum pro certa ſumma pecuniæ, puta mille, & mediante perpetuo non redimibili reditu puta, annorum centum, ſuper eodem feudo aſſignato, quod tunc poteſt patronus vel propinquus uti retractu totius feudi, & quod hoc faciendo tenetur ſolvere & continuare dictum reditum veteri vaſſallo, & ſuis, nec poteſt redimere. Videtur hoc ultimum non improbabiliter impugnari poſſe, quia ſi, ut dictum eſt, totum feudum cenſetur venditum, ergò tacitè cenſetur conventum de totali pretio feudi, quoniam nec in totum nec in parte vænire poteſt ſine pretio. Cum autem reditus non redimibilis de ſe non poſſit cadere in pretium, neceſſe eſt dicere tacitam quamdam venditionem ineſſe ipſius reditus. Sicut quando aliquid ſit, & tamen non poteſt fieri directò, neceſſe eſt ſaltem tacitè ineſſe, aut fingi quoddam medium obliquum & congruum. Et ſic videntur in hac venditione duæ mutuæ venditiones ineſſe, & intelligi reſpectivè, altera expreſſa, altera tacita: expreſſa feudi ipſius, pro ſuo totali pretio puta trium millium. Tacita ipſius reditus perpetui, & non redimibilis, pro duobus millibus, cujus pretium per venditionem feudi eumdemque emptorem hujuſmodi reditus, confunditur vel compenſatur pro rata cum pretio feudi: & ſic non reſtant, niſi mille debita & promiſſa per emptorem feudi, ultra mutuam venditionem reditus, & compenſationem pretii illius. Quod ſi brevius dicere malis quod hujuſmodi reditus cenſetur creatus, & datus in ſolutum pro reſiduo pretii fundi, dico quod iſtud verborum compendium tantumdem importat, quantum prior hypotypoſis, quia datio in ſolutum pro pretio, vel reſiduo pretii, eſt vera & effectualis venditio, *ut ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 10. Inſunt igitur hic duæ mutuæ & venditiones & emptiones, quarum ſecunda, quæ tacita eſt, non poteſt nec debet præjudicare primæ, nec juri retractus totius & liberi fundi quæſito. Ex prima igitur poterit patronus refuſis tribus millibus librarum pro toto pretio & æſtimatione feudi illud retrahere, & ſic in effectu reditum illum redimere & extinguere. Sed ad hæc facilis eſt reſponſio, quod illæ venditiones, nedum ſunt mutuæ, ſed & correlativæ, nedum correlativæ, ſed unicus contractus, & una potius venditio quam duæ. Patet quia licet, ut ex verbis contractus colligitur, partes habeant animum vendendi feudum, tamen venditor non habebit animum vendendi pro mero pretio, ſeu pecunia dumtaxat, ſed etiam mediante conſtitutione & retentione perpetui reditus gerentis vicem partis rei venditæ, & alias non erat venditurus, ſi omni hæredio corruiſſet, & ſolam pecuniam recepiſſet, etiam uſque ad integrum valorem totius feudi.

83. Patet, quia voluit retinere & habere reditum non redimibilem, ergo debet ei relinqui & conſervari jus retentum, alioquin fraudaretur & deciperetur, quod eſſet iniquum: quia patronus qui ſe fundat in contractu, ex quo jus & lucrum prætendit, non debet, nec poteſt illum infringere, ſed tenetur illum ſequi & obſervare, alias in eo ſe fundare non poſſet per regulam *l. cum proponas. 2. C. de pact. l. ex eo de reg. jur. in 6. cum vulg.* Et ſic non debet hìc admitti fictio illa duplicis venditionis, quia eſſet contra intentionem partium & contra æquitatem *l. denique.* & ibi Bar. & alii, *ff. quib. cauſ. majores*, imo ſi eo uſque veniendum eſſet, juſtius & verius fictio iſſa in rebus, & duplex venditio negari poſſent, dicendo quod in hoc themate non eſt mera ſeu totalis venditio feudi, ſed quod ſolum venditur pro rata pecuniæ convenientis & numerandæ, in reſiduum aut permutatur cum reditu, ſeu quod in reſiduo verè ſit do ut des, & non venditio, utpotè in hoc reſiduo deficiente ſubſtantia materiali venditionis. Et ſic quod verba contrahentium eſſent partim improprianda ex neceſſitate materiæ ſubjectæ per notata infrà §. 43. *num.* 109. Et conſequenter quod hic nulla eſſet fictio in rebus, ſed in verbis dumtaxat, ex eo quod contrahentes terminis venditionis abutendo, fingunt totum actum eſſe venditionem, quæ tamen non eſt venditio, niſi in minori parte, vide. licet pro rata pecuniæ. Imo proprius loquendo, non eſt opus hic fictione, etiam in verbis, ſed pro ſola *κατάχρησιν*, hoc eſt, verbi abuſione, ſeu ſynecdoche quæ eſt una *τῶν ἀλλοίων λέξεων*, hoc eſt; figurarum dictionis, quo totum exponitur pro parte, ſeu appellatio partis toti tribuitur. Ecce quomodo nimium ſubtiliter diſputando, & extrema diſceptationis ſeu partes oppoſitas nimium intendendo, tota repente ſcena inverteretur, eo enim fere ſummam illam intentionem retractus oppugnando relapſi ſumus, ut retractum prorſus ſaltem pro rata reditus excludamus, & decreta noſtra ſubvertamus. Moderato igitur diſpoſitionis & illationum exceſſu, mediam hanc noſtram & juſtam & æqualiter ſententiam teneamus, in præfato themate locum eſſe retractui totius feudi propter expreſſam & principalem contrahentium vendendi intentionem, & quia eadem conditio offerri poteſt neutris contrahentium damnum inferendo. Et tamen non poſſe ſive patronum, ſive propinquum retrahentem reditum illum redimere: tum ne fiat injuria & damnum venditori & perpetui reditus creditori: tum quia retrahens non debet eſſe melioris conditionis quam emptor, ſed in ejus locum dumtaxat (velut tranſlato in aliam tamen perſonam contractu) debet ſubrogari, & ſic non poteſt deteriorem contractus conditionem facere venditori, nec facere aut recuſare, quod emptor ex lege vel natura contractus facere aut recuſare non poſſet: non magis igitur poterit redimere reditum, quam emptor à quo retrahi potuiſſet. Et quemadmodum retrahens non poteſt redimere nec recuſare ſervitutem, puta projiciendi vel

Digitized by Google

oneris ferenti, per venditorem retentam in domo feudali vendita, ſed tenetur retrahens idem onus agnoſcere. Hi ſunt veri & deciſivi noſtræ ſententiæ limites, quos vix ſine periculo citra amiſſionem veritatis & æquitatis tranſilias.

84. Quo fit ut altera decidendi ratione mutata, deciſionem mutari neceſſe ſit, verbi gratia in themate *quæſt. 16. infra eo. num.* 35. contrahentes uſi ſunt ſolis verbis venditionis & emptionis ſicut hic: & tamen neutrobiq; locus eſt retractui totius domus vẽditæ, ſed pro rata pecuniæ conventæ dumtaxat: & hoc ideo, quia licet æquè adſit prima ratio, quæ eſt verborum forma, tamen deeſt ſecunda, quæ eſt etiam ſubſtantialis & requiſita ad retractum, videlicet quod eadem conditio & ſine contrahentium damno per retrahentem afferri poſſit, quod non poteſt ibi fieri, quia non poteſt retrahens refundere emptori eamdem vineam ſuam, nec eum in eumdem priorem ſtatum reſtituere. Et ſic neceſſe eſt ibi pro rata vineæ ceſſare retractum, niſi partes expreſſim de totali pretio domus in pecunia, & ſic de duplici tertio, ſcilicet utriuſque prædii, & duplici emptione & venditione conveniſſent: alioquin cum non appareat niſi unica contractus formula, non debemus per noſmetipſos fingere & imaginari plures & diſtinctos contractus qui non fuerunt in rerum naturâ, nec fuerunt intenti nec celebrati à contrahentibus, hoc enim nedum ratione & juſto fundamento careret, ſed eſſet contra omnem æquitatem, in damnum, deceptionem & ſubverſionem intentionis contrahentium, in qua tamen ſemper neceſſe eſt omnem fictionem & interpretationem contractus primitùs fundari. Et ſic patet de manifeſta horum caſuum in hoc diſſimilitudine, hic enim remanet emptor à quo retrahitur, cum bonis ſuis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti reditus, & pretium quod numeravit reſtituitur, & ſic nihil ei obeſt, ſed eſt in eodem priori ſtatu, in quo erat ante emptionem. Et pariter venditori omnia ſua adſunt, & æquè præſtatur perpetuus reditus à retrahente & ſuis, ſicut a priore emptore & ſuis.

85. Nec obſtat ſi fortè venditor ipſe retractui intercedat, & cauſetur retrahentem non eſſe æquè idoneum ad ſuſtinendum, ſolvendum & continuantum dictum reditum ſicut emptor. Quia reſpondetur primò, quod res ipſa, videlicet feudum ſuper quo reditus eſt aſſignatus, ſemper eſt idonea, imo pluſquam idonea ad ſufferendum dictum reditum. Patet quia multo plus valet, & plus affert fructuum, quam oſtendat dictus reditus annuus, alioquin venditor qui ultra reditum percepit mille, plus duplo ultra juſtum pretium vendidiſſet feudum, & decepiſſet emptorem, & nunquam conſanguineus, vel patronus veniret ad hujuſmodi retractum, adeo damnoſum. Hypotheſis autem hujus quæſtionis ad ea refertur, quæ communiter accidunt: & de utili emptione & acquiſitione intelligitur, cujus etiam retractus utilis eſſe poſſit retrahenti. Cum autem res immobilis ſit (ut ſupponitur) valdè idonea, non poteſt retrahens non eſſe idoneus quamdiu illam poſſidebit, *argumento l. ſecundum. ff. qui ſatiſ. cogant.* Imo ſicut venditor non poteſt impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti reditus, multominus poteſt impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obſtat quod emptor voluntariè vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum ſuorum, ex quo principaliter contraxit, ſe & ſua obligans, juxta notata §. 191. Quia reſpondeo quod ſecus quando patitur retractum, hæc eſt enim natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis, abeat, ac ſi nunquam contraxiſſet. Et cum res ipſa huic oneri de ſe, & venditionis ſit ſuppoſita, nullomodò poteſt retractus impediri per venditorem. Tum quia non habet probabile intereſſe, etiamſi retrahens non habeat alia bona immobilia, & forte multis obæratus eſſet: cum venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita, & reditu ſuper ea retento, per textum & notata in *l. licet C. qui potio. in pign. hab.* Et ſi forte res vendita conſiſtat in domo, vel prædio cultiſſimo, quam vel quod ruere vel ſterileſcere patitur retrahens, poterit venditor ejus hæres, vel cauſam habens occurrere, compellendo retrahentem, vel etiam quemvis alium poſſeſſorem, ad conſervandam rem in ſtatu congruo & idoneo, ita quod præſtationi reditus ſufficiat, alioquin ad dimittendum ut cum hoc onere vendatur & adjudicetur ſecundum tenorem & vim contractus & hypothecæ de quo plene ſcripſi infrà §. 71. Tum quia etiamſi qua intereſſet venditoris rem non retrahi à patrono vel conſanguineo, non eſſet curandum, nec eſſet intereſſe juſtum reſpectu retrahentis, cui jus retractus debetur, & ſibi ipſi imputare debet venditor, quia aliter (ſcilicet in forma venditionis) contraxit, quum ſciebat, vel ſcire debebat rem venditam huic oneri ſubeſſe, ex diſpoſitione legis, quam non poteſt ab actu ſuo excludere *l. nemo poteſt. ff. de legat.* 1. *l. teſtandi cauſa. C. de teſtament.* unde ſi emptor non poſſit retractum impedire, multominus venditor.

86. Viceſimo quæro: Quid ſi vaſſallus cedat feudum ſuum Titio, pro certo jure reditus debito Titio ſuper alia re, & mediante certa ſumma pecuniæ? Breviter dico, quod ſi ille reditus non eſt redimibilis, cenſetur feudum partim venditum, videlicet pro rata pecuniæ, partim permutatum, videlicet pro rata reditus. Ideo dicendum ſicut de re partim vendita partim donata vel permutata ſæpe dictum eſt. Si vero ille reditus ſit redimibilis, idem dicendum quod de feudo in totum vendito, quia etiamſi totum feudum datum ſit pro reditu redimibili, puto locum eſſe & quinto pretii & utrique retractui: etiamſi contrahentes expreſſis verbis & forma permutationis uſi ſint: quia reditus * redimibilis, nihil aliud eſt quam res vel invito domino vendibilis, pro certo ad hoc æſtimato pretio: & ſic omnino æquipollet pretio in pecunia numerata, quod non eſt in reditu non redimibili, de quo etiam ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 10. *in fin.* Sed diligenter adverte ad iſtud de reditu redimibili, ut ſane procedat in reditu pecunia acquiſito ad rationem beſſis uſuræ vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim, qui quidem reditus implicitam habet naturam, imo neceſſitatem impræſcriptibilem redimibilitatis, ut clare probavimus *infra* §. 94. talis enim reditus pecunia certa emptus, tanta redimibilis, & de quo ſecundum promiſcuum uſum idem judicatur quod de tanta ſumma pecuniæ, quum (ut plurimum) ſpes ſit redemptionis de propinquo, & non ſoleant hujuſmodi reditus diu ſtare, quin redimantur propter damnum & gravitatem uſuræ vitandam: ideo in multis habentur pro mobili, in quo ſubjecta materia debet attendi; quod nota ad limitationem d. §. 94. ut ibi plenius dicemus. Secus de reditu prædiali quem funciarium vocant, qui forte redimibilis eſt ad rationem viginti vel triginta pro uno: vel etiam de reditu pecunia quidem conſtituto, ſed ad rationem unius pro viginti vel ultrà, de quo non eſt ſpes (ſecundum id quod frequenter accidit) quod de propinquo redimatur, prout non ſolent hujuſmodi reditus ita facile redimi: ideo hujuſmodi reditus non ità cenſentur accipere functionem cum pecunia numerata & ſolutioni parata, ſed vicem rei immobilis gerunt, & ſic permutatio feudi ad talem reditum eſt vera permutatio, nec coincidit cum venditione niſi aliæ præſumptiones ſufficientes accederent, alioquin neutri retractui nec quinto pretii locus erit, ſed ſimplici relevio. Ad hoc optimè facit quod ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 49. diſtinximus inter mobilia pecunia parabilia ſeu perfunctoria, & inter mobilia rara & pretioſa,

* Reditus redimibilis pro pretio habetur.



Digitized by Google

87. Et hæc modificatio procedit in permutatione, quando partes in forma permutationis contraxerunt: ſecus ſi contractum conceperint in venditionem & emptionem pro reditu vel quavis alia re vice pretii tanti æſtimata. Item ſecus ſi vaſſallus erat debitor ejuſdem reditus, & feudum ſuum dederit in ſolutum pro conſequenda liberatione à dicto reditu redimibili: quia tunc cenſetur feudum ſuum tanti æſtimaſſe & tanti vendidiſſe quanti reditum redimere poterat: & hujuſmodi datio in ſolutum ab ipſomet debitore facta, in redemptionem & venditionem coincidit, ſive in donationem in ſolutum pro ſumma pro qua reditus redimi poterat. Sed quid, eodem quæſtionis themate retento, ſi Titius det reditum, non antiquum ſed quem de novo ſine facultate redimendi conſtituit & aſſignat, non ſuper feudo quod acquirit, ſed per ſe & certo alio prædio? Reſpondeo diſtinguendo. Aut contrahentes procedunt ſub forma permutationis dicti feudi ad dictum reditum non redimibilem de novo conſtitutum ſuper alia re, non interveniente alia pecunia, & tunc nulla jura debentur, niſi velut ex permutatione, & etiam retractus proximitatis non haberet locum niſi aliter appareret de ſimulatione, puta redemptio reditus infra modicum tempus. Aut vero contrahentes incipiunt* à venditione mediante certa pecunia, & dicto reditu de novo creando: & tunc puto locum eſſe utique retractui, & integro quinto pretio, quia quamvis dictus reditus non ſit redimibilis, tamen ex quo eſt acceſſorium ſive ſupplementum pretii, debet æſtimari & ad quantitatem reduci per notata ſuprà *eo. quæſt.* 15. *in fi. & in* §. *ſeq. in princip.* imo generaliter ſi contrahentes incipiant à venditione feudi, & remaneant in terminis emptionis & venditionis, & conveniant de certa pecunia danda: & quia feudum plus valet, & emptor non habet tantam pecuniam, dat & cedit emptor certum reditum antiquum non redimibilem, vel etiam certum fundum pro ſupplemento pecuniæ, puto locum eſſe integro quinto denario & utrique retractui, & quòd ad hujuſmodi finem dictus reditus vel fundus debeat æſtimari, quia cenſetur tacite æſtimatus & ſubrogatus loco pecuniæ, ex quo contrahentes non habuerunt animum alium contractum faciendi quàm venditionem & emptionem. Infinitæ propemodum aliæ varietates factorum & circunſtantiarum circa hæc occurrunt, ſed nuſquam eſſet finis, ſatis eſt inſigniora attingere.

*Refert an contractus incipiat à verbo venditionis.

88. Vigeſimo-primo, vaſſallus unica conceſſione conceſſit totum feudum ſuum ad certum reditum, nihil dicto de retentione fidei: & non recepta alia pecunia, utrum ſit locus retractui feudali, & conſequenter quinto denario æſtimationis? Hanc quæſtionem utpote de ſe indubitatam non ponerem niſi ut aperiatur via ad multa alia. Et primo videretur locum eſſe retractui, quia patronus qui beneficium contulit favorabilior eſt extraneo. Unde ſi eamdem conditionem afferre poſſit, æquum eſt eum præferri extraneo in alienatione feudi: ſed in hoc caſu patronus æque poteſt ſolvere & continuare reditum perpetuum ſuper feudo, ſicut extraneus, & non intereſt concedentis, (ut ex hypotheſi cenſetur expeditum) nec etiam recipientis, niſi in commodo admiſſionis in contractum, quod non eſt conſiderabile in materia retractus: igitur tum favore reunionis, tum favore patroni, patronus debet potius admitti & præferri. Faciunt notata Bar. Luc. de Pen. Joann. de Pla. in *l.* 1. *C. de metella. lib.* 11. Alexand. apud Bar. in *l. dudum. C. de contrah. empt.* Et ita expreſſum ſentit, & ſub verbo forte decidit Joann. Fab. in §. *adeo ad fi. col.* 1. *inſtit. de loca.* quòd nedum in venditione ſed in qualibet tranſlatione, ſive conceſſione ad certum reditum, vel in emphyteuſim, poſſit dominus directus retinere, & jure retractus uti ſi velit pro eadem penſione, & ad hoc allegat *l. fi. in fin. C. de loca. prædio. civi. lib.* 10. & ita in ſimili retractus proximitatis expreſsè diſponit conſuetudo Nivernenſis, *tit. des retraicts.* §. 18. Et eadem ratione ſub eadem conſuetudine idem eſt in retractu feudali. Nec obſtat quod dicta conſuetudo* Nivernenſ. *tit. de feud.* §. 35. videtur introducere retractum feudalem ſolum in venditione, quinimo introducit tam in venditione quàm alia alienatione in qua eadem conditio afferri poteſt. Patet in *text. d.* §. 35. *ibi, vendu ou aliené.* Et ſic non ſe reſtringit ad meram venditionem. Nec obſtat quod in eodem articulo loquitur de quinto, quia non loquitur de quinto pretii, quo caſu ille §. intelligeretur de alienatione quæ fit mediante pretio: ſed loquitur de quinto in genere, quod intelligitur tam de quinto pretii, quàm de quinto æſtimationis rei, ſecundum qualitatem contractus, ut patet per §. 26. 33. *eo. tit. & ſic juncto dicto* §. 18. in conceſſione rei ad reditum locus eſt utrique retractui in locis dictæ conſuetudinis. Nec obſtat quod inconveniens videtur patronum debere reditum vaſſallo, tum quia concedens non remanet vaſſallus, ſed totum feudum alienat, tum quia is à quo retrahitur non poteſt illud objicere contra ipſummet patronum: tum quia concedens omne jus ſuum & dominium transfert, & non retinet aliquod utile dominium, ut dicemus infrà *titu. ſequenti in rubr.* quamvis aliud ſit in conceſſione ad cenſum: in qua militaret aliud inconveniens, quia dominus feudi non debet eſſe cenſuarius ſubditi. Tum quia recipiens poteſt vendere feudum ad onus dicti reditus, quo caſu non dubitatur patronum poſſe retrahere ad onus ejuſdem reditus, & ſic non eſt inconveniens quòd ſolvat reditum ei qui fuit vaſſallus.

*Declaratur conſuetudo Nivernenſis.

89. Sed pro reſolutione in terminis noſtræ vel ſimilis conſuetudinis, dicendum neutri retractui locum eſſe, quia neque eſt venditio, neque æquipollens venditioni ſeu reducibilis ad venditionem, ſed contractus omnino diverſus. Et ſic non debet fieri extenſio ad caſum diverſæ naturæ, ſubſtantiæ & effectus. Tum ad hoc ut ſit locus retractui de noſtra vel ſimili conſuetudine, non ſufficit quod contractus & alienatio ſit talis, ut retrahens eamdem conditionem afferre poſſit alienanti: quia conſuetudo noſtra non permittit retractum ita generaliter, ſed demum in terminis venditionis. Unde quum ſit contra jus commune, non debet extendi ad contractum differentem à venditione re & effectu. Unde eſt quod conſuetudo noſtra (ut civili modo & non Judaicè eſt intelligenda) magis reſpicit effectum quàm verba, & ideo verificatur nedum in ſtricta & formali venditione, ſed etiam in contractu habente ſymbolum & qui in effectu reſolvitur in venditionem effectualem, quamvis contrahentes aliud ei nomen imponant, ut in præcedentibus & ſequentibus quæſtionibus ſed non debet extendi ad caſum omnino diverſum ut in præſenti, in quo alienanti non ſolvitur nec numeratur ſemel pretium rei, nec directo, nec per indirectum, nec per interpoſitam perſonam, & ita in terminis quæſtionis noſtræ (niſi aliàs appareat de fraude) tenent Jacob. de Bel. Bald. Præpoſ. in *capit.* 1. §. 1. *per quos fiat inveſtit. in uſibus feudorum.* Nicol. Boëri. in *conſuetud. Biturig. titul. de retract.* §. *ſecundo verſ. Sed quid ſi res.*

90. Viceſimo-ſecundo quæro: Vaſſallus habens feudum conſiſtens in alto nemore, vendidit omnes arbores* ſecandas & auferendas pro certo pretio, quæritur an potuerit? Et ſi potuit, an aliqua jura debeantur patrono? Ad primum breviter. Reſpondeo affirmativè, quia feuda ſunt patrimonialia, & vaſſallus in feudo ſicut in patrimoniali eſt moderator & arbiter ſalvis juribus patroni, ſed patrono ſolum debetur recognitio & exhibitio fidelitatis, & relevium vel quintum pretii caſu occurrente, quibus in ſe non præjudicatur, nec eſt in conſideratione, quod

*Relevium utrum debeatur pro altis arboribus ſecãdis per vaſſallum venditis.

Digitized by Google

dejecto nemore jura relevii vel quinti erunt minora, ex eo quod minus æſtimabitur & vendetur feudum: ſicut nec eſt in conſideratione quod minoris æſtimabitur feudum poſt fructus maturos collectos & ſeparatim venditos. Quamvis enim ſi vaſſallus feudum fructibus plenum vendat majori pretio propter fructus, debeatur quintum totius pretii patrono, tamen poteſt vaſſallus minoris vendere retentis fructibus præſentibus, vel illos fructus ſeparatim vendere nedum tertio, ſed etiam eidem emptori ſeparata venditione & appretiatione, & tamen patronus non poterit petere quintum pretii de pretio fructuum, ſed ſolum de pretio feudi, prout jure retractus feudalis non poteſt per ſe retrahere fructus etiam pendentes, ſed ſolum feudum, niſi fraude interveniente, ut diximus *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 1. *qu.* 15. Secus ſi patronus ultra hæc ordinaria jura feudalia haberet alia ſpecialia jura in nemore, quorum ratione ſpecialiter ejus intereſſet non dejici ſylvam, puta ſi in infeudatione patronus retinuiſſet jus paſcendi in nemore, vel ligna accipiendi pro ædificando vel calefaciendo, quia tunc dicendum eſſet prout dicemus *infra* §. 87. non poſſe nemus dejici in præjudicium uſuariorum, niſi ſaltem reſervato tanto ſpatio nemoris quod ad eorum uſum ſufficiat. Idem multo fortius ſi infeudatio eſſet facta in qualitate nemoris & temporaliter, videlicet uſque ad tertiam generationem dumtaxat, qua finita deberet nemus reſtitui: quia nullomodo poſſet dejici ſine conſenſu patroni, per notata à doctoribus in *l. divortio.* §. *ſi fundum*, *ff. ſolut. matri.* *in l. in fraudem*, §. *conductor. ff. de jur. fiſc. in l.* 1. *C. de jure emphyt.* Similiter creditor poteſt impedire ne ſylva ſibi hypothecata cædatur, ſi non ſit cædua, ſalvo conſueto uſu ad modum patrisfamilias, vel ſi ſit cædua, ut non cædatur niſi ſecundum modum conſuetum. Bartolus & alii in *leg. ſi convenerit*, §. *ſi quis ſic caverit*, *ff. de pignor. actio.* & quæ notat Cæpol. in *tract. de ſervit. ruſtic. prædio. cap.* 22. *in tit. de montibus.* Ad ſecundum reſpondeo negativè nulla jura deberi patrono, quia feudum non venditur nec mutat manum, unde nec quinto pretii, nec retractui locus eſt, nec etiam retractui proximitatis.

91. Viceſimo tertio quæro: Vaſſallus donavit & tradidit feudum ſuum Titio creditori ſuo, qui in gratiam hujus donationis remiſit ei debitum mille aureorum, utrum ſit locus quinto pretii? Reſpondeo diſtinguendum: Aut donatio & remiſſio factæ ſunt incõtinenti, aut ex intervallo. Primo caſu ſit concluſio locum eſſe quinto pretii, quia ex perſonarum qualitate quum eſſent debitor & creditor, & temporis * vicinitate, præſumitur alter actus contemplatione alterius facti, & ſic mutua correlatio & idem contractus ut notat Bald. in *l. petens in lect. peruſ. collat. penult. C. de pact.* & ibi Philippus Decius, *collat.* 4. Philipp. Corne. *conſil.* 36. *col.* 2. *lib.* 2. *conſil.* 57. *col.* 5. *lib.* 3. Soci. *conſil.* 272. *in præſenti col.* 3. *lib.* 2. Jaſ. in *l. lecta. collat.* 8. *ff. de pact.* Et ſic cenſetur eſſe datio feudi in ſolutum pro tanta & debita ſumma. Ampliatur, nedum ſi ambo actus fierent ſimul eadem die & eodem inſtrumento, quo caſu nullum eſſet dubium: ſed etiam ſi fierent in diverſis inſtrumentis, & uno die vel duobus interpoſitis, quia ex quo ſuberat juſta cauſa dandi in ſolutum & veræ donationi, reſiſtit præſumptio juris, de qua in *l. ſi cum aurum*, ubi Bartol. *ff. de ſolut.* Non ſtatur verbo, ſed potius ſubjectæ materiæ creditur, ut alibi inquit Baldus in *cap. ad hæc, col. fin. de poſtu. præla.* Si materia dictat unum, & verbo contrarium, non credam ſimplici verbo. Et ſic præſumitur datio in ſolutum, & non donatio, quoniam non obſtante hujuſmodi modico intervallo & diverſitate inſtrumentorum, præſumitur mutua correlatio actuum, & ſequentem factum eſſe contemplatione præcedentis *per d. l. lecta. l. ſi ventri.* §. *fin. ff. de privil. credi.* & ita in ſimili decidunt Bald. in *l. penult.* §. *mulier. ff. ſolut. matr.* Angel. *conſil.* 141. *ſuper primo puncto.* Ludov. Rom. *conſil.* 91. *viſis & percunctatis*, *col.* 3. Alex. *conſil.* 45. *de celeberrima. l.* 1. *conſil.* 3. *Viſo themate*, *col. fin. conſil.* 25. *viſo inſtrumento contractus*, *col. pen. lib.* 2. *conſil.* 15. *viſo proceſſu. in fin. lib.* 3. Philip. Corn. *conſil.* 23. *viſis dictis contractibus lib.* 3. Fran. Cur. ſenior. *conſil.* 55. *ſuper duobus inſtrumentis*, quibus in locis abundè invenies. Secundo caſu concluſio ſit non eſſe locum quinto pretii, ſed ſimplici relevio, niſi aliter probaretur de promiſſione futuræ remiſſionis tempore donationis feudi. Item ſi in continenti fieret remiſſio, ſed de debito vel jure ſupervenienti, puta ſi poſtridie donationis donatarius efficeretur hæres creditoris donatoris ſui, cui remitteret: etiamſi maximè conſtaret, animo remunerandi nuper factam donationem, tamen non eſſet locus niſi ſimplici relevio, quia conſtat nullam fraudem, nullam ſimulationem interveniſſe. Et remuneratio liberalis etiam immediatè ſequens, non immutat titulum & naturam donationis, vel alterius actus præcedentis conſummati.

* Vicinitas actuum facit mutuã correlationem præſumi.

92. Viceſimo quarto quæro: Vaſſallus permutavit feudum cum prædio Titiano, ſed mox infrà breve tempus Titius recuperavit prædium ſuum mediante certa ſumma pecuniæ, & cœpit utrumque poſſidere, utrum ſit locus retractui & quinto pretii ratione dicti feudi? Breviter dico quod ſit, quia ex temporis brevitate ſatis veriſimiliter apparet præcogitatum fuiſſe eventum ſecutum: ſi enim vaſſallus non habuiſſet intentionem vendendi, ſed tantum permutandi, & habendi aliud prædium ſibi magis placens, non tam citò eidem vendidiſſet. Debetur igitur quintum de pretio numerato per Titium, quod cenſetur fuiſſe pretium feudi, licet contrahentes dixerint eſſe pretium rei recuperatæ, & conſequenter pro eodem pretio locus erit utrique retractui. Sed quæritur quod dicatur modicum & breve tempus? Reſpondeo cùm jus non determinet, boni prudentiſque judicis eſt arbitrium per regulam *leg.* 1. *ff. de jur. deliber. cap. de cauſis in fin. de offic. deleg.* Et puto rationabiliter in iſtis arbitrari modicum tempus ſpatium * unius anni, & ita expreſſim arbitrantur conſuetudo Calvimontis: §. 38. conſuetudo Victriaca, §. 30. & crebro reliquæ conſuetudines quæ de hoc loquuntur. Et ita puto debere cæteras intelligi quæ tempus non determinant, ut Borbonienſis §. 454. in quantum tamen dictæ conſuetudines præfigunt tempus, & ſic innuunt quod quantumcumque poſt annum lapſum is qui feudum accepit, redimat prædium à ſe datum, non præſumatur, ſed excludatur præſumptio ſimulationis, limito ut procedant quando non eſt alia conjectura ſimulationis quam brevitas temporis: ſecus ſi ultra brevitatem temporis aliæ probabiles conjecturæ concurrant, puta ſi probetur de proloquio vendendi feudi, & fingendi permutationem: vel ſi probetur quod Titius promiſerat, vel ſe obligaverat ad redimendum prædium ſuum tanto pretio aut alias, tunc etiam poſt longum tempus ſimulatio retegi poteſt, & patronus omnia jura feudalia tanquam ex vera venditione petere poterit, & ſimiliter propinqui retrahere poterunt. Quod ampliatur etiam ſi Titius fuiſſet inveſtitus, & in fidem admiſſus ad cauſam dictæ ſimulatæ permutationis, quia corruit inveſtitura una cum cauſa ſuper qua fundata aut interpoſita fuit. Relevia tamen ſoluta per Titium debent compenſari cum juribus quinti, vel quatenus locupletior eſt patronus, reſtitui, ſi patronus eligat retractum. Quod autem * ex brevitate temporis vel vicinitate actus præſumatur prius actum, patet per textum in *leg. ſi quis poſthac. C. de bonis proſcript. in leg. poſt contractum. ff. de donat. in l. ſi ventri. in fin. & ibi gloſſa fin. de privileg. credi.* notat Speculat. in *tit. de donat.* §. *item pone aliquas.* Joan. de Ana. *conſil.* 23. Philipp. Deci. in *leg. certi condictio.* §. *ſi nummos*, *col.* 3. *l. principali. ff. ſi cert. peta.* Barba. *conſil.* 57. *col. antepen. l.* 3.

* Annus eſt tempus breve.

* Ex brevitate temporis præſumitur.

93. Viceſimo quinto, circa hanc materiam ſimulationis, inſignem unicam ſpeciem ponam quam vidi



Digitized by Google

* Feudum certa & quidem proxima die redimibile pro alio feudo ſi detur, utrum debeatur relevium.

in * facto. Titius poſſidens plura feuda nobilia & antiqua, ſed obæratus multis creditoribus à quibus urgebatur, decrevit unum ex feudis ſuis vendere, & de pretio illis ſatisfacere. Itaque unum feudum venditioni expoſuit per tres aut quatuor menſes, declarando cunctis perſpiciendi, deinde emendi cauſa accedentibus addicturum ſe illi, qui majorem ſummam numeraret, quia volebat creditoribus ſatisfacere, & liberum ab omni hypotheca feudum vendere. Et ea de cauſa offerebat declarationem dare in ſcriptis omnium quæ debebat creditoribus ſuis, ut illis ante omnia ſatisfieret per manus ipſiuſmet emptoris, & reſiduum pretii dumtaxat reciperet: Accidit quod Caius qui cœperat acquirere quoddam vicinum caſtrum, cupiens dictum feudum adjicere, fecit offerri ſummam quatuor mille librarum: acceſſerunt tamen plures qui majorem ſummam offerebant. Sed Caius ut omnino pro dicta ſumma feudum ſolus obtineret, multis verbis & mandatis eos diſſuaſit, quo factum eſt ut Titius inter has anguſtias non valens à creditoribus ampliorem dilationem conſequi, nec ab alio tantam & tam promptam pecuniam obtinere, neceſſe habuerit cum Caio prout vellet negotium gerere, Dixit autem Caius ſe pollicita quidem impleturum de ſumma quatuor millium, ſed etiam ſe velle ſecurè acquirere pro dicta ſumma dumtaxat, ita quod pluris ſibi non conſtaret, & ut non teneretur ad aliqua quinta vel ſubquinta erga patronum, & ne evinci poſſet à proximis Titii, dixit ſe velle contrahere per modum permutationis: Ait Titius. Non intendo permutare nec acquirere, ſed alienare feudũ meum pro dicta ſumma. Ad minus inquit Caius, promptè ſatisfaciam tibi & mihi, habeo apud ſcalas prædium mihi conceſſum à Sempronio pro facultate redimendi uſque ad biennium pro pari ſumma, & jam unus annus lapſus eſt, ſi nunc vellet redimere, res ſine alio negotio eſſet expedita, ſed quia veriſimiliter differt redimere uſque ad finem hujus anni, & nunc indiges prompta pecunia, ſubminiſtrabo tibi emptorem, qui prompta & franca pecunia emet à te dictum prædium pro dicta ſumma ad onus dictæ facultatis redimendi: tumque aderat vicinus & affinis Caii qui conditionem videlicet emendi acceptavit: & illico vocatis notariis conſcripta eſt formula permutationis puræ & ſimplicis ſine pecuniarum ſupplementis inter Titium & Caium, de dicto feudo antiquo Titii ſine aliquo onere, excepta ſola conditione feudali, ad prædium ſcalarum Caii, ſub oneribus contentis in acquiſitione Caii, quæ erat dicta facultas redimendi infra annum competens Sempronio. Die ſequenti Titius vendidit dictum prædium ſcalarum dicto ſubornato emptori pro pretio franco & libero quatuor mille librarum ad onera contenta in acquiſitione ſua pridie facta à Caio: & incepta eſt numerari pecunia creditoribus Titii, & reſiduum pretii ſolutum fuit Titio. Deinde infra ſex menſes Sempronius redemit dictum prædium ſuum refuſa ſumma quatuor millium librarũ. Caius acceſſit ad patronum exhibens dictam permutationem, fidem & relevium offerens: patronus vero ſubolens quæ acta erant recuſavit dictas oblationes, petens octingentas libras pro quinto denario & centum libras pro ſubquinto, & manum injicit feudo. Inſurgit etiam proximus venditoris intentans retractum contra Caium, & eidem offerens refuſionem dictæ ſummæ cum legalibus impenſis. Lis inter propinquum & Caium inſtruitur & concluditur, & Caius nihil aliud profert, quam chartam dictæ permutationis. Proximus probat venditionem die ſequenti factam vicino & affini Caii, producit inſtrumenta impignorationis ſive conceſſionis dicti prædii ſcalarum pro dicta ſumma & luitionis ſive redemptionis à Sempronio factæ pro eadem ſumma, probat proximitatem, & feudi antiquitatem, & Titium à creditoribus impulſum, illud venditioni & plus offerenti expoſuiſſe, & aliquos ab emendo diſſuaſos à Caio, & plures alias fraudis & ſimulatæ permutationis conjecturas, quas recitare nolo ne ſim prolixior, ſed præcipua facti puncta tetigi ut ſint velut argumenti vice ſtudioſis ad prævidendum & quantum poſſibile eſt præcavendum technas & machinamenta callidorum hominum, ſubtiliter evolvendum hujuſmodi involucra, & invento eo quod verè geſtum eſt rectè dijudicandum.

34. Rectè enim judicando in præfato themate, locus eſt utrique retractui, & juribus quinti & ſubquinti, attento quod Caius dedit Titio rem redimibilem, quæ etiam infra annum redempta fuit: & ſic illa res inſpecta ſui qualitate, & eventu ſubſecuto, non poterat ſortiri eamdem & incommutabilem naturam quam feudum permutatum, ſed potius ſtabat loco pretii, & ſic contractus recidit in effectualem venditionem, attenta etiam brevitate temporis & venditione dictæ rei factæ die ſequenti, & identitate pretii. Sed certè hæc ſola per ſe non ſufficerent ſine reliquis conjecturis, quia is qui emit vel alias poſſidet prædium ſub pacto redimendi, poteſt illud permutare ſub eodem onere cum feudo, & erit vera permutatio & ceſſante alias fraude neutri retractui feudi locus erit, nec quinto pretii, etiamſi die ſequenti is qui ſic alienavit feudum ſuum antiquum pateretur redemptionem prædii, vel illud alii venderet ſub eodem onere, ut diximus infrà §. 184. Sed in præfato themate concurrebant plures aliæ conjecturæ, tum ex qualitate negotii, tum ex qualitate perſonarum, videlicet Titii, qui nolebat acquirere, ſed vendere, & ad hoc urgebatur à creditoribus ut Caii & ſubornati emptoris, qui erant vicini & affines & ſuſpecti de interpoſitione perſonæ, ſeu nominis accommodatione. Et præterea unus teſtis de veritate ſimulationis, qui eo quod aliquod jus habuerat in dicto feudo, fuerat præſens & inſcriptus in dictis contractibus, & licet eo quod erat frater actoris, non eſſet omninò integer teſtis, tamen ex aliis conjecturis ſuppletur. Maximè attenta qualitate materiæ ſubjectæ, hujuſmodi fraudibus obnoxiæ, & in qua non ſolent accerſiri, ſed potius arceri teſtes, quare non ita exactæ probationes de jure exiguntur *ut ſuprà eodem quæſt.* 8. *in fin.* Unde omnibus ſimul junctis & conſideratis, cuilibet recti intellectus, & ſinceri judicii ſatis * apparet fuiſſe veram & effectualem venditionem feudi, pro ſumma quatuor millium franca & libera, mediante interpoſitione alterius ſubornatæ perſonæ ſuſpectæ, & rei redimibilis. Alioquin facillimum eſſet ſophiſticatione verborum, ſeu per verbales actus quotidie eludere has conſuetudines & jura feudorum & retractuum. Quod ſi alias quandoque id accidat, quod ſe non latere ſcripſit Juſtinianus in *Authent. ut omnes obediant judic. pro. §. ſi vero ille. collat.* 5. judices potentioribus magis quàm juſtiora poſcentibus, & ad provincias (hoc eſt alienis & advenis) commeantibus favere, hoc eſt gratificari & ſe præbere faciles, maximè in iſtis conjecturalibus cauſis (quod tamen non eſt præſumendum) contingere poſſet: quo fit ut in his id genus periculoſum ſit cum potenti & callido negotium habere. Plures alias quæſtiones addere poſſem in materia ſimulationis de contractu ad contractum, vel interpoſitione perſonæ, ſed quia non eſt principalis materia, ſufficiunt prædicta, junctis his quæ diximus *infra tit.* 16. *in diſtrictu illius tituli.*

* Non ſufficit contractum ſonare in permutationem ſi res ipſa & effectus negotii accidant in venditione.

Par

## * §. XXXIII.

* Hic §. eſt hodie in nova conſuetudine pars 33. & & per eum ſublatus olim fuit 14.

PAr ladite couſtume quand un fief eſt vendu francs deniers au vendeur, il eſt dû au Seigneur feodal quint denier & *requint* du prix.

### SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Onera adjecta emptori ſunt pars pretii: & onera adjecta venditori ſunt pars rei.*
2. *Æſtimatio fit deductis omnibus oneribus.*
3. *Tamen debetur quintum pretii ſolo reſpectu habito ad ipſum pretium conventum, vel id quod principaliter loco pretii eſt.*
4. *Immunitas horum jurium non prodeſt niſi ipſi privilegiato, non autem contrahenti ſecum.*
5. *Quid ſi concurrant plures habentes à rege dominium jurium dominicalium. Speciale eſt quod non poteſt niſi in uno verificari.*

NOTA quod hoc caſu quintum & ſubquintum debet ſolvi per emptorem, & nullam habet patronus actionem contra venditorem, qui integrum pretium recepit prout alias haberet, *ut in §. præcedenti notabili* 3. quia hoc caſu venditor ſuum tantum recepit, & ideo conſuetudo hoc caſu addidit ſubquintum, quia veriſimiliter minori pretio feudum emitur, ex eo quod emptor gravat ſe onere ſatisfaciendi juribus patroni, & ſic jura eſſent minora ſi non ſolverentur niſi de pretio convento:* debent enim ſolvi etiam de oneribus adjectis emptori, quæ ſunt pars pretii, ſicut onera adjecta venditori ſunt pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrahen. empt. l. ſi ſterilis. §. ſi tibi. ff. de actio. empto.* augent enim vel minuunt contractum & debent æſtimari ſecundum Bald. in *conſil.* 164. *maritus in fi. lib. 5. & tetigi in §. præcedenti, quæſt.* 18. Conſuetudo autem æſtimavit & taxavit jura, pro reſpectu hujus oneris ad ſubquintum pretii conventi, id eſt, ad quintum quinti: puta ſi feudum vænierit pro mille, franco pretio, quintum pretii ſunt ducenta, & ſubquintum ſunt quadraginta. Et ita uſitatur, & ſic expreſſim declarant omnes conſuetudines quæ de hoc loquuntur, ut Melodunenſis §. 123. Aurelianenſis §. 60. & reliquæ. Et ubicumque in §. præcedenti vel alibi diximus habere locum quintum pretii, intelligendum etiam ſubquinto locum eſſe, ſi appareat expreſsè vel tacitè actum inter contrahentes, quod acquirens ſubeat onera feudalia, & quod id quod dat alienanti maneat ei integrum & liberum.

* Quintum pretii nedũ de pretio, ſed & etiã de oneribus adjectis emptori ſolvendum eſt.

2. Quæro primo, ſuper hoc & præcedenti §. An debeant computari vel deduci de pretio, & ejus quinto vel ſubquinto, ſumptus facti tam pro præparanda quam pro applicanda & perficienda venditione, puta ſumptus ſubſtaſtationum ſi res ſubhaſtetur; vel ſumptus chartarum, proxenetarum, tabellionum, & hujuſmodi? Et videretur quod ſic, quia quantitas rei vel pretii æſtimatur deductis omnibus oneribus, *l. non amplius, in princip. ff. de legat. prim. l. ſed ſi hoc, §. cuidam, ff. de conditionibus & demonſtrationibus. l. quantitas, cum l. ſequenti ff. ad legem Falcid. l. quod dicitur* 2. *ibi ſed ipſa res ita præſtare intelliguntur.* & ibi Angel. *ff. de impenſis. circa res dot. fac.* hinc decidit Bartol. Paul. *in d. §. cuidam*, quod ſtante ſtatuto quod de pretio rei venditæ ſolvatur tantum pro gabella: intelligitur de pretio quod in effectu remanet penes venditorem, deductis omnibus præfatis impenſis: idem Bartol. *l. ubi pure. §. fin. ff. ad Trebell.* Alberi. in 2. *par. ſtatut. qu.* 218. Angel. Jaſon. in *d. l. non amplius, in princip. & in l. fructus in fin. ff. ſolut. matr.* Alexand. in *l. Falcidia non habetur, ff. ad leg. Falci.* latè Joan. Berthachinus in *tracta. gabel. in* 3. *parte* 8. *partis princ. qu.* 28. *& in* 5. *parte. d. part. qu.* 2. Adverte ſi hoc deberet hic attendi, ſequeretur quod prodeſſet venditori & noceret patrono quando eſſet venditio ſimpliciter facta; quia venditor non ſolveret quintum niſi de eo quod ſupereſt de pretio deductis dictis impendiis, quia in effectu non cenſetur vendidiſſe niſi pro eo quod ſupereſt, quamvis oppoſitum in hoc velit conſuetudo Victriaca. §. 49 Ubi dicit quod hujuſmodi impenſæ, etiam vina & opſonia, augent pretium & valorem rei, & quod tam de pretio convento quam de illis ſumptibus cum pretio junctis tenetur venditor ſolvere quintum pretii, quod non eſt rationabile, tamen quia utcumque ſcriptum ſuo loco ſervandum eſt. Sed ad conſiderationem noſtram redeundo noceret emptori, & prodeſſet patrono, in caſu in quo venditio eſſet facta franco pretio, quia tanto carius cenſetur emptor emiſſe quanto plus impendat ad emendum, & ſic nedum tenetur ſolvere quintum cum ſubquinto pretii conventi, ſed etiam quintum cum ſubquinto omnium legalium ſumptuum, quod eſt abſurdum.

* Æſtimatio fit deductis oneribus.

3. Et pro reſolutione dicendum horum ſumptuum nullam habendam in terminis noſtris rationem, nec in augendo, nec in minuendo pretio, nec ex parte emptoris, nec ex parte venditoris: quia conſuetudo præcisè ſe refert ad pretium pro quo venditio facta eſt, & ſic ſolum inſpicitur quanti feudum eſt venditum & non aliud, id eſt, ipſum pretium conventum, vel illud quod loco pretii principaliter ſive in totum ſive in parte ſubrogetur, ut in §. *præcedenti, qu.* 18. *& non aliud.* Et idem dicendum in materia laudimiorum *infrà* §. 43. Quamvis aliud ſit in materia retractus, in quo à retrahente omnes legales ſumptus ultra pretium refundi debent emptori, quia indemnis dimitti debet. Non obſtant allegata pro parte affirmativa, quia haberent locum ſi conſuetudo diceret quintum eſſe ſolvendum de eo quod venditor recepit, vel de eo quod emptor acquirit: ſecus quando vel ſtatuta vel conſuetudines præcisè ſe referunt ad pretium conventum pro quo venditio facta eſt, quia tunc ſtandum eſt verbis, & non eſt facienda prædicta deductio vel augmentatio: ita expreſſim decidit Fabia. de monte ſancti Savi. in *tract. de empt. & vendi. in* 5. *quæſt. princ. col.* 5. ubi falſo allegat Ang. in *tit. ff. de impen. circa res dot. fac.* ubi nihil de hoc dicit. Sed debuit allegare Ang. *l. fructus, in fin. ff. ſolut. mat.* ubi Ang. ita ſentit dum limitat præfatam deciſionem, de qua *ſuprà eod. nu.* 2. ut procedat quando ſtatutum ſe refert ad fructus, vel indeterminate loquitur, ſecus ſi ad certam quantitatem determinate referatur, quia tunc nullorum ſumptuum ratio eſt habenda.

* Secretarius regius emens feudum movens à rege utrum poſſit deducere releviũ venditori.

4. Secundo quæro, * ſecretarius regis emit ſimpliciter feudum à rege movens, utrum poſſit deducere venditori quintum pretii regi ſolvendum? Breviter dicendum quod ſic, prout in eo cui jura remittuntur à domino directo, ut dictum eſt in *princ. §. præceden-*

Digitized by Google

*tis num.* 4. quia licet ſecretarii regis habeant immunitatem ab hujuſmodi juribus regi debitis, verum eſt quando illi debent, ſed hic debentur a venditore qui non eſt exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum duntaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata *ſupra* §.15.*num*.5. Unde ſi venditor eſſet pariter exemptus, deberet emptor ſive privilegiatus, ſive non, ſolvere venditori integrum pretium etiam venditione ſimpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, ſi emptor non ſit privilegiatus, ſolvet quintum cum ſubquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam cenſualium, non attenditur niſi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus eſt laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda ſua à rege moventia vendere, obtinuit ab eo donum, ſive ceſſionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: poſteà accidit quod feudum ſuum vendidit, non ſimpliciter, ſed certo franco pretio, utrum poſſit exigere ab emptore quintum cum ſubquinto pretii? Reſpondeo; Sic jure ceſſo à rege, ſicut quilibet extraneus ceſſionarius: ut in ſimili dixi *ſuprà* §.13.*gloſſ.* 9. *in fin.* Adverte tamen quod hujuſmodi donationes regiæ debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex conſtitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. juſſæ ſunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæſtionis in qua conſului. Feudum cujuſdam defuncti à rege movens ſubhaſtabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro conſignatione pretii conjectus in carcerem, repertus eſt non ſolvendo, & ſic proceſſum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui ſolvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege ſimile donum eorumdem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum, Caius ſe opponit petens donum ſuum homologari & præferri, & dicebat primum donum eſſe conſumptum per primam adjudicationem *l. boves*, §. *hoc ſermone. ff. de verb. ſignif.* Conſultus reſpondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & ſic poſterius ſubreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen ſatis eſt quod concedens ſi ſciviſſet non ita facile conceſſiſſet, ut notatur in *c. conſtitutus. c. poſtulaſti. de reſcript.* Ampliatur, etiamſi ex forma verborum primum donum videretur in genere & ſecundum in ſpecie, tum quia regula *l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in* 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in *c. 1. de reſcript.* Tum quia etiam illud primum donum cenſetur omnino & æquè ſpeciale, ex quo non poteſt verificari, niſi ſemel & in unico actu, per textum in *l. ſi duo. ff. de leg. in l. ſi hæres, ff. de opt. leg. c. ex parte* 1. *de off. & pot. jud. deleg.* Aret. in *l. 1. col. 5. num. 8. de vulg. & pup.* Jaſon. in *l. 2. col.* 1. *ff. de lib. & poſthum.* Non obſtat *l. boves.* quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ ſortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen ſi vidua impetraſſet poſt adjudicationem Titio factam ejuſque gratia fuiſſet relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia ſi illa determinata adjudicatio non valeret, vel reſolveretur, nihil eſſet donatum, & poſterior impetrans eſſet primus, niſi in prima donatione eſſent clauſulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuiſſe donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione ſive Titio, ſive alii cuicumque facta vel fienda.

---

## * §. XXXIV.

* Hic articulus additus eſt per novam conſuetudinem.

LE Curateur ou Commiſſaire étably, à la requeſte des creanciers à un fief ſaiſi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vaſſal proprietaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la ſaiſie feodale.

---

## * §. XXXV.

* Hic articulus olim fuit tertius. * Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

LE fils aiſné en faiſant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il eſt dû relief, les noms & âges deſquelles il eſt tenu declarer en portant la foy.)

### SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Quatuor requiruntur ut diſpoſitio hujus* §. 3. *habeat locum.*
2. *Etiam habet locum in feudis quæ non jure hæreditario, ſed contractus, vel ſubſtitutionis deferuntur.*
3. *Quomodo capiantur hæ* primæ nuptiæ, *an quandocumque, an demum poſt obitum parentis?*
4. Q. 1. *Quid ſi filia antequã nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficio hujus* §.
5. Q. 2. *Quid ſi filia prius ſemel nupſit tantum per verba de præſenti.*
6. Q. 3. *An* primogenitus *abſtinens ab hæreditate, faciat locum ſecundogenito in jure & effectibus primogenituræ.*
7. Q. 4. *Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic* §. *in nepotibus verificatur.*
8. Q. 5. *Hic* §. *verificatur in filio primogenito, ſed non in filia, tametſi ad eã transmittatur jus primogenituræ.*
9. Q. 7. *Quid nepos ex filia primogenita.*
10. Q. 6. *Diſtinctio quando primogenitus deceſſit ſine liberis?*
11. *Quis dicatur primogenitus?*
12. Q. 8. *Quid ſi primogenitus & hæres ſit inhabilis ad clientelare obſequium. Remiſſio eſt pro implemento etiam in conditionibus.*
13. *Si primogenitus ceſſerit totam partem ſuam ſe.di ſorori vel extraneo, adhuc locus eſt huic* §.

GLOS.

Digitized by Google

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc cenſetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus ſuos, quandiu conſtat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præſtare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus ſentiet ſi matrimonium abſque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, ſed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per ſucceſſionem in linea directa, & ſic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione diviſa, vel indiviſa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. ſuprà *eodem & deciſionem in ſpecie infra* * 25.

* 1. infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in caſu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex ſucceſſione lineæ directæ aſcendentis, puta patris vel matris aut ſuperiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, ſuccederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere poteſt conſenſu maſculorum, vel in diviſione aſſignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. ſicut nec præcedens, quia primo, ratione ſucceſſionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requiſita ad effectū hujus parage.

2. Sed juxta hoc quæro: quid ſi obvenerit non ſucceſſione, ſed pacto & lege inveſtituræ: ut in feudo non hæreditario, ſed conventionali, quod lege contractus defertur: puta conceſſum alicui, filiis ſuis, & nepotibus, ad onera feudalia ſimpliciter? Reſpondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac ſi jure ſucceſſionis deferretur, quia conceſſio aliter non determinata, cenſetur relata ad modum ſucceſſionis ab inteſtato, per ea quæ diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 26 & latius in §. 127. Et ſic dum mortuo patre filii mortis cauſa capiunt, locus erit diſpoſitioni hujus §. ſicut & diſpoſitioni §. præcedentis. Secus dum fratres & ſorores capiunt cauſa mortis alterius fratris, ſine liberis decedentis, portionem ejus ipſis accreſcentem, quę ſcilicet illi quæſita fuerat ut cum patri ſupervixiſſet, etiam ignorans obiit. Eſt enim idem ac ſi partem ejus alii caperent ex ſucceſſione collaterali. Sed ſi hic præmortuus eſſet, vel ſuperſtes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent cauſa mortis fratris in collaterali, ſed totum à concedente cauſa mortis patris in linea directa. Ad hoc facunt notata primum in *l.* 30. *mortis cauſa capitur. ff. de donat. cauſa. mor. & in l. ſimili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requiſitum, quod ſit ſaltem unus filius: quia ſi eſſent ſolæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius, idemque antiquior filiorum ad ſucceſſionem venientium, (ſi ſint plures maſculi) in fidem patroni ſe conferat, non ergo ſufficeret ſi antiquiore filio ſuccedente, ſed negligente, minor natu pro ſua parte feudi, fidelitatem domino præſtaret. Quod ſi primogenitus abſtineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in ſecundogenito ſuccedente, & fidelitatem faciente? Dicemus ſtatim in quæſt. 3.

3. Quartum quod ſint primæ nuptiæ hujus fœminæ ſi enim nupſiſſet, & vidua facta eſſet, etiam vivo patre vel alia aſcendente, cui jam vidua, forte etiamnum virgo ſucceſſit, etiam ſi matrimonium non duraſſet diem integrum naturalem, ſi tamen ducta fuit in domum viri, deinde ſecundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obſequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia ſecundæ nuptiæ ſunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an ſint ſecundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; ſed ſufficit quod fœmina ipſa uunquam alteri nupſerit, nec conſuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici poſſe quod hic §. loquitur de primo matrimonio ſororum contrahendo poſt obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac conſuetudine non refertur ad virginitatem, ſed ad ſexum. Et perinde eſt ac ſi diceret *les femelles; ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. & 134. ubi non curatur an ſint virgines, vel non, nec an maritatæ ſint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac conſuetudine, quando ſit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel reſpectu parentum, vel ad deſignandum ſexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac conſuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et ſic in hoc §. idem eſt ac ſi textus diceret *acquitte les ſœurs*, id eſt liberat ſorores, & conſequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis * futuro, ex quo, utpote feudo jam acquiſito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim ſororum jam nupſerat & vidua facta eſt vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens eſt, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem ſuccedit parenti ex ſuo capite, libera eſt per §. præcedentem. Dum ergo poſtea poſt feudum quæſitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc caſu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret ſororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et ſic hæc conſuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de iſta poſt obitum patris parentis & feudum quæſitum contractum, quia liberatio præſupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & ſi ſub conditione. §. poſt receptum de injuſto & irrito fac. teſtam. cap. ad diſſolvendum, extra de deſponſa. impuber. l. manumiſſiones.* & ibi Jaſ. *num.* 12. *ff. de juſt. & jure*, & hoc eſt valde æquum, verbiſque conſuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes ſorores ſuas poſt obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appoſita à ſciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l.* 46. *ſi ita ſcriptum ſit in fin. de leg.* 2. *l. ſi jam facta de conditio. & demonſtrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus reſtrinxit ipſarum filiarum nuptias, ut textus ſimpliciter loquitur, nec addit poſt obitum parentis contrahendas. Ideo non auſim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem oſtendiſſe. Quid enim ſi filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta eſt, cui frater poſt obitum patris datis in dotem juribus paternis ſororis maritum frugi invenit?

* Eſt para 19.

* Eſt para hujus paragr. infrà eodem.

* Eſt para hujus §. ut infrà eod.

4. Primo quæro, Quid ſi prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gaviſura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quàm caſtitas: quod eſt abſurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Authent. de reſtit. & ea quæ parit. ad fin. collat.* 4. *l. his ſolis. C. de revoca. donat. l.* 3. §. 1. *ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Abſurdū plus luxuriæ quam caſtitati tribui.



Digitized by Google

*tis num.* 4. quia licet ſecretarii regis habeant immunitatem ab hujuſmodi juribus regi debitis, verum eſt quando illi debent, ſed hic debentur a venditore qui non eſt exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata *ſupra* §. 15 *num.* 5. Unde ſi venditor eſſet pariter exemptus, deberet emptor ſive privilegiatus, ſive non, ſolvere venditori integrum pretium etiam venditione ſimpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, ſi emptor non ſit privilegiatus, ſolvet quintum cum ſubquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam cenſualium, non attenditur niſi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus eſt laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda ſua à rege mouentia vendere, obtinuit ab eo donum, ſive ceſſionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: poſteà accidit quod feudum ſuum vendidit, non ſimpliciter, ſed certo franco pretio, utrum poſſit exigere ab emptore quintum cum ſubquinto pretii? Reſpondeo; Sic jure ceſſo à rege, ſicut quilibet extraneus ceſſionarius: ut in ſimili dixi *ſuprà* §. 15. *gloſſ.* 9. *in fin.* Adverte tamen quod hujuſmodi donationes regiæ debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex conſtitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. juſſæ ſunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæſtionis in qua conſului. Feudum cujuſdam defuncti à rege movens ſubhaſtabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro conſignatione pretii conjectus in carcerem, repetitus eſt non ſolvendo, & ſic proceſſum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui ſolvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege ſimile donum eorumdem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum, Caius ſe opponit petens donum ſuum homologari & præferri, & dicebat primum donum eſſe conſumptum per primam adjudicationem *l. boves*, §. *hoc ſermone. ff. de verb. ſignif.* Conſultus reſpondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & ſic poſterius ſubreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen ſatis eſt quod concedens ſi ſciviſſet non ita facile conceſſiſſet, ut notatur in *c. conſtitutus. c. poſtulaſti. de reſcript.* Ampliatur, etiamſi ex forma verborum primum donum videretur in genere & ſecundum in ſpecie, tum quia regula *l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in* 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in *c.* 1. *de reſcript.* Tum quia etiam illud primum donum cenſetur omnino & æquè ſpeciale, ex quo non poteſt verificari, niſi ſemel & in unico actu, per textum in *l. ſi duo. ff. de leg. in l. ſi heres, ff. de opt. leg. c. ex parte* 1. *de off. & pot. jud. deleg.* Aret. in *l.* 1. *col.* 5. *num.* 8. *de vulg. & pup.* Jaſon. in *l.* 2. *col.* 1. *ff. de lib. & poſthum.* Non obſtat *l. boves.* quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ ſortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen ſi vidua impetraſſet poſt adjudicationem Titio factam ejuſque gratia fuiſſet relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia ſi illa determinata adjudicatio non valeret, vel reſolveretur, nihil eſſet donatum, & poſterior impetrans eſſet primus, niſi in prima donatione eſſent clauſulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuiſſe donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione ſive Titio, ſive alii cuicumque facta vel fienda.

* Hic articulus additus eſt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXIV.

LE Curateur ou Commiſſaire étably, à la requeſte des creanciers à un fief ſaiſi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vaſſal proprietaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la ſaiſie feodale.

* Hic articulus olim fuit tertius. * Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXV.

LE fils aiſné en faiſant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il eſt dû relief, les noms & âges deſquelles il eſt tenu declarer en portant la foy.)

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Quatuor requiruntur ut diſpoſitio hujus* §. 3. *habeat locum.*
2. *Etiam habet locum in feudis quæ non jure hæreditario, ſed contractus, vel ſubſtitutionis deferuntur.*
3. *Quomodo capiantur hæ* primæ nuptię, *an quandocumque, an demum poſt obitum parentis?*
4. Q. 1. *Quid ſi filia antequã nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficio hujus* §.
5. Q. 2. *Quid ſi filia prius ſemel nupſit tantum per verba de præſenti.*
6. Q. 3. *An* primogenitus *abſtinens ab hæreditate, faciat locum ſecundogenito in jure & effectibus primogenituræ.*
7. Q. 4. *Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic* §. *in nepotibus verificatur.*
8. Q. 5. *Hic* §. *verificatur in filio primogenito, ſed non in filia, tametſi ad eã tranſmittatur jus primogenituræ.*
9. Q. 7. *Quid nepos ex filia primogenita.*
10. Q. 6. *Diſtinctio quando primogenitus deceſſit ſine liberis?*
11. *Quis dicatur primogenitus?*
12. Q. 8. *Quid ſi primogenitus & hæres ſit inhabilis ad clientelare obſequium. Remiſſio eſt pro implemento etiam in conditionibus.*
13. *Si primogenitus ceſſerit totam partem ſuam fe di ſorori vel extraneo, adhuc locus eſt huic* §.

GLOS.

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc cenſetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus ſuos, quandiu conſtat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præſtare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus ſentiet ſi matrimonium abſque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, ſed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per ſucceſſionem in linea directa, & ſic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione diviſa, vel indiviſa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. ſuprà *eodem & deciſionem in ſpecie infra* * 25.

* 1. infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in caſu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex ſucceſſione lineæ directæ aſcendentis, puta patris vel matris aut ſuperiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, ſuccederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere poteſt conſenſu maſculorum, vel in diviſione aſſignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. ſicut nec præcedens, quia primo, ratione ſucceſſionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requiſita ad effectū hujus paragr.

2. Sed juxta hoc quæro: quid ſi obvenerit non ſucceſſione, ſed pacto & lege inveſtituræ: ut in feudo non hæreditario, ſed conventionali, quod lege contractus defertur: puta conceſſum alicui, filiis ſuis, & nepotibus, ad onera feudalia ſimpliciter? Reſpondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia; ac ſi jure ſucceſſionis deferretur, quia conceſſio aliter non determinata, cenſetur relata ad modum ſucceſſionis ab inteſtato, per ea quæ diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 26 & latius in §. 127. Et ſic dum mortuo patre filii mortis cauſa capiunt, locus erit diſpoſitioni hujus §. ſicut & diſpoſitioni §. præcedentis. Secus dum fratres & ſorores capiunt cauſa mortis alterius fratris, ſine liberis decedentis, portionem ejus ipſis accreſcentem, quę ſcilicet illi quæſita fuerat ut cum patri ſupervixiſſet, etiam ignorans obiit. Eſt enim idem ac ſi partem ejus alii caperent ex ſucceſſione collaterali. Sed ſi hic præmortuus eſſet, vel ſuperſtes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent cauſa mortis fratris in collaterali, ſed totum à concedente cauſa mortis patris in linea directa. Ad hoc faciunt notata primum in *l.* 30. *mortis cauſa capitur. ff. de donat. cauſa. mor. & in l. ſimili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requiſitum, quod ſit ſaltem unus filius: quia ſi eſſent ſolæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius, idemque antiquior filiorum ad ſucceſſionem venientium, (ſi ſint plures maſculi) in fidem patroni ſe conferat, non ergo ſufficeret ſi antiquiore filio ſuccedente, ſed negligente, minor natu pro ſua parte feudi, fidelitatem domino præſtaret. Quod ſi primogenitus abſtineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in ſecundogenito ſuccedente, & fidelitatem faciente? Dicemus ſtatim in quæſt. 3.

3. Quartum quod ſint primæ nuptiæ hujus fœminæ ſi enim nupſiſſet, & vidua facta eſſet, etiam vivo patre vel alia aſcendente, cui jam vidua, forte etiamnum virgo ſucceſſit, etiam ſi matrimonium non duraſſet diem integrum naturalem, ſi tamen ducta fuit in domum viri, deinde ſecundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obſequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia ſecundæ nuptiæ ſunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an ſint ſecundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; ſed ſufficit quod fœmina ipſa nunquam alteri nupſerit, nec conſuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici poſſe quod hic §. loquitur de primo matrimonio ſororum contrahendo poſt obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac conſuetudine non refertur ad virginitatem, ſed ad ſexum. Et perinde eſt ac ſi diceret *les femelles*; *ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. *&* 134. ubi non curatur an ſint virgines, vel non, nec an maritatæ ſint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac conſuetudine, quando ſit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel reſpectu parentum, vel ad deſignandum ſexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac conſuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et ſic in hoc §. idem eſt ac ſi textus diceret *acquitte les ſœurs*, id eſt liberat ſorores, & conſequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis * futuro, ex quo, utpote feudo jam acquiſito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim ſororum jam nupſerat & vidua facta eſt vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens eſt, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem ſuccedit parenti ex ſuo capite, libera eſt per §. præcedentem. Dum ergo poſteà poſt feudum quæſitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc caſu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret ſororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et ſic hæc conſuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de iſta poſt obitum patris parentis & feudum quæſitum contractum, quia liberatio præſupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & ſi ſub conditione.* §. *poſt receptum de injuſto & irrito fac. teſtam. cap. ad diſſolvendum, extra de deſponſa. impuber. l. manumiſſiones.* & ibi Jaſ. *num.* 12. *ff. de juſt. & jure*, & hoc eſt valdè æquum, verbiſque conſuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes ſorores ſuas poſt obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appoſita à ſciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l.* 46. *ſi ita ſcriptum ſit in fin. de leg.* 2. *l. ſi jam facta de conditio. & demonſtrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus reſtrinxit ipſarum filiarum nuptias, ut textus ſimpliciter loquitur, nec addit poſt obitum parentis contrahendas. Ideo non auſim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem oſtendiſſe. Quid enim ſi filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta eſt, cui frater poſt obitum patris datis in dotem juribus paternis ſororis maritum frugi invenit?

* Eſt pars 19.

* Eſt pars hujus paragr. infrà eodem.

* Eſt pars hujus §. ut infrà eod.

4. Primo quæro, Quid ſi prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gaviſura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam caſtitas: quod eſt abſurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Authent. de reſtit. & ea quæ parit. ad fin. collat.* 4. *l. his ſolis. C. de revoca. donat. l.* 3. §. 1. *ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Abſurdū plus luxuriæ quam caſtitati tribui.



Digitized by Google

*tis num.* 4. quia licet ſecretarii regis habeant immunitatem ab hujuſmodi juribus regi debitis, verum eſt quando illi debent, ſed hic debentur à venditore qui non eſt exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata *ſuprà* §. 15. *num.* 5. Unde ſi venditor eſſet pariter exemptus, deberet emptor ſive privilegiatus, ſive non, ſolvere venditori integrum pretium etiam venditione ſimpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, ſi emptor non ſit privilegiatus, ſolvet quintum cum ſubquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam cenſualium, non attenditur niſi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus eſt laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda ſua à rege mouentia vendere, obtinuit ab eo donum, ſive ceſſionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: poſteà accidit quod feudum ſuum vendidit, non ſimpliciter, ſed certo franco pretio, utrum poſſit exigere ab emptore quintum cum ſubquinto pretii? Reſpondeo; Sic jure ceſſo à rege, ſicut quilibet extraneus ceſſionarius: ut in ſimili dixi *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 9. *in fin.* Adverte tamen quod hujuſmodi donationes regiæ debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex conſtitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. juſſæ ſunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæſtionis in qua conſului. Feudum cujuſdam defuncti à rege movens ſubhaſtabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro conſignatione pretii conjectus in carcerem, repertus eſt non ſolvendo, & ſic proceſſum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui ſolvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege ſimile donum eorumdem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum. Caius ſe opponit petens donum ſuum homologari & præferri, & dicebat primum donum eſſe conſumptum per primam adjudicationem *l. boves*, §. *hoc ſermone. ff. de verb. ſignif.* Conſultus reſpondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & ſic poſterius ſubreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen ſatis eſt quod concedens ſi ſciviſſet non ita facile conceſſiſſet, ut notatur in *c. conſtitutus. c. poſtulaſti. de reſcript.* Ampliatur, etiamſi ex forma verborum primum donum videretur in genere & ſecundum in ſpecie, tum quia regula *l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in* 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in *c.* 1. *de reſcript.* Tum quia etiam illud primum donum cenſetur omnino & æquè ſpeciale, ex quo non poteſt verificari, niſi ſemel & in unico actu, per textum in *l. ſi duo. ff. de leg. in l. ſi hæres, ff. de opt. leg. c. ex parte* 1. *de off. & pot. jud. deleg.* Aret. in *l.* 1. *col.* 5. *num.* 8. *de vulg. & pup.* Jaſon. in *l.* 2. *col.* 1. *ff. de lib. & poſthum.* Non obſtat *l. boves.* quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ ſortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen ſi vidua impetraſſet poſt adjudicationem Titio factam ejuſque gratia fuiſſet relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia ſi illa determinata adjudicatio non valeret, vel reſolveretur, nihil eſſet donatum, & poſterior impetrans eſſet primus, niſi in prima donatione eſſent clauſulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuiſſe donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione ſive Titio, ſive alii cuicumque facta vel fienda.

---

* Hic articulus additus eſt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXIV.

LE Curateur ou Commiſſaire étably, à la requeſte des creanciers à un fief ſaiſi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vaſſal proprietaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la ſaiſie feodale.

---

* Hic articulus olim fuit tertius. * Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXV.

LE fils aiſné en faiſant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il eſt dû relief, les noms & âges deſquelles il eſt tenu declarer en portant la foy.)

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Quatuor requiruntur ut diſpoſitio hujus* §. 3. *habeat locum.*
2. *Etiam habet locum in feudis quæ non jure hæreditario, ſed contractus, vel ſubſtitutionis deferuntur.*
3. *Quomodo capiantur hæ* primæ nuptiæ, *an quandocumque, an demum poſt obitum parentis?*
4. Q. 1. *Quid ſi filia antequā nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficio hujus* §.
5. Q. 2. *Quid ſi filia prius ſemel nupſit tantum per verba de præſenti.*
6. Q. 3. *An* primogenitus *abſtinens ab hæreditate, faciat locum ſecundogenito in jure & effectibus primogenituræ.*
7. Q. 4. *Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic* §. *in nepotibus verificatur.*
8. Q. 5. *Hic* §. *verificatur in filio primogenito, ſed non in filia, tametſi ad eā transmittatur jus primogenituræ.*
9. Q. 7. *Quid nepos ex filia primogenita.*
10. Q. 6. *Diſtinctio quando primogenitus deceſſit ſine liberis?*
11. *Quis dicatur primogenitus?*
12. Q. 8. *Quid ſi primogenitus & hæres ſit inhabilis ad clientelare obſequium. Remiſſio eſt pro implemento etiam in conditionibus.*
13. *Si primogenitus ceſſerit totam partem ſuam ſe di ſorori vel extraneo, adhuc locus eſt huic* §.

GLOS.

Digitized by Google

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc cenſetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus ſuos, quandiu conſtat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præſtare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus ſentiet ſi matrimonium abſque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, ſed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per ſucceſſionem in linea directa, & ſic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione diviſa, vel indiviſa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. ſuprà *eodem & deciſionem in ſpecie infra* * 25.

* 1. infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in caſu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex ſucceſſione lineæ directæ aſcendentis, puta patris vel matris aut ſuperiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, ſuccederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere poteſt conſenſu maſculorum, vel in diviſione aſſignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. ſicut nec præcedens, quia primo, ratione ſucceſſionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requiſita ad effectũ hujus paragr.

2. Sed juxta hoc quæro: quid ſi obvenerit non ſucceſſione, ſed pacto & lege inveſtituræ: ut in feudo non hæreditario, ſed conventionali, quod lege contractus defertur: puta conceſſum alicui, filiis ſuis, & nepotibus, ad onera feudalia ſimpliciter? Reſpondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia; ac ſi jure ſucceſſionis deferretur, quia conceſſio aliter non determinata, cenſetur relata ad modum ſucceſſionis ab inteſtato, per ea quæ diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 26 & latius in §. 127. Et ſic dum mortuo patre filii mortis cauſa capiunt, locus erit diſpoſitioni hujus §. ſicut & diſpoſitioni §. præcedentis. Secus dum fratres & ſorores capiunt cauſa mortis alterius fratris, ſine liberis decedentis, portionem ejus ipſis accreſcentem, quę ſcilicet illi quæſita fuerat ut cum patri ſupervixiſſet, etiam ignorans obiit. Eſt enim idem ac ſi partem ejus alii caperent ex ſucceſſione collaterali. Sed ſi hic præmortuus eſſet, vel ſuperſtes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent cauſa mortis fratris in collaterali, ſed totum à concedente cauſa mortis patris in linea directa. Ad hoc facunt notata primum in *l.* 30. *mortis cauſa capitur. ff. de donat. cauſa. mor. & in l. ſimili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requiſitum, quod ſit ſaltem unus filius: quia ſi eſſent ſolæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius, idemque antiquior filiorum ad ſucceſſionem venientium, (ſi ſint plures maſculi) in fidem patroni ſe conferat, non ergo ſufficeret ſi antiquiore filio ſuccedente, ſed negligente, minor natu pro ſua parte feudi, fidelitatem domino præſtaret. Quod ſi primogenitus abſtineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in ſecundogenito ſuccedente, & fidelitatem faciente? Dicemus ſtatim in quæſt. 3.

3. Quartum quod ſint primæ nuptiæ hujus fœminæ ſi enim nupſiſſet, & vidua facta eſſet, etiam vivo patre vel alia aſcendente, cui jam vidua, forte etiamnum virgo ſucceſſit, etiam ſi matrimonium non duraſſet diem integrum naturalem, ſi tamen ducta fuit in domum viri, deinde ſecundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obſequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia ſecundæ nuptiæ ſunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an ſint ſecundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; ſed ſufficit quod fœmina ipſa nunquam alteri nupſerit, nec conſuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici poſſe quod hic §. loquitur de primo matrimonio ſororum contrahendo poſt obitum parentis; dictio enim, *Filles*, in tota hac conſuetudine non refertur ad virginitatem, ſed ad ſexum. Et perinde eſt ac ſi diceret *les femelles; ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. *&* 134. ubi non curatur an ſint virgines, vel non, nec an maritatæ ſint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac conſuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel reſpectu parentum, vel ad deſignandum ſexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac conſuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et ſic in hoc §. idem eſt ac ſi textus diceret *acquitte les ſœurs*, id eſt liberat ſorores, & conſequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis* futuro, ex quo, utpote feudo jam acquiſito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim ſororum jam nupſerat & vidua facta eſt vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens eſt, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem ſuccedit parenti ex ſuo capite, libera eſt per §. præcedentem. Dum ergo poſteà poſt feudum quæſitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc caſu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret ſororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et ſic hæc conſuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de iſta poſt obitum patris parentis & feudum quæſitum contractum, quia liberatio præſupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & ſi ſub conditione. §. poſt receptum de injuſto & irrito fac. teſtam. cap. ad diſſolvendum, extra de deſponſa. impuber. l. manumiſſiones.* & ibi Jaſ. *num.* 12. *ff. de juſt. & jure*, & hoc eſt valdè æquum, verbiſque conſuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes ſorores ſuas poſt obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appoſita à ſciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l.* 46. *ſi ita ſcriptum ſit in fin. de leg. 2. l. ſi jam facta de conditio. & demonſtrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus reſtrinxit ipſarum filiarum nuptias, ut textus ſimpliciter loquitur, nec addit poſt obitum parentis contrahendas. Ideo non auſim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem oſtendiſſe. Quid enim ſi filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta eſt, cui frater poſt obitum patris datis in dotem juribus paternis ſororis maritum frugi invenit?

* Eſt pars 19.

* Eſt pars hujus paragr. infrà eodem.

* Eſt pars hujus §. ut infrà cod.

4. Primo quæro, Quid ſi prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gaviſura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quàm caſtitas: quod eſt abſurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Anthent. de reſtit. & ea qua parit. ad fin. collat.* 4. *l. his ſolis. C. de revoca. donat. l.* 3. §. 1. *ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Abſurdũ plus luxuriæ quam caſtitati tribui.

*tis num.* 4. quia licet ſecretarii regis habeant immunitatem ab hujuſmodi juribus regi debitis, verum eſt quando illi debent, ſed hic debentur à venditore qui non eſt exemptus: præterea illa immunitas habet locum ad commodum eorum dumtaxat, non autem ad commodum contrahentium cum eis, per notata *ſupra* §. 15 *num*, 5. Unde ſi venditor eſſet pariter exemptus, deberet emptor ſive privilegiatus, ſive non, ſolvere venditori integrum pretium etiam venditione ſimpliciter facta. Facta autem venditione franco pretio, ſi emptor non ſit privilegiatus, ſolvet quintum cum ſubquinto, non attento privilegio venditoris. In venditione etiam cenſualium, non attenditur niſi emptoris privilegium, quia emptoris & non venditoris onus eſt laudimiorum, ut infra §. 78.

Juxta hæc quæro, quidam nobilis volens quædam feuda ſua à rege moventia vendere, obtinuit ab eo donum, ſive ceſſionem jurium dominicalium utilium futurorum ex venditione, vel venditionibus per eum faciendis: poſteà accidit quod feudum ſuum vendidit, non ſimpliciter, ſed certo franco pretio, utrum poſſit exigere ab emptore quintum cum ſubquinto pretii? Reſpondeo; Sic jure ceſſo à rege, ſicut quilibet extraneus ceſſionarius: ut in ſimili dixi *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 9. *in fin.* Adverte tamen quod hujuſmodi donationes regiæ debent homologari per præfectos ratiociniorum regis qui ex conſtitutione Caroli VIII. facta Bituris anno Domini 1447. art. 7. juſſæ ſunt homologari tantum pro dimidia.

5. Sed recordor pulchræ quæſtionis in qua conſului. Feudum cujuſdam defuncti à rege movens ſubhaſtabatur à creditoribus: vidua obtinuit à rege donum jurium ex venditione & adjudicatione dicti feudi per decretum futurorum. Fuit adjudicatum Titio, qui pro conſignatione pretii conjectus in carcerem, repertus eſt non ſolvendo, & ſic proceſſum fuit ad aliam adjudicationem & adjudicatur Caio qui ſolvit pretium. Caius autem obtinuerat à Rege ſimile donum eorumdem jurium. Vidua petit homologationem doni coram dominis ratiociniorum. Caius ſe opponit petens donum ſuum homologari & præferri, & dicebat primum donum eſſe conſumptum per primam adjudicationem *l. boves*, §. *hoc ſermone. ff. de verb. ſignif.* Conſultus reſpondi donum viduæ præferendum, quia de priori data, & ſic poſterius ſubreptitium: & quamvis impetrans ignoraverit, tamen ſatis eſt quod concedens ſi ſciviſſet non ita facile conceſſiſſet, ut notatur in *c. conſtitutus. c. poſtulaſti. de reſcript.* Ampliatur, etiamſi ex forma verborum primum donum videretur in genere & ſecundum in ſpecie, tum quia regula *l. in toto de reg. jur. in c. generi eo. in* 6. non habet locum in gratiis vel privilegiis, ut notatur per omnes doctores in *c.* 1. *de reſcript.* Tum quia etiam illud primum donum cenſetur omnino & æquè ſpeciale, ex quo non poteſt verificari, niſi ſemel & in unico actu, per textum in *l. ſi duo. ff. de leg. in l. ſi heres, ff. de opt. leg. c. ex parte* 1. *de off. & pot. jud. deleg.* Aret. in *l.* 1. *col.* 5. *num.* 8. *de vulg. & pup.* Jaſon. in *l.* 2. *col.* 1. *ff. de lib. & poſthum.* Non obſtat *l. boves.* quia donum intelligitur de prima efficaci adjudicatione, & de ea quæ ſortitur effectum, ex qua debentur jura donata, & non de alia. Secus tamen ſi vidua impetraſſet poſt adjudicationem Titio factam ejuſque gratia fuiſſet relata, & tacitè limitata ad jura debita ex adjudicatione facta Titio, quia ſi illa determinata adjudicatio non valeret, vel reſolveretur, nihil eſſet donatum, & poſterior impetrans eſſet primus, niſi in prima donatione eſſent clauſulæ prægnantes, ex quibus appareret mentem regis fuiſſe donare jura obventa vel obventura ex quacumque prima efficaci adjudicatione ſive Titio, ſive alii cuicumque facta vel fienda.

---

* Hic articulus additus eſt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXIV.

LE Curateur ou Commiſſaire étably, à la requeſte des creanciers à un fief ſaiſi, peut faire la foy & hommage au Seigneur feodal au refus du vaſſal proprietaire dudit fief, pour obtenir main-levée de la ſaiſie feodale.

---

* Hic articulus olim fuit tertius.
* Incluſa addita ſunt per novam conſuetudinem.

## * §. XXXV.

LE fils aiſné en faiſant la foy & hommage au Seigneur feodal, acquite les filles de leur premier mariage. (* tant de la foy que du relief, où il eſt dû relief, les noms & âges deſquelles il eſt tenu declarer en portant la foy.)

### SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Quatuor requiruntur ut diſpoſitio hujus* §. 3. *habeat locum.*
2. *Etiam habet locum in feudis quæ non jure hæreditario, ſed contractus, vel ſubſtitutionis deferuntur.*
3. *Quomodo capiantur hæ* primæ nuptię, *an quandocumque, an demum poſt obitum parentis?*
4. Q. 1. *Quid ſi filia antequã nuberet luxuriata fuerit, an gaudeat beneficio hujus* §.
5. Q. 2. *Quid ſi filia prius ſemel nupſit tantum per verba de præſenti.*
6. Q. 3. *An* primogenitus *abſtinens ab hæreditate, faciat locum ſecundogenito in jure & effectibus primogenituræ.*
7. Q. 4. *Filiorum appellatione nepotes continentur. Et hic* §. *in nepotibus verificatur.*
8. Q. 5. *Hic* §. *verificatur in filio primogenito, ſed non in filia, tametſi ad eã tranſmittatur jus primogenituræ.*
9. Q. 7. *Quid nepos ex filia primogenita.*
10. Q. 6. *Diſtinctio quando primogenitus deceſſit ſine liberis?*
11. *Quis dicatur primogenitus?*
12. Q. 8. *Quid ſi primogenitus & hæres ſit inhabilis ad clientelare obſequium. Remiſſio eſt pro implemento etiam in conditionibus.*
13. *Si primogenitus ceſſerit totam partem ſuam fe. di ſorori vel extraneo, adhuc locus eſt huic* §.

GLOS.

Digitized by Google

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc cenſetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus ſuos, quandiu conſtat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præſtare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus ſentiet ſi matrimonium abſque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, ſed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per ſucceſſionem in linea directa, & ſic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione diviſa, vel indiviſa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. ſuprà *eodem & deciſionem in ſpecie infra* * 25.

* 1. infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in caſu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex ſucceſſione lineæ directæ aſcendentis, puta patris vel matris aut ſuperiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, ſuccederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere poteſt conſenſu maſculorum, vel in diviſione aſſignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. ſicut nec præcedens, quia primo, ratione ſucceſſionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requiſita ad effectũ hujus paragr.

2. Sed juxta hoc quæro: quid ſi obvenerit non ſucceſſione, ſed pacto & lege inveſtituræ: ut in feudo non hæreditario, ſed conventionali, quod lege contractus defertur: puta conceſſum alicui, filiis ſuis, & nepotibus, ad onera feudalia ſimpliciter? Reſpondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac ſi jure ſucceſſionis deferretur, quia conceſſio aliter non determinata, cenſetur relata ad modum ſucceſſionis ab inteſtato, per ea quæ diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 26 & latius in §. 127. Et ſic dum mortuo patre filii mortis cauſa capiunt, locus erit diſpoſitioni hujus §. ſicut & diſpoſitioni §. præcedentis. Secus dum fratres & ſorores capiunt cauſa mortis alterius fratris, ſine liberis decedentis, portionem ejus ipſis accreſcentem, quę ſcilicet illi quæſita fuerat ut cum patri ſupervixiſſet, etiam ignorans obiit. Eſt enim idem ac ſi partem ejus alii caperent ex ſucceſſione collaterali. Sed ſi hic præmortuus eſſet, vel ſuperſtes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent cauſa mortis fratris in collaterali, ſed totum à concedente cauſa mortis patris in linea directa. Ad hoc facunt notata primum in *l. 30. mortis cauſa capitur. ff. de donat. cauſa. mor. & in l. ſimili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requiſitum, quod ſit ſaltem unus filius: quia ſi eſſent ſolæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius, idemque antiquior filiorum ad ſucceſſionem venientium, (ſi ſint plures maſculi) in fidem patroni ſe conferat, non ergo ſufficeret ſi antiquiore filio ſuccedente, ſed negligente, minor natu pro ſua parte feudi, fidelitatem domino præſtaret. Quod ſi primogenitus abſtineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in ſecundogenito ſuccedente, & fidelitatem faciente? Dicemus ſtatim in quæſt. 3.

3. Quartum quod ſint primæ nuptiæ hujus fœminæ ſi enim nupſiſſet, & vidua facta eſſet, etiam vivo patre vel alia aſcendente, cui jam vidua, forte etiam num virgo ſucceſſit, etiam ſi matrimonium non duraſſet diem integrum naturalem, ſi tamen ducta fuit in domum viri, deinde ſecundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obſequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia ſecundæ nuptiæ ſunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an ſint ſecundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; ſed ſufficit quod fœmina ipſa nunquam alteri nupſerit, nec conſuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici poſſe quod hic §. loquitur de primo matrimonio ſororum contrahendo poſt obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac conſuetudine non refertur ad virginitatem, ſed ad ſexum. Et perinde eſt ac ſi diceret *les femelles; ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. *&* 134. ubi non curatur an ſint virgines, vel non, nec an maritatæ ſint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac conſuetudine, quando ſit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel reſpectu parentum, vel ad deſignandum ſexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac conſuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et ſic in hoc §. idem eſt ac ſi textus diceret *acquitte les ſœurs*, id eſt liberat ſorores, & conſequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis* futuro, ex quo, utpote feudo jam acquiſito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim ſororum jam nupſerat & vidua facta eſt vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens eſt, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem ſuccedit parenti ex ſuo capite, libera eſt per §. præcedentem. Dum ergo poſtea poſt feudum quæſitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc caſu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret ſororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et ſic hæc conſuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de iſta poſt obitum patris parentis & feudum quæſitum contractum, quia liberatio præſupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & ſi ſub conditione. §. poſt receptum de injuſto & irrito fac. teſtam. cap. ad diſſolvendum, extra de deſponſa. impuber. l. manumiſſiones.* & ibi Jaſ. *num.* 12. *ff. de juſt. & jure*, & hoc eſt valde æquum, verbiſque conſuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes ſorores ſuas poſt obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appoſita à ſciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l. 46. ſi ita ſcriptum ſit in fin. de leg. 2. l. ſi jam facta de conditio. & demonſtrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus reſtrinxit ipſarum filiarum nuptias, ut textus ſimpliciter loquitur, nec addit poſt obitum parentis contrahendas. Ideo non auſim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem oſtendiſſe. Quid enim ſi filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta eſt, cui frater poſt obitum patris datis in dotem juribus paternis ſororis maritum frugi invenit?

* Eſt pars 19.

* Eſt pars hujus paragr. infrà eodem.

* Eſt pars hujus §. ut infrà eod.

4. Primo quæro, Quid ſi prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gaviſura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quàm caſtitas: quod eſt abſurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Authent. de reſtit. & ea quæ parit. ad fin. collat. 4. l. his ſolis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Abſurdũ plus luxuriæ quam caſtitati tribui.



Digitized by Google

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le fils aiſné.*

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc cenſetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus ſuos, quandiu conſtat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præſtare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus ſentiet ſi matrimonium abſque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, ſed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per ſucceſſionem in linea directa, & ſic hujus mutationis ratione debentur relevamenta patrono, pro portione diviſa, vel indiviſa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. ſuprà *eodem & deciſionem in ſpecie infra* * 25.

* 1. infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in caſu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex ſucceſſione lineæ directæ aſcendentis, puta patris vel matris aut ſuperiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, ſuccederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere poteſt conſenſu maſculorum, vel in diviſione aſſignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. ſicut nec præcedens, quia primo, ratione ſucceſſionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requiſita ad effectũ hujus paragr.

2. Sed juxta hoc quæro: quid ſi obvenerit non ſucceſſione, ſed pacto & lege inveſtituræ: ut in feudo non hæreditario, ſed conventionali, quod lege contractus defertur: puta conceſſum alicui, filiis ſuis, & nepotibus, ad onera feudalia ſimpliciter? Reſpondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac ſi jure ſucceſſionis deferretur, quia conceſſio aliter non determinata, cenſetur relata ad modum ſucceſſionis ab inteſtato, per ea quæ diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 26 & latius in §. 127. Et ſic dum mortuo patre filii mortis cauſa capiunt, locus erit diſpoſitioni hujus §. ſicut & diſpoſitioni §. præcedentis. Secus dum fratres & ſorores capiunt cauſa mortis alterius fratris, ſine liberis decedentis, portionem ejus ipſis accreſcentem, quę ſcilicet illi quæſita fuerat ut cum patri ſupervixiſſet, etiam ignorans obiit. Eſt enim idem ac ſi partem ejus alii caperent ex ſucceſſione collaterali. Sed ſi hic præmortuus eſſet, vel ſuperſtes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent cauſa mortis fratris in collaterali, ſed totum à concedente cauſa mortis patris in linea directa. Ad hoc faciunt notata primum in *l.* 30. *mortis cauſa capitur. ff. de donat. cauſa. mor. & in l. ſimili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requiſitum, quod ſit ſaltem unus filius: quia ſi eſſent ſolæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius, idemque antiquior filiorum ad ſucceſſionem venientium, (ſi ſint plures maſculi) in fidem patroni ſe conferat, non ergo ſufficeret ſi antiquiore filio ſuccedente, ſed negligente, minor natu pro ſua parte feudi, fidelitatem domino præſtaret. Quod ſi primogenitus abſtineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in ſecundogenito ſuccedente, & fidelitatem faciente? Dicemus ſtatim in quæſt. 3.

3. Quartum quod ſint primæ nuptiæ hujus fœminæ ſi enim nupſiſſet, & vidua facta eſſet, etiam vivo patre vel alia aſcendente, cui jam vidua, forte etiam num virgo ſucceſſit, etiam ſi matrimonium non duraſſet diem integrum naturalem, ſi tamen ducta fuit in domum viri, deinde ſecundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obſequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia ſecundæ nuptiæ ſunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an ſint ſecundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; ſed ſufficit quod fœmina ipſa unquam alteri nupſerit, nec conſuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici poſſe quod hic §. loquitur de primo matrimonio ſororum contrahendo poſt obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac conſuetudine non refertur ad virginitatem, ſed ad ſexum. Et perinde eſt ac ſi diceret *les femelles; ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. *&* 134. ubi non curatur an ſint virgines, vel non, nec an maritatæ ſint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc §. & in tota hac conſuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel reſpectu parentum, vel ad deſignandum ſexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac conſuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et ſic in hoc §. idem eſt ac ſi textus diceret *acquitte les ſœurs*, id eſt liberat ſorores, & conſequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis* futuro, ex quo, utpote feudo jam acquiſito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim ſororum jam nupſerat & vidua facta eſt vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens eſt, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem ſuccedit parenti ex ſuo capite, libera eſt per §. præcedentem. Dum ergo poſtea poſt feudum quæſitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc caſu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret ſororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et ſic hæc conſuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de iſta poſt obitum patris parentis & feudum quæſitum contractum, quia liberatio præſupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & ſi ſub conditione. §. poſt receptum de injuſto & irrito fac. teſtam. cap. ad diſſolvendum, extra de deſponſa. impuber. l. manumiſſiones.* & ibi Jaſ. *num.* 12. *ff. de juſt. & jure*, & hoc eſt valde æquum, verbiſque conſuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes ſorores ſuas poſt obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum appoſita à ſciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l. 46. ſi ita ſcriptum ſit in fin. de leg. 2. l. ſi jam facta de conditio. & demonſtrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus reſtrinxit ipſarum filiarum nuptias, ut textus ſimpliciter loquitur, nec addit poſt obitum parentis contrahendas, Ideo non auſim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem oſtendiſſe. Quid enim ſi filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta eſt, cui frater poſt obitum patris datis in dotem juribus paternis ſororis maritum frugi invenit?

* Eſt pars 19.

* Eſt pars hujus paragr. infrà eodem.

* Eſt pars hujus §. ut infrà eod.

4. Primo quæro, Quid ſi prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gaviſura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quàm caſtitas: quod eſt abſurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Authent. de reſtit. & ea quæ parit. ad fin. collat. 4. l. his ſolis. C. de revoca. donat. l. 3. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Abſurdũ plus luxuriæ quam caſtitati tribui.

Si enim honeſtæ fœminæ, quæ primo nupſit, deinde forte adhuc virgo, iterum juxta leges & jura nubit, denegatur hoc beneficium, non videtur concedendum illi quæ pudorem proſtituit, & poſtquam cum pluribus fornicata eſt, nubit: proclivius enim non eſt concedere beneficium, quàm pœnam infligere, vel de caſu ad alium extendere, & tamen * pœnalia ſtatuta in ſecundo nubentes mulieres, extenduntur in luxuriantes. Textus in *d. Authent. de reſtitut. ad fin. & d. l. his filis*, ubi Bart. Salyci hoc not. Alexand. Anth. Corſ. *in tract. de pote. regia. quaſt.* 29. *collat.* 2. Alberic. Brun. in *tract. ſtatu exclus. fœm. art.* 6. *quaſt.* 26. Joan. Lup. in *rep. rubr. de donat. inter vir. & uxor. coll. fin.* Joan. Montag. in *tract. de biga. quaſt.* 5. His non obſtantibus puto locum eſſe huic §. cum ex verbis, quæ conveniunt, quum ſint primæ nuptiæ: tum ex mente quæ congruit, ſiquidem hoc beneficium ad primas nuptias ideo coarctatum eſt, ne patronus bis aut pluries jure ſuo excluderetur: ſed ſemel tantùm. Sed hoc caſu non niſi ſemel excluditur patronus, quoniam caſtitas vel luxuria vaſſallæ nihil ad eum pertinet: ſed ſola mutatio clientelæ contingens ex nuptiis, & ſic non obſtant contraria.

* Pœnalia ſtatuta in ſecundo nubentes extenduntur ad luxuriantes.

5. Secundo juxta hæc quæro, quid ſi filia nupſit tantum per verba de præſenti, ſed non fuit conſummatum matrimonium, forte nec fuit tradita ſponſo morte prævento, ideo nubit ſecundo; an habeat beneficium hujus §. pro his ſecundis nuptiis? Prima facie videtur omnino dicendum quod non: quia vere & proprie hæ ſunt ſecundæ nuptię & non primæ. Igitur in his non verificanrur verba hujus §. *igitur per not. l.* 5. *§. hac verba ff. de neg. geſt. cum vulga.* Tum etiam in ſtatutis appellatione * uxoris venit ſponſa per verba de præſenti, etiam non tradita viro, ut tradit Bartol. in *l. nihil. ff. re. amota.* Bald. in *tract. ſtatu. in verbo ſponſa.* Paul. in *l. ſi fuerit. ff. de condit. & demonſtr. & eſt crebrior opinio.* Tamen quia, ut ſtatim diximus, inſpiciendum eſt an patronus privetur jure ſuo, deciſio hujus §. dependet ab alia quæſtione, an relevamentum debeatur patrono ex ſimplici matrimonio, per verba de præſenti contracto, ſine alia executione: quam quæſtionem decidimus * infra §. 15. *quaſt.* 1. Unde ad ibi dicenda remitto.

* Uxor eſt ſponſa de præſenti.

* Eſt pars hujus paragraph. utriuſque.

6. Tertio quæro, ſunt tres filii & totidem filiæ: Primogenitus abſtinet ab hæreditate patris, alii ſuccedunt, quorum antiquior in fidem domini ſe confert, an ſit locus hujus §. Breviter dicendum quod ſic: quia ex quo prior natu non ſuccedit, nec vult uti jure ſuo, non computatur in numero. Et ſic ſequens eſt primus, etiam verè & propriè loquendo, quum nullum habeat ante ſe, paria enim ſunt, alium prius natum non extare, vel extare & non ſuccedere. *l. & ſi ex medica. §. ſi filius. ff. de bon. libert.* Philip. Decius in *l. filia dotem col.* 2. *C. de coll.* Tum iſtud genus relevii quod exigitur à nubentibus, eſt valde odioſum, & illiberale, igitur favorabilior eſt illius excluſio, & beneficium hujus §. ampliandum & interpretatione adjuvandum. *l. hoc modo. ff. de condition. & demonſtr.* Quare hanc deciſionem amplia primo, etiamſi primogenitus ſuccedat, ſed inter cæteros ut unus reliquorum jure primogenituræ ceſſo uni ex fratribus. Is enim ceſſionarius quantum ad hunc §. & actus ſimiles eſt verus primogenitus. Amplio 2. etiam ſi primogenitus ille naturalis ſuccedat æqualiter non ceſſo uni fratri, ſed omnibus cohæredibus remiſſo jure utili primogenituræ. Nihilominus idem ipſe fidem faciendo vel offerendo etiam pro parte ſua virili tantum, ſorores liberabit. Amplio 3. etiam ſi primogenitus ille abſtineat ob donationes ſibi factas quas non vult conferre. Quamvis enim eo caſu ſenior reliquorum filiorum ſuccedentium non habeat utile jus primogenituræ per ea quæ dixi ſupra §. 13. *gloſſ.* 1. *quaſt.* 4. tamen fidem faciendo vel offerendo ſorores eximet. Amplio 4. ut ſi primogenitus naturalis abſtineat propter donationes ſibi factas à defuncto non in mobilibus vel alaudiis vel cenſualibus prædiis, de quo recurrendum ad ampliationem præcedentem, ſed in uno integro feudo vel in majore vel ea portione feudorum quam alias habuiſſet & habere poſſet jure hæreditario, ſed tamen mavult eam retinere titulo particulari, faciendo vel offerendo fidem, ſorores ſuas liberat. Satis eſt enim adeſſe æquitatem hujus exemptionis, ne verba conſuetudinis repugnent *l. ab omnibus in fin. pri. de legat. juncta d. l. hoc modo.*

7. Quarto quæro, utrum hic §. habeat locum in nepotibus vel pronepotibus? Reſpondeo quod ſic, & in omnibus liberis, tum quia benigna interpretatione filii vel filiorum appellatione continentur in favorabilibus, & maximè in diſpoſitione legis. Textus in *l. filii. l. juſta interpretatione. ff. de verborum ſignificatio.* Alberic. in 2. *part. ſtatut. quaſt.* 107. Tum quia hic §. continuatur ad præcedentem, cui addit aliam immunitatem in eadem ſucceſſione directa: & ſic in omni ſucceſſione deſcendenti intelligitur, & eſt eadem ratio & mens per notata ſuprà §. *præced. gloſſ.* 1. & 2. itaque primus filiorum, nedum ſorores ſuas, ſed etiam fratrum vel ſororum filias quotquot ſint ſecum jure repræſentationis ſuccedentes liberabit. Et notanter dico ſecum ſuccedentes, quia ſi ſuccederent eorum patri, vel matri, qui vel quæ ſucceſſit avo, vel aviæ, nihil eis prodeſſet fidelitas patrui, vel avunculi, tum quia beneficium hujus §. jam eſſet conſumptum vel extinctum, in eorum patre vel matre. Tum quia hic §. venit ad continuationem, & ampliationem §. præcedentis, & ſic continuando idem thema quo fœminæ concurrunt in ſucceſſione directa cum primogenito. Et ſic concludo hunc §. ſolum habere locum in fœminis cohæredibus primogeniti, ſive ſint ejus ſorores, ſive neptes ex fratre vel ſorore præmortuis, immediatè ſuccedentes in primo ſucceſſionis gradu.

* Filiorum appellatione nepotes continentur.

8. Quinto quæro, filius primogenitus prædeceſſit, relicta filia: utrum * hæc neptis, filia primogeniti clientelare obſequium præſtans patrono, poſſit hoc beneficium acquirere amitis ſuis vel illis præmortuis earum filiabus? Videtur quod ſic, quia primogenitus vivo patre moriens tranſmittit jus & prærogativam primogenituræ nedum ad filium, ſed etiam ad filiam, ut probabo infrà §. 154. Igitur quum iſta neptis ſit loco filii primogeniti & eum effectualiter repræſentet, & habeat omnia jura primogenituræ, videtur etiam habere iſtud jus, quod ipſi primogenituræ & ejus favore cæteris eſt conceſſum per hanc conſuetudinem. In contrarium arguitur: cum ex defectu verborum conſuetudinis quæ loquitur de maſculo & non de fœmina, tum quia ipſamet filia primogeniti, non haberet iſtud beneficium, quoniam ex ſuis primis nuptiis ſi poſt obitum avi vel aviæ domina feudi ſervientis nubat, debebit relevium *per regulam* * *§. 25. infrà eodem.* debebitur relevamentum, quoniam ipſa ſeipſum non poteſt liberare, quum ſit fœmina, nec eſt alius à quo liberari poſſit, etiam ſi habeat patruos cohæredes, quia non ſunt primogeniti, nec ſuccedunt ut primogeniti. Igitur nec alias liberare poterit. Argumento notatur in *l. amiciſſimos. ff. de excuſat. tuto. in l. præſes provinciæ. C. de ſervit. & aqua.* & ſi de quo magis videtur ineſſe non ineſt: ergo nec de quo minus: *Authent. multo magis. C. de ſacroſanct. eccleſ. cum vulg.* Secus ſi primogenitus deceſſerit relicto filio hærede ſuo, vel eum repræſentante, quia in eo concurrunt, & qualitas maſculineitatis à conſuetudine contemplata, & jus & prærogativa integra & abſoluta primogenituræ: & cenſetur idem qui & pater per not. in *gloſſ.* 1. *§. præcedenti*, & ſic ſive repræſentet patrem ante avum defunctum, ſive illi poſtea, (ſed ante vita functo quàm fidem feciſſet) ſucceſſerit, poteſt fidelitatem exhibendo amitas liberare. Idem ſi deceſſerit relictis pluribus liberis, dummodo ex eis ſit ſaltem unus filius, in quo reſideat jus primogenituræ. Quod amplio etiam ſi de-

* Primogenitura tráſmittitur ad filiam.

* Eſt pars hujus paragr.

Digitized by Google

ceſſerit, nedum negligens, ſed etiam expreſsè contumax & denegator clientelaris obſequii: quia etiam per hujuſcemodi denegationem, vel recuſationem, non deficit conditio, quandiu ſpes eſt eam aliquando impleri poſſe, ut tradam infrà *eodem gloſſ. ſeq. quaſt.* 7. At hic per mortem contumacis non deficit ſpes, ex quo relinquit hæredem ejuſdem qualitatis, per quem æquè impleri poterit.

9. Sed ad quæſtionem quid dicendum? Breviter concludo pro prima parte, quia filia hæres, primogeniti vel eum repræſentans habetur pro primogenito quantum ad omnes prærogativas primogenituræ, quarum una hæc eſt in hoc §. nec obſtat quod ipſa non poteſt ſeipſam liberare. Tum quia etiam ſi hoc eſſet verum, non ſequitur quin amitas in ſucceſſionibus aviæ maternis eximat, quia quod hæc neptis ſolvit ex ſua perſona & novo ſuo facto tanquam ipſa ſolvit. Quod autem amitas vel materteras eximit, hoc facit, non ut ipſa, ſed ut repræſentans primogenitum qui hoc jus habebat quod in eam tranſmittit ſimile in ſecundogenito ſuccedente primogenito decedenti mox ſine liberis, hic enim non eſt immunis à relevio, ſed illud ſolvit pro ſe, & tamen ſorores eximit, quia pro ſe ſolvit ut ipſe, ſed ſorores eximit tanquam tenens locum primogeniti. Tum quia objectum non eſt verum, quia iſta non ſolum ſorores patris ſui, ſed etiam nepotes ex fratribus vel ſororibus patris ſui prædefuncti eximit, ut ſupra dictum eſt, ergo ipſamet manet exempta pro primis nuptiis ſuis, quia neptis ex primogenito prædefuncto, non poteſt eſſe deterioris conditionis quam quælibet neptis ex fratre vel ſorore primogeniti prædefunctis. Tum favorabile eſt & extendendum hoc beneficium. *l. hoc modo de conditio. & demonſtrat. ſuprà eodem num.* 6. Tum quia primogenitus præmoriens parenti tranſmittit hoc beneficium ad alias ſuas ſecundogenitas. Ergo fortius tranſmittit ad filiam ſuam primogenitam per *d. l. præſes provinciæ. C. de ſervitut. & aq.* allegatam pro negativa, quæ tamen militat pro affirmativa. Et ita concludo.

10. Sexto quæro, quid ſi ſint plures filii & filiæ, & primogenitus deceſſit ſine liberis? Reſpondeo locum eſſe beneficio hujus §. quia ſiquidem obierit primogenitus ante patrem, cum debeat attendi tempus mortis, & delatæ hæreditatis, non eſt dubium quod is qui tunc reperitur proximus ſeu antiquior filius, cenſetur primogenitus, & in eo habebit locum hic §. quia in eo verificantur verba latè capta, & mens propriè & ſpecificè ſumpta. Is enim dicitur, *le fils aiſné*, ſive fi-

Quis ſit primogenitus. lius primogenitus, in quo utrumque videlicet & qualitas maſculina, & verum & ſolidum jus primogenituræ concurrunt, quamvis naturaliter non ſit prior natus, & etiam de facto non ſit etiam tempore mortis patris antiquior, puta ſuperſtite antiquiori, ſed inhabili, vel rite exhæredato, & ſic ſublato de medio & pro non exiſtente habito quantum ad omne jus primogenituræ, & dependentibus ab eo, & ita accipiendũ ubicũque noſtra conſuetudo utitur hoc verbo, *l'aiſné ou fils aiſné, ut diximus ſuprà* §. 13. Sin autem mortuus ſit poſt patrem, adita hæreditate, & fide non facta, tunc non videretur eſſe locus huic §. quia licet fratri defuncto ſuccedant æqualiter ſoli fratres, in portione quæ jure præcipui fuit incluſa in jure primogenituræ, & cæteris feudalibus, ut ſuprà §. 26. tamen in ipſo jure primogenituræ non ſuccedunt, ſed illud extinguitur, quia non poteſt reperiri, nec habere locum in linea & ſucceſſione collaterali, ut ſuprà §. 19. & ſic abſque illo jure primogenituræ, æqualiter ſuccedunt, & conſequenter deficiente perſona primogeniti, deficit caſus & conditio hujus §. & ſic idem dicendum eſſet ſi mortuus ſit poſt patrem, hæreditate nec adita, nec repudiata, quia ſive emancipatus, ſive non, ſive ſciens, ſive ignorans, ipſo jure hæres & ſaiſitus fuit, ut plenè tradam infrà §. 132. & ſic indiſtincte ad quoſcumque hæredes, & perpetuo tranſmiſit omnem portionem ſuam, excepta qualitate primogenituræ, quæ deinceps cum perſona extinguitur, quamvis de ſubtilitate juris Romani aliter diſtinguatur, ut plenè per Alexand. Jaſon. Decium in *l. emancipata. C. qui admitti ad bon.* Nec obſtat quod hoc caſu ſecundogenitus cenſetur deinceps primogenitus, & quantum ad actus futuros, & non conſumptos, & jura quærenda, ut dixi ſuprà §. 13. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 5. Et quod fidelitas præſtanda, & exemptio futura, de qua in hoc §. eſt actus non conſumptus de futuro, quia ut patet ex prædictis, oportet illam fidelitatem fieri per filium qui habeat jus primogenituræ in illa hæreditate, & qui poſſit facere, & faciat fidelitatem tanquam verus primogenitus patris, quod nequit facere iſte ſecundogenitus. Unde non ſufficit quòd quoad alias futuras ſucceſſiones, aut aliis reſpectibus, poſſit dici aut inveniri primogenitus, quia debet eſſe in qualitate hæredis & primogeniti in illa ſucceſſione, in qua beneficium hujus §. prætenditur. Quibus non obſtantibus idem dicendum ut ſit locus huic §. quod eſt clarum ſi primogenitus poſt patrem ſine liberis moriens unicum fratrem relinquat ſibi ſoli ſuccedentem in ſolido jure primogenituræ. Sed adhuc idem dico etiam ſi plures fratres æqualiter ſibi ſuccedentes relinquat. Cum enim jam repræſentant primogenitum, jura habent primogenituræ, ſed an requiratur omnes facere vel offerre fidem domino? Breviter dico quod non, ſed ſufficiet unum ex eis, tum quia hujuſmodi beneficium eſt indiviſibile, ergo ſingulis competit. Tum quia favorabile eſt: hoc quoque beneficium latius & plenius eſt ſub conſuetudine Aurelianenſi §. 35.

11. Septimo quæro, ſi non ſint niſi filiæ quarum una forte primogenita deceſſit relicto filio maſculo, utrum in eo poſſit procedere hic §. Reſpondeo, non, indiſtinctè ſive dicta filia deceſſerit ante patrem, ſive poſt, ſive adita hæreditate, ſive non: ſive iſte nepos ſuccedat cum amitis, ſive omnibus illis præmortuis, ſuccedat ſimul cum patruelibus, aut conſobrinis in eodem gradu, quia quocumque caſu vertatur, ex quo eſt filius fœminæ tanquam radicis infectæ, & perpetuo (etiam ſi viveret) incapacis juris primogenituræ, non poteſt dictus filius, plus juris habere, quàm mater (per quam defuncto & cohæredibus conjungitur) fuiſſet habitura, & ſic nullam prærogativam primogenituræ, aut aliam prælationem vendicare poteſt, in ſucceſſione avi, vel aviæ, matris, vel ſuperiorum ex latere materno *per notata in l. ſi viva. C. de bon. mater.* & latius dicam infrà §. 134.

12. Octavo quæro, quid ſi primogenitus, & hæres ſit inhabilis ad clientelare obſequium? Reſpondeo, aut ad tempus, & ſperatur futura habilitas, ut ſi ſit pupillus, vel minor viginti annis: & tunc petendæ ſunt à patrono induciæ, quæ æquipollent fidei ſi ſint conceſſæ, idem ſi ſint denegatæ, quia non poterunt denegari, Et patronus invenitur in mora injuſta per notata infrà §. 42. *&* § *ſeq.* Aut in perpetuum, nec ſperatur habilitas, ſi eſt furioſus, & tunc qua ratione tenetur patronus admittere fidelitatem oblatam per ejus tutorem vel curatorem, ut dicam infrà §. 67. eadem illa oblata non poterit exigere iſtud relevamentum per ea quæ in *gloſſ. ſeq.* *q.* 7. Et illa præſtita per talem curatorem verè & incommutabiliter extat conditio hujus §. & perfecta liberatio relevamenti ſequitur. Ipſe enim filius quantum ad intellectum realem, & effectum juris & conſuetudinis, verè & propriè per ſe feciſſe dicitur. *argum. l. certe.* §. *ſi procurator. ff. de preca.* cum ſimilibus: verè enim & propriè patrono ſatisfactum eſt de clientelari obſequio, & ab illo verè & propriè filius liberatus eſt, quod ſolum intendit & requirit hæc conſuetudo in illis verbis, *en faiſant la foy & hommage.* Ex quo infero idem dicendum ſi voluntariè patronus tutorem minoris clientis, vel majoris procuratorem, aut nuncium, aut alium quemvis ejus nomine fidelitatem



Digitized by Google

facientem, admiſerit: quum idem effectus ſequatur. Idem etiam dico ſi patronus, pro hac vice fidelitatis præſtationem remiſerit, vel acceptam tulerit: Tum quia huiuſmodi * remiſſio etiam in conditionibus ab homine appoſitis, habetur pro reali ſolutione, & vero implemento. Textus in *l. Julianus. ff. de condi. & demonſt.* quanto fortius in appoſitis à lege? quum diſpoſitio legis longè uberiorem interpretationem recipiat, ut eleganter tradit Alciat. *de verbor. ſignific. lib. 1. cap. 1. ad fin. & ff., eodem tit. in rub. gloſſ. 1. ad fin.* Tum quia facto patroni contigit defeciſſe ſpem in perpetuum aliter implendæ conditionis, igitur ut infrà *gloſſ. ſeq. quæſt.* 5. & 8. Secus dicerem ſi forte aliter contra patroni voluntatem liberaretur filius à fidelitate præſtanda, ut ſi eo nexu eximeretur à principe, quoniam non eſt de mente hujus conſuetudinis illud haberi pro ſolutione, & implemento conditionis huic appoſitæ, niſi ea exemptio fieret facto, vel culpa ipſius patroni.

* Remiſſio habetur pro impleto etiam in conditionibus.

13. Nono, quæro de quæſtione quam poſt primam horum editionem vidi in facto. Vaſſallus obiit relictis filiis & filiabus, poſt 40. dies feudum prehenſum fuit à patrono & in eo ſtatu manſit aliquot annos. Interim filii dividunt hæreditatem & feudum integrum obvenit uni filiarum quæ deinde nubit in primis ſuis nuptiis. Cujus maritus offert fidelitatem patrono, qui contendit omnes fructus ſuos eſſe jure commiſſi fructuum, & inſuper relevium integrum ſibi deberi, fructuſque ſemper ſibi in commiſſum cadere donec integram oblationem habuerit. Breviter & reſolutivè dico quod ſi filii maſculi erant infrà viceſimum, & fœminæ infrà decimum quintum annum, nullum eſt commiſſum fructuum. Quamvis patronus à quo non fuerunt petitæ induciæ non teneatur ad ſumptus nec ad intereſſe per ea quæ dixi §. 41. *quæſt.* 1. aliàs fructus ſunt ei quæſiti: ſed an debeatur relevium? Videtur quod ſit: quia caſus eſt * §. 25. *infrà eodem.* cujus verba quadrant in hoc themate in quo verba hujus §. deficiunt. Quia quando hæc nupſit ſola erat domina totius feudi, nullum habebat maſculum concurrentem à quo poſſet liberari primogenitus, utpotè nihil habens in hoc feudo, nullam fidem poterat offerre, ſed reſpectu tum patroni tum feudi erat perſona merè extranea, ergo relevium debetur, non dico per diviſionem, ſed per §. 25. *infra eodem*, & conſequenter fructus cedunt lucro patroni à tempore renovatæ prehenſionis poſt dictas nuptias donec fides cum relevio & his fructibus oblata ſit, quibus non obſtantibus, dicendum nullum relevium deberi: hæc enim immunitas fuit quæſita filiæ habenti fratrem cohæredem ſtatim ab obitu patris. Ita tamen quod dominus non contemnatur, ſed ei fidelitas præſtetur per primogenitum vel ejus ſucceſſorem, non refert dummodo dominus debite recognoſcatur: hanc enim modificationem & non veram conditionem important verba textus ibi, *En faiſant la foy aux Seigneurs.* Quare dico quod ſi primogenitus non diviſiſſet, ſed jus ſuum vendidiſſet vel donaſſet extraneo, quamvis is extraneus non poſſit ſe liberare à relevio vel quinto pretii quod debet, tamen jus immunitatis filiæ quæſitum remanet, ſive filius vel quicumque ejus ſucceſſor dominum recognoſcat. Pariter ſi filius non diviſit, ſed jus ſuum feudi donavit ſorori favore matrimonii, ex portione quidem à fratre ſic quæſita relevium debet ſemel, non debebit iterum nubendo *per §. 25. infrà eodem.* quia iſta acquiſitio non fit niſi ſecutis nuptiis. *l. tali. ff. de jur. dotium.* Et ſic non quadrant verba *d.* §. 25. de parte vero ſua hæreditaria nil debet, quia habet beneficium hujus §. recognoſcendo dominum feudi. Quod ſi partem fratris ex diviſione acquiſiverit, nihil debet de illa acquiſitione, & ſic in hac ſpecie prorſus immunis eſt ab omni relevio Idem in ſimilibus.

* Eſt pars hujus §. inf. eod.

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. Gerundium *importat neceſſitatem & formam præciſam.*
2. *Nova theoria de virtute gerundii.*
3. *In hoc §. gerundium faciendo fidem, &c. neceſſitatem & conditionem inducit.*
   *Salvatur & benignè interpretatur theoria Bartoli.*
4. *Q. 1. Utrum ad effectum hujus §. neceſſe ſit filium fidelitatem præſtare pro toto feudo, ſive pro omnibus liberis?*
5. *Reſpondeo ſufficere quòd fidem præſtet pro portione ad eum ſpectante.*
6. Q. 2. *Sorores non poſſunt compellere primogenitum ut fidelitatem faciat.*
7. Q. 3. *Propter ſolam malevolentiam non datur actio.*
8. Q. 4. *Si filius aliquid extorqueat à ſororibus ut in patroni fidem ſe conferat, tenetur condictione ob turpem cauſam.*
9. *Q. 5. An patronus poſſit exigere relevium ex primis nuptiis filiarum, quandiu in pendenti eſt: an primogenitus facturus ſit fidelitatem vel non?*
   *Obligatio pura ſub conditione reſolvenda, an interim exequi poſſit.*
10. *Verus intellectus* l. pecuniam. ff. de rebus creditis.
11. *Statuta teſtamentis potius quàm contractibus æquiparantur.*
12. *Q. 6. Si ſponſus filiæ ſolvit relevium, deinde primogenitus fidem patroni ſubit, poterit condictione ſine cauſa repeti.*
13. *Utrum à patrono poſſit exigi cautio.*
14. Q. 7. *Quanta ſit differentia inter moram veram & fictam.*
15. *Q. 8. Ultima mora nocet.*
16. *Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur moræ purgatio.*
17. *Fictum conditionis implementum ex* l. jure civil. ff. de cond. & demonſt. *non liberat obligatum ab implendo,*

Digitized by Google

*ſed de hoc nihil ad tertium.*
18. *Odium releviorum.*
19. *Feudum proprie non aperitur propter nuptias.*
20. *Differentia veri & ficti implementi. Liberatio trahit ſecum executionem.*
21. *Notabilis declaratio ad* l. jure civili. ff. de cond. & demonſt. *Conditio regulatur ſecundum naturam obligationis præambulæ.*
22. Q. 9. *Non eſt neceſſe primogenitum inveſtiri, nec manum levatam obtinere, dummodo in fidem admiſſus ſit.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *En faiſant la foy.*

IN verſic. *in faciendo fidem & homagium.* videndum an gerundium importet neceſſitatem, formam præciſam, & conditionem, & quod neceſſitatem & formam inducat autumant Bald. Angel. Pet. de Belviſu. Aret. *in rubr. ad finem. ff. de lib. & poſthum.* per quædam levia. Sed hoc controvertunt Alexand. & Jaſo. ibi Jaſo. Philipp. Decius Franc. Purpura. in *rubr. C. de e lendo* neglectim & ſupinè. An autem inducat conditionem? Solet per manus tradi famigerata quædam theoria Bartoli in *l. ſi tu ex parte. ff. de acquir. heredit.* diſtinguentis, aut reſpicit verbum vel participium futuri temporis, & inducit conditionem, ut in *d. l. ſi tu ex parte ad fin.* aut reſpicit verbum vel participium præſentis temporis, & non inducit conditionem, ſed modificationem, vel qualificationem, ut in *l. vim facit. ff. de vi. & vi arm.* & hoc omnes ſequuntur. Si libet, vide remiſſive per Jaſon. inſtitutum *in rubr. de actio. col. penul. & fin.* & ſic videtur quod in hoc textu non inducat formam nec conditionem, ſed modum, quia iſtud gerundium reſpicit verbum *liberat*, quod eſt præſentis temporis indicativi modi. Præfata theoria Bartoli diu mihi diſplicuit, ita ut olim in collectaneis meis aliam novam diſtinctionem fabricare, & multis argumentis & exemplis fundare auſus fuerim. Et quia non omnino viſa eſt inutilis, operæ pretium duxi brevibus omiſſo apparatu recitare: & erat hujuſmodi.

2. Aut quæritur, an gerundium importet neceſſitatem, formam vel conditionem, reſpectu ſui ipſius, vel actus ſui, ſeu verbi à quo ipſum gerundium derivatur. Et * tunc nullam importat neceſſitatem, conditionem, nec formam, nec ſimplicem & nudam demonſtrationem, quemadmodum nec ipſa quidem verba conditionalia important conditionem reſpectu verbi vel actus in ipſa conditione poſiti, quum eadem non poſſit eſſe conditio ſui ipſius ut omnibus notum eſt. Pro declaratione oculari non eſt aptius exemplum quàm textus noſtri, ut palam eſt, hoc gerundium *faciendo*, nullam imponere neceſſitatem primogenito ad faciendum fidem & homagium: nec hoc reſpectu gerundium quicquam diſponit; ſed demonſtrat aliquid factibile & merè contingens. Similiter in hac conditionali, Titius dando centum hoſpitali, hæres eſto, nihil omnino diſponitur nec inducitur circa ipſum dare, ſeu actum verbi à quo gerundium dando dependet: ſed hoc reſpectu ſolum demonſtratur aliquid merè contingens: & ſic hoſpitale nullam habet actionem, nec officium judicis, contra Titium, ut centum det, & hoc eſt quod vulgo traditur, ea quæ ſunt in conditione, non eſſe in diſpoſitione. Textus in *l. ſi quis conditione danderum decem. ff. ſi quis omiſſa cauſ. teſtam. cum vulga.* Aut quæritur reſpectu verbi vel actus ad quem gerundium confertur & tunc neceſſitatem importat, & formam præciſam. An autem inducant conditionem, non diſtinguo inter verba, vel participia, præſentis vel futuri temporis: niſi in dubio. Sed ſubdiſtinguo inter actus præſentes, & futuros:

* Nova theoria de virtute gerundii.

Ita quòd ſi gerundium confertur ad verba importantia actum præſentem qui tunc geritur: facit modum neceſſarium: Si vero confertur ad verba cujuſcumque temporis, futuros caſus, vel actus importantia, eorum reſpectu facit conditionem: eodem modo verba conditionalia, reſpectu verbi vel actus demum quem reſpiciunt, diſpoſitionem conditionalem inducunt, & formam neceſſario ſuſpenſivam.

3. Hactenus diſtinctio noſtra per quam Theoria Bartoli prima facie videtur verbalis, magis quàm realis. Tamen maturius cogitanti mihi, rectius viſum eſt theoriam Bartol. ſuſtinere & commodè interpretari, neque enim vero ſimile eſt Bartolum tam felicis ingenii vitium verborum figuram & ſonum ſecutum magis quàm ſenſum, contra *l. ſcire leges. ff. de legibus.* Dum igitur in ſecundo membro ſuæ diſtinctionis dicit, quòd gerundium reſpiciens verbum vel participium præſentis temporis, non inducit conditionem, ſed modum: Intelligo quando verbum vel participium præſentis temporis reſpicit & ſignificat actum præſentis temporis. Secus ſi reſpiciat & importet etiam actus futuros & gerendos: quia tunc gerundium junctum verbo vel participio, cujuſcumque temporis, facit conditionem, ut patet in textu noſtro, verbum *liberat*, reſpicit & importat liberationes futuras: ita quod hæc clauſula, primogenitus faciendo fidem, ſorores liberat: æquivalet & reſolvitur in hanc clauſulam, ſi fidelitatem fecerit, ſorores liberabuntur: quæ eſt vera ſua exponens & æquipollens. Et ita puto Bartol. intellexiſſe, & ſi interrogatus fuiſſet, reſponſurum fuiſſe. Ad hæc facit quod eleganter ait Andræas Alciat. in gl. *l. cum quærebatur. ff. de verbor. ſignificat.* quòd participium ipſum licet præſentis temporis, ſi tamen futuros caſus reſpicit, conditionem inducit: non igitur à ſimplici verborum ſono, ſed à ſtatu & veritate rei præſentis vel futuræ metiri debet conditionis aut diſpoſitionis vis & effectus. Pluſculum longior fui quam vellem, ſed impulit me utilitas rei ab aliis neglectæ: & quantum lucis afferat hæc inveſtigatio, plenius ſnoſcetur ex his quæ tractare intendi ſupra §. 20. *gloſſ. 7. in verſicul. ſolvendo. & in* §. 92. Reſolvendo advertendum quod hæ theotiæ non ſunt perpetuæ. Quia non tam debet inſpici forma vel collocatio verborum, quam ſubjecta materia cui ſubſunt, & ſecundum quam intelliguntur & reguntur omnes conjunctiones, etiam de ſe merè conditionales, ut textus cum gloſſ. in *l. eas cauſas. de cond. & demonſt.* Bartol. & Socin. in *rubr. & in l. quibus diebus §. terminus de conditio. & demonſtrat.* Alberic. *Authent. hoc jus C. de procurat.* Bald. *l. 3. in fin. C. de actio. empt.* Ludov. Roman. *conſilio* 376. *col.* 3. Alexand. *conſil.* 22. *num.* 5. *lib.* 1. ubi in annot. tetigi. Jaſon. in *l. ſi mater. collat.* 2. *C. de inſtit. & ſubſtit. in l. Gallus. §. & quid ſi tantum. lect. 1. col. 4. ff. de lib. & poſthum.* Canoniſtæ in *cap. verum. extra de conditio. appoſit.* Non ergo ſemper ſuſpendunt, ſed quandoque deſignant modum, quandoque demonſtrant onera, quandoque cauſam impulſivam, ut in *l. Titio centum. de conditio. & demonſtrat.* Imo etiam hæc verba expreſſa



Digitized by Google

ſub hac conditione, non inducunt conditionem, ſed modum. Textus in *l. mœnia de manu. teſta.* quam Nicol. de Neapol. ibi & Anth. Corſet. in *ſingul. verb. manumiſſio.* malè faciunt ſingularem quia eſt ſimilis textus in *l. ea conditione.* ubi Bald. Saly. *C. de reſcind. vendit.* Et quamvis Bart. *in repet. cap. Raynutius. chart.* 16. *extra de teſtam.* quem ſequitur Anth. Corſet. *in ſingul. verb. manumiſſio.* dicat in *d. l. mœnia*, ibi ſpeciale eſſe favore libertatis, hoc non eſt verum, ſed eſt jus commune. Probo per textum *d. l. ea conditione*, quæ loquitur in materia indifferenti & promiſcua contractuum, & hoc niſi clarè appareat quod diſponens velit conditionem illam prius impleri.

4. Primo quæro, utrum ad effectum hujus §. debeat primogenitus fidelitatem facere integrè pro ſolido feudo, comprehenſis portionibus ſororum: An ſufficiat eum fidem præſtare partis ſuæ, quam habet in feudo? Videtur quod debeat facere fidem totius rei feudalis: Tum quia cujuſlibet res ſimpliciter probatæ, de tota & integra intelligitur: Igitur & hic de tota & ſolida fide tôtius feudi intellectum cenſetur per notata ſuprà §. 1. *gloſſ. 5. not. 3. num.* 14. Tum quia non agitur de liberando filio, ſed de filiabus liberandis, nec de onere filii, vel portionis ſuæ, quod nullum eſt, ſed de tollendo onere portionum filiarum nupturarum. Igitur ad hunc effectum conſequendum, non debet filius fidem domini ſubire pro ſe, vel parte ſua tantum, ſed pro ſororibus nupturis, & portionibus earum, ut* talia ſint ſubjecta, qualia prædicata permittunt & oſtendunt, juxta textum in *l. 3. in princip.*

* Talia ſubjecta qualia prædicata.

& ibi Bart. *ff. de fund. inſtruct. l. ſi defenſor. §. qui interrogatus.* & ibi Bald. *ff. de interrogationibus §. præterea. in fin. inſtit. de inutil. ſtipul. cap. inter dilectos §. cæterum.* & ibi gloſſ. in *verſic. nequiviſſent de fid. inſtru. gloſſ. fin. in cap. dudum de deciſi.* Et ut cauſa congruat, quadret, & correſpondeat effectui: ſiquidem cauſa impertinens non efficit. Atqui filium fidelitatem præſtare pro ſe & parte ſua tantum, nihil habet commune cum partibus filiarum, igitur ad earum liberationem prorſus impertinens & inutile eſt. Unde videtur quod primogenitus tam ſuo proprio quam ſororum nomine fidelitatem totius feudi præſtare debeat, prout in ſimili conſuetudo Melodunenſis *art.* 140. *& ſeq.* de Lorris. *eodem tit.* §. 32. vult primogenitum fidelitatem poſſe facere pro omnibus filiis: quod intelligitur non ſolo nomine proprio, ſed etiam fratrum & ſororum nomine, & talis videtur eſſe mens noſtræ conſuetudinis, prout clarius probari videtur ſuprà §. 28. ubi ad hoc ut teneatur patronus expectare ſacramentum fidelitatis, debent omnes filii & filiæ eſſe infra ætatem ad hoc requiſitam: ita quod ſi vel unus ſit in ætate congrua, non tenetur patronus aliquam tolerantiam fidei concedere. Et ſic præſupponitur quod habens ætatem congruam poteſt totius feudi fidelitatem integram præſtare, tam pro ſe, quàm pro reliquis fratribus & ſororibus infra idoneam ætatem conſtitutis.

5. His non obſtantibus dico ſufficere filium pro ſe, & portione ſua tantum, fidem facere, cum id non poſſit pro aliis, nec pro partibus alienis, ut deduximus ſupra §. 1. *gloſſ. 4. num.* 37. niſi ubi conſuetudo permittit ut pro omnibus faciat, ut Melodunenſis §. 14. de Lorris, *eodem tit.* §. 32. Aurelianenſis §. 35. 49. *&* 64. & dominus ſit paratus nolens dividere. Tum illud gerundium, faciendo fidem & homagium abſolute ponitur, & ſolius filii actum demonſtrat: igitur ſimpliciter & abſolutè demonſtrat actum propriè filii, ſcilicet nomine filii, & non alieno nomine fiendum. *l. & magis. ff. de ſolut.* Quod ſi conſuetudo vellet & intelligeret filium nomine ſororum fidem facere, rationabilius & veriſimilius expreſſiſſet filias liberari per fidelitatem ab ipſiſmet vel maritis earum præſtandam, imò etiam hoc non exprimendo tacite & neceſſariò diſpoſuiſſet, multo fortius filias liberari per ſeipſas vel per maritos fidem facientes, quàm per alium: quum virtus omnis & efficacia conſiſtat in principali efficiente, & non in miniſtro, vel organo. Sed conſuetudo nec vult nec intendit filias, vel earum ſponſos, quantumcumque perſonaliter fidelitatem præſtantes liberari: igitur nec filio earum nomine tantum fidem ſubeunte, vult ergo & intendit filium nomine ſuo proprio: & ſic pro portione ſua fidem præſtare. Quòd ſi quis pertinacius inſiſtat intelligendum quod fidem præſtet ſimpliciter pro feudo, ut ſic videatur præſtare pro ſolido, partibus ſororum velut conniventibus oculis comprehenſis, & ut quidam practici dicunt ſub concha primogeniti latentibus, hoc eſſet prorſus ineptum: utpote cum neque filiæ, neque earum ſponſi, propter hoc in fide patroni eſſe cenſeantur, & cum effectu cogi poſſint ad eam ſubeundam, ut ſtatim dicam. Tum quod peremptoriè cunctis præcidit, ſi quoquomodo exprimeretur, vel intelligeretur, filium pro ſolido feudo, & ſic tam pro ſe, quàm pro filiabus, fidem facere debere: patronus liberè poſſet eum repellere, quatenus filias & earum portiones tangit per deducta in §. 1. *&* infrà §. 67. Et ſic eſſet in ſua mera facultate, an filiæ hoc beneficio gauderent, an non, quod eſt abſurdiſſimum, & contra diſpoſitionem expreſſam hujus §. non enim tenetur patronus invitus admittere in fidem primogenitum vel alium nomine filiarum: etiam data inſufficienti ætate reliquorum filiorum & filiarum: quamvis ſimpliciter aliud ſit de conſuetudine Melodunenſi, ut dicemus infrà §. 41. Igitur clariſſime & neceſſario concluditur, primogenitum pro ſe & portione fidem facientem, vel offerentem liberare ſorores à relevio primatum nuptiarum. Ratio autem hujus conſuetudinis fuit, partim, quoniam caput & major pars feudi eſt penes primogenitum, in quo & dignitatis & geniture ſplendor reſidet: partim ut in gratiam primogeniti gratificaretur filiabus: partim ut immunitati liberorum vel hoc caſu adito conſuleret, utque primogeniti alliciantur ad citius adeundum & officioſè præveniendum dominum, nec omnes rationes in omnibus inquirendæ ſunt. *l. non omnium. ff. de legibus.* & ſat eſt conſuetudinem aliquod habere motivum, ut inquit Bald. in *l. de quibus col.* 2. *ff. de legibus.* Ex quibus ſatis apparet dilutio rationum dubitandi, ne ſi ulterius pergam, prolixitatis aut nimis anxiæ ſcrupuloſitatis arguar.

6. Secundo quæro, ſi* primogenitus nolit clientelare obſequium ſubire, an poſſit cogi via actionis, vel officio judicis à filiabus: vel an eis teneatur in id quod intereſt, vel hujus intereſſe ratio ſit habenda in dividenda communi hereditate, aut alias conſultum eis iri poſſit.

*Primogenitus quemadmodū ad clientelare obſequium præſtandū à ſororibus ſuis cogi poſſit.

Videtur quod non, quia iſtud ponitur ſolum in conditione hujus §. & tantum demonſtratur, ut contingenter futurum, & ſic conſuetudo nihil omnino de hoc (videlicet an facere teneatur vel non) diſponit. *l. ſi quis ſub conditione ff. ſi quis omiſſ. cau. teſtam. &* bonus textus in *l. cùm ab eo. ff. de contrah. empt. & vend.* Sed relinquitur in mera facultate, & incerto eventu ut prius. Tum ſi conſuetudo intenderet filias poſſe compellere fratrem ad hoc faciendum, vel in id quod earum intereſt, jam non concederet eis beneficium conditionale, & ſuſpenſum in eventum incertum, ſed purum & certum, quod videtur contra verba & mentem textus ut in *princip. hujus gloſſ.* Confirmantur hæc per textum in fortioribus terminis in *l. qui autem. cum poſſit in princ. ff. quæ in fraud. creditor.* ubi etiam lucrum oblatum in necem creditorum ſuorum recuſans non propterea tenetur. Ergo primogenitus iſte minus tenetur ſororibus quibus non eſt debitor, etiam ſi patronus præſens velit eum nunc in fidem admittere & gratiam loci dominantis adeunti facere.

7. Quibus nonobſtantibus dicendum etiam judicio familiæ herciſcundæ rationem habendam hujus culpæ, quia* ſocius qui in re communi male verſatur omittendo id ad quod res eſt deſtinata, vel id quod ſecundum

* Socius ſocio quam culpam præſtare debeat.

ſuum

Digitized by Google

ſuum proprium officium ſibi incumbit & facere debet, & in re communi, quo ſtatus * rei ſit melior, ſaltem conſervetur, ſocius tenetur non ſolum de dolo & lata culpa, ſed etiam de levi culpa, *l. ut ſi certo.* §. *nunc videndum. ff. commodati l. cum duobus* §. 1. *ff. pro ſocio.* Joan. Amicus *conſ.* 38. Idque non ſolum inter ſocios ſocietate conventionali, de qua in *d. tit. pro ſocio*; ſed etiam inter quoſvis ſimpliciter communes. Et ſic iſte ſive doloſus, ſive moroſus ſorores ſuas ſua culpa damnificans, tenetur eas indemnes reddere. Aut ergo eſt in ætate & poteſt compelli vel tenetur ad intereſſe. Aut eſt infra ætatem debitam, & adhuc eximit ſorores: quia non poteſt interim relevium à nubentibus exigi. Quamvis enim dominus non teneatur juniorem in fidem admittere, tamen tenetur inducias dare. Quid ſi filius relinquat filium antequam fidem faciat? Idem dico tum favore liberationis, tum quia iſta habet omne jus & prærogativam primogenituræ.

* Lego, quo ſtatus rei ſi non melior, ſaltem conſervetur.

8. Tertio quæro, quid ſi a ſororibus vel earum ſponſis accipiat pecuniam, vel aliquid aliud extorqueat ut in fidem domini ſe conferat, & ſic fiat locus beneficio hujus §. Reſpondeo quod injuſte & malo more faciat, non enim debet vendere beneficium alienum, videlicet à conſuetudine gratis conceſſum, nec officium convertere debet in negotium. Scio multos aliter argutari poſſe, ſed quo ſe cumque vertant non poteſt abſque protervia, & tergiverſatione, conſcientiaque & rationis dictamine refragante negari: quum iſtud ſit turpe lucrum, & ſic * turpiter acceptum, ergo per condictionem ad turpem cauſam repetendum, & hoc puto verum, etiam in contradictorio judicio, quod noto ad pulchram quæſtionem, quam reſervo infra ſuo loco. Amplio etiam, ſi quod accipit, non ſint niſi impenſæ profectionis ad patronum, quia ſuis & non alienis impendiis debet inveſtiri. Secus ſi pure liberaliter ſibi offerrentur, & non avarè extorqueret nolens aliter proficiſci. Item ſecus, ſi ex qua alia juſta cauſa nollet, vel adhuc differre vellet adire dominum, puta propter periculum viæ, vel imminentia negotia, à quibus intempeſtivè avocatur ut aliis proſit. Hæc enim & alia quæcumque turpitudinem recipientis excludentia, condictionem dubio procul excludunt.

* Turpiter accipienti condicitur.

9. Quarto quæro, patronus non curat jura dominicalia exequi contra primogenitum, à quo ſtatim, ut exuſcitatus eſſet juſta offerente, nihil eſſet laturus, atque interim minus curæ eſt primogenito non petitum obſequium præſtare, quum per conſuetudinem liberè liceat ei frui jure ſuo quamdiu patronus ceſſat: filia nubit, cujus portionem feudi patronus prehendit & ſuſtinet manus injectionem ratione mutationis procedentis ex nuptiis, nec vult novum ſponſum in fidem admittere, niſi mediante relevamento inde debito, atque interea fructus ſuos facere intendit. An poſſit? Videretur quod non: primo, quia obligatio * pura quæ venit reſolvenda in conditionis eventum, interim non habet executionem nec effectum: & ope exceptionis tutus eſt debitor, donec conditio deficiat. Caſus eſt in *l. pecuniam. ff. ſi cert. pet.* ubi ita tenent Alberic. Bart. Bald. Paul. Alexand. Socin. *not. ult.* Jaſ. *not.* 8. & communiter omnes, & ibi Paul. infert quòd ſi debitori meo feci pactum de non petendo ſub conditione, interim non poſſum agere. Sed licet iſtud relevamentum ſit pure debitum, tamen primogenito quandocumque fidelitatem faciente eſt omnino reſolvendum, igitur non videtur exigendum, quamdiu ſpes eſt primogenitum fidem facturum, maxime cum non ſit veriſimile conditionem hanc defecturam nec diu ſuſpendendam. Tum ſecundo in mera, pura & propinqua poteſtate patroni eſt, excitare primogenitum, qui ſtatim veriſimiliter metu amiſſionis fructuum patrono obſequetur: quin patronus primogenito indulgendo, deteriorem illum reddit licentia juxta vetus proverbium, & in cauſa eſt, ut ſit negligens & conditioni non pareatur: & ſic videtur per eum ſtare quominus impleatur. Igitur pro impleta haberi debet. *l. jure civili. ff. de cond. & demonſt.*

* Obligatio pura ſub conditione reſolvenda an interim exequi poſſit.

10. In contrarium arguitur patronum jure agere, nec ope quidem exceptionis hunc neogamum tueri poſſe, quoniam obligatio pura quantumcumque ſub conditione reſolvenda, interim efficax eſt & poteſt exequi. Textus eſt ibi gloſſ. & doctores in *l.* 2 *ff. de in diem addict. in l. pure. in princip. ff. de dol. mali excep. in l. non ſolum. in fin. ff. de libera. legat.* Facit optime *l. non ideo minus. cum concord. gloſſ. ibi. ff. de rei vend. l. ſciendum.* §. *ſi fundum. ff. qui ſatiſd. cogan.* Non obſtat communis deciſio. glo. *pen. & doctorum in d. l.* * *pecuniam,* quia ut ſimpliciter traditur falſa eſt, & falſius præfatum illatum Pauli ibi, nec probatur per illam legem quæ loquitur longe in aliis terminis, videlicet quando conditione exiſtente obligatio erat transfundenda in tertium: non autem loquimur quando conditione exiſtente, obligatio eſt penitus extinguenda: ibi agitur de creditore mutando, hic de debitore liberando, ibi duplex præjudicium vertitur, primum tertii, & futuri creditoris, cujus intereſt ſolutionem differri uſque ad eventum vel defectum conditionis ne fraudetur ſuo debito: Secundum ipſius debitoris, ne ſit in ancipiti periculo, iterum ſeu bis, & diverſis idem debitum ſolvendi: hic autem utrumque præjudicium ceſſat: quia ſi conditio extet, non ſolvetur alii, nec iterum. Sed una antiqua ſolutio ſufficiet, & ita *d. l. pecuniam.* intellexit Guill. Cu doctor Gallus, ut ibi teſtatur Alberic. Roſatus, & eſt vetus & germanus intellectus ipſius legis quem etiam tandem Phil. Decius *ibi col.* 2. & Alciat. ſequuntur quicquid cæteri delirarint, & Jaſ. *ibi num.* 8. dubitaverit, dum erroneam ſolutionem penultimæ gloſſæ ibi ſecuti, differentiam comminiſcuntur, inter contractus & ultimas voluntates, tam ineptè, quàm ſine ratione & lege. Et hunc noſtrum intellectum ſecutus eſt Paul. *in conſ.* 428. *viſis & conſideratis. in princip. vol.* 1. Itaque concludo nullam eſſe inter hæc (videlicet contractus & teſtamenta) data paritate terminorum differentiam.

* Verus intellectus *l. pecuniam. ff. de reb. cred.*

11. Et dato quod communis opinio procederet, adhuc nihil reſponſo noſtro officeret, in quo agitur de obligatione, & reſolutione procedente ex diſpoſitione legis, vel conſuetudinis, * quæ ultimæ voluntati potius, quam contractibus ſolet exæquari, ut not. Bart. in *l. centeſimis ad fin. ff. de verbor. obligat.* Imol. in *l. ſi ita ſcriptum.* §. *fin. de leg.* 2. Alexand. in *l. ea demum. C. de collat. & firmat.* Franciſc. Cur. ſenior. *conſil.* 27. *num.* 11. *per l. ſervus hac lege. ff. de manumiſſ.* Non obſtat ſecundum, quia non tenetur patronus clientem interpellare, nec debet eum requirere, ſed ab eo requiri, ut tactum eſt *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *in princip.* Et ſatis eſt quod non ſit in mora, & contumacia vera recipiendi primogenitum in fidem, nec dicitur impedimentum præſtare, nec quicquam facere, quominus conditio impleatur. Quid dicendum? Concludo pro prima parte, quia ſi primogenitus eſſet infra viceſimum annum completum, patronus non poſſet relevium exigere à neogamo, quia tenetur inducias dare primogenito infra §. 41. Et ſic perindè eſt ac ſi eas dediſſet, & multominus ſi eas expreſsè dederit: ergo idem ſi tacitè det, prout tacitè dat, quandiu eum tolerat. §. 61. infrà *eodem.* Tum ut evitetur occaſio fraudum & colluſionum, tum quia hoc beneficium eſt favorabile,

* Statuti vel conſuetudinis diſpoſitio ultimæ voluntati potius quam contractui æquiparatur.

12. Quinto quæro, ſtante eodem themate, patronus exegit relevamentum à novo ſponſo, eumque proportione uxoria in fidem admiſit, & inveſtivit, poſteà contigit primogenitum clientelare obſequium agnoſcere: An ipſe ſponſus poſſit repetere relevamentum ſolutum? Dicendum quod ſic, non tam condictione indebiti, quam condictione ſine cauſa, quia poſt ſolutionem extitit conditio obligationis reſolutiva, & ſic cauſa tempore ſolutionis apparentur juxta ex poſt facto rediit ad non juſtā cauſam. Textus in *l.* 1. *in fin. l.* 2. *fin.* & ibi Bart. Paul. *ff. de cond. ſine cauſ.* Quod ampliatur

Digitized by Google

etiam ſi tempore ſolutionis primogenitus nedum eſſet procraſtinator obſequii, ſed denegator & in expreſſa contumacia, & contemptu interpellationum patroni, quia propterea non deficit conditio quum poſſit ſemper quandiu vivit primogenitus impleri: non enim requirit hic §. primogenitum fidem præſtare ante primas nuptias filiarum: ſed loquitur indiſtinctè ſive ante, ſive poſt quandocumque præſtetur.

13. Sexto quæritur, an iſte neogamus ſolvens relevium, vivo adhuc primogenito, petere poſſit ſatiſdationem à patrono, de reſtituendo, conditione iſta extante: vel in defectum ſatiſdationis conſignare? Et videtur quòd non, quia hujuſmodi * cautiones non habent locum, niſi in ultimis voluntatibus *ut l. 1. & per to. ff. ut legat. ſeu fideicomm. nomine caveat l. 1.* & per tot. *C. ut in poſſeſſ. legat. l. pure in princip. ff. de dom. mal. excep.* Secus in alia materia etiam in bonæ fidei judicio, ut tradunt gloſſ. & doctores in *l. pecuniam. ff. ſi cert. peta.* niſi propter ſuſpicionem probabilem vel aliam juſtam cauſam & cauſa cognita *l. inter omnes. ff. qui ſatiſda. cogan. l. in omnibus ff. de judici. l. ſi creditores. ff. de privileg. credi. l. creditorib. ff. de ſepara.* Jaſon. in *l. ſi conſtante. col. 9. num. 58. ff. ſolut. matrim.* Et idem in ſtatutis ut pulchrè tradit. Bald. in *conſ. 413. an ille libr. 3.* Poterit tamen petere ſimplicem cautionem ſeu promiſſionem cum generali hypotheca bonorum, ut tradit Bald. in *d. conſ.* idque ſub fide publici inſtrumenti, ut notat Angel. in *l. ſi pupillus. in princip. ſuper gloſſ. in verb. habet. ff. de novat.* Jaſ. *l. 2. in fin. princ. ff. ſoluto matrim.* Sed certe rectè perpendendo, prædicta loquuntur, quando quis obligatus eſt non pure, ſed ſub conditione, vel in diem ad ſolvendum vel tradendum adveniente die vel conditione, non autem quando quis pure tenetur ad ſolvendum, vel ſub certa conditione vel certo eventu repetere poterit: quia ſi tempore ſolutionis, & antequam ſolvat, immineat de propinquo caſus vel eventus reſtitutionis, poteſt exigere ſatiſdationem de reſtituendo. *l. ſi poſt perfectam. C. de evictio.* De quo ſcripſimus *infrà §. 22. quæſt. 12.* Sed quum iſte maritus habeat interim exceptionem pluſquam dilatoriam, poteſt offerre relevium accepta ſatiſdatione, vel illud planè denegare, niſi quod patronus poteſt offerre eum in fidem antea ſine præjudicio relevii prætenſi conditione deficiente via ſolutionis in vaſſallo qui non tenetur quantum ad hoc ſtare in pendenti.

* Pendente conditione non cavetur, niſi in ultimis voluntatibus.

14. Septimo quæro, quid ſi primogenitus ritè & debitè oblationibus factis ante quàm vita functus eſt? Breviter dico perpetuam hujus relevii liberationem ſororibus incommutabiliter quæſitam ut patet per omnes caſus diſcurrendo. Aut enim patronus in vera ultima * mora & contumacia eſt, puta verbo vel facto, ſine juſta cauſa, recuſando oblatum obſequium, vel ſe ad hunc finem abſentando, aut alias per ſe, aut alium, quoviſmodo faciendo, & impediendo quominus conditio hujus §. impleatur. Et tunc in hoc ſtatu decedente primogenito, verum eſt dicere quòd dolò, culpa, vel fraude patroni, periit ſpes implendæ perpetuo conditionis: ideò omnino pro impleta habetur, & vere & incommutabiliter eſt locus beneficio hujus §. Aut patronus non fuit in culpa ad hoc ordinata, nec in naturali, & regulari mora, puta tempore fidei in loco dominanti oblatæ erat abſens, ſive cauſa reipublice ſive negotiorum ſuorum, aut voluptatis gratia, non refert, modò non fraudulenter vel ex præparato, & tunc aliud prima facie videretur, quia quamvis primogenitus cenſeatur quo ad ſe ſatis diligens, & feciſſe quicquid in ſe eſt, & ejus reſpectu, patronus etiam ignorans reputetur eſſe in mora, ita ut non poſſit cum effectu illius feudum prehendere, vel prehenſo frui, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. 4. quæſt. 3. & latius infra §. 63.* tamen hujuſmodi mora eſt civilis & interpretativa, non naturalis, & ſic non extenditur ad alias perſonas. *argumento l. prima. C. de præſcrip. long. temp. Notatur in l. naturaliter. ff. de uſucap.* Et ſic hæc conditio quæ non eſt formaliter impleta, ut conſtat, licet poſſet haberi pro impleta quantum ad commodum & ſecuritatem primogeniti quandiu in eodem ſtatu erit, tamen non poteſt haberi pro impleta, reſpectu filiarum, & maritorum earum: quia patronus non impedivit nec curavit impediri quominus impleretur: & ſic non fuit proprie in culpa, nec in vera & naturali mora, nec prodeſt allegare quòd ſi tempore allegationum patronus fuiſſet in loco dominanti, vel aliquem tunc ibi dimiſiſſet cum poteſtate vaſſallos in fidem admittendi, conditio verè impleta fuiſſet, quia hoc non ſufficit reſpectu tertii: nec facit quòd conditio debeat haberi pro interpretativa & civiliter impleta, ex quo non apparet de dolo vel alia machinatione ad hoc ordinata, alioquin duo aut tria ſpecialia in idem concurrerent. Primum, quòd fortuita abſentia domini interpretaretur vel potius fingeretur eſſe vera recuſatio vel impedimentum admittendi vaſſalli. Secundum, quod hujuſmodi recuſatio vel impedimentum, interpretaretur eſſe verum conditionis implementum ad tertias perſonas produceretur. Atqui ſpecialitates non debent multiplicari, ſed minui, *gloſſ. fin. in cap. præterea. de verbor. ſignific.* nec plures, debent ſimul ad aliquid conflandum cumulari. *l. 1. C. de dot. promiſ. cum vulg.* Sed his non obſtantibus dicendum liberationem incommutabiliter quæſitam ſororibus, ex quo primogenitus fecit quod in ſe fuit, & in eo ſtatu deceſſit. Secus ſi à patrono requiſitus obſequium denegaſſet, & in ultima mora fuiſſet. Quia niſi per ejus hæredes purgatur mora, ceſſabit beneficium hujus §. ſpem, &c. ſpem in perpetuum defeciſſe puto, nec impleri poſſe per ejus hæredem, niſi eſſet ſuus filius primogenitus ei ſuccedens in jure & qualitate primogenituræ, ut dixi ſuprà *eodem gloſſ. 1. quæſt. 3.*

* Differentia inter moram veram & fictam.

15. Octavo ſubſequenter ad pleniorem examinationem quæro, quid ſi primogenitus à domino moram purgante interpellatus, recuſavit obſequi, & in ultima mora conſtitutus fuit & remanſit? Videretur non eſſe locum huic §. tum quia * ultima mora attendi debet, & primam abſorbet, eaque & non prima nocet. Textus in *l. illud. ff. de peri. & commodo rei vend. l. interdum. in fin. l. ſi ſervum. §. ſequitur. ff. de verbor. obligat.* Tum quia primam moram, & contumaciam etiam expreſſam, primogeniti denegantis fidelitatem, licet deficiat conditio hujus §. quantum ad ſtatum de præſenti, hoc eſt non extet, tamen non funditus, nec proprie deficit: ſed quandocumque poſtea purgata mora & fide facta, verè & efficaciter extat conditio, & competit beneficium hujus §. Igitur è converſo dato quod patronus fuerit in vera & in juſta mora, per quam videatur extitiſſe conditio: tamen ſi poſtea illa mora reſolvatur, & primogenitus in contraria mora conſtituatur, videtur deficere, non conditio, ſed illud imaginarium & interpretativum conditionis implementum. Tum ſicut hoc caſu prior mora domini abſorbetur, ita & omnis effectus illius moræ, ſaltem fictus ille & interpretativus, de quo agitur, abſorbetur, & evacuatur, & cenſetur tale * fictum implementum, in ſola mora fundatum, & reſidens, implicitum habere eumdem reſolutionis ſtatum, qui eidem moræ ineſt in caſum ſupervenientis moræ contrariæ. Igitur per textus & notata Alexand. Jaſon. *in l. fin. ff. ſi ex noxali cauſ. aga.* non obſtat regula *l. jure civili. ff. de cond. & demonſtr.* quia licet conditio habeatur pro impleta, tamen ſi petatur implementum, fieri debet: quum ſit in recompenſationem oneris, ut ibi vult Socin *num. 4. in fin.* poſt Paul. & alios.

* Ultima mora nocet.

* Fictum conditionis implementum non liberat ab implendo: quod intellige, ut infrà nu. 17.

16. In contrarium (& hæc eſt veritas) arguitur, quia ſtatim quod patronus indebitè recuſavit, vel impedivit fidelitatem primogeniti: maritus filiæ fuit liberatus à debito relevamenti per hunc §. juncta diſpoſitione juris communis, *d. l. civili de cond. & demonſtrat.*

ita

Digitized by Google

ita quod nedum non potuiſſet patronus ab eo petere, ſed etiam maritus potuit fidem & homagium portionis feudi uxoris ſuæ offerre, ſine aliquo relevamento, nec potuit patronus recuſare, ſed neceſſe habuit admittere, ſine alia utilitate: ergo maritus perfectè liberatus fuit. Igitur effectus liberationis perfectus & conſummatus fuit, & ſic quantumcumque poſtea cauſa liberationis ceſſet, vel reſervetur, & quicquid fiat vel contingat, non revocatur effectus ſemel conſumptus, ut tradit Bartol. & alii in *l. 2. ad fin. ff. de dona. per l. fin. ff. unde lib. cum vulg.* Et quum liberatio ſemel quæſita traxerit ſecum executionem, non poteſt prodeſſe patrono velle purgare moram, ut decidit Bart. in *l. ſi in inſulam, col. 4. quæſt. 4. ff. de verbor. obligat. ubi notant omnes ſcribentes* quod * quando executio eſt facta à lege vel ab homine, non admittitur purgatio moræ, & allegant textum in *l. ſi is cui. ff. de lega. 2.* ſed melius in propoſito facit *l. fin. C. de condition. inſer.* ubi Bar. ad *fin. per illum text.* notat amplius non requiri nec excipi conditionem impleri. Ad hoc textus in *in l. Lucio. de legat. 2. in l. apud Aufidium. de option. legat.* Secus ſi executio non eſſet perfecta, *ut eſt text. ſingularis in l. cui fundus in fin. ff. de condit. & demonſt.* ſecundum ſubtilem inductionem Petri Pertici: quamvis Ang. in *d. l. fin.* controvertat, de quo aliàs fuſius tractabimus: & Bartolum ſequuntur Salic. Paul. Philip. Cor. in *l. fin.* Idem prius tenuit Alberic. poſt Petr. in *l. ſi plures, quæſt. penult. C. eodem titul.* Idem voluit Imol. in *l. in teſtamento 2. ff. de condit. & demonſtr.* quem ſeq. *ibi* Socin. *col. 2. in verſic. ſextus caſus.* Alexand. in *l. 1. col. 3.* & ibi Phil. Cor. *col. 2.* Deci. *col. fin. C. de condit. inſtit.* ubi omnes conveniunt quod in conditionibus ſaltem executione ſemel facta, nullum modo habet locum purgatio moræ, nec ultima mora nocet, vel abſorbet priorem.

*Executione facta à lege vel ab homine nõ admittitur moræ purgatio.

17. Unde non obſtat quod allegatum fuit ad limitionem *d. l. in jure civili*, quia illa limitatio procedit reſpectu ipſiuſmet obligati, & implere debentis, qui poteſt in mora conſtitui via actionis, vel exceptionis: & ſic poſterior mora poteſt ei imputari & præjudicare. Secus in tertio qui non tenetur implere, nec poteſt de hoc interpellari, nec in mora conſtitui, & aliena mora ſibi non poteſt imputari, ergo nec præjudicare, ſaltem executione ſecuta ut hic. Ad hoc *l. ult. C. de pact.* Tum videtur valde inconveniens, quod ſuperveniens malitia primogeniti poſſit auferre illis puellis, & earum primis maritis beneficium jam acquiſitum: & maxime quum ſit eis acquiſitum ex beneficio conſuetudinis, & non beneficio primogeniti, quia etiam beneficium mihi ſemel quæſitum per factum alterius non perdo quicquid poſtea ille faciat vel omittat. *l. nonnumquam, l. ſeq. §. ſed ſi unus, ff. de legat. præſtan. l. ſi poſt mortem in fin. ff. de bonor. poſſeſſ. contra tabul.* Tum hæc immunitas feudi, & matrimonii, eſt favorabilis, & latiſſimam recipere debet interpretationem, tam ex parte feudi, quod magis eſt gratia & beneficium, quam contractus, ut tradunt feudiſtæ in præludio feudorum quam ex parte matrimonii *cap. fin. de re judic.* & maximè honore & favore primarum nuptiarum. Igitur quum ſimus in beneficiis quæ per ſe latiſſimam interpretationem deſiderant, *l. fin. ff. de conſtit. princip. cap. cum dilecti. de donat. cap. olim de verbor. ſignific.* tanto pleniori favore adjuvanda ſunt, quanto favorabilioribus cauſis (ut in præſenti) conceduntur.

* Quam ſit odioſum hujuſmodi relevamentum.

18. Et è diverſo hujuſmodi relevamentum,* & onus pecuniarum, eſt de ſe odioſum, & contra propriam naturam feudi, ut per Bald. & alios in *l. qui ſe patris, C. unde lib. & in præluà. feud.* hic vero ubi exigitur ratione matrimonii, eſt odioſiſſimum: nec enim juris optimi eſt, matrimonium, cum tot tantiſque ſuis difficultatibus opprimatur, adventitiis etiam cumulare ponderibus, inquit aureus ille textus *l. unica, §. ſi vero de imponen. lucrat. de ſcript. lib. 10. C.* ubi etiam veræ & perpetuæ donationes, & alienationes favore matrimonii eximuntur ab omni lucrativa deſcriptione, & alio onere.

19. Atqui in præſenti caſu cum * mulier nubit, feuda ſua & cætera propria non alienantur, nec transferuntur in maritum, & etiamſi cenſeantur cedere in dotem. tamen maritus non efficitur, niſi uſufructuarius quamdiu durabit matrimonium, ut latè tradam infrà §. nec deſinit mulier eſſe vaſſalla, quinetiam una cum viro poteſt offerre, & debet admitti in fidem & homagium: nec ipſe maritus poſſet admitti in fidem, & inveſtiri ſimpliciter nomine ſuo: ſed nomine maritali, & ad cauſam uxoris: non quod ſit novus dominus feudi, ſed quia eſt caput uxoris, quæ repræſentatur in viro, ſicut corpus in capite, *cap. hæc imago. cap. cum caput 33. quæſt. 5.* ut dicemus infrà §. 35. Et ſic verè & propriè non fit dimiſſio fidei, nec mutatio feudi, vel vaſſalli. Quinetiam ſi mulier venderet alicui, nomine ſuo, & perpetuo uſumfructum feudi ſui, nullum relevamentum, nec aliud commodum deberetur patrono, ut infrà §. 51. Sed cum nubit non fit tanta mutatio vel tranſlatio feudi, quia nihil tranſit in virum nomine ſuo proprio, ſed nomine mariti: & ſic in quantum tanquam caput uxorem repræſentat dumtaxat, nec poteſt jura feudi activè nec paſſivè adminiſtrare, vel exequi in alia qualitate, & ſic ſemper ipſa uxor videtur adminiſtrare & exequi, & realis poſſeſſio & adminiſtratio viri, eſt poſſeſſio & adminiſtratio ipſius uxoris, ut latius infra §. 108. Igitur minor eſt ratio, & majus odium, exigere relevamentum hoc caſu, quam in præcedenti, in quo tamen nihil debetur. Et ut ingenuè quod ſentio proferam, hujuſmodi relevamentum eſt ſatis irrationabile, & prorſus illiberale & ſordidum: & videtur ex imperitia. & avaritia ab initio irrepſiſſe; igitur quantum fieri poteſt reſtringendum, *l. quod vero, l. quod non ratione, ff. de legibus, l. quod contra rationem, ff. de reg. jur. cap. qui à jure. de reg. jur. in 6.* Tum cum reipublicæ interſit mulieres nubere, & filios procreare, *l. 1. ff. ſolut. matrim.* hoc caſu relevamentum exigere eſt contra bonum reipublicæ & non parum multum contra bonos mores, quum amiſſionis fructuum integri anni metus retrahat à matrimonio, maximè nobiles, quibus non ſolent eſſe alii à feudo reditus, nec repoſitum peculiũ, *l. Titia. in princip. ff. de verb. oblig. cap. gemma. de ſponſal.* Tum ex hujuſmodi onere directo minuitur dos mulieris, & ex beneficio hujus §. augetur, imò tantum non minuitur. Igitur in dubio pro dote & beneficio hujus §. reſpondendum & judicandum eſt. *l. in ambiguis, ff. de jure dot. l. in ambiguis pro dotibus, ff. de reg. jur. plene per omnes in d. l. 1. ff. ſolut. matr.* Et etiam circumſcripto hujuſmodi favore, & natura feudi, & reliquis circumſtantiis, hæc eſt humanior ſententia, quam potius eligendam volunt jura *l. fin. C. de communi ſer. manumiſſo, l. ſemper in dubiis, ff. de reg. jur. l. Arianus, ff. de action. & oblig.* cum ſimilibus.

* Per nuptias feudũ propriè nõ aperitur.

20. Hæc quæſtio jam ſatis abundè deducta eſt, ſed quia adhuc occurrunt multa non inutilia, rurſus pro prima parte arguitur quod hæc conſuetudo adverſus rigorem *d. §.* * 25. noluit ſubvenire, niſi in caſu, & ſub conditione hujus §. itaque ſi primogenitus verè * & actualiter fidem & homagium fecerit, tunc verum eſt quod quicquid poſtea agant cliens & patronus, illam fidelitatem mutuo conſenſu annullando, reſolvendo, vel aliter immutando, nil poſſunt immutare, de beneficio liberationis perfectè & incommutabiliter quæſitæ filiæ, & ejus ſponſo, quum conditio verè & realiter extiterit nec poſſit infecta fieri, vel haberi, & ſemel vel momento verè extitiſſe ſufficiat, *l. ſi quis hæredem, C. de inſtit. & ſubſtit. l. 2. C. de poſthum. hæred. inſtit. l. cum uxori, C. quando dies legat. cedat.* Sed quando non verè, ſed fictè & interpretativè extat, facilius haberi poteſt pro infecta, quum non ſit opus haberi pro infecta fidelitatem ipſam quæ nunquam intervenit, ſed diligentiam & oblationem, quæ ex poſteriori mora verè & funditus aboletur, & abſorbetur, ut notant doctores in *d. l. in jure civili. & locis præallegatis.* Hinc in ſimili decidit Baldus

* Eſt pars hujus paragr infrà.

*Differentia veri & ficti implementi.



Digitized by Google

in *l. ſi pro ea vol.8. C. mandati.* quod actio ſemel quæſita fidejuſſori, propter dilapidationem rei principalis, ceſſat illo reverſo ad ſanos mores, quia illa actio non fuerat quæſita ex directo & formali implemento mandati, ſed ex quadam ſpeciali diſpenſatione, quæ facilius tollitur quam jus commune, *l. ejus militis, §. militia miſſus. ff. de teſta. milit.* nec congrueret verbis nec menti hujus §. quod fides & homagium cenſerentur facta & præſtita per primogenitum injuſtè ea recuſantem, ex eo ſolo quod patronus prius in mora fuerit, imo verum eſt dicere adusque defeciſſe, & deficere fidelitatem per eum debitam. Sed impoſſibile videtur reſpondere ad primum illud, & fortiſſimum ſecundæ partis argumentum, quoniam ſi dicamus hujuſmodi * liberationem

*Liberatio trahit ſecū executionem.

non trahere ſecum executionem perfectam, idipſum eſſet negare liberationem ſequi, quia ſi eſt liberatio, non poteſt ſecum non trahere executionem, & fieri ipſo jure: hoc enim importat verbum liberari, ut notat Jaſ. in *d. l. ſi inſulam in 6. notab. ff. de verb. oblig.* Probatur per textum in *l. cum quis, §. ſi debitorem, ff. de ſolut. & per locum a privativè oppoſitis.* Si vero negemus conditionem haberi pro impleta, aperta fronte negativè videtur in *l. jure civili.* cum ſimilibus, cum ex hypotheſi is qui futurus eſt, ex implemento obligari fecerit quominus impletum eſſet.

21. Dico quod ingenii exercendi cauſa reſponderi poſſet, quod non ſumus omninò in terminis regulæ *d.* * *l. jure civili*, propter duo. Primum quia ibi conditio venit implenda ab ipſomet qui quærit commodum ex implemento, hic autem venit implenda à tertio. Sed hoc per ſe nullomodo ſufficeret. Secundum, eſt quod ibi id quod implendum eſt, eſt in mera conditione, & non in obligatione: hic autem conditio eſt in obligatione præjacente, & ideò non imitatur naturam ſimplicis, & nudæ conditionis, caſualis, vel miſtæ, quam ſat eſt momento ſemel impletam eſſe, ſed imitatur naturam & effectum obligationis, à qua incipit. Ideo quemadmodum primogenitus quantumvis ritè rectèque juſta offerens, non tamen liberatur à præſtanda fidelitate, etiam ope exceptionis, ſed ſolam ſecuritatem tantiſper conſequitur, dum in propoſito perſeverat, & quamdiu per contrarium factum, vel denegationem, non incipit eſſe in ultima mora: eodem modo videtur dicendum, quod hæc conditio, ſi fidem & homagium fecerit, non impletur nec pro impleta habetur, quantumvis debitè obtulerit, & indebitè rejectus ſit, nec liberatio acquiritur illis qui eam expectant, & habituri ſunt ex implemento conditionis. Sed interim ſolum paratur eis ſecuritas & exceptio dilatoria, ut non poſſint exigi, nec ad ſolvendum relevamentum compelli quamdiu per patronum ſtat quominus ſibi impleatur. Et hoc quia hujuſmodi conditio regulatur & intelligitur ſecundum obligationem principalem. Et in effectu tantum valet dicere, ſi filius fidem & homagium fecerit, ac ſi dicatur, ſi filius ab obligatione qua patrono fidem & obſequium debet, ſe liberaverit. Sed palam eſt nunquam ab illa obligatione liberatum iri per oblationem, ſed demum per realem exhibitionem clientis, & admiſſionem patroni. Et ita in ſimili diſtinxerunt Petr. Pert. & Alber. Roſatus in *l. ſi plures, col. 2. num. 8. C. de condit. inſer.*

*Notabilis declaratio pro intellectu *l. jure civili, ff. de condit. & demonſt.*

*Concluſio.

Concludendo * & pro ſecunda parte reſolvendo, dico, quod hæc ultima conſideratio & limitatio ad *l. jure civili.* procedit reſpectu ipſius debitoris obligati ad implendum dumtaxat: non autem reſpectu tertii, qui obligatus non eſt, & cujus reſpectu implementum debitoris, eſt mera conditio? Igitur quam primum per patronum (cujus intereſt) injuſtè ſteterit quominus impleatur, habetur omnino & incommutabiliter pro impleta, quantum ad tertium cui ex implemento aliquid acquirendum erat contra impedientem impleri. Et ſic in terminis noſtris ſimpliciter locus eſt regulæ *d. l. jure civili.* Et hoc quando patronus injuſtè recuſavit, & ſic ſemel in vera naturali & regulari mora conſtitutus fuit, quia nequit amplius eam purgare reſpectu tertii cui jus quæſitum fuit, *ut ſuprà eod. num.* 16. Secus ſi non fuit in vera mora, ut quia erat abſens, *ut ſuprà eod. num.* 14. quia tunc ſi poſtea primogenitum interpellat, & in vera, & in vera mora conſtituat, ceſſat interim vel pendet hoc beneficium, niſi primogenitus vel ejus ſucceſſor ſatisfaciat, multum ergo refert inter veram & fictam moram patroni.

22. Nono quæro, an ad implementum hujus conditionis requiratur primogenitum inveſtiri à patrono? Reſpondeo, quod non, ſed ſufficit ſola & ſimplex actualis præſtatio fidelitatis, qua facta ſtatim liberatus eſt ab hoc clientelari obſequio, & filiæ & earum ſponſi perfectè liberati à relevamento, etiamſi nondum vel nunquam filius fuerit inveſtitus. Sed dicet quiſpiam, numquid in feudo veteri ipſi ſoli receptioni clientis & renovationi feudi ineſt inveſtitura? Reſpondeo quod ſic, quando patronus non revocavit feudum ad manum ſuam, tunc enim nulla alia opus eſt inveſtitura, nec traditione vera vel ficta. *Argumento l. qua ratione, §. interdum, ff. de acqui. re. dominio.* Sed manu injecta ſola admiſſio fidei non ſemper operatur manumiſſionem feudi, quod poteſt remanere prehenſum propter jura & onera annexa, & tunc requiritur relaxatio, ſeu levatio manus dominicæ, quæ eſt effectualis inveſtitura, ſeu poſſeſſionis & fruitionis feudi reſtitutio, quam licet nunquã obtineat filius, prout poteſt contingere ex cauſis deductis *ſuprà §. 1. glo. fin.* tamen eo ipſo, quod eſt perfunctus fidelitatis præſtatione, ſatisfactum eſt conditioni hujus §. nihil aliud requirentis: nec puto quemquam latere fidelitatem eſſe factam, non ex eo ſolum quod præſenti & nihil facienti patrono quantumvis ſolemniter exhibita eſt.

23. Sed cum à patrono expreſsè vel tacitè (ita quòd conſtat) admiſſa eſt. Eſt enim * fidelitatis præſtatio actus non clientis tantum, ſed clientis & patroni ſimul.

*Fidelitas eſt actus reciprocus.

24. Juxta hoc quæro, quid ſi patronus admiſit fidelitatem oblatam, ſed ſub conditione? Reſpondeo, ſi ſub conditione indebita ſeu indebitè exacta, quamvis à volente ſeu conſentiente primogenito, tamen extat conditio liberationis filiarum incommutabiliter, quia ſemel per patronum ſtetit. Ergo per *d. l. jure civili. de condit. & demonſt. & ſupra eod. qu. 8. in fin.* aut ſub conditione debita, & tunc aut ſuſpenſiva, interim non extat conditio, prout nec fidelitas in actu eſt, dummodò ex juſta cauſa id factum ſit, alioquin oblationibus rectè factis, ſi ſtaret per patronum, haberetur fidelitas pro præſtita, ut dictum eſt. Si autem ſub conditione reſolutiva, ſtatim extat conditio, qua verum eſt fidelitatem eſſe factam. Sed an poſteà reſoluta fidelitate reſolvatur hæc conditio? Dico quod non, quia ſemel purè, verè & naturaliter impleta eſt, & ſic quicquid poſteà contingat, beneficium hujus § jure communi & regulari perfectè quæſitum reſolvi non poteſt, nec eſſet in poteſtate primogeniti & patroni facere, quin per actum fidelitatis ſemel geſtum, perpetuò & incommutabiliter acquiratur beneficium à conſuetudine in illum eventum conceſſum, *ut ſupra ead. gloſſ. qu. 7. in fin.* idque per manus tradi ſolet, non poſſe homines facere quin leges in actibus eorum locum habeant, *l. nemo poteſt, ff. de legat. 1. §. teſtandi cauſa, C. de teſtat.*

Ultimo quæri poteſt, quid juris cum patronus inducias obſequii, quam tolerantiam feudi vocant, conceſſerit filio, ſive minori ex neceſſitate conſuetudinis, ſive majori ex voluntate: ſed quia melius ſui cujuſque loci integra, & non diviſa materia tractabitur, remitto ad §. 27. quæſt. 4.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. III.

*1. 2. Sufficit fidelitas præſtita ſuperiori per manum ſupremam, ad effectum hujus §.*

*3. Sufficit etiam fidelitas præſtita ſuperiori patrono in caſu §. 37. infrà eodem tit.*

*4. An ſufficiat hanc fidelitatem fieri poſſeſſori feudi dominantis.*

*5. Pluralitas verificatur in ſingulari.*

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Au Seigneur feodal.*

QVÆRO primo, plures contendunt de patronatu ejuſdem feudi, quare primogenitus defuncti clientis in fidem clientelariam recipitur à judice per manum (ut aiunt) ſupremam, juxta §. 60. An conditio extet & quæſitum ſit beneficium hujus §. Reſpondeo quod ſic, incommutabiliter & quidquid poſteà contingat, quia illa eſt vera præſtatio fidelitatis, & ad illam admiſſio: & licet verè non admittatur per ipſummet verum patronum, tamen fingitur illi fieri, & ab illo recipi, & talis fictio omninò æquipollet veritati, tam ex parte patroni, quam clientis, quia omnis honos, & commodum talis receptionis factæ à judice velut à medio ſequeſtro, cedit & acquiritur ſoli vero patrono qui declarabitur, & cliens à præſtatione fidelitatis velut ſolutione liberatur, quod intellige pro ſtatu præſenti & quantum ad actus præſentes: ut plenè diximus in d. §. 60. Tum ex quo non ſtat per vaſſallum, ſed per patronum vel caſum in ejus perſona contingentem, non debet vaſſallo, ſed domino imputari.

2. Secundo quæro, quid ſi indebitè recuſante patrono, primogenitus vi diplomatis regii (ut ſolent) receptus eſt in fidem eadem manu ſuprema? Reſponde, idem dicendum, quia realiter fidelitas præſtatur, & ab illa amplius pro hac mutatione præſtanda filius in perpetuum liberatur, nec tenetur iterare patrono reſipiſcenti. Et ſic omnino idem effectus habetur, ac ſi ipſemet patronus recepiſſet: unde non curatur de modo, nec refert quod ex æquipollentibus fiat. *l. ſi mater. cum concordant. gloſſ. & doctorum ibi. C. de inſtit. & ſubſtit ſupra eod. gloſſ.* 1. *q.* 6. Imò ex quo patronus ſemel indebitè recuſavit fidelitatem, ſatis eſt reſpectu harum filiarum, quicquid poſteà contingat: per notata *ſuprà eod. gloſſ. quæſt.* 8.

3. Tertio quæro, ſi fidelitatem faciat patrono patroni, prehenſum feudum dominans ad manum ſuum tenenti? Reſponde idem multo fortius, cum verum ſit propriè patrono feudi fidem eſſe factam: ſi quidem durante tali prehenſione, ſuperior patronus eſt ſolus verus & immediatus patronus, & dominus feudi quoad omnia jura dominicalia, & eorum honores & commoda, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 2. *num.* 18. *&* 23. *& infra* §. 55. & in iſtis caſibus qui pariſicantur à conſuetudine, in hac eadem materia, quod ſtatuitur in uno, intelligitur æquè ſtatutum in alio. *Gloſſ. fin. in l. ſi quis ſervo. C. de furt. in l. quod vero contra. ff. de legibus* quod procedit etiam in correctoriis Bart. in *l. Marcellus in princ. ff. ad Trebell. in Authent. ſed cum teſtator. col.* 2. *C. ad leg. Falc.* etiam in pœnalibus. Panorm. *cap. multa. de præbend.* etiamſi producatur caſus verus ad fictum. Imol. & alii in *l.* 1. §. *lex Falcidia, ff. ad legem Falcid.* & latius infra §. 42.

4. Quarto quæro, quid ſi poſſeſſori fundi dominantis hoc obſequium præſtet, alio vero domino & patrono exiſtente? Dic breviter, quod ſi bona fide faciat publicè poſſidenti, & pro patrono ſe gerenti, & pro tali habito & reputato, ſufficit, quoniam hujuſmodi actus non concernunt alienationem, ſed ſimplicem & neceſſariam adminiſtrationem: nam ſi verus patronus fuiſſet aditus, neceſſe habuiſſet hoc facere, & filio in fidem recepto filias à relevamentis liberare. Igitur cum nec vaſſallo culpam imputare, nec deteriorem feudi conditionem factam eſſe, allegare poſſit, non poteſt à nudo poſſeſſore pro rei natura, & exigentia factum revocare. Sed quid, ſi primogenitus malæ fidei poſſeſſorem adiviſſet, quum commodè liceret ei verum adire patronum, à quo facilè adverſus poſſeſſoris incurſum defenſus fuiſſet, tunc ſecus videtur, per ea quæ plenè deduxi infrà §. 31. Solve dicendum, quod hæ ſorores ſunt in toto reſpectu veri domini, donec evicto poſſeſſore conſtituat in mora primogenitum qui non fuit aliter nec per manum ſupremam receptus.

5. Ultimo, quod hic in plurali dicitur dominis feudalibus, in uno ſi ſolus ſit propriè verificatur *l. non eſt ſine liberis.* & ibi Alciat. *ff. de verb ſignif. l. pater Severinam*, §. 1. *ff. de condit. & demonſtr. l. a filia. in princip. ff. ad Trebell. l.* 1. *C. de condi. inſer. l.* 1. ubi Socin. not. 5. Dec. *not.* 4. *C. de pact.* latè Fel. in *cap. omnes,* 1. *diſtinct.* Sin autem plures ſint ejuſdem feudi patroni, omnibus, ſi pares ſint, obſequium præſtari debet, vel antiquiori ſeu principaliori, ſecundum ea quæ diximus *ſupra* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 4.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

*1. In hoc §. ſolius ſimpliciter relevii, in cauſa nuptiarum debiti per §. 25 infra eodem fit remiſſio.*

*Unde nihilominus debet præſtari fidelitas, & alia ſi quæ ſint jura.*

*Obſequia non computantur inter operas, nec venitit in generali remiſſione.*

*2. Hic §. habet locum ſive filiæ ſint utrimque filio conjunctæ, ſive non, dummodò deſcendant ab eodem parente, à cujus ſucceſſione ſunt feuda de quibus agitur.*



Digitized by Google

## GLOSS. IN VERBO

*Acquitte.*

ADVERTE in caſu hujus §. filiæ non liberantur à præſtatione fidelitatis debitæ ratione acquiſitionis per ſucceſſionem patris vel matris, aut alterius aſcendentis, nec etiam ab aliis juribus & oneribus, ſi quæ fortè ex ſpeciali pacto inveſtituræ debeantur in linea directa, & hoc eſt clarum, quia hic textus non refertur ad illa onera, ſed ad onera debita ratione primarum nuptiarum. Itaque quamvis filius ſit ſub fide domini pro parte ſua feudi, nihilominus poterit patronus cum effectu prehendere portiones feudi ſpectantes ad filias quæ ſunt in ætate habili, videlicet quindecim annorum ut infrà §. 41. & facere fructus ſuos donec fidelitatem per ſe, vel ex juſta cauſa per procuratorem faciant. Sed cum ſecundum mores noſtros, etſi filia ſit in fide patroni, tamen ſi nubat, debet vir ejus fidelitatem renovare. An * ab iſta renovatione fidei liberetur, ex eo quod uxoris ſuæ nunc primum nuptæ frater, in fidem domini ſe contulit? Quod videtur per hunc textum generaliter exemptum ab eo quod debetur patrono, ratione primarum nuptiarum, tamen contrarium puto. Tum primo, quia fidelitatis exhibitio, magis eſt accepti beneficii agnitio & gratiarum actio, quam onus vel gravamen, & magis ſit ad ingratitudinem vitandam, quam ad utilitatem patrono afferendam per notata ſuprà §. 2. *gloſſ.* 3. Et perquam abſurdum eſſet, legem vaſſallos ab officiis gratitudinis eximere. Tum ſecundo, ſicut * obſequia, non ſicut operæ, & remiſſis omnibus operis nullo modo remiſſa cenſentur obſequia, ut per omnes doctores in *l. ſi non ſortem*, *§. libertus*, *ff. de condict. indeb.* & remiſſio quantumcumque generaliter vel ſimpliciter facta, non complectitur obſequia, quum ſint jus reverentiale, quod etiam expreſſo facto generaliter remitti non poſſet: textus in *l. alia. in fin.* & ibi Alex. *ff. ſolut. matrim. & omnes ſcribentes in l. ſi quis in conſcribendo*, *C. de pact.* hinc decidit Dec. in *l. 2. in fin. C. de in jus vocand.* petitionem veniæ non poſſe expreſsè remitti à patrono. Igitur nec fidelitatis exhibitio, quum verè & antonomaſticè ſit jus reverentiale feudi, & clientelæ. Et ſic concluditur ut in princ. hujus §. dixi) ſolum relevamentum, & onus pecuniatum per §. 25. debitum, hic remitti. Adverte etiam ad id, quod ibi dixi, ſolum remitti quando feudum eſt acquiſitum per ſucceſſionem in linea directa, quia iſte textus generaliter loquitur, & propter fidem filii, liberat filias in primis earum nuptiis, & ſic videretur generaliter intelligendum, etiam ſi ex donatione extranei, vel aliunde, quam ab aſcendentibus feudum eis obtigiſſet, maximè quum iſtud onus valdè ſit odioſum, & irrationabile in nuptiis: ut dixi ſuprà Gloſſa 2. q. 7. tamen continuatio hujus §. ad præcedentem, & ipſe contextus & verborum ſeries & verba illa, *filius primo natus*, & verbum *filiæ*, quæ nonniſi reſpectivè ad lineam deſcendentium verificantur, ſatis indicant mentem & intellectum hujus §. eſſe qualem dixi.

2. Ultimo quod hic dicitur de filio, & filiabus, non refert an ex parte patris & matris, an ex uno tantum latere conjungantur: quum ſemper parenti communi) à cujus ſucceſſione habent feudum) æqualiter ſint conjuncti. *Textus in Authent. de Nuptiis*, *§. finali*, ibi, quoniam filii ambo ſunt: & ibi Angelus, *col.* 4. Andr. de Pit. *inter conſil. Ludovici Romani conſil.* 447. *in quæſt.* Panormit. *conſil.* 19. *quædam mulier lib.* 1. Et hæc pro elucidatione eorum quæ ſuper hoc §. potiſſimum emergere poſſunt, ſufficiant.

* In hoc §. non conceditur immunitas fidelitatis, ſed relevamenti.

* Obſequia non computantur inter operas nec veniunt in generali remiſſione.

---

* §.

QVand une femme à laquelle appartient un fief, ſe marie, il eſt dû rachapt ou relief au ſeigneur feodal.

* XXXVI.

ET s'il n'y a que filles, ou que le fils aiſné, ſi aucun y a, n'a porté la foy, n'eſt dû droict de relief en ligne directe par leſdites filles à cauſe de leur premier mariage, leſquelles neantmoins eſdits cas ou leurs maris pour elles, doivent porter ladite foy, ſans payer relief.

* XXXVII.

MAis ſi elles ſe marient en ſecondes ou autres nopces, eſt dû relief pour chacun deſdits autres mariages.

XXXVIII.

ET ſi pendant ledit premier, ſecond ou autre mariage, ledit fief échet à une femme en ligne directe, ſemblablement n'eſt dû relief pour ladite mutation: mais ſi ledit fief échet en ligne collaterale avant qu'elle ſoit mariée, eſt dû relief. Comme auſſi eſt dû en toutes mutations qu'elle fera par mariage: & ſi pendant l'un deſdits mariages, ledit fief luy échet en ligne collaterale, n'eſt dû qu'un ſeul droit de relief pour ladite mutation, tant pour ſon mary que pour elle.

XXXIX.

LA femme demeurant en viduité apres le decés de ſon mary, qui avoit relevé ſon fief, & payé les droits pour ce deubs, ne doit aucun relief, ains ſeulement eſt tenuë faire la foy & hommage, ſi elle ne l'a faite.

XL.

LA femme doüairiere n'eſt tenuë pour ſon doüaire faire la foy & hommage, ne payer aucun relief ne profit, mais eſt tenu l'heritier l'en acquitter & payer le profit, s'il eſt dû de ſon chef.

* Hic paragraphus ſive articulus eſt veteris conſuetudinis viceſimus quintus.

* Hi omnes paragraphi ſequentes additi ſunt per novam conſuetudinem.

Digitized by Google

## SUMMARIA XXXVII.

1. *Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam uſufructurius, quod eſt verum extenſivè, ſed non intenſivè.*
*Bona uxoris non cenſentur data in dotem.*
*Feuda mulieris non mutant manum per matrimonium.*
2. *Conſtante matrimonio ſolus maritus eſt actu dominus, & poſſeſſor bonorum communium.*
3. *Satis eſt conſuetudinem habere aliquod motivum.*
*Mulier tranſit in familiam & poteſtatem viri, & velut capite minuitur.*
4. *Deficiente æquitate, nulla fieri debet extenſio.*
*Tria requiruntur ad effectum hujus §.*
5. *Fallit etiamſi mulier non ſit domina feudi, tempore contracti matrimonii, ſed eo conſtante obveniat.*
6. *Omnis interpretatio fundari debet in bono & æquo.*
7. *Item fallit ſi matrimonium ſit nullum, vel non ſint bona communicata, nec feuda in dotem data.*
8. *Q. 1. Quid ſi matrimonium per verba de præſenti contractum, præveniente morte non fuerit conſummatum?*
9. *An ea quæ momento durant ſint in conſideratione.*
*Quid ſi actum ſit quòd futuri conjuges non eſſent communes: ſed quod certi feudi mulieris fructus perciperentur à viro conſtante matrimonio?*
10. *Q. 2. Mulier non debet relevium propter obitum viri.*
11. *Debet tamen fidelitatem renovare.*
12. *Q. 3. Marito abſente vel etiam contumace mulier debet authorari à judice ad fidelitatem præſtandam patrono, qui tenetur eam admittere.*
13. *Q. 4. Mulier ſecundo nubens non debet relevium feudorum, quibus jure doarii fruitur.*

RATIO hujus conſuetudinis eſt.

1. Quia licet per matrimonium non transferatur in virum dominium bonorum immobilium uxoris: tamen * transfertur pluſquam uſusfructus, quia habet commoda & dominus vocatur, & omnia jura dominicalia activè & paſſivè exercet nomine ſuo ad cauſam tamen uxoris, quod non poteſt facere ſimplex fructuarius, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu. pen.* §. 20. *gloſſ.* 1, *qu.* 5. u[illegible] maritus gerit fidelitatem feudorum uxoris, & ſic adveniente novo marito videtur advenire novus vaſſallus. Sed certe hæc ratio non concludit, quia quantumcumque mulier nubat, feuda ejus non mutant manum, quum ſemper remaneat proprietaria, imo etiam cauſaliter fructuaria, quoniam una cum marito utitur & fruitur. Quamvis enim per manus tradatur, & de generali ferè hujus regni conſuetudine (quædam enim excipiuntur ut loco ſuo dicam) verum ſit, quod maritus facit fructus ſuos omnium bonorum immobilium uxoris pendente matrimonio, etiam privativè ad uxorem: ita ut illa invita poſſit illos fructus donare, vel prædia uxoris locare, & de penſionibus etiam futuris pro tempore ſuo ad libitum diſponere: tamen etiam pendente matrimonio, non eſt proprietarius nec verus dominus bonorum immobilium uxoris, etiam nomine dotis quaſi in dotem datorum. * Non enim cenſentur ei data in dotem, eo ipſo quod matrimonium ſecundum hanc conſuetudinem ſimpliciter eſt contractum, ut ſcripſi infrà §. 105. prætereà non eſt abſolutè ſolus dominus dictorum fructuum, etiam poſtquam à ſolo ſeparati ſunt, quia in illis cenſetur uxor habere communionem & dimidiam, ſicut & in cæteris omnibus bonis mobilibus & acquiſitis immobilibus: quorum licet conſtante matrimonio maritus ſit ſolus actu dominus, propter authoritatem adminiſtrationis & alienandi poteſtatem: non tamen abſolutè ſolus dominus eſt, ſed ad onus communionis ſpectantis ad uxorem, in cujus præjudicium non poteſt de illis fructibus mobilibus & acquæſtis diſponere in ultima voluntate ultra dimidiam ſibi contingentem, imò nec etiam inter vivos ſi faceret in fraudem, ut infrà §. 94. 107.

* Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam fructuarius; quod eſt verum extenſivè, nõ intenſivè.

* Bona uxoris non cenſentur data in dotem.

2. Et quamvis, ut ibi plenius dixi, iſta communio pendente * matrimonio propriè non ſit in actu, ſed in credito & in habitu: tamen ſoluto matrimonio ipſo jure exit in actum, & in veram & actualem dominii & poſſeſſionis communionem. Imo etiam conſtante matrimonio poteſt ille habitus ipſo jure exire in actum, putà ſi marito malè verſante aut ex alia cauſa bonorum ſeparatio fiat. Et ſic etiam conſtante matrimonio, & nulla communionis ſeparatione facta, cenſetur uxor eſſe communis in hujuſmodi bonis in habitu, & concurrere cum viro in dominio habituali, non actuali. Quantum autem ad ipſa propria & immobilia bona uxoris, clarum eſt maritum non eſſe dominum, etiam pro tempore matrimonii, non enim cedunt doti, licet habeat fructus & fruitionem, & ejus poſſeſſio conſervat jus & poſſeſſionem uxoris, quæ per illum & in illo cenſetur poſſidere & frui, ut diximus in *d.* §. 105. *&* §. 113. Unde licet maritus ſolus poſſit fidelitatem facere: tamen enim uxor poteſt facere cum viro vel ſola cum authoritate viri, vel judicis, recuſante vel abſente viro. Et cum uxor præſtat fidelitatem feudi ſui, hoc agit nomine

* Conſtãte matrimonio ſolus maritus eſt actu dominus & poſſeſſor bonorũ communium.



Digitized by Google

ſuo, quod non poteſt vir facere: ſed tantum ſub nomine mariti, & ſic implicitè nomine uxoris. Ex quibus patet quod ſeudalitas ipſa ſeu fidelitas reſidet eſſentialiter penes uxorem magis quàm penes virum:

* Feuda mulieris nubentis non mutant manſi.

igitur * per ſupervenientiam viri vere & eſſentialiter non mutatur feudum, nec fidelitas ipſa, Ad quid igitur debetur relevium? Dices quòd ratione fructuum quos maritus ſuos facit & alienare poteſt: ſed nec hoc valet, quia uſufructuarius qui ſolus per manus ſuas pro ſe tantum fruitur, plus juris habet in re & ejus fructibus quàm maritus: nec jus ſuum dependet à perſona, ſocietate & vita proprietarii, ſicut dependet jus mariti in propriis uxoris à perſona, ſocietate & vita uxoris, quia nedum morte uxoris vel divortio ſolvitur, ſed etiam ſimplici bonorum ſeparatione, ut diximus infrà §. 108. Et tamen irrationabile eſſet inducere relevium propter alienationem uſusfructus, igitur multo magis contra rationem eſt illud inducere propter contractum matrimonii, præſertim in muliere cujus præcipuum munus eſt nubere & liberos parere. *l. 2. C. de ind. vidu. toll. l. quæritur. in princip. ff. de ædil. edict.* Et attento præcipuo favore matrimodii, qnod non debet adventitiis oneribus premi, etiamſi fiat vera alienatio rerum. *l. unica. §. ſi vero. C. de impo. lucra. deſcript. lib.* 10.

3. Non tamen hæc ſcribo ad arguendum hanc conſuetudinem (non enim ignoro illud Aureli. Auguſt. 4. diſt. c. in iſtis, non eſſe judicandas leges poſtquam inſtitutæ ſunt, ſed ſecundum eas judicandum.) Sed quia æquitatem & veritatem amo, dico quòd maximè huic §. congruit illud dictum Baldi in *c. unico de cogni. feud.* quem ibi ſequitur Alvaro, ſatis eſſe, conſuetudines feudales eſſe tolerabiles & approbatas per uſum, licet non habeant omnimodam rationem, & quod inquit Bald. in *l. de quibus. collat.* 12. *ff. de legib.* ſufficere conſuetudinem non eſſe contra rationem,

* Satis eſſe conſuetudinem habere aliquod motivum.

ſcilicet divinam & naturalem. Et ſatis * eſſe quod habeat aliquod motivum, ut vult Bal. in *l. lege duodecim tabul. C. de leg. hered. in c. ex reſcripto. de jurejurand.* Motivum autem (ut ita loquar) illud fuiſſe videtur, quod vir & uxor ſunt una caro, non omninò æqualiter, quia vir eſt caput mulieris & non mulier. *cap. hæc imago. &c. ſeq.* 35. *qu.* 5. Unde mulier tranſit in familiam & poteſtatem viri, & velut capite minuitur, non econverſo. Hinc eſt, quod ſi vaſſallus ducat uxorem, feudum nullomodò aperitur, nec aliquod jus feudale debetur, tametſi uxori jus doarii ſuper feudo acquiratur, nec poteſt mulier ullomodo gerere fidelitatem feudorum viri. Unde in conſuetudine noſtra nihil de hoc (tanquam per ſe notiſſimo) ſcriptum fuit:

* Mulier nubens capite minuitur.

ſecus eſt in vaſſalla nubente, quia * eo ipſo ſe transfert in alienam familiam, puta viri ſui, cui ſubjicitur & quamdam capitis diminutionem patitur, & deinceps ad ejus virum ſpectat dominicalia jura dicti feudi activè & paſſive exercere: nec poſſunt activè & paſſive exerceri à muliere ſine authoritate viri, qui etiam fructus ſuos facit, licet nihil alienare poſſit, Unde poſtquam vaſſalla nupſit, non videtur amplius idonea, & integra vaſſalla, ſine viro, cujus authoritati & poteſtati ſuppoſita eſt, ſine quo nullum actum legitimum facere poteſt. Quare moribus inductum eſt, ut maritus teneatur in fidem patroni ſe conferre, & conſequenter relevium ſolvere, quum non deſcendat per lineam directam: alioquin quod patronus manum injicere poſſit feudo tanquam aperto, & fructus ſuos facere, ut hanc conſuetudinem Francia ita declarat Joan. Fab. *inſti. de actio. §. fuerat col.* 1. Et ſic quamvis hæc conſuetudo non habeat omnimodam rationem, tamen non eſt prorſus abſque ratione, in quantum tamen inducit relevium, eſt multum dura per prædicta.

4. Ex quibus apparet qualiter ſit interpretanda in quantum concernit relevium: non enim extenſive, ſed * ſtricte, ita ut in conſequentiam non trahatur etiam ad ſimilia. Sed ut potius ſalva terminorum ſubſtantia reſtringatur. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legib.* & ut ait Bal. in *l. omnes populi. col.* 8. *ff. de juſti. & jure,* ratio & æquitas ſimul junctæ, ſunt medium per quod fit extenſio, & ubi * deficit iſtud medium non poteſt fieri extenſio. Idem Baldus in *l. 1. in princip. in l. ex hoc jure. col. 4. eod. tit. l. 1. C. quæ ſit long. conſ.* & idem Bal. pulchre ſcribit in *c. fi. col. 2. de conſti.* quòd licet ratio (id eſt æquitas integra meo judicio) non ſit de eſſe conſuetudinis, eſt tamen de ejus extenſione, quia ubi non eſt ratio, ibi eſt plantatum in aridum quod non pullulat. Et ſic concludo quod ad hoc ut debeatur relevium in caſu hujus §. tria * copulative requiruntur: Primo quod feudum pertineat ad ipſam mulierem: Secundum quod mulier domina feudi nubat: Tertium quod matrimonium ſortiatur effectum ſecundum mores hujus conſuetudinis, ſaltem quantum ad hoc quod maritus faciat fructus feudi ſuos, & habeat adminiſtrationem & gerat fidelitatem feudi tanquam maritus. Primum & ſecundum probantur in verbis hujus textus. Et tertium probo in motivo hujus conſuetudinis, quod eſt illud quod diximus in principio hujus §. & non aliud. Et ſic illo ceſſante, ceſſat etiam diſpoſitio hujus §. *l. adigere §. quamvis. ff. de jure patro.* Alioquin ridicula eſſet hæc conſuetudo, ſi prorſus eſſet ſine cauſa & motivo, quod non eſt dicendum, quum ſit deſcripta à viris prudentiſſimis, & hæc ſufficerent ad interpretationem hujus §. Sed ad ampliorem declarationem primo jam teſtatus ſum non eſſe ampliandum hunc §. qui tacite intelligitur procedere ſive mulier prius fuerit in fide patroni, ſive non, & totius quoties nubit.

* Stricti juris eſt hic parag.

* Deficiente æquitate non debet fieri extenſio.

* Tria requirũtur in hoc parag.

5. Sed limito ut procedat reſpectu feudorum quæ ſpectant ad mulierem tempore nuptiarum dumtaxat. Patet in textu ibi *à laquelle appartient un fief,* hoc eſt quæ habet feudum ad ſe pertinens. Unde ſi forte dum puella nubit nulla habet immobilia, ſi poſteà obveniant ei ſucceſſiones parentum aſcendentium in quibus ſint feuda, nullum debebitur relevium. Nec obſtat quod hîc invenitur motivum conſuetudinis, quia maritus habet fructus & adminiſtrationem dictorum feudorum, & fidelitatem præſtat patronis ad cauſam uxoris, quia non verificantur verba conſuetudinis, quæ non loquuntur niſi de feudis pertinentibus ad uxorem tempore nuptiarum, unde ſi nuptæ detur vel legetur feudum ab extraneo, vel ei obveniat per ſucceſſionem collateralem, bene debebitur unum relevium ratione dictæ mutationis, juxta formam *d.* §. 33. ſed non ratione matrimonii. Idem ſi pater vel mater donent feudum filiæ jam nuptæ in anticipationem ſucceſſionis, nullum relevium debebitur, niſi forte mortuo præſenti marito iterum nubat. Si vero donent innuptæ debebitur quando nubet, niſi in caſu §. 35. *ſupra eod.* Vel niſi non donent de præſenti, ſed donationem conferant in eventum nuptiarum, quia dico quod etiamſi mater de præſenti daret filiæ uſumfructum feudi, & eidem daret proprietatem cum primum nupſiſſet, & in anticipationem ſucceſſionis, non debebitur relevium ea nupta, quia dum nubit nondum habet proprietatem feudi, nec adhuc ad eam pertinet, ſed tantum pertinere incipit. *l. juxta gloſſ. ſingularem in l. arboribus. §. de illo. ff. de uſufruct.* verba autem hujus §. loquuntur in actu perfecto de præſenti, ibi, *à laquelle appartient.* Unde non verificantur in actu incipiente & exiſtente in fieri: adde quæ dixi in ſimili infra §. 120. Secus ſi mater à principio dediſſet proprietatem, licet in anticipationem ſucceſſionis, & ſic revocabiliter ſi forte poſtea filia nolit eſſe hæres matris, hæres tamen interim ad eam feudum pleno jure pertinet, & ſic habet locum hic §. Ex quibus * patet quòd conſuetudo noſtra eſt mitior & æquior cæteris, quæ communiter diſponunt deberi relevium

* [illegible]

ratione

ratione matrimonii vaſſallæ, nedum ſi eſt vaſſalla quando nubit, ſed etiamſi poſtea etiam ex ſucceſſione aſcendentium feuda ei acquirantur ut conſuetudo Meldenſis §. 132. & ſimiles, quas longum eſt recitare: audivi tamen pluries quoſdam opinantes hunc §. intelligi etiam de feudis quæ obveniunt mulieri ex ſucceſſione parentum poſt matrimonium contractum, quod falſum & iniquum puto.

* Omnis interpretatio debet fundari in bono & æquo.

6. Nec poſſumus aut debemus melius & juſtius interpretari conſuetudinem noſtram quàm * in bono & æquo, & ut non extendatur ad iniquum, juxta *l. ex facto in princip. ff. de vulga. & pupill. ſubſti. l. in his* ubi Bald. Imol. *ff. de cond. & demon.* & pulchrè Lancelo. Dec. in *l. omnes populi col. pen. verſic. inter quas velut crimen habeas. ff. de juſt. & jure* Abſit igitur ut iſtud relevium nimis de ſe ſordidum & odioſum, utpote matrimonio mulieris indictum & ut puto per imperitiam & exactionem irreptum, extendamus ultra ſtrictam vim verborum, nec eſt credendum tot prudentes viros confidentes in reductione hujus conſuetudinis non animadvertiſſe vim dictorum relativorum & verborum, *à laquelle appartient* ſed magis ita juſſiſſe vel ſerioſe permiſiſſe ſcribi, ad reſtringendum onus tam odioſum & ſordidum.

7. Limito ſecundo, ut procedat dummodo matrimonium teneat de jure, quia ſi non valeret, quantumcumque de facto exequeretur: tamen declarata nullitate non eſſet debitum relevium, ut in ſimili decidit Alber. in 1. *par. ſtatu. qu.* 95. & ſolutum quatenus locupletior eſſet patronus poſſet repeti, *per notata in §§. præcedentibus.* Limito tertio, ut non ſufficiat matrimonium tenere & exequi, niſi etiam maritus habeat jus fructuum, & adminiſtrationis feudorum uxoris ſecundum mores noſtros. Si enim eſſet conventum, quod non eſſent communes in bonis, & quod uxor ipſa per ſe adminiſtraret propria bona ſua, & non maritus, puto quod non haberet locum hic §. quia tunc non ſpectat ad maritum facere fidelitatem ratione dictorum feudorum, nec in illis quicquam ullo modo innovatur propter ſupervenientiam hujus matrimonii, ſed omnino remanent in priori ſtatu, & ſola mulier active & paſſive gerit fidelitatem, ut prius; & ſic nulla eſt mutatio, nec alteratio feudi, vel vaſſalli, nec vera, vel ficta, vel interpretativa; unde nullum jus aperitur, nec debetur patrono. Limito quarto *in caſu* §. 35. *ſuprà eod.* de quo dico, ut ibi. Super quo tamen adverte, quod conſuetudo noſtra non eximit mulierem nubentem ab hoc relevio, niſi duobus concurrentibus. Primo, quod habeat fratrem qui fidem præſtet patrono. Secundo, quod ſint primæ nuptiæ, cui in hoc conſuetudo Aurelianenſis §. 49. & conſuetudo Montis Argici. §. 46. & quædam aliæ conformantur. Sed ſuper hoc multo æquiores ſunt conſuetudines, Trecenſis §. 46. Senonenſis §. 205. Victriaca, §. 27. & quædam aliæ quæ volunt nullum relevium deberi pro primis nuptiis mulieris, de quarum dignitate vide plene per Luc. de Pen. in *l. fi. c. de incol. lib.* 10.

* Si matrimonium contractū fuit per verba de præſenti, non tamen conſummatum.

8. Quæro primo, ſi matrimonium fuit validè & de jure contractum per verba de præſenti, * ſed non fuit conſummatum, puta viro præmortuo, an habeat locum hic §.? Videtur quod non, quia rectè conſiderando iſtud relevium non imponitur matrimonio, nec propter matrimonium ipſum, ſed propter interpretativam mutationem vaſſalli, quæ fit ſuperveniente marito, qui tanquam caput uxoris incipitur haberi pro novo domino. Et ſic non videtur ſufficere matrimonium eſſe contractum, imo etiam conſummatum, niſi etiam tradita ſit adminiſtratio & tranſlatum illud quaſi dominium uxoris. Cum igitur iſte nihil unquam tetigerit de rebus uxoris, ſed re integra deceſſerit, nihil videtur apertum patrono, & iſtud eſt multum æquum. Confirmatur, quia etiam in vera mutatione feudi, niſi ſit efficax, non debetur relevium, nec aliud jus feudale, ut dictum eſt ſuprà §. 33. *qu.* 4. *cum ſequentibus, & in* §. 33. *num.* 9. 23. Igitur multo minus in ficta & interpretativa, qualis eſt ea de qua in hoc §. niſi ſaltem ſit omnino efficax. Sed hic ex hypotheſi non habuit conſummationem, nec effectum. Et paria ſunt non eſſe, vel in continenti deſinere. *c. nam & ego. de verb. ſignif.* ubi non cenſetur natus, qui illico deceſſit. Hinc decidit glo. in *c.* 1. *quinetiam in tit. epiſcop. vel abba. in uſib. feud.* quod maſculus qui ſubito poſt mortem patris deceſſit, non cenſetur extitiſſe, & ſic non impedit quin fœmina ſuccedat, etiam in feudo, in quo ex lege conceſſionis ſi maſculus ſemel extiterit, ulterius fœminæ non admittuntur, & idem vult gloſſ. pe. in *cap.* 1. *de ſucceſſ. feud.* Et hoc ſequitur Jacob. Bel. Ray. Nico. de Neap. Bald. Mar. Laud. Alvaro. Præpoſ. & omnes feudiſtæ. ſolo Andr. de Iſer. excepto in *d.* §. *quinetiam.* Idem voluit Calderi. in *conſil.* 4. *ſub tit. de feud.* Jacob. de S. Georg. in *inveſt. in ver. & fœminis. col.* 2. *verſic. ſed ponamus.* Franciſchi in 1. *parte* 3. *partis princ. tract. feud. col. pen. qu.* 27. Udal. Zaſi. *in epitome feud. par.* 8.

9. Quod ſi ſæpe aliis ea quæ momento temporis tantum durant non ſunt in conſideratione, ut in *l. ſi conſentiente. C. de dona. ante nup. in l. ſi in fi. C. de bon. quæ lib. l. ſi quis ita legaverit. dum uxor. ff. de condict. & demonſtrat. l. pretia rerum. in fi. ff. ad legem Falcid. l. qui ſic. de ſolut.* & alibi paſſim in jure, & latè Jaſ. in *l. inter ſtipulantem.* §. *ſacram. col.* 6. *ff. de verbor. oblig.* Hypol. de Marſi. in *rep. l. fin. num.* 115. *cum ſequentib. ff. de juriſd. om. judic.* Maximè in præſenti caſu, ubi agitur de relevio odioſo parum rationabili & quantum fieri poteſt reſtringendo, non videtur habenda conſideratio præfati momentanei & non conſummati matrimonii. Sed reſiſtit rigor verborum hujus §. qui nihil aliud requirit quàm quod mulier, ad quam ſpectat feudum, matrimonium contraxerit, & non eſt noſtrum addere literæ. *l. Gallus.* §. *idem credendum.* Ubi Bald. Imol *ff. de liber. & poſthu.* Bal. in *l. ad probationem. C. de loca.* Tum ſtatim contracto matrimonio verè & propriè dicuntur vir & uxor: & viro competit authoritas, & poteſtas in uxorem, & conſequenter ejus bona, *l. ſi adoptavero, ff. de preca. l. arrogato, ff. de adoptio.* & viciſſim ſtatim radicatum eſt jus doarii uxori in bonis propriis viri, ut diximus *infrà* §. 504. Ita ut non ſit opus diſcutere, an in ſtatutis, vel conſuetudinibus appellatione uxoris veniat ſponſa per verba de præſenti, in quo communis eſt ſententia quod ſic, cui conformari videtur conſuetudo noſtra, quæ ferè ubicumque loquitur & diſponit inter conjuges, vel de altero eorum ſe refert ad diem, vel inſtans contracti matrimonii, *ut infra* §. 136. *&* §. *ſeq.* Non obſtat quæ momento temporis durant non debere attendi, quia verum eſt quando nullum alium relinquunt effectum. Secus ſi ſortiantur & relinquant effectum: ut in *l. ſi quis heredem, C. de inſtit. & ſubſtit. l. non tantum, C. de legat.* & utrobique plenè per Alexand. Phil. Cor. Jaſ. & alios. *l.* 2. *C. de poſth. hered. inſtit. vel exhære. l. cum uxori, C. quando dies legat. vel fideico. ced.* Quando autem momentum importet effectum, vel non, non eſt hic deducendi locus. Sed quantum ad præſentem quæſtionem dico quod ſi illud momentaneum matrimonium, nullum operatum eſſet effectum circa ea de quibus quærimus, puta quod neque futuri conjuges fuiſſent communes in conquæſtis & mobilibus, neque feuda mulieris doti & adminiſtrationi viri ceſſura erant, tunc clarum eſt non fore in conſideratione etiamſi duraſſet, *ut ſupra num.* 7. Si autem contractum fuerit ſecundum noſtræ civitatis mores, tunc ex quo vel in momento traxit ſecum executionem & effectum reciprocum, puta quantum ad communionem bonorum, doarium, & jus quaſi dominii & adminiſtrationis feudorum uxoris, ſatis eſſe videtur ut verificentur verba hujus conſuetudinis in textu ibi, *ſe marie.* quæ quidem quamvis per quam dura,

Digitized by Google

tamen ita ſcripta eſt, ut in ſimili, inquit Ulpianus in *l. proſpexit in princip. ff. qui & à quibus*. Et ſic nuper ... acquirens relevium feudorum ſuorum debet patrono cujus relevii dimidia ſolvendaverit ab hæredibus viri, ſicut & de reliquis communibus debitis. Sed quid ſi in contractu matrimonii conventum fuerat nullam fore communionem bonorum, ſed quod vir conſtante matrimonio poſſideret, & fructus ſuos faceret certi feudi mulieris? Reſpondeo locum eſſe relevio, & diſpoſitioni hujus §. reſpectu dicti feudi, quod in effectu cenſetur in dotem datum: ſed non reſpectu reliquorum feudorum, ſi qua ſint & remaneant in adminiſtratione mulieris. Et eodem caſu ſi vir in continenti ſive prius moriatur quàm ex dicto feudo aliquos fructus perceperit, vel pro rata temporis ad hæredes transmittere potuerit, totum relevium à vidua ſolvi debet, nec tenentur hæredes viri eam exonerare. Si autem defunctus percepiſſet, vel tranſmiſiſſet fructus etiam unius tantum anni, tenerentur hæredes exonerare viduam à toto relevio, quia non eſt communio, in caſu autem communionis ſolum pro dimidia, ut dictum eſt.

* Vidua nō debet relevium.

10. Secundo quæro, ſi * morte viri diſſolvatur matrimonium, utrum vidua rediens ad priſtinum jus, poteſtatem & adminiſtrationem propriorum ſuorum debeat novum relevium? Dicendum omnino quod non, quia nullo modo feudum mutat manum, non enim revertitur ad priorem dominam, ſed remanet penes eam à cujus dominio non receſſit. Et ſi diceretur reverti & mutare manum (id quod non) ſaltem reverteretur ex cauſa antiqua & neceſſaria, inexiſtente à principio matrimonii contracti. Et ſic adhuc nullum deberetur relevium, per notata ſuprà §. 33. *qu.* 3.

Sed quæritur, an ſaltem teneatur renovare fidelitatem erga patronum? Videtur quod non, quando defunctus maritus fidelitatem præſtitit in qualitate mariti, ſive ad cauſam uxoris, & jura perſolvit, & ita tenet Nicol. Boër. in *conſue. Biturig. de conſ. feudo. & cenſu.* §. 8. Et eſt bona & evidens ratio, quia per obitum mariti, feudum uxoris non mutat manum, ut eſt clarum, imo nec etiam feudalitas ipſa propriè mutatur, nec deficit, quia eo ipſo quod maritus tanquam talis fidelitatem fecit, & receptus eſt, ipſa mulier videtur feciſſe & recepta fuiſſe in fidem: quoniam circa propria mulieris, poſſeſſio & adminiſtratio viri eſt poſſeſſio & adminiſtratio uxoris, quæ eſt vera domina, & vere poſſidens. Unde in iſtis non per obitum viri, qui fidelitatem præſtitit, deinde decedit ſine liberis, debetur nomen relevium, ſed per obitum mulieris, etiam vivente viro decedentis. Et ſic apparet de tribus ſimul concurrentibus. Primo, quod feudum per obitum viri non mutat manum. Secundo quod nullum debetur relevium, & hæc duo ſunt clara. Tertium, quod feudalitas non mutatur, nec feudum aperitur, quia etiamſi mulier nunquam per ſe fidelitatem præſtitiſſet: tamen per homagium factum à marito tanquam à marito, intravit in fidem patroni. Igitur etiam moriente viro in eadem fide remanet, de quo non eſſet dubium ſi ſimul cum viro fidelitatem præſtitiſſet, & recepta fuiſſet. Sed poſito quod ſolus vir fidelitatem præſtiterit, adhuc idem eſt dicendum, quia ex quo non nomine ſuo ſimpliciter, ſed ad cauſam uxoris receptus fuit, ipſa magis uxor organo viri, quàm vir recepta & admiſſa videtur. Quomodo igitur poterit patronus mortuo viro, manum injicere feudo, & fructus ſuos facere ex defectu hominis ſeu fidelitatis & jurium, quum nulla jura debeantur, & fidelitas non ſit interrupta ex parte mulieris, quæ eſt vera vaſſalla, & in fidem modo prædicto admiſſa? In contrarium tamen allegari poteſt, quia ſi muliere nubente feudum ejus aperiatur, & novum debeatur, velut adveniente novo vaſſallo, quantumvis ipſa mulier prius perſonaliter in fidem admiſſa fuiſſet: eadem ratione dum matrimonium diſſolvitur moriente viro, cenſetur iterum aperiri, ut contrariorum eadem ſit diſciplina, *l. 1. ff. de his. qui ſunt ſui. vel alien. jur.* Nec eſt ſimile de tutore, quia tutor omnino alienam perſonam repræſentat cujus eſt merum organum: Secus in viro qui eſt caput uxoris, quæ in eo repræſentatur ſicut membrum in capite, & pars ſubalterna in toto. Tum maritus fructus ſuos facit, & nomine proprio adminiſtrat tanquam dominus, licet ad cauſam uxoris. Tum ſicut ad plenam & integram recognitionem patroni non ſufficit fidelitas præſtita per mulierem vaſſallam, quando nubit viro, qui tanquam dominus incipit frui feudo, niſi etiam dictus vir patronum recognoſcat. Ita non ſufficit recognitio facta per maritum, quando ſoluto matrimonio mulier incipit pleno ſuo jure per ſe adminiſtrare & poſſidere feudum. Et potiſſima ratio renovandæ fidelitatis eſt perſonalitas, fidelitatis ſeu juramenti, quod nunquam egreditur perſonam, & qualitatem, in qua præſtatur, ut dictum eſt ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 7. Ideo quandocumque & quoties ſolvitur vinculum, & religio jusjurandi renovari debet, ſive nova jura utilia debeantur, ſive non. Et hæc pars tutior eſt.

11. Et ſic concludo, quod vidua non obſtante fidelitate præſtita per maritum, tenetur renovare fidelitatem ſi patronus velit, ſed non ſolvet relevium. Et ita diſponit conſuetudo Calvimontis. §. 31. Hanc concluſionem limito, ſi mulier antequam nuberet, vel poſtquam nupſit, ſimul cum viro, vel ſeorſum de ejus authoritate fidelitatem præſtitit: ex quo enim ſemel ſacramento fidelitatis eſt aſtricta, non deſinit eſſe in fide ſimpliciter nubendo. Et ſic ſoluto matrimonio non tenetur renovare fidem ſuam, quam ſemel efficaciter præſtitit. Secus ſi nubendo donaſſet, vel alias quoviſmodo alienaſſet non retenta fide, deinde quoviſmodo recuperaret, quia tunc prima fidelitas eſſet in totum ſoluta, & ſic poſt recuperationem feudi eſſe renovanda. Adverte tamen in quantum colligitur ex prædictis, quod mortuo marito qui fidelitatem & jura ſolvit, poteſt patronus manum injicere feudo proprio viduæ, & fructus ſuos facere, donec fidelitatem renovaverit. Hoc utpote durum & exorbitans debet modificari, primo, ut non poſſit niſi poſt quadraginta dies ab obitu mariti ultimi approbati vaſſalli, *argum. ſupra eod.* §. 7. Secundo ſi patronus poſt dictum tempus ſine alia interpellatione prehendat feudum plenum maturis fructibus quos ſtatim collegit, deinde ſine contumacia & procraſtinatione accedat vidua ad clientelaria obſequia, debet ei levari manus dominica nedum de feudo, ſed etiam de dictis fructibus, & patronus nihil lucrari debet per notata ſupra §. 1. *gloſſ.* 8. *num.* 23. *cum ſequentibus.* Secus ſi vidua interpellata de fidelitate renovanda neglexiſſet, vel poſtea ſciens prehenſionem contempſiſſet adire patronum.

12. Tertio quæro, quid ſi poſtquam mulier habens feudum, nupſit, vel ei nuptæ obvenit feudum, maritus abſit, patronus autem feudum prehendit, & quia mulier nequit authorari à viro abſente, non poteſt, nec ſuo, nec illius nomine fidelitatem præſtare? Joan. Fab. in §. *fuerat. col* 1. *inſtitu. de actio.* dicit, quòd hoc caſu ne depereant fructus rei dotalis, ipſa mulier poteſt fidelitatem præſtare. Idem dicit ſi maritus ſit præſens, ſed furioſus vel nolens, *argum. l. ſed & ſi unus §. filiola ff. de injur. & ſeq.* ſimiliciter Nicol. Boeri. in *conſuet. Bituric. de conſu. feudo, & cenſ.* §. 7. Et hoc eſt æquum. Sed non ſatisfacit juri & intereſſe patroni, cui fidelitas debet renovari per legitimam perſonam. Quare dico, quod * abſente marito, poterit & debebit authorari à judice, per notata in *l. ſi cum dotem §. eo autem tempore ubi* Alex. *col. fi. ff. ſolut. matr.* Bal. & alii in *l. tranſactionem. ff. de tranſact.*

*Mulier abſente marito debet authorari à judice.

Digitized by Google

*tranſact.* Si autem maritus adverſa valetudine detineatur, conſtituet procuratorem quem tenetur patronus propter juſtum impedimentum admittere, ut infrà §.67. marito autem nolente, dico idem, quod in primo caſu, quia eo ipſo manifeſte incipit male verſari in rebus dotalibus. Et quia forte hoc non ſufficit, vel non expedit ut ſeparatione bonorum facta incipiat mulier vendicare, & per ſe poſſidere bona ſua, juxta *l. ubi adhuc. l. in rebus. C. de jur. dot.* Debet tamen judex ſuccurrere mulieri ad conſervationem bonorum ſive dotalium, ſive non. Nec obſtat quod fructus ſunt viri, & non mulieris, & quod patronus non lædit fundum, ſed ſolum fructus conſumit, quia illi fructus ſunt deſtinati pro oneribus matrimonii, *l. pro oneribus. C. de jur. dot.* quod eſt longe favorabilius jure patroni, qui non certat hoc caſu niſi de lucro captando. Unde fortius dico, quod in caſu hujus §. manu patroni injecta, marito abſente vel contumace, ſi mulier accedat vel mittat ad patronum offerendo promptè relevium ratione matrimonii debitum, & etiam fidelitatem quàm cito in defectum mariti à judice authorata fuerit, quod ex tunc à dicta oblatione fructus non cedunt lucro patroni, ſed debent cedere & computari in relevio, dummodo mulier non ſit negligens obtinendi judicis authoritatem ad fidelitatem præſtandam patrono. Nec patronus poteſt impedire, & præcisè recognitionem mariti poſtulare, quum mulier ſit vera vaſſalla. Et ſic non poteſt deperire jus patroni cui etiam omnia utilia jura perſolvuntur, nec debet in caſu hujus §. utpote nimium odioſi & exorbitantis, æque ſervari rigor jurium feudalium.

13. Quarto quæro: Vidua habens feuda propria vel de conquæſtu, & etiam jus doarii in feuda defuncti mariti, ſecundo nubit, non eſt dubium deberi relevium ratione feudorum, ſive propriorum, ſive de conquæſtu pertinentium ad mulierem. Sed quæritur quid reſpectu feudorum quibus jure doarii fruitur? Et indubitanter dicendum eſt, neque fidelitatem, neque relevium hoc reſpectu deberi. Tum quia nec ipſa quidem uxor tenetur ad fidelitatem, quum non ſit propriè domina, ſed potius ſimplex fructuaria, de quo infrà, § 135. Tum quia patronus illorum feudorum alios idoneos habet vaſſallos, videlicet hæredes prioris mariti à quibus & ex quorum perſonis jura ſua feudalia percipiet, non autem debet à duobus percipere per notata *ſuprà* §. 33. *quæſt.* 45. Ita ut valde inepta ſit & irrationabilis conſuetudo Calvimontis, quæ contrarium diſponit § 27. 39. 49. Et pariter Victriaca. §.21. Et Melodunenſis §. 170. circa medium, quod ex nimia imperitia & errore irrepſiſſe puto. Et miror in reductione dictarum conſuetudinum non fuiſſe correctum, prout in reductione hujus noſtræ ( quamvis primogenitæ ) plurima fuerint emendata. Et ſimiliter in conſuetudine Bleſenſi, & cæteris conſuetudinibus noviſſime poſt alias redactis, ut patet in conſuetudine de Lorriz, & in conſuetudine Nivernenſi, quæ reliquatum præcedentium experientia & exemplo prudentius & emendatius conſcriptæ & promulgatæ ſunt. Ultimo, quia prædicta non videntur mihi ſufficere ad evacuationem materiæ hujus §· multa enim menti occurrunt; & quia ſigillatim diſcuſſa nimiam prolixitatem portendunt, commodius viſum eſt, quàm pauciſſimis verbis totius rei ſummam reſolutivè complecti. Et primo, à perſona incipiendo, ſit concluſio quod mulier nupta, etiamſi alias ſit ætatis legitimæ, puta quindecim annorum, non eſt habilis ad multa clientelaria, nec active nec paſſive, ſive in præſtanda, ſive in recipienda fidelitate. Et hoc quia non eſt ſui juris, ſed in poteſtate viri quæ eſt punctualis ratio hujus concluſionis & hujus §. ut dictum eſt ſuprà *eo. num.* 3. Et quia hæc ratio ad plurima vergit, ante diſcutienda eſt quam ad ampliationem aut reſtrictionem concluſionis procedamus. Dico ergo, quod eſſe in poteſtate aliena reddit perſonam, illegitimam ad hæc munia: de poteſtate tutoria non loquor, quia etiam aliud impedit, nempe defectus ætatis legitimæ. Primo igitur exemplifico in poteſtate curatoris, quamvis de rebus magis quàm perſona detur, *inſti. qui teſta. tuto.* §. *certe. l. copulandis. C. de nupt.* quoniam iſta feudalia patrimonium magis reſpiciunt & afficiunt quàm perſonam, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *in princ.* Et intelligo non de curatore particulari, dato certæ liti vel cauſæ, vel certæ rei, ut in *d.* §. *certe. & inſti. de curat.* §. *Item invito.* quia iſte nullo modo datur perſonæ nec reddit perſonam illegitimam quoad alias res vel negotia, ſed de curatore generali de quo in *l. ſi curatorem habens. C. de in integ. reſtitu.* ubi ſub tali curatore agens pupillo aut prodigo æquiparatur. Merito etiamſi ætatem requiſitam attigerit, non poteſt hæc munia exercere, ut ſuprà §. 32. *quæſt.* 2. *in fi.* Idem multo fortius ſi ratione furoris aut captæ mentis ejuſmodi curator datus ſit. Idem ſi ob prodigalitatem. *l. is. cui bonis. de verb. oblig. l. is qui.* §. *Divus Pius. ff. de tuto. & curat.* Idem ſi propter luxuriam, huic enim & rerum prodigalitas comes eſſe ſolet. *l. & mulieri. & ibi. gloſſ. ff. de curat. fur.* Idem ſi propter perpetuum morbum. §. *ſed & mente captis & ſurdis. inſti. de cura.* Secundo exemplifico in muliere nupta, quæ ex lege divina & veteri jure Romanorum & noſtro in poteſtate viri eſt, ut not. infrà §. 105. Et generaliter exemplificandum eſt in omni perſona cui libera omnium bonorum ſuorum adminiſtratio interdicta vel ſublata eſt: quod tamen limitandum eſt niſi quoad actus concernentes meram utilitatem curatorem habentis ſine alterius partis captione, ut not. ſuprà §. 32. *quæſt.* 3, infrà §. 41. *num.* 5. non autem exemplificavi in poteſtate patria, quia quamvis apud Gallos ſit aliqua poteſtas patria, ut ſcripſi infrà §. 117. tamen nunquam apud illos viguit illa poteſtas patria à jure Romano inventa, ut non rectè ſcripſerit Accurſius in §. 1 *in verb. Romanorum inſtit. de patr. poteſt.* Hinc in hoc regno ſola patria poteſtas nihil impedit quin filius, familias feudorum ex quavis ſucceſſione, aut acquiſitione ad ſe pertinentium fidelitatem, aut præſtare, aut exigere poſſit. Nec in his ullo modo requiritur poteſtas patria.

Modo venio ad præfatam concluſionem quam amplio. Primo etiam de expreſſo conſenſu, permiſſione & authoritate viri. Non enim poteſt abdicare poteſtatem quam habet in uxorem, quamvis quoad quædam poſſit illam revocabiliter tamen habilitare, ut infrà §. 106. & 114. dummodo non fiat juri & honori alterius præjudicium: hinc eſt quod non tenetur patronus admittere in fidem, nec recipere oblationes vaſſallæ nuptæ quantumcumque à viro ſuo authoratæ, quia ejus intereſt non recipere in fidem niſi perſonam legitimam, & capacem, & in his terminis procedit ampliatio. Secus accedente conſenſu patroni. Tum enim valet actus in præjudicium ejus, quemadmodum diximus ſuprà §. 28. *qu.* 3. de patrono recipiente in fidem tutorem, minorem vel procuratorem: valet enim actus: tametſi non tenebatur hoc facere, hinc eſt etiam quod de authoritate viri poteſt patrona nupta fidelitatem & omnia clientelaria jura à vaſſallis & invitis exigere, nec hoc caſu procedit ampliatio, quia non agitur de intereſſe, niſi ſolius authorantis, qui jus ſuum in hac parte, & ad validitatem actus remittere poteſt.

Concluſio ſic ampliata fallit. Primo ſeparatione facta à judice, in quo non ſeparatio thori, quæ eſt prorſus impertinens, ſed ſola bonorum communionis & adminiſtrationis ſeparatio attenditur, quæ non niſi ab ordinario judice ſeculari, qui ſolus privative ad eccleſiaſticum competens eſt, fieri poteſt, ut tactum eſt ſuprà in proœmio gloſſa ſexta. Tunc enim mulier eſt velut à poteſtate viri, quoad bona rerumque adminiſtrationem emancipata, quæ emancipatio, non pri-



Digitized by Google

vatis pactionibus, ſed ſola publica authoritate viri nedum poteſt hæc jura exigere, ſed etiam ſuperioribus patronis præſtare qui tenentur illam recipere. Fallit ſecundo ſi ab initio in tractatu matrimonii conventum ſit: quod mulier propriorum ſuorum haberet & retineret liberam poteſtatem & adminiſtrationem, & quod vir futurus non faceret fructus ſuos, nec in aliquo de illis ſe intromitteret, ſed quod illa libere de illis diſponere poſſet ſine conſenſu & authoritate viri. Sicut in terminis juris habetur de bonis, quæ mulier extra dotem ſibi retinet, in *l. maritus. C. de procura. in l. fi. C. de pactis convent.* Quia tunc mulier reſpectu propriorum etiam ab initio non tranſit in poteſtatem viri, ſed quoad illa cenſetur innupta & ſui juris, ut factum eſt. Et ſic ſi habeat feuda propria, ſpectat ad illam ſolam & non maritum omnino clientelaria munia nomine ſuo tam active quam paſſive exercere, unde hoc caſu tenetur patronus vaſſallam nuptam in fidem admittere, & inveſtire ſine aliquo relevio vel commodo, prætextu matrimonii, quia omnino ceſſat ratio relevii. Et feuda mulieris nullomodo mutant manum in virum, nec ad illum tranſeunt, nec verè, nec fictè, nec interpretativè. Amplio ut procedat hæc fallentia, etiam in terminis aliarum conſuetudinum, etiam earum quæ per obitum viri novum relevium deberi volunt, ut in caſu hujus fallentiæ nullum debeatur relevium, neque in cauſa pacti, neque ex cauſa ſoluti matrimonii, utque non ſit ex ejuſdem cauſis renovanda fides, nec per virum nec per mulierem, prout nec ex dictis cauſis ulla ſit apertura feudi, ſed ſi mulier nupta erat in fide, remanet in eodem ſtatu tam vivente quam moriente marito. & ſi non erat in fide, poteſt illam viro irrequiſito præſtare ſicut ſi eſſet innupta: quemadmodum in terminis non ſolum juris communis, ſed etiam conſuetudinum feudalium Inſubriũ. ſi mulier habeat feudum fœmineum quantumcumque nubat (niſi illud in dotem dederit) non aperitur, nec mutatur, nec fidelitas præſtanda eſt per maritum nec de ejus authoritate, ſed per ſolam mulierem quæ integra & idonea vaſſalla manet, ut prius ante contractum matrimonium, ut notant doctores in C *unico an maritus ſuccedat uxori in beneſic. C. unico de feudo mulie. C. de natur. ſucceſſ. feud. in uſib. feud.* Fallit tertio ſi abſente forte vel recuſante viro authoretur à judice, in quo requiritur cauſæ cognitio vocatis iis quorum intereſt, ſecundum notata *ſuprà eod. qu.* 3. Fallit quarto ſi mulier in hoc à patrono ſuo authoretur, cum videlicet de ſolius patroni præjudicio agitur. Poteſt etiam viro irrequiſito & non requirente illam inveſtire, tenebitque & valebit actus in præjudicium patroni & omnium habentium jus & cauſam ab eo, & hoc facto non poterit compellere maritum vaſſallæ, ad fidelitatis præſtationem, nec feudum ex defectu hominis prehendere, cum habeat hominem & perſonam legitimatam & à ſe approbatam, quod eſt expeditum reſpectu viri qui tunc vivit & ad vitam ejus. Quod ſi mulier viro ſupervivat, adhuc idem dicendum eſt in terminis conſuetudinis noſtræ, cum nullum de novo debeatur relevium & inveniatur per ſe, & principaliter in fide patroni à quo in legitimam vaſſallam approbata fuit. Cenſetur autem approbata eo ipſo quod à patrono ſciente, hoc eſt dum conſtaret eam nuptam, inveſtita fuit, *l. quidam conſulebant in fi. ff. de re. jud.* & ibi Bar. Joa. de Imol. *col.* 4. *& in conſi.* 132. *num.* 6. Joa. de Avan. in *C. unico coll.* 2. 3. *de ſchiſmat.* Secus ſi patronus ignorabat, quia tunc ipſo jure non valet admiſſio in fidem & inveſtituram, & feudum remanet apertum, ut in dubio ceſſante præſumitur ignoraſſe, *l. unica. ff. de probat.* Si vero dicta mulier convolet ad ſecunda vota, non eſt modica difficultas; utque paucis apparatu omiſſo decidam, dico inſpiciendum tenorem & formam inveſtituræ, anthoritatis & approbationis. Si enim ſimpliciter facta ſit, puto quod non refertur ad tunc præſentem illegitimitatem, & ſic reſpectu illius matrimonii dumtaxat arguit *l. boves §. hoc ſermone. ff. de verb. ſignif. l. ſemper in ſtipulationibus. ff. de reg. jur. cum ſimilib.* Ideo in dubio non porrigitur ad novam & ſupervenientem illegitimitatem, nec ad caſum licet ſimilem, ſed de novo emergentem, ex quo novum relevium & nova fidelitas debetur, ut in hoc §. ſin autem inveſtitura ſit expreſſe reſtricta ad matrimonium vel ſtatum ſui temporis, aut ſi ſit expreſſe extenſa etiamſi in futurum contingeret mulierem iterum aliis nubere, tunc tenori inveſtituræ natura feudi cedit. *l. 1. § ſi conveniat. ff. de poſſ. hered. petit.* & quæ notat §. ſuperior. Obiter tamen notandum eſt quod hujuſmodi gratioſa inveſtitura & contra naturam feudi conceſſa bene præjudicat patrono hæredibus, & cauſam habentibus ab eo, ſed ſuperiori & mediato patrono pro tempore futuro, videlicet ipſius ſuperiori, non poteſt præjudicare, per nota ſuprà §. 35. *& ſeq. &* §. 41. Unde ſi feudum dominans aperiatur ac prehendatur à ſuperiore patrono, ſi dicta mulier adhuc inveniatur nupta, & ſit ſecundum naturam & legem feudorum inhabilis, feudum ejus cenſebitur ſuperiori apertum, & ab illo cum effectu amiſſionis fructuum prehendi poterit, donec ejus maritus in fidem patroni tranſierit, vel ipſa mulier à judice ex cauſa juſta authorata fuerit, ut dictum eſt. Secus ſi dicta mulier inveniatur tunc ſoluta viro, capax & habilis, quia tunc cum ſtatus perſonæ non repugnet, ratum manet quod prius gratioſè geſtum fuit. Idem in ſimilibus quæ plura menti occurrunt, & à ſtudioſis ſatis percipi, dicendum eſt. Et hæc eſt totius hujus uberrimæ materiæ ſumma, ex quibus facilè provideri poteſt, unde tela arripiant & ejaculentur, qui æquam opinionem meam ſuprà *eo. nu.* 5. impugnare nituntur, nempe ex eo quod mulier eſt nupta eſt in poteſtate viri, in tantum quod non ipſa, ſed ſolus vir eſt perſona legitima, ad fidelitatem ſubeundam. Unde cum vir ſit extranea perſona per ſucceſſionem lineæ directæ non ſubrogatæ, non debet admitti ſine relevio, quæ ratio in ſui forma æque concludit pro feudis obvenientibus mulieri poſt contractum matrimonium, ſicut in feudis competentibus mulieri ante matrimonium contractum. Quibus juxta prædicta in brevi reſpondeo, quod hæc ſola ratio non eſt ſufficiens ad inducendum relevium niſi conſuetudo hoc expreſſim diſponeret. Ergo non debetur relevium niſi quatenus conſuetudo expreſſim diſponit, quæ non loquitur niſi de feudis prius acquiſitis, non autem de obvenientibus pendente matrimonio. Quod autem prædicta ratio per ſe non concludat, patet, quia ut debeatur relevium requiritur, vera & effectualis mutatio manus & perſonæ vaſſalli, ut ſuprà §. 33. quæ non eſt quando mulier habens feuda ſimpliciter nubit, vel quando mulieri nuptæ, feuda ex ſucceſſione aſcendentium obveniunt, tum relevium præſertim in dicto caſu, facit ut debeat ad limites verborum reſtringi, & nullomodo extendi, ut dictum eſt. Alioquin ſi quælibet mutatio legitimæ & capacis perſonæ extra caſum lineæ directæ faceret novum deberi relevium, niſi ſicubi conſuetudo expreſſim dicat, quemadmodum nullus ſanæ mentis dixerit novum relevium deberi ex eo quod vaſſallus in furorem, prodigalitatem vel ſonticum morbum incidit, eique interdicitur adminiſtratio, & poteſtati curatoris ſubjicitur, & quemadmodum conſuetudo Pictav. §. 126. & ſi qua ſimilis dure nimium & acerbe cogit mulierem per obitum viri ad novam fidelitatem & novum relevium teneri, non debet extendi ad caſum ſeparationis thori & bonorum judicialiter factum: quo ad materiam de qua agitur eadem ſit ratio. Quoniam mulier hoc modo ſeparata æque poteſtatem viri exuit, ſui juris & legitima perſona efficitur, atque ſi vir naturaliter moreretur, ſed odioſitas diſpoſitionis reſtrictionem inducit & extenſionem impedit. Quare quanto magis ad limites rationis opinionem meam examino, tanto veriorem & juſtiorem invenio, quamvis à nonnullis fortaſſe oppoſitum retro practica-

Digitized by Google

tum fuerit, de quo minime curandum eſt. *l. quod vero. ff. de legib. cap. quod per errorem. de Regul. jur. in 6.* Plus dico, quod dicta conſuetudo Pictavienſis, aut ſi qua ſimilis, tanquam in dicto articulo odioſiſſima & ſtrictiſſimi juris, non habet locum niſi in naturali propriè & abſolutè viduitate, quæ per mortem naturalem viri contingit. Secus ſi vir ob debitum bonis ſuis & civitate amiſſis exulet, vel ſi de ſpontaneo conſenſu uxoris, monaſticam vitam profiteatur. *cap. veniens: de commerc. conjuga.* aut alio quovis modo civiliter moriatur, quamvis etiam quoad regimen & diſpoſitionem bonorum, de quibus agitur, dicta mors civilis eumdem operetur effectum, quia clarum eſt quod maritus deportatus vel monachatum profeſſus, non poteſt amplius remanere vaſſallus, ſed quod tunc fidelitas & vaſſallagium reſidebit penes ſolam nubentem, quæ, quod attinet ad propria bona ſua, æque ſui juris efficitur & omnem adminiſtrationem recuperat, ac ſi verè eſſet vidua. Tamen non debebitur totum relevium, quamvis teneatur ipſa ad novam fidelitatem & homagium, erga patronum in locum viri, qui omni clientela per mortem civilem texutus eſt, & vaſſallus eſſe vel pro vaſſallo haberi deſiit. Et ſic eadem conſuetudo in eodem articulo loquens in caſu naturali & vero, partim extenditur ad cauſam civilem, videlicet quatenus non eſt odioſa, nec nimium oneroſa, partim non extenditur, ſed reſtringitur præciſe ad mortem naturalem, quatenus ſcilicet eſt gravis & odioſa; nec eſt abſurdum per prædicta & propter diverſitatem reſpectuum. Sed quid ſi nedum vir civiliter moriatur, ſed etiam de facto juxta pontificias leges diſſolvatur vinculum ipſum matrimonii, & velit mulier alii nubere, ut cum vir ante copulam ſeu conſummationem matrimonii contra jus divinum abdicans uxorem, unum ex monaſticis ordinibus profitetur? Adhuc idem dico etiam in terminis dictæ conſuetudinis Pictavi. nullum deberi relevium propter hujuſmodi viduitatem ſeu diſſolutionem matrimonii vivo viro. Fortius dico quod nec debebitur relevium quandocumque poſtea naturaliter mortuo viro, ſive in hoc ultimo caſu, ſive in caſibus præcedentibus de viro permiſſu uxoris de incontinentia non ſuſpectæ profeſſo vel ob delictum deportato. Et moneo primo per civilem mortem non deberi, ut dictum eſt, & per naturalem poſteà ſequentem adhuc minus, quia tempore mortis naturalis vir non eſt vaſſallus nec habetur pro vaſſallo. Cum enim hujuſmodi clientelam dudum exuerit, & ſic mors naturalis viri nullam poteſt de novo operari mutationem feudi vel vaſſalli, nec veram nec fictam nec interpretativam, debetur tamen unicum relevium ab initio & propter contractum hujus matrimonii, ratione feudorum tunc ad mulierem pertinentium, etiam in terminis noſtræ conſuetudinis, quia verum fuit matrimonium etiam non ſecuta naturali copula, & vere mulier in poteſtatem viri tranſivit. Et ſalvo ſenſu fallentiæ 2. ſuprà eodem numero ad actus clientelarios illegitimata fuit, nec matrimonium retro annullatur nec ad non cauſam reducitur, tametſi Alexan. 3. *in C. verum. & in cap. ex publico de commerc. conjug.* permittat hoc caſu conjugem relinqui & relicta ſua recuperare, & cum alio matrimonium contrahere, ſed ſolum ut ex nunc, & quoad effectus futuros de facto ſolvetur verum contractum matrimonium per dictas decretales, quæ cum gloſſa magnum errorem continent, cujus non eſt hic diſcutiendi locus. Remitto ad notata infra §. 135. ubi tractavi, in hoc ultimo ſenſu locus ſit doario, communioni bonorum & parti lucri, ut in matrimonialibus & per ea quæ ibi ſcripſi apparet, quod vir monachatus ergo; relinquens uxorem tenetur eam ſervare indemnem, eamque & ejus bona per ſe vel hæredes ſuos exonerare à dicto relevio. Pono ſi matrimonium ab initio eſſet nullum. Clarum eſt quod nullum operaretur effectum, nec eſſet locus his conſuetudinibus aut alii diſpoſitioni de nuptiis loquenti. *l. 4. §. condemnandum. ff. de re. jud. l. non putavit. §. non quævis. ff. de bonor. poſſeſſ. contra tab.*

## * §. XL.

SI tous les enfans auſquels appartient aucun fief ſont mineurs ou en tutelle, le Seigneur feodal eſt tenu de leur bailler ſouffrance, ou à leur tuteur, juſques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, qui puiſſe faire la foy, ſoit en âge.

*Hic articulus olim fuit 41.

## * XLI.

SI tous les enfans, auſquels appartient aucun fief ſont mineurs ou en tutelle, le Seigneur feodal eſt tenu de leur bailler ſouffrance, ou à leur tuteur, juſques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, ſoit en âge, pour faire ladite foy & hommage.

Pour laquelle faire le fils eſt reputé âgé à l âge de vingt ans, & la fille à l âge de quinze ans, comme deſſus eſt dit.

Et eſt tenu le tuteur declarer les noms & âges des mineurs, pour leſquels il demande ſouffrance.

* Hic §. novæ conſuetudinis complectitur proximè antecedentem articulum & duos ſequentes.

## SUMMARIA §. XLI.

1. *Modificatio conſuetudinis Senonenſis.*
   *Pauperes & pupillos tueri debet regius procurator.*
2. *Minori debentur induciæ, ſive ſolus ſit, ſive concurrat cum majore.*
3. *Quæ frequentiæ cauſa exprimuntur, non reſtringuntur.*
4. *Pupillus vel minor per ſe petere poſſunt inducias.*
   *Iuramentum fidelitatis perſonaliſſimum.*
   *Hæ induciæ legales ſunt, quia ſi denegentur ipſo jure à conſuetudine*



Digitized by Google

*ſupplentur.*

5. *Q. 1. Quid ſi neque petantur neque recuſentur: an & quando à lege ſuppleantur?*

6. *Q. 2. Induciæ pluribus minoribus datæ non expirant per majorem ætatem unius, niſi quoad illum tantum.*

7. *Q. 3. Vaſſallus per tutorem, curatorem, vel procuratorem ſemel in fidem ſimpliciter admiſſus, non tenetur renovare fidelitatem niſi nova feudi apertura ſuperveniente.*

8. *Q. 4. Hæ induciæ ſolum fidelitatem concernunt & non remorantur exactionem jurium utilium.*

9. *Secus in induciis voluntariis ſimpliciter conceſſis.*

*Jura utilia ſunt acceſſoria honorificorum, ſed æque principaliter.*

10. *Q. 5. Quid ſi vaſſallus deceſſiſſet relicta uxore prægnante, an ſaltem poſt 40. dies poſſit feudum prehendi?*

*Præmatura comprehenſio non convaleſcit.*

11. *Q. 6. Quid de vaſſallo furioſo, aut aliàs quàm ratione ætatis inhabili.*

*Sufficit legem eſſe rationabilem in ſingulis generum.*

12. *Q. 7. Quid ſi tutor pupillorum emat vel aliter eis acquirat feudum?*

13. *Q. 8. Quid in cuſtode nobili vel pagano?*

14. *Q. 9. Non tenetur patronus in fidem admittere cuſtodem, ſicut nec tutorem, ſed ſi admiſerit etiam in qualitate cuſtodis, non tenetur vaſſallus major factus fidelitatem renovare.*

APERTE loquitur iſte textus in pluribus filiis minoribus relictis à patre vel matre. Generalem tamen epitomen, ſeu ſummarium adjeci, quia ſive plures pupilli ſuccedant alicui in linea collaterali, ſive aliter feudum acquirant, eadem eſt ratio & idem jus, & hæc eſt æquiſſima conſuetudo, quoniam feudum eſt apertum ſuper minoribus, & tamen propter defectum ætatis non poſſunt per ſe agnoſcere patronum, nec patronus tenetur admittere vaſſallum in fidem per alium, ſive per procuratorem ſpecialem, ſive per tutorem, ſalvo eo quod dicam infrà §. 67. Et ſic mero rigore videbatur prehendere poſſe & fructus ſuos facere donec haberet hominem idoneum. Et ſic minores, qui favorem & ſubſidium merentur propter imbecillitatem ætatis, *l. 1. ff. de minorib.* prætextu ætatis imbecillis, ſpoliarentur patrimonio paterno & avito, idque à patrono, cui iniquitati obvians hæc conſuetudo ſtatuit patronum teneri dare inducias fidei præſtandæ uſque ad idoneam ætatem. Hinc apparet quàm ſit iniqua & acerba conſuetudo* Senonenſis. *eo. tit.* § 204. ubi permittit patrono frui & lucrari fructus, etiamſi pupilli neque mobilia, neque alia bona, neque parentes, neque aliud vitæ ſubſidium habeant, & quod crudelius eſt, addit quòd nec eos quidem alere tenetur patronus, nec onera interim hæreditorum ſolvere. Tamen ego puto quod illa conſuetudo non excludat tutorem vel curatorem. Et quòd judicis vel procuratoris regii officio (qui pauperes* maximè pupillos tueri debet, *argum. l. unica. in fine. C. quan. imperator inter pupill. vel vidu.* hinc ſcripſit Bal. in *l. magis puto §. in primis, verſi. Itemque ſi impp. ff. de reb. eor. qui ſub tutel. vel cura. ſunt.* tam ſinceram juſtitiam eſſe in regno Franciæ, quòd ſi aliquis pauper habet litem cum rege, & non habet unde litis impenſas faciat, quòd rex ei ſubminiſtrat advocatum ut veritas cauſæ eruatur) incumbit facere, illóve dare dictis minoribus tutorem vel curatorem, cui tenebitur patronus inducias dare, & manum levare. Alioquin dicta conſuetudo contineret iniquitatem intolerabilem. Ex quibus patet quàm ſunt iniquæ ac reprehenſione & correctione dignæ, juxta *l. Salvius Ariſto. C. de lega. præſtan.* quædam conſuetudines quibus pupilli habentes tutorem vel curatorem petentem inducias gravantur relevio, ut inducias emant, prehenſionem feudi & omiſſionem fructuum redimant, & hoc

*Modificatio conſuetudinis Senonenſis.

*Procurator regis pauperes & pupillos tueri debet.

ideo quia pupilli omnes vel minores ſunt, ut conſuetudo Aurelianenſis, *eo. tit.* §. 31. 34. Meldunenſis, §. 146. Reliquas omitto quia nuſquam finis eſſet ſingularum varietates proſequi. Nunc altius ingrediendo materiam hujus §. quæ ſatis copioſa eſt, & ad vitandam prolixitatem & confuſionem modo per notabilia, modo per quæſtiones procedam.

2. Noto primo, quod quamvis iſte textus incipiat à diſpoſitione conditionali, ſit omnes filii convaſſalli ſint minores, quæ ceſſat ſi vel unus ex eis ſit, vel efficiatur major, ut in fine textus tamen ſi unus tantum ex eis ſit minor, idem eſt in effectu reſpectu minoris. Aut enim debet patronus majores in fidem admittere ſimpliciter, & eorum fidelitate & obſequio contentari pro toto feudo: aut ſi præciſe nolit majores admittere in fidem, & inveſtire, niſi pro portionibus eorum dumtaxat, tenetur inducias dare minori, & abſtinere à prehenſione portionis ejus, donec factus ſit major. Et pariter in quantum iſte textus innuit, quod induciæ minoribus convaſſallis datæ expirant in totum ſtatim quod vel unus ſolus ex eis factus eſt idoneæ ætatis: debet intelligi per relationem ad id quod ſæpe fieri ſolet, ut primus factus major fidelitatem præſtet tam pro ſe & nomine ſuo, quàm nomine convaſſallorum adhuc minorum. Quod patroni ſolent admittere, quia eorum non intereſt, quum alioquin non poſſint prehendere portiones minorum cum effectu, ſed teneantur inducias dare, ſi nolint majorem tam ſuo quam conſortum nomine recipere in fidem. Quamvis enim iſte textus tacitè innuat, quod unus ex convaſſallis ejuſdem feudi poſſit fidelitatem facere pro toto feudo, tam pro ſe, quàm pro cæteris convaſſallis qui ſunt minores vel aliàs inhabiles, quod eſt rationabile, cum etiam extraneus cum ſpeciali mandato, in caſu juſti impedimenti poſſit hoc facere, ut infrà §. 67. Tamen non puto patronum teneri præciſè admittere in fidem convaſſallum tam pro ſe, quam pro conſortibus, qui ſunt minores, ſi offerat eorum reſpectu inducias dare uſque ad congruam ætatem: ad hoc faciunt quæ dixi ſuprà §. 35. *gloſſ. 2. qu. 1.* Noto ſecundo, quod ſi unus ſit tantum vaſſallus & minor idem eſt, ut debeant dari hæ induciæ, quia pluralis, imo etiam univerſalis locutio reſolvitur in ſingularitatem, quando eſt eadem ratio, ut hic notant Card. Alex. & Feli. in *c. omnes leges* 1. *de glo.* Panorm. Dec. in *c. accepta. de appellat.* Jaſ. in *l. ſingula. ff. ſi cert. peta.*

3. Noto tertio, quamvis iſte textus loquatur de minore vel minoribus qui ſunt ſub tutela, tamen idem eſt multo fortius ſi carerent omni tutore vel curatore, tunc enim magis indigent ſubſidio & minus gravari debent cum ſint indefenſi, & ſubſint majori impoſſibilitati, utpote quum neque per ſe, neque per alium ſe juvare poſſint, nec habeant, nec contra neglectæ admoniti ationis habituri ſint regreſſum. Unde quanto magis ſunt deſtituti, tanto minus debet eos patronus ipſe gravare, imò quia patronus magis tenetur eis ſubvenire ut clientibus & orphanis. *Argumento cap. 1. de form. fidelitat. in fin.* & quæ ibi notant doctores in uſib. feud. Et quod hic ſit mentio de exiſtentibus in tutela, refertur ad id quod eſſe debet & ſolet, & ad communem * frequentiam: unde non reſtringit juxta gloſſ. in *l. 1 in verb. ſpontanea de quibus muneribus non liceat excuſa. lib. 10. C. in Clem. de reſcript.* Anthon. Corſe. in *ſing. in ver. frequent.* Jaſon. in *l. veteribus, ff. de pactis. in l. 1. col. 3. ff. de legib. in l. 1. §. 1. ff. de juſti. & jure.* Et ſic concludo quod eo prætextu quod pupilli vaſſalli carent tutore, nec alium habent qui adeat patronum & poſtulet inducias, non poteſt patronus manum injicere, etiam lapſis quadraginta diebus ab obitu ultimi vaſſalli, tanquam ex defectu hominis & jurium & fructus ſuos facere. Et dico quod hic non eſſet actus patroni, qui pietatem quamdam, ſaltem benignitatem debet clientibus, ſed potius actus prædonis & expilatoris bonorum & hereditatis defuncti vaſſalli. Unde plus dico quod ſi ſciverit qualitatem minorum indefenſorum, tenetur ultra reſtitutionem rei & fructuum, ad omnia damna & intereſſe eorum, quemadmodum ſi manum injeciſſet poſt petitas has legales inducias. Si vero probabiliter ignoraverit, tenetur ſaltem ad reſtitutionem rei, & fructuum perceptorum. Noto quarto, quod ſi minores habent tutorem vel curatorem, is tenetur adire patronum, & inducias poſtulare, quod ſi non fecerit, tenebitur minoribus reparare damnum ſi quod incurrerunt, jura ſunt ad hoc trita.

4. Noto quinto, quod etiam minores ipſi petere poſſunt inducias à patrono, ſive habeant tutores aut curatores, ſive non, etiam ſine eorum authoritate, hoc enim ſaltem importat quamdam notificationem & certificationem de minoritate, ut patronus non poſſit amplius prætendere ignorantiam. & non poſſit nec debeat manum injicere, imo cum ſit actus ejus utilis, habet vim ſuam & operatur interpellationem & conſtitutionem patroni in mora, niſi quod juſtum eſt & debitum conceſſerit, per notata in *l. ſi ex legat. ff. de verborum oblig. & ſupra §. 21.* Noto ſexto, quod præſtatio fidelitatis adeo perſonam concernit & aſtringit, ut non teneatur patronus alium etiam vaſſallum, etiam verum tutorem ejus nomine in fidem admittere, dummodo eſſe rat inducias dare. Et ratio, quia juramentum * quod in fidelitatis præſtatione intervenit eſt quid perſonaliſſimum, & perſonam jurantis non egreditur: ut notant *canoniſtæ in c. veritatis de jurejurand.* Noto ſeptimo quod hæ * induciæ ſunt neceſſariæ & legales ſive conſuetudinariæ, quia ſive dentur à patrono, & ſic videantur conventionales, tamen propriè & ſtrictè non cenſentur donari, quia concedens ad hoc tenebatur ex lege conſuetudinis, & in neceſſitatibus nemo liberalis exiſtit, *l. donari videtur, ff. de regul. jur. l. rem legatam, ff. de adi. legatis.* Sive * denegentur, tunc enim ipſo jure à conſuetudine ſupplentur, & perinde eſt ac ſi eſſent conceſſæ & ac ſi minores fidelitatem actualiter præſtitiſſent quamdiu durat minor ætas.

5. Sed quæro primo, quid * ſi neque concedantur, neque denegentur, ſed non petuntur: Utrum ipſo jure ſuppleantur à conſuetudine? Textus iſte ſentit quod non, quia non dicit quod minores eo ipſo ſint in induciis, ſed quod debent eis vel eorum tutori dari. Et ita præſuppoſuit quod prius debeant eas petere, & hoc eſt verum, ſed cum modificatione, quia ſi ante petitas inducias patronus ignorans eſſe minores manum injecerit, deinde petantur induciæ, tenetur eas concedere & manum levare pro tempore futuro: ſed etiam fructus jam collectos quatenus extant, vel in rem ejus converſi ſunt reſtituere. Reliquum autem cum damnis & intereſſe, recuperabunt minores à tutoribus vel curatoribus ſuis, qui negligentes fuerunt adire patronum. Si vero patronus ſciverit eſſe minores & indefenſos carentes tutore & curatore, ipſemet tenetur inducias quas ſcit debitas à ſe exigere, & dicendum ut ſupra *eod. not. 3.* Deberet enim patronus potius tutelam minorum vaſſallorum gerere, quam eos non valentes opprimere. Si vero habeant legitimos tutores & curatores, per quos poſſunt & debent poſtulari induciæ, tunc ipſo jure non competunt. Unde ſi in illis petendis negligentes ſint, videtur prima facie patronum mero jure fructus ſuos manu injecta facere, poſſe, etiamſi ſciat eſſe minores: cum non ſint omnino indefenſi, & habere poſſint recurſum contra tutores & curatores. Verius tamen puto patronum non debere lucrari fructus, ſed reſtituere perceptos extantes, vel in rem ſuam verſos. Et eſt ratio, quia quanvis feudum verè apertum ſit, & mero jure prehendi poſſit, tamen ſive ſciente, ſive ignoranti patrono, re ipſa obſtat legitima dilatoria exceptio ex diſpoſitione hujus conſuetudinis. Et ſic non debet prehenſio habere effectum, ut fructus cedant in commiſſum, & cedant lucro patroni. Puto tamen quod ſicut patronus non tenetur ad damna, & intereſſe quando ignoravit minorem ætatem, ita nec quando ſcivit, ſed propter indevotionem & negligentiam tutorum & curatorum qui rem feudalem ſciebant & patronum contemnebant, provocatus fuit ad prehendendum. Tunc enim damna & intereſſe ſubeunda & reſtituenda ſunt per dictos tutores & curatores, quia licet nomine pupilli poſſint dicti tutores, & curatores, dictos fructus repetere à patrono, quum non eſt æquum lucrari bona pupilli clientis, propter alienam culpam, tamen non poſſunt repetere damna & intereſſe, ſed ſibiipſis debent imputare.

6. Secundo quæro, utrum hæ induciæ in totum expirent reſpectu omnium filiorum & convaſſallorum minorum, ſtatim quod unus ex eis factus eſt idoneæ ætatis, etiamſi omnes alii ſint adhuc minores? Et videtur quod ſic, per hunc textum, ubi hæ induciæ non conceduntur niſi quandiu omnes ſunt minores, & donec antiquior ex eis adeptus ſit idoneam ætatem: quo facto videtur patronus liberas manus habere ad prehenſionem totius feudi, & faciendum fructus ſuos etiam de portionibus pupillorum, ſine ulla ſpe reſtitutionis in integrum, niſi ille qui eſt major factus, offerat fidelitatem integram totius feudi, tam ſuo, quam conſortum nomine. Contrarium dicendum eſt, quia diſpoſitio hujus §. fundata eſt in æquitate, & inducta ad ſubventionem minorum, & ſic non debet admitti interpretatio amara, tendens ad odium & læſionem minorum: unde dico quod reſpectu minorum non ceſſant, ſed perſeverant induciæ, & licet is qui major factus eſt prorſus ſit contumax, tamen ſolum portio illius & non portiones minorum prehendi poſſunt. Nec obſtat quod beneficium hujus §. videtur concedi ſub conditione ſi omnes ſint minores, & donec unus ex eis ſit major factus, quia illa verba in hoc textu apponuntur, non ad inducendum conditionem, vel taxationem hujus beneficii quoad omnes ſimul, ſed ἐπὶ τὸ πλεῖστον, ut inquit Pomponius in *l. 3 ff. de legib.* id eſt, juxta communem frequentiam, qua ſolet unus conſortum major factus, fidem tam pro ſe quam pro conſortibus offerre, & ad illam admitti, quo caſu nullis amplius opus eſt induciis. Alioquin ſive ſtet per patronum qui nolit majorem admittere pro omnibus, ſive ſtet per ipſum majorem qui prorſus eſt contumax in fidelitate offerenda, ſemper ſubeſt eadem cauſa & neceſſitas ſubventionis induciarum reſpectu minorum: & ſic concludo quod eorum reſpectu durant cum effectu.

* Frequentiæ cauſa dictum nō reſtringit.

* Juramentum perſonaliſſimū.

* Hæ induciæ legales ſunt.

* Et denegatæ ſupplentur à lege.

* Quid ſi non petantur?

7. Tertio quæro, certum eſt patronum non teneri tutorem admittere in fidem, nihil tamen impedit, nec eſt dubium quin in fidem tutorio nomine admittere poſſit, & inveſtire ſi velit. Sed cujus effectus eſt iſta fidelitas & inveſtitura? Et videretur quod finita tutela opus eſſet renovatione fidelitatis in perſona vaſſalli majoris facti, quia juramentum perſonale eſt, ut nuper diximus. Facit quod dictum eſt ſuprà §. 35. *quæſt.* 2. *num.* 11. fidelitatem eſſe renovandam in vidua, quantumcumque maritus ejus fidelitatem fecerit ad cauſam uxoris ſuæ. Contrarium puto, quia tutor vel curator nihil facit nomine proprio, ſed ſolum nomine minoris cujus eſt merum organum. Et ſic omnis potentia, virtus & effectus actus refertur ad perſonam minoris, & in ea per tutorem legitimata fundatur: patet, quia patronus recipiendo tutorem, non inveſtit illum, ſed inveſtit minorem in perſona tutoris. Et tutor ipſe non obligatur, nec aſtringitur juramento fidelitatis: ſed ipſemet minor aſtringitur & alligatur, ac ſi in propria perſona juraſſet. Nec hoc caſu requiritur aliud mandatum in tutore, quum habeat generalem poteſtatem cum libera à lege. Quemadmodum ſi procurator cum ſpeciali mandato (quod in procuratore hoc caſu requiritur) præſtet & juret nomine domini & in animam ejus fidelitatem patrono, volenti recipere & inveſtire vaſſallū per procuratorem, ipſemet vaſſallus perſonaliter aſtringitur juramento, ac ſi in propria perſona præſens intereſſet. Et ſic non eſt opus quod unquam fidelitatem renovet, niſi mutatio contingat ex parte patroni. Nec eſt ſimile de marito, qui eſt caput uxoris & fructus ſuos facit nomine ſuo, & novus dominus ſeu vaſſallus videtur. Tutor autem eſt quemadmodum procurator & tantum perſonam ejus cujus nomine gerit, & nullomodo propriam perſonam repræſentat. Verum eſt tamen quod patronus qui non tenetur recipere tutorem vel curatorem, poteſt in hujuſmodi receptione apponere quam vult legem & modum, puta quod ceſſante minori ætate vaſſalli, vel poſt tale tempus teneatur vaſſallus perſonaliter fidem renovare. Alioquin hujuſmodi receptio pro inefficta habetur: per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ. fin.* Et eodem modo dicendum eſt *in caſu quæſt.* 2. *ſuprà eod.* quod ſi patronus ſimpliciter recepit majorem natu in fidem totius feudi, tam nomine ſuo, quam nomine fratrum & ſororum minorum, quod illi omnes cenſentur perſonaliter in fidem admiſſi, organo fratris majoris, tanquam legitimi & approbati procuratoris, & non tenentur etiam majores facti fidelitatem renovare.

8. Quarto quæro, an iſtæ induciæ intelligantur, tam de fidelitate, quam de juribus utilibus debitis? Pone vaſſallum qui debebat relevium, vel quintum, aut ſubquintum, antequam inveſtiretur & ſolviſſet jura, deceſſiſſe relictis tribus pupillis. Vel pone tres pupillos nepotes ex fratre ſucceſſiſſe patruo ſine liberis defuncto, & ſic debent relevium. Utrum iſtis pupillis debeant dari induciæ nedum homagii & juramenti fidelitatis præſtandi, ſed etiam dictorum jurium utilium? Et videretur quod ſic, tum primo, quia hujuſmodi jura utilia ſunt acceſſoria fidelitatis, & videntur deberi propter laborem & in recompenſam inveſtituræ, ut tradit Alber. in *l. quod ſi uno. poſt* Odrad. *ff. de in diem addict.* & *in l. fin. ad. fin.* & ibi Jaſon. *col.* 10. *q.* 3. *C. de jur. emphyt.* Gui. Pap. in *deciſ. Delphin. quæſt.* 11. Tum ſecundo, quia vaſſallus non tenetur hæc jura utilia prius ſolvere, quam in fidem recipiatur & inveſtiatur: per notata *ſuprà* §. 33. *qu.* 41 *num* 134. & *infrà* §. 61. ſed non tenetur fidem facere intra finitis hujuſmodi induciis. Tum tertio, eo ipſo quod liberalitate patroni indulgentur induciæ fidei præſtandæ, cenſentur etiam conceſſæ induciæ ſolvendi hæc jura utilia, etiamſi de eis non fiat mentio: per notata in § *præcedenti in prin.* Induciæ autem legis non ſunt minoris efficaciæ pro tempore ſuo, quam induciæ hominis. His non obſtantibus contrarium dicendum eſt: quod* induciæ de quibus in hoc §. non reſpiciunt niſi fidelitatem, non autem reſpiciunt relevia, quinta, ſive alia jura utilia patrono debita. Probatur primo in hoc textu ubi ad fidem & homagium dumtaxat referuntur hæ induciæ, & per rationem quæ colligitur in textu, quæ eſt impoſſibilitas, & inhabilitas præſtandi fidelitatem ante ætatem idoneam. Ex quo patet, quod hæ induciæ non dantur, niſi propter inhabilitatem temporalem vaſſalli, ad faciendum juramentum fidelitatis. Sed hoc nihil habet commune cum ſolutione jurium utilium, in quo ceſſat hujuſmodi inhabilitas. Probatur etiam per ſeriem ſive conſecutionem §. ſequentis. Probatur etiam per locum ab abſurdo, quia ſequeretur, ſi defunctus vaſſallus pure debebat relevia, quæ poterant in continenti exigi, quod ex morte ſeu mutatione perſonæ debitoris immutabitur conditio obligationis, quia de pura fiet in diem, & amplius non poterit debitum peti, nec via prehenſionis, nec via actionis, donec hæres ſit factus major annis, quod eſt contra *l.* 2. §. & *harum*, *ff. de verb. obligat.*

* Hæ induciæ non remorantur relevia.

9. Ad allegata in contrarium non obſtat primum, quia verum eſt jura utilia eſſe * acceſſoria honorificorum: tamen æquè principaliter, quia per ſe ſubſiſtunt, & jure obligationis & actionis purè debentur. Imò Andr. Iſer. *in uſibus feud.* comparat honores flori, & utilia jura fructui, & præfert fructum flori. Et quod dicitur jura utilia ſolum pro penſitatione laboris & inveſtituræ deberi, debet referri ad primam infeudationem & conceſſionem feudi, non autem ad ejus renovationem, alioquin eſt mala & erronea inductio. Non obſtat ſecundum, quia procederet quod vaſſallus eſſet habilis ad fidelitatem præſtandam, ita quod præſenti die teneretur patronus eum recipere in fidem, quia tunc propter concurſum reciprocæ obligationis, non teneretur vaſſallus offerens fidem & jura, ſolvere jura utilia niſi ſemel patronus paratus eſſet recipere in fidem, & implere ex parte ſua: per regulam *l. Julianus*, §. *offerri*, *ff. de act. empt. l. cum proponas*, *C. de pact.* Sed hic vaſſallus non poteſt offerre fidem, utpotè ad hoc inhabilis. Inhabilitas autem vaſſalli, aut quicumque alius caſus in ejus perſonam contingens, non debet nocere patrono, nec impedire ſolutionem jurium utilium, ei purè debitorum. Minus obſtat tertium, quia procedit in induciis voluntariis, in quibus licuit patrono legem apertius dicere, unde ſi ſimpliciter eas concedat, referuntur ad totum illud quod debetur ab eo cui conceduntur, etiamſi adhuc alia jura antiqua deberentur, propter mutationes antiquas prædeceſſorum ſuorum. Et hoc niſi fortè ſeparatim obligati fuiſſent patrono, puta ſub inſtrumento guarantigiato ad ſolvendam certam compoſitionis ſummam. Tunc enim puto, quod induciæ voluntariæ ſimpliciter novo vaſſallo conceſſæ, non extenduntur ad illam obligationem, utpotè quæ jam proprio & ſeparato jure contractus & novationis debetur, & non mero jure feudali. Secus in iſtis induciis neceſſariis & conſuetudinariis, quæ dumtaxat conceduntur ratione & reſpectu inhabilitatis temporalis ad fidem & homagium, & ideò ad illud tantum limitantur, & non extenduntur ad alia jura.

* Quemadmodum accipiendū jura utilia eſſe acceſſoria.

10. Quinto quæro, vaſſallus deceſſit relicta uxore prægnante ſine aliis liberis, an habeat locum hic textus. Reſpondeo ſic, quia agitur de commodo ejus qui in utero eſt, & ſic pro nato habetur. *l. qui in utero. ff. de ſtat. homi.* Et hoc caſu ſi fiant infra quadraginta dies ab obitu vaſſalli per inducias à patrono ventris nomine, à tutore deputato, vel alio quocumque non refert: quia etiamſi non petantur, adhuc non poterit patronus efficaciter prehendere, ſed deberet prehenſio retractari: quemadmodum dictum eſt in præcedentibus, de patrono ſcienter vel ignoranter prehendente ſuper pupillis, tutore & curatore deſtitutis. Sed quid ſi poſt quadraginta dies ab obitu vaſſalli, patronus non obſtante quod vidua appareret prægnans, & quod fortè

erant

erant petitæ induciæ, manum injecerit feudo, poſteà apparet mulierem non fuiſſe prægnantem, vel habuit abortivum, aut mortuum, taliter quod partus non fuit in forma humana editus vivus, an convaleſcat prehenſio? Videretur quod ſic, ſaltem quando ab eventu conſtitit mulierem non fuiſſe prægnantem ut opinio cedat veritati. §. *ſi quis rem ſuam. inſtit. de legat.* Tum retrò cenſetur, collaterales fuiſſe hæredes & ſaiſiti ſub obitu ultimi vaſſalli: ut diximus jam §. 145. Et ſic in veritate ſuper eis & non ſuper ventre facta eſt prehenſio; illis autem non competunt hæ induciæ, quia ſupponuntur eſſe majores ætate. Reſolvendo dico prehenſionem tanquam * præmaturam & nimis acceleratam non valuiſſe, & ex ſupervenienti eventu confirmatam non fuiſſe, quoniam ſive mulier erat verè paritura, & non poterat fieri prehenſio, obſtante hoc §. per prædicta, ſive non erat in veritate paritura, ut eventus docuit, & ſic adhuc medio tempore non poterat cum effectu adiri nec agnoſci hæreditas à collateralibus. *l. cum quidem, ff. de acquir. vel amit. hered.* Saltem juſtum & neceſſarium habuerunt impedimentum inducens impoſſibilitatem fidelitatis præſtandæ, & ſic indebitè circumvenirent: & utroque caſu patronus ſua poteſtate abutitur ad expilationem hæreditatis vaſſalli, cum utroque caſu ſit impoſſibilitas fidelitatis præſtandæ.

* Præmatura prehenſio non convaleſcit.

11. Sexto quæro, quid ſi vaſſallus moriatur relicto filio, vel alio quocumque hærede furioſo? Et generaliter quæritur de quocumque novo vaſſallo demente, aut aliàs perpetuò inhabili ad præſtandum fidelitatis ſacramentum, licet ſit habilis ad ſucceſſiones & bona patrimonialia, & conſequenter ad iſta feuda? Breviter reſpondeo ceſſare diſpoſitionem hujus §. qui dumtaxat loquitur in temporali inhabilitate, & adhuc non in qualibet, ſed in ea quæ provenit ex ſolo defectu * ætatis, & ſic non habent locum induciæ de quibus hic: ſed recurrendum eſt ad alios §§. hujus conſuetudinis & ad jus commune. Unde dico, quod idem judicandum eſt ac de impedito juſto impedimento, quem tenetur patronus admittere in fidem per procuratorem ut infrà §. 67. Pari ratione dico quod tenetur in fidem admittere & inveſtire curatorem nomine curatorio dicti furioſi. Sed quid ſi curator negligat? Reſpondeo, patronus poterit liberè feudo prehenſo frui, & fructus ſuos facere, & tenebitur curator erga furioſum ad omnia damna & intereſſe. Sed quid ſi furioſus eſt deſtitutus curatore? Et videtur nihilominus patronum jus ſuum exequi, tum quia iſtud jus feudale non exercetur in perſonam, ſed in rem illi oneri & conditioni ab initio affectam. Et propter caſum contingentem in perſonam novi vaſſalli, vel poſſeſſoris, non debet alterari obligatio & conditio feudi, nec jura patroni minui. Argumento notabili in *l. ſi uno §. item cum quidam, ff. locati.* Igitur cum verum ſit feudum eſſe apertum ex defectu hominis, & nullas inducias eſſe conceſſas, nec à conſuetudine, nec ab homine: videtur locum omnino eſſe legi feudali de qua in §. 1. ſuprà eodem quantumcumque in hoc particulari caſu dura videntur: ſatis * eſt enim leges eſſe rationabiles in generibus ſingulorum, & non in ſingulis generum, inquit Bald. in *l. non dubium, C. de legibus in l. de quibus, de legib. & long. conſuet.* Sed his non obſtantibus non puto patronum maximè ſcientem fructus lucrari debere, in necem pauperis clientis, & in tali extrema neceſſitate & impoſſibilitate conſtituti: cujus potius miſereri, & ei ex natura clientelæ opitulari debet, quantominus afflicto afflictionem dare? Quandocumque igitur cognati vaſſalli vel procurator fiſci curatorem vaſſalli deputari facient illa juſta offerendi, tenebitur patronus emancipare feudum una cum fructibus retrò perceptis.

* Hæ induciæ non habent locum niſi ob defectum ætatis.

* Sat eſt legem eſſe rationabilem in ſingulis generum.

12. Septimo quæro, quid dicendum ſi pupillis legetur vel donetur feudum, vel ſi eorum tutor emat tutorio nomine? Reſpondeo: Solutio patet ex prædictis, quia quàvis iſte textus ex ſui ſerie loquatur de filiis in linea directa ſuccedentibus in feudo, tamen in diſpoſitione & ratione ſua ſeſe extendit ad quoſcumque novos vaſſallos ætatis defectum patientes. Habebunt ergo inducias donec eorum prior natu attingat ætatem idoneam; tamen ſtatim relevium, vel jus quinti denarii ſolvere debebunt. Sed quæritur utrum patronus poterit relevium vel quintum pretii exigere via prehenſionis? Videtur quod non, ſed tantum via actionis, quia, ut ſatis ex prædictis apparet, hæ induciæ conceduntur à conſuetudine etiam ſine miniſterio hominis. Contrarium puto, quia imò non conceduntur ipſo jure niſi ad recuſationem patroni: ſed habet juſtam cauſam eas recuſandi, niſi jura utilia ſibi debita ſolvantur, igitur feudum prehendere & illo frui poterit donec ſolvantur. Tum conſuetudo iſta in verbis ſuis non loquitur in caſu, in quo relevia vel alia jura utilia debentur: & ſi ad illum caſum extendatur, debet intelligi quod fiat extenſio, quatenus eſt indemnitatis ratio & reſpectu fidelitatis præſtandæ dumtaxat, & non in aliud præjudicium patroni, de quo conſuetudo non cogitavit, nec intendit excludere vel damnificare patronum in aliquo. Tamen ego dico quod non continuo ceſſante expreſſa contumacia tutoris faciet fructus ſuos, donec jura offerantur & præſtentur: ſed * debebit eos computare in ſolutionem releviorum, vel jurium ſibi debitorum: quibus ſatisfactis, debet patronus ſaltem pupillis deſtitutis tutore vel curatore a ſe exigere inducias fidei præſtandæ, & feudum pupillis reſtituere. Et ſatis eſt quod non patiatur moratoriam dilationem jurium utilium ſibi competentium, quod poſſit ex propria authoritate & per manus ſuas percipere; non autem quod hoc prætextu, poſſit habito, quantum jura ſua aſcendunt, ſemper frui, & privare pupillos clientes, beneficio hac conſuetudine introducto: nec eſt permittendum cuiquam & multominus patrono occaſionem jurium feudalium trahere ad iniquũ compendium. *l. ſi. C. de uſucap. pro emptio. & bonus textus in Auth. de trien. & ſemiſſ. §. prohibemus, col. 3. ibi habens quidam aliquam legalem occaſionem, in duram tamen incidens crudelitatem & amaritudinem.*

* Fructus hic computantur in deductione jurium.

13. Octivo, pone vaſſallum eſſe minorem, ſed non eſſe ſub tutela vel cura, vel ſub cuſtodia nobili ſeu paganica patris vel matris aut alterius aſcendentis? Reſpondeo idem per omnia quod ſuprà dictum eſt in præcedentibus; ſalvo quod in caſu quo ex capite pupilli non debetur relevium, tamen quia ex capite ſupervenientis cuſtodiæ debetur, non tenetur patronus dare inducias feudi cuſtodi in qualitate cuſtodis, niſi prius perſoluto relevio, & eo non ſoluto faciet fructus ſuos in præjudicium cuſtodis & in ejus damnum, abſque eo quod computantur in ſortem relevii. Ratio, quia in cuſtode qui facit fructus ſuos, ceſſat intereſſe & ſic privilegium minoris. Sed quid ſi cuſtos in qualitate tutoris petat inducias? Reſpondeo: Si acceptaverit cuſtodiam, & ſic debeat relevium, non tenetur patronus eum audire: & ſi propter injectam fortè diu manum dominicam minor damnum habeat, recuperabit à cuſtode, qui tenebatur prædia exonerare, *ut infra §. 99.*

14. Ultimo recordor de quadam quæſtione nuper mihi propoſita in concernentibus materiam hujus §. Quædam nobilis mulier vidua erat domina caſtri à quo feudum movebatur, vaſſallus deceſſit relicta uxore vidua cum pupillo, cujus mater acceptavit gardiam ſive cuſtodiam nobilem, & acceſſit ad patronam petens in fidem eo nomine admitti, vel inducias fidei concedi: patrona ut erat cordata & minimè moroſa, utpotè veneranda illa & omnium optima ſocrus mea, poſtulatis ſimpliciter & ſine exceptione annuit: At illa læta abiens lætiſſimè, & in pleniorem partem aſſumens gratiam patronæ ſuæ, petiit à ballivo & aliis officialibus loci dominantis, expediri ſibi literas receptionis in fidem & inveſtituræ, quod fecerunt officiales, viſa epiſtola dominæ ſignificantis ſe poſtulata conceſſiſſe. Tandem pupillo majore facto, cum patrona æſtimaret ſolum fidei

Digitized by Google

induciaſ ſecundum naturam ſubjectæ materiæ matri vaſſalli conceſſas eſſe, prout debebat fieri (non enim tenebatur patrona matrem vaſſalli quocumque nomine admittere in fidem) putanſque vaſſallum majorem factum contemnere obſequium clientelare, juſſit feudum prehendi, & colonos vaſſalli commiſſarios deputari, ut quam minimum damno afficeretur vaſſallus, qui de hoc non curavit, tandem deceſſit ſine liberis, & poſt quadraginta dies officiales loci dominantis nomine patronæ feudum prehenderunt: poſtremo hæredes collaterales accedunt, fidelitatem & unum relevium offerentes cum fructibus à die ultimæ prehenſionis: quæſitum fuit an eſſet ſufficiens oblatio, quia non offerebantur fructus quos defunctus perceperat non obſtante priori prehenſione? Reſpondeo, validam & ſufficientem eſſe, quia prior prehenſio non valebat, cum tunc feudum non eſſet apertum, ſed repletum perſona vaſſalli in fidem admiſſi in perſona matris cuſtodis ſuæ. Cum enim tutor vel gardianus aut cuſtos vaſſalli aut alius adminiſtrator in fidem admittitur, ipſemet vaſſallus cenſetur admitti, nec opus eſt alia fidelitate, etiam tutela, cura, vel cuſtodia finita, ut dictum eſt.

---

* Hodie par. media 41 §. olim fuit 22. articulus.

## * §.

ITEM, en ce cas pour faire la foy & hommage, le fils *eſt reputé* âgé à vingt ans accomplis, & une fille à quinze.

## SUMMARIA §. XLI.

1. *Pubertas eſt tempus idoneum ad clientelaria munia, niſi ubi localis conſuetudo aliter diſponit.*
2. *An regi poſt pubertatem dandus ſit tutor vel curator?* 10.
3. *Regnum Legionis eſt antiquius & nobilius regnorum Hiſpaniæ.*
   *Caſtella ſive Caſtilia olim ſuberat regno Legionis.*
4. *Sanctius major Navarræ Rex Caſtiliam in regnum erexit.*
5. *Hiſpania à Sarracenis occupata, & à Francis liberata.*
6. *Quinque regna Hiſpaniæ.*
   *Carolus 5. modernus Romanorum Imperator Legionis, Caſtellæ, Arragoniæ, & Granatæ rex.*
7. *Cur & à quo tempore Rex Legionis, & Caſtellæ catholicus vocetur.*
8. *Henricus hujus nominis primus verus Navarræ rex.*
9. *Opinio ultimo loco recitata teneri cenſetur.*
11. *Etiam jure divino & naturali requiritur ſcientia & maturitas conſilii in judice.*
12. *Impuberi vel infanti competere poteſt juriſdictio etiam regia in proprietate vel titulo: ſed non in exercitio.*
13. *Defectus naturæ non poteſt à principe etiam de poteſtate abſoluta ſuppleri.*
14. *Regi minori non eſt dandus curator vel regens, ſed per ſe prudentum conſilio adminiſtrare debet.*
15. *Filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, jure prærogato competit regimen & adminiſtratio regni.*

REMITTO ad dicta ſuprà §. 32. ubi expeditus eſt hic §. illi omnino conformis.

1. Secundum legem Federici primi, pubertas erat tempus idoneum ad fidelitatem præſtandam, ut in *l. imperialem*, *§. præterea ſi quis. de probib. feud. alien.* per Federic. in *cap.* 1. *§. ſi minori. ſi de feud. defunct. controv. ſit inter dominum & agna. in uſibus feud.* Et juri feudorum in hoc conformantur conſuetudo Meldenſis. §. 145. Trecenſis §. 18. Calvimontis, §. 12. & Nivernenſis, *eod. tit.* §. 5. Et iſtud multum eſt rationabile, quare generaliter obſervandum puto niſi ubi aliter hæc ætas per conſuetudinem loci apparet determinata, ut hic: noſtræ autem conſuetudini in hoc conformatur conſuetudo Carnotenſis, §. 43. Idem Meldunenſis in ætate maſculi, ſed in fœmina reducit *ad* 14. *annos in* §. 141. Conſuetudo autem Senonenſis §. 126. *in veteri. ſed in nova* §. 220. in maſculo tempus reducit ad 18. annos & unum diem. Aurelianenſis, §. 25. & de Lortis, §. 32. reducunt ad viginti annos & unum diem in fœmina. Quædam aliæ ut Cœnomanenſis & Andegavenſis diem demunt. Et ut finiam: determinatio ſui cujuſque loci in quo feudum ſerviens ſitum eſt, attendi debet, qua ceſſante tempus pubertatis ſpectandũ. Et non eſt dubium quin iſta etiam in majoribus vel regalibus feudis locum habeāt, juxta notata *ſuprà* §. 19.

2. Sed pulchrum eſſet audire quid in regno aut regni adminiſtratione? Quod licet *πάρεργον*, * ſit (non enim de hoc loquuntur hæ conſuetudines, quæ non ſunt factæ de devolutione & adminiſtratione ipſius regni, quod peculiarem ſuam & coæquævam legem Salicam habet, ut dixi in *tract. de orig. progreſſ. & excellentia regni Franciæ*) non tamen erit inamœnum paucis diſſerere. Primus omnium Oldrad. quæſtionem hanc ſacræ ſcripturæ civiliſque & canonici juris argumentis tractavit in *conſil.* 52. *quæſt. eſt talis.* Ubi apertè quid ſentiat non exprimit: inclinat tamen & definit ſimpliciter in partem negativam, videlicet quod * tutela vel cura regis non finiatur pubertate, ſive in decimo quarto anno: ſed quod ei etiam invito dandus ſit curator uſque ad viceſimũ quintum annum, & quod nedum juriſdictionem, ſed nec reliquam bonorum jurium & negotiorum regni adminiſtrationem per ſe exercere debeat, niſi poſt viceſimum quintum annum completum. Et quamvis rectè perpendendo verba Oldradi non loquantur generaliter de quocumque rege: ſed de certo rege, ſcilicet Legionis & Caſtellæ, ut patet in *d. conſ. col.* 2. *ibi, & maximè iſte in quo diſcretio, & ibi in leg. Legionis.* ubi citat leges & capitula conſtitutionum regni Legionis *lib.* 3. *cap. de orphanis, l.* 1. *& fin. & in* 2. *parte, l.* 3. *cap.* 15. *l.* 3. ubi dicitur quod tutela regis finitur viceſimo demum anno. Et ita

* *πάρεργον*

* Tutela regis & cura an finiatur pubertate.

debet

litera dictæ conſuetudinis vulgo corrupta reſtitui.

* Regnum Legionis.

3. Eſt autem regnum * Legionis antiquum & primum Chriſtianum regnum nobiliſſimæ illius provinciæ, quæ quondam Iberia, deinde Heſperia, poſtremo Hiſpania nuncupata eſt. Quæ, omiſſa veteri illa diviſione Pomponii Melæ, in Tarraconenſem, Bethicam & Luſitanicam, de qua apud Coſmographos, dividitur hodie (authore Michaele Ritio in *lib.* 1. *de regibus Hiſpaniæ in princ.*) in quinque regna. Primum eſt regnum Legionis & Caſtellæ, quod eſt inſignius & in meditulio Hiſpaniæ: principaliter autem vocatum regnum Legionis ab antiquiore & nobiliore titulo Legionis, quoniam * ab antiquo Caſtella erat, ſimplex Comitatus movens in feudum à rege Legionis, donec Sanctius cognomento Craſſus rex Legionis, ex fœdere pacto cum Ferrando Gundiſalvo Caſtellæ Comite vaſſallo ſuo, comitatum Caſtellæ liberum eſſe juſſit, & à clientela & poteſtate ſua in perpetuum manumiſit circa annum ſalutis 920. Et exinde Caſtella per Comites liberos adminiſtrata fuit uſque ad tempora Sanctii cognomento majoris Navarræ regis, qui per Elviram conjugem filiam Garſiæ filii Comitis Caſtellæ, Caſtellam obtinuit. Cujus primogenitus filius Ferdinandus regnum Legionis uxoris ſuæ prætextu adeptus eſt, erat enim ſoror Veremundi hujus nominis tertii Legionis regis, qui ſuborta ſimultate adverſus Ferdinandum ſororium in aciem progreſſus cecidit, & ſine liberis moriens vacuum regnum reliquit victori Ferdinando, qui occupato Legionis regno, ejus curam Sanctio patri commiſit.

* Caſtella olim Legioni ſubdita.

* Sanctius major Navarræ rex Caſtiliam in regnum erexit.

4. Itaque is * Sanctius major Navarræ rex, Legione & Caſtella potitus, Caſtellam primus de Comitatu in regnum erexit: & Legionis & Caſtellæ, & Navarræ regna tenuit: quo mortuo Ferdinandus ejus primogenitus & hujus nominis primus, regnis Legionis & Caſtellæ contentus, Garſiæ fratri ſecundo genito paternum Navarræ regnum ceſſit, ut refert Ritius. Scribit tamen Raph. Volater. (qui Hiſpanos hiſtoricos diligenter legit) Geogr. *lib.* 2. quod hic Ferdinandus primus omnium titulum Regni Caſtellæ indidit, & utrumque regnum tenuit anno. 1017. hiſque Navarræ regnum adjecit quod interfecto fratre Garſia arripuit. Legio igitur, cui ſucceſſu temporis Caſtella unita eſt, principalis eſt, antiquior & nobilior titulus regni.

5. Hinc eſt quod tam ratione antiquitatis & religionis (quum primum Chriſtianum regnum in Hiſpania fuerit) quam ratione priſtinæ ſubjectionis Caſtellæ: rex Legionis & Caſtellæ antiquitus in curia Romana rex Legionis ſimpliciter vocabatur, prout & ab antiquis juris profeſſoribus rex Legionis ſimpliciter nuncupatur: ut apud Oldra. in *d. conſi.* 52. Joan. Andr. *in addit.* ad Specul. in *rub. de tutore.* Alber. in *rub. C. quando tutor, vel curat. eſſe deſi.* & quando utrumque exprimitur, Legio præponi debet: quamvis imperitum vulgus Caſtellam ſive Caſtiliam antiquitatis ignoratione præponat. Atqui ſciendum quum circa annum ſalutis ſeptingenteſimum decimũ quartum, Sarraceni irrumpentes Hiſpanias vaſtarent & occuparent, Chriſtiani in Aſturiam montibus & natura loci munitam, verſus Septentrionem & Cantabricum Oceanum ſe receperunt & apud Legionenſem civitatem, quæ per Ptolomæum & veteres Legio Germanica vocabatur, ſedem & titulum regni conſtituerunt; reliqua tota ferè Hiſpania à Sarracenis occupata uſque ad adventum Caroli magni, qui cum Rolando cæteriſque Ducibus Francis Pyrenæum ſupergreſſus, Sarracenos compreſſit & majorem Hiſpaniæ partem Alphonſo ſecundo Legionis Regi catholico reſtituit.

* Quinque regna Hiſpaniæ.

6. Et hæc de * primo & inſigniori Hiſpaniæ regno, ſub quo Toletum includitur: Errat enim verus gloſſator regularum Cancellariæ Romanæ *Reg.* 19. dicens Toletum eſſe Regnum per ſe ſeparatum à Regno Caſtellæ, quamvis valdè antiqua ſit celebritas Toleti ubi convenitur ad concilium, & Epiſcopus, nunc Archiepiſcopus, ſecundum Regem primus habeatur, ut refert Rapha. Volater. *Geogra. lib.* 2. *cap.* 7. *de Hiſpania.* Secundum eſt regnum Arragonum, tertium Navarræ, quartum Luſitaniæ ſive Portugalliæ, quintum Bethicæ ſeu Granatæ. Quorum duo prima & quintum juſte poſſidentur à victorioſo illo & prudentiſſimo principe * Carolo Auſtriaco *electo* Romanorum Imperatore hujus nominis quinto, & ſunt legitimum ejus hæredium ex ſucceſſione matris ejus Mariæ filiæ Ferdinandi hujus nominis quinti regis Arragonum, & Elizabeth (quæ fratri ſuo Henrico quarto ſine certa naturali ſobole defuncto ſucceſſit) reginæ Legionis & Caſtellæ ſeu Caſtilliæ, qui Ferdinandus cum laudatiſſima ſua uxore Elizabeth (quam Iſabellam nominat Sabellic. *Enneados* 10. *lib.* 8. *col.* 10.) bellum ad pietatem ſimul & gloriam maximam ſuſcepit adverſus Mauros Chriſtianæ fidei hoſtes.

* Carolus 5. modernus Rom. Imp.

7. Bethicam longè præſtantiorem totius Hiſpaniæ partem, & quam Plinius *lib. ultimo*, æquè ac Italiam ſuam extollit ex ſalubritate aëris & pulchritudine regionis & proventu fructuum & ingeniorum, ſeu quod verius eſt, eam Bethicæ partem quæ vulgo Granata * dicitur, annis ferè ſeptingentis occupantes, quam ſexto demum anno ſæpiſſimè fuſis & tandem expugnatis acie Mauris (Sarracenorum erant reliquiæ) Chriſtianæ ditioni & religioni vindicarunt, anno ſalutis 1492. Unde in memoriam & honorem tam præclari operis præfati Ferdinandus & Elizabeth catholicorum cognomentum ſibi & ſucceſſoribus ſuis regibus & reginis Legionis & Caſtellæ promeruerunt & ſortiti ſunt. Is tamen Ferdinandus poſt obitum Elizabeth primæ uxoris ſuæ, Pampilonem ſeu Pompelon, ut vocant, (hæc eſt Pompeiopolis quaſi civitas Pompeii, ut ait Strabo regni Navarræ caput) & majorem ejus regni partem invaſit, eoque injuſtè ſpoliavit Joannem Albertum (tunc abſentem) ratione Catharinæ uxoris filiæ Gaſtonis Navarræ regis, legitimum regem Navarræ, & patrem illuſtriſſimi illius Henrici * hujus nominis primi, & nunc ann. 1535. quo hæc ſcribimus, veri Navarræ regis.

* Granata expugnata.

* Henricus primus verè Navarræ rex.

9. Sed ut eo tandem unde ſenſim abrepens me evexit hiſtoria redeam, diſputatio Oldradi in dicto conſilio generalis eſt ad omnem regem ad quem vel infantem, fortè etiam in utero regnum ex ſucceſſione deferri poteſt; & quũ ultimo loco referat hanc ſententiam ſimpliciter quod tutela regis non finiatur pubertate, ſed plena & majori 25. annorum ætate, hæc videtur ejus opinio & reſolutio, quia * opinio ultimo ſimpliciter relata videtur teneri & approbari ab authore, ut tradit Petr. Per. in *l.* 1. *& ibi Cy. ad fin.* 2. *opp. C. de ſumm. Trin* & quod Joan. Andr. in *c.* 1. *de pœn. in* 6. *& c.* 1. *de ſenten. excommun. eod. lib.* Bald. in *Authent. ex teſtament. collat.* 1. *C. de colla. & in cap. unico. col.* 1. *an apud jud. vel curi. dom. in uſib. feud.* Paul. in *l. quo filium* §. *Sabinus & ibi glo. ff. ad Trebell.* Notant in ſimili de Innoc. quod illa opinio dicatur teneri ab eo quam ultimo loco refert. *Facit l. ſi idem cum eodem, in fin.* & ibi Ang. Jaſ. Deci. *ff. de juriſd. omn. jud.* & a. poſitiſſimè *glo. magna. poſt princ. in Lea lege. C. de condict. ob cau.* ubi dicit quod ultima pars disjunctivæ d. l. eſt vera, ideò quia ultima. Ad hoc Franciſc. Curt. ſenior. in *conſil.* 44. *collat.* 7. *conſil.* 63. *col.* 9. Antho. Corſ. in *ſing. in verb. opinio.* 1. *& in reper. eod. ver.* Jaſo. in *l. facta noviſſima. C. de pact.*

* Opinio ultima prævalet.

10. Eamdem partem negativam ſimpliciter & expreſſim tenent Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. in *rubr. de tutor.* Alber. in *rub. C. quando tutor. vel curator.* ubi omnia ferè dicta Oldradi ad verbum (tacito authore) referunt. Sed ex diametro Joan. de Imol. *in cap. grandi.* (cum quo ibi tranſeunt Gemi. Philipp. Franc.) ſentit, quod pubes omnia poſſit quæ aliàs major viginti quinque annis, ex quo jure proprio ſuccedit in regno & dignitate, quæ opinio præterquam quod periculoſa eſt, prorſus irrationabilis eſt & falſa.

11. Bartol. autem in *l. quidam conſulebant. ad fin. de re jud.* diſtinguit inter ea quæ ſunt ſimplicis juriſdictionis, ut ea ſtatim à pubertate poſſit, quaſi tranſmittens regnum in minorem videatur dare juriſdictionem minori: & inter ea quæ concernunt adminiſtrationem regni, ut non poſſit hæc exercere ſine curatore, Et hoc ſequitur Panorm. in *cap. cum viceſimum in fin. 1. col. de offic. & poteſtat. jud. delegat.* Et cum opinione Bart. & Panorm. tranſeunt Anthon. Corſ. in *tract. de excell. & poteſt. reg. qu. 16.* Jacob. de ſancto Georgio, *inveſtit. in verbo. quid ſi rex. col. 2.* Jaſon. in *l. fin. C. de teſta. mili.* Et latè Guilliel. Bened. in *repet. cap. Raynutius in verbo, adjecta impuberi, num. 52. extra de teſtam.* Sed nec hujuſmodi diſtinctionem puto ſubſiſtere poſſe, quia etiam in adminiſtratione ſimplicis juriſdictionis, & in judicando requiritur ſcientia & maturitas mentis & conſilii, ad quod non adducam leges poſitivas, quibus in quantum poſitivæ ſunt non ſubſunt reges & regna: ſed dico hoc eſſe de jure naturali & divino, ut perſpicuum eſt cuilibet ratione utenti, & ſatis patet apud Ariſtotel. *in 5. politicon*, & per illud *Exod. 18. cap.* ibi *Provide autem de omni plebe viros ſapientes*, &c.

12. Non obſtat quod concedens vel tranſmittens regnum minori, videtur etiam ei dare juriſdictionem quæ propriè fuit ratio Imol. quia hoc verum eſt quantum * ad proprietatem, jus & dominium ipſius juriſdictionis, ſive proprius & verius loquendo, quantum ad ipſum titulum regni & juriſdictionis regiæ, non autem quantum ad ipſam actualem adminiſtrationem & exercitium juriſdictionis. Hæc enim duo valdè differunt, quia regnum, Ducatus, Comitatus & juriſdictio ei adhærens quantum ad ipſum jus, proprietatem & titulum, poteſt verè competere nedum infanti, ſed etiam exiſtenti in utero nondum nato. ut per Bald. & alios in *l. fin. in fin. C. de teſtam. militat.* & pulchrè Baldus in *cap. cum viceſimum de offic. delegat.* ſicut & mulieri & infanti, ut tradit Bald. in *l. 1. col. 1. verſic. pene ergo. C. de ſecund. nupt.*

*Differentia inter dominium vel titulū juriſdictionis & ejus exercitiū.

13. Sed exercitium ipſius juriſdictionis non poteſt competere infanti, nec impuberi, ut omnes fatentur, propter carentiam judicii, & hic eſt defectus naturæ, qui non poteſt etiam à principe de plenitudine poteſtatis abſolutæ ſuppleri: ut per Inno. in *c. ſciſcitatus de reſcript.* Bart. in *l. Barbarius, ff. de offic. præto. in l. ſi quæramus. ff. de teſta. Alexa. in l. fi. C. de teſta. milit.* Igitur nec puberi adhuc minori cōmitti debet propter debilitatem judicii, & facilitatem lubricæ ætatis, quia de jure naturali & divino requiritur in hoc maturitas judicii: unde ſi eſſet eligendum inter opinionem Oldradi & opinionem ſimpliciter oppoſitam, proculdubio eligerem opinionem Oldradi, quam etiam ſequitur Feli. in *d. cap. cum viceſimum col. 2.*

14. Sed mihi videtur utilius & conſultius dicendum quod tutela regis (latè ſumpto vocabulo prout in hac quæſtione etiam pro cura accipitur) finiatur pubertate: ad hoc ut non ſit ei dandus curator, ſive regens, aut alius quocumque nomine loco regis adminiſtrator, ſive unus, ſive plures, eo ſuperbo & prærogato agentis ſui vice regentis nomine, non quin vera ſit in effectu priori mea ſententia, ſed quod ejus executio periculoſa ſit propter effrenem nunc hypocriſim tectam, nunc apertam ambitioſorum cupiditatem, qui nihil ſive per fas ſive per nefas reliqui faciunt quin ad metam pertingant, ut aliquot annos poſſint reges agere non populi commodis, ſed libidini ſuæ inſervire. Non tamen intendo quod pubes princeps, ſive quæ ſunt juriſdictionis, ſive quæ ſunt adminiſtrationis per ſe gerere debeat, ſed nomine ſuo gerantur conſilio quodam Ariſtocratico ita temperato, ut nemo ejus conſilii alios ſupergredi nedum coronam capere audeat. Harum rerum non deſunt exempla domeſtica in queis referunt Robert. Guagui. & Paul. Æmil. prudentiſſimum illum Carolum * quintum Francorum regem anno domini 1377. publica concione in hoc ſupremo Senatu habita, & in forma pragmatica juxta. *l. humanum, C. de legib. l. fin. C. de diverſ. reſcript.* legem ſtatuiſſe, quemque primogenitum Francorum regis filium, regni adminiſtrationem recipere debere, cum decimum quartum ageret annum, ne per longiorem tutelam occaſio indiceretur malevolis res novas excitandi: quod etiam refert gloſſ. pragmat. in *proœm. in verſic. ſuſceptione.*

*Conſtitutio Caroli 5.

15. Non tamen ſequitur quin ante decimum quartum annum non ſolum liceat (de quo non dubitatur) ſed etiam quandoque expediat regem coronari & inungi: ut in veteri Teſtamento Salomon duodecim annorum *3. Reg. 1.* & Joas ſeptem annorum *4. Reg. cap. 11.* & apud nos Ludovicus hujus nominis nonus & Carolus octavus impuberes uncti & coronati ſunt. Sed hoc ad intimidandum factioſos pro tempore factum eſt. Non enim poteſt ſubditis nec ſtatibus Regni, nec reipublicæ jurare quam debet fidelitatem & juſtitiæ integritatem quam ignorat, & curat minus quam Rex ſcænicus.

Rex etiam impubes & coronari & inungi poteſt.

16. Sed quod non expedit tantam poteſtatem vel adminiſtrationem, in alium vel alios velut proprio & prærogato quodam jure transferri, propter magna inconvenientia quæ inde oriri poſſent, prout innumera ex hiſtoriis (niſi res alium tractatum requireret) depromere poſſem. Vide interim quas in *l. ſi quis major in principio, C. de tranſact.* refert Alciat. miſerandas labes imperii, quæ acciderunt fraude Stiliconis & Rufini tutorum & curatorum Arcadii & Honorii filiorum Theodoſii magni pientiſſimi Imperatoris, quas plenius tractavi in hiſtoria mea eccleſiaſtica in ſecundo trecentenario. Quæ tamen ſuſpicio non habet locum in filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, quia illum (ſi ſit idoneæ ætatis) expedit regimen regni ſuſcipere, etiam proprio & prærogato jure: quum ſit perſona ſuſpicione carens, & ſimultatibus, & invidiæ cæterorum principum & aulicorum minimè obnoxia, prout rei experientia docuit in prudentiſſimo illo Carolo quinto, qui poſtquam regni adminiſtrationem durante captivitate patris Joannis ſub nomine regentis ſuſcepit, regnum pacatius reddidit, fœliciterque rexit & tutatus eſt, nec tunc in illo requiritur major ætas vigintiquinque annorum: ſed ſufficit ætas conſilii capax, puta ſeptemdecim vel viginti annorum: nec ſubeſt periculum cum plurimorum prudentum, quibus latus ejus cingitur, conſilio juvetur & utatur. Et ne vel *in his* [illegible] prolixus efficiar, vide de his latius ſi vacat per Joan. de Ter. *rub. in tract. contra rebell. reg. in 1. & 2. tract.*

## §. XLII.

*Olim 27

SOuffrance vaut foy tant qu'elle dure.

### SUMMARIA §. LXII.

1. *Induciæ quædam legales, quædam conventionales.*
2. *Induciæ non proſunt reſpectu ſupervenientis novæ feudi aperturæ medio tempore.*
   *Refert an admiſſio in fidem ſimpliciter fiat, an limitatim.*
3. *Q. 1. Tamen induciæ tacitæ cenſentur li-*

Digitized by Google

*mitate ad cauſam ſubjectam.*

*Induciæ ſunt reales, nec precario æquiparantur, ſed utrimque ad hæredes tranſeunt.*

*Nota differentiam inter ſimplices inducias, & pactum abſolutum de non utendo jure dominico uſque ad certum tempus.*

4. *Q. 2. An tutor vel generalis procurator poſſint inducias dare?*

*Ad prorogandum terminum ſolutionis debiti liquidi, ſpeciale mandatum requiritur. Contra Bart. & ſequentes.*

5. *Q. 3. Si poſt prehenſionem feudi dentur ſimpliciter induciæ; illis finitis nova prehenſione opus eſt.*

*Suſpenſio temporalis non requirit abſolutionem lapſo tempore.*

6. *Secus ſi induciæ ſub modo & conditione reſolutiva ſint conceſſæ.*

7. *Q. 4. Extenſio fit ad caſum fictum, quando illa fictio ab eodem ſtatuto introducitur.*

8. *An mulier liberetur à relevio primarum nuptiarum per fratrem, qui ante nuptias deceſſit.*

9. *Inter regalia coronæ Franciæ, collatio beneficiorum eccleſiarum cathedralium vacantium.*

*Induciæ non æquipollent fidei in juribus regaliorum.*

10. *Jura regaliorum antiquiora omni jure pontificio.*

11. *Papa non poteſt ullo modo providere de beneficiis vacantibus jure regaliæ aperto, etiamſi vacent in curia Romana.*

*Nec etiam in iſtis habent locum mandata apoſtolica, nec nominationes, & inſinuationes graduatorum.*

NOTA quod quædam ſunt * induciæ præſtandi fidem & jura feudalia legales, quædam conventionales; legales ipſo jure competunt abſque eo quod petantur vel concedantur. Et ſunt duplices, videlicet aliæ ex parte vaſſalli, quando mutatio contingit per ejus obitum, & ſunt quadraginta dierum, *ut ſupra* §. 7. Aliæ ex parte patroni quomodocumque superveniat novus patronus, & hæ pariter ſunt quadraginta dierum, poſt proclamationes, de quibus infrà §.65. Et de iſtis merè legalibus non loquitur hic §. nec ſequens. Tamen hæ induciæ intereà tantum operantur quantum actualis fidelitas: æquè enim illis pendentibus vaſſallus ſecurè fruitur, & facit fructus ſuos, ac ſi eſſet admiſſus in fidem. * Conventionales autem æquè ſunt duplices: quædam voluntariæ quæ ex mera liberalitate patroni conceduntur, & hæ merè & propriè conventionales dicuntur: quædam neceſſariæ, quas ex diſpoſitione conſuetudinis tenetur patronus dare: quare & hæ legales dici poſſunt, prout etiã à lege conſuetudinaria taxantur. Et de his ſpecialiter habetur in §. ſequenti. Conventionales autem non habent determinatum tempus, ſed illud quod à patrono præfigitur. Invenitur etiam ſimplex & nuda patientia ſive ceſſatio patroni: & hæc quidem, quamdiu durat: æquipollet fidelitati præſtitæ, ſed non venit appellatione induciarũ, quia tunc vaſſallus nullam dilationem habet ſed ſemper eſt in mera facultate patroni prehendere feudum. Et de hac non loquitur hic §. ſed habetur infrà §.61. Et quamvis hic §. incipiat à verbis meræ patientiæ, tamen ex conjunctione finis ſatis apparet, quod loquitur de induciis conventionalibus, puta de dilatione à patrono data vaſſallo ad fidelitatem præſtandam uſque ad certum tempus, fortè ſex menſium & ſex annorum, infrà quod tempus non poterit patronus manum injicere feudo, nec aliter moleſtare vaſſallum. ſed bene lapſo tempore ſi interea debita obſequia, & jura non præſtiterit. Et ſic induciæ conventionales tantum valent, quantum actualis fidelitas, & admiſſio in fidem, quamdiu durant. Et prehenſio feudi illis non finitis facta, æquè cum damnis, intereſſe & impendiis revocari debet, ac ſi eſſet facta poſt inveſtituram. Dominus Budæus hanc dilationem ſive tolerantiam præſtandæ fidei, vocat pretium feudi, ſed mihi convenientius videtur inducias fidei, ſcilicet ſtandæ, appellare, quia ſimplex precarium non obligat ſicut nec ſimplex patientia, vel negligentia patroni de qua infrà §.61. Et hæ induciæ ſicut * proſunt vaſſallo, qui interim moleſtari non poteſt, nec via prehenſionis nec via actionis, nec in judicio, nec extra, nec ratione fidelitatis, nec ratione jurium debitorum; ita proſunt patrono, quia interim non currit triginta annorum præſcriptio, quæ alias curreret in juribus utilibus, puta releviorum, vel quinti denarii, *l. 1. C. de anna. except.*

*Induciæ legales.* — *Induciæ conventionales.* — *Induciæ proſunt utrique.*

2. Limita hunc textum, ut procedat quamdiu feudum manet in eodem ſtatu, ſecus * ſi nova mutatio ſeu apertura superveniat ex parte vaſſalli. Non enim proſunt induciæ antiquæ, reſpectu novæ mutationis, ſunt enim limitatæ nedum ad tempus expreſſum, ſed etiam ad cauſam, ſcilicet præſentis aperturæ. Et communiter ſolent limitatim, & relativè concedi ad ultimam mutationem: puta patronus conceſſit Titio inducias duorũ annorum ad præſtandum, & ſolvendum fidem & jura per eum debita ratione talis emptionis, ſucceſſionis, aut alterius certæ acquiſitionis per eum factæ. Cum igitur ſint limitatæ, limitatum pariunt effectum, *l. in agris, ff. de acqu. rer. domi. l. cum ſervo. ff. de contrah. empt. l. 2. ff. de ſer. export.* Unde ſi infra menſem Titius moriatur ſine liberis, poterit patronus non obſtantibus dictis induciis, poſt quadraginta dies ab obitu prehendere feudum, & fructus ſuos facere, donec fidelitas ſit præſtita, & relevium ſolutum per hæredes ratione hujus ſucceſſionis. Et nihilominus lapſo dicto biennio, poterit iterum feudum prehendere ex defectu hominis & jurium ſuper eiſdem hæredibus, etiamſi receptis juribus eos in fidem admiſerit limitatim ratione dictæ ſucceſſionis, quia hujuſmodi admiſſio in fidem fuit limitata ad cauſam dictæ ultimæ aperturæ & mutationis, & ſic remanet vetus apertura ratione acquiſitionis factæ per Titium, ſeu potius induciis ſuis finitis reſurgit, tanquam reſoluta & finita temporali illa & limitata inveſtitura; & ſic libere jus dominicum exequi poteſt. Secus ſi ultima admiſſio in fidem non fuiſſet limitata, quia tunc eſſet diſceſſum ab induciis, & nulla fidelitas exigi poſſet ratione præteritarum mutationum, ſed ſolum jura utilia via actionis dumtaxat peti poſſent: per notata *ſupra* §. 1. *glo. fin.* dum enim hæredes Titii prehenſio feudo accedũt ad patronum, fidem & relevium offerentes, non poteſt patronus feudi mancipationem, ſeu manus levationem recuſare. Et ſi velit promptè relevium iſtud exigere, te-

*Induciæ non extenduntur ad novam aperturam.*



Digitized by Google

netur etiam eos hoc requirentes inveſtire, & in fidem admittere, nec (ad exactionem hujus relevii) ſufficeret patrono manum levare, & inducias fidelitatis offerre uſque ad finem veterum induciarum. Verum ne ſibi præjudicet in actione & exigendo modo veterum jurium utilium, quia non poteſt compellere dictos hæredes ad præſentem eorum ſolutionem, obſtantibus induciis nondum finitis: non tenetur eos ſimpliciter inveſtire, & in fidem admittere, ſed ſub proteſtatione quòd ſalvum ſibi maneat jus aperturæ, & prehenſionis feudi cum effectu poſt finitas illas inducias ratione veterum jurium, quæ quidem proteſtatio expreſſam implicat limitationem, vel reſolutionem hujus inveſtituræ, niſi vetera jura cum effectu ſolvantur infra eaſdem inducias. Vel formaliter limitare poterit hanc inveſtituram, dicendo quod eos admittit in fidem uſque ad finem dictarum induciarum, vel donec finitæ ſint, & tunc non requiritur alia proteſtatio.

3. Sed primo quæro, quid ſi induciæ non ſint limitatæ, nec per ſe, nec per expreſſam relationem ad aliud, ſed ſint ſimpliciter conceſſæ? Reſpondeo idem eſſe, quia tacitè intelliguntur limitatæ ad cauſam, cujus contemplatione petuntur & conceduntur. Cæterum ſunt * reales & tranſeunt ad hæredes, tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſſalli. Unde non ſunt precarium nec precario æquiparantur, quia precarium etiam ad certum tempus conceſſum, revocari poteſt ante tempus, etiam non obſtante pacto de non revocando. *l. cum precario in princ. ff. de preca.* Cujus oppoſitum eſt in his induciis. Et etiam illis pendentibus vaſſallus non poſſidet precario, ſed proprio ſuo jure & nomine, licet mediante beneficentia patroni forte precibus impetrata. Quid igitur ſi ex parte patroni mutatio contingat, & ejus hæres vel alius novus ſucceſſor proclamationes ſuas in vaſſallos faciat juxta formam §. 65. *infra eod.* Utrum lapſis exinde quadraginta diebus prehendi poſſit cum effectu feudum Titii, qui confidens in præfatis induciis, quæ nondum erant finitæ, non adivit novum dominum? Dubium facit, quod diximus inducias eſſe reales, & obſtringere hæredes, & ſucceſſores patroni, ſed hoc eſt verum ad naturam & limites induciarum. Unde cum hic fuerint expreſsè vel tacitè limitatæ ad certam veterem aperturam, ſcilicet acquiſitionis à Titio factæ, non extenduntur ad novam etiam ſimplicem aperturam, puta ex parte patroni contingentem, nec etiam plus operari poſſunt, quàm formalis admiſſio in fidem, & plena levatio manus, quæ non protegit à nova apertura, & ſic ille novus patronus faciet fructus ſuos donec Titius fidelitatem obtulerit, non tamen tenebitur Titius offerre nec ſolvere jura utilia antiqua, niſi lapſis induciis. Important enim induciæ expreſſum pactum de interim non petendo jura mutationis, & aperturæ quam reſpiciunt, quod pactum eſt reale, & hinc inde tranſit ad hæredes. Sed non important pactum de non prehendendo feudo, vel jura non petendo ratione alterius, & de novo ſupervenientis mutationis, vel aperturæ feudi, ad quam non referuntur, & de qua non fuit cogitatum. Unde ſi superveniat nedum mutatio feudi & vaſſalli, ſed etiam ſimplex apertura ex parte novi patroni, non proſunt hoc reſpectu præfatæ induciæ, nedum ſi hoc contingat caſu vel fato, puta morte patroni, ſed etiamſi voluntario ejus facto, puta, quia feudum dominans alii donavit, vel vendidit. Et hoc, niſi conſtaret, vel probabilis eſſet ſuſpicio, patronum in fraudem vaſſalli ( qui forte acceptis induciis ad remota ſe contulit) feudum dominans fortè ad tempus alienaſſe. Quia tunc ſi novus patronus participavit fraudem, ipſo jure non valebit prehenſio, ſaltem cum damnis & intereſſe erit revocanda, ſi vero non participaverit fraudem, tenebitur alienator & fraudator de dolo ad intereſſe erga vaſſallum. Secus ſi eſſet conventum, quod patronus non poſſet manum injicere feudo vaſſalli, nec aliquod jus dominicum exercere uſque ad novem, vel decem annos, tunc enim propriè non ſunt induciæ, ſed pactum longè diverſum: de quo infrà §. 54. I. *in fi. & plenius infra* §. 63.

*Induciæ reales.

4. Secundo quæro generaliter, an patronus aut alius ejus nomine, poſſit has inducias concedere? Reſpondeo. Si patronus ſit minor viginti, vel patrona minor quindecim annis, non poſſunt has inducias concedere, quum non poſſint actus feudales exercere. Si vero dictam ætatem exceſſerint, poſſunt etiam mere voluntarias inducias concedere, ſalvo ſi habeant curatorem ut tunc ſit neceſſaria ejus authoritas, ut diximus ſupra §. 32. Tutor autem, vel curator, item præfecti adminiſtrationi juriſdictionis, quos præpoſitos & baillivos vocant, ſimiliter & actores & procuratores generales, abſque dubio neceſſarias, ut in §. *ſeq.* dare poſſunt. Sed quid ſi voluntarias? Reſpondeo. Voluntariæ illæ non habent vim induciarum, ſed ſimplicis & nudæ patientiæ, ſed dormitionis patroni, ut verbis conſuetudinis utar. Non enim aſtringunt patronum, vel patronam, finita tutela vel cura, imò nec alium tutorem vel officialem, ſed liberum eſt eis manum feudo injicere cum effectu, quia non licuit tutori vel curatori gratiam facere de liquido jure vel debito pupilli, vel minoris, *l. præſes. C. de tranſact.* quamvis pro eorum tempore patientiam nudam præſtare potuerint, ſicut potuerunt non acquirere, ſalva pupillo vel minori contra eos actione de tutel. & rationibus diſtrahendis. Et ſic tales induciæ non valent in vim induciarum, ſed in vim nudæ patientiæ. Eadem ratione dico quòd procurator generalis etiam cum libera non poteſt hujuſmodi voluntarias inducias dare, quamvis poſſit negligere & abſtinere à prehendendo nomine domini, & ſi de facto dederit, reſolvuntur in ſimplicem & nudam patientiam, & non ligant dominum, quin vel etiam idem procurator nomine domini, non obſtantibus induciis à ſe datis valide prehendere poſſit.* Ad hoc igitur ut quis poſſit concedere in præjudicium patroni, & ligandum ejus poteſtatem, requiritur ſpeciale mandatum, quemadmodum & ad prorogandum terminum ſolvendi debitum liquidum requiritur mandatum ſpeciale, ut dominus interim petere non poſſit, & non ſufficeret generale etiam cum libera: & ita practicatur, quãvis in contrariũ ſit opinio Bart. Alex. Jaſ. & aliorum in *l. qui Romæ. §. Callimachus. ff. de verb. oblig.* ſed jure non probatur, nec obſervatur.

* Speciale mandatum requiritur ad prorogandum diem ſolutionis.

5. Tertio quæro, Patronus feudum prehendit, deinde ad preces vaſſalli dedit eis inducias præſtandæ fidei, & ſolvendi jura uſque ad annum, utrum anno lapſo, ſi vaſſallus medio tempore juſta non fecerit, feudum maneat prehenſum, prout erat tempore conceſſionis induciarum, an vero requiratur nova prehenſio? Et prima facie non videretur requiri novam prehenſionem, quia induciæ non veniunt ad perimendum, ſed ſolum ad ſuſpendendum jus patroni. Sed ſemel manu injecta, incipiunt fructus ipſo jure acquiri patrono, igitur ſupervenientes induciæ non perimunt, nec tollunt illam acquiſitionem, ſed tantum eam ſuſpendunt pro tempore induciarum. Ergo finitis induciis fructuum acquiſitio ipſo jure currit abſque alia nova prehenſione, cum ſufficiat antiqua, quæ ſuſpenſione ceſſante ad actum redit, quemadmodum ſi ante prehenſionem concedantur induciæ, non perimitur, nec clauditur apertura feudi, ſed tantum ſuſpenditur virtus executiva manus patroni, & induciis finitis remanet apertum feudum, non tanquam de novo apertum, ſed ex veteri apertura. Et hoc ſaltem videtur procedere, quando induciæ non ſunt conceſſæ ad tempus incertum, puta ad arbitrium & voluntatem patroni, quo caſu requireretur declaratio voluntatis illius, ſed uſque ad certum & determinatum terminum, puta ad ſemeſtre, quo caſu nihil aliud requireretur ad reſolutionem induciarum, quàm ſimplex lapſus temporis, prout in ſimili de jure canonico ſuſpenſus uſque ad certum determinatum tempus, lapſo tempore nulla indiget abſolutione nec declaratione. Alioquin, ut in * ſuſpenſo donec ſatisfecerit requiritur abſolutio, ut tradit Innoc. *in c. cùm bona de ætat. & qualit. ordinat.* ſaltem, quod eſt verius, re-

* Suſpenſus ad tempus eo lapſo non indiget abſolutione.

Digitized by Google

quiritur & ſufficit declaratio judicis ſuper ſatisfactione,ut tenet gloſſ. *Clement.* 1. *in verb. donec. de deci.* & ibi ſequi. Cardin. *quæſt.* 30. & Panorm. in *breviario* ad hoc *gloſſ.* & Panorm. in *cap. non eſt. de ſponſa.* Panorm. Philip. Decius in *cap.* 1. *de judic.*

6. His non obſtantibus puto finitis induciis nova prehenſione opus eſſe, quia quamvis non perimant, ſed tantum ſuſpendant aperturam, tamen perimunt prehenſionem præcedentem, cum qua non poſſunt compati. Si enim prehenſo feudo, dentur induciæ ad ſex menſes, tunc ſtatim reſtituitur feudum vaſſallo poſſeſſuro, & fruituro per ſe, non ſub manu domini, ſed per manus ſuas, ac ſi eſſet in fidem admiſſus. Et ſic conceſſio induciarum implicat de ſe tacitam quamdam levationem manus dominicæ, etiam ſi aliter non dicatur. Igitur induciis bene reperitur feudum ut prius apertum veteri apertura. Sed non reperitur nec eſt in manu patroni, niſi iterum ad eam reducatur. Finitis igitur induciis,faciet vaſſallus fructus ſuos uſque ad novam prehenſionem, velut ceſſante aut dormiente patrono. Et ita expreſſim diſponit conſuetudo Meldenſis. §. 184. quod etiam in aliis locis obtinet per rationes prædictas. Et hoc niſi aliter expreſſe cautum eſſet in conceſſione induciarum, puta, ſi patronus prehenſo feudo daret vaſſallo ſpatium menſis vel ſemeſtris ad juſta facienda, hoc expreſſo, quòd lapſo tempore ſi non eſſet ſatisfactum, maneret prehenſio, & fructus ſine nova prehenſione cederent patrono. Hoc enim ſervandum eſt & licuit patrono in liberali conceſſione modum & conditionem qualem voluit apponere. *l. legem. C. de pact. gloſſ. in cap. ſtatutum in verbo per ſe ipſos de preb. in* 6. Nec hoc caſu ſunt plenæ induciæ, quia feudum non relaxatur, ſed tantum uſus & perceptio fructuum conceditur ad tempus ſub manu dominica. Poſſunt * etiam concedi induciæ ſub conditione reſolutiva, puta niſi infra ſemeſtre ſatisfactum non fuerit, quo caſu ſi non ſit ſatisfactum, tenetur vaſſallus reſtituere omnes fructus medii temporis à tempore prehenſionis ſi qua præceſſerit, aliàs non, per ea quæ in ſimili diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. ſi. num.* 7.

*Induciæ reſolubiles.

7. Quarto quæro, Vaſſallus deceſſit relictis filio & filia, quæ nubit, patronus petit relevium ab ejus viro, qui excipit non deberi, quia ſupereſt filius primogenitus, ſive habens jus primogenituræ ſi forte ſit poſterior natu filia, tamen ille filius non fecit fidem & homagium, ſed patronus dederat ei inducias fidei præſtandæ quæ nondum finitæ ſunt? Reſpondeo non poſſe peti relevium, ſive illæ induciæ ſint voluntariæ, ſive neceſſariæ, puta, quia pupillus eſt. Et hoc duplici ratione. Prima, quia ex quo habet inducias, cenſetur in fide eſſe, ſeu fidelitatem feciſſe. Et quamvis in ſtatutis regulariter arguatur de caſu vero ad caſum * fictum: tamen licet arguere quando illa fictio introducitur & approbatur ab eadem conſuetudine vel ſtatuto, ut hic per doctrinam Bart. in *l. quis ſervo. & ibi gloſſ. fin. C. de fur. & ſervo corrup.* Bart. in *l. ut tantum in princip.* per illum textum *ff. de ſervo corrupto gloſſ. in c.* 1. *in ver. declaramus,* & ibi Gemi. *ne cler. vel mona. lib.* 6. Adde notata *infrà* §. 54. *num.* 9. Secunda, quia facto patroni ſtare videtur, quominus primogenitus conditionem impleat, & ſic pro impleta habetur. *l. jure civili ff. de condit. & demonſtrat.* Quod ultimum clare procedit in judiciis voluntariis, ſed in neceſſariis idem eſt dicendum, tum per rationem præcedentem, tum quia etiamſi pupillus non habeat inducias, & patronus nolit vel differat eas dare, eſt in culpa, & habentur pro conceſſis, & ſupplentur à conſuetudine,per notata *infrà* §. *ſequenti.*

*Caſus fictus ab eodẽ ſtatuto.

8. Sed nunc recordor de quæſtione neceſſaria in materia *d.* §. 3. Pone filium prius deceſſiſſe, deinde ſororem nubere.Super hoc breviter dicendum: aut filius mortuus eſt ante primas nuptias ſororis, ſed fidelitate præſtita, vel debite oblata, ita quòd per patronum ſtetit, & tunc nullum debetur relevium ratione primarum nuptiarum filiæ, quia immunitas ſemel acquiſita per homagium vel debitam ejus oblationem, non amittitur poſtea quandocumque moriente filio. Aut vero mortuus eſt ante fidelitatem præſtitam, ſed habitis induciis & illis pendentibus, & idem puto ſive induciæ fuerint voluntariæ, ſive neceſſariæ, quia verum eſt dicere illum eſſe mortuum in fidelitate patroni, ſive in ſtatu ſimili & per hanc eamdem rationem æquiparato fidelitati actuali, ex quo mortuus eſt pendentibus induciis per hunc textum. Alioquin indulgentia patroni, quæ debet eſſe utilis, eſſet captioſa & damnoſa, quoniam veriſimiliter filius fidelitatem vivens præſtitiſſet, niſi fuiſſent induciæ patroni. Et ita vel in dubio etiamſi filius ante idoneam ætatem mortuus ſit, & odio hujus relevii & favore liberationis & maximè matrimonii & dotis, judicandum eſt. Aut vero mortuus eſt poſt inducias finitas, & in mora fidelitatis præſtandæ, & debetur hujuſmodi relevium, quia omnino deficit conditio requiſita in *d.* §. 3. Aut mortuus eſt ante præſtitam & obtentas inducias, & in ætate minori & inhabili ad fidelitatem præſtandam, & tunc idem, videlicet quòd debetur relevium, quia ceſſant termini *d.* §. 3. Fallit hæc ultima concluſio, ſi patronus fuerit requiſitus de induciis præſtandis, & recuſaverit vel tacuerit, quia tunc habentur pro conceſſis, ex quo ſunt debitæ & neceſſariæ. Et nota quòd in quantum dixi deberi relevium, intelligendum eſt reſpectu portionis ſpectantis ad filiam ex ſucceſſione directa, & per diviſionem factam de portionibus fratris prædecedentis ſine liberis, in quibus ſucceſſit, omnino debetur relevium.

9. Ultimo nota, quod diſpoſitio hujus §. videlicet inducias æquipollere fidei actuali, generaliter habet locum in omnibus terminis conſuetudinis noſtræ, & ſimilibus. Sed ſingulariter limitatur in juribus * regaliorum Chriſtianiſſimi domini noſtri regis. Inter quæ in multis eccleſiis Metropolitanis & Cathedralibus regni ſui earum vacatione occurrente, habet jus percipiendi temporalia ſeu fructus (ut vocant) temporalium, qui ſunt quicumque reditus prædiorum, rerum & jurium, quæ à laicis poſſideri poſſunt. Et etiam jus pleno jure conferendi beneficia, tam dignitates, quàm præbendas, (& non parrochiales eccleſias) quæ tempore vacationis cathedralis eccleſiæ, reperiuntur in ea vacare de jure vel de facto, vel quorum vacatio occurrit, donec novus epiſcopus vel archiepiſcopus juramentum fidelitatis domino noſtro regi præſtiterit, & ab eo inveſtituram & levatam manum obtinuerit ratione bonorum temporalium dictæ eccleſiæ à rege feudaliter moventium.Et iſta jura competunt domino noſtro regi ejuſque coronæ,tam ratione directi dominii, & juris patronatus feudalis, quod habet in dictarum eccleſiarum temporalia, quæ ab eo ejuſque corona immediatè tenentur in feudum, quàm ratione patronatus eccleſiaſtici earumdem eccleſiarum,quarum eſt fundator, & duplici jure patronus. Et etiam ex antiquiſſima conſuetudine & approbatione ſummorum Pontificum, ut Gregorii decimi, in *concilio Lugdunenſi c. generali.* §. *fi. de elect. in* 6. & eccleſiæ Gallicanæ *in conventu Bituricenſi ſub titu. de anna.* §. *Item quod dicta.* Ubi vide *gloſſ. in verb. regalia. in pragmat.* Quamvis autem de conſuetudine generali hujus regni induciæ fidei æquipolleant fidei, tamen ſi rex magnificentia ſua dederit inducias fidelitatis præſtandæ novo epiſcopo vel archiepiſcopo, bene proſunt & æquipollent fidei, quantum ad poſſeſſionem & fructus dictorum temporalium. Sed nihil operantur nec æquipollent fidei quantum ad collationes dictorum beneficiorum, etiamſi aliàs præſul eſſet confirmatus & conſecratus. Sed requiritur actualis præſtatio fidelitatis, ut claudatur apertura regaliæ beneficiorum, utque eorum proviſio de cætero ſpectet ad præſulem.

* Regalia.



Digitized by Google

*Regaliorum jura antiquiora jure pontificio.

10. Et cùm iſtud jus * regaliæ beneficiorum ſit longe antiquius juribus antiquarum decretalium, & libri ſexti, & aliarum partium juris canonici, nullo modo eſt illi per illa jura canonica derogatum. Imò ſemper ſicut jus ſpeciale & particulare regis Franciæ intelligitur reſervatum, prout expreſſim verbis generalibus reſervatur in dicto concilio Lugdunenſi. *c. generali in fi.* Unde tempora ad conferendum, vel præſentandum ad beneficia, præfixa tam in concilio Lateranenſi in *ca. nulla de conceſſ. prabend.* quàm in *c. quoniam. c. eam te. de jur. patr.* & aliis veris locis juris canonici, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia. Nec dominus noſter rex aſtringitur ad illa conferenda infra tempora in jure canonico præfixa, nec infrà aliud tempus, niſi prout ſuiipſius conſtitutione ſtatuit tempus triginta annorum, ut conſtitut. Ludov. 12. anno 1499. §. 11. Unde etiam ſi contingat hujuſmodi præbendas vel dignitates eccleſiæ cathedralis vacantis vel repletæ, ſed nondum præſtito fidelitatis ſacramento vacare: nihilominus collatio libere & pleno jure ſpectabit ad regem dumtaxat, privativè ad quemcumque alium.

11. Itaut nec ſummus Pontifex de illis providere poſſit, nec jure præventionis, nec jure devoluto ex ſtatuto d. *c. nulla.* vel ſimili. Imò nec etiam tanquam de vacantibus in curia ſua, quia ubicumque locorum (etiamſi in curia Romana) vacent, non refert, ſed rex providebit jure ſuo regaliæ, etiam privativè ad ſummum Pontificem, quoniam in regaliæ longè antiquius eſt jure à Pontificibus Romanis introducto, quo ſibi reſervarunt collationem omnium beneficiorum jure præventionis & omnimodam proviſionem vacantium in eorum curia in *c. licet in c. præſenti. de præbend. in 6.* & collationem juris ad vacatura per viam mandatorum in *c. mandatum extra de reſcript. in c. 1. & per te. de conceſſ. præb. in 6.* Unde illa jura canonica non potuerunt, etſi etiam intendant, derogare juribus regi competentibus, utpote cum nec etiam derogare intendant juri cujuſlibet privati patroni laici, ut per *gloſſ. & doctores in d. c. licet.* Hinc eſt etiam quòd decreta concilii Baſileenſis, & noviſſime concordata in *titu. de pacif. poſſeſſ.* utpote poſterius edita, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia, ne derogetur ſpeciali juri regis, quod non intendunt dicta concilia & decreta, ut tenet gloſſ. pragmat. in *tit. de pacif. poſſe. in verb. beneficium.* Quòd etiam in iſtis non habeant locum mandata ſummorum Pontificum, jura & qualificationes nominatorum vel graduatorum, eſt indubitatum. Et cum iſtud jus regaliæ ſit jus antiquum & peculiare regis à communi pontificio jure intactum & ſeparatum, non eſt mirum ſi quamplurima complectatur ab illo jure communi exorbitantia, de quibus plura dicerem niſi præſentem materiam excederent, & juſti voluminis tractatum requirerent.

---

## * §. XLIII.

*Olim feſt 30.

LE vaſſal qui *dénie* le fief eſtre tenu du ſeigneur feodal, dont il eſt tenu & mouvant, confiſque iceluy fief.

## SUMMARIA §. XLIII.

1. *Omnis cauſa feudi amittendi fundatur in ingratitudine.*
2. *Succeſſio, dos, alimenta, ingratis liberis denegantur.*
   *Lex Pompeia de parricidiis ceſſat inter ingratos.*
3. *Libertas & legitimatio amittitur propter ingratitudinem.*
4. *Cauſæ privationis feudi remiſſivæ.*
5. *Pœnæ negantibus impoſitæ intelliguntur de ſcienter negantibus.*
6. *Negans partem feudi vel unum ex pluribus patronis, non amittit niſi partem feudi.*
7. *Quid de negante qualitatem feudi? Quid de dubitanter reſpondente?*
8. *Negatio vaga non ſufficit ad pœnam hujus §. ſed requiritur ſpecifica & determinata negatio.*
9. *Q. 1. Tripliciter poteſt fieri negatio patroni & clientelæ.*
10. *Quid ſi vaſſallus negat eſſe patronum ratione certi caſtri, ſed fatetur eumdem eſſe patronum ratione alterius caſtri?*
11. *Non tenetur patronus admittere fidelitatis oblationem incertam ratione loci dominantis.*
12. *Fidelitas non exhibetur loco dominanti, ſed perſonæ.*
13. *Incertitudo in utramque partem idem concludens non vitiat, niſi quando fit coarctatio ad alteram tantum partem.*
14. *Reſolutio hujus quæſtionis.*
15. *Vaſſallus negans actorem eſſe patronum ejus nomine proprio, non vitat periculum commiſſi, offerendo ei fidelitatem tanquam tutori alterius, vel contra.*
    *Plus attenditur perſona intellectualis quam organica.*
16. *Q. 2. Quid ſi patronus ſuperior ſeu mediatus abnegatur?*
17. *Q. 3. Pœna hujus §. nedum habet locum in negatione judiciali, ſed etiam in extrajudiciali.*
    *Jura non tolluntur per non uſum.*

Digitized by Google

18. Q. 4. *Vtrum negans pœnitere poſſit?*

19. Q. 5. *Negatione facta probatio incumbit patrono.*
*Pœna commiſsi habet locum, etiamſi patronus non probaverit niſi per juramentum à negante delatum.*
*Reprobatur communis traditio feudiſtarum.*

20. *In omni materia etiam pœnali in qua poteſt tranſigi, habet locum delatio juramenti.*

21. *Juramentum neceſſarium non habet locum in materia commiſsi vel ingratitudinis.*
*Vera & liquida probatio requiritur ad probandum ingratitudinem.*
*Juramentum non eſt probatio, ſed probationis relevamentum.*

22. *Juramentum neceſſarium habet locum ad declarandum rem eſſe feudalem vel cenſuariam.*

23. Q. 6. *Feudum nullo caſu, etiam ſecundum uſus feudorum ipſo jure amittitur, excepto ſolo caſu alienationis & traditionis domino irrequiſito.*

24. *Solo prætextu commiſsi non poteſt patronus propria authoritate prehendere feudum.*

25. *Feudum ipſo jure confiſcatur, quando cum felonia concurrit crimen læſæ majeſtatis.*

26. *Jura canonica non habent vim legis in hoc regno reſpectu temporalium, etiam eccleſiaſticorum bonorum.*
*Et bona temporalia eccleſiarum, & decimæ feudales ſubſunt juriſdictioni ſeculari, & non eccleſiaſticæ in hoc regno.*

27. Q. 7. *Propter ingratitudinem vaſſalli non poteſt patronus manum injicere feudo alias non aperto.*

28. *Dominus non poteſt propria authoritate expellere emphyteutam qui cecidit in commiſſum.*

29. *Fallit in fiſco regio, cujus eſt prærogativa inchoare à prehenſione, ut & ſuprà eod. num. 24. in fi.*

30. Q. 8. *A quo tempore veniant fructus in materia commiſſi?*
*Licet donatio revocetur per ingratitudinem, non tamen revocantur fructus.*
*Fructus rei donatæ non computantur in donatione.*

31. *An fructus veniant in reſtitutione fideicommiſsi?*

32. *Quando titulus vel donatio retrò annullatur, etiam præteriti fructus reſtituuntur, ſecus quando revocatur ut ex nunc.*

33. *Reprobatur communis ſententia.*

34. *Solutio, quòd in renovatione feudi vel donationis, fructus veniunt à tempore moræ, & non à tempore ingratitudinis vel cauſæ revocandi.*

35. *Privandus feudo vel beneficio, licitè fructus percipit, & ſuos facit quandiu toleratur.*
*Horarias preces omittens non tenetur ad reſtitutionem fructuum.*

36. Q. 9. *Reſolutio, an & quando debeat haberi ratio fructuum pro tempore inſtantiæ peremptæ quæ renovatur?*

37. Q. 10. *Revocationi feudi & donationis triginta demum annis præſcribitur.*
*Præſcriptio decem annorum ex conſtitutione Ludov. 12. intelligitur de diſtractibus qui fiunt contra naturam actus illi contraveniendo, non autem de diſtractibus qui oriuntur ex natura actus.*

38. *Præmoriente patrono finitur commiſſum.*

39. *Fallit, ſi patronus teſtamento vel inter vivos alii ceſſerit jus cōmiſsi.*

40. *Actio ad commiſſum non tranſit in alienatione feudi dominantis cum juribus & pertinentiis.*
*Sicut nec fructus ſeparati, relevia & jura præteriti temporis.*

41. *Patronus qui poſt offenſam vaſſalli vendidit feudum dominans, deinde jure commiſsi obtinuit feudum ſerviens, tenetur emptorem feudi dominantis agnoſcere in patronum, eique relevium ſolvere.*

42. *Tamen ſi patronus cedat jus commiſſi, non tenetur ceſsionarius recupera-*


Digitized by Google

*tor feudi relevium ſolvere patrono, ſicut nec de novo infeudatus.*

43. *Morte vaſſalli ante motam querelam extinguitur commiſſum: ſecus ſi vaſſallus alii vendat vel cedat feudum.*

44. *Tamen hic ſingularis ſucceſſor longo tempore præſcribit illud jus commiſſi ſicut & in quavis alia actione in rem ſcripta.*

45. *Ampliatur, etiamſi iſte emptor ſciebat noxam à venditione commiſſam.*
*Fallit ſi fraudem participaverit cum venditore.*

46. *Mala fides venditoris non impedit emptorem longo tempore præſcribere juri commiſsi.*
*Niſi lis cœpta fuiſſet contra venditorem, quia in perſonalibus actionibus in rem ſcriptis res efficitur litigioſa.*

47. *Patrono poſsidente feudum jure feudali, nihilominus currit triginta annorum præſcriptio in jure commiſsi, ſecus ſi jure proprietatis vel commiſsi poſsideat.*

48. *Patronus ſcienter tanqum dominus feudalis prebendens feudum aliàs apertum, ex defectu hominis, & jurium, non cenſetur remittere commiſſum.*

49. *Idem ſi prehendat ex defectu catalogi.*
*Etiam levis occaſio præſumptionem donationis excludit.*

50. Quomodo *patronus poſsidens, ſibi conſulere debeat ad conſervationem probationis commiſsi?*

51. *Æqualitas attenditur circa idem.*
*Singularis limitatio ad* Authent. malæfidei. C. de præſcript. 30. *vel* 40. an.

52. *Q. 11. Sufficiunt duo integri teſtes ad probandam ingratitudinem in omni materia.*

53. *Etiam papa per duos teſtes convinci poſſet.*

54. Q. 12. *Si vaſſallus patronum in judicio principaliter abnegaverit, etiam ex juſta ignorantia, amittit feudum, etiamſi pœnitere velit.*

55. *Secus in negatione facta extra jus vel in judicio incidenter.*

56. Q. 13. *Quid de negatione facta per minorem?*
*Negatio magis cadit in malam adminiſtrationem, quàm in delictum.*

57. *Quid ſi negatio fiat per curatorem vel ejus authoritate.*

58. Q. 14. *Quid de negatione vel noxa commiſſa à prælato eccleſiæ?*
*Quid ſit fælix Embola.*
*Solutio divinativa rejicitur.*

59. *Eccleſia patitur pœnas conventionales & teſtamentarias.*
*Unde amittit emphyteuſim ob non ſolutionem canonis.*

60. *Et feudum ſicut privatus.*

61. 62. *Solutio, quòd eccleſia propter delictum non amittit feudum niſi ad vitam prælati delinquentis vel aliorum dèlinquentium.*

63. *Intellectus* l. jubemus nullam. C. de ſacroſ. eccleſiis.

64. *Prælatus non eſt vaſſallus, ſed procurator.*

65. *Probibitus alienare favore alterius, non poteſt alienare delinquendo.*
*Prælatus omittendo poteſt in perpetuum præjudicare eccleſiæ, ſed non committendo delictum, niſi ad tempus vitæ ſuæ.*

66. *Si prælatus ingratus cedat prælaturæ, ſive ſimpliciter, ſive cauſa permutationis, ceſſat effectus commiſsi, ac ſi naturaliter moreretur.*

67. *Sed ſi recuperet prælaturam, reſurgit effectus commiſsi.*
*Titulus & poſſeſsio beneficii non continuatur in ſucceſſorem.*

68. *Effectus commiſsi ipſo jure finitur morte & ceſsione prælati ingrati.*

69. *Q. 15. Quid de negatione vel noxa mariti? Reſpondeo. Idem quod in prælato.*

70. *Unde ejus delictum non nocet uxori quæ non eſt communis: ſicut nec eccleſiæ nocet delictum prælati habentis menſam ſeparatam.*

*Commiſſum*

Digitized by Google

71. Commiſſum cauſatum culpa viri, nedum ejus morte, vel divortio, ſed etiam ſimplici bonorum ſeparatione ipſo jure reſolvitur.

72. Niſi conſtet ſeparationem in fraudem patroni factam.

Pœnæ pecuniariæ inter cauſas lucrativas numerantur. Limita infr. eod. num. 87.

73. Ingratitudo comitatur perſonam ingrati, donec reconciliatus fuerit.

74. Negatio vel delictum mariti nocet uxori, in his quæ ſunt de conquæſtu.

75. Secus in bonis quæ non eſſent de conquæſtu, licet aliàs eſſent communia.

76. Q. 16. Abnegatio patroni facta à muliere ſine authoritate ſpeciali viri, neutri nocet.

77. In feudis quæ ſunt in conquæſtu, etiã ingratitudo uxoris cadens in delictum, neutri nocet, nec locus eſt commiſſo, ſed ordinariæ privationi ob delictum.

Contra rationem eſt omnia mobilia & conquæſtus confiſcari propter delictum viri.

78. Feudum dotale propter feloniam mulieris committitur patrono, ſed nõ fiet executio niſi ſoluto matrimonio.

79. Prodigus amittit feudum per delictum feloniæ, ſed non per ſimplicem negationem.

80. Q. 17. Utrum in caſu commiſſi revocentur prius alienata?

81. Solutio quod non, ſed ſolum jus quale habet committens committitur.

82. Q. 18. Negatio vel felonia proprietarii, non nocet habenti uſumfructum.

Ingratitudo filii familiàs donatarii non præjudicat patri uſufructuario, contra Franc. Ripam.

83. Q. 19. Per feloniam vaſſalli non reſolvitur ſubinfeudatio ab eo ſine conſenſu patroni facta.

84. Q. 20. Feudo ſui natura finito reſolvuntur hypothecæ & alienationes: ſed non ſi cadat in commiſſum.

85. Si res donata revocetur per l. fin. C. de revocand. donat. non reſolvuntur hypothecæ.

86. Q. 21. Feudum cadit in commiſſum in præjudicium donatarii, vel etiam emptoris, quibus non erat facta traditio.

Confiſcatio bonorum omnium vel quotæ, fit cum onere: ſecus in confiſcatione rei certæ.

87. Jus commiſſi non omnino cenſetur cauſa lucrativa.

88. Secus in voluntaria repudiatione vel reſignatione feudi facta patrono.

Quod eſt notandum pro revocatoriis actionibus.

89. Jus commiſſi eſt reale.

90. Q. 22. Utrum patronus feudo ſibi commiſſo, teneatur ſtare colono?

91. Reſpondeo ſic, ſi eſt ad longum, ſecus ſi ad modicum tempus.

92. Soluto matrimonio tenetur mulier præciſe ſtare colono mariti ad modicum tempus, contra communem.

93. Quomodo intelligendum patronum ſuccedere in feudo commiſſo jure privationis, & non jure tranſmiſſionis?

94. Q. 23. Utrum ſingularis ſucceſſor teneatur ſtare colono habenti hypothecam?

95. Reſpondeo. Non præciſe, niſi velit refundere intereſſe.

Hypotheca non ampliat obligationem cui accedit, ſed ſecundum eam reſtringitur.

96. Et tantum in hoc generalis, quantum ſpecialis hypotheca operatur.

97. 98. Q. 24. Negatio erronea procedente facto patroni vel ejus prædeceſſoris, non inducit commiſſum.

99. Q. 25. Donatio remuneratoria non eſt donatio.

100. Tamen res cauſa remunerationis infeudata, propter ingratitudinem revocari poteſt.

Feudum improprium regulatur ut verum feudum niſi in quibus expreſſe derogatum eſt naturæ feudi.

101. Q. 26. Vaſſallus per ingratitudinem amittit nedum feudum acceptum, ſed etiam omnia augmenta & ædificia.

102. Etiam ſi facta ſint de pecunia aliena vel communi cum uxore.

Tamen ſoluto matrimonio, uxor vaſſalli poteſt à viro vel ejus hærede repetere dimidiam impenſæ, factæ in patrimonio viri.

103. Quid de melioratione & augmentatione facta poſt noxam commiſſum.

104. *Q. 27. Quid de ſubfeudis & cenſuariis prædiis à vaſſallo ante vel poſt ingratitudinem acquiſitis?*

105. *Q. 28. An remiſſo jure commiſsi ſit feudum novum?*

106. *Ubicumque ſit privatio feudi emphyteuſis, ipſo jure intelligitur, ſi dominus velit.*

*In dubio non præſumitur donatio revocata etiam ingratitudine admiſſa.*

107. *Etiamſi feudum declaratum fuit commiſſum, ſi tamen patronus non fuerit executus, manet feudum antiquum.*

108. *Nova diſtinctio trimembris.*

109. *Materiæ ſubjectæ magis quam verborum formæ, inſerviendum.*

110. *Utrum renunciatio vaſſalli noceat agnatis.*

111. *Quid quando patronus utitur verbis miſtis*, remittimus *& de novo* concedimus?

*Verbum de novo* concedimus, *in dubio non mutat naturam feudi antiqui.*

*Reſtitutio in integrum poſt ſententiam cauſa cognita latam, non nocet agnatis.*

112. *Quando hæredium retineat antiquam qualitatem, vel naturam conquæſtus aſſumat?*

113. Q. 29. *An ſolus prælatus poſsit remittere feloniam vaſalli Eccleſiæ.*

*Solus prælatus habens adminiſtrationem, poteſt canonem recipiendo præjudicare Eccleſiæ in commiſſo emphyteuſeos.*

114. *Idem in ejus procuratore niſi jam commiſſum acceptaverit.*

115. *Solutio, hoc eſt verum in commiſſis per omiſſionem vel negligentiam incurſis: ſecus ſi per delictum, niſi injuria ſolam prælati perſonam reſpiciat.*

116. *Vel niſi expediat Eccleſiæ injuriam remitti.*

117. *Quando injuria dicatur reſpicere perſonam vaſſalli tantum: vel etiam eccleſiam.*

118. *Vaſallus Eccleſiæ, negans prælatum eſſe prælatum Eccleſiæ non amittit feudū.*

119. *Clauſula, ſalvo jure, ad non cogitata refertur, non autem ad diſpoſita.*

120. *Q. 30. Feudum commiſſum propter prælatum offenſum, indiſtinctè acquiritur ipſi Eccleſiæ.*

*Tenetur tamen extra manus ſuas ponere.*

121. *Q. 31. Vaſſallus negans maritum patronæ talem eſſe, non amittit feudum.*

122. *Nec ſi illum graviter offendat, ignorans eſſe talem.*

*Nec ſi ſcivit, ſed maritus in culpa fuit.*

123. *Maritus non poteſt remittere emendam honorabilem uxori debitam.*

*Nec jus commiſſi ſemel radicatum.*

124. *Sed poteſt remittere commiſſum emphyteuſis uxoris re integra, ſecus poſt ſemel acceptatum commiſſum.*

*Et hujuſmodi commiſſum ſoli uxori acquiritur.*

125. *Q. 32. Utrum vaſſallus ſcienter & enormiter offendens patrem patroni, feudum amittat.*

126. Q. 33. *Patronus vel donator ſciens, & habito conquerendi ſpatio tacens, non tranſmittit jus revocandi ad hæredē.*

127. *Ampliatur etiam ſi aliàs eſſet res revocata ipſo jure, qui intelligitur ſi dominus velit, vel hoc declaret.*

*Fallit in noxa ſucceſſiva & continua.*

128. *R. 34. Idem è converſo præmoriente vaſſallo vel donatario ante querelam.*

129. *Fallit in via exceptionis, patrono vel ejus hærede poſſidente.*

130. Q. 35. *Patronus ignoranter inveſtiens ingratum, ſibi non præjudicat, niſi in via prehenſionis.*

131. *Clauſula, ſalvo jure, non impedit nec interrumpit præſcriptionem.*

132. Q. 36. *An noxa patris noceat filiis? Secundum uſus feudorum, feudum novum quocumque genere caducitatis redit ad dominum ſine onere.*

133. *Feudum verò antiquum ad agnatos, niſi committatur propter noxam in dominum commiſſam.*

*Feudum autem conventionale non cōmittitur, niſi ad vitā delinquentis.*

134. *Secundum noſtras conſuetudines feudū nunquam cōmittitur patrono, niſi propter noxam in eum commiſſam.*

135. Q. 37. *Non amittitur feudum ex omnibus cauſis exhæredationis liberorū.*

136. *Sed ſolum ex quinque cauſis revocandæ donationis, vel quæ ad unam ex illis reducatur?*

137. *Gravior injuria requiritur ad revoca-*

*dam donationem vel feudum, quàm ad exhæredandum filium.*

138. *Qui ſint malefici.*
*Duplex magia.*

139. *An donatarius impediens donatorem teſtari, amittat donationem.*

140. *Q. 38. Feudum & donatio revocari poſſunt, ſi patroni vel donatoris uxor violetur, ſecus ſi eorum concubina.*

141. *Ampliatur ad filiam, nurum, neptem, ſororem, ſponſam, matrem.*

142. *Hæres vel legatarius violantes viduam teſtatoris manentem in viduitate amittunt hæreditatem vel legatum.*
*Mulier adulterans vivo marito perdit dotem, ſecus eo mortuo.*

143. *Non amittitur feudum vel donatio propter violatam viduam patroni vel donatoris.*
*Mulier nubens infra annum luctus non amittit ſibi donata vel relicta à marito, ſecus ſi fornicetur?*

144. *Quid ſi vaſſallus polluat viduam defuncti patroni infrà annum luctus?*

145. *Q. 39. Donatarius tenetur donatorem inopem pro modo liberalitatis alere.*

146. *Non tamen tenetur vaſſallus alere patronum qui non eſt dator feudi.*

147. *Q. 40. Si filius vaſſalli graviter patronum offenderit, non eſt locus commiſſo, etiam poſtquam ſucceſſerit patri: ſed non tenebitur patronus eum in fidem admittere, niſi pœnitentem de delicto & pro viribus ſatisfacientem.*

148. *Sed ſi negetur delictum, & non poſſit in continenti probari, debet vaſſallus inveſtiri, ſaltem proviſionem feudi obtinere.*

149. *Tamen hoc caſu convictus non amittit feudum (niſi delictum eſſet ſucceſſivum) ſed fructus donec ſatisfecerit.*

150. *Q. 41. Pœnæ ſtatutorum localium ligant ignorantes etiam forenſes in delictis à jure communi damnatis.*

151. *Tamen ſi vaſſallus occidat patronum probabiliter ignorans eſſe talem, feudum non cadit in commiſſum.*
*Ad eſſe delicti requiritur ſcientia qualitatis illud conſtituentis vel aggravantis.*
*Voluntas format & diſtinguit omnes actus.*

152. *An & quatenus error in corpore vel in qualitate excuſet à delicto.*

153. *Pœna l. Cor. de Sica. tenetur erronee occidens unum, quum alium dolosè occidere intenderet.*

154. *Error in corpore vel qualitate perſonæ non excuſat à delicto communi & intento: ſed à qualitate vel ſpecie delicti non intenta.*

155. *Quid ſi vaſallus duorum alterum pro altero occidat?*

156. *Ad amiſſionem feudi vel donationis, ſufficit conatus contra Franc. Ripam.*

157. *Præſumitur vaſſallus ſcire, quis ſit patronus.*
*Ignorantia nunquam probatur juramento ejus contra quem eſt præſumptio.*

158. *Q. 42. Quid ſi hæres vaſſalli poſt noxam admiſſam abſtineat, vel reſtituatur adverſus hæreditatis aditionem?*

159. *Hæres per beneficium inventarii eſt verus heres, & per negationem vel feloniam facit feudum committi.*

160. *Q. 43. Legatarius feudi, poſtquam dies legati ceſſit & venit, ſcienter offendens patronum, facit committi feudum, niſi ante acceptationem legatum repudiet.*

161. *Noxa hæredis vel emptoris ſub pacto de retrovendendo non nocet legatario vel venditori.*
*An pretium ſuccedat loco rei in particularibus.*

162. *Q. 44. Quid de noxa commiſſa per emptorem vel donatarium feudi ante traditionem.*

163. *Q. 45. Quid de noxa ejus, qui ſperat fundum ex lege inveſtituræ?*

164. *Sperans jus in feudo ex liberali infeudatione patroni quem offendit, illud amittit.* per l. fin. C. de revocand. dona
*Jus commiſſi excludit jus accreſcendi.*

165. *Q. 46. Vaſſallus ſcienter feudum recognoſcens ab alio non committit; niſi ubi conſuetudo loci diſponit, vel niſi*



Digitized by Google

*ſit ligius principis.*
*Quid de negante particularem rem, vel jus aliquod feudi?*
166. Q. 47. *Emphyteutes & uſufructuarius propter deteriorationem privantur. Hinc & vaſſallus feudo, aut juriſdictione privari poteſt.*
167. Q. 48. *Quid ſi patronus abneget vel offendat vaſſallum?*
168. Q. 49. *Pœna non debet excedere delictum.*
169. Q. 50. *Quid proprie confiſcatio? Confiſcatio & merum imperium de ſe ſolus principis ſunt.*
170. *Fiſcus & domanium regium convertuntur. Duplex patrimonium principis.*
171. *Feudum quandoque finitur, quandoque confiſcatur, quandoque committitur, quandoque ob voluntariam alienationem à patrono acquiritur. Quando feudum finitur, tunc proprie habet locum regula, Finito jure datoris, reſolvitur jus acceptoris.*
172. *Feudum quod finitur ipſo, jure revertitur & conſolidatur,*
173. *Etiam reſpectu poſſeſſionis naturalis vaſſalli, vel emphyteutæ, quæ ipſo jure reſolvitur & conſolidatur civili poſſeſſioni domini directi.*
174. *Finiente uſufructu, ipſo jure reſolvitur poſſeſſio uſufructuarii. Reſoluto precario: reſolvitur poſſeſſio precaria.*
175. 176. *Conſolidatio quæ fit ex natura rei, non eſt nova acquiſitio.*
177. *Nec cadit in conquæſtum, contra Joan. Fabrum & ſequentes. Duæ cauſæ lucrativæ non concurrunt circa idem.*
178. *Feudum finitum & ad dominium reverſum ratione antiqui hæredii, cenſetur ejuſdem qualitatis.*
179. *Emptor proprietatis à quo jure feudali & proximitatis res retrahitur, non poteſt deducere uſumfructum, medio tempore finitum & conſolidatum*
180. *Secus ſi illum redemerit ab uſufructuario.*
181. *Quid ſit proprie conſolidatio?*
182. *Triplici via res confiſcari poteſt. Exteri non ſuccedunt in bonis ſitis in hoc regno.*
183. *Illegitimi non ſuccedunt, nec eis ſucceditur. Quæ jure confiſcationis obveniunt, inter acquæſtus ſeu noviter acquiſita computantur.*
184. *Quæ jure confiſcationis deferuntur ad principem, licet à domanio dependerent: non ex hoc efficiuntur de domanio, ſed libere per principem alienari poſſunt.*
185. *Terræ appanagii non confiſcantur, ſed finito appanagio ipſo facto ad domanium revertuntur.*
186. *Commiſſa jure lucrativorum & conquæſtuum cenſentur.*
187. *Dupliciter propria accipiuntur. Prædium traditum marito ex cauſa antecedente matrimonium, non cadit in conquæſtum.*
188. *Commiſſa pendente uſufructu cedunt uſufructuario quoad uſumfructum, licet committatur propter injuriam factam proprietario.*
189. *Feudum jure retractus feudalis retentum cadit in acquæſtum, ſed non in conquæſtum.*

HÆc ſola cauſa amittendi feudum exprimitur in noſtra conſuetudine non tamen aliæ cauſæ excluduntur, ſed relinquuntur in diſpoſitione juris.

1. Et nota, quod omnis cauſa feudi amittendi fundatur in ingratitudine clientis: notanter dico amittendi, & non finiendi, quia feudum conceſſum uſque ad certa tempora vel generationes, quæ expirant, non dicitur propriè amitti ſed finiri. Ingratitudo autem teterrimum eſt vitium, de quo vide per canoniſtas in *cap. fin. de dona.* per Alberic. in *l. 2. in princ. C. de libert. & eor. liber. in l. fin. C. de revo. donat.* Et nihil æquè ſocietatem hominum (quæ in mutua conſiſtit benevolentia) diſſolvit, inquit Senec. in *lib. de benef.* & Valerius Maximus *lib. 5. tit. de ingratis hiſtoria* 20. ubi etiam ſcribit Athenis* actionem adverſus ingratos conſtitutam; & ingrati apud Perſas ſeveriſſimè plectebantur, ut *author eſt Xenophon. in Cyropædia lib.* 1.

* Ingratitudinis actio.

2. Unde propter ingratitudinem licet parentibus nedum exhæredare liberos ingratos: ſed etiam eiſdem alimenta denegare. *l. ſi quis à liberis. §. item judex.* & ibi gloſſ. Alberic. Bart. *ff. de libe. agnoſ. gloſſ. in l. fin. C. de alendis. lib. 5. gloſſ. in §. ſi igitur in Authent. ut cùm de appellat. cognoſ. per* Panorm. *& alios in cap. cum haberet. de eo qui duxit in matrim. quam pollu. per adult.* Eadem ratione pater non tenetur filiam ingratam dotare, ſicut non debetur ei legitima, quia ingratitudo tollit debitum naturale. Bald. *l. fin. col. 2. C. de dotis promiſſ.* de quo plenius infrà §. 122. Et liberi primi matrimonii ingrati erga parentem, qui tranſivit ad ſecunda vota, perdunt beneficium conceſſum à *l. hac edictali, 6. de ſecun. nupt. text. in l. fin. C. eod.* Et hoc ne occaſione aſſumpta lucri jam acquiſiti contra parentes protervi inſurgant

Digitized by Google

efferanturque, ὡς τοὺς τῆς φύσεως ἀτιμάζοντες νόμους, id eſt & naturæ inhonorent leges, ut inquit pulcher textus ſic ad verbum a nobis è Græco exemplari tranſlatus *in novell. Juſtin.* περὶ τῶν δευτερογαμούντων, id eſt *de iterantibus nuptias, ſive in Auth. nup. col.* 4. §. *optimè.* Et quod fortius eſt crimen & pœnam legis Pompeiæ de parricidiis. *l. Divus & ibi gloſſ.* & Bart. *ff. ad leg. Pomp. de parricid.* Jaſon. in *l. jus autem civile, col. penult. ff. de juſti. & jur.* Pet. Gerar. *in not.* 2.

3. Et propter ingratitudinem libertus reducitur ad priſtinam ſervitutem *l alimenta.* §. 1. *ff. de lib. agnoſc. l.* 2. *C. de libert. & eor. liber. cap. octava* 22. *quæſt.* 2. *cap. de famulis. de ſer. non ord.* Quod primum fuit inſtitutum Athenis, ubi libertus ingratitudinis convictus jure libertatis exuebatur, per hæc verba: Superſedeo te (inquit lex) habere civem tanti muneris impium æſtimatorem, nec adduci poſſum ut credam urbi utilem quem domi ſceleſtum cerno, abi igitur & eſto ſervus, quoniam liber eſſe neſciſti, ut refert Valerius Maximus *lib.* 2. *cap.* 1. *hiſt.* 32. Sic filius emancipatus ingratus iterum in paternam poteſtatem reducitur. *l. unica. C. de ing. lib.* & legitimatus iterum ad ſtatum naturalitatis reducitur. Bald. in *cap.* 1. §. *filii nati. ſi de feud. fuer. controv. inter dom. & agna. in uſib. feud.* Ludov. Rom. *in ſingul.* 222. *ultimo quæritur.* Facit textus in *Authent. ut libert. de cætero.* §. 1. *cap.* 6. Ubi* manumiſſor æquatur patri,

* Manumiſſor & benefactor patri æquatur.

& ultra filius propter ingratitudinem & contumeliam in patrem vel matrem puniendus eſt, & militia vel dignitate, ſi quam habeat, privandus & exauctorandus. *l.* 1. *ff. de obſeq.* Et nedum punitur ingratitudo commiſſa in parentes vel manumiſſores: ſed etiam in alios benefactores, ut in donatarium. *l. fin. C. de revocand. donat.* & qui magnas facultates donat, æquiparatur patri. *l. ſi patronus. ff. de confirmando.* Et ingrediendo materiam §. noſtri non immerito amiſſione feudi mulctatur ingratitudo commiſſa in patronum, cui vaſſallus ſacramento aſtrictus eſt ad fidelitatem.

4. Non autem ſufficit quævis occaſio, per quam officii debiti immemor videatur: ſed requiritur gravis & inſignis ingratitudo, ut habetur in cap. *unico. in quibus cauſ. feud. amitta. in uſib. feud.* & cauſæ ingratitudinis vel privationis late ſpecificantur per textum & ſcribentes *in tit. l. quæ fuit prima cauſa benefic. amit.* per Jacob. Ardi. in 2. *ſumma feud.* Pet. Jacob. *in tit. de cauſ. ex quibus feud. amit.* pract. Pap. in *for. lib. quand. agit. ad revoc. feud.* & alios Summiſtas. Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. dictique vaſſalli promi. non commit. felo.* & Franciſcus Curt. in *tract. feud. in* 4 *parte* Udalri. Zazi. in *epitom. feud. parte* 10. ad quæ remitto, & præcipue ad Curt. qui quadraginta & unam cauſas enumerat, & late pertractat: non tamen omnes apud nos practicantur, nec eas propterea ſigillatim deducere volui, quia ex his quæ breviter dicam colligi poterit, quid tenendum ſit. Aſſumo igitur concluſionem §. noſtri cui conformatur conſuetudo generalis regni, conformatur etiam textus *in c.* 1. §. *vaſſall. ſi feud. ſi de feudo defunct. conten. ſit inter dom. & agnat. cap.* 1. *in fin. de leg. Corradi in uſibus feud.* ubi latè, Præpoſ. & Alexander.

5. Hanc concluſionem limito primo, ut procedat dummodo vaſſallus* ſcienter vel fraudulenter negaverit patronum. Tum enim convicto de mendacio non eſt parcendum quia mentiens ſimilis eſt furi. *l. hæreditatem in fin. ad leg. Falc.* ita Bald. loquens in vaſſallo negante *in l.* 2. *col.* 2. *C. quem. & quand. jud.* ſecus ſi ignoranter, quia ignoranti ſubvenitur, ut ſunt textus præallegati, in uſibus feudorũ, dummodo etiam non ſit craſſa & ſupina ignorantia ſive lata culpa, ſecundum gloſſ. & omnes doctores, ibi Ang. in *l. nec ſupina. l. reg. ff. de jur. & fact. igno.* & quæ congerit Boeri. *in conſuetud. Bitur. eo. tit.* §. 14. Et ita regulariter debent intelligi omnia jura, quæ volunt negantem puniri: puta quòd fidejuſſor negans ſe fidejuſſiſſe, perdit beneficium diviſionis, ſive epiſtolæ Divi Adriani. *l. ſi dubitetur.* §. *ſi ita demum.* & ibi Bart. *ff. de fidejuſſ. & benefic. Auth. præſente. C. de fidejuſſ.* videlicet excuſſionis & cedendarum actionum. Baldus in *Auth. contra qui propriam. col.* 3. *C. de non num. pecu.* ubi debitor negans ſcripturam eſſe de manu ſua, convictus mendacio perdit beneficium exceptionis non numeratæ pecuniæ. Et negans ſe ſocium perdit beneficium, ne ultra quam facere poſſit exigatur. *l. ſi unus.* §. *fin. ff. pro ſocio. l. ſed hoc ita in fin. ff. de re judica.* & ſimiliter maritus negans matrimonium, notat Bartol. in *l. etiam* §. 1. *ad fin. ff. ſolut. matr.* Et hæres, qui negavit rem legatam eſſe hæreditariam, perdit falcidiam in illa re, *l. Paulus* & ibi Bart. Alex. in *l. hæreditatem.* §. *fin. ff. ad leg. Falc.* Et ſimiliter ſi negaverit fideicommiſſum vel rem eſſe hæreditariam, perdit retentionem ex Trebelliano. Bart. in *l. reſcriptum. ff. de his quib. ut indig. l. fin. ff. licentia ad fin. C. de jur. deliber.* Et filiusfamilias negans ſe eſſe in poteſtate patris perdit beneficium. *l.* 1. *& per tot. ff. quod cum eo. l. tum qui ſe. ff. eo l. qui cum ſe ff. de re jud.* Et conventus reali ſi neget ſe poſſidere, perdit commodum poſſeſſionis. *l. fin. ff. de rei vend. Auth. item poſſeſſor. C. qui pot. in pign. habeant.* Negans ſe libertum, perdit jus aureorum anulorũ. *l. fin. C. de jure aureor annul.* Et negans damnum à ſe datum in l. Aquilia, vel negans piis locis legata relicta eſſe, in duplum convictus condemnatur. §. *ex maleficiis.* & ibi Fab. Joan. de Pla. Ang. Aret. Jaſ. *inſt. de actio.* Et dominus conventus negans ſervum eſſe ſuum, perdit facultatem dandi pro noxa, & condemnatur in ſolidum. *l. quoties.* §. *prætor. l. ſi ſervus depoſitus.* §. *ſi negaverit. ff. de noxali, act.* Hæc enim omnia & ſimilia debent intelligi quando negans negat per dolum vel latam culpam, ut tradit Bald. in *d.* §. *vaſſallus.* quem Alvar. & Præpoſ. ibi ſequuntur. Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. dictique vaſſalli promi. non commit. felo. col.* 8. *verſic. undecima cauſa.* Zaſi. in *epito. feud. part.* 10. *concl.* 7. Curt. junior in *tract. feud. part.* 4. *q.* 19. Ang. Rapha. Cuma. *in l. ſed hoc ita.* §. *quod autem. ff. de re judi.* adde Ludov. Rom. *conſ.* 70. *viſo themate.* Guid. Pap. *Deci. Delph.* 436. Sed diligenter adverte quod iſta prima fallentia, nõ poteſt apud nos practicari nec obſervari, niſi in denegatione patroni quæ fieret extra judiciũ: ſi enim vaſſallus ſemel denegaverit patronum in judicio, tunc ſive ſcienter, ſive ignoranter etiam ex probabili cauſa ignorantiæ non curatur, ſed diſtinctè amittit feudũ per ea quæ dicemus *infra eod. q.* 3. 4. & 14.

6. Limito ſecundo, ut procedat quatenus negatur, quia ſi vaſſallus negaverit tantum dimidiam * partem feudi, vel certa prædia moveri à patrono, nõ amittit totum feudũ, ſed ſolũ partem vel rem negatam, quia pœna non debet excedere delictum per jura in ſimili allegata *ſuprà* 13. *gloſſ.* 5. *num* 5. Et ita tenent gloſſ. And. Iſer. Bald. Alvar. Præpoſ. *in d.* §. *vaſſallus.* Bald. in *l. cogi poſſeſſorem fin. C. de pet. hæred.* & omnes excepto Pet. de Cer. cujus ſententia velut ſaturnina ab omnibus feudiſtis rejicitur. Unde ſi vaſſallus habeat plures patronos ejuſdem feudi, & unum ex eis tantũ abnegaverit, non perdit totum feudum, ſed ſolum partem reſpicientem patronum abnegatum. Ita in terminis decidunt Guil. Alberic. Bald. Ang. in *l. communis libertus. ff. de in jus vocand.* Alvaror. Præpoſ. in *cap.* 1. *de vaſſall. qui contra conſt. Lotha. feud. al. in uſibus feud.* Sed quando plures patroni abnegantur reſpectu certæ partis feudi, quomodo acquiretur eis vel confiſcabitur illa pars, an viriliter? puto quod non, niſi patroni habeant viriles in patronatu, ſed revertitur pro rata juris & portionis, quam patronus injuriam paſſus habet in jure patronatus, & feudo dominanti. Hæc enim jura feudalia magis reſpiciunt & afficiunt rem quam perſonam, ut plenè dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* Quod autem negans partem vel rem feudi dicatur negare feudum quantum ad hoc, & incidat in pœnam hujus §. non eſt dubium *argumento l. quæ de tota.* quod habet locum in ſtatutis ubi eſt eadem ratio ut hic. Tum etiam ex propria vi verborum, verum eſt dicere quòd is negat rem feudalem, qui quantulamcunque partem feudi negat. Hanc limitationem modifica ut not. *inf. eo. qu.* 46 *n.* 163.

* Negatio punitur in ſciente.

* Negatio partis.



Digitized by Google

7. Limito tertio, ut procedat textus noſter propriè & ſtrictè in veris terminis in quibus loquitur, videlicet quando vaſſallus* negat feudum ipſum moveri à patrono: ſecus ſi negat feudum eſſe ligium, vel ſubjectum mori Vulquecini, vel alii qualitati & conditioni prætenſæ per patronum: etiamſi affirmaret feudum francum & liberum, tunc enim non perdit in toto nec in parte. Nec obſtat, quod Baldus & omnes feudiſtæ in *d.* §. *vaſſallus ſi feudum.* dicunt totum feudum amitti negatione unius qualitatis, conditionis, vel oneris feudi: eo quod hujuſmodi negatio reſpiciat totam rem, & non poſſit dividi. Argumento *l. ſi is qui quadraginta.* §. 1. *ff. ad leg. Falcid. l.* 1. §. *ſi quis ſimpliciter.* ubi Bart. Alexand. & omnes. *ff. de verborum obligat.* quia fundantur in *d.* §. *vaſſallus.* qui loquitur in latioribus terminis, ſcilicet in negante feudum, vel partem, vel conditionem: ſecus in terminis conſuetudinis noſtræ vel ſimilis, ut in *d. quæſt.* 43. Limito quarto, ſi vaſſallus dubitanter reſpondeat, & dicat ſe neſcire an ſit feudum, vel an actor ſit patronus: hoc enim ei permittitur ad vitandum pœnam commiſſi. Textus in *d.* §. *vaſſallus feudum. & in cap.* 1. *in fin. de lege Corradi,* ſed tamen interim patronus fruetur feudo aperto & prehenſo ex defectu hominis.

* Negatio qualitatis

8. Limito quinto, in negatione* generali vaga & informi, ut ſi vaſſallus litem conteſtaretur negativè, vel ſi reſpondendo ad libellum diceret (ut ex ſtilo aſſolet) nego narrata prout narrantur, & petita prout petuntur vera eſſe & fieri debere. Tunc enim per talem negationem non amittitur feudum, ſicut nec cætera juris beneficia, de quibus *ſupra eodem, limitatione* 1. & ita in ſimili decidit Bartol. in *l. ſi dubitetur.* §. *ita demum. in fin.* & ibi Imol. Paul. *ff. de fidejuſſor.* Bald. in *cap.* 1. *col.* 5. *de lit. conteſt.* Saly. in *l. cum precum. C. de lib. cauſa.* Imol. Alexand. Jaſon. in *l. ſed hoc ita.* §. *quod autem. ff. de re jud.* & expreſſim in terminis noſtris. Jacob. de S. Georg. in *d. ver. dictique vaſſ. promitt. non committ. felo. col.* 6. *ver. undecima cauſa.* Zaſ. in *epiſt. part.* 10. *concluſ.* 7. Concluditur ergo. Ad hoc ut ſit locus huic §. requiritur denegatio ſpecifica; formalis & abſoluta: & ita practicatur. Alioquin per negationem non cathegoricam & minus ſufficientem ad commiſſum non fieret locus diſpoſitioni §. ſequentis, nec relaxabitur feudum pendente lite, ut ibi dicetur. Prædictæ limitationes reſpiciunt qualitatem vel modum negationis & non ſubſtantiam, excepta ea quæ materiam reſpicit ſed limitatam. Nec altiùs ingrediendo materiam,

* Negatio vaga & generalis.

9. Quæro primo, quotupliciter fieri poſſit negatio reſpiciens materiam & ſubſtantiam ipſius feudi & feudalitatis? Reſpondeo tripliciter: * Primo, reſpectu perſonæ & rei, ut quando vaſſallus negat feudum teneri à patrono: & ab ejus feudo ſeu loco dominanti. Secundo, reſpectu perſonæ tantum, ut quando non negat feudum moveri à loco à quo dependet, ſed negat moveri ab actore, qui tamen eſt verus patronus, & in effectu eſt negare patronum eſſe dominum loci dominantis. Tertio, reſpectu rei tantum, ut quando vaſſallus fatetur patronum eſſe patronum ratione alterius rei, vel loci pertinentis ad patronum: ſed non ratione rei vel loci quem patronus prætendit eſſe locum dominantem. Et adverte quia iſta noſtra conſideratio neceſſaria eſt ad intellectum totius hujus materiæ; & tamen nunquam legi nec audivi factam ab aliquo. Niſi quod ſeptemdecim annis poſt has commentationes noſtras evulgatas, deinde ex diſcipulis meis, nec non citato hoc revolvit ut facile eſt inventis addere, & è multis reſponſis conſultationibus meis quas crebras habebat. Nunc quæritur utrum in qualibet dictarum negationum habeat locum hic §. Et breviter reſolvendo dico in prima tantum ſpecie propriè loqui hunc §. & locum eſſe pœnæ, ſed non in ſecunda, niſi etiam de malitia & fraude conſtet, nec etiam in tertia ſi vaſſallus probabilem cauſam habuit,

* Negatio triplex feudi.

10. Quod ut plenius liqueat, aſſumenda eſt & inſpicienda vera ipſa propria ſpecies & hypotheſis hujus §. in ſuo concreto, quæ eſt juncta §. immediate ſequenti & præcedentibus: quando dominus manum injecit ratione loci vel dignitatis dominantis; vaſſallus autem abſolutè negat, & prehenſorem & qualitatem in qua prehendit: hoc eſt, planè abnegat ipſam feudalitatem, ſive contendat rem prehenſam eſſe allaudialem, ſive non. Satis eſt quod planè abnegat feudaliter moveri à prehendente, & propria praxis hujus §. uſus & obſervantia ex qua orta & conflata eſt hæc conſuetudo, eſt quando abnegatio fit in judicio ad vitandum actus feudales dominicos, & ſpoliandum prehenſorem prehenſione feudali, ſive fiat ex defectu hominis ſive ex defectu catalogi ut in dicat conſuetudo Bleſenſis §. 101. & reliquæ fere conſuetudines. Tamen idem eſt ac ſi extra judicium, ſi actus ſit valde ſerius deturbans poſſeſſionem vel quaſi prætenſi domini feudalis, ut dicam quæſtione ſeq. & ut ſæpe dixi publicè interpretando, jura non debent applicari ad meditationes abſtractus in aëre, ſed ad caſus ſuos practicos in concreto, ut dixi in *ex pricatione primi labyrinthi. num.* 50. *&c.* multo magis hoc faciendum eſt in conſuetudinibus quæ ex negotiis hominum colliguntur & conflantur, & tantum habent de eſſe & effectu quantum de uſu ſerio, qui non poteſt eſſe niſi in concreto.

11. Porro non uſuvenit in hoc regno aliquem eſſe dominum feudalem ratione perſonæ ſuæ tantum, niſi forte in feudis incorporalibus & perſonalibus, ut quando Rex dat officium Cancellarii in feudum, vel Baro officium Caſtellani velut inſularii & cuſtodis caſtri ſui in feudum cum certis ſtipendiis vel juribus huic officio deſtinatis & adhuc iſta feuda imperſonalia & incorporalia, de quibus dixi ſuprà §. 15. *gloſſ.* 3. *in fin.* non dependent à mera perſona organica domini, ſed ab ejus dignitate, puta Regia vel Baronis. Non enim hujuſmodi vaſſallus tenet hujuſmodi feudum à Rege in quantum Carolus vel Henricus, ſed in quantum Rex talis regni, & non in quantum Rex alterius regni vel dux Mediolani, nec à Barone, in quantum eſt Titius vel Mævius, ſed in quantum eſt Baro illius certæ Baroniæ: & non in quantum forſan eſt Dux vel Comes. Semper igitur hæc feuda non ad nudam perſonam organicam, ſed aliquam rem vel qualitatem dominantem referuntur. Multo ergo fortius feuda realia & localia quæ ſolent à certa re locali immobili dependere, ſive locus illic dominans ſit alaudium ut infrà §. 46. ſive feudum ſuperius, ſive dignitas ſuprema quod à nemine recognoſcitur, & de ejuſmodi feudis realibus & localibus magis loquuntur hæ conſuetudines, quæ etiam ad crebriora & frequentiora ſua themata magis referri & de illis intelligi debent. *l. nam ad ea. ff. de legibus.* ex quibus liquet quod propriè & adæquate loquendo, hæc conſuetudo non loquitur de illa prima ſpecie negationis.

12. Ideo ſecunda impertinens eſt, prout non eſt propriè neque de verbis neque de mente conſuetudinis: negans enim patronum eſſe dominum loci dominantis, non negat feudalitatem nec jus loci dominantis: & ſi ea fatetur, recognoſcit id quod magis eſt de ſubſtantia & materia feudi & feudalitatis, quandoquidem hæc feuda magis ſunt realia quam perſonalia, & magis rem afficiunt quam perſonam, ſuprà *eodem* §. *gloſſ.* 5. *num.* 2. *num.* 4. & dicam *infra* §. 60. & prout in ſupremo principe magis attenditur perſona repræſentata, id eſt, principatus ipſe qui perpetuus eſt, quam perſona organica quæ mutabilis eſt, ut pulchrè inquit Baldus. Ita & fortius in privatis dominis feudalibus magis attenditur jus ipſum dominicum loci dominantis, quàm nuda perſona domini vel poſſeſſoris: quia non eſt dominus feudalis, nec dominus directus ut ipſe, ſed ut dominus vel poſſeſſor loci vel dignitatis dominantis. Negatio ergo perſonæ ita ad perſonam reſtricta ut jus ipſum feudale & dependentiam feudalem

illæſam

Digitized by Google

illæſam & immotam relinquat, non ſpectat ad materiam hujus §. quanquam poſſet eſſe talis injuria, ut ſpectaret offenſam illam perſonalem quam feloniam vocant, de qua non loquitur hic §.

13. Et quamvis de hoc hæc conſuetudo nullum verbum dicat, tamen ea ingratitudo & privatio non eſt remiſſa, ſed in uſu & conſuetudine generali & jure communi relinquitur. Quamvis enim in concluſione conſuetudinum localium ſubjici ſoleat vel intelligi clauſula prohibens alias conſuetudines allegare: intelligitur de ſpecialibus & localibus contra vel ultra univerſales conſuetudines vel jus commune. Sunt enim multæ conſuetudines ita generales & notæ, ut non ſit opus eas localibus conſuetudinibus includi vel deſcribi, ut dicam latius in fine harum conſuetudinum in interpretatione conſtitutionis Caroli 7. ſuper eas.

14. Præterea ſententia noſtra probatur evidenter æquitate, quia aut actor eſt poſſeſſor loci dominantis & non tenetur de alio docere & ſic quum non gravetur onere probandi dependentiam feudalem & veritatem feudi, non debet feudum periclitari ob negationem quæ non facit feudalitatem dubiam. Satis enim reum ſuccumbere in expenſis: ad quod optime facit textus in *l. eum qui juraverit in princip.* & ibi Bartol. *ff. de jurejur.* Bartol. in *l. qui ea mente oppoſit.* Alexand. *ff. furt.* Bald. in §. *vaſſallus ſi feudum, ſi de feud. defuncti content. ſit inter dom. & agnat. in uſibus feudor. & in l. contra negantem. C. de lege Aquilia* & quæ dixi in *l. error. C. de juris & facti ignor. in lect. Tubingenſi.* Et hoc niſi appareret de dolo & malitia vaſſalli; ut quia dominus eſſet ipſe originalis inveſtitor vel indubitatus hæres, & tamen vaſſallus qui ab eodem accepit in feudum vel hæres vaſſalli viſa dicta originali inveſtitura, nihilominus negaret eum eſſe dominum, & impediret executionem contractus & actuum dominicalium de facto: tum quia hæc eſſet contraventio pactorum quæ facit conceſſionem liberalem revocari. *l. ultim. C. de revoc. donat.* Tum quia ejuſmodi negatio recidit in primam illam ſpeciem.

15. Quantum ad tertiam negationis ſpeciem, videtur prima facie operari pœnam commiſſi, ex quo per exitum litis apparet ipſam dependentiam feudalem fuiſſe controverſam & abnegatam per vaſſallum, probatam vero per dominum, qui interim privatus eſt fruitione feudi facto & negatione vaſſalli: ergo locus commiſſo. Nec obſtat quod vaſſallus eamdem perſonam agnovit, eique fidem & omnia jura obtulit, quia primo non obtulit ratione veri loci dominantis: & ſic nihil obtuliſſe videtur, quia feudum & dependentia feudalis non perſonalis eſt, ſed realis. Secundo non ſolùm male obtulit, ſed etiam abnegavit veram dependentiam feudalem, & interim dominum excluſit & litigare coegit. In contrarium arguitur non eſſe locum commiſſo, quia vaſſallus agnovit perſonam actoris in verum patronum, eique omnia ſemper jura obtulit: & ſic non eſt verum, dominum ipſum abnegatum, quamvis obtulerit ratione alterius loci quàm per dominum prætenſi & tandem probati: & ſic non verificantur verba hujus §. pœnalis, ſaltem non omnia verificantur, & conſequenter ceſſat ejus diſpoſitio, præſertim pœnalis. Omnia enim verba ſtatuti convenire debent & verificari priuſquam locum habeat ejus diſpoſitio, ut dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 5. *& infrà* §. 58. *num.* 42. Confirmatur, quia in hoc commiſſo principaliter agitur de injuria facta perſonæ, cui, & non rei inſenſibili debetur juramentum fidelitatis, quod ſemper eidem perſonæ fuit oblatum. Tum eſt quod vaſſallus peccaverit circa rem, non tamen circa perſonam: ergo non eſt locus hujuſmodi commiſſo, quod non eſt quærendum nec conſolidandum rei, ſed acquirendum perſonæ, ut latè probabo *infrà eodem quæſt. ultim.*

16. Quid dicendum? Reſpondeo * diſtinguendum, quod in confeſſo eſt patronum eſſe dominum & poſ- * Diſtinctio.
ſeſſorem utriuſque loci dominantis. Et tunc cum utroque caſu & in omnem eventum agnoſcatur in patronum, ceſſat pœna commiſſi, quia patronus non debet jura ſua liquidare periculo vaſſalli, qui non abſolutè abnegat, ſed actorem ipſum recognoſcit. Aut vero dominus non erat poſſeſſor utriuſque loci dominantis, & locus eſt commiſſo, puta ſi patrono petenti fidelitatem ſibi fieri ratione caſæ quam poſſidet: offerat vaſſallus fidem præſtare ratione cujuſdam caſtri quod patronus non poſſidet, & in quo nihil juris prætendit: tunc enim vaſſallus negans patronum eſſe patronum ratione caſæ, fruſtra negationi ſuæ addet vel prænuntiet eſſe patronum ratione caſtri, etiam offerendo ei fidem & jura in illa qualitate, utpote quum id ſit omnino *ἀπροσδιόνυσον* & impertinens. Si enim verum ſit & probetur feudum moveri ab illo patrono ratione caſæ, quod negavit vaſſallus, & non moveri à caſtro quod aſſeruit vaſſallus, conſtat patronum denegatum eſſe in patronum, & ita ſecundum prædicta videtur diſtinguendum in hac tertia ſpecie.

17. Et quod hæc noſtra diſtinctio multum habeat æquitatis, immo ſit vera & neceſſaria, Probatur triplici fundamento, quia alioquin ſequentur abſurda & inconvenientia. Pone in primo caſu, videlicet quando uterque locus à patrono poſſidetur, feudum in veritate moveri à caſtro, & tamen patronum injecta manu prætendere illud moveri à caſa, & impugnare oblationes factas in caſtro vel ratione caſtri, tunc enim vaſſallus cogetur carere feudo uſque ad finem litis, vel recognoſcere patronum ratione caſæ, & ſic præjudicare juri & honori feudi ſui, vel denegare patronum ratione caſæ, & ſubire periculum commiſſi & perpetuæ amiſſionis feudi, ſi forte patronus probet moveri à caſa, niſi dicamus ut ſupra, quod hoc caſu denegatio non inducit commiſſum, etiam contraria veritate probata, quia proprie non denegatur patronus, nec ſuperioritas perſonæ, ſed ſuperioritas certæ rei, quæ utcumque de ſe ſit principalis per notata ſuprà *eodem num.* 12. Tamen ſatis eſt quod non eſt tam plena & projecta negatio quàm ſonant verba hujus §. & ſic ceſſare debet diſpoſitio ejus pœnalis.

18. Secundo, & fortius probatur, quia hoc caſu non videtur eſſe voluntaria negatio, de qua loquitur textus, ſed neceſſaria, quia non poteſt vaſſallus aliter habere proviſionem feudi ſui, quum non ſit alius dominus vel poſſeſſor caſtri cui poſſit adimi vel intercedere, ut ſic vaſſallus per manum ſupremam recipiatur, juxta §. 60. *infrà eod.* nec poſſit conſuli vaſſallo ut etiam principali reſcripto recipiatur in fidem per manum ſupremam ad recuſationem patroni, ex quo patronus non recuſat, ſed offert recipere illum in fidem ratione caſæ, nec poteſt dici quòd in omnem eventum ſaltem per proviſionem debeat vaſſallus recipi, ex quo ſive unum ſit, ſive aliud, ſemper eſt idem patronus, quia etiamſi vaſſallus conſentiat ſub hac incerta alternatione recipi in fidem, patronus non tenetur hoc facere, ſed poteſt exigere fidem præciſè in ſpecie & forma certa, alioquin frui feudo uſque ad finem litis, & ſub eventu victoriæ quantum ad fructus damna & intereſſe & impenſas.

19. Tertio, facere videtur quòd * incertitudo quæ in utraque parte dubitatis vel alternative concludit, numquam nocet. *l. quod ſi dubitet*, & ibi Bar. Pau. *ff. de acquir. vel amit. hered.* Ang. Alex. in *l. gallus* §. *ſi ejus. col.* 3. *ff. de liber. & poſtu.* Alex. in *l. ubi autem non apparet* §. *qui illud aut illud ſtipulatur.* in *l. inter ſtipulantem.* §. 2. *col. ult. ff. de verb. obligat.* Feli. in c. 2. *col.* 11. *de reſcript.* Sed hæc ratio non militat in hoc paſſu, quia tunc demum procedit, quando non fit coarctatio ad alteram tantum dubitationis partem, ſed conſentitur in qualibet: hic autem partes non conſentiunt in qualibet, ſed in utraque diſſentiunt, quia patronus vult recognoſci ratione caſæ, vaſſallus autem hoc non vult, ſed vult recognoſcere * Incertitudo utrimque concludens non vitiat.

ratione caſtri, quod recuſat patronus. Præterea utraque pars alternativè non tendit ad eumdem finem, quia in altera feudum efficitur de pertinentiis loci humilioris, in altera fit de pertinentiis loci nobilioris. Rationes autem præcedentes & maxime ſecundum fundamentum *num.* 18. concludunt.

* Solutio.

20. Et ſic in quæſtione noſtra * concludo demùm quòd in prima ſpecie negationis procedit hic textus & nullomodo in ſecunda, niſi probata malitia ut dixi *ſupra eodem n.* ſed nec in tertia ſpecie locum habet hic §. nec pœna commiſſi, dummodo, ut dixi, vaſſallus offerat recognoſcere patronum alterius loci ſpectantis ad eumdem patronum. Secus ſi offerret eum recognoſcere ratione cujuſdam loci in quo patronus nihil prætendit, tunc enim impertinens & negatoria eſſet hujuſmodi oblatio, & remaneret negatio pura recidens in priorem ſpeciem, quia in effectu eſſet denegatio & reſpectu perſonæ, & reſpectu rei. Et licet nunquam viderim hujuſmodi quæſtionem accidere in facto, tamen ſæpe poteſt contingere. Quid enim ſi idem ſit dux & comes, & prehendat feudum tanquam comes, vaſſallus autem vult eum recognoſcere tanquam ducem? Deciſio patet ex prædictis. Nobilitas enim & excellentia rei dominantis non facit in hoc varietatem juris, nec magis inducitur repræſentatio diverſarum perſonarum vel patronorum in pluribus nobilioribus quàm in pluribus humilibus feudis. Et ſic infero, quod ſi vaſſallus negaverit prehenſorem eſſe patronum tanquam comitem, ſive ratione comitatus, agnoſcendo tamen eum patronum ratione ducatus: quod etiamſi probatum fuerit à domino feudum prehenſum moveri à comitatu, & non à ducatu, quod non propterea ſecedit in commiſſum, quia non eſt denegatio & injuria facta ipſi perſonæ, quod æquè principaliter hic attenditur & conſideratur in hoc textu ut ipſa denegatio dependentiæ veri loci. Et hoc niſi conſtaret vaſſallum fraudulenter vel ſcienter hujuſmodi denegationem feciſſe, quia tunc non poteſt negari, quin fuerit in dolo, indevotus, & ingratus in obſervantia fidelitatis & clientelæ, & ſic locus erit commiſſo cum effectu.

21. Rurſus præfatam concluſionem & illationem noſtram ſingulariter limita, ut procedat quando idem eſt dominus utriuſque loci dominantis jure & nomine ſuo proprio, tanquam verus proprietarius. Secus ſi ſolum nomine alieno, ut tutor duorum pupillorum, vel nomine dignitatis, in qua non habet niſi titulum & adminiſtrationem, ſed non dominium & proprietatem, ut in epiſcopo duorum eſpiſcopatuum. Unde ſi tutor nomine primi pupilli manum injecerit feudo, vaſſallus autem contendat moveri à ſecundo pupillo, & ejus nomine offerat eidem tutori fidem & jura: ſi negat feudum moveri à primo pupillo, vel à prehenſore tutorio nomine primi pupilli, convictus amittit feudum. Idem dico, ſi obtulerit recognoſcere prehenſorem in patronum nomine ſuo, & in hoc non eſt dubium. Idem ſi negaverit feudum dependere ab epiſcopatu à quo prehenſor pretendit illud moveri, quia convictus amittet feudum, quantumcumque eumdem prehenſorem recognoſcere voluerit tanquam epiſcopum, ſed non ejuſdem Eccleſiæ, ſed ratione alterius epiſcopatus.

22. Vel ipſummet prehenſorem nomine proprio ad cauſam ejus patrimonii, vel è contra, quoniam epiſcopus non eſt dominus bonorum ſuæ Eccleſiæ, ſed procurator. *cap.* 1. *de donatio.* Et ipſa dignitas vel Eccleſia eſt patrona, & abnegationem paſſa, & ſic ei feudum committitur per notata in *cap. quoniam abbas. de offic. delega.* & quæ pulchre tradit Baldus in *conſil.* 159. *ſupra eodem lib.* 3. ſecundum novam imprellionem, & ſecundum veterem *conſil.* 359. *lib.* 1. Ubi dicit regem fungi vice duarum perſonarum, & quod * magis attenditur perſona intellectualis hoc dignitas & reſpublica quam perſona principis, quæ eſt organum & inſtrumentum illius perſonæ intellectualis. Facit Bald. *conſ.* 218. *lib.* 3. ſecundum novam Lugduni quæ eſt econtra ſecundum veterem Brixiæ editionem & quæ dixi in Styl. *curiæ parlamenti part.* 1. *lib.* 50. & quod dictum eſt in prælato, idem in marito quem vaſſallus offerret recognoſcere nomine proprio negando feudum moveri à propriis uxoris patronis, vel è contra. Hic nedum diverſæ perſonæ repræſentantur, ſed etiam in veritate ſunt diverſi patroni: & ſic indebitus honos alii oblatus, non purgat in aliquo injuriam illatam vero patrono, & commiſſum ei debitum.

* Perſona intellectualis præſtat organicæ.

23. Secundo quæro, Vaſſallus negavit prehenſorem eſſe patronum, & ſic habuit proviſionem feudi, ut in §. *ſeq.* Tandem inventum eſt idem feudum moveri à prehenſore, non * tamen immediate, ſed mediate. An & quando locus ſit huic §. Reſpondeo. Diſtinguendum, aut ille ſuperior patronus non tenet feudum medium tanquam apertum ad manum ſuam ut infrà §. 55. & tunc non eſt locus commiſſo nec alicui pœnæ, ſed debet prehenſio declarari nulla, cum adjudicatione damnorum & impenſarum vaſſalli, quia ſuperior patronus nihil juris habet in ſubvaſſallos, ſive in vaſſallos mediatos, niſi in caſu §. 54. & 55. & ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. feudum non dicitur proprie & ſimpliciter moveri prout hic textus requirit, niſi à patrono ſuo immediato, & non à patrono mediato, niſi in caſu prehenſionis feudi medii. Non tamen dico quin alias mulctari mereatur vaſſallus, ſi inficiatus fuerit ſuperiorem patronum eſſe ſaltem mediatum patronum. Sed hoc nihil ad commiſſi pœnam. Nec obſtat quod habetur in *l. imperator.* §. *illum de prohib. feud. alien. per Feder.* ſi vaſſallus dominum domini ſui offenderit, feudo privatur, & ad dominum immediatum revertitur: quia illud loquitur in materia noxæ ſeu feloniæ cadentis in delictum, nec adhuc continuo feudum committitur: ſed ita demum ſi vaſſallus à domino ſuo immediato requiſitus fuerit ſatisfacere majori domino & contempſerit, quia tunc etiam dominum ſuum immediatum offendit. Et pariter dominus immediatus ſi à domino ſuo requiſitus, ut vaſſallum offenſorem de ſatisfactione requirat, contempſerit, dominum ſuum offendit & feudum amittit, quod eſt intelligendum quando dominus immediatus habet poteſtatem & facultatem hoc præſtandi, & non dominus ſuperior, qui nullam habeat juriſdictionem in ſubditos vaſſalli, prout dicitur in ea *l.* §. *inſuper.* vaſſallum requiſitum teneri filium vel domeſticos qui ſuperiorem offenderunt, ad eum pro ſatisfactione deducere vel à ſe ſeparare, ne videatur particeps criminis.

* Negans dominum utrum privandus ſit feudo ſi probaverit alium immediatum eſſe dominum.

24. Sed nimium efferor, redeo ad diſtinctionem noſtram. Aut verò ſuperior patronus tenebat feudum ad manum ſuam jure & poteſtate feudali, & tunc ſi prehenſio facta ſit vel ſuſtentata in hac qualitate, & vaſſallus ſimpliciter abnegaverit patronum, locus eſt huic §. Cui autem acquiratur feudum commiſſum, an prehenſori, an patrono mediato, dicemus in *d.* § 55. *gloſſ.* 10. *quæſt.* 10. Si vero prehenſor ſuſtinuerit manus injectionem ſimpliciter nomine proprio vel ad cauſam feudi ſuperioris, & non ad cauſam feudi medii jure feudali poſſeſſi, non erit locus commiſſo: ſed idem dicendum quod in priore caſu, quia patronus tenens feudum ad manum ſuam jure feudali, nihil poteſt facere nec adminiſtrare circa illud, niſi in qualitate domini ſuperioris jure feudali feudum inferius poſſidentis, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 122. Secus ſi poſſideret feudum medium jure dominii vel proprietatis, ſive tanquam unitum feudo ſuperiori, ſive ſeorſum & ſeparatim, quia utroque caſu eſſet verus & immediatus patronus vaſſalli negatoris; & hoc quando juſtè poſſidet. Secus ſi injuſtè quia quamvis vaſſallus potuerit ei fidelitatem jurare ut evitaret prehenſionem & litem, tamen ſi noluit

obſequi

Digitized by Google

obſequi illicito invaſori, & maluit negare omnia ut invaſorem conturbaret & debiliorem redderet, etiam ſi non nominavit, nec aſſeruit verum dominum, quia non audebat vel ei non expediebat ut ſæpe uſuvenit ſub tyrannis & inclinationibus regnorum. Tantum abeſt ut verus dominus ante litis exitum reverſus, debeat eam reſumere vel commiſſum petere: ut potius debeat gratias agere vaſſallo qui maluit per abſolutam abnegationem excludere, vel quadamtenus repellere invaſorem, quàm eum juvare recognitione & jurium ſolutione. Quod ſi ob id ejectus fuerit ab invaſore, etiam per ſententiam commiſſi ab eo obtentam, verus dominus reſtitutus, debet etiam redintegrare vaſſallum qui damnum & periculum ſubiit, ut vero domino magis commendaret, & nimis abſurdum eſſet melioris eſſe conditionis eos qui potentioribus adulantur, quàm qui vero domino & veritati prodeſſe voluerunt. Quod ſi vaſſallus neutrum dominum curabat, ſed hac occaſione tantum ſibi negotiari & libertatem venabatur, nullam meretur gratiam. Idem in ſimilibus.

* Negatio feudi extra judicialis utrùm noceat neganti vaſſallo.

*Praxis.

25. Tertio quæro, Circa praxim hujus § utrum habeat locum* in negatione ubicumque facta, ſive in judicio, ſive extra? Et videtur quòd tantum in ea quæ fit in judicio, quia per negationem non amittitur feudum ipſo jure, ſed demum per ſententiam, ut dicemus infrà *eodem quæſt. 6.* Et communis * practica eſt patrono incumbente feudo prehenſo, & fructus ſuos faciente, ſive prior poſſeſſor ſtatim abnegat initio litis, ut nedum impediat omnino commiſſarios reddere rationes: ſed eos & ſe à prehenſione eximat, ſive initio intercedat ex eo quòd res ſit cenſuaria & non feudalis, vel quòd moveatur ab alio, & tandem moras pertæſus, vel confidens de jure ſuo, negat prehenſorem eſſe patronum. Tunc prehenſor concludit, non ſolum ad hoc quòd prehenſio ſua declaretur valida, ſed etiam ad hoc quòd feudum declaretur commiſſum, & ei adjudicetur cum fructibus à tempore manus injectionis, & abnegationis. Reus autem concludit ad finem nullitatis prehenſionis, & abſolutionis à concluſionibus actoris cum damnis & intereſſe, & pendente hac lite, feudum per proviſionem reſtituitur veteri poſſeſſori. Et æſtimo nunquam viſum fuiſſe practicari hunc §. ratione negationis extra judicium, vel aliter quàm modo præfato factæ.

* Non uſus non tollit legem.

26. In contrarium arguitur, quia textus iſte non diſtinguit quando, ubi, vel quomodo fiat negatio,* nec tolluntur jura per non uſum, ex eo quod caſus non accidit: vel accidit ex eo quòd hi quorum intererat tacuerunt, per notata Cy. in *l. 1. C. quæ ſit long. conſuetud. & ſupra in proœm. gloſſ.* 1. Conſuetudo autem §. noſtri loquitur ſimpliciter generaliter in negante, & ſi intellexiſſet de negatione judiciali dumtaxat, facile & abſque dubio expreſſiſſet: igitur generaliter debet intelligi per jura vulgata. Tum in negatione quæ eſt extrajudicialis, adeſt eadem ratio commiſſi, videlicet ingratitudo & offenſa, in eo quòd eſt forma eſſentialis, & cauſa prima & finalis feudi, videlicet in fidelitate. Facit quòd illi textus *in uſibus feud. ſupra eodem num.* 4. *num. fin.* allegati generaliter procedunt etiam extra judicium. Et ſic concludo, quod ſive hujuſmodi negatio fiat in judicio in quo de hoc principaliter agitur, ſive in alio judicio incidenter, ſive omnino extra judicium, dummodo ſerioſè & deliberatè, habet locum pœna hujus §. Secus ſi per lubricum linguæ non perſeverante vaſſallo, *argumento l. quicquid calore. ff. de reg. jur.* nec enim lubricum linguæ ad pœnam facile trahendum eſt, inquit Modeſtinus *in l. famoſi. ff. ad l. Jul. majeſt.* & leviter dictum contemnendum cenſet. *l. unica. C. ſi quis impera. maledic.*

*Pœnitere an poſſit vaſſallus.

27. Quarto quæro, utrum ad vitandam pœnam hujus §. liceat vaſſallo, qui negavit * pœnitere, & patronum agnoſcere? Andr. Iſern. in *d.* 1. §. *vaſſallus ſi feudum in fin.* & ita Præpoſ. Mediola. §. *ſi de feud. defunct. controv. fuer. inter dom. & agn. in uſibus feud,* tenent, quod non, etiam re aliàs integra, quia delictum eſt conſummatum; & jus patrono acquiſitum. *l. qui ea mente. ff. de furt.* & hoc innuit textus noſter qui ex ſimplici negatione diſponit feudum amitti per verba præſentis temporis. Jacob. autem de Bell. in d. §. *vaſſallus,* tenet licitam eſſe pœnitentiam uſque ad litem conteſtatam, & ſequitur Jacob. Ardizo. *in ſumm.* & Bald. Alvarot. Præpoſ. *d.* §. *col.* 2. ubi limitant primo, ut etiam ante litem conteſtatam pœnitere non poſſit, ſi vaſſallus dato à judice termino ad reſpondendum negaverit, per notata Baldi in *Auth. contra qui propriam. C. de non num. pecun.* & in addit. ad Specul. in tit. *de poſitio. col.* 4. Secundo, dummodo reficiantur impenſæ, & damna; & ſalvo ut etiam poſt litem conteſtatam uſque ad ſententiam pœniteri poſſit, ſi ætas vel alia juſta cauſa patrocinetur. *argumento l. de ætate §. ex cauſa. & §. ſeq. ff. de interrog. act.* Alii cenſent locum eſſe pœnitentiæ quando per eam relevatur adverſarius ab onere probandi: ſive antequam probaverit: *per l. eum qui juravit in princ. ff. de jurejur.* Bart. *l. qui ea mente. oppoſ. antepen. ff. de fur.* Bald. in d. §. *Vaſſallus ſi feudum. & in l. contra negantem col.* 1. *C. de leg. aquil.* & certe poſtquam actor propter negationem judicialem & litem ſuper hoc conteſtatam gravatus fuit onere probandi, non debet eſſe locus pœnitentæ etiam in pœnalibus. Et ita firmat Andre. ſicut vulgo Barbatias *conſ.* 83. *col.* 3. *lib.* 3. ſed non proinde ſequitur licitam ſemper eſſe pœnitentiam ante probationem.

8. Reſolvendo dico, quòd ſi negatio fiat in judicio, ubi principaliter de hoc agitur, (quia ex qualitate loci & inſtantiæ augetur delictum, & apparet de majori deliberatione) amplius revocari non poteſt invito patrono, & volente probare feudum à ſe moveri, quoniam delictum eſt conſummatum, & jus commiſſi patrono quæſitum, eo ipſe, quòd extitit conditio hujus §. Unde res non eſt amplius integra. Et ſic non obſtat *d. l. de ætate. §. ſi cum ſimilibus ff. de inter. action.* Et hoc niſi eodem contextu antequam patronus acceptaverit, & concluſerit ad commiſſum, tunc enim ex brevitate temporis, & ſubita revocatione non videtur factum, vel indeliberate, & non ex animo factum, *l. 3. ff. de divor. l. quicquid calore cum concor. gloſſ. ff. de reg. jur.* Si vero extra judicium, vel incidenter in alio judicio ad hoc non intentato, non ita præſumitur ſerioſè & deliberare factum, niſi ex circumſtantiis negationis, vel perſeverantiæ appareat: quo caſu ſaltem poſtquam patronus acceptavit, vel negationem ad animum revocavit: idem puto, quod in principali judicio ut pœniteri non poſſit dummodo negans non ſit minor, ſed legitima perſona, ut ſtatim dicetur. Si quidem manifeſta & deliberata denegatio patroni in ejus conſpectum; tametſi extra judicium vera felonia eſt, ut pragmaticorum termino utar, id eſt, noxa ſeu rebelio vel ingratitudo privatione digna.

*Negatione ſola utrum feudum committatur.

29. Quinto quæro, Utrum ſufficiat ſola* negatio ad effectum commiſſi? Reſpondeo, ſufficit ad acquirendum jus, & actionem commiſſi. Et non intelligas de ſimplici negotione defunctoria, ſed de abnegatione ſeria deliberatè & principaliter facta, quando principaliter agitur de jure dominico feudali, ſive dominus ſit in ipſo actu prehenſionis feudalis vel in præparatoriis prehenſionis, vel poſt prehenſionem ad illius executionem vel affectum impediendum vel ad impediendum aliam proſecutionem quam dominus feudalis jure actionis faceret, ut ſi jure actionis peteret relevium vel quintum pretii, de hac enim ſeria abnegatione cum hac emphaſi & cum hoc impedimento prehenſionis vel actionis domini privativa, vel ad minus ſuſpenſiva jurium & actuum dominicalium loquitur, & ſic intelligitur hæc conſuetudo & ſimiles conſuetudines, ut dixi infrà §. 42. & hæc demum abnegatio ſola ſufficit ad acquirendum domino feudali ipſum jus commiſſi. Sed ad declarandum & adjudicandum commiſſum, requiritur probatio patrona-

tus, ſeu fidelitatis quæ incumbit patrono, ſive per literas, ſive per textum *d. §. vaſſallus, ibi, & inde convictus fuerit.* Fac. *cap.* 1. §. *item ſi vaſſallus, ibi, domini probatio erit. de controv. inveſt. in uſibus feud.* Guid. Pap. *deci. Delph.* 454. dicit quatuor probanda à patrono, *de cujus veritate liquebit. infrà eodem quaſt.* 11. ex quibus convincitur error eorum qui putant non requiri libellum nec novam inſtantiam in hac pœna commiſſi: cùm enim ſit opus probatione: ergo articulis ſeu poſitionibus facti, ergo libello & defenſione & litis conteſtatione: fruſtra vero & inepte citant Ludov. Rom. *conſ.* 70. *col.* 6. *verſic.* 3. *principaliter.* qui citat Bald. in *l. ſupplicare. col.* 2. *verſic.* 3. *& ultimo notabili. C. ut lite pend.* ad hoc quod ubicumque pœna reſultat ex aliquo emergenti in judicio, nunquam ad illam pœnam requiritur novus libellus aut litis conteſtatio, quia Baldus ibi loquitur expreſſim quando notorium eſt notorio juris pœnam deberi. Ita quod nihil inquirendum ſupereſt, & addit Bald. quod eſt notorium judici ut judici. Et in eiſdem terminis loquitur Roman. in *d. conſ.* videbimus quando apud acta conſtat de negatione, & de articulo juris & facti ut ſtante ſtatuto quod falſificans aliquid de actis perdat cauſam ſtatim quod aliter litigantium deprehenſus eſt falſificaſſe, aliud non requiritur. Secus ergo quando de veritate facti ſupereſt inquiſitio. Tunc enim novus libellus & nova inſtantia requiritur, ut hic.

30. Sed quæritur, an ſufficiat probari juramento patroni ex delatione vaſſalli? Jacob. de Bell. Bald. Alvarot. Præpoſ. & omnes in *d. §. vaſſallus*, tenent quod non, & quod hoc caſu non amittitur feudum per *l. eum qui.* Ubi Bart. Bald. Alexand. Jaſon. *ff. jurejurand.* & per textum in *Authent. de trient. & ſemiſſ. §. ſtudium vero, verb. hac autem dicimus.* & ibi gloſſ. ver. *voluit collat.* Sed ego conſidero, quod hæc jura nihil concludunt in præſenti, quia loquuntur in actionibus in quibus per inficiationem condemnatio creſcit, ex eo quod ratione inficiationis actor gravatur onere probandi, & gravamen probandi eſt cauſa majoris condemnationis: unde ceſſante hujuſmodi gravamine quod ceſſat per dilationem, & ſuſceptionem juramenti, ſive rei, ſive actoris, ceſſat commodum intuitu gravaminis conceſſum. *text. in d. l. eum qui,* & ibi per omnes ſcribentes. Hic autem amittitur feudum, non ex eo, quod propriè patronus gravatur onere probandi, ſed propter ingratitudinem vaſſalli, & injuriam illatam patrono. Et non ſumus in terminis in quibus condemnatio creſcit, ſeu duplicatur per inficiationem; ſed in quibus ex inficiatione tanquam ex injuria & delicto conſummato oritur jus & actio ad commiſſum & repetitionem feudi, quicquid omnes alii dixerint. Unde ego ſum in hac nova ſententia, quod etiamſi patronus non probaverit aliter ſe patronum quàm per juramentum voluntarium à negante delatum, nihilominus debet obtinere in actione & concluſionibus intentatis ad commiſſum. Et ſuper quibus reus litem conteſtando quaſi contraxit. *l.* 3. *de pecul.* & huic pœnæ ſe ſubjecit *l. imperatores de jure fiſci.*

31. Quia juramentum deferens cenſetur tranſigere, *l.* 2. *ff. de jurejur.* Unde juramenti delatio æquè habet locum in omni materia, ſive merè civili, ſive pœnali, in qua poteſt tranſigi, & indubitanter ex parte illius qui poteſt renunciare, vel diſponere de eo, de quo agitur, ut notatur per doctores in *l.* 3. *ff. de jurejur.* per Panorm. & alios in *cap. fi. col.* 8. 9. *de jurejur.* Sed vaſſallus poteſt* renunciare feudo, & tranſigere ſuper toto jure, quod habet in eo. Igitur poſt actionem intentatam per patronum ad commiſſum, ſive ex capite negationis, ſive alterius feloniæ, vel ingratitudinis, poteſt vaſſallus juramentum deferre, quo ſuſcepto & præſtito per patronum, tanquam lite juramento deciſa, feudum manet confiſcatum & amiſſum: quia ſuper ipſa confiſcatione, ſive ſuper facto feudalis conditionis ad finem confiſcationis facta eſt delatio & præſtatio juramenti: igitur

* Qui poteſt renunciare, poteſt juramentum deferre.

neceſſe eſt, quod ſuper hoc tantum operetur quantum tranſactio, vel renunciatio deferentis. Secus in *d. l. eum qui.* & ſimiles, ubi non defertur juramentum ſuper pœna dupli, ſed ſolum ſuper ſimplo, quo ſine gravamine probationum obtento, deficit conditio, ex qua futura erat pœna dupli.

32. Et iſta clare procedunt in terminis conſuetudinis noſtræ vel ſimilis, quæ non requirit aliud quàm negationem veri patroni. Secus in terminis *d. §. vaſſallus,* ſi feudum ſit de conſuetudine Inſubriæ, vel ſimili. Ubi etiam requiritur ſcientia in negante, & quod convincatur; tunc enim tametſi deferat juramentum actori, an ſit verus patronus, vel non, & is ſe eſſe juraverit: bene apparet patronum fuiſſe denegatum, ſed non apparet ſcienter fuiſſe denegatum, prout ille textus requirit, etiamſi in judicio fiat denegatio. Imò ex eo quod reus defert juramentum actori, quædam inſurgit præſumptio ignorantiæ & bonæ fidei in perſona ipſius rei. Dico tamen, quod etiam in terminis dictorum uſuum feudalium, poterit actor acceptare juramentum ſine præjudicio commiſſi, & probandi ad hunc finem de ſcientia rei negatoris tempore negationis. Nec tenetur aliter acceptare, ut etiam reus poteſt re integra revocare vel limitare ſuam delationem ut non ſit ſuper toto, ſed ſolum ſuper inſtantia & expenſis, videlicet quod ſi actor juraverit ſe patronum, obtineat in jure prehenſionis & lucro omnium fructuum hactenus & ad uſque congruas oblationes & in omnibus expenſis, abſque tamen pœna commiſſi: ſed actor probare paratus non tenetur acceptare taliter limitatam delationem, ſed tantum ſi ſuper toto deferatur, prout quandoque expedit reo ſentiente ſe convictum iri, ad vitandum majores expenſas. Et ſic ſubvertitur in hoc omnium hactenus feudiſtarū ſententia minùs digeſta.

33. Illud tamen cum illis fateor, quod ſi reus nolit juramentum deferre actori, & actor ſemiplenè, vel etiam plus quàm ſemiplenè probaverit, non debet ei deferri juramentum * neceſſarium in ſupplementum probationis ad finem hujus ingratitudinis probandæ, & commiſſi obtinendi: quia ubi agitur de ingratitudine probanda, requiritur vera, liquida & indubitata probatio, ut in *uſibus feud. in l. unica. quot teſt. ſunt neceſſ. ad proband. feud. ingratit.* & eſt textus in ſimili. & ibi expreſſim notat Bald. non poſſe juramentum deferri in ſupplementum in *l. fin. in fin. C. de ſecund. nupt.* Bald. in *l. fin. C. de revocand. donat.* ubi latè Franciſc. Ripa. in *repet. quaſt.* 75.

*Iuramentum neceſſarium nō habet locū in commiſſo, vel ingratitudine.

34. Et generaliter, ubi agitur de probando aliquem incidiſſe in pœnam (quod ego intelligo ex delicto vel cauſa accedente delicto) requiritur liquidiſſima probatio, unde non eſt locus delationi juramenti in ſupplementum, ut notant Bald. & alii in *cap.* 1. *qualit. domi. propriet. feud. prin.* dicens, quòd in pœnis liquidiſſime conſtare debet. *per l. in teſtamento.* 1. quæ tamen nihil facit, (ſed non eſt opus in re clara immorari) *ff. de cond. & demonſtrat.* Idem decidit Bald. in *l. Titius. in fin. ff. de libert. & poſthum. in l.* 1. *collat.* 2. *verb. ex hoc patet. C. de his quæ. pœn. nomine.* & ibi Jaſon. *col.* 2.

35. Juramentum * autem propriè non eſt ſpecies probationis, ſed levamen ab onere probandi. per textum in *d. l. eum qui in princip. ff. de jur. jur. gloſſ.* 2. & ibi Alberic. in *l. cum de indebito. ff. de prob.* no. Joan. And. in *cap. bonæ de electio. in novell.* unde quando fit mentio de probatione per modum probationis, ut ſi ſatis probaverit, non defertur juramentum in ſupplementum probationis. *conſil.* 56. *in fin. lib.* 7. de quo tamen dicendum ut ibi noviter diſtinxi, & pariter in negotiis gravioribus & ubicumque. lex vel ſtatutum requirit liquidiſſimas vel dilucidas aut indubitatas probationes, nunquam defertur juramentum vel ſupplementum, ut per multa quæ referre nolo, tradit Jaſ. in *l. admonendi col.* 22. *in lect. & repet. col.* 93. *ff. de jurejur.* Fely. Philip. Decius in *rub. de proba.* Hippo. de Marſil. in

*Iuramentum non eſt probatio, ſed levamen probationis.

Digitized by Google

repet. *Rub. de prob. fo.* 16. ad quos pro allegationibus remitto. Aliud eſt de juramento voluntario, vel judiciali, quia cùm procedat de conſenſu partis, æquè ſemper admittitur, ut confeſſio.

36. Adverte tamen quod quamvis neque ſecundum dictos uſus feudorum, neque in terminis noſtræ conſuetudinis, admittatur juramentum in ſupplementum ad probandum ingratitudinem & commiſſum feudi, tamen bene defertur ad perficiendum probationem patronatus, & fidelitatis, & ad declarandum rem controverſam eſſe feudalem, & negatorem eſſe vaſſallum, ſaltem in terminis generalis hujus regni conſuetudinis, ſecundum quam feuda afficiunt res & non perſonas, & non concernunt ſtatum perſonæ, ſicut nec certa patrimonialia. Unde niſi aliàs feudum eſſet tale ( ut ducatus vel comitatus ) quod merito judicibus videretur cauſa graviſſima, & excepta à regula. d. *l. admonendi.* Locus eſſe poteſt delationi juramenti neceſſarii ad declarandum rem eſſe feudalem, cenſualem, vel alaudialem inter eoſdem, ſicut ad declarandum eſſe de conquæſtu, vel antiquo patrimonio. Et ſic concludo quod ſi in judicando reperiatur plene & dilucide probatum rem eſſe feudalem moventem ab actore denegato, adjudicabitur ei jure commiſſi. Si vero probatio ſit plus quàm ſemiplena, ſed non omnino perfecta, poterit deferri juramentum in ſupplementum probationis, concurrente veriſimilitudine, & alio non obſtante, quo præſtito res controverſa declarabitur feudalis, & actori adjudicabitur omne jus feudale in ea cum fructibus præteritis à tempore manus injectionis, & futuris uſque ad fidelitatem factam, vel debitè oblatam, ſine aliqua commiſſione vel confiſcatione feudi pro hac vice. Quod ſi poſtquam hujuſmodi ſententia in rem tranſiviſſet judicatam, vaſſallus iterum denegaret, abſque dubio locus eſſet pœnæ hujus §. Ad hoc optimè facit *cap. afferte mihi gladium*, & quæ ibi notant Innoc. Panorm. & omnes canoniſtæ, quod in una & eadem inſtantia ex vehementi præſumptione ( quæ ſufficit in civilibus ) fertur condemnatio in civili, ſuper reſtitutione & adjudicatione rei: & ſuperſedetur in punitione vel pœna criminali, in qua clarior & certior exigitur probatio. *l. fin. C. de probat.*

37. Sexto quæro, utrum in caſu hujus §. aut alterius ingratitudinis & feloniæ feudum committatur * ipſo jure, an vero per ſententiam? Et Bald. in *cap. quæ in eccleſiarum. col.* 7. *de conſt.* dicit ſemper amitti per ſententiam, niſi quando amittitur per lapſum temporis, puta ob non petitam inveſtituram infrà annum & diem, quia tunc ipſo ipſo jure. Sed communis & vera omnium doctorum ſententia eſt, quod nunquam amittitur ipſo jure ſed tantum per ſententiam, ſive propter nogationem, ſive propter non petitam inveſtituram infra annum & diem, ſive propter feloniam, aut aliam quamcumque cauſam amittendi feudum, excepto ſolo caſu venditionis vel alterius alienationis, & traditionis domino irrequiſitò, in quo amittitur & ad patronum revertitur ipſo jure. Et ita tenet gloſſ. & ibi Alvarot. Præpoſ. in *l. imperialem.* §. *callidis. in verb. revertatur. de probib. feud. alien. per Feder.* & pulchrè Bald. in *conſ. factum tale eſt. lib.* 1. ubi dicit, quod licet felonia alienantis puniatur per legem contractus ipſo jure, ſecus in felonia delicti, vel alterius cujuſcumque culpæ vel fraudis, quæ purgatur per condictionem ex moribus, cauſæ cognitionem & ſententiam. Idem vult Petr. Jacob. in *tit. de condict. ex l. imperialem.* & in *tit. ſeq.* Prac. Papi nſ. *in for. lib. quo agi. ad revoc. feudi in verb. nec ſuperſtitibus ex eo liberis. collat* 8. Alvarot in *d. l. imperialem.* §. *præterea ſi quis. collat.* 1. Cardin. Flor. in *cap.* 2. *col.* 3. *quæſt.* 7. *de feud.* & pulchrè Alexand. *conſ.* 124. *omiſſis ſuperfluis. col.* 1. *lib.* 1. Guid. Pap. *deci. Delph.* 164. Franc. in 4. *parte feudorum.* 155. Ratio, quia feudum non debet amitti ſine culpa, & ea probata cauſa cognita. Et ſic requiritur ſententia *cap. ſancimus de feud. ſine culp. non amitt. cap.* 1. *de natu. feud.* cum ſimilibus, niſi cùm vaſſallus domino irrequiſito alienat & tradit, quia tunc facto proprio ſe privat & eximit feudo, & in accipientem nihil juris transfert, & ſic ipſo jure ad dominum revertitur. Unde ſi diligenter inſpicias textum dictorum uſuum feudalium, invenies, quod hoc ſolo caſu textus feudorum utitur verbo liberæ reverſionis, dicens quod liberè ad dominum revertitur. *d.* §. *callidis.* quod tamen gloſſa ibi limitat reſpectu venditoris: ſed quantum ad emptorem non putat amitti, niſi per ſententiam, quod eſt intelligendum in emptore bonæ fidei, qui fortè emit tanquam alaudium, & habet regreſſum de evictione, quo non debet privari. Secus, in eo qui ſcienter & mala fide emit, qui etiam pretium & evictionem amittit, & ita ſentiunt ibi *gloſſ. & doctores.*

* Feudum non committitur ipſo jure, ſed per ſententiã.

38. Non obſtat, quod videtur alius eſſe caſus in quo ipſo facto amittitur, videlicet in *l. hac edictali in fin. & in d. l. imperialem.* §. *firmiter.* ubi dicitur, ſi in publica expeditione vaſſallus vocatus infra competentem terminum non fuerit comitatus dominum per ſe, vel alium, nec eum adjuverit, ſaltem de dimidia parte red tuum unius anni, amitti feudum, & dominus in uſus ſuos illud redigendi modis omnibus habeat facultatem, unde decidit Joan. Rainald. in d. §. *firmiter. col. fin.* quod dominus hoc caſu propria authoritate feudum tanquam commiſſum accipere poſſit: quamvis dicat eſſe tutiùs expectare ſententiam declaratoriam. Sed ad hæc reſpondet Jacob. de S. Georg. *in inveſt. feud. in verb. & premi. eodem dom. ſuo præſt. ſervi. qu. fin.* quod d. §. *firmiter* debet intelligi ſecundum finem *dictæ l. hac edictali.* ubi dicitur vaſſallum debere prius de hoc conveniri, ergo cauſæ cognitio & ſententia præcedere debent: & bene dicit, quia leges & jura debent invicem ſuppleri & concordari. *l. unica. C. de inoffic. don. cap. cum expediat. de elect. in* 6. Unde ſubjungit ibi Jacob. patronum non poſſe etiam hoc ultimo caſu feudum propria authoritate prehendere, & ſe ita conſuluiſſe. Et verum dicit quantum ad privationem, ſeu confiſcationem ipſam, ſed non quantum ad prehenſionem reſpectu ſupremi principis, ut in rege noſtro qui ſi vaſſallos, & ſubvaſſallos ſuos ad publicam expeditionem certo termino comparituros & profecturos vocaverit, quod vulgo vocant * bannum & retrobannum, negligentium feuda, ſeu eorum fructus terminis lapſis prehenduntur, ſive ſaiſiuntur, & commiſſariis ſub manu regia ſupponuntur.

* Bannum & retrobannum.

39. Adde alium caſum ſingularem, in quo feudum ipſo jure amittitur, quando quis eſt vaſſallus immediatus ſupremi principis, contra quem committit crimen læſæ * majeſtatis. Tunc enim licet cætera bona patrimonialia ipſo jure non confiſcentur, ſed tantum eorum adminiſtratio, ſtatim à crimine contracto amittatur. *l. fin. C. ad leg. Jul. majeſt.* quicquid dicat gloſſ. Joan. Andr. in *cap. ſtatutum. in verb. cum ſecundum leges. de hæredit. in* 6. de quo fuſius diximus. infrà §. 198. tamen feuda quæ ab eo tenet, ipſo facto amittit, ſecundum Bald. in d. §. *callidis ad fin.* poſt Jacob. de Bell. in *Authent. de inceſt. nupt. in princ. col.* 2. Et quamvis non ſit de hoc textus expreſſus, eſt tamen magna ratio, propter concurſum duplicis infidelitatis & feloniæ, videlicet in regem, vel rempublicam, & in patronum, & maxime quando eſt feudum ligium, in quo eſt ſtrictior obligatio, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 5. 6. Reperio autem, quod Andr. Iſern. & Præpoſ. in *c. unico de vaſſallo. decrepi. ætæ. in uſibus feud.* & Zaſi. in *epito feudo. in* 3. *part.* dicunt pariter feudum ipſo jure committi in crimine læſæ majeſtatis, ſed loquuntur præſupponendo quod in hoc crimine fiat bonorum confiſcatio ipſo jure, quod eſt falſum. Addo alium caſum, ſcilicet in *cap. Felicis de pœnit. in* 6. Ubi feuda quæ offenſores Cardinalium Eccleſiæ Romanæ tenent ab aliquibus eccleſiis ipſo facto confiſcantur, & acquiruntur eccleſiis à quibus moventur.

* In Majeſtatis crimine, quemadmodum feudum amittatur.



Digitized by Google

40. Sed advertendum, quod dicta conſtitutio, quæ eſt Bonifac. 8. non habet, quantum ad hunc articulum, vim legis in regno Franciæ, & perſonis, & eccleſiis regni, in quo omnia temporalia ſubſunt juriſdictioni ſupremi domini noſtri regis, qui nullum in iſtis recognoſcit ſuperiorem. *cap. per venerabilem. verſic. inſuper. qui fil. ſint legiti.* quod procedit nedum in temporalibus omnium ſecularium, ſed etiam in bonis temporalibus omnium eccleſiarum hujus regni. Unde reſpectu bonorum temporalium, etiam eccleſiæ, & eccleſiaſtica bona, in hoc regno conſuetudinibus regni, legibus & conſtitutionibus regis Franciæ, & non jure canonico, vel legibus pontificiis regulantur & judicantur, *per cap. quoniam 10. cum ad verum ventum eſt. 96. diſt.* Facit quod refert Bald. in *cap. cum veniſſent. col. 2. de eodem qui mit. in poſſeſſ. cauſ. rei ſervan.* quod procedit etiam ſi eſſent feuda decimarum: quia ratione feudi ſunt temporalia, & ſoli ſeculari juriſdictioni in hoc regno ſubdita, per notata infrà §. 68. Imò etiam procedit dato quod bona eccleſiarum à quibus dicta feuda dependent, eſſent facta immunia, & ut vocant, amortizata, quia bene poſſunt eximi ab oneribus & juribus utilibus, ſeu pecuniariis, ſed non à ſuprema juriſdictione & recognitione ſupremi domini regis Franciæ propter ſupremam & indiviſibilem majeſtatem coronæ ſuæ, per ea, quæ latiùs dixi *ſupra in proœ. gloſſ.* 5. Hinc dicit dom. Jord. Bri. *in repet. §. contrahentes. cap. Romana. de for. compet. in 6.* quod conſtitutiones lib. 6. & ſimiles ſummorum pontificum, non ligant in regno Franciæ, in præjudicium temporalis juriſdictionis. Unde ad alium ſimilem caſum, de quo in Clem. 1. *verſic. aliis vero feudis. de pœnis,* eodem modo eſt dicendum, de quo infrà *eadem quaſt.* Modo ad ſolutionem quæſtionis in terminis conſuetudinum noſtrarum, dico quod ipſo jure non amittitur, nec patrono conſolidatur feudum propter negationem, vel aliam feloniam. Facit quod diximus ſuprà §. 33. *quaſt.* 13. donationem non revocari ipſo jure per ingratitudinem, ſed demum per ſententiam.

* Adverſus ingratum vaſſallum utrum poſſit incipere dominus à manus injectione.

41. Septimo quæro, Utrum in * caſum ingratitudinis, & commiſſi poſſit patronus incipere à prehenſione, & manum injicere feudo tanquam aperto? Videtur quod ſic, quia omnes doctores dicunt feudum per ingratitudinem ſtatim eſſe apertum domino. Noſtræ autem conſuetudines permittunt domino feudum apertum prehendere. Præterea etiam ſi maximè vaſſallus in fidem admiſſus & inveſtitus ſit, & hactenus fidelis fuerit; tamen ex quo noxam privatione feudi dignam committit, ex tunc facto ſuo alienum ſe facit à fidelitate clientelari & eam exuit, quoniam peccat in id quod eſt eſſentiale & cauſa finalis feudi, videlicet contra ſacramentum fidelitatis, & legem feudi, quam abrumpit, unde non debet ei prodeſſe, nec ad impugnandum manum dominicam poteſt allegare admiſſum ſe eſſe in fidem, quam non ſervavit. *l. cum proponas. 2. C. de pact. cap. fruſtra. de reg. jur. in 6.* Tum ſi feudum aperitur, & prehendi poteſt quando vaſſallus deſinit eſſe in fide per mortem, vel illicitam venditionem, aut donationem, multo fortius quando deſinit eſſe in fide per delictum & feloniam commiſſam in patronum. Tunc enim nedum eſt interrupta, ſed violata fidelitas, & nedum patronus caret vaſſallo qui ſit & maneat in fide, ſed etiam habet infidelem & inimicum, qui diſcedendo à fidelitate inſurgit in patronum, & ſic videtur habere locum diſpoſitio §. 1. ſuprà *eodem.* Contrarium puto, quia etiam ſi eſſet facta confiſcatio vel privatio ipſo jure, tamen, non niſi præcedente ſententia declaratoria debet res occupari & apprehendi. *cap. cum ſecundum de hæreti. num. 6. cap. licet epiſcopus. de preb. eod. lib.* quod multo fortius congruit obſervari, ubi ipſo jure non fit privatio, ut vaſſallo qui non poteſt privari niſi convictus cauſa cognita: & interim * etiam poſt judicium parium à quo provocavit, manere debet in poſſeſſione. *cap. fin. quo temp. mil. inveſti. per deb. in uſibus feud.* quod procedit etiam ſi alias eſſet privatus ipſo jure, per notata *gloſſ.* & doctores in *leg. imperialem. §. callidis. §. firmiter. de prohibi. feud. alien.* per Feder. Bald. Præp. in *l. hac edictali. in fin. de pact. tenend. & jura. firm. in uſibus feudo.* Et quod non poſſit patronus propria authoritate prehendere, firmat Jacob. de S. Georg. in *inveſti. in ver. & promi. eidem dom. ſuo praſta. ſer. quaſt. fin.* Zaſ. in *epit. feudo. part.* 10.

*Pendente lite ſuper commiſſo vaſſallus manet in poſſeſſione.

42. Facit quod diximus infrà §. 74. emphyteutam propter canonem non ſolutum non poſſe expelli à domino, propria ejus authoritate, quamvis res ipſo jure ceciderit in commiſſum. Et hoc eſt generale de jure, non eſſe à prehenſione vel executione incipiendum, ſed ordine judicii ſervato. *l. 1. l. fin. C. de execut. rei judica. l. unica. C. de probib. ſequeſtr. pecu. l. fin. C. ſi per vim vel alio modo,* etiam contra injuſtum poſſeſſorem. *l. ſi deſerta. C. ſi pro publ. penſita.* Conſuetudo autem noſtra non inducit, nec permittit patrono jus & facultatem prehendendi niſi in duobus caſibus tantum videlicet primo, quando vaſſallus non præſtitit fidelitatem patrono, ſive mutatio fiat ex parte patroni, ſive ex parte vaſſalli, ut ſuprà §. 1. & infrà §. 65. Secundo, quando vaſſallus infra tempus debitum non præſtitit catalogũ, ut ſuprà §. 9. Igitur nullus eſt locus feudali prehenſioni in cæteris caſibus, ſed remanet in diſpoſitione juris communis, & generalis diſpoſitionis hujus conſuetudinis infra §. 162. *l. ſi cum dotem. in princ. ff. ſolut. matr. l. quicquid aſtringenda. ff. de verbor. obligat.* & maximè attento, quòd ſi conſuetudo noſtra voluiſſet permittere patrono manum ſuam injicere feudis propter feloniam vel ingratitudinem commiſſam, æquè facile expreſſiſſet, & ſic cenſetur noluiſſe. *l. unica. §. ſi vero. C. de cadu. toll. cap. ad audientiam de deci.* & hoc verum puto. Et eſt intelligendum quando vaſſallus ante ingratitudinem fuerat in fidem admiſſus: tunc enim quamvis efficiatur infidelis & ingratus, tamen non poteſt patronus procedere per viam manus injectionis, ſed per viam actionis, vel querelæ coram judice ordinario, ad declarationem & adjudicationem commiſſi.

43. Ab his tamen excipienda ſunt feuda immediate moventia à ſupremo * rege noſtro, quoniam ſpecialis eſt prærogativa fiſci regalis, incipere à prehenſione vel ſaiſia, quod non competit cæteris dominis terrarum etiam merum habentibus imperium ſecundum ea quæ dixi infrà §. 169. In differentiis inter fiſcum regium, & improprium fiſcum inferiorum. Si vero vaſſallus ingratus nunquam fuiſset in fidem admiſsus vel alias propter mutationem patroni feudum erat apertum, clarum eſset quod prehendi poſset ſecundum formam §. 1. *ſuprà eodem. vel §. 65. infra eodem.* quo facto ſi vaſsallus ingratus accederet jura offerens & petens in fidem admitti, juſtè repelli poſset. Si tamen haberet recurſum ad judicem, & negaret objectam feloniam, niſi in continenti verificaretur à patrono, proviſio feudi fienda eſset vaſsallo, ſecundum notata *infra eod. q.* 40.

*Fiſcus regius incipit à prehenſione.

44. Octavo quæro, A quo tempore veniant * fructus in materia commiſſi? Reſpondeo. Si feudum erat aliàs apertum, & patronus injecit manum, deinde quia non poterat felonia in continenti probari, per proviſionem feudum relaxavit: certum eſt, quod vaſsallo de ingratitudine convicto, feudum adjudicabitur patrono cum fructibus etiam percipiendis à tempore prehenſionis. Sed quid ſi patronus proceſſit via actionis? Et primo videtur, quod fructus non veniant niſi poſt litem conteſtatam, juxta regulam *l. certum. C. de rei vendicat.* quia etiam cùm donatio * inter vivos ex aliqua cauſa revocatur, non tamen revocantur fructus, ut eſt gloſſ. ſingularis in *l. ſingulariter. §. proinde ver. plane in ver. ex cauſa. ff. de fideicommiſſ. libert.* quam gloſſ. ad hoc not. Bald. in *ſua margar. in verſic. fructus in princ.* Ubi dicit poſt Ray. quod revocata donatione per ingratitudinem, fructus non reſtituuntur. Et ratio eſt duplex. Prima, quia fructus ſaltem qui tempore donationis non extabant, ſed poſtea ſupervenerunt, non cen-

* Fructus commiſſi feudi à quo tempore debeantur.

* Revocatio donationis non extenditur ad fructus.

Digitized by Google

ſentur donati, nec eos percepit donatarius ut donatos, ſed ut proprios ac ex re ſua collectos, quod clarè probatur in *l. in ædibus. §. in rebus. ff. de donat.* Ubi fructus ex rebus donatis percepti, in ratione donationis non computantur, quem textum ad hoc notat Bald. in *l. fin. collat. 2. C. de uſucap. pro donat.* adde textum in *l. ſancimus. C. de donat.* ubi non computantur fructus in æſtimatione rei donatæ.

45. Hinc pulchrè decidit Angel. *in conſil. 331. pro conſultationis,* quòd ſi teſtator ordinaverit, quod hærede inſtituto decedente ſine filiis, omnia bona teſtatoris provenientia ſeu proventura quandocumque & qualitercumque reſtituerentur ſubſtituto, quod tamen non debeant reſtitui fructus percepti ab inſtituto, quia quamvis debeant etiam fructus judicio teſtatoris ante motam percepti, reſtitui, quando teſtator hoc expreſſe ordinavit. *l. in fideicommiſſaria. ff. ad Trebellia.* Vel quando ſunt conjecturæ probabiles, quod voluit etiam fructus reſtitui. *l. in fideicommiſſi. §. quum Poſſidius. ff. de uſur. l. ſi ita relictum. §. Pegaſus. ff. de leg. 2.* tamen in dicto caſu teſtator non ordinavit reſtitui quicquid ex bonis ſuis poſt mortem ſuam perciperetur, ſed ſolum bona ſua omnia voluit reſtitui. Sed fructus poſt ejus obitum proventi, nunquam fuerunt in bonis teſtatoris, nec in ejus hæreditate. *d. l. in fideicommiſſoria. ff. ad Trebellia.* Adde meliores textus in *l. quod his verbis. ff. de legat. 3. in l. hæredes mei, in princ. ff. ad Trebell.* Ubi dicitur quod fructus poſtea ab hærede percepti, non veniunt appellatione horum verborum, *quicquid ex hæreditate boniſve meis ad te pervenerit.*

46. Secunda ratio, quia hujuſmodi donatio (& idem de feudo) non * revocatur ipſo jure, ſed demum per ſententiam, & ut ex tunc. Ideo iſta non procedunt quando donatio revocatur, ut ex tunc, & retrò annullatur & ad non cauſam reducitur, ut in donatione cauſa mortis donatore convaleſcente, vel ſupervivente, quia tunc indiſtinctè fructus veniunt reſtituendi. *l. cum quis. ff. de mor. cau. donat. l. videamus. §. idemque. ff. de uſur. l. ſi mulier. §. ſed ſi habenti. ff. de legat. 3.* Unde quod Angel. & Alexand. in *d. l. cum quis* non ex illo textu, quod titulus revocabilis non inducit fructuum acquiſitionem, debet intelligi & limitari ut procedat, quando eſt revocabilis, ut ex tunc, & retro annullatur. Et tunc non procedit gloſſ. *d. l. generaliter. ff. de fideicommiſſ. libert.* prout in ſimili habetur in *l. item quod. in l. imperator. ff. in diem. addict. in l. 1. ff. de legat. commiſſo.* Secus quando non revocatur, niſi ut ex nunc. *ut ex capite l. ſi unquam. & l. fin. C. de revocand. donat.* Et hæc eſt punctualis ratio & diſtinctio quam nota. quia Jaſon. in *d. l. cum quis,* vel in *l. ſi hæres. ff. de condict. cauſ. dat.* non bene explicat. Igitur idem dicendum in feudo, quod quantum ad revocationem ex cauſa ingratitudinis vel feloniæ, regulatur ſicut donatio, *infra eodem quæſt. 37.*

* An titulus revocabilis inducat acquiſitionem fructuum.

47. In contrarium argumentorum quòd etiam ante litem & controverſiam motam veniant, & percipi poſſunt fructus à die ingratitudinis ſeu feloniæ commiſſæ, ſive extent, ſive non, ſive vaſſallus locupletior factus ſit, ſive non, ſive patronus inceperit per viam actionis, ſive per viam prehenſionis, & ita expreſſim decidunt Guillel. Angel. Paul. Alexand. Jaſon. in *l. 1. collat. 1. C. de his quibus ut indig.* Ubi dicunt quod vaſſallus vel clericus, qui commiſit cauſam propter quam meretur privari feudo vel beneficio eccleſiaſtico, licet non ſit privatus antequam feratur ſententia, tamen ſtatim à tempore noxæ, tenetur ad omnes fructus reſtituendos tanquam malæ fidei poſſeſſor. *d. l. 1.* Et iſtud de vaſſallo ſequitur Jacob. de Sanct. Georg. in *invectit. in verb. dictique vaſſall. promi. non commit. felon. col. 13. verſicul. Addo. vobis.* Ubi addit rationem, quia dominus petit reſtitututionem ejus quod aliàs fuit ſuum. *l. videamus. ff. de uſur.* ſequitur etiam Zaſi. in *epito. feudo. part. 10.* Idem in vaſſallo & donatario voluit Franc. Ripa. in *repet. l. fin. quæſt. 66. de revoc. dom.* ubi infert contra clericos omittentes horarias preces, ut tanquam Deo & hominibus ingrati teneantur ad reſtitutionem fructuum beneficiorum. Et illud de donatario, & vaſſallo eſt ſatis æquum, nec reperio contradictorem. Tamen, rectè jura ponderando non * puto verum, ſed eſt dicendum quod non à die ingratitudinis, ſed à die controverſiæ judicialis, ſive citationis ſuper hoc juſſu judicis factæ, prout inquit textus in *l. his ſolis. ibi ex eodem die quo & controverſiæ. C. de revocand. donat.* quem textum ſufficiebat allegare ad hanc quæſtionem unico verbo decidendam: ſed quia quæ in collectaneis meis olim multa ſuper his redegi, non omnino viſa ſunt inutilia, conſultius duxi ſelectiora paucis deducere, quàm perfunctorie defungi.

* Contra communẽ.

43. Adverte tamen, quòd *d. l. his ſolis.* non penitus negat fructus & commoda unquam venire ante litem per citationem libellatam cœptam. Unde * puto, quod de jure veniant à tempore moræ, quæ eſt ſtatim quod donatarius, vel patronus revocavit offenſam ad animum. Et voluit uti revocatione donationis, vel commiſſo feudi, & ſuper hoc donatarium, vel vaſſallum ingratum interpellavit. Non enim locus eſt revocationi, niſi volente offenſo, & voluntatem ſuam declarante, & in dubio non præſumitur velle revocare nec mutare voluntatem propter ſolam ingratitudinem, ut inquit Bald. in *l. 1. C. de revocand. donat. & videbis infrà eodem quæſt. 33.* Ex quibus ſequitur, quod antequam offenſus declaraverit voluntatem ſuam, & pervenerit ad notitiam integrati interpellati de reſtituendo, non tenetur reſtituere, nec aliàs per ſolam ingratitudinem eſt conſtitutus in mora: Facit quod in fortioribus terminis videlicet in terminis *l. ſi unquam. C. de revoc. donat.* ubi donatio revocatur ipſo jure, decidat doctus dom. Andr. Tiraq. in *repet. d. l. verb. revertatur. num. 222.* quod donatarius non conſtituitur in mala fide, nec in mora, nec tenetur ad fructus, continuò quàm ſcivit donatos liberos reſtituere donatori; ſed tum demum cùm donator declaravit, & notificavit donatario velle donationem revocari. Secuta autem declaratione & interpellatione, etiam in terminis noſtris, ubi non fit revocatio, niſi per ſententiam: ſatis puto de jure fructus venire etiam ante citationem factam, quum revocans dicatur venire ad rem quæ fuit ſua, per *l. videamus. ff. de uſur.* Quod autem veniant à die noxæ commiſſæ, citra aliam declarationem & interpellationem, non puto jure comprobati per prædicta, & *infrà eodem quæſt. 28. 33.* & per quæ late tradit Pet. de Ancha. in *repet. cap. peccatum. cap. peccati venia de reg. jur. in 6.*

* Solutio.

49. Ex quibus (quæ ibi videas non refero) ſequitur, quod licite & cum bona conſcientia, fruitur donatarius vaſſallus, emphyteuta, quamdiu non interpellatur à dominis, quibus jus revocandi eſt acquiſitum, & pariter clericum qui commiſit culpam privatione dignam, licitè frui beneficio, & fructus ſuos facere, quamdiu à ſuperiore toleratur, ut expreſſim decidit Innoc. & omnes canoniſtæ in *c. cum noſtris in princ. de conc. præb.* quamvis *ſcribentes in d. l. 1. C. de his quib. ut indig. & in l. prædonis. ff. de petit. hæredit.* aliter voluerunt, except. Phil. Cor. in *d. l. 1.* qui reprobat eorum ſententiam in hoc, & bene, & eum refert & ſequitur Feli. in *c. de quarta coll. 11. de præſcrip.* Poſtremo, quod ſcripſit Ripa. in *d. quæſt. 66. in fin.* Clericum omittentem preces horarias teneri ad reſtitutionem fructuum beneficii, quod fuit dictum à Joan. Cal. in *c. de celebra. miſſ.* quē ſequitur dom. in *c. fi. col. 1. de reſc. in 6. & in §. 142. diſt.* Clava. *in verb. hora can. §. 11.* jure non probatur, & verior eſt contraria opinio Card. & Panor. in *d. c. 1.* & licet Rip. in *d. q. in fi.* dicat ſe intelligere ita fuiſſe ſtatutum in noviſſimo Concilio Later. non apparet, nec hoc moribus utentium receptū eſt, & ſic non obligat, per ea quæ not. gloſſ. & doct. in c.



Digitized by Google

1. *de treng. & pace.* & Joan. Gerſon. in *tract. de reg. mora. col.* 4. Nec eſſet bonum ita ſtatuere, ne laqueus multitudini injiciatur, quod in legibus condendis, & maxime periculum animæ concernentibus ſummopere vitandum eſt *cap. de viduis.* 37. *quæſt.* 1. Et latè per Joan. Gerſ. in *lib. de vita ſpir. anim. lect.* 2. Non tamen nego, quin aliter ſuperiorum arbitrio puniri debeant.

50. Nono, juxta hæc quæro, Patronus agere cœpit ad declarationem, & adjudicationem commiſſi, deinde quum per quinque, vel decem annos forte impeditus ceſſaſſet proſequi, ipſe vel ejus hæres mediantibus literis cancellariæ regiæ reſtituuntur ad litem reſumendam, & ſecundum ultima acta proſequendam, non obſtante diſcontinuatione & peremptione inſtantiæ. Reus conſentit homologationi reſcripti, & offert procedere ſub hac modificatione, quod in caſu quo ſuccumbat, non teneatur ad fructus temporis præteriti à tempore litis primum cœptæ, ſed ſolum à tempore præſentationis reſcripti & litis renovatæ, utrum bene dicat? Videtur quod ſic, quia licet princeps * poſſit ſuſcitare inſtantiam peremptam, velut de morte ad vitam, ut inquit Angel. in *l. tempora. col.* 3. *C. de tempor. & reparat. appellat.* hoc eſt gratioſum, & contra diſpoſitionem juris communis, quo perempta ſunt acta, & nova de integro inſtantia opus eſt. *l. cum lite mortua. ff. judi. ſolvi. l. properandum. C. de judic.* Unde non debet concedi in grave præjudicium partis, ſed iſtud cenſetur exceptum. *l.* 2. *§. merito. ff. ne quid in loc. publ. l. nec avus. C. de adopt.* Et ita per plura areſta ſæpe obtentum eſt, ut dixi infra *tit.* 4. *in rub.* Tamen pro reſolutione hujus quæſtionis ſic diſtinguendum eſt. Aut petitur redintegratio litis contra eumdem vaſſallum, qui feloniam commiſit, & tunc reſcriptum ſimpliciter homologabitur ſine dicta modificatione: quia cùm agatur de ejus facto, ab initio conſtitutus fuit in mora & vera mala fide, quæ non ceſſavit ex ſola diſcontinuatione proſequendi. Idem puto, ubicumque de ſimili reſcripto agitur contra quemcumque verum malæ fidei poſſeſſorem, qui tenetur reſtituere fructus tempore poſitivæ malæ fidei perceptos, etiam ante litem motam, ut diximus §. 33. *quæſt.* 10. Aut vero agitur contra hæredem ingrati, vel ejus ſucceſſorem, de cujus mera ſcientia, mala fide non conſtat, & tunc locus eſt dictæ modificationi. Amplia nedum ſi patronus agere cœperit mera via actionis ad commiſſum, ſed etiam ſi inceperit per viam prehenſionis, etiam feudo aliàs aperto: quia recepta ſemel oppoſitione vaſſalli, & feudo proviſionaliter ei mancipato, *ut infra eodem quæſt.* 4. *& in §. ſeq. in princ.* procedit judicium tanquam in vim actionis ordinariæ, & in veritate & effectu eſt actio ordinaria commiſſi, quamvis remaneat forma ſcribendi, concludendi ad validitatem prehenſionis à qua cœpit inſtantia. Et ita ſecundum præfatam noſtram diſtinctionem, intelligenda ſunt prædicta areſta, quod eſt notandum ad duo. Primum in praxi, quia multi pragmatici dicta areſta (ut cætera fere) ſine alia diſtinctione accipiunt. Secundo ad intellectum gloſſ. 1. *in l.* 2. *C. de fructibus & litium impenſ.* Et contrariarum ſuper ea opinionum, quæ ita debent concordari, ut fuſius olim deduxi in collectaneis meis.

*Inſtantia perempta à principe ſuſcitatur.

51. Decimo quæro, utrum juri revocandi feudum, vel donationem ex capite ingratitudinis * præſcribi poſſit? Breviter dic quòd ſic, non tamen minori tempore, quàm triginta annis. Ita tenent Franc. Ripa. in *repetit. d. l. fin. quæſt.* 89. Et ſequitur dom. Andr. Tiraquel. in *repet. d. l. ſi unquam. in ver. revertatur. num.* 315. ubi idem dicit in revocatione ex capite *d. l. ſi unquam.* Et iſtud eſt clarum quando patronus patitur vaſſallum tandiu quierè poſſidere, etiam ſi aliàs non tractet eum ut vaſſallum: nec obſtat §. 12. *ſupra eodem.* quia ut ibi diximus, licita eſt præſcriptio inter patronum & vaſſallum ad conſervationem vel inductionem feudi. Nec obſtat * conſtitutio Ludovic. 12. reſtringens reſciſſiones contractuum, & ſimilium actuum ad tempus decem annorum: quia, ut deduxi in collectaneis meis in 6. declaratione ad dictam conſtitutionem, intelligitur de reſciſſionibus vel diſtractibus qui fiunt contra naturam actus, ita quod diſtrahens nitatur contra factum proprium: Secus, in illis quæ fundantur in natura, vel tenore actus geſti: ut diſtractio vel revocatio donationis, vel infeudationis propter ingratitudinem, vel cauſam non ſecutam, vel reſciſſio venditionis ex pacto appoſito, ut *l. ſed Celſus. §.* 1. *ff. de contrah. empt.* Sed quod dictum eſt non præſcribi minori tempore quàm triginta annis,

*Præſcribi poteſt ex ingratitudinis cauſa revocatio.

*Nova declaratio ad conſtitution. Ludovic. 12.

52. Limito * primo, ut procedat quamdiu offenſus & offenſor vivunt, & poſſident reſpectivè feudum dominans & feudum ſerviens. Secus, ſi patronus decederet infra triginta annos, forte poſt quatuor, aut quinque annos, quibus habuit ſcientiam, ſpatium, & opportunitatem conquerendi & commiſſum petendi, & tacuit, & ſine querela deceſſit, quia nunc non tranſmittit ad hæredes, *ut infra eodem quæſt.* 33. quod ego limito niſi in extremis legaret alii, aut aliter diſponeret de dicto feudo tanquam commiſſo, quia tunc hæc voluntas expreſſe declarata facit ceſſare præſumptionem tacitæ remiſſionis.

*Peſlem. 1.

53. Sed quid, ſi patronus inter vivos * cedat, vel vendat tertio actionem ſuam & jus revocandi feudum commiſſum, quod abſque dubio facere poteſt, *l. fin. C. de hæred. vel actio. vendi.* utrum finiatur præmoriente patrono, vel vaſſallo ante querelam intentatam? Videretur quod ſic, quemadmodum ſi non eſſet facta ceſſio, utque ceſſionarius non ſit melioris conditionis quam author ſuus. *l. in omnibus officiis in fin. ff. de reg. jur.* ſed eodem jure utatur. *l. qui in jus. eodem tit.* eique noceat, quod & authori ſuo obeſſet. *l. quod ipſis. eodem tit.* & quod non poſſit cedens plus juris transferre quam habeat. *l. nemo plus. ff. eodem tit.* Sed his & ſimilibus non obſtantibus contrarium puto, quia reſolutio hujus actionis procedens ex eo quod ante motam querelam præmoritur patronus vel vaſſallus, fundatur in tacita remiſſione, * quæ per expreſſam ceſſionem ceſſat, *argumento l. cum ex filio. §.* 1. *ff. de vulgat. & pupill.* ubi per Bartol. & doctores. Et ſic concludo, quod hoc caſu non præſcribetur niſi jure communi, videlicet 30. annis, computato tempore cedentis, vel longo tempore contra ſingularem & bonæ fidei ſucceſſorem, *ut infra eodem num.* 44.

* Commiſſum cedi poteſt.

* Expreſſū facit ceſſare tacitum.

54. Sed quid, ſi patronus non cederet hanc actionem, ſed alii venderet, vel cederet ipſum feudum dominans, cum omnibus juribus, & pertinentiis ſuis in genere, non facta ſpecifica mentione de jure commiſſi, & revocationis dicti feudi? Reſpondeo. Non tranſmittit querelam, nec jus revocandi in ſingularem ſucceſſorem, ad quem multominus quàm ad hæredem tacitè tranſmitti poſſet.

Sed an per hoc, jus commiſſi extinguatur? Reſpondeo, Non, quamdiu vivit offenſus, cui ſemel fuit acquiſita hæc actio, quæ propriè non eſt amplius de pertinentiis feudi dominantis venditi, ſed habetur tanquam proprietas ſeparata, ſicut fructus collecti, relevia, & ſumma jura ceſſa & acquiſita ante venditionem feudi dominantis, quæ ſpectant ad venditorem, & non ad emptorem, per notata latè *ſupra* 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. *num.* 36. hujuſmodi enim jura, & actiones jam ceſſæ, ſive pro tempore præterito, non tranſeunt in ceſſionarium feudi principalis ſub generali clauſula jurium & pertinentiarum, ſed etiam ſine ſpecifica reſervatione remanent cedenti, niſi aliàs cedantur, de quo & de effectu clauſulæ, cedens jura & actiones, ne extra propoſitum efferar, remitto ad ea quæ dixi infrà. §. 170. Unde niſi venditor aliàs expreſſe, vel tacitè offenſam remiſerit, poterit infra triginta annos agere ad declarationem commiſſi, & condicere feudum, taliterque avocatum, tenebit in feudum ab emptore feudi dominantis.

Digitized by Google

tis. Sed quid, ſi antequam venditor agere cœperit, vaſſallus ab emptore, novo patrono, in fidem receptus fuerit? Reſpondeo, non eſſe præjudicatum venditori, niſi eo vocato, & non contradicente facta fuerit renovatio inveſtituræ: quia tunc ſatis conſenſiſſe & injuriam remiſiſſe videtur, juxta notata in *cap. ea noſcitur de his quæ fi. à prælat. ſine conſenſu. cap. in l. 2. §. voluntatem. ff. ſoluto matrimonio.*

55. Sed in caſu quo venditor dictum feudum condicat & recuperet, an teneatur relevium ſolvere emptori, quem recognoſcere tenetur? Videtur quod ſic, quia feudum vere mutat manum. Et ſi dicatur quod hujuſmodi mutatio manus fit ex cauſa veteri antiqua & debita ante venditionem, hoc nihil concludit, quia non fit hujuſmodi mutatio ex cauſa venditionis, quo caſu attenderetur tempus venditionis pure, cùm ex tunc cedant & acquirantur jura quinti vel ſubquinti illi qui tunc eſt patronus, vel ad quem commoda feudalia pro tempore ſpectant, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. ſed fit mutatio per alium modum quàm per venditionem; & ſic ſolum tempus ipſius realis mutationis attenditur, quia tunc demum cedit & incipit deberi relevium, & non prius, & ſic acquiritur illi ad quem hujuſmodi ſpectat tempore mutationis, non inſpecto tempore cauſæ cujus virtute fit mutatio, & tranſlatio feudi, per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 2. *num.* 7. Confirmatur, quia hujuſmodi mutatio non trahitur retro ad tempus ingratitudinis vel feloniæ, ſed ſolum ad tempus actionis intentatæ vel motæ, per notata *ſuprà eodem quæſt.* 8. *num.* 34. Et pro hac parte (longiori diſputatione omiſſa) concludo. Non obſtat, ſi quis forte cauſetur hoc feudum non transferri per modum mutationis, ſed per modum reverſionis, quia cùm revocans non ſit patronus, ſed alium in patronum agnoſcere teneatur, non poteſt eſſe reverſio ad patronum, ſed vera mutatio manus in alium & novum vaſſallum. Nec etiam obſtat ſi dicatur, quod venditor hoc jus in venditione ſibi reſervavit, ſive expreſſe, ſive tacite, & ſic, quod emptor expreſſe vel tacite conſenſit hujuſmodi revocationem per venditorem fieri, quia non eſt * conſenſus diſpoſitorius, juxta notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 10. & 11. & ſatis eſt, quod emptor non ceſſit nec tranſtulit hanc actionem in venditorem, ſed quod eam reliquit venditori.

* Conſenſus diſpoſitorius.

56. Et ſic non eſt ſimile de patrono, qui actionem quam habebat ad commiſſum, alii ceſſit vel vendidit, quo caſu emptor vel quivis ceſſionarius feudo avocato bene tenetur in fidem cedentis ſe conferre, ſed non tenetur illi aliqua jura utilia ſolvere, quia brevi manu videtur patronus feudum revocaſſe, & ceſſionario de novo infeudaſſe. Et ſic nulla jura utilia ſicut nec de qualibet nova infeudatione debentur, ut dictum eſt ſuprà §. 33. *quæſt.* 12. *num.* 43. ſed in præſenti caſu nihil eſt tale, imo omnino eſt nova & vera mutatio à vaſſallo in alium novum vaſſallum. Hactenus de hac incidenti quæſtione quæ fuerat omiſſa ſuprà §. 33. Redeundo ad principalem quæſtionem noſtram,

*Fallen. 2.

57. Secundo, * pariter limitanda eſt concluſio noſtra ex parte vaſſalli, qui noxam admiſit, qui ſi decedat ante controverſiam motam, cùm patronus ſciens habuiſſet ſpatium & opportunitatem revocandi & tacuiſſet, quia non poterit revocare ab hærede, etiam ſi non ſint lapſi decem aut ſex anni à felonia commiſſa. Sed quid de ſingulari ſucceſſore vaſſalli ingrati, qui vendidit, vel in alium tranſtulit & deſiit eſſe vaſſallus? Videtur idem quod in ejus hærede, prout ex parte patroni dictum eſt, quaſi hujuſmodi querela, utpote vindictam injuriæ concernens non egrediatur perſonas. *per d. l. fin. C. de revoc. donat. & l. injuriarum. in princip. ff. de injur.* Sed aliud puto ne ſit in poteſtate vaſſalli, privare patronum jure ei quæſito. Et ſic facio concluſionem, quod quandiu vivit vaſſallus ingratus ſtatu aliàs integro, poteſt patronus infrà 30. annos agere ad commiſſum feudi, nedum contra ingratum, ſed etiam contra ſingularem ejus ſucceſſorem, modo nulla facta fuerit approbatio per patronum.

58. Hanc concluſionem tertiò * limito, niſi iſte ſingularis ſucceſſor per decem annos inter præſentes, aut viginti inter abſentes ſciente patrono poſſederit. Tunc enim dico ſublatam actionem, & ejus commiſſum, non tam ex tacita remiſſione patroni, ex eo quòd tanto tempore non injecit manum nec aliter queſtus eſt, quàm ex vi præſcriptionis ſingularis ſucceſſoris. Actio enim perſonalis * in rem ſcripta, quæ eſt perpetua, & durat triginta annis contra principaliter obligatum, vel ejus hæredem, non durat niſi longo tempore contra ſingularem ſucceſſorem, qui longo tempore cum titulo & bona fide præſcribere poteſt, ut patet in ſimili de revocatione per actionem quod metus cauſa, quæ durat triginta annis contra metum inferentem, vel ejus hæredem, ſed longo tempore præſcribitur à ſingulari ſucceſſore. Textus in *l. ſi vi vel metu.* & ibi gloſſ. & doctores, *C. de his quæ vi. met. ve cauſ.* Simile in retractu conventionali, ut ſcripſi. infrà §. 67. ubi multa alia exempla deduxi.

* Fallen. 3.

* Actio ad commiſſū eſt in rem ſcripta.

59. Sed quid ſi ſingularis ſucceſſor benè ſciebat feloniam commiſſam ab authore ſuo? Reſpondeo. Non propter hoc ſolū eſt in mala fide, quia ex eo ſolo, quod ingratitudo eſt commiſſa, non ſequitur quod patronus velit feudum revocare, ut not. Bald. in *l.* 1. *C. de revoc. donat.* Secus ſi ſciret patronum velle revocare, vel ſi participaret fraudem cum vaſſallo alienante ad fruſtrandum patronum ſpatio longi temporis & remanente in poſſeſſione forte titulo conductionis ita quod patronus probabiliter ignoraverit alienationem. Tunc enim non puto patronum excludi ſolo lapſu longi temporis, quia quandiu vivit vaſſallus, juſtè credit jus ſuum ſemper uſque ad triginta annos conſervari: & eſt quædā ſuſpicio participatæ fraudis ab acquirente per not. in *l. ſicut. §. ſupervacuum. ff. quib. mod. pignus. vel hypoth. ſol.* Unde hoc caſu non obſtat patrono præſcriptio longi temporis, nec prodeſt tertio aliàs habenti titulum & bonam fidem, ut in ſimili dixi infrà *dicto.* §. 67. Et hæc intellige niſi feudum fuiſſet ſubhaſtatum, & per ſolemne decretum adjudicatum ultimo plus offerenti, quia tunc patronus ſive ſciens ſive ignorans ab omni jure commiſſi ex quacumque cauſa præteriti temporis excluſus eſt, ſicut & ab omnibus releviis, & aliis juribus præteriti temporis, niſi ad horum jurium conſervationem illa ſingulariter ſpecificando debito tēpore ſe oppoſuerit per ea quæ plenè ſcripſi inf. §. 189.

60. Sed adhuc juxta hæc quæro, Certum eſt per prædicta, quod ſimplex ſcientia vaſſalli vendentis, qui ſcit ſe offendiſſe patronum, non nocet emptori quominus præſcribat, quia etiam ipſi emptori ſcienti non nocet. Sed utrum poſitiva mala fides venditoris noceat, puta, quia fuit requiſitus & interpellatus de feudo reſtituendo quod vivens vendidit, & in alium tranſtulit? Videtur quod ſic, ut non poſſit præſcribere minori tempore quam triginta annis vivo venditore. *per* * *Auth. malæ fidei. C. de præſcrip. long. temporis*, quæ etiam apud nos eſt in viridi obſervantia, quicquid meri pragmatici putent, qui nihil aliud ſciunt, niſi quod practicari viderunt. Contrarium dico, quia dicta Authentica loquitur in eo qui actu eſt herus dominus. Sed hic patronus nondum eſt dominus, ſed vult adipiſci dominium, quia ipſo jure non fit revocatio. Et dicta Authentica non debet extendi ultra terminos ſuos, ut diximus in *d.* §. 67. Secus autem ſi venditor nedum fuiſſet interpellatus, ſed etiam in judicio conventus, quicquid dicant canoniſtæ poſt Innoc. *in cap. cum M. Ferra. de conſtitut.* teneo, quòd iſto caſu & ſimili, res efficitur litigioſa, ut plene deduxi infra in *rubri.* 4. *de præſcrip. in* 7. *caſu. in quo ceſſat præſcript.*

* Authent. malæ fidei.

61. Item concluſionem noſtram, quod huic juri præſcribitur triginta annis, * Quarto limito, ut procedat vaſſallo, vel alio poſſidente. Secus, ſi ipſemet patronus feudum poſſideret, & teneret ad manum ſuam

*Fallen. 4.

Digitized by Google

faciendo fructus ſuos. Tunc enim quamdiu ſic poſſidet, non negligit, nec currit contra eum aliqua præſcriptio, imò cœpta interrumpitur, quemadmodum non currit præſcriptio contra creditorem in hypothecaria, quamdiu pignus vel hypothecam poſſidet. Textus in *l. cum notiſsimi* §. *Imo. C. de præſcrip. 30. vel 40 ann.* Et ſic nec lapſu temporis, nec morte patroni, aut vaſſalli, ante aliam querelam motam extinguitur jus commiſſi. Quod ſane eſt intelligendum quando patronus intendit poſſidere * tanquam rem ſuam jure commiſſi, ad ſe reverſam, ſive, ſive tanquam ipſo jure reverſam, ſive tanquam revertendam, ex nunc retineat, ſive hoc expreſſe appareat: quo caſu non eſt dubium, ſed ex conjecturis, puta, quia ſtatim poſt feloniam manum injecit feudo, ſive alias aperto ſive non, vel quando prius tenebat feudum ad manum ſuam ex defectu fidelitatis, vel catalogi: & ſuperveniente felonia, recuſavit manum levare vaſſallo, vel ejus ſucceſſori, alioquin juſta offerenti, vel alias etiam abſente vaſſallo, dixit ſe numquam reſtituturum feudum, ſed jure commiſſi retenturum & poſſeſſurum tunc enim apparet, quod poſſeſſionem quam patronus prius habebat tanquam directus & feudalis tantum, mutavit (quod ex ſupervenienti feloniæ cauſa facere potuit) in poſſeſſionem pleni dominii, vel detentionis, ad commiſſum declarandum, & adjudicandum: quamvis enim non poſſit de rigore, & ſua propria authoritate poſſeſſionem vaſſalli ingrati funditus intervertere, quin vaſſallus jura offerens, & noxam negans, debeat ſaltem per proviſionem pendente lite reſtitui, ſecundùm notata *ſuprà eodem quæſt. 7. & infrà eodem quæſt. 40. & in §. ſeq.* Poteſt tamen patronus poſſeſſionem in qualitate ſimplicis domini feudalis inchoatam alterare, ad retinendum jure commiſſi, quod ſufficiet ad interrumpendum omnem præſcriptionem commiſſi, etiam ſi ultra non procederetur ad veram immutationem poſſeſſionis, interverſionem, & totalem ablationem poſſeſſionis vaſſalli. Secus ſi patronus non poſſideret nec teneret feudum, niſi tanquam dominus directus & feudalis, quia hoc dumtaxat modo poſſidendo, & nihil aliud verbo vel facto declarando, recognoſcit & præſupponit dominium utile ſaltem in habitu pertinere ad alium, habentem facultatem feudi recuperandi juſta faciendo, & ſic nunquam præſcribitur juri inveſtituram petendi, ſed bene præſcribitur juri excipiendi, quod ratione commiſſi, vel ingratitudinis competit patrono ad denegandum inveſtituram ingrato vaſſallo, quoniam tale jus excipiendi eſt fundatum in jure agendi, quod præſcribi poteſt per notata in *d. l. cum notiſſimi. §. eo jure.* prout præſcribitur, non obſtante poſſeſſione patroni, quæ cum non exerceatur niſi in qualitate domini directi & poteſtatis feudalis, non repugnat, imò adjuvat præſcriptionem juris commiſſi, tendentem ad conſervationem feudi, adde *infrà eodem quæſt. 34.*

*Refert an patronus poſſideat jure feudi an jure proprietatis.

62. Sed juxta hæc quæro, numquid patronus poſt feloniam admiſſam, manum injiciendo feudo tanquam aperto in qualitate ſimplicis domini feudalis, cenſeatur ipſo facto remittere caducitatem ſive jus commiſſi? Videtur quod ſic, ſaltem quando ſciebat jus commiſſi ſibi acquiſitum, quoniam hujuſmodi prehenſio præſupponit ad alium ſpectare proprietatem, ut vocent, ſive dominium utile feudi. Contrarium puto, niſi dominus ſcienter procedat ad alium actum ſpecificum approbationis perſonæ alioquin ingratæ, puta receptionem & compoſitionem jurium, vel dationem induciarum & ſimilia, de quibus ſuprà §. 21. quoniam ſimplex prehenſio de ſe magis tendit ad excluſionem & diminutionem jurium vaſſalli.

63. Sed quid ſi prehendat ex defectu catalogi? Videtur hunc eſſe actum approbationis, quoniam implicat tacitam interpellationem de præſtando catalogo. Nihilominus, adhuc idem puto, quia cùm vaſſallus ante feloniam fuiſſet in fidem admiſſus, & ante dominum offenderit quam catalogum traderet, cenſetur dominus, ad hoc ex cauſa catalogi non præſtiti prehendiſſe ut legitimum haberet ingreſſum in feudum, quod alias non poterit propria authoritate prehendere, ut dictum eſt *ſuprà eodem quæſt. 7.* Et in dubio, * nunquam præſumitur animus donandi, vel jus ſuum remittendi, ubicumque cadere poteſt alia præſumptio. *l. ſi cum aurum & ibi* Bart. *ff. de ſolutio. l. eleganter. §. qui reprobatos. ff. de pignora. actio.* Vel etiam alia levis occaſio aut conjectura, ſecundum Bald. in *l. fin. collat.* 3. *C. de dot. promiſſ. in l.* 1 *C. ad Trebell.* Bart. Jaſon. *l. ſi non ſortem. §. 1. ff. de cond. indeb.* Joan. de Imol. *conſil.* 29. *viſo quodam.* Concludo igitur quod ſimplex prehenſio feudalis poſt feloniam ſcienter facta, non inducit remiſſionem commiſſi, ſed nec etiam impedit illud præſcribi lapſu temporis, ſcilicet longiſſimi, niſi patronus declaret velle jure commiſſi retinere, & ſic incipiat jure pleni dominii poſſidere vel detinere.

* Donatio non præſumitur.

64. Nec adhuc debet patronus in hac pleni dominii poſſeſſione, vel retentione feudi, omnino confidere, quia quamvis interim non currat præſcriptio in actione & exceptione juris commiſſi, deperit tamen tempore probatio ingratitudinis. Fieri enim poteſt ut poſt triginta vel quadraginta annos, non ſuperſint teſtes nec aliæ probationes feloniæ, & tamen appareant antiqua documenta de feudo. Et ſic patronus qui non poteſt docere de felonia antiqua, tenebitur hæredem vel cauſam habentem antiqui vaſſalli inveſtire, & feudum reſtituere, non obſtante quacumque poſſeſſione jure proprio tanquam de pleno dominio habita, quia hujuſmodi præſcriptio non admittitur inter patronum & clientem, vel eorum ſucceſſores, ut dictum eſt ſuprà §. 12. Curent igitur patroni commiſſum ſibi adjudicari; & hoc caſu cùm patronus poſſidet, ex quo poteſt eſſe actor vel reus. Et ſi non tenetur agere, poteſt facere recipi & examinari quoſcumque teſtes ad perpetuam memoriam. *Authent. ſed & ſi quis,* & ibi Bart. *C. de teſti. cap. Albericus. cap. ſignificavit. Ubi omnes canoniſtæ de teſti.* Si autem non poſſideat, vicem actoris tantum gerit, & ſic non poteſt ante litem conteſtatam facere examinari niſi teſtes, de quorum morte vel abſentia diuturna dubitatur, ſecundum notata per Bartol. in *l. in lege Aquilia ſi delatum. ff. ad leg. Aquil. per canoniſtas. cap. quoniam frequenter. ut lit. non conteſtat.*

65. Sed numquid eſt inconveniens, patronum non poſſe etiam quadraginta vel ſexaginta annis præſcribere conditionem feudi, ex cauſa prætenſæ ingratitudinis prehenſi, & jure pleni dominii poſſeſſi, quum poſſit vaſſallus triginta annis adverſus patronum præſcribere conditionem & actionem commiſſi? Debent enim patronus & cliens pari juri uti *cap. 1. de form. fidelitat. in uſibus feud.* Sed hic videtur magna inæqualitas. Reſpondeo quod hoc caſu ideo admittitur præſcriptio ex parte vaſſalli, quia tendit ad conſervationem feudi, & non admittitur ex parte patroni, quia tenderet ad reſolutionem & extinctionem feudi. Et ſic nullum eſt inconveniens, nulla inæqualitas, * utpote intendentibus ad diverſa, ſed reſpectu ejuſdem eſt æqualitas, quoniam ſicut vaſſallus non poteſt præſcribere contra patronum ad derogandum feudo, in totum vel in parte, ita nec patronus contra vaſſallum. Et ſic è converſo ſicut vaſſallus poteſt præſcribere ad inducendum vel augendum feudum, ita & patronus, ut ſatis dictum eſt in *d. §. 12.* quod eſt verum inter eoſdem, ſed reſpectu tertii, non prohibetur præſcriptio, ut ibi diximus, *num. 9.* Unde ſi patronus feudum prehenſum alii infeudavit, is abſque dubio hoc titulo cum bona fide præſcribet longo tempore contra verum vaſſallum *ſalva Authent. malæ fidei. C. de longi temp. præſcrip.* & requiruntur triginta anni, ſi patronus fuerit in mala fide. In quo adverte, quod non cenſetur in mala fide ex indebito modo procedendi; ſed dumtaxat ex ſcientia defectus cauſæ &

* Æqualitas attenditur circa idem.

Digitized by Google

& veritatem commiſſi. Unde, in caſu ingratitudinis ſi patronus propria authoritate feudum non aliàs apertum invaſerit, & ſpoliaverit vaſſallum ſine cauſæ cognitione, quamvis ſciret de jure, ſe non poſſe hac via facti procedere, & feudum alii conceſſerit, non habet locum dicta *Authent. malæ fidei*, quæ loquitur in domino, qui cum effectu vendicare poteſt, & ſic non habet locum in eo qui ſcit ſe poſſe exceptione repelli, & excludi, & ideo negligit. Secus, ſi in veritate non erat locus commiſſo, utpote noxa non facta vel remiſſa, & hoc ſciente patrono, tunc enim ejus ſcientia nocebit bona fide recipienti ab eo. Et nota ſingularem hanc limitationem ad d. Auth. quia alibi non reperies. Quid autem juris ſit, ſi poſtquam iſte tertius longo tempore, vel triginta annis poſſedit, committat feudum patrono, vel eidem ex pacto in ſua inveſtitura appoſito reſtituat? Dicemus infra §. 69. ne nimium excedatur materia hujus §.

* Ad probandã ingratitudinem vaſſalli quot teſtes requirantur.

66. Undecimo quæro, juxta ea quæ diximus de probatione patronoi incumbente, an ad probandum * ingratitudinem vaſſalli requirantur quinque teſtes ſummæ ac integræ opinionis, ut habetur in *l. unica quot teſt. ſint neceſſ. ad prob. feud. ingrat. in uſib. feud.* quæ eſt lex Henrici quinti, ut probatum eſt ſuprà *in rubr. num.* 40. Guid. Pap. *Deciſ. Delph.* 180. dicit quod ſic, ſed non loquitur niſi in Delphinatu, ubi ſecundum eum *Deciſ.* 297. ſervatur dictus liber feudorum, ſicut jus ſcriptum, exceptis quibuſdam caſibus particularibus in quibus conſuetudo derogat. Ego autem puto * quod vix eſt ullus textus in toto *d. lib. feud.* minus moribus utentium comprobatus, vel contraria diſſuetudine magis abrogatus quàm *d. l. unica.* De quo etiam Accurſ. ibi dubitat an ſit lex. Hinc in toto hoc regno, & fere ubique ſufficiunt * duo integri teſtes ad probandum ingratitudinem ad commiſſionem feudi, vel revocationem donationis. Et hoc eſt generale in omni cauſa etiam gravi & criminali, per regulam *l. ubi numerus. ff. de teſti. c. in omni. c. licet univerſis. de teſtibus. c. tuas. de ſimo.* juxta illud Levitici 35. & Deuter. 17. 19. *In ore duorum vel trium ſtabit omne verbum.*

* Hic tamẽ numerus teſtium ideo videtur neceſſarius, ne facile fortè per viles & redemptos teſtes aut paucos poſſint domini privare vaſſallos ſuos feudis, ut notat Alvarotus in d. cap. unico quot teſtes ſint neceſſarii.

* Ingratitudo per duos teſtes probatur.

* Papa per duos teſtes convinci poteſt.

67. Imò etiam * Papa, per duos teſtes convinci poſſet, *gloſſ. ſingularis in c. præſul. 2. qu. 4.* Panorm. in *c. at ſi clerici in princ. collat.* 1. *de judi. in c. tertio loco. de probat.* Et quod habetur in *d. c. præſul.* quod 72. teſtes requiruntur adverſus Cardinalem epiſcopum, & 64. adverſus Cardinalem presbyterum, & 27. adverſus Cardinalem diaconum eccleſiæ Romanæ, olim inductum fuit propter ſanctam & irreprehenſibilem vitam ſacerdotum eccleſiæ illius temporis, qui re magis quam nomine ſancti erant, & è diverſo propter improbitatem & ſuſpicionem accuſantium & teſtificantium, ut ibi teſtatur Gratianus. Unde hodie ceſſante ratione non ſervatur, ut ſentiunt Hoſti. Panorm. in *c. licet univerſis. de teſtib.* Præterea (ut verum dicam) non erat rationabilis, ſed ambitioſa, ne dicam tyrannica, conſtitutio *d. c. præſul.* & ſimiles & jam nonnulli tum ad humanas traditiones nimium declinare incipiebant.

* Probare utrum teneatur dominus, ſe à vaſſallos ſciente & lata culpa denegatũ.

68. Duodecimo quæro, utrum patronus teneatur * probare vaſſallum doloſè & ſcienter, ſaltem lata culpa denegaſſe? Videtur quod ſic, juxta textum in *d. §. vaſſallus ſi feudum, & c. primo in fi. l. Corradi.* ubi ita decidunt feudiſtæ, & pulchre Bal. in *c. cæterum col. 2. de judici.* Et generaliter volunt, quod in omni cauſa amiſſionis feudi probandum ſit de ſcientia vaſſalli, ut gloſſ. Bal. & omnes in *c. 1. quo tempo. miles inveſt. in c. 1. in princ. quæ fuit prima cauſ. beneſ. amitten. in uſib. feu.* Et tradit Guid. Pap. *Deciſ. Delphi.* 454. quatuor eſſe requiſita. Primum, probatio feudi. Secundum, cauſa privationis. Tertium, quod vaſſallus ſit major quatuordecim annis. Quartum, quod ſit talis ut ſciat, vel ſcire debeat rem eſſe feudalem.

* Negatiò in judiciõ quemadmodum noceat neganti.

Et latiori diſputatione omiſſa reſolutivè procedendo diſtinguo, aut negatio ſit principaliter & in judicio, aut extra judicium. * Primo caſu, non requiritur probari ſcientiam, vel latam culpam negantis. Imò etiam ſi is qui negaret, probaret de juſta cauſa ignorantiæ, non audiretur, nec pœnitere poſſet nedum ante ſententiam, ſed nec ante probationem factam à patrono. Ratio, quia negando actorem eſſe patronum in judicio, & litem conteſtando ſuper actione feudali & commiſſi, ſeipſum facto ſuo huic pœnæ & periculo ſubjecit, *argumento. l. 3. §. idem ſcribit. ff. de pecul. l. imperatores. ff. de jur. fiſci.* Et dato quod probata ignorantia negantis dici poſſit ceſſare rationem injuriæ, quæ non eſt ſine dolo & animo injuriandi, *l. 3. §. 1. ff. de injur.* tamen non ceſſat alia ratio, ſcilicet legis feudi ad onus commiſſi in hunc eventum juxta hanc conſuetudinem conceſſi, & alia quod ſuper hoc litem conteſtando in judicio, & feudum per proviſionem recuperando, ſe huic oneri & periculo ſubdidit, & hinc eſt quod non poteſt negator cognita veritate pœnitere, quia ex negatione acquiſitum eſt jus patrono, & ita obſervatur. Hanc concluſionem limita, ut infrà *eo. qu. ſeq. & qu.* 24.

* Negatiò extra judicium.

69. Secundo caſu, in negatione * extra judicium, puto quod habeant locum dicta doctorum in prin. hujus quæſtionis, ita quod novus vaſſallus qui extra judicium etiam ſerioſe patronum abnegavit, ſi poſtea in judicio non perſeveret in negatione, & ignoranter id fecerit, ſaltem non appareat de dolo, ſcientia, vel lata culpa, non amittit feudum. Et ſic patronus agens ad commiſſum propter negationem factam extra judicium, non poterit obtinere niſi probet ſe patronum, & dolum vel ſcientiam negantis tempore negationis, vel quod talis fuerit qui ſciverit aut probabiliter ignorare non potuerit, ita quod ſaltem de lata culpa convincatur: quod procedit etiamſi is qui negavit extra judicium, adhuc in judicio dubitet, & non agnoſcat patronum, dummodo non procedat in judicio ad negationem formalem. Sed quid ſi incidenter abnegaverit patronum in alio judicio in quo principaliter de hoc non agatur? Reſpondeo: Idem, quod ſi extra judicium: quia non eſt facta hujuſmodi negatio animo tranſigendi de recuperatione feudi prehenſi cum ejus confiſcatione, ut in §. *ſeq.* Et ſic ſi concluſionibus ſuper hoc ſpecialiter aſſumptis per patronum, reus non perſeveret in negatione formali, etiamſi nolit agnoſcere patronum, aſtringitur patronus ad probandum ſcientiam, vel latam culpam negantis cum conditione feudali, ad hoc ut obtineat commiſſum. Non tamen licet pœnitere poſt negationem ſerioſe conſummatam extra jus, vel in judicio incidenter, patrono volente aſſumere onus prædicta probandi, per notata ſuprà *eo. qu.* 4 *& infra §. 70. qu. 3. in fi.*

* Negatiõ domini facta per minorem 14. annis utrũ ei noceat.

70. Decimo-tertio quæro, Quid ſi vaſſallus ſit minor * annis? Et ſecundum feudiſtas in locis præfatis ſufficit quod ſit quatuordecim annorum, *argumento §. præterea ſi quis. in l. imperialem. de prohib. feud. alie. per Federic.* Et quamvis adverſus omiſſionem petendi inveſtituram infra annum & diem reſtituatur, tamen non reſtituitur adverſus negationem, ſi dolo, hoc eſt ex certa ſcientia ſit, *argumento l. 1. C. ſi adverſ. delict.* Et non erit in hoc melioris conditionis quàm major, niſi in hoc quod contra majorem ſufficit probare præſumptam ſcientiam, vel præſumptum dolum aut latam culpam, quæ non ſufficient contra minorem vigintiquinque annis, ſed erit probandum de vera ſcientia vel dolo vero, per notata in *d. l. 1. & in l. auxilium. ff. de minor.* per Bart. in *l. 1. §. nunciatio. 1. collat. pen. ff. de oper. novi nunciat. gloſſ.* Bar. Alexand. in *l. ubi exi-*

*gitur. ff. de edendo.* Tamen attenta noſtra conſuetudine ſecundum quam vaſſallus minor viginti annis non habet legitimam perſonam circa fidem & homagium, agnitionem patroni, & adminiſtrationem feudi, ut in §. *præcedenti,* dico quod nec etiam legitimam perſonam habet ad abnegationem patroni & committendum feudum propter negationem, ſive ex certa ſcientia factam, ſive non: & ea non obſtante dandæ ſunt, vel à lege ſupplentur induciæ, de quibus in §. 41. *ſuprà eo.* Tamen * negatio de ſe magis concernit malam adminiſtrationem, ſectionem & diſmembrationem feudi, quàm feloniam actualem, vel injuriam perſonalem patroni, unde non nocebit non habenti idoneam ætatem ad adminiſtrationem feudi. Si vero idoneam ad hoc habet ætatem, ſed adhuc minor eſt vigintiquinque annis, puto illud ſervandum quod dictum eſt in principio hujus quæſtionis, ut ſive extra judicium, ſive in judicio principaliter ad hoc intentato negaverit patronum, & probetur de vera & certa ſcientia, & dolo negantis, amittat feudum, nec poſſit reſtitui in integrum, quia adverſus verum dolum minores non reſtituuntur. *d. l.* 1. *& l. auxilium.* Si autem patronus non probat de certa ſcientia minoris, ſed ſolum de præſumpta, vel quæ ſufficeret ad latam culpam, non ſufficit ad obtinendum commiſſum: ſaltem etiam probata feudalitate per patronum, poterit minor in integrum reſtitui adverſus negationem ad agnoſcendum patronum, & evitandum commiſſum, per notata doctorum in locis præallegatis, quia hoc eſt de jure cui conſuetudo noſtra non intelligitur derogare, quum ſatis plenum & incommutabilem effectum ſortiatur contra majores, per notata *gloſſ. fi.* & doctorum in *l. poſtquam liti. C. de pact. in l. unica. C. ſi de momen. poſſ. fuer. appella.* Nec eſt ſimile in eo quod habetur ſuprà *eod.* §. 1. ut ibi diximus in *gloſſ.* 7. quia hic agitur de amiſſione perpetua & irrevocabili dominii.

* Negatio magis cadit in malã adminiſtratione quàm in delictũ.

71. Sed quid, ſi minor abnegat in judicio cum authoritate tutoris vel curatoris? Breviter dico nihil omnino agi poſſe, ſi vaſſallus ſit minor ætate deſignata in §. præcedenti. Si autem ſit major, ſed minor vigintiquinque, idem dicendum quod nuper diſtinximus: quia authoritas curatoris non operatur niſi circa legitimationem judicii: non autem circa ſubſtantiam & effectum confeſſionis vel negationis, ut notatur in *l. clarum. C. de authoꝛ. præſtand.* per Sali. Sali. in *l. unica. C. de confeſſ.* Nihil etiam operatur ubi agitur de donatione, vel delicto: vel ubi manifeſte apparet non eſſe juſtam cauſam authorandi. *l. fin. C. ſi major factus,* ut hic: quia aut eſt minor viginti annis & conſultius eſt fidelitatem præſtare, vel alium authorem feudi laudare, vel feudo ad tempus carere, quam negationi periculoſæ authorari. Quod ſi curator ex certa ſcientia malitioſe abneget, nullo modo nocet minori, ad quem nihil exinde pervenit. *per regulam l. neque interdicto. ff. de reg. jur. l. penul. ff. de liber. exhib. cum ſimilibus.* Ex * prædictis patet, quod non eſt differentia in minore, ſive negaverit in judicio, ſive extra, ſive cum curatore, ſive ſine curatore: ſed hoc ſolum attenditur, ſi ætatem idoneam ad fidelitatem præſtandam adeptus, dolo & ex certa ſcientia dominum abnegaverit. Ad validitatem tamen inſtantiæ & judicii (ſi contra minorem agatur) debet curator ei deputari.

* Reſolutio quæſtionis.

72. Decimo-quarto quæro, Quid ſi epiſcopus, vel abbas, * aut alius prælatus abneget patronum feudi eccleſiæ ſuæ? Et idem ſi quod aliud feloniæ crimen in illum committat? Hæc eſt argumentoſa quæſtio, & multum, & varie tractata à doctoribus. Ego autem quam brevius & dilucidulus licebit potiora deciſionis puncta tangendo reſolvam. Et primo videtur idem dicendum quòd in alio quovis vaſſallo, & quòd feudum perpetuo & in totum committatur patrono. *per l. jubemus nullam. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Ubi propter delictum prælati qui noluit exhibere navem eccleſiæ ad tranſvectionem fœlicis embolæ (id * eſt imperialis exercitus ingredientis vel erumpentis. Embola enim Græca vox eſt, ingreſſum & irruptionem ſignificans à verbo ἐμβάλλω id eſt ingredior, cum exercitu irrumpo ut multum delirarit Accurſ. in *d. l. jubemus in gloſſ.* 1.) navis eccleſiæ in perpetuum confiſcatur. Et quamvis doctores ibi & ubique ſolvendo ad *d. l.* dicant quod ibi eccleſia delinquit communicato conſilio, eſt mala ſolutio & mera divinatio, contra *l. fi. C. de contrahend. empt. & vendition.*

* Negatio per prælatum facta, utrum noceat eccleſiæ.

* Fœlix embola, quid.

73. Secundo, quia * eccleſia patitur pœnas conventionales & teſtamentarias, in contractu legato vel quavis conceſſione rei appoſitas, ſicut pateretur quilibet privatus. *l. legem. C. de pact. l. legem. C. de donatio. l. in traditionibus. ff. de pact. c.* Eleutherius *c. verum. de cond. appoſi.* Et non debet eccleſia eſſe minoris, ſed multo abundantioris juſtitiæ quam privatus. *c. unico verſ. ſed diverſum. de alien. feud. in uſib. feud.* Et omnis fraudis expers eſſe debet *ca. per tuas.* & ibi Panorm. in *ulti. not. de donat.* Hinc decidit Ang. *in conſil.* 168. *teſtator in omnibus*, quod hoſpitale cadit in pœnam privationis rei legatæ, ex facto prioris qui alienavit contra prohibitionem teſtatoris, qui legaverat ſub hac conditione & pœna. Hinc eſt etiam quod ſi eccleſia acceperit rem in emphyteuſim & ceſſaverit per triennium in ſolutione canonis, ipſo jure cadit in perpetuum à jure ſuo, & æque res cadit in commiſſum ac ſi eſſet in manu privati, quia hæc pœna & reſolutio ineſt ex natura rei & conceſſionis, & ita expreſſim tenet gloſſ. pen. in *ver. vel dic. quod vere in conſtitut. de relig. dom.* ibi ſequitur Inno. Hoſti. Petrus de Anchar. Panorm. *gloſſ. in Auth. qui rem. in verb. repelli poteſt. in fi.* ubi hoc ſequuntur Joan. Fab. Bal. C. *de ſacroſanct. eccleſ.* idem nominatim decidit Bal. in *d. c. unico.* ubi ſequit. Alvar. in §. *inde poteſt. in fi. de alie. feud.* Bal. in *conſil.* 27. *reverendiſſime, lib.* 3. Bar. Bal. *in* 3. *notab. in l. placet.* & ibi Jaſon. *lect.* 1. *col.* 4. *C. de ſacroſanct. eccleſ.* Ubi dicunt eſſe aliud in tributo in quo infligitur privatio in pœnam ex diſpoſitione legis, à qua pœna eximitur eccleſia, *per d. l. placet*: ſed non eximitur à pœnis conventionalibus & procedentibus ex natura contractus & diſpoſitione hominis. Et quamvis contrarium teneant Archid. in *c. placet rationabilis.* 16. *quæſt.* 1. Goffred. in *ſumma de immunita. eccleſ.* §. 2. Hoſti. *in ſum eod. tit.* §. 3. Joan. And. Joan. de Lig. Anthon. Butri. Henric. Bohic. in *d. c. conſtitutus. de religio. domi.* Ubi dicit idem tenere glo. in *d. c. placet.* 16, *quæſt.* 1. *in verſi. tranſlationis.* Sed errat, quia d. gloſſ. non loquitur niſi in tributo, juxta *d. l. placet.* idem etiam tenuit Anthon. Butri. in *c. verum. col. fi. de for. compet.* Ludovic. Roma. *in ſingul.* 266. *verſ. tu habes quod emittenda,* tamen prima opinio quę eſt ſententia gloſſæ utriuſque juris eſt crebrior, melius fundata, verior & tenenda.

* Eccleſia patitur pœnas conventionales.

74. Tertio & in ſpecie in materia feudali decidit Baldus *in prælud. feud. col. fi.* quod ſi eccleſia recepit feudum & non ſervat conventiones feudorum quod ab ea aufertur feudum ſicut à privato. Idem tenet Bald. in *c.* 1. *colum.* 2. *de controverſ. feudi apud pares terminand. in uſib. feud. in l. ſed ſi hac §. liberti. in fi. ff. de in jus vocand. in l. fi. ad fi. C. ſine cen. vel reliqu.* & vult And. Iſer. in *c.* 1. *col. prima de. cap. Corradi,* quod ſi eccleſia non præſtet ſervitium impoſitum, perdit feudum in perpetuum: & ibi etiam dicit ſe vidiſſe perdi feudum dotale, ex eo quòd maritus non pręſtiterat ſervitium: dicit tamen, quod tam eccleſia quàm uxor habent recurſum contra prælatum vel maritum, eorumque bona & hæredes ad æſtimationem & intereſſe feudi amiſſi. In contrarium videtur, quod per abnegationem vel feloniam prælati, non amittatur

Digitized by Google

feudum. Primo, quia prælatus non eſt dominus feudi, nec verus vaſſallus, ſed ipſa eccleſia, cujus & bonorum ejus prælatus eſt procurator & non dominus, 12. *quæſt.* *c. ult. c.* 2. *de donat. tum vulga.* unde non magis debet poſſe præjudicare quàm procurator vel tutor. Secundo, quia in bonis eccleſiæ regula juris eſt, quòd delictum perſonæ non debet in damnum eccleſiæ redundare. *c. delictum de reg. jur. in* 6.

75. Super hoc imperator Corradus olim ſtatuit, quod feudum amitteretur, & rediret ad patronum ad vitam prælati culpabilis dumtaxat: & quod poſt ejus mortem reverteretur ad ejus ſucceſſorem & eccleſiam, ut refert Obertus in *tit. de cap. Corradi.* §. *fi. de uſibus feud.* Et hæc* conſtitutio tanquam æqua in uſum fere ubique recepta eſt, ſub modificatione tamen quod ſi ſpectet ad menſam eccleſiæ, nullo modo, ſi communiter ad menſam prælati & capituli, pro parte tantum prælati & ad ejus vitam, ſeu pro tempore ſuo revertatur ad patronum, niſi etiam eccleſia communicato conſilio deliquiſſet in patronum, ut tenent Alvar. & Præpoſ. *in d.* §. *fi.* Et in caſu quo eccleſia vel capitulum communicato conſilio deliquit, quidam ut Odofredus, Alber. Baldus, Paul. in *d. l. jubemus nullam,* tenent quod perpetuo ſine ſpe reſtitutionis in integrum amittatur. *Idem gloſſa* 3. *c.* 2. *de ordin. cognit.* Dyn. in *d. c. delictum perſonæ. de reg. jur. in* 6. Paul. *conſ.* 259. *omnis difficultas in fi. lib.* 1. & ita ſentiunt Joan. And. Anthon. Buttrigar. in *c.* 1. *de dolo. & contumacia.* Ex quo iſta felonia feudalis non eſt formaliter punibilis in alio, quam in perpetua confiſcatione & amiſſione feudi. Tamen Specul. in ſimili. *in tit. de dona. verſic. quia ſi aliquis Baro,* tenet quod ſi abbas & conventus commiſerint ingratitudinem adverſus donatorem vel fundatorem, & inciderint in caſus *l. fi. C. de revoc. donat.* quod tantum perſonæ quæ deliquerunt ejicientur & aliæ ibi ponentur. Et iſtud tanquam æquius ſequuntur Petr. de Anchar. Card. & Panorm. in *c. fi. de donat.* Joan. Andr. Petr. de Ancha. Domi. de S. Geminiano, in *cap. unico. col. pen. de relig. domibus in* 6. quamvis Imol. aliter diſtinguat & eum ſequatur Philipp. Franc. in *cap. unico. col. fi. de relig. domi. in* 6. Videas ſi vacat, quia propero & nolo omnium ſcribentium varietates referre. Et hæc eſt communis ſententia dictorum in *c.* 1. *de dolo & contum.* in *c. dilectus. de ſimo.* & in infinitis lecturis & conſiliis quæ omitto, quod propter delictum totius conventus vel capituli non punitur eccleſia, niſi ad vitam delinquentium & quod illis ejectis ceſſat pœna. Et cum iſta tanquam communi tranſit Franciſc. Rip. in *repet. d. l. fi. C. de revoc. donat. qu.* 52. Ille tamen in puncto juris tenet pro donatore in perpetuum revocatam eſſe donationem: ſed alibi conſulendo ſemper ſecutus eſt communem, ut patet in ſuis reſponſis. *ſub tit. de reſcript. Reſpon.* 28. *num.* 20. *& Reſpon.* 31. *col.* 1.

*Communis diſtinctio.

76. Pro ſolutione quæſtionis noſtræ, dicendum quod feudum tantum ad vitam prælati ingrati, & quatenus ſpectabat ad ejus menſam, ad patronum revertitur, & ita obſervatur: & ita ultra prææallegatos tenuit Oldradus in *conſilio* 278. *inquantum. verſic. ſed ſecundum,* & omnes ubique ſcribentes in materia feudali. Quod ſi dicas non debere fieri præjudicium nec diminutionem jurium patroni per eccleſiam: Reſpondeo quod aut ab initio feudum à patrono conceditur eccleſiæ, & ſecundum qualitatem & conditionem ejus cenſetur concedere: ſi vero ſine conſenſu patroni feudum transferatur in eccleſiam, patronus juſtè impedire poteſt vel indemnitatem accipere ſecundum ea quæ dicemus infrà §. 51. *qu.* 12. & reſpondendo ad contraria,

77. Ad primum * de *l. jubemus nullam,* dico quod loquitur in pœna impoſita propter culpam in omittendo, in quo prælati & cæteri quicumque adminiſtratores, præjudicare poſſunt dominis, ut notatur per doctores in *c.* 1. *de dolo. & contu.* Tum loquitur in re mobili, cujus vilior eſt poſſeſſio, unde non eſt mirandum, prout etiam quotidiana experientia videtur in ſimili, in locis in quibus de conſuetudine vel ſtatuto, animalia damnum inferentia in pratis, aut vineis confiſcantur: ſi animalia eccleſiæ negligentia, vel etiam dolo prælati, aut miniſtrorum damnum inferant confiſcabuntur: tenebuntur tamen illi qui ſunt in culpa, ad damna & intereſſe eccleſiæ. Et per hæc apparet idem reſponſum ad ſecundum: quod eſt de pœna in omittendo, hic autem agitur de pœna ex delicto in committendo, ad cætera omnia reſpondeo primo quod reſolutio donationis, *ex l. fi. C. de revocand. donat.* & commiſſum feudi ex capite ingratitudinis & feloniæ, procedunt ex diſpoſitione legis vel conſuetudinis feudalis, magis quam ex conventione.

* Intellect. l. jubemus nullam.

78. Secundo, quod hujuſmodi pœna eſt à lege impoſita in caſum, quo ingratitudo vel felonia committatur per vaſſallum: ſed cùm prælatus non ſit vaſſallus, ſed vaſſalli procurator, non poteſt dici vaſſallum ipſum quæ eſt eccleſia, quæ non deliquit, commiſiſſe aliquam ingratitudinem vel feloniam, & ſic penitus inſpiciendo non verificantur termini conſuetudinis & legis feudalis, ex delicto ſolius prælati. Rationabiliter tamen inductum eſt, quod prælatus privetur omni commodo & honore quem percipiebat ex feudo, & quod omne illud commodum & honos transferatur in patronum ad vitam prælati, non tamen proprie transfertur nec confiſcatur ipſum feudum nec ejus proprietas, quæ vere remanet eccleſiæ: ſed ſolum talis uſus & commoditas, qualem habiturus erat prælatus à quo transfertur in patronum, ſine præjudicio eccleſiæ in futurum.

79. Tertio, ut omnibus ſatisfiat, ſi quis inſtet prælatum eſſe dominum ſeu vaſſallum ſaltem repræſentativè: Reſpondeo, eſto etiam quod verus eſſet dominus & vaſſallus ſuppoſitivè loquendo, tamen eſt prohibitus alienare. & non favore ſuo, ſed favore alterius, ſcilicet eccleſiæ & ſucceſſorum, igitur delinquendo non poteſt alienare nec amittere feudum, ut in *l. ſi finita.* §. *ſi vectigalibus. ff. de damn. infect.* *l. Statius. in fi. ff. de jure fiſ.* & eſt theoria Bar. in *l. ſi quis in tantam. col.* 3. *C. unde vi.* quem omnes ſequuntur, ut Paul. in *d.* §. *ſi de vectigalib. col. fi.* Alex. *conſil.* 30. *quoniam omne datum, num.* 10. *lib.* 1. *conſil.* 23. *opportune conſideratis. col.* 2. *lib.* 1. Fabiani de monte S. Savi. in *tract. de empt. & vend. in* 4. *qu. princip. quæſt.* 14. Franc. Aret. *conſil.* 14. *col.* 5. Dec. in *l. furioſi. ff. de reg. jur.* Matth. de Afflict. in *conſt. Neapol. de revocand. aliena. conſt. hac edictali. num.* 5. *lib.* 3. Fateor itaque quòd prælatus omittendo, puta non ſolvendo canonem, poteſt præjudicare patrono eccleſiæ: ſed non committendo & delinquendo niſi ad tempus vitæ ſuæ.

80. Sed quid ſi ſtatim cedit, renuntiat prælaturæ? Reſpondeo * Ceſſio habetur pro morte, & omnino quantum ad beneficium ceſſum velut mortuus eſt, ut notatur per Cardin. & alios in *Cle. fi. de procurat.* per Ludov. Roman. in *conſil.* 374. *præſens eſt quæſtio.* Et ita in terminis hujus quæſtionis tenet Alvar. Præpoſit. in *d.* §. *de c. Corradi.* Sed numquid poteſt cauſari patronus hujuſmodi ceſſionem fieri in ſui fraudem ex temporis brevitate & negotii qualitate? Reſpondeo, non, per notata in *qu. ſeq. num.* 72. niſi probaret eum qui ceſſit finxiſſe ceſſionem, & per interpoſitam perſonam, vel ſubdititium contractum fructus percipere. Quid ſi permutavit cum alia æque pingui prælatura? Reſpondeo. Si permutatio ſit vera, quamvis ad fruſtrandum patronum facta ſit, tamen puto non poſſe patronum conqueri, cùm habeat novum verum prælatum qui non commiſit ingratitudinem, & fidelitatem debitam renovat, & ſic te-

*Ceſſio pro morte habetur.



Digitized by Google

netur ei mancipare feudum. Et adhuc nihil poteſt exigere ab eo qui ceſſit, nec ſuper fructus prælaturæ quam jure permutationis obtinuit, quaſi loco primo ſubrogata ſit, quia imo non eſt ſubrogata prælatura loco alterius, ſed dignus prælatus eſt ſubrogatus loco indigni, & ſic cenſetur purgata injuria patroni, ſalva tamen actione & accuſatione alias competenti pro delicto communi contra offenſorem, ſecundum not. infra *eod. qu.* 49.

81. Sed quid ſi dictus ingratus recuperet prælaturam per novam proviſionem? Et prima facie videretur non recidere feudum eccleſiæ in commiſſum. Tum quia illud commiſſum ſemel fuit reſolutum & extinctum, igitur non riviviſcit. *l. qui res. §. aream. ff. de ſolut.* nec poteſt de novo aliud ſurgere commiſſum vel quaſi, quum non fiat novum delictum nec nova ingratitudo. *l. ſi unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact.* Tum quia medio novæ proviſionis videtur novus prælatus & novus homo, utpote quum * titulus antiquus & omne jus & poſſeſſio præcedens extincta ſint, nec reviviſcant, ſed novus titulus, nova poſſeſſio, novum jus, conferatur, ut notant Joan. And. in *c. ſi his contra quos. ut lit. pend. in no. lib.* 6. Guilliel. de Mont. Laud. in *extravag. ſuſcepti in glo. in ver. vacantium in communibus.* Franc. Aret. in *l. Pomponius. §. quum quis. col. 3. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Quibus non obſtantibus puto reviviſcere jus patroni, alioquin facile jura hæc feudalia in totum fraudarentur. Ad vitandum autem fraudis occaſionem, fit extenſio etiam in pœnalibus, ut dictum eſt *d.* §. 20. *gloſſ. 3. num.* 6. Notat Deci. in *l. factum. §. in pœnalibus. ff. de regulis jur.* Si igitur iſte offenſor recuperet prælaturam dimiſſam infra modicum tempus, clarum eſt quòd non cenſetur dimiſiſſe reſpectu jurium patroni. *l. plerique. ff. de ritu nupt. l. 3. ff. de divort.* Si autem ex intervallo, & forte pluribus medio tempore mutatis prælatis, adhuc idem puto, niſi ille offenſor ei idem ſatisfecerit patrono de injuria, eique reconciliatus fuerit. Nec obſtant quæ diximus *infrà eod. qu.* 58. quia ibi tempore offenſionis, offendens non erat vaſſallus, nec fuit felonia facta patrono, nec a vaſſallo, hic autem tempore offenſæ erat vaſſallus vel loco vaſſalli, & dominum actu patronum offendit, & ſic peccatum fuit ab eo in legem feudi, quod * vitium afficit perſonam vaſſalli peccantis, & eum reddit perpetuo indignum (ſalva gratia & reconciliatione patroni) & ut ita loquar irregularem ad hujuſmodi feudum tenendum. Plura alia occurrunt, puta, quando offenſor reſignavit conſanguineo, vel retenta penſione ſuper feudis quorum erat ingratus: ſed nunquam eſſet finis, relinquo hæc in miſcellaneis, ſeu decadibus.

*Titulus & poſſeſſio beneficii non continuatur in ſucceſſore.

* Ingratitudo afficit perſonam ingrati.

82. Adverte tamen ad unum neceſſarium, & non omittendum in hac materia, quòd ſtatim mortuo vel mutato illo prælato ingrato, finitur iſtud commiſſum ſeu quaſi commiſſum feudi, quia non eſt niſi ad vitam vel jus ingrati prælati: ideo finito ejus titulo, ipſo jure finitur, & iſtud eſt magni effectus, quia ſi ex conventione indemnitatis ſive amortizationis inter patronum & eccleſiam, cautum ſit quod per mortem prælati non poſſit feudum eccleſiæ prehendi, niſi poſt quadraginta dies ab adventu ſucceſſoris, ſi interim juſta non fecerit, vel obtulerit, vel ſi ſit conventum, quod per obitum prælatorum feudum non aperiatur, ſed per obitum certæ vicariæ perſonæ, quem hominem viventem & morientem vulgo vocant: his caſibus & ſimilibus ſtatim quid prælatus ingratus deceſſit vel ceſſit, finitum eſt ipſo jure jus patroni, videlicet fruitio & perceptio fructuum feudi propter ingratitudinem ultimi prælati, & debent fructus ex tunc reſervari & reſtitui eccleſiæ, vel novo prælato, velut feudo ipſo jure emancipato, donec lapſis quadraginta diebus, vel moriente vicario ex defectu clientis & jurium (niſi debite offerantur) iterum prehendi poſſit.

83. Decimo-quinto quæro: Quid in * marito? Reſpondeo. Aut quæritur, reſpectu rerum dotalium & patrimonii uxoris, aut reſpectu conquæſtuum communium. Primo caſu ſolutio eſt facilis per prædicta, quia eadem ratio & idem jus eſt quod in prælato. Et ſic dicendum quod feudum in ſe, ſeu dominium utile, quod proprietatem vulgo vocant, cùm ſit proprium uxoris quæ non delinquit, non cadit in commiſſum, nec acquiritur patrono propter negationem, feloniam, vel ingratitudinem mariti: tamen quia * quamdiu durat matrimonium, maritus habetur pro domino & pro vaſſallo, & facit fructus & honores feudi ſuos, & hi fructus committuntur & acquiruntur patrono, qui poterit manum injicere, vel declarationem & adjudicationem commiſſi in judicio petere quamdiu vivet maritus, & durabit matrimonium, & non ultra, cùm non ſit verus dominus propriorum uxoris. *l. in rebus. C. de jur. dot.* nec poſſit ea alienare, nec contrahendo, nec delinquendo, ut infrà §. 108. ſed ſolum pendente matrimonio habetur pro domino, non ſimpliciter, ſed in quantum maritus ad cauſam uxoris, & in hac qualitate, ut ſæpe dictum eſt. Unde ſoluto matrimonio ſive morte viri, ſive morte uxoris, ſtatim ipſo jure finitur illud commiſſum, & feudum cum fructibus ex eo tempore reſtituendum eſt ejus viduæ vel hæredi, juſta obſequia & jura præſtanti.

* Negatio mariti utrùm noceat uxori.

* Maritus æquatur prælato.

84. Ex quibus infero, ſi ex conventione matrimonii conjuges non ſint communes, & uxor per ſe propria ſua exerceat & adminiſtret, non eſſe locum commiſſo propter denegationem vel aliam offenſam mariti tanquam mere extranei, prout nec hoc caſu feudum aperitur ex capite matrimonii, nec relevium debetur, ut dixi ſuprà §. 35. *verſic. Limito tertio*; & prout non nocet eccleſiæ delictum prælati habeotis menſam ſeparatam, *ut in qu. præcedenti num.* 62. Secus ſi etiam ceſſante ſocietate, mulier dediſſet propria ſua viro in dotem, quia eſſet locus diſpoſitionis *d.* §. 35. & hujus §. ex capite viri, ſecundum quod diximus in principio hujus quæſtionis *per l. dote. C. de rei vend.* cum ſimilibus.

85. Sed quid ſi non ſeparetur matrimonium morte, nec aliàs quoad fœdus in ſe declaretur nullum, ſed ſolum fiat divortium thori, vel forte ſimplex ſeparatio bonorum? Clarum eſt, quodammodo nulla negatio vel offenſa attenditur ex parte viri: ſed ſolum ex parte mulieris, quæ ſola eſt vaſſalla per ea quæ diximus infra §. 106. Sed quæſtio eſt de negatione vel felonia commiſſa à viro ante dictam ſeparationem? Et primo videretur, quod hujuſmodi ſeparatio ſuperveniens, tanquam res inter alios acta, non poſſit præjudicare patrono in jure commiſſi ei acquiſito ad tempus matrimonii & vitæ mariti, ſaltem attento quod adhuc matrimonium perſeverat: ſed rectè perſpiciendo; in hoc articulo non proprie & præcisè inſpicitur conſiſtentia matrimonii: ſeu an maritus ſit & maneat quaſi dominus vel adminiſtrator in rem ſuam, quoad fructus rerum dotalium, & patrimonii uxoris, & quod mentionem fecimus de conſiſtentia matrimonii, id ratione majoris frequentiæ dictum eſt, habito reſpectu ad id quod frequentius accidit, juxta *l. nam ad ea. ff. de legibus.* prout raro accidit maritum conſtante matrimonio privari jure dicti quaſi dominii adminiſtrationis & perceptionis fructuum: tamen ſi hoc contingat, etiam per ſimplicem bonorum ſeparationem judicis authoritate factam (aliter enim non poſſet maritus privari jure ſuo ad commodum uxoris, ut diximus in *d.* §. 106.) ſatis habetur maritus pro mortuo quantum ad id de quo quæritur, quum ſuper hoc reſolutum ſit, omne jus ſuum eſſe reverſum ad uxorem, quale erat in principio contracti matrimonii, *l. ubi adhuc. l. in rebus, C. de jur. dot.*

Digitized by Google

Et ſic reſoluto jure mariti in iſtis feudis uxoris, reſolvitur jus patrono acquiſitum ad cauſam culpæ vel delicti commiſſi per maritum, qui habebat jus temporale & reſolubile, & non potuit committere feudum niſi quantum ad jus temporale & limitatum quod in eo habebat: & ſic concludo patronum teneri hujuſmodi mulierem ſeparatam, etiam vivente viro, recipere in fidem, & ei feudum emancipare cum fructibus a tempore dictæ ſeparationis collectis bona fide non conſumptis.

86. Quod ego limito, niſi patronus probabiliter oſtendere poſſit hujuſmodi ſeparationem tantum in fraudem ſui eſſe factam, de quo puto ſufficienter conſtare; ſi bona ſupererant ſufficientia ad onera matrimonialia, & maritus ea non dilapidabat, nec uxorem malè tractabat, nec alia committebat, quæ repetitionem dotis conſtante matrimonio inducunt: de quibus in *l. ſi conſtante*, *ff. ſolut. matrim. & d. l. ubi adhuc. & l. in rebus.* Alioquin ſubſiſtentibus iſtis cauſis ſeparationis, quamvis ſeparatio bonorum partim inducatur ad obviandum ne patronus lucretur fructus feudorum uxoris, & fortè hoc ceſſante non fieret vel accelleraretur ſeparatio: tamen puto reſolvi jus patroni. Tum quia ſeparatio quamvis ſuperveniens, fit ex cauſa juſta antiqua, & debita ante delictum mariti, & jus inde acquiſitum patrono. Tum quia patronus certat de lucro, utpotè de pœna quæ cenſetur haberi ex cauſa lucrativa. Textus in *l. apud Celſum.* §. *authoris. junctâ gloſ. in verb. noxæ. ff. de except. doli mali.* Bart. in *l. Mævio.* §. *duobus. col. pen. de leg.* 2. Alex. in *l. cum mulier. in fin. 2. col. ff. ſolut. matr.* maximè cum patrono integra remaneat actio ex delicto communi contra maritum, ad damna & reparationem injuriæ illatæ. *ut infra eod. q.* 49. Mulier* autem certat de damno vitando, recuperando, & conſervando eo quod ſuum eſt, & ſic in dubio venit præferenda, quoniam in re obſcura melius eſt favere repetitioni quam adventitio lucro, inquit textus in *l non debet actori. in fin. ff. de reg. jur.* Tum in dubio pro repetitione & reſtitutione dotium judicandum eſt *l. in ambiguis*, *ff. de reg. jur.* favore dotis cujus cauſa ſemper ubique præcipua, inquit Ulpianus in *l.* 1. *in princ. ff. ſoluto matr.*

*Patronus petens commiſſum certat de lucro.

87. Sed quid ſi maritus uxori reconcilietur, & iterum ſeparatione ſubmota (quod qualiter fiat dictum eſt in *d.* §. 106.) recuperet priſtinum jus quaſi dominii, adminiſtrationis & commodi fructuum in feuda uxoris? Dico, quod niſi etiam reconciliatus fuerit patrono, redibit patronus ad jus ſuum & fructus facict ſuos pro tempore mariti, quia vitium ingratitudinis ſemel contractum donec gratia patroni deleatum ſit, perpetuo ſequitur & comitatur perſonam ingrati, ſicut lepra leproſum, ut verbis utar gloſſ. & doctorum in ſimili in *l. quid ergo. ff. de pecul. in l. 3. ff. pro ſocio.* & per not. in ſimili in *quæſt. præcedenti.*

88. Secundo vero caſu ſcilicet reſpectu conquæſtuum, ſtat concluſio, quod ſolius mariti negatio aut felonia facit feudum in totum & perpetuo committi, & acquiri patrono etiam in perpetuum in præjudicium uxoris. Tum primo, quia maritus conſtante matrimonio eſt pleno jure dominus omnium bonorum conquæſtuum, & non uxor, licet ipſa habeat dominium mediæ partis in habitu, ſed infirmum & reſolubile, & quod non exit in actum nec habet vires niſi in puncto diſſolutionis vel ſeparationis matrimonii, ut dicemus infrà §. 110. Tum ſecundo, quia maritus poteſt nomine ſuo proprio conquæſtus alienare, etiam dando & diſponendo, ut ibi. Tum tertio, quia etiam quod durius eſt, præter intentionem mariti propter ejus delictum in totum confiſcantur non reſervata aliqua parte uxori, ut diximus *ſupra* §. 53. *num.* 2. *& infra* 107. Igitur multo fortius poteſt ſtatu perſonæ manente integro, ea confiſcare patrono ex cauſa negationis vel feloniæ, quum hoc procedat magis ex natura & conditione rei huic oneri affectæ, quàm ex punitione delicti, ut *infrà quæſt.* 21. *num.* 87.

89. Hæc concluſio ampliatur primo etiamſi nedum vir, ſed etiam uxor eſſet recepta in fidem feudorum conſtante matrimonio acquiſitorum, etiamſi expreſsè nomine communi, vel etiam per ſolam uxorem ejus nomine quæſita eſſent, dummodo cadant in conquæſtum: quia communitas acquiſitionis & inveſtituræ non derogat juri & qualitati conquæſtuum, nec facit quin maritus pleno jure dominus ſit & alienare poſſit, tam expreſsè refutando, quàm abnegando, aut aliàs non in fraudem uxoris contrahendo vel delinquendo. * Secus ſi feudum eſſet acquiſitum, ut converteretur in propria uxoris, ita quod non cadat in conquæſtum. Amplio ſecundo etiam in conquæſtis quæ prius erant propria uxoris, ſed in contractu matrimonii dictum fuerit quod ſortirentur jus & naturam conquæſtuum, quia tunc idem & per omnia etiam in præjudicium & damnum uxoris judicatur quod de mero conquæſtu, imò etiam in præjudicium filiorum uxoris, & ad commodum filiorum viri ex alia uxore ut ſcripſi in ſ ulchra *q. infra* 112. Secus ſi ſolum actum eſſet quod propria uxoris efficerentur communia, prout aliàs vidi de facto, quia tunc nullo modo eſſent conquæſtus, ſed ſimpliciter communia, tanquam utriuſque propria pro æquali parte indiviſa, ut dicemus infrà §. 110. qualitas enim conquæſtus multum ſuperaddit ultra naturam ſimplicis communitatis, unde tali caſu ſolum pars viri poſſet ab eo alienari vel confiſcari perpetuo, & non portio uxoris niſi ad tempus mariti, ut in prima parte hujus quæſtionis.

*Differentia inter communia & conquæſtus.

90. Decimo ſexto quæro, quid de negatione vel felonia commiſſa per * uxorem vaſſalli? Diſtingue, Aut quæritur de feudis propriis viri, aut de conquæſtis, aut de propriis uxoris. Quantum ad primum expeditum eſt negationem vel offenſam uxoris non magis eſſe in conſideratione, quam negationem vel offenſam extranei cujuſlibet, ſalvo ſi mandato, vel inſtigatione, aut patientia mariti, aliquid pernicioſum molita fuerit in patronum, vel ſi poſt factum vaſſallus gratum habuerit, vel impedierit juſtitiam patrono ſuo miniſtrari, prout *infra eod. quæſt.* 40. dicemus de offenſa facta per filium vel familiam vaſſalli. Quantum ad ſecundum, aut agitur de ſimplici negatione, aut de alia offenſa punibili: primo caſu ſit concluſio, nullo modo attendi negationem uxoris, niſi ad hoc ſpecialiter à viro authorata fuerit, quia tunc in totum nocet utrique, ac ſi vir ipſe abnegaſſet, alioquin neutri nocet tanquam facta à perſona minus legitima. Sed nunquid patronus poſſit inſtare, ut ſine præjudicio juris mariti conſtante matrimonio, dimidia feudalium conquæſtuum concernens uxorem, declaretur cecidiſſe in commiſſum ſortiturum effectum dumtaxat poſt diſſolutum matrimonium? prout in condemnationibus ratione doli vel delicti per mulierem conjugatam commiſſi diximus *infrà* §. 114. Et non puto uſque adeo lubricum linguæ mulieris curandum, vel ponderandum, & ſatis eſt quòd negatio hujuſmodi non eſt facta per verum dominum utilem & vaſſallum, qui eſt ſolus maritus in iſtis conquæſtis per prædicta. Et ſic circa conquæſtus non benè verificarentur verba hujus §. in negatione mulieris.

* Negatio uxoris utrum noceat marito. Adde Titul. Codicis ne uxor pro marito.

91. Secundo vero caſu, dico quod licet poſſit conſtante matrimonio fieri condemnatio pro delicto communi exequenda ſuper bonis uxoris ſoluto matrimonio per notata *infra* §. 114. tamen non poteſt declarari nec adjudicari commiſſum portionis feudalium mulierem concernentis, etiam poſt ſolutum matrimonium dumtaxat exequendum. Ratio, quia fieret præjudicium marito, qui interim pleno jure dominus eſt, & poteſt liberè vendere, novare aut aliter inter vivos diſponere, ſine onere ſocietatis uxoris. Sed marito cul-



Digitized by Google

pa vacanti, nullum præjudicium fieri debet propter quodcumque delictum uxoris, quamvis per delictum mariti, quem ſequitur damnatio capitalis, præjudicetur uxori in omnibus mobilibus & conquæſtis, ſed iſtud eſt contra rationem in quibuſdam locis uſurpatam, & nullo modo extendendum, nec trahendum in conſequentiam. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legibus. ut etiam dictum eſt infra* §. 111. §. 198. Sufficere igitur debet patrono quòd contra mulierem obtineat reparationem & condemnationem damni & injuriæ, ſicut pro delicto communi, exequendam quantum ad pœnam pecuniariam ſuper bonis mulieris vel ejus hæredum poſt ſolutum matrimonium, & etiam ad judicationem commiſſi feudorum propriorum mulieris exequendam poſt ſolutum matrimonium. Non autem debet adjudicari aliquid commiſſum ſuper conquæſtus feudalium vel eorum parte, cùm patronus habeat virum qui eſt fidelis & vaſſallus horum conquæſtuum pro ſolido & pleno jure, ut dictum eſt.

92. Quantum ad tertium, pariter diſtinguendum inter ſimplicem negationem & aliam offenſam quæ cadit in crimen punibile, ut ſimplex negatio mulieris conjugatæ non noceat, tanquam facta ſit a perſona illegitima, niſi prius in illa cauſa authorata fuerit a viro vel à judice, quo caſu omnino præjudicat mulieri, quia jus commiſſi acquiritur ſtatim patrono, & adjudicabitur probato patronatu ut prædictum eſt. Sed non habebit executionem, nec ſortietur effectum conſtante matrimonio, ne fiat præjudicium viro ad quem ſpectabant fructus. Et hoc niſi authoraverit uxorem ſpecialiter ad prædictam negationem. Idem ſi mandaverit vel inſtigaverit hoc fieri, quia tunc cùm ſit particeps culpæ, juſtum eſt ut ſit particeps & pœnæ, ſecus ſi tantum in genere authoraverit uxorem in lite mota, vel movenda ratione propriorum uxoris, etiam adverſus patronum ad defenſionem jurium uxoris, & validitatem judicii. Secundo vero caſu indiſtinctè nocet mulieri ſine præjudicio mariti, dummodo non fuerit in culpa, ut modo dixi. Ratio * differentiæ inter negationem & aliam offenſam, eſt quia negatio quum non ſit niſi actus verbi, jura rerum & poſſeſſionem concernens magis quàm perſonas, non eſt de ſe crimen, & ſic ut inducat privationem feudi, requiritur quòd fiat à perſona legitima, quemadmodum & agnitio feudi, ut dictum eſt ſuprà *eo. qu.* 13. Unde quemadmodum mulier conjugata etiam major annis non eſt habilis ad agnitionem patroni ad ſubeundum fidem & clientelam, niſi à viro vel à judice authorata, ut ſuprà §. 35. *num.* 3. 12. ita non eſt habilis ad abnegationem patroni ad exuendum clientelam & amittendum feudum, imò nec ad ſimplicem proviſionem mediante negatione obtinendum, niſi debite authorata & legitimata: ſecus ſi in cæteris culpis quæ cadunt in crimen de ſe punibile, quia capax delicti, capax eſt pœnæ. *l.* 1. *&* 2. *C. ſi adverſ. delict. l. Impunitas. C. de pœnis.*

* Differentia inter negationẽ & feloniã.

93. Ex quibus etiam infero, quòd prodigus, cui interdicta eſt bonorum adminiſtratio ſine alterius authoritate, committet feudum per offenſas cadentes in delictum: ſed non per ſimplicem abnegationem, niſi facta ſit in judicio, & cum authoritate curatoris, ad legitimationem perſonæ. Plus dico, quod ſi curator interponeret authoritatem ad abnegationem extra judicium non valeret, quia eſſet interpoſita voluntariè, & ſine juſta cauſa *argumento l. fin. verſic. non autem. C. ſi maior. fact.* ſecus ſi in judicio ſolemniter & ad finem obtinendi proviſionem feudi prehenſi, & adhuc poterit prodigus ſicut minor in integrum reſtitui, niſi de dolo & malitia appareat, juxta notata ſuprà *eo. qu.* 13.

94. Decimo-ſeptimo, quid ſi vaſſallus * ante ingratitudinem quædam membra feudi alienavit, puta ſub cenſu vel reditu annuo concedendo, deinde abnegavit patronum vel aliam feloniam commiſit? certum eſt feudum revocari, ſed an etiam revocentur alienata? Et primo videretur quod non, *per l. his ſolis. C. de revoc. donat*, ubi ſi donatarius ante ingratitudinem rem donatam vel partem, quocumque modo aliàs legitime alienaverit, non revocantur res alienatæ. In contrarium, quia ſicubi, maxime tamen in feudis viget illa regula, reſoluto jure datoris reſolvitur jus acceptoris, *ut in c.* 1. *§. rurſus. quib. mod. feud. amitt. c.* 1. *§. quid ergo de inveſt. de rè ali. facta c. unico. §. præterea. de capi. Corradi.* Præterea hoc videtur de mente conſuetudinis noſtræ, quia ſi feudum aperiatur ſine culpa & delicto vaſſalli, puta morte: reſoluta ſunt interim omnia jura eorum quæ acceperunt & acquiſierunt à vaſſallis, niſi ſint infeudata & approbata à patrono, qui aliàs toto feudo liberè fruetur. Textus ſuprà §. 28. *&* infrà §. 59. Igitur multo fortius quando feudum culpa & delicto vaſſalli aperitur, nec videntur ſimilia quando vaſſallus vendit vel quando delinquit: puta quando vendit, ſi patronus velit retrahere, obligatur à conſuetudine ad ſolvendum integrum pretium, & ſubeundum eamdem conditionem quam ſubiturus erat emptor, ut dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 5. *num.* 26. & 27. Sed quando vaſſallus delinquit in patronum contra legem feudi, conſuetudo nulli oneri ſubjicit patronum, ſed ſimpliciter, purè & abſolutè diſponit feudum committi & acquiri patrono, & patronus occupat mere & pure jure feudali, & tanquam patronus, & nullo modo tanquam emptor, vel tanquam privatus aut ſubrogatus loco privati: igitur intelligitur reverti in ſtatu & forma primitiva in qua emanavit, per notata in *d. gloſſ.* 5. *qu.* 5. Tum licet feudum reſolvatur ſuperveniente delicto & facto vaſſalli, non tamen reſolvitur ejus voluntate & facto per eum ad hoc ordinato, ſed virtute legis feudalis ab initio conceſſionis feudi illi impreſſæ. Et ſic jus reſolutionis & commiſſi ante alienationes vaſſalli erat impreſſum tali feudo, & membris alienatis, & conſequenter non videtur alienationes poſſe præjudicare juri patroni quod eſt antiquius.

* Alienata per vaſſallum ante ingratitudinem ab eo admiſſam, utrum ſuperveniente ingratitudine revocẽtur.

95. Breviter concludo primam partem eſſe * veram, quia apud nos feuda ſunt patrimonialia. Et ubi habemus diſpoſitionem juris communis, non eſt recurrendum ad dictos alienos uſus feudorum compilatos per Obertum: unde quæſtio noſtra potius debet decidi ſecundum terminos legis fin. *& l. in his ſolis. C. de revocand. donatio.* quàm ſecundum dictos uſus feudorum per notata ſuprà in *rub. ad fin. num.* 50. Antequam igitur vaſſallus incidat in ingratitudinem privatione dignam, liberam habet adminiſtrationem feudi, ſicut rei ſuæ patrimonialis, ſalvis juribus dominicis patroni. Unde ſicut mediam partem feudi poteſt vendere, vel donare, irrequiſito patrono: etſi poſt efficiatur ingratus, ſolum portio quam retinuit confiſcatur, & non portiones alienatæ, ut eſt notum: pariter ſi alienavit retento cenſu vel reditu, non cadit in commiſſum quod fuit alienatum, ſed ſolum jus retentum, & generaliter dico quod ſolum tantum & tale jus committitur, quantum, & quale invenitur habere tempore ingratitudinis, & rectè perſpiciendo; conſuetudo noſtra non intelligitur niſi de re & jure, quod vaſſallus habet tempore negationis: alioquin ſequeretur delictum unius redundare in pœnam alterius, quod eſt abſurdum & inconveniens, ſaltem in hoc regno, in quo propter multitudinem rerum feudalium inductum eſt, ut jure bonorum patrimonialium regerentur, ne commercium tolleretur inter regnicolas, quod accideret ſi propter voluntariam negationem vaſſalli, qui forte non eſt ſolvendo, reſolverentur & extinguerentur omnia jura eorum qui contraxerant cum prædeceſſoribus ſuis;

* Jus commiſſi non extenditur ad alienata.

Digitized by Google

quæ inconvenientia ceſſant in prehenſione feudali, quæ ſit ex ſimplici apertura ſeu propter mutationem vaſſalli, quia facilè eſt juri patroni ſatisfacere, & omnia aliorum jura conſervare, prout conſervantur per media deducta ſuprà §. 28.

*Negatio proprietarii utrum noceat uſufructuario?*

96. Decimo octavo quæro: Quid in negatione vel felonia commiſſa per * vaſſallum proprietarium alio habente feudi uſumfructum? Et videretur uſumfructum reſolvi. Quoniam reſolvitur feudum, & omne jus ejus qui conceſſit uſumfructum, idque ex cauſa antiquiori & potentiori, videlicet ex lege feudi conceſſi ad onus commiſſi in caſum negationis & feloniæ, & circumſcriptis præfatis uſibus feudorum in terminis juris communis: & *l. fin. & l. his ſolis, C. de revocat. donat.* decidit in ſimili Franc. Ripa. in *repet. d. l. fin. quæſt.* 53. *in fin.* quod ingratitudo filii donatarii, præjudicat patri habenti uſumfructum, & facit illum reſolvi, ſicut aliàs reſoluto jure donatoris, &c. Sed hoc non obſtante dicendum eſt in quæſtione noſtra uſumfructum non amitti nec reſolvi per notata in *quæſt. præced. & ſequent.* Nec obſtat dicta deciſio Franciſci Ripa. quia reſpondetur primo quod loquitur in eo qui habet uſumfructum immediatè ex generali diſpoſitione legis, eo ipſo quod alicui acquiritur proprietas, prout *l. cum oportet, & l. fin. C. de bon. quæ liber.* generaliter diſponunt patrem habere uſumfructum omnium bonorum adventitiorum filiifamilias. Et ſic facilè reſoluta acquiſitione proprietatis, eodem modo reſolvitur acquiſitio uſusfructus, prout notant doctores in *l. fin. C. de ſentent. paſſis in l. Gallus, §. & quid ſi tantum, ff. de liberis, & poſthum. in cap. inter quatuor. de major. & obedien.* quod reſoluta condemnatione, eodem medio reſolvitur acquiſitio facta tertio immediatè ex eadem condemnatione, diſpoſitione legis: ſecus ſi eſſet facta facto hominis ſeparato, ut in terminis quæſtionis noſtræ uſusfructus non fuit alii acquiſitus ex ipſa infeudatione, ſed ex ſupervenienti & ſeparato facto vaſſalli. Reſpondeo ſecundo, dictam opinionem * Franciſci non eſſe veram, probo per textum in *l. finali. §. filiis.* quem allegat, ubi filiusfamilias prohibetur alienare, vel hypothecare, aut aliter diſponere de rebus, in quibus pater habet uſumfructum, ſine conſenſu patris: & ſic prohibitus eſt alienare, non favore ſuo, ſed favore alterius. Igitur non poteſt in illius præjudicium etiam delinquendo alienare per jura allegata *ſupra eodem, quæſtione 14. numerò ſexageſimoquinto.* Satis eſt etiam confiſcari vel amitti jus quod competit ipſi delinquenti, & non congruit propter hoc derogari juri alteri ſine fraude quæſito ante delictum.

*Contrà Franciſc. Ripa.*

97. Decimonono quæro de quæſtione præcedentibus accommoda quam format Joannes Faber *inſtitut. de uſufructu, §. finitur, col. ſecunda.* Vaſſallus * ſubinfeudavit feudum ſuum, vel ejus partem ſincere & ſine fraude: juxta *cap. 1. ſi de feud. defunct. content. ſur. inter dominum & agnatum, §. beneficium. & cap. 1. §. 1. d. l. Corradi in uſibus feud. de quo dicetur infra* §. 51. deinde idem vaſſallus commiſit feloniam, vel aliam culpam ex qua poteſt privari. Utrum etiam ſubvaſſallus jure ſuo privari poſſit? Et ſiquidem infeudatio facta ſit ſuperioris patroni conſenſu, extra dubium eſt, quod non poteſt privari propter culpam mediati vaſſalli: ſi autem facta ſit ſine ejus conſenſu, ſecus videtur quaſi reſoluto jure donatoris. Tamen idem decidit Joannes Faber. quod indiſtinctè non committatur niſi jus delinquentis, & non jus ſubvaſſalli. per textum in *cap. 1. §. ſin autem diſſentiente in fin. quali. olim pater. feud. alienæ.* Ubi dicitur, quod ſi ſubvaſſallus velit recognoſcere à ſuperiori patrono, & manere vaſſallus ejus immediatus, facere poteſt, & non privabitur jure ſuo. Et hanc deciſionem ſequitur Joannes Raym. in *l. imperialem, §. illud de probib. feud. alien.* per Feder. Jacob. de S. Georg. in *inveſtitu. in verbo. dictique vaſſalli. promi. non commit. feloniam, col. 3. verſ. ulterius quæritur.* Zaſi. in *epit. feudo. parte decima. concluſio.* 10. *in fin.*

*Subfeudata utrum revocentur commiſſa ingratitudine vel felonia per infeudantem.*

98. Viceſimo generaliter quæro, Quid in penſionibus, reditibus, * ſervitutibus, hypothecis & aliis quibuſcumque impoſititiis oneribus? Quia ſuper his latè diſputatum eſt *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. per tres totas quæſtiones, hic non immorabor, ſed in ſententia perſeverando, dico non reſolvi commiſſum, quod ſit & contingit ſive mera & ſpontanea voluntate vaſſalli, puta refutatione vaſſalli reſignantis & abdicantis feudum patrono, ſive aliter, puta quando ingratitudinem ſeu feloniam committit in patronum. Et ratio illa ſufficit quod ipſum feudi dominium utile, quod vulgo proprietatem vocamus, eſt patrimonium vaſſalli, & jure patrimonialium regitur. Secus eſſet, ſi feudum non caderet in commiſſum, ſed ſui ipſius natura per ſe finiretur: ut ſi eſſet conceſſum ad certa tempora, vel generationes quæ expirarent: quoniam feudum hoc modo per ſe finiri, & feudum facto vel culpa vaſſalli committi multum differunt: primum cadit in eccleſiam, ſed non ſecundum, niſi ad vitam peccantis. Primum procedit, ex natura patrimonii vel juris originaliter ad certos fines limitati, quos non poteſt egredi: ſecundum procedit ex novo & ſuperveniente facto vel culpa hominis, quum de ſe perpetuum eſſet patrimonium, & illud habens poterat in perpetuum libere diſponere. Simile eſt in *l. his ſolis de revocand. donat.* ubi donatarius habet rei donatæ liberam facultatem ad diſponendum perpetuo tanquam de ſuo patrimonio, licet ſi contingat eum ingratum eſſe, poſſit revocari, unde quæcumque alienat vel diſponit antequam ingratus ſit, rata manent, & non revocantur per ingratitudinem ſequentem.

*Servitutes & hypothecæ & ſimilia onera, utrum revocentur per ingratitudinem vaſſalli.*

99. Unde quamvis * Alberi. ibi quem ſequitur Franciſc. Ripa. *in repet. d. l. fin.* & And. Tiraq. *in repet. l. ſi unquam in verb. revertatur num.* 172. tenuerint hypothecas tertiis conſtitutas reſolvi per ingratitudinem ſequentem: ego ſum in contraria ſententia quod non reſolvuntur, quia etiam totius rei alienatio manet, igitur multo fortius ſimplex hypotheca, ut etiam dixi ſuprà §. 33. *qu.* 13. & ratio *d. l. his ſolis.* in hoc fuit duplex. Prima, quia tempore alienationis donatarius erat pleno jure dominus. Secunda, quia per ſupervenientem culpam donatarii non debet præjudicium fieri tertio, cui jus ſemel eſt quæſitum, quæ rationes æque militant in conſtitutione hypothecę, ſicut in alienatione partis dominii. Et ita apud nos ſervatur & generaliter obſervandum eſt in patria conſuetudinaria, niſi ſicubi & quatenus ſpecialis conſuetudo loci aliter diſponeret, prout conſuetudo Trecenſis, §. 20. & conſuetudo Calvimontis, §. 24. diſponunt patronum æque frui feudo ſine onere impoſititiorum redituum, & hypothecarum in caſu commiſſi perpetui, atque in caſu ſimplicis aperturæ: ſed eſt nimis durum creditores jura ſua in totum amittere. Unde conſuetudo Nivernenſis. *eo. tit.* §. 30. vult patronum in caſu commiſſi teneri refundere creditoribus ſortem principalem, ſed non vult præcisè teneri ad continuanda onera, quod eſt æquum & rationabile.

*Not. ſing. contra Alber.*

100. Viceſimo-primo quæro, Vaſſallus * donavit feudum ſed non tradidit: deinde negavit patronum, vel aliam noxam commiſit privatione feudi dignam: utrum feudum committatur patrono ſine onere dictæ donationis? Breviter dico quòd ſic, quia ſolum donatario competebat oblatio perſonalis, quæ non ſequitur fundum. *l. fin. in ſi. ff. de contrahend. empt. & vend.* cum vulga. Et ſicut donator poterat alienare in alium, ita & in patronum. *l. fin. §. de donatio. l. quoties. ff. de re vendicat.* Nec obſtat ſi dicatur hoc eſſe verum quando alienat per contractum, ſecus ſi dicatur hoc eſſe verum quando alienat per contractum, ſecus ſi per delictum: quoniam ſi bona confiſcaret, * tranſiret res in fiſcum cum onere, & ad-

*Donatum feudū, nondum tamen traditum donatario, utrū propter ingratitudinem donatoris committatur domino.*

*Confiſcatio bonorū fit cum onere.*

Digitized by Google

verſus fiſcum poſſet donatarius ceſſante omni donationis fraude, agere ad traditionem. *per l. tutoris. C. ad leg. Julian. de vi public. l. ſi ut proponis. C. de bon. proſcript. l. ſi marito. in princ. ff. ſoluto matrim. l. 2. ff. de cap. diminu. l. princeps bona ff. de verbor. obligat.* & diximus infrà §. 198. quia hoc eſt verum quando omnia bona vel quota ſub nomine univerſi confiſcantur, quia tunc tranſeunt cum onere, ſecus ſi una certa res tantum, ut hic; unde etiam ſi maximè conſtet donationem ſincere & ſine ulla fraude & cogitatione commiſſi futuri factam eſſe, adhuc idem juris eſt. Idem dico (& hæc eſt prima ampliatio) ſi vaſſallus prius vendidiſſet feudum recepto pretio, vel illud dediſſet in ſolutũ citra traditionem, deinde patronum offendat.

101. Nec obſtat quod hoc caſu emptor vel ceſſionarius certant de damno vitando, patronus autem de lucro captando, quia patronus non habet omnino lucrativam cauſam, quia propter titulum infeudationis præcedentis ad hoc onus factæ, cenſetur potius reverti ad rem ſuam, & jus antiquum recuperare, quàm lucrari & de novo acquirere. Tum quia jus commiſſi ſtatim rem ipſam afficit: unde etiam multo fortius (& hæc eſt ſecunda amplitio) ſi emptor ponat in facto & offerat probare, quod poſt venditionem ſibi factam, venditor in ejus fraudem abnegavit, vel offendit patronum, non eſt admiſſibilis: nec hoc ſufficit, niſi etiam ponat & probare offerat, patronum fraudem participaſſe, quamvis aliàs is qui emit feudum poſſit agere revocatoria, etiam non facta aliqua diſcuſſione (ex quo agitur de re debita in ſpecie) contra eum qui poſtea accepit titulo oneroſo, probando fraudem participatam, vel etiam ſine fraudis participatione cõtra eũ qui titulo lucrativo accepit, ut tradit Bald. in *rubrica. C. de revocandis his quæ in fraudem credit.* ſequitur Jaſ. *inſti. de actio. §. item ſi quis in fraudem col.* 21. *num.* 116.

102. Et ratio eſt duplex. Prima, quia jura, quæ concedunt hujuſmodi actiones * revocatorias, loquuntur in alienationibus voluntariis ſupervenientibus in fraudem præcedentis obligationis, non autem in alienationibus neceſſariis, quæ fundantur in cauſa antiquiori, ut hic confiſcatio feudi ex capite ingratitudinis, fundatur in prima infeudatione & origine feudi. Secunda, quia patronus qui habet jus antiquius remaneret in damno, quia non haberet competentem ſatisfactionem feloniæ, niſi feudum ſibi adjudicaretur, prout ſecundum legem feudi fieri debet in ultionem injuriæ. *cap. 1. §. denique. quæ fuit prima cauſa beneficii amittendi.* Et hoc niſi patronus fuiſſet fraudis particeps vel aliàs in culpa. Si vero vaſſallus voluntarie repudiaret, vel abdicaret feudum patrono, puto non præjudicari præcedenti donatario, niſi juxta notata in dict. *l. quoties. C. de rei vendic. & in dicta rubrica de revocandis quæ in fraudem credit.* & ut compendioſè loquar, idem in terminis noſtris dicendum eſt de refutatione, donatione vel venditione facta patrono, ac ſi cuique tertio, vel extraneo eſſet facta.

* Revocatoriæ actiones.

103. Amplio prædicta tertio, etiam ſi donatarius vel emptor nanciſcatur traditionem & poſſeſſionem feudi, antequam patronus conqueratur manum injiciendo feudo, vel in judicio agendo ad declarationem commiſſi. Ratio, quia * jus commiſſi eſt jus reale, & quamvis feudum non fuerit reſolutum ipſo jure, tamen ſatis eſt, quod ſtatim à denegatione vel delicto fuit acquiſitum patrono jus vel actio commiſſi, quæ rem afficit priuſquam eſſet donatario vel emptori jus in re acquiſitum. Eſt enim res feudalis à principio primæ inveſtituræ hypothecata & affecta pro omnibus juribus dominicis & feudalibus, ut diximus infrà §. 59. Limitatur tamen, ſi patronus in vita taceret ſciens & habens tempus ſufficiens, vel ſi eodem modo permitteret vaſſallum vel ejus ſingularem ſucceſſorem frui ad vitam offenſoris, quia alterutrius morte interpoſita ſcientia & ſpatio ſufficienti, perit hujuſmodi perſecutio, per notata *infra eodem queſt.* 33. & 34.

* Ius commiſſi eſt reale.

Amplio quarto, etiam ſi vaſſallus ante offenſam hypothecaſſet feudum, vel etiam generaliter omnia bona ſua donatario, vel emptori pro ſecuritate contractus: quia ſicut hæc clauſula hypothecæ non impedit alienationem & dominii tranſlationem in *l. ſi ita quis. §. ea lege ff. de verbor. obligat. l. ea lege C. de condict. ob cauſ.* ſic non impedit jus commiſſi erga patronum: non tamen reſolvitur hypotheca, ſed remanet & operatur quod diſcuſſis bonis alienantis, poterit emptor vel donatarius habere recurſum contra patronum per actionem hypothecariam, pro ſatisfactione ſuorum damnorum & intereſſe, *juxta notata in ſimili infrà eodem queſt.* 23.

104. Viceſimo-ſecundo quæro, quid ſi vaſſallus ante negationem vel aliam feloniam commiſſam * locaverit fundos & reditus feudi uſque ad tres vel novem annos: an patronus poſſit expellere colonum ante tempus? Videtur quod ſic, ſaltem quando vaſſallus nunquam fuerat inveſtitus: quo caſu poteſt patronus ſi velit incipere à prehenſione feudali, & ſic expellere colonum, & tantum ei reſtituere ſumptum ſeminis & laboris ſi quis ſit, *ut infrà* §. 56. & 59. Tum ſecundo per legem *filiofamilias. §. ſi vir. in quinquennium. ff. ſolut. matrimon.* Ubi mulier poſtquam ſoluto matrimonio recuperavit jus priſtinum, non tenetur præciſe ſtare colono appoſito per maritum tempore quo erat dominus dotis, ut ibi tenent Bartolus, Baldus, Paulus, Alexander & omnes. Igitur nec patronus, poſtquam ſecuto commiſſo reverſus eſt ad jus priſtinum. Tum tertio, patronus non ſuccedit per modum tranſmiſſionis juris à vaſſallo in eum, ſed per modum privationis ſeu negationis juris vaſſalli: igitur indiſtinctè non tenetur ſtare colono, ſicut nec proprietarius hoc modo ſuccedens fructuario. *l. ſi quis domum §. primo. ff. locati.* Ut eſt eſt concluſio Bald. in *leg. divortio. in princip. col. fin. verſicul. ex prædictis. ff. ſolut. matrim.* In contrarium videtur: Primo quia vaſſallus poterat locare ad longum tempus in præjudicium patroni: Igitur, multo fortius potuit locare ad modicum tempus. Secundo, vaſſallus ante feloniam & tempore locationis habebat plenam adminiſtrationem: patronus autem ſecuto commiſſo quamvis ſit ſucceſſor ſingularis, tamen eſt ſucceſſor neceſſarius ex diſpoſitione legis hujus conſuetudinis, igitur tenetur ſtare colono. *argum. leg. ſi tutela. ff. de adminiſtrat. tuto.* & eſt theoria Alberic. Bartho. in *dicto §. ſi vir in quinquennium.* quem Bald. & Saly. ſequuntur in *l. empt. C. de loca.* Steph. Aufre. *in additio. qu. Tholo.* 420. *in fin.*

* An teneatur ſtare colono vaſſalli ingrati dominus.

105. Reſolvendo dico, quod ſi vaſſallus ante admiſſam noxam locaverit ad longum tempus, ceſſante fraude noxæ præmeditatæ, & futuri commiſſi, tenetur patronus ſtare colono, ſicut & cæteris habentibus hypothecas vel alia jura in re, quia feudum non committitur niſi quale eſt tempore commiſſi vel delicti, ex quo jus commiſſi oritur, ut dictum eſt. Si vero vaſſallus locaverit ad modicum tempus, tunc aut ſine hypotheca, & omnino poteſt patronus expellere colonum, quia ſimplex perſonalis obligatio vaſſalli non ſequitur fundum: aut ſub hypotheca feudi, & committitur patrono cum onere hypothecæ, ſecundum ea quæ in quæſtione ſequenti. Reſpondendo ad contraria, non obſtat primum, quia fidelitate & juribus per vaſſallum oblatis patrono, ſi patronus non prætendat commiſſum, tenebitur reſtituere feudum, & ſic pro tempore futuro ſtabit locatio etiam ſimplex & ſolum patronus fructus medii temporis quo prehenſio duravit, lucrabitur ſine aliquo onere: ſi vero declaret ſe velle uti commiſſo, adhuc idem, niſi in continenti doceat, alioquin pendente ſuper hoc lite, feudum reſtituendum eſt vaſſallo, ut ſupra eodem, numero viceſimo quarto, *& infra eodem, quæſtione* 40. Imò ex quo commiſſum non præjudicat præcedenti locationi ad longum tempus, ceſſante poſt juſtas

oblationes

Digitized by Google

oblationes virtute prehenſoria, ſtatim debet hujuſmodi locatio ſortiri effectum. Unde, *licet* patronus volens prompte docere de commiſſo, poſſit recuſare levationem manus reſpectu vaſſalli, qui jura obtulit, non tamen reſpectu tertii habentis jus in re, ſive ſit ſubvaſſallus, ſive colonus ad longum tempus, ſive emphyteuta vaſſalli, quibus fructus debebunt reſtitui à tempore oblationum feudalium: ſi vero nullus ſit vaſſallus vel contemnat, poterunt hi ſibi providere, juxta notata *ſupra §. decimo octavo.*

* Contra communem.

106. Non * obſtat ſecundum, quia dico veritatem eſſe quod mulier ſoluto matrimonio, tenetur præcisè ſtare locationi ad modicum tempus *factæ* per maritum, ſicut aliàs locationi ad modicum tempus *factæ* per prælatum nomine eccleſiæ, tenentur eccleſia & ſucceſſor præcisè ſtare. Et ita expreſſim decidit Joannes de Ana. in *cap. querelam, collat. quinta. numero nono, in fin. ne prela. vices ſuas.* Et ratio eſt, quia maritus tam in terminis juris, quam in terminis noſtræ conſuetudinis, habet legitimam adminiſtrationem bonorum dotalium, ſive propriorum uxoris in qualitate mariti: & ſic locationi ad modicum tempus aliàs rectè *factæ* in qualitate mariti, & ad cauſam uxoris, tenetur mulier præcisè ſtare, non obſtante theoria Alberic. & Bartholi, & communi ſententia in *dicto §. ſi vir. prout plenius dixi infra* §. 108 Secus eſt in vaſſallo, qui ante commiſſum propriè non habet aliquam adminiſtrationem rei alienæ, ſed habet plenum jus in re ſua, & quando locat, tantum nomine proprio contrahit, & nullomodo nomine patroni, prout nullam jurium patroni habet adminiſtrationem: & ſic ſeipſum tantum obligat, & non patronum.

107. Qui etiam ſuccedit per modum privationis, & non tranſmiſſionis: non enim capit jus vel cauſam à vaſſallo, ſed à ſeipſo tanquam finito & extincto jure vaſſalli. Sed cave ne æquivoces, quia iſta ratio ſimpliciter accepta concludit, quod indiſtinctè patronus non tenetur de aliquo dato vel facto vaſſalli, etiam ſi prius eſſet conſtitutum jus in re: quare diligenter advertendum, quod quamvis patronus hoc caſu non ſuccedat per modum tranſmiſſionis propriè ſumptum, quia non habet cauſam à vaſſallo, tamen omne tale jus quod vaſſallus habet in feudo tempore ingratitudinis, ab eo aufertur, & diſpoſitione legis feudalis transfertur in patronum, & ſic fit quædam tranſmiſſio ſive tranſlatio: non autem eſt mera & abſoluta privatio ſive extinctio juris vaſſalli, prout eſt mera privatio juris uſufructuarii, quando uſusfructus finitur. Et quamvis ſecundum uſus contentos in dicto libro feudorum mera privatio & extinctio fiat vaſſallo, refutante vel offendente patronum, modo non ſuperſint agnati quibus debeatur feudum, iſtud apud nos ſervatur, ſed feuda regulantur velut patrimonialia, quod eſt juſtius, & rei publicæ utilius, ut dictum eſt *ſupra eodem, quæſtione viceſima ſeptima.* Secus, ſi feudum naturali ſuo curſu finiretur, puta ſi eſſet conceſſum ad certas vitas vel tempora quæ expirant, tunc enim patronus ad quem feudum ſic finitum revertitur, non tenetur de aliquo dato vel facto vaſſallorum.

108. Viceſimo tertio quæro, patronus jure commiſſi reducens feudum ad manum ſuam, invenit colonum qui prius licet ad tempus modicum, tamen ſub hypotheca conduxit: an poſſit eum expellere ſaltem offerendo ei damna & intereſſe? Hæc eſt ardua quæſtio & latiſſimè patens: extenditur enim ad emptorem, donatarium, legatarium, & quemvis ſingularem ſucceſſorem. Et in effectu eſt quærere, an iſti teneantur præcisè ſtare ſimplici colono ratione hypothecæ, ſicut alias tenentur præcisè ſtare colono etiam ad longum tempus, qui habet utile dominium. Et quod teneantur ſtare præcisè, & non poſſit expelli colonus (etiam ad modicum tempus) habens hypothecam, tradit Barthol. in *l. 1. §. quod autem, ff. de ſuperficiebus,* Baldus in *l. emptorem, C. de loca.* Paul. in *l. ſi merces, §. qui feudum, ff. locati.* Et eſt ratio, quia virtute hypothecæ habet jus retentionis, ut per Barthol. & alios in *l. ſi non ſortem, §. ſi centum, ff. de condict. indeb.* Unde fortiùs tenet Rapha. Cuman. in *l. ſi filiofamilias, §. fin. ff. ſolut. matrim.* quod ſi conductori res eſt obligata, & ſic habet jus in re, ſi dominus donet alteri rem locatam, non poterit donatarius expellere inquilinum, quamvis pro uſu ſuo indigeat re locata, & quod iſto caſu non habeat locum *l. ædem, C. loca.* de cujus dicti veritate tractabo *infrà* §. 163.

109. Reſolvendo dico, veritatem juris eſſe quod hypotheca operatur, ut quicumque ſingularis ſucceſſor teneatur ſtare ſimplici colono, non tamen præcisè, ſed niſi velit refundere intereſſe non obſervatæ locationis. Habet ergo colonus ratione hypothecæ jus retentionis, non præcisè ad factum patientiæ, ut ei frui liceat ad finem uſque temporis conventi, ſed ut liceat ei frui, vel ut ſuum intereſſe ei refundatur, quo refuſo vel oblato reſolvitur jus retentionis & expelli poteſt. Et ratio, quia * hypotheca venit acceſſoriè ad jus perſonalis obligationis, unde non habet eam ampliare, *l. item liberatur. in princip. ff. quibus modis pign. vel hypothe. ſol. l. intelligere. cum gloſſ. C. de luit. pignor.* Sed perſonalis obligatio & actio deſcendens ex locatione, de jure non obligat præcisè, quum non ſit niſi ad factum: ſed ſufficit ſolvere intereſſe, *l. ſi quis ab alio. in fin. ff. de re judica. cum vulga.* Unde quamprimum ſingularis ſucceſſor offert intereſſe colono, evacuatur obligatio principalis, & per conſequens omnis hypotheca, *l. Paulus, alias Sempronius. §. qui pignoris. ff. quibus modis pign. vel hypothec. ſol. l. quum ſervus, ff. de diſtract. pignor.* & ita decidit Bartholus in *l. qui fundum*, & ibi Saly. *ff. locati in l. emptorem. C. loca.* Et ſecundum ea quæ ibi ſcripſit Bartholus modificandum eſt id quod tradit in *d. l. 1. §. quod autem, ff. de ſuperfici.* idem decidunt Bart. Imol. in *l. vectigalia in fin. ff. de public.* Saly. in *l. mancipia. C. de reb. al. enis non alienand. & in d. l. emptorem.* Imol. Paulus, Roma. Alexander. in *d. l. filiofamilias, §. fin. ff. ſoluto matrim.* practic. Papi. in for. *lib. ad fic. præſta. in verſic. ſolvere neglexeris.* Joan. de Ana. in *cap. querelam. col. 4. num. 9. ne prela. vic. ſuas.* Alexand. *conſ. 118 in caſu. collat. finali. lib. 5.* Guido Papa in *deciſione Delphin.* 480.

*Hypotheca non ampliat obligationem.

110. Et nota quod ad hoc ſufficit locatorem generaliter omnia bona ſua (ut ex ſtylo aſſolet) obligaſſe, nec requiritur ſpecialis hypotheca rei locatæ quia regulariter tantum operatur generalis hypotheca quantum ſpecialis, *l. generaliter. ff. qui potio. in pigno. habe. l. ſi is qui. ff. de jure fiſci.* Operatur itaque jus retentionis uſque ad refuſionem damnorum & intereſſe, non autem operatur quod ſingularis ſucceſſor teneatur præcisè ſtare colono, ut eſt communis & vera opinio, quamvis in oppoſitum, quod præcisè teneatur ſtare, tenuerit Soci. *in conſilio 90. Viſis quibuſdam actis lib.* 4. Imò apud nos obſervatur, quod conductor vel colonus non habet jus retentionis rei conductæ adverſus ſingularem poſſeſſorem pro liquidatione & refuſione ſuorum damnorum & intereſſe: ſed ſolum pro eorum adjudicatione. Ita * quod ſi novus dominus, qui perſonaliter non tenetur, agat contra inquilinum vel colonum, ut exeat & relinquat locum vacuum, offerendo ei damna ſua & intereſſe, ſtatim condemnatur colonus vel inquilinus ad exeundum ſine præjudicio ſuorum damnorum & intereſſe, pro quibus res declaratur hypothecata. Et hoc eſt multum rationabile, tum quia conſtat colonum vel inquilinum, nec dominum eſſe nec poſſeſſorem: tum ad obviandum ne fraudibus & ſubterfugiis detentorum ſimplicium, domini & poſſeſſores fruſtrentur uſu & fruitione rei ſuæ: ut plenius dixi *infrà* §. 163. Et ita à ſexdecim annis & citra pluries vidi judicari.

* Praxis.

111. Viceſimo quinto, pone Titium fuiſſe

dominum caſtri, & cujuſdam caſæ, à quo quoddam feudum movetur: Titius tamen recepit vaſſallum fortè novum acquiſitorem in fidem, ſed cauſa caſtri quaſi feudum moveretur à caſtro, quum dependebat à caſa: poſteà vendidit caſtrum retenta caſa: vel deceſſit relictis duobus hæredibus, quorum alter ſucceſſit in caſtro, & cæteris paternis, alter in caſa, & cæteris maternis bonis. Hæres à latere materno, utpotè verus patronus feudi, illud prehendit, vaſſallus ſe opponit dicens ſe tenere à caſtro vel dominò caſtri, & ſic ut proviſionem feudi ſui haberet abnegavit actorem in patronum, non interpellato hærede patrono, eo quod confideret in ſua inveſtitura, quam profert, per quam apparet inveſtitus à defuncto tanquam à domino caſtri. Actor autem poſtquam concluſit ad finem commiſſi, litè ſuper hoc conteſtata, probat liquido de errore hujus ultimæ inveſtituræ, & per antiquas inveſtituras, & alia documenta docet moveri à caſa, & conſequenter ſe eſſe verum patronum: modo quæritur an ſit locus commiſſo? Et videtur quod ſic per hunc textum, & maximè quum ſit negatio plena in prima ſpecie, videlicet tam reſpectu perſonæ patroni, quàm reſpectu rei dominantis, quorum utrumque negatum eſt à vaſſallo qui licet doceat de juſto errore, non videtur excuſandus, quia ſolemniter in judicio abnegando, & litem ſuper hoc conteſtando, ſubjecit ſe huic periculo quod ſciebat imminere, idque voluntariè, quum hujuſmodi periculum vitare potuiſſet interpellato & requiſito domino caſtri, & ſic non videtur ei ſubveniendum. *Argument. l. fidejuſſor. §. ſi neceſſaria. ff. qui ſatiſd. cogan. l. 2. §. ſi quis tamen. ff. ſi quis caut.* Tum quia in judicio etiam re integra non licet pœnitere, quum jus ſit acquiſitum patrono, ut dictum eſt ſuprà *eodem. quæſt.* 4. Nec attenditur ignorantia vaſſalli etiam probabilis, ut ſuprà *eodem. quæſt.* 3.12.

112. His non obſtantibus puto hoc caſu diſtinguendum. Aut vaſſallus poſt claram probationem factam à patrono & publicatam perſeveravit in lite, & eventum experiri voluit, & tunc locus eſt commiſſo: Aut verò cognitis probationibus patroni, pœnituit negationis, offerendo actorem agnoſcere in patronum, & non eſt locus commiſſo. Et ratio eſt, quia nedum vaſſallus eſt in juſta ignorantia, ſed illa ignorantia & error cauſatus fuit à præcedenti facto patroni vel prædeceſſoris ejus. Unde vaſſallus * venia dignus eſt, reſpectu ejuſdem patroni vel ſucceſſoris ſui, qui cauſam erroris præſtitit. Unde magis debet hujuſmodi error patrono tanquam authori imputari quam vaſſallo. Facit quod quis revocate poteſt errorem, in quem inductus eſt facto vel dicto adverſarii, ubi alias revocare non poſſet, ut tradit Barthol. in *l. non fatetur. ff. de confeſſ.* Bart. Bald. in *l. error.* & ibi. Jaſon. *num.* 19. *C. de jur. & fact. igno.* Et errans etiam in facto proprio, ſuaſione tamen adverſarii, cenſetur eſſe in errore juſto, & ſi non agatur de facto proprio ut hic, cenſetur eſſe in errore juſtiſſimo: per doctrinam Bart. quam alii ſeq. in *l. Celſus. ff. de uſucapio.* Et ſic communis practica quæ habet quod non licet pœnitere in abnegatione feudi, poſt concluſiones formatas à patrono ſuper commiſſo feudi, & quod ignorantia non excuſat, debet limitari, niſi procedat error facto actoris vel prædeceſſoris ſui: quia tunc uſque ad probationes publicatas & concluſionem in cauſa, pœniteri poteſt: ſecus ſi aliunde procedat juſtus error, puta ſi vaſſallus à non patrono ignoranter in feudum receperit vel recognoverit: deinde ejus hæres his inveſtituris aut renovationibus fidens abnegavit verum patronum qui manum injecerat, non ſubvenietur neganti etiam re integra, niſi in continenti priuſquam divertatur ad alium actum, ut dictum eſt in *dict. quæſt.* 4. Et hoc niſi vaſſallus ſit minor viginti quinque annis, quia tunc ei ſubvenietur per reſtitutionem, dummodo non probetur fuiſſe in dolo

* Non nocet error procedens facto adverſarii.

vero & certa ſcientia, ut dictum eſt *ſuprà eod. qu.* 13.

113. Viceſimo quinto quæro, utrum iſta habeant locum in feudo conceſſo ex * cauſa remunerationis? Et prima facie videtur quod non, quoniam donatio remuneratoria non eſt propriè donatio, ſed potius quædam permutatio ſeu compenſatio. Text. in *l. ſed & ſi lege §. conſuluit, in fin. ibi, velut genus quoddam hoc eſſe permutationis, ff. de petit. hæredit. in l. Aquilius Regulus, verſic. dixi poſſe defendi. ff. de donatio.* taliter quod in ea non habet locum *l. fin. C. de revocan. donat.* nec alia jura communia loquentia de donatione, & ſic non revocatur propter ingratitudinem donatarii. Textus juncta gloſſ. in *l. ſi pater.* §. 1. ubi omnes ſcribentes ita tenent, *ff. de donat. gloſſ. in dicta l. fin. verb. inveniatur,* quem ſequuntur omnes doctores & Franciſc. Ripa. in repetit. *qu.* 44. *C. de revocan. donat.* nec etiam in ea verificantur ſtatuta loquentia de donatione, ut expreſſim decitidit Alberi. in 1. *parte ſtatut. quæſt.* 122. & in *d. l. ſi pater.* §. 1. Si vis cumulatiſſimas allegationes, ad hoc vide doctores Andr. Tiraquel. in *repet. l. ſi unquam in verb. donatione largitus, num.* 11. *cum tribus ſequentibus.* Quare idem dicendum videtur in feudo, quod eſt gratia & beneficium: ut per Bald. & omnes in *prælud. feud.* Alexand. *in l. ſi mihi & Titio, ff. de verb. obligation.*

* Donatio remuneratoria utrū revocetur propter ingratitudinem donatarii.

Unde ſi dominus illud conceſſerit ob juſtam cauſam remunerationis, non cenſetur beneficium nec propriè feudum contuliſſe, & ita in terminis quod feudum ob benemerita conceſſum, puta quia recipiens liberaverat eum à morte, vel ab hoſtibus, vel à latrunculis, nulla poſſit ingratitudine revocari, tenet Jacob. Ardiz. *in ſumm. feud. ſub titulo quibus mod. feud. amitt.* quem ſequitur Bald. in *cap.* 1. *collat.* 2. *in fin. verſic. dicit dominus Jacob. ſi vaſſall. feud. privo.* Et licet ibi arguat in contrarium, quod ultima demerita magis ponderantur quam præcedentia: quia ultima culpa nocet, *l. ſi per emptorem, ff. actionibus empt.* tamen iſtud remittit ad ea quæ dicit in *tit. an mutat. vel altera imperfect. ubi in fin. col.* 1. *verſic. l. Aut quid ſi tale ſit feudum.* idem ſimpliciter tenet quod Jacob. Ardizo & Bald. in *dict. cap. an mutat. vel alt. imperfect. referendo* ſequitur ibi Marti. Laud. & Præpoſ. *collat. prima, in uſibus feud.* idem tenuit Panorm. in *conſil.* 3. *nitar in præſenti, collat. ſexta, verſicul. hinc dicit. & conſilio* 30. *videtur primo. ad fin. libro ſecundo.* Jacob. in *inveſt. in verb. dictique vaſſall. promit. non committit. felon. collat. decima ſexta. verſicul. quarto limitabis.* Franciſc. in *tract. feud. part.* 5. *concluſ.* 1. *in fin.* Joan. Lup. in *repet. rub. de donation. inter virum & uxorem in ver. limita ſecundo. verſicul. ex iſtis. numero ſeptimo.* Et idem videtur tenere dom. Andr. Tiraquell. *in repet. dicta l. ſi unquam in verb. donatione largitus, numero decimo quarto.* non tamen iſtud ejus opinioni adſcribo, quia ibi ſolum incidenter & in argumenmentum præcedentium hæc adducit, & non puto eamdem eſſe ejus ſeutentiam. Sed noviſſime principaliter idem tenet Udalric. Zaſi. *in epitom. feud. part.* 10. *concluſ.* 4. *fallen.* 4.

115. Quibus non obſtantibus in contrarium ſemper æſtimavi eſſe & fuiſſe veritatem, tam in terminis juris & dictorum uſuum feudalium, quam in terminis noſtrarum conſuetudinum, quamvis nullum adhuc ſcribentiū invenerim pro hac ſententia noſtra. Et moveor, quia quamvis conceſſio feudi ex juſta cauſa remunerationis non ſit donatio nec ſimpliciter beneficium, ſed potius remuneratio, tamen non eſt donatio libera & plena totius proprietatis vel totius juris rei conceſſæ, ut patet ad ſenſum: ſed conceſſio limitata ad fines & limites feudi, & expreſſim (eo ipſo quod vocatur feudum) conceſſa ad omnia onera feudalia: & ſic retentis omnibus juribus feudalibus, inter quæ eſt jus commiſſi in caſum negationis vel feloniæ: Et ſic non ſumus in terminis, *d. l. ſi pater.* §. 1. & ſimilium loquentium in donatione plena & perfecta totius rei. Nec ſumus in terminis revocationis donationis, *ex capite d. l. fin. C. de*

Digitized by Google

*revocan. donat.* quæ ceſſaret hoc caſu : ſed in terminis conditionis, ex lege feudali, vel conditionis ob cauſam, ut inquit textus in *cap. ſancimus, de feud. ſi cul. non amitt. in uſibus feudi.* Sive in terminis unius revocationis, quæ fit ex vi & natura limitatæ conceſſionis & conventionis, expreſsè vel tacitè appoſitæ in conceſſione. Imò fortius ſi dominus accepto pretio concedat rem in feudum, quamvis iſtud feudum emptitium non ſit ſecundum propriam naturam feudi, ex eo quod non eſt gratuitum : tamen eſt verum feudum : ex quo ita actum eſt, & regulatur ſecundum omnes leges & conditiones feudi, ut expreſſim tenet idem Zaſi. in *d. epito. feudo. part.* 12. per tot. & maximè in *conclu.* 3. & generaliter volunt omnes feudiſtæ in *præludiis feudor.* & ubique Jaſ. in *conſ.* 117. *collat.* 4. 5. *lib.* 4. Franc. in *d. tract. feud. par.* 1. *quæſt.* 1. quod omne feudum non habens propriam naturam feudi in omnibus, tanquam verum feudum regulatur, niſi in illis dumtaxat, in quibus per pactum expreſſum alterata eſt vera feudi natura. Ex quibus patet hanc eſſe veritatem in omni feudo, & quod Franciſc. & Zaſi. ſibiipſis in hoc articulo non conſtant.

* Ingratus vaſſallus utrum augmenta & melioramenta perdat.

116. Viceſimo ſexto quæro, utrum vaſſallus nedum perdat feudum ſibi conceſſum, ſed etiam * augmenta & melioramenta. Quid enim ſi in vili fundo ædificavit caſtrum, vel inſignem domum? Quid ſi alluvione fluminis vel diſpoſitione vaſſalli addita ſint prædia? Super his multa poſſem deducere, ſed prolixitatem veritus, reſolvendo dico quod omnia quæ ſunt de ſubſtantia feudi, ſive unitate rei feudalis, tempore ingratitudinis admiſſæ, committuntur & non alia: ex quo ſequitur, quod mobilia non veniunt in hac confiſcatione, nec etiam prædia deſtinatione ſolius vaſſalli adjecta etiam in unitatem ejuſdem feudi, dummodo per recognitionem ſcienter factam à patrono non tranſierint in unitatem ejuſdem feudi : ſed veniunt & committuntur omnia inædificata, & quæcumque ſolo cedunt. Item omnia per alluvionem adjecta. Item omnia acquiſita, & à patrono recognita animo ea efficiendi feudalia. Secus de juriſdictione acquiſita, vel ſimilibus, quæ per ſe ſubſiſtunt : & non ſubjiciuntur eidem feudali qualitati, per ea quæ latè deduxi *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *numero* 20. 99. non repeto. Unde quamvis feudo temporali ſuapte natura finito, debeant ædificia & magnæ meliorationes, ſeu eorum præſens æſtimatio reddi vaſſallo vel ejus hæredi : & pariter in emphyteuſi quæ tempore, vel culpa non ſonante in delictum, puta ob defectum ſolutionis canonis : tamen ſecus eſt, quando per denegationem actualem, vel feloniam quæ ſunt delicta in committendo, feudum amittitur, quia tunc nulla ratio habetur, nec fit reſtitutio dictorum augmentorum, nedum emponematum: ſed nec etiam magnarum & perpetuarum meliorationum, ſed totum ipſum complexum, feudale eſt quale, tempore commiſſi acquiritur patrono per hunc textum: quod nota ad modificationem ejus quod dictum eſt *ſuprà* §. 1. *gloſſa* 5. *num.* 73. & 74.

* Quid ſi feudum melioratū ſit pecunia aliena vel communi?

117. Sed juxta hoc quæro, quid ſi * maritus in feudo proprio conſtante matrimonio grande & utile ædificium conſtruxerit, deinde patronum abnegavit, vel alias feudum commiſit, utrum patronus jure commiſſi feudum avocans teneatur uxori ſaltem in tempus ſoluti matrimonii reſtituere dimidiam ſumptuum illius utilis impenſæ, ſaltem habito reſpectu ad valorem & æſtimationem ædificii tempore commiſſi & adjudicationis patrono factæ extantis? Videtur quod ſic, per ea quæ diximus *infra* §. 156. dimidiam hujuſmodi ſumptum debere reputari ab hæredibus viri uxori, vel è converſo ſoluto matrimonio. Contrarium puto, quia, ut ibi dixi, non eſt propterea fundus hypothecatus alteri conjugum, nec hac ratione competit alteri conjugum vel ejus hæredi aliqua retentio vel poſſeſſio in fundo alteri proprio, ſed ſimplex perſonalis actio, vel officium judicis deſerviens judicio communi dividundo, in diviſione mobilium & conquæſtuum communium, de quo nihil ad patronum qui jure ſuo quod ſuum eſt accepit, quemadmodum ſi vaſſallus ſub ſyngrapho mutuam accepiſſet pecuniam, de qua conſtruxit illud ædificium, cedit enim patrono qui nullo modo tenebitur creditori nec perſonali nec hypothecaria actione etiam in ſubſidium. Sed ſolum habet creditor actionem contra vaſſallum, ſicut & quum quis mutuo accepta pecunia ſcienter ædificavit in alieno. Ita in propoſito, uxor vel ejus hæres ſolum habebit actionem contra virum, vel ejus hæredem, ſeu repetitionem in judicio diviſorio. Et quod dixi patronum nullo modo teneri creditori, limitandum eſt, niſi vaſſallus obligaverit bona ſua pro dicta pecunia mutuo accepta, vel niſi mutuata ſit ad conſervationem, vel refectionem neceſſariam molendinorum, vel ædificiorum antiquorum feudi, *ut in l. interdum. ff. qui potior. in pign. habeant.* tunc enim feudum committitur cum onere ſuæ hypothecæ, ſive expreſſæ, ſive tacitæ: verum eſt tamen, quod tenebitur creditor prius vaſſallum debitorem, & ejus bona diſcutere. *l. Aut hoc ſi debitor. C. de pign.* Et etiam patrono ſolvendi, & hypothecam hujuſmodi luendi, actiones ſuas cedere, ſicut & erga quemvis tertium juſtum poſſeſſorem, de quo dixi infrà *titul.* 5. *in rub.* Ex quibus patet, quid in cæteris ſimilibus dicendum ſit, puta ſi vaſſallus contraxerit ſocietatem cum alio, & de pecunia communi melioravit, & augmentavit feudum.

* De augmentatione facta poſt ingratitudinem admiſſam.

118. Sed quid ſi augmentatio vel ædificatio facta ſit * poſt ingratitudinem admiſſam? Breviter diſtingue. Aut ab ipſomet ingrato aut ab ejus hærede, vel ſucceſſore. Primo caſu non poteſt repetere, nec deducere, nec habetur ratio hujuſmodi impenſæ, ſive facta ſit ante actionem intentatam, ſive declarationem commiſſi, ſive poſt. Ratio, quia in pœnam delicti totum feudum uti optimum, maximumque eſt, ab eo aufertur, & patrono in ultionem injuriæ applicatur, & ſic in hoc à tempore ingratitudinis commiſſæ, quamvis interim mero jure maneat dominus, & ſumptus utiliter facti, fructus ab eo ante querelam commiſſi motam perceptos excedant : tamen deterioris conditionis eſt, quam ſimplex poſſeſſor, imò quam malæ fidei poſſeſſor, cui hujuſmodi impenſarum deductio, vel etiam repetitio conceditur, ut plenè probavi contra communem *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 87. Et ratio * differentiæ eſt, propter delictum, & perſeverantem ingratitudinem vaſſalli ingrati, cujus reſpectu non cenſetur patronus locupletari cum jactura aliena, ſed jure ſuo uti & exigere jus commiſſi ſibi debitum. Unde iſtud modificandum eſt reſpectu vaſſalli, qui patronum non aliter offenſum per errorem abnegavit in judicio : deinde per probationes convictus fuit, & feudum amiſit, quia ſi interim, puta lite pendente ædificia feudalia fulſerit, vel collapſa refecerit, habet hos ſumptus, quatenus res manet melior effecta, & patronus locupletatur; & poteſt repetere, ſicut in ſimplici, vel etiam malæ fidei poſſeſſore, ut diximus in *dicta gloſſ.* 5. *num.* 87. & 88. Secundo caſu, quando illa augmentatio facta eſt per hæredem, vel alium ſucceſſorem vaſſalli, tunc eadem ratio & repetitio hujuſmodi ſumptuum fieri debet, prout & in quovis poſſeſſore dictum eſt, ſive iſte ſucceſſor ſciverit ingratitudinem à prædeceſſore commiſſam, ſive non : nec hujuſmodi ſumptus compenſabuntur cum fructibus ab eodem feudo, ante litem ſuper commiſſo motam perceptis, quos lucratur : quia non cenſetur in mora, nec eſt in mala fide, ſed juſtè, & tanquam verus dominus fruitur, donec patronus voluntatem ſuam declaraverit, & petierit feudum jure commiſſi ſibi adjudicari, per notata *ſuprà eodem quæſt.* 8.

* Vaſſallus ingratus deterioris eſt conditionis quì malæ fidei poſſeſſor.

* Subfeuda & cenſus utrū com-

119. Viceſimo ſeptimo quæro, habens feudum à quo ſubfeuda * & cenſus dependent, acquiſivit jure retractus feudalis, ſeu commiſſi, vel aliàs



Digitized by Google

mittantur, feudo propter ingratitudinem commiſſo.

etiam tanquam privatus ſubſeuda, & prædia cenſualia. Deinde patronum abnegavit, vel graviter offendit. Utrum feudum una cum ſubfeudis, & cenſualibus prædiis acquiſitis committatur patrono? Videtur quòd ſic. Primo, quaſi per hujuſmodi acquiſitionem conſolidentur, & incipiant immediatè moveri à ſuperiori patrono, quia acquirens non poteſt eſſe vaſſallus, vel cenſuarius ſui ipſius, ſed hæc ratio non concludit, per notata *ſuprà* §. 20. *gloſſ*. 1. *qu*. 13. Secundo videtur, quod ſic, ſaltem quando feudum non committitur per negationem erroneè factam, ſed per delictum in perſonam patroni, vel negationem ſcienter & doloſè factam, quia tunc ingratitudo quæ comitatur ingratum, *ut ſupra eo. quaſt*. 14. *num*. 67. reddit illum perpetuo indignum feudo principali, & conſequenter omnibus acceſſoriis, & appenditiis feudi. Tamen reſolvendo, ſic diſtinguo: Aut hujuſmodi acquiſita fuerunt ante noxam admiſſam unita & incorporata feudo principali, quod ſit in eodem catalogo inter dominialia deſcribendo, & recognoſcendo à patrono, & tunc abſque dubio committuntur, quia amplius non ſunt ſubfeuda, vel ſubalterna prædia, ſed partes integrales feudi cadentis in commiſſum: Aut nunquam fuerunt taliter unita, nec incorporata, & tunc, quia etiam in dubio non præſumitur hujuſmodi incorporatio, ut dictum eſt ſuprà §. 43. *quaſt*. 13. non cenſentur conſolidata, ſed ſeorſum, & per ſe teneri, & quia non moventur immediate, & feudaliter à patrono abnegato, vel offenſo, non cadunt in commiſſum, quoniam pœna & diſpoſitio hujus §. non loquitur, niſi in re feudali immediate moventi à patrono abnegato, vel offenſo, *ut ſupra eo. quaſt*. 2 *num*. 16. Aut vero fuerunt unita & incorporata poſt noxam commiſſam, & idem multo fortius eſt dicendum, quia quum non poſſit iſtud fieri ſine conſenſu, & approbatione patroni, cenſetur ipſo facto purgata, & remiſſa omnis noxa, & commiſſum præcedens, ſi patronus fuerit ſciens, per notata *infrà eo. quaſt*. 35. Si vero probabilem habuerit ignorantiam juris commiſſi, non eſt remiſſum commiſſum, ſed non extenditur ad hujuſmodi incorporata, quia neceſſe eſt quod patronus volens uti commiſſo, hanc incorporationem & conſenſum à ſe ignoranter præſtitum reprobet, & ſic nullum inde commodum conſequi poteſt, *c. ex eo de reg. jur. in* 6. *cum vulgarib*.

120. Viceſimo-octavo quæro, Si patronus remittat * feloniam vel ejus commiſsum, competens ex negatione vel alia ingratitudine, an remaneat feudum antiquum, an vero dicatur feudum novum? Et omnes glo. *ut glo. in l*. 4. §. *ſi are. ff. de pecu. in l. quod dicitur. ff. de impen. in reb. dotal. in l. imperialem*. §. *inſuper in verb. privetur*, ubi omnes feudiſtæ. *de probi. feud. aliena. per Federi* tenent remanere feudum antiquum ex veteri conceſſione, Tamen Bal. Paul. in *d*. §. *ſi are*. Alber. Bar. Ang. in *d. l. quod dicitur*. 1. *in fi. princ. feudiſtæ. in d*. § *inſuper*. & omnes ſcribentes in *præfatis locis*, & *in c. unico. de vaſſal. decrepit. æta*. * communiter diſtingunt, aut vaſſallus fuerat privatus feudo per ſententiam, vel ipſo jure, ut in crimine læſæ majeſtatis, vel quando feudum erat conceſſum ſub hoc pacto, quòd vaſſallus per feloniam caderet à feudo ipſo jure, ut ſpecificat Bald. in *dict*. §. *inſuper. col*. 2. Et tunc ſi novum feudum, tanquam poſt jus ipſo jure amiſſum facta remiſſio, ſit nova conceſſio. Aut vero vaſſallus nondum erat ipſo jure privatus, licet eſſet privandus, & tunc remanet feudum antiquum, & idem tenet Alex. *conſilio* 34. *Viſis & ponderatis. col* 2. *lib*. 5. Franc. Cur. ſenior. *conſi*. 48. *col. pen. conſ*. 49. *col*. 16. Zaſi. in *epi. feud. par*. 3. *poſt princ. & par*. 10. *ad fi*. Sed certe non ſimpliciter verum, quod ſit feudum novum facta remiſſione, etiam in caſu in quo feudum ceciderat ipſo facto in commiſſum, & vaſſallus erat privatus ipſo jure, quia illud intelligitur ſi dominus velit, ſecundum Bald. in *l. fi. in fi*. C. *de revoc. donat*.

* An remiſſa noxa ſit feudum novum.

* Communis diſtinctio non reprobatur.

121. Ubi tradit, quod ubicumque dicitur, quod ipſo jure revertatur ad dominum, intelligitur ſi dominus velit, & hoc petit, alias ſecus, *argumento notato per gloſſ. & Bart. in l*. 2. *ff. ſi ager vecti. vel emphyt. peta*. & per textum & omnes ſcribentes in *l*. 2. *Cod de jure emphyt*. ubi licet propter non ſolutum canonem emphyteuta cadat ipſo jure, hoc intelligitur domino volente & petente: alias domino non conquerente, vel remittente caducitatem, non eſt nova emphyteuſis, ſed continuatio antiquæ, etiamſi in conceſſione eſſet expreſſe conventum, quod res ipſo facto cadat in commiſſum, ut expreſſim tenet Cæpol. in *conſil*. 25. *col*. 2. *in conſil. civilibus*. Philip. Cor. conſ. 115. *licet in hac, lib*. 1. Philip. Deci. *conſil*. 138. *col*. 2. Idem vult Bald. in *l*. 1. *Cod. de revoc. dona*. ubi dicit, quod quandocumque agitur de feudo revocando, vel revocanda donatione, ſemper oportet inquiri voluntatem domini: & ſubdit ibi Bald, quod in * dubio nunqnam præſumitur revocaſſe etiam ingratidine ſecuta. Et hoc veriſſimum eſt, & patet manifeſtè per ea quæ dicemus *infra eod. quaſt*. 33. quod taciturnitate patroni remittitur felonia, & jus commiſſi, & perſeverat idem feudum: igitur multo fortius idem dicendum ſi patronus nedum diſſimulavit, & non declaravit ſe velle uti commiſſo, & revocatione feudi, ſed etiam feloniam remiſit, unde præfatam diſtinctionem reprobat, & merito, Imol. in *c*. 2. *col*. 7. *de feud*. quem ſequitur Præpoſ. in *prælud. feud. collat*. 12. *in* 6. *diviſion*.

* In dubio non præſumitur facta revocatio etiam ab ingrato.

122. Quid ergo in caſu in quo feudum committitur ipſo jure, ut in princ. hujus quæſtionis ſi dominus declaraverit ſe velle uti commiſſo, & vaſſallum eſſe privatum, deinde placatus remiſit feloniam, & commiſſum, & vaſſallum inveſtivit, numquid dicatur novum feudum? Et videtur quod ſic, ex quo fuerat ipſo jure, & in totum amiſſum antiquum feudum, & ad patronum reverſum, & maxime poſtquam ſententia declaratoria intervenit: & ita tenet Jaſ. in *l. filio quem pater. collat*. 4. *ff. de lib. & poſth*. Contrarium puto, quia ex quo dominus non fuit executus propoſitum ſuum, & ſententiam obtentam: ex eventu ſecuto, veriſimile eſt dominum per declarationem, & perſecutionem præcedentem, non habuiſſe animum ſupprimendi, & revocandi feudum cum effectu, ſed potius convincendi vaſſallum, & munificentiam ſuam oſtendendi. Imò etiam, ſi maximè conſtaret dominum habuiſſe animum præcisè privandi vaſſallum, & ad ſe revocandi feudum. Tamen ſi, antequam cum effectu executus fuerit, mutaverit animum, & omne jus reſolutionis feudi remiſerit vaſſallo, vel inveſtituram jure priſtino renovaverit, puto non induci novum feudum, ſed antiquum manere. Ratio, quia, ſive aliquo caſu ex lege feudorum, vel ſpeciali pacto inveſtituræ cautum eſt, feudum ipſo jure amitti, & reverti ad dominum, ſive nova retraditione, vel apprehenſione facti, id ſpeciali jure inductum eſt domini favore, cui poteſt renuntiare. *l. paciſci. ff. de pact. cum vulga*. Et res de facili redit ad primam naturam, & ſtatim *l. ſi unus* §. *pactus ne peteret. ff. de pact*.

123. Unde, pro reſolutione ſic * diſtinguo per tria membra. Primum, quando patronus procedit per modum ſimplicis remiſſionis & donationis, ſeu, ut vulgo dicunt, quittanciæ. Et tunc non inducitur novum feudum, ſed remanet antiquum, nedum ſi vaſſallus non erat privatus ipſo jure, ut omnes tenent, & de hoc non eſt dubium, ſed etiam ſi erat privatus ipſo jure, imò etiam ſi ſententia declaratoria, vel privativa lata erat, ſed nondum in totum executa. Secundum membrum, quando patronus procedit per modum merè novæ conceſſionis, & infeudationis; & tunc aut erat vaſſallus privatus ipſo jure, & eſt novum feudum, etiamſi nulla ſententia, nulla alia realis executio intervenerit, quia ſufficit una cum diſpoſitione juris voluntas domini declarata & non revocata, nec mutata, prout non mutatur per hunc actum, per quem

* Nova diſtinctio.

Digitized by Google

conſtat quod acceptavit commiſſionem feudi ipſo jure factam, & quod à tali acceptione non diſceſſit, ſed illa utendo, de novo conceſſit, nec eſt recedendum à forma, & proprietate verborum novæ conceſſionis ex quo conformis eſt, & veritati, & materiæ ſubjectæ, *l. ille aut ille. §. cum in verbis. ff. de lega. 3. l. 3. C. de lib. præteri. vel exhæred.* Aut vero vaſſallus non erat privatus ipſo jure, ſed tantum privandus, & ſententia declaratoria, ſeu privativa non intervenerat: & tunc verborum forma non congruit veritati negotii ſubjecti, quia materia ſubjecta tendit ad continuationem ejuſdem fidei, ex quo non erat amiſſum, ſed adhuc durabat: verba autem tendunt ad conſtitutionem novi feudi.

*Materiæ ſubjectæ cedunt verba.

124. Et hic in dubio puto materiæ * ſubjectæ, & qualitati negotii inſerviendum, & tribuendum magis quàm verborum formulæ, *argumento l. ſi uno. in princ. ff. locati l. inſulam. ff. de præſcript. verb. cum vulg.* Hinc ait Bal. *in c. ad hæc. col. fi. de poſtul. prælat.* ſi materia dictat unum expreſſè, & verbo contrarium, non credam ſimplici verbo. Bal. in *l. ſed & ſi quis. §. quæſitum. col. fi. ff. ſi quis cautio.* Et hoc niſi ex præfationibus, novitate & mutatione pactorum, juxta Bal. & alios in *d. §. inſuper. per no. in l. jus civile. ff. de juſti. & jur.* aut aliis clauſulis hujus novæ infeudationis, appareret clare de repudiatione expreſſa, vel implicita feudi antiqui, & omnis juris præcedentium inveſtiturarum, & de animo novum feudum inducendi: quod fieri poteſt hoc caſu etiam in præjudicium agnatorum, & illis non vocatis, ex quo patrono acquiſitum erat jus commiſſi, & revocationis feudi, *c. 1. in fi. quæ fuit prima cauſ. benef. amitt.* Unde vaſſallus non ſponte, ſed coacte, metu ne ſecundum legis feudalis diſpoſitionem cogeretur, & privaretur, cenſetur renunciaſſe, & abdicaſſe feudum, *argum. l. noviſſime. ff. quod falſo. tuto. Auth.*

* An reſignatio vaſſalli noceat agnatis.

125. Unde quamvis alias * renunciatio, ſeu abdicatio feudi antiqui facta per vaſſallum, non noceat agnatis, quin mortuo refutante, & ejus deſcendentibus debeant admitti, *cap. 1. §. hoc quoque de ſucceſſ. feud.* & ibi Baldus & Alvar. in *cap. 1. §. fi. concluſi. 37. quæ fuit pri. cauſa benef. amitt. gloſſ.* Bal. & omnes in *cap. 1. de aliena. feud. pater. in uſib. feud.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. & unus. ex dict. vaſſal. refut. feu. col. 3.* Verum eſt in voluntaria, & ſpontanea renunciatione, ſed non in neceſſaria, & debita, ut hic.

* Verba miſta.

126. Tertium membrum, quando patronus procedit per viam communem, & * miſtam, puta remittimus, & de novo concedimus, & ſi non erat feudum commiſſum ipſo jure, clarum eſt perſeverare idem feudum. Idem dico, ſi erat ipſo jure commiſſum, vel etiam ſententia lata, ſed nondum realiter executa. Et ratio, quia illa verba, & de novo concedimus, intelliguntur quatenus, & inquantum opus eſt. Sed hic neutro caſu neceſſaria eſt nova conceſſio, quum ſufficiat ſimplex remiſſio, tum in dubio judicandum eſt pro conſervatione, ſeu recuperatione prioris ſtatus, & formæ rei, *argum. d. l. ſi uſus §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Hinc patet deciſio quæſtionis, quam formant doctores *in c. unico. col. 1. de vaſſal. decrep. ætat.* quando vaſſallus commiſit feloniam per quam privatus eſt, vel debet privari, & dominus dicit, remittimus tibi culpam, reſtituimus feudum, & de novo concedimus. An dicatur novum feudum, vel antiquum quale prius erat? Et And. Iſer. ibid. col. 2. vult debere attendi mentem domini, quæ poteſt colligi ex verbis præambulis, vel ſequentibus, & in hoc bene dicit. Sed ubi alias non conſtat de mente, dicit eſſe novum feudum: quia verba de novo concedimus quæ ſunt poſteriora derogant prioribus, *l. ſi mihi. & tibi. §. fi. ff. de lega. 1. l. pacta noviſſima. C. de pact.* Et in hoc ultimo reprehenditur à Mart. Laud. & Præpoſ. *ibi col. fi.* ubi tenent manere in dubio feudum antiquum, & bene per prædicta. Quando autem patronus eſſet princeps, qui vaſſallo gratiam fecerat cum reſtitutione in integrum: tunc non eſſet dubium manere idem feudum, quia reſtitutio * omnia reponit in priſtinum ſtatum, *l. quod ſi minor. §. reſtitutio. ff. de minorib. l. fi. C. de ſenten. paſſ.* Franc. Cur. ſenior. *conſil. 49. col. 63.* Tamen in terminis dictorum uſuum feud. ſi vaſſallus propter delictum damnatus eſſet, publicatis bonis, & ſic feudum lege feudi acquiſitum agnatis, tunc princeps reſtituendo damnatum, non indicta cauſa, ſed ea probata, & per ſententiam diffinitivam, non poſſet de poteſtate ordinaria, nec intelligitur derogare juri agnatis quæſito ex lege feudali, maneret tamen feudum antiquum, ſed non reverteretur hoc caſu ad reſtitutum, quia agnati non tam habent jus ex condemnatione, quam ex lege feudali.

* An reſtitutio in integrum noceat agnatis.

127. Sed dicet aliquis, quorſum hujuſmodi inquiſitio ad interpretationem conſuetudinis, quum in patria conſuetudinaria non attendatur differentia feudi novi paterni, vel antiqui, ſed indiſtincte (modo non ſit feudum quod lege contractus, & non ſucceſſionis deferatur) poteſt de eo diſponi à vaſſallo, & in extraneum transferri, ſicut patrimonialia bona? Reſpondeo. Etiam apud nos utilis eſt, ad cognoſcendum an debeat judicari adhuc eſſe proprium vel antiquum hæredium. An vero de conquæſtu, quia in quibus caſibus dictum eſt manere feudum antiquum, intelligendum eſt qualitatem hæredii antiqui non eſſe mutatam, ſed remanere quantum ad effectum ſucceſſionis, & diſpoſitionis teſtamentariæ, & retractus proximitatis, & alios effectus introductos à conſuetudine in illis bonis quæ propria vocantur. Ubi autem diximus non manere feudum antiquum, ſed effici novum, debet etiam intelligi deſiiſſe qualitatem antiqui hæredii, & in novum conquæſtuum mutatam eſſe; & hujuſmodi feudum omnino jure conquæſtuum, regulari debere. Sed hic emergit quæſtio. An vaſſallus ſola libera, & ſpontanea refutatione, & nova infeudatione patroni, poſſit immutare qualitatem propriorum, & efficere conquæſtum in præjudicium hæredum paternorum, vel maternorum, vel retractus proximitatis ex futura forte præmeditata venditione? Sed quia iſta nimium excedunt materiam hujus §. dicemus infrà §. 147. 179.

* Prælatus utrum ſolus poſſit feloniam remittere.

128. Viceſimo nono quæro, Utrum ſolus * prælatus poſſit feloniam remittere vaſſallo eccleſiæ? Breviter dico, quod ſi adminiſtratio juris patronatus, ſive renovatio inveſtituræ hujus feudi non ſpectat ad ſolum prælatum, ſed ad eum ſimul cum capitulo, tunc ſolus non poteſt feloniam remittere, ſicut ſolus non poteſt ſolo prælati nomine inveſtire, & hoc non habet dubium. Si vero adminiſtratio ſpectat ad ſolum prælatum, * ſolus poteſt remittere, & præjudicare in perpetuum eccleſiæ, & ſucceſſoribus pro hac vice. Et ita decidit Bal. in *c. 1. in princ. collat. 3. verſic. quæro, numquid ſolus. de his qui feud. dare. poſſ.* ita Alvar. in *c. 1. §. denique. collat. 2. num. 7. quæ fuit prima. cau. benef. amitt.* Sic in ſimili decidit Specul. *in tit. de locat. §. nunc aliqua. qu. 26.* quod ſolus prælatus etiam eccleſiæ collegiatæ poteſt recipiendo ſolutionem remittere caducitatem emphyteuſis, quod eſt intelligendum quando alias ſolus prælatus habet adminiſtrationem, & ſolus ſolutionem recipere, & efficacem apocham dare poteſt, & ita latè tenet Joan. de Imol. *in c. potuit. char. 7. de loca.* ubi optimam dat rationem, quia aliud eſt concedere de novo, in quo agitur de alienando, & amittendo, & requiritur conſenſus capituli, etiam in ſpectantibus ad menſam prælati. Aliud nolle conceſſum ſive ſemel alienatum habere pro commiſſo, ſive devoluto, & reverſo, quia hic agitur de jure acquirendo, in quo prælatus, & quivis alius adminiſtrator poteſt præjudicare domino. Et ibi ſequitur Cardin. Florent. & Panorm. *col. fin.* Franc. Aret.

* Prælatus præjudicat eccleſiæ in jure commiſſi.



Digitized by Google

*conſil.* 89. *placet mihi collat. ſi.* Et hanc opinionem in emphyteuſi puto veriſſimam, quamvis Barbatias in *d. c. potuit. col.* 11. eam impugnare nitatur, & etiam diſſentiat Firmia. in tract. *de epiſcopo lib.* 4. *par.* 4. *qu.* 13.

129. Imò etiam ſimplex vicarius, vel procurator habens mandatum ad recipiendum ſolutionem, ſi poſtea contingat emphyteutam cecidiſſe à jure ſuo, per non ſolutionem canonis, poteſt nihilominus recipiendo ſolutionem ipſo jure remittere commiſſum, & præjudicare in hoc eccleſiæ, ut decidit Philipp Cor. *conſilio* 187. *trita & vulgata, collat. ſi. lib.* 1. Ubi tamen * limitat, niſi prius ille vicarius feciſſet actum contrarium, approbando, & acceptando commiſſum, puta ſi alii renovaſſet emphyteuſim, deinde ſolutionem recipiat à veteri emphyteuta, non enim cenſetur, nec poteſt eum ſemel reprobatum approbare poſt jus eccleſiæ, vel tertio quæſitum.

* Fal. ſi commiſſum tantum ſit acceptatū.

130. Adverte tamen, quod hæc ultima loquuntur in remiſſione commiſſi incurſi per ſolam negligentiam non ſolventis, quæ non cadit in delictum. Sed quæſtio noſtra loquitur etiam in commiſſo incurſo per delictum punibile, & gravem injuriam implicans: ſed ſic eſt, quod * ſolus prælatus non poteſt remittere injuriam factam eccleſiæ, ſive communiter factam prælato, & eccleſiæ, ut tenet gloſſ. in *c. cum deſideres, in ver. quam offendit,* & ibi Joan. And. in *not.* Panorm. Feli. de *ſentent. excommunica.* Unde Jac. de S. Georg. *in tract. feud. in verb. dictique vaſſall. promiſ. non committ. felon. col.* 14. *verſ. quidam epiſcopus,* diſtinguit. Aut felonia, ſive injuria reſpicit ſolam perſonam ipſius prælati, & tunc ſolus poteſt remittere: ſi tamen nolit remittere, poteſt proſequi commiſſum, & acquirere feudum eccleſiæ ſuæ. Aut reſpicit nedum prælatum, ſed etiam totam eccleſiam, & tunc ſolus non poteſt remittere, quia ſolus non poteſt renunciare juribus quæſitis eccleſiæ, *c. accidentibus de privileg.* Idem tenet Franciſc. in *tract. feud. in* 1. *part.* 2. *part. qu.* 27. Zaſi. in *epito. feud. par.* 10. Et hanc partem puto veram, & ita debere limitari dictam opinionem Bal. & Alvar. qui etiam ita ſentire videntur, dum allegant Joan. And. in *d. c. cum deſideres.* Et * odio ingrati, qui non eſt dignus venia, æquum eſſe puto debere ita ſubdiſtingui in commiſſis, quæ fiunt ratione delicti, vel facti accedentis delicto, & injuriæ, puta atrocis percuſſionis, vel abnegationis patroni, ſive commiſſum fiat ipſo jure, ſive non. Secus in commiſſo, quod incurritur per ſimplicem omiſſionem, & negligentiam, puta non ſolvendo canonem, tunc enim ſto ſimpliciter in præfata opinione Joan. de Imol.

* Solus prælatus non remittit injuriā eccleſiæ.

* Solutio.

131. Præfatam tamen ſubdiſtinctionem limitat Jacob. in loco præallegato, niſi expediret eccleſiæ habere pacem cum illo vaſſallo, & tunc poſſit remittere, quamvis principaliter ipſa eccleſia ſit offenſa, & placet, quemadmodum etiam ſimplex tutor poteſt donare, vel pacem, & remiſſionem facere, quando pupillo expedit, *argum. l. cum in plures.* §. *ſi. cum l ſeq. ff. de adminiſtrat. tuto.* Innoc. Joan. And. in *c. grandi. de ſupple. negl. præla. in* 6. Bal. in *rubr. de Treug. & pace. ad ſi.* Panorm. in *conſil.* 45. *ſatis videtur. lib.* 1. Bal. Jaſ. Phil. Deci. in *l. pactum curatoris. C. de pact.*

132. Sed modò quæritur. quando dicatur injuria reſpicere perſonam prælati tantum, vel etiam eccleſiam? Reſpondeo. Si vaſſallus inſurgat in prælatum, etiam in caſtris, & locis eccleſiæ eum obſidendo, ſi tamen odio ſolius prælati, puto injuriam principaliter reſpicere prælatum, & ab eo remitti poſſe, etiam in præjudicium eccleſiæ, quæ non eſt paſſa injuriam, nec offenſam, niſi in conſequentiam, & ita in ſpecie ſentit Paul. *conſil.* 46. *viſo & examinato. num.* 2. *lib.* 2. Si vero animo deſtruendi eccleſiam, vel eam ſpoliandi, & privandi omnibus bonis, tunc felonia principaliter, ſaltem æque principaliter reſpicit eccleſiam veram patronam. Unde ſicut non poteſt ſolus prælatus remittere ſatisfactionem talis delicti, & injuriæ: ſic nec commiſſum feudi inde dependens. Idem ſi vaſſallus in judicio abnegaverit prælatum ratione eccleſiæ ſuæ eſſe patronum, quia tunc ipſa magis eccleſia eſt abnegata: unde non poteſt prælatus remittere, & inveſtire negatorem, & hoc niſi probationes eccleſiæ de ipſo patronatu eſſent dubiæ, quemadmodum alias tutor poſſet tranſigere, & remittere, *l. præſes provinciæ.* C. *de tranſact.*

133. Sed quid ſi in judicio * abnegaverit actorem in patronum, ex eo quod negaret eum eſſe verum & canonicum prælatum eccleſiæ, non tamen negabat, imò fatebatur eccleſiam eſſe veram patronam? Reſpondeo non eſt locus diſpoſitioni hujus §. etiamſi convictus fuerit vaſſallus ſcienter & malitioſe abnegaſſe prælatum. Ratio, quia non abnegavit, imo recognovit patronum, ſeu patronam: ſed tantum negavit hunc eſſe prælatum, ſeu procuratorem, aut adminiſtratorem legitimum veræ patronæ, de quo non loquitur hic §. nec ullus textus in toto libro feudorum, unde pœna non debet extendi. Non igitur perdet feudum, negans prælatum eſſe prælatum, & recuſans ei fidelitatem facere, ſed perdet fructus à tempore prehenſionis ex defectu hominis donec ei fidelitatem fecerit.

*Abnegatio judicialis prælati, tantū inducit commiſſum.

134. Juxta prædicta quæro, Vaſſallus offendit perſonam prælati, vel alias feudum cecidit in commiſſum remiſſibile à prælato, prælatus renovavit inveſtituram cum hac clauſula, * ſalvo, & reſervato jure eccleſiæ, poſtea eandem rem alii conceſſit, vel aliter vult revocare, an poſſit? Videtur quod ſic propter dictam clauſulam reſervatoriam. Contrarium decidit Bal. & bene, in *c. quæ in eccleſiarum, collat.* 7. *in fi. verſi. quæro: dixit epiſcopus de conſtitu.* quia proteſtatio eſt contraria facto. Adde, quia generalis clauſula ſalvo jure, nunquam refertur ad ea quæ ſpecialiter ſeu expreſſe continentur in diſpoſitione, ſed ſolum ad alia non cogitata. Unde ſi inveſtitor ſciebat commiſſum illud, non obſtante dicta clauſula perpetuo fuit remiſſum, ſecus ſi ignorabat. Adde notata infrà §. 10.

*Clauſulà ſalvo jure.

135. Triceſimo, * Certum eſt quod feudum cadens in commiſſum propter feloniam factam prælato, non acquiritur ipſi prælato, ſed eccleſiæ, nedum ſi injuria facta ſit contemplatione, & odio eccleſiæ, ſed etiam ſi ſit facta prælato contemplatione ipſius perſonæ prælati tantum, dummodo offendens ſciverit illum eſſe patronum ſuum, ratione eccleſiæ ſuæ: quoniam ipſa eccleſia eſt vera patrona, vel domina directa, & ſic illi acquiritur, & directo ejus dominio conſolidatur feudum ingrati vaſſalli, qui ſatis eſt ingratus erga eam dum prælatum ſponſum ejus, *c. quia propter. de electio. c. quanto c. licet de tranſlat. epiſcop.* non eſt veritus tam enormiter offendere. Et quamvis alias quæcunque offenſa commiſſa in perſonam tutoris, vel procuratoris patroni, vel uſufructuarii feudi dominantis (quibus quandoque prælatus æquiparatur) non faciat feudum committi, niſi principaliter fieret contemplatione, & animo injuriandi patronum, *argumento. l. item apud Labeonem. ad ſi. ff. de injur. inſtit. eo. tit.* §. *ſed ſi libero.* tamen in prælato non requiritur quòd injuria fiat principaliter in deſpectum eccleſiæ patronæ, quia prælatus eſt plus quàm tutor, vel uſufructuarius, quia in ipſo eſt eccleſia. *c. ſcire debes.* 7. *qu.* 1. & eam tanquam ſponſus repræſentat, & vicem domini, capitis, & patroni gerit, *c. cum non liceat. de præſcript.* Sed dubium eſt, an feudum taliter acquiſitum eccleſiæ, teneatur ponere extra manus ſuas & alii infeudare? Videtur quod non, quaſi non cenſeatur nova acquiſitio, ſed recuperatio, & reverſio

* Feudum commiſſum Eccleſiæ utrum ipſa Eccleſia cogatur ponere extra manus ſuas.

Digitized by Google

ſio ad originem ſuam, & priorem ſtatum ex cauſa antiqua conceſſionis feudi, *l. ſi unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. l. fin. ff. ſi ex noxa. cau. aga.* quo non obſtante dicendum teneri ponere extra manus ſuas, ſicut & feuda à vaſſallo vendita, quæ jure & poteſtate feudali retinet, & ad menſam ſuam, & dominium directum adjicit, in quo eſt eadem ratio per ea, quæ late deduxi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 2. *& ſeq.* Nec minus obtinet eccleſia recuperationem injuriæ, quia ingratum vaſſallum privat, & ſpoliat, & feudum alii grato vendere, & infeudare poteſt. Quod eſt limitandum, niſi iſtud feudum fuiſſet de domanio feudi dominantis eccleſiæ amortizato, deinde ab ea de novo infeudato, *per notata in d. gl.* 1.

*Maritus an poſſit remittere feloniam.

136. Triceſimo-primò quæro, Quid ſi felonia, vel negatio fiat * marito patronæ, an remittere poſſit? Reſpondeo breviter diſputatione omiſſa, ſi vaſſallus abneget illum in patronum non tanquam patronæ maritum, ſed tanquam ipſum nomine ejus proprio, ſine quaſi non ſit maritus patronæ, ſive quaſi non habeat adminiſtrationem propriorum uxoris, non eſt locus commiſſo, ſive in judicio, ſive extra judicium fiat negatio. Unde ſi in judicio fateatur feudum moveri à patrona ſua, ſed negat actorem eſſe illius maritum, vel habere poteſtatem prehendendi, & inveſtituras recipiendi, non amittet feudum, ſed fructus, donec juſta prehenſio durabit. Si ſimpliciter in patronum abneget actorem agentem in qualitate mariti, vel ad cauſam uxoris, ſatis patrona ipſa abnegatur, & actor concludere poterit ad commiſſum, & obtinere, ut in ſimili ſuprà *eod. qu.* 29. Si autem vaſſallus aliam feloniam committat nedum in perſonam patronæ, de quo non eſſet dubium, ſed etiamſi in perſonam ejus mariti, nedum ſi principaliter in odium & injuriam patronæ, ſed etiam ſi ſpecialiter & duntaxat perſonali odio, & inimicitia mariti, feudum amittit, quia ſatis patronam ſuam offendit in eo quòd non veretur ſponſum ejus tam graviter offendere. *Fac. l.* 1. *circa medium. ff. de injur.* Et quamvis maritus non ſit proprie patronus, ſicut nec dominus propriorum uxoris, quemadmodum etiam dignitas quam vir participat ex perſona uxoris, non eſt dignitas perſonalis, ſed dicitur dignitas competens in conſequentiam, juxta notata Bar. & aliorum, in *l. ſi Auguſtæ. ff. de leg.* 2. tamen ſatis eſt, quod maritus tanquam caput uxoris pro domino, & patrono habeatur; & quod ei in ea qualitate debeatur obſequium clientelare, & debeat jurari fidelitas. Et ſic vaſſallus perinde amittit feudum offendendo maritum patronæ, ac ſi patronam ipſam offenderet.

137. Quod intelligendum eſt dummodo offendens ſciat, vel ſcire debeat eſſe verum, & juſtum maritum patronæ, & ſub hac ratione illi deberi reverentiam, & obſequium clientelare. Secus, ſi probabiliter ignoraret. Ita etiam limitandum eſt quod diximus *ſuprà eod. qu.* 29. feudum cadere in commiſſum, etiamſi offenſa ſolam perſonam prælati reſpiciat, ut procedat quando offendens ſciebat: ſecus ſi probabiliter ignorabat offenſum eſſe prælatum eccleſiæ patronæ ſuæ. Item hæc debent limitari ſi prælatus, vel maritus culpa ſua dediſſet cauſam illi perſonali inimicitiæ & offenſę, per ea quæ tradit Zaſius in *epito. feud. parte* 10. *concluſio* 4. *fallent.* 2. ubi videas, quia aliena non tranſcribo. Amplia tamen prædicta, ſive vaſſallus eſſet jam inveſtitus à novo prælato, ſive à novo marito, ſive non, dummodo non ignoraverit, ut dictum eſt.

* An maritus poſſit remittere noxam.

138. An autem * maritus poſſit remittere feloniam, dicendum, quod licet damna, & intereſſe, & mulctam pecuniariam indiſtincte remittere poſſit, ut diximus infrà §. 113. tamen ſatisfactionem perſonalem & emendam honorabilem, ut vocant, contumeliæ uxoris remittere non poteſt, ut ibi dixi. Et pariter ſi felonia in ſolum maritum commiſſa ſit, poterit ipſe re integra, (id eſt, ante acceptatum commiſſum, per notata *ſuprà eod. num.* 118.) remittere jus commiſſi, etiam in præjudicium uxoris. Si vero felonia illata ſit perſonæ uxoris, vel ipſi marito, aut ſuis, etiam in contumeliam, vel odium uxoris, non poterit etiam re integra remittere, quia poteſt uxor ad animum revocare, & illi propriè acquiritur actio, vel ejus commiſſi, quod reſpicit propria immobilia uxoris, & ſic non poteſt à viro, ſine ejus conſenſu remitti, per notata infrà §. 108. Quando autem felonia ſolam perſonam mariti reſpicit, non puto deſiiſſe rem eſſe * integram ex eo ſolo quòd maritus apud ſe ſolum ad animum revocavit, & vaſſallum privari, & puniri voluit, unde ſi non ſit ad ulteriora proceſſum, poterit maritus (& idem intelligo in prælato) veniam dare vaſſallo, eique injuriam remittere, & conſequenter commiſſum pro hac vice, etiam in præjudicium uxoris vel eccleſiæ, cui non cenſetur præjudicari, quum nondum eſſet acquiſito radicata, ſed tunc demum deſinit res eſſe integra, cum maritus, vel prælatus alii feudum conceſſit, vel ad declarationem commiſſi agere cœpit, vel ad alium exteriorem actum devenit, qui non poſſit fieri ſine electione & acceptatione juris commiſſi. Acceptatio autem expreſſa non poteſt fieri, niſi expreſſo, vel implicito nomine uxoris, vel eccleſiæ, ad quam ſpectat proprietas, & acquiſitio juris commiſſi, & ſic non poſſunt amplius pœnitere maritus, vel prælatus, poſt jus eorum miniſterio alii principaliter acquiſitum: nec poteſt amplius remitti à marito, ſicut nec alia quævis actio competens ad immobile, procedens ex parte uxoris, quamvis enim injuria collata ſit in perſonam mariti tantum, tamen ſi eſt atrox; committitur feudum ipſi patronæ, non proprie propter offenſam mariti, ſed propter offenſam patronæ, quæ cenſetur læſa per enormem injuriam marito ſuo ſcienter illatam à vaſſallo. Plus dico, quòd poſſet eſſe tam atrox injuria, puta membrorum mutilatio, vel lethalia vulnera, quod per ſe abſque eo, quod maritus revocaret ad animum, ſpectaret ad affectum, & injuriam patronæ. Ita quod ſtatim illi acquireretur jus commiſſi, quod non poſſet etiam incontinenti per offenſum forte morientem remitti in præjudicium uxoris. Et idem puto in prę'ato, reſpectu eccleſiæ.

*Quando res dicatur integra.

139. Sic & emphyteutæ rerum dependentium à patrimonio uxoris, ſi per tres annos non ſolverint, poteſt maritus recipiendo ſolutionem purgare, & remittere commiſſum. Sed ſi ſemel illud acceptaverit, ſive agendo in judicio ad declarationem commiſſi, ſive alii concedendo, non poteſt amplius remittere, quia proprietas illius juris, vel actionis fuit uxori quæſita. Et in ſimili decidit Philipp. Corn. *in conſil.* 187. *tuta eſt. in fi. lib.* 1. quod vicarius re quidem integra poteſt remittere commiſſum emphyteuſis, ſed non re non integra, quod eſt poſtquam tanquam vicarius ut ſic, nomine & ad commodum eccleſiæ commiſſum acceptavit. Et nota quod ſicut dictum eſt in quæſtione præcedenti, ita hic feudum avocatum ab integro efficitur proprium uxoris, & ejus directo dominio conſolidatur, vel illi ſoli acquiritur, & non incidit, nec computatur inter conquæſtus, nec ejus æſtimatio. Nec poteſt ſine conſenſu uxoris annis majoris alii concedi, vel infeudari per maritum, etiam caſu quo offenſa ejus tantum perſonam concerneret, quia virtus effectiva commiſſi, & revocationis feudi oritur à proprio patrimonio uxoris, & ad illud revertitur. Et iſtud ampliatur, nedum ſi res quæ cecidit in commiſſum de facto incorporetur feudo dominanti, & in catalogo feudi, tanquam pars integralis, & æquè principalis feudi, recognoſcatur à patrono ſuperiori: ſed etiam ſi maritus teneret rem commiſſam ſeorſum, quia quamvis nondum ſit unita in idem corpus,

Digitized by Google

eſt tamen acquiſita dominio ſolius directæ dominiæ, ut infrà *eodem quæſtio. fin. in fin.*

140. Triceſimo ſecundo. Pone pupillo ſucceſſione matris, vel aſcendentium maternorum obveniſſe multa nobilia feuda, à quibus vaſſalli dependent; & patrem pupilli filiifamilias habere legitimam adminiſtrationem, vel cuſtodiam nobilem, & fructus ſuos facere, de *quo infrà §. 96.* Modo ſi pater tanquam legitimus adminiſtrator, vel cuſtos, manum injiciat feudo moventi à propriis filiis, & vaſſallus abneget, ſatis ex prædictis conſtat quid ſuper hoc dicendum. Sed an ex capite gravis offenſæ in hunc patrem commiſſæ, ſit locus commiſſo? Reſpondeo. Conſtat ex prædictis, quod ſic, ſi ſit illata contemplatione, & odio filii vel patronatus. Sed dubium eſt, ſi ſolo perſonali odio patris in illum ſit injuſte commiſſa. Et videtur non eſſe locum huic §. quia proprie non eſt illata injuria patrono, nec in deſpectum patroni, quoniam offenſus non eſt patronus, ſed tantum tutor patroni, & uſufructuarius feudi dominantis, quorum neutrum ſufficit. Certum eſt enim, quòd hic textus, & ſimiliter in dictis feudorum loquens de patrono offenſo, non habet locum in ejus tutore, & multo minus in fructuario, qui proprietarium non repræſentat, niſi forte in contumeliam patroni principaliter factum ſit. Alioquin, quum agatur de injuria certæ perſonæ, non poteſt fieri extenſio ad aliam. Nec obſtet quòd tutori jurari debet, ut ſuprà §. 32. *quæſt.* 4. quia non ipſi, ſed pupillo. Sic in propoſito, quamvis vaſſalli jurent, & teneantur jurare in manu patris, tamen non jurant ei, ſive in ejus verba, ſed filio, & in verba filii: ſicut quando jurant tutori, procuratori, vel fructuario, recipienti nomine domini. Adverte, quia hic tria concurrunt in offenſo. Primum, quod eſt pater qui cenſetur eadem perſona, *l. fi. C. de impuber. & alien. ſubſtit.* Et * cujus injuria ſpectat ad effectum filii. *l.* 1. *ff. de injur. l.* 1. *ad fi. ff. de liber. cauſ.* Et ſic, ſi atrox injuria illata ſit patri, videtur illata filio. Et ita ſentit in ſimili. Franc. Rip. *in repet. l. fi. C. de revocan. donatio. quæſt.* 18. *ad fi.* revocandam donationem propter atrocem injuriam illatam uxori, vel filio donatoris, non ex eo capite, quod donatarius intulerit impias manus in donatorem, ſed ex capite atrocis injuriæ donatori factæ in perſona ei conjunctiſſima, & iſtud eſt primum, & potiſſimum. Secundum, & tertium ſunt, quod eſt tutor, vel habens adminiſtrationem plus quàm tutor & uſufructuarius. Sed hæc duo parum faciunt, & quum non habeam textum in toto jure ſcripto, nec in dictis uſibus feudorum, nec in noſtris conſuetudinibus, per quem ſit cautum exhæredationem, vel revocationem donationis, ex hac cauſa fieri poſſe, ego non extendam hanc diſpoſitionem non pœnalem hujus §. *vel d. cap.* 1. *quib. mod. feud. amitt.* extra terminos, ſed relinquam in diſpoſitione juris communis, ut aliter tanquam delictum commune puniatur offenſa, ſalvo quod ſi injuria patri illata ſit talis & tam atrox, quod in enormem contumeliam ipſius filii redundet, & offendens ſciverit eſſe patrem patroni ſui, puto locum eſſe commiſſo, etiamſi forte offenſus omnem injuriam remitteret, per notata in *quæſt. præcedenti. num.* 123. *in fi.* puta ſi vaſſallus patrem patroni falſis delationibus ad injuſtam & ignominioſam mortem adegerit. Reliqua exempla ſtudioſis, & prudentum judicum arbitrio relinquo.

* Injuria patris ſpectata ad effectum filii.

141. Triceſimo-tertio quæro, Quid * ſi patronus offenſus, non fuerit in vita conqueſtus, ſed eo mortuo hæres vult revocare feudum, an poſſit? Concluſio eſt, quod non, *argum. leg. prima. l. his. ſolis. l. finali C. de revocanda donatione. cap. fin. de donatio.* ubi in ſimili denegatur revocatio donationis hæredi donatoris offenſi, dummodo tamen patronus vel donator ſciverint, & habuerint ſpatium conquerendi, & omnes gloſſ. & doctores: quare non immorabor in allegationibus ſupervacaneis. Sed ſi cupis, vide late Franciſc. Ripa in *repet. d. l. fi. quæſt.* 61. And. Tiraquell. in *repet. l. ſi unquam. eod. tit. in verſic. ſuſceperit liberos num.* 174. Hæc concluſio ſecundum Bal. in *l. imperialem. §. inſuper collat. fi.* fallit ſi vaſſallus fuiſſet privatus ipſo jure, quia tunc injuria traxit ſecum executionem. Et exemplificat in duobus caſibus. Primo, quando alienavit, & tradidit domino irrequiſito. Secundo, generaliter, quando in infeudatione eſſet appoſitum pactum, quod commiſſa felonia feudum amitteretur ipſo jure, quia tunc tranſiret in hæredem, etiam querela non reparata. Et ſequuntur ibi in *collat.* 2. Alvarot. & Præpoſ. Jacob. de S. Georg. in *inveſtit. feud. in verb. dictique vaſſall. promiſ. non committ. felo. col.* 13. *verſic. limitabis.* Et idem ſentit Zaſi. in *epito. feud. part.* 10. Hanc tamen fallentiam reprobat Franciſ. in *tract. feud. in* 4. *parte col. fi.*

Si patronus nõ fuit in vita cõqueſtus, utrum ejus hæres poſſit conqueri.

142. Adverte, quia dico quòd hæc fallentia in primo caſu non eſt veriſſima in terminis dictorum uſuum feudalium, ſcilicet in caſu alienationis, & eam ſequuntur, in hoc caſu loquendo, Cardin. Panorm. *in cap. fi. de donat.* Pau. in *l. omnimodo collat.* 2. *C. de inoffic. teſtam.* & moveor, quia hic eſt continua & ſucceſſiva * contraventio, cum ſemper maneat de facto alienatum. Unde ſufficit, quod patronus non approbaverit contractum, vel acquirentem in vaſſallum. Unde hac ratione ceſſante, puta ſi vaſſallus poſt alienationem, & traditionem recuperaverit feudum, quamvis ipſo jure non evitet commiſſum ſemel incurſum: tamen ſi dominus ſciverit & alienationem, & traditionem, & recuperationem, & ſciens vaſſallum non inquietaverit, puto hoc caſu locum eſſe regulæ, & non procedere fallentiam Baldi & ſequacium. In ſecundo autem caſu licet eam ſequatur Franciſc. Aret. *conſil.* 14. *Viſo & diligenter in fi.* tamen eam falſam puto, quia quantumcumque vaſſallus per aliquam ingratitudinem cadat à feudo, etiam ipſo jure, intelligitur ſi tamen dominus voluerit, ut tenet idem Bald. ſibi contrarius, in *l. fi. C. de revoca. dona.* contra Bald. etiam tenet Imol. & bene in *c. fi. col.* 13. *de donat.* Etiam amplio concluſionem noſtram, ut procedat, ſive vaſſallus fuerit citra judicium privatus ipſo facto, ſive privandus. Si enim patronus ſciverit, & habuerit ſpatium, & opportunitatem querelandi, & nihilominus tacuerit, & ſciens paſſus ſit vaſſallum ingratum frui ut prius, tunc cenſetur non revocaſſe ingratitudinem ad animum, vel remiſiſſe. Ideo non tranſmittitur ad hæredem jus revocandi feudum, ſicut nec actio ad reparationem, vel æſtimationem injuriæ. Et ita tenent omnes ſcribentes, in *d. §. inſuper in cap.* 1. *§.* 1. *quib. mod. feud. amitt.* Alex. in *l. rei judicata. col.* 2. *ff. ſol. matrim.* Jacob. de S. Georg. in *d. verſi. dictique. vaſſal. promiſ. col.* 12. Item fallit excipiendo ut in *qu. ſeq.*

*Contraventio ſucceſſiva.

143. Triceſimo-quarto quæro, Quid in caſu converſo, ſi patronus non prædeceſſit, ſeu vaſſallus; An patronus poſſit feudum auferre ab * hærede ingrati? Breviter idem concludo, quod in quæſtione præcedenti, quòd non, dummodo in vita vaſſalli habuerit & ſcientiam & ſpatium ſufficiens ad conquerendum, & nihilominus paſſus fuerit vaſſallum quiete poſſidere uſque ad ejus mortem, & ita tenent gloſſ. in *l. fi. C. de revocand. donat. in cap. fi. de donat.* & omnes doctores in locis præfatis. Et bene, quia hic eſt eadem, imò fortior ratio, ex eo maximè quod hæres vaſſalli qui ignorat factum, & neſcit qui ſint vel ubi ſint teſtes, non poteſt à cõmuniter accidentibus æque ſe defendere, & juſtificare, ſicut potuiſſet defunctus ſi fuiſſet inquietatus. Deciſionem tamen

*Hæredi ingrati utrum poſſit feudum auferri.

præcedentis

Digitized by Google

præcedentis hujus quæſtionis limita ſingulariter ut procedat agente patrono, vel ejus hærede, ad revocationem feudi. Secus è converſo, ſi vaſſallus vel ejus hæres agerent & patronus vel ejus hęres ſe defenderent, quia poſſunt indiſtinctè excipere de ingratitudine. Quod eſt ſane intelligendum in caſibus ſequentibus.

144. Primo, quando vaſſallus, vel ejus hæres agunt ad traditionem, & primam inveſtituram feudi quæ nunquam præceſſerat, puta quia tantum fuerat factus contractus infeudationis, & nunc dum vaſſallus, vel ejus hæres agit ad implementum offerens clientelam ſubire, excipitur quod ingratitudinem commiſit poſt contractum, & non eſt dubium quin poſſit excipi etiam ab hærede, & contra hæredem, ſicut in ſimili indiſtinctè poteſt excipi quando donator nunquam tradidit, & nunc agitur ad traditionem, ut tradunt Petr. de Anchar. in *dicto cap. fin.* & ibi Barbatias *col.* 12. *de donat.* Franciſc. in 4. *part. in feudo. in fin.* Idem dico ſi feudum ſit antiquum, ſed poſt noxam vel feloniam admiſſam patronus injecit manum feudo, & nihil aliud fecit, quia etiam poſt mortem vaſſalli ingrati poterit retinere feudum ad manum ſuam, & contra hæredem vaſſalli jura offerentem, & manus levationem, inveſtituram petentem, excipere de ingratitudine, & petere declarari cecidiſſe in commiſſum, quamvis de hoc non fuerit locutus in vita vaſſalli, quia ſatis eſt quòd non fuit paſſus ingratum vaſſallum poſſidere, ſed illico manu injecta feudum occupavit. Tunc enim ſi vaſſallus confidebat de innocentia, debebat proſequi reſtitutionem feudi, prout veriſimiliter feciſſet ſi fuiſſet innocens. Idem puto eadem ratione, ſi primò feudum prehenſum fuerit à patrono ob aliam cauſam, puta propter mutationem præcedentem, vel defectum catalogi, deinde vaſſallus feloniam committat in patronum. Tunc enim ſi ſemper patronus, vel ſui commiſſarii poſſideant, & fruantur nomine patroni, ceſſat illa tacita caducitatis remiſſio, quæ alterutro ante querelam motam moriente præſumitur, & ſic non poteſt per hanc viam deperire jus excipiendi, vel petendi commiſſum: ſed bene poteſt per præſcriptionem triginta annorum, niſi dominus incipiat etiam jure commiſſi poſſidere, vel retinere feudum, quo facto licet commiſſum de ſe non poſſit perire lapſu temporis, tamen perire poteſt illius probatio. Ideo patronus ſibi conſulere debet ſecundum notata *ſupra eodem quæſt.* 10. *num.* 50. Alioquin quandocumque vaſſallo, vel ejus hærede inveſtituram petente, & juſta offerente, ſi dominus excipiat de ingratitudine & commiſſo, niſi in continenti, vel infra brevem terminum probare, & liquidare poſſit, feudum interim mancipabitur vaſſallo per proviſionem, ſine præjudicio jurium patroni, ut expreſſim tenent Bald. Alvarot. Præpoſit. & omnes in *d.* §. *inſuper* Jacob. *in inveſtit. feud. in verſic. dictique inveſtit. promitt. non commit. ſelon. collat.* 15. *verſicul. ſed pone.* Zaſi. in *epito. feud. part.* 10. Secus autem eſſet ſi vaſſallus aliquo ſufficienti ſpatio domino ſciente poſt ingratitudinem quietè poſſediſſet, deinde patronus manum injecerit feudo, non tamen prætextu commiſſi, ſed propter jura ordinaria feudi, & mere tanquam dominus feudalis, puta ob dinumeramentum non traditum, vel ex defectu hominis & jurium, ob ſupervenientem aperturam, quoniam hujuſmodi prehenſio, & poſſeſſio patroni, magis accedit conſervationi, quam reſolutioni feudi: non tamen inducit ipſo factu remiſſionem commiſſi, etiamſi fiat à ſciente commiſſum, ſed non impedit tacitam illam commiſſi remiſſionem, quæ per alterutrius mortem ante querelam motam præſumitur, niſi patronus incipiat jure commiſſi retinere hoc declarando, vel ex hac cauſa levationem manus recuſando vaſſallo, ut diximus ſuprà *eodem num. quadrageſimoſeptimo.*

*Ingratum vaſſallum per ignorantem in fidem recipiens utrû remiſiſſe ei ingratitudinem videatur.

145. Triceſimo-quinto, Quid ſi patronus* ignoranter in fidem admiſerit, & inveſtierit vaſſallum, qui ingratitudinem adverſus eum commiſerat? Si enim ſcienter non eſſet dubium remiſſam eſſe feloniam. Reſpondeo, Non præjudicari patrono in jure petendi commiſſum adjudicari per viam actionis. *per regulam l. mater decedens. ff. de inoffic. teſtam.* & in materia feudali tradunt feudiſtæ. in *cap.* 1. *quo tempor. mill. in uſibus feud.* Sed in hoc præjudicatur quod non poteſt incipere nec procedere via prehenſionis, niſi à tempore noviſſimæ inveſtituræ, quæ præcedentes aperturas clauſit, ſi ſupervenerit nova apertura. Et quod ſupra dixi, ſcienter inveſtientem ſibi perpetuo præjudicare. Amplia etiam ſi in inveſtitura apponeretur clauſula, ſalvo jure noſtro, quia per hanc clauſulam non intelligitur reſervari aliquid repugnans inveſtituræ, & negotio in quo apponitur, quamvis contrarium in hoc, & male tenuerit Jacobus de S. Georg. in *inveſtitur. feudor. in verb. qui inveſtit. præſtit. jura. fide. collat.* 10. *verſicul. primum membrum.* Neceſſaria igitur eſſet expreſſa, & ſpecifica reſervatio juris commiſſi, & privationis feudi prætenſi à patrono, quod puto ſufficere, & validam eſſe, nec ipſam inveſtituram propter hoc vitiari, quamvis videatur repugnare, quia cenſebitur hoc caſu renovatio inveſtituræ proviſionaliter facta, eo quod feudum non erat ipſo jure commiſſum, & quod privatio requirebat altiorem indaginem.

146. Sed quæro, hac* proteſtatione ſpecificè appoſita, utrum ſemper poſſit agi ad declarationem commiſſi? Videtur quod ſic. Tum quia per hoc videtur vaſſallus interpellari, ſaltem in mala fide conſtitui, & ſic quod etiam triginta annis non poſſit præſcribere. *cap. vigilanti. de præſcriptio.* Tum quia non videtur poſſeſſionem feudi percepiſſe, niſi in hac qualitate, & ſub hoc onere ſub quo eſt inveſtitus. Contrarium puto, quod hujuſmodi proteſtatio non impediat præſcribi jus commiſſi triginta annis, ad illud præſcribendum, neque alia bona fides, neque poſſeſſio requiritur, quum ſit actio perſonalis & pœnalis, per ea quæ ſcripſi *infrà tit.* 4. *in rub.* Fortius dico, quod nec hujuſmodi proteſtatio præſcriptionem commiſſi cœptam interrumpit: quoniam inveſtitus illa non fatetur eſſe veram, & licet conſentiat eam apponi, tamen tacitè videtur in oppoſitum proteſtari, & hoc important verba *ſalvo, vel ſine præjudicio,* quæ intelliguntur ſi & quatenus proteſtatum ſubſiſtit, & de jure fieri debet, vel non.

* Clauſula *ſalvo jure* impedit præſcriptionem.

147. Triceſimo-ſexto quæro, An hujuſmodi negatio, vel alia noxa, aut ingratitudo factum vel culpa noceat, nedum ingrato, ſed etiam ejus* filiis, vel aliis quibuſcumque hæredibus? Hic latiſſimè aperitur campus, de quo per Bartol. in *l. eum qui. ff. de interdic. & relegat.* per omnes feudiſtas in *cap.* 1. *ſi vaſſall. feudo privet. cui defer. in uſibus feudor.* Jacob. in *inveſtit. in verſicul. dictique vaſſalli. promiſ. non committ. ſelon. verſicul. videamus nunc uſque ad fin. per* 5. *col.* Franciſc. in 5. *parte feudo.* apud quos plene invenies, reliquos prope infinitos locos omitto. Et diſputatione omiſſa breviter & clare concludendo perſtringam. Primo, quid ſit ſecundum dictos uſus feudorum. Secundo, quid ſecundum noſtras conſuetudines. Quantum ad primum, quia feuda non regulantur more patrimonialium, ſed ſpeciali jure & non poſſunt alienari in extraneum, nec per contractum, nec per delictum, unde nunquam confiſcantur in extraneum, etiam principem, ut per Bartol. & omnes in *l. fin. finita* §. *ſi de vectigalibus. ff. de damn. infect.* unde aut eſt feudum* novum, & indiſtinctè delictum, imò quævis commiſſio feudi, ſive per delictum in dominum, vel aliud commiſſum, vel per aliam quamcumque cauſam, puta ſpontaneam reſignationem, ſupprimit feudum, & facit illud perpetuo reverti ad patronum, excluſo vaſſallo, & omnibuſcumque ſucceſſoribus ſuis, vel cauſam habentibus, quorum jura reſolvuntur. *cap.* 1. §. *fin. ubi omnes ſcribentes, quæ fuit prima cauſ. beneſic. amitt. cap.* 1. §. *rurſus. quibus modis feudum amitt.*

* An delictum patris denegantis dominium noceat filiis.

* Feudum novum.

148. Aut vero eſt feudum* paternum, vel antiquum. Et tunc, aut amittitur per delictum, ſeu feloniam

* Feudum paternum.

commiſſam in patronum, & ad eum perpetuo revertitur, etiam in præjudicium filiorum delinquentis, vel agnatorum, tanquam ſub iſta conditione conceſſum, ut in caſum feloniæ redeat ad dominum in ultionem injuriæ. *d. §. fin.* Fallit ſi delinquens colludat cum patrono ad excluſionem agnatorum, vel culpa patroni vaſſallus incideret in caſu commiſſi. Jacob. Ardizo. in *tit. quibus mod. feud. amitt. ſub rubri. ſi vaſſall. excogit. culp.* Alvarot. in §. *fin. concluſ.* 6. Aut amittitur propter delictum commiſſum in alium, quam in patronum, & tunc tranſit ad agnatos proximiores ſi qui ſint, excluſo in hunc eventum patrono, & in omnem eventum excluſis filiis, & deſcendentibus vaſſalli. Iſta & præcedens concluſio in quantum concernit excluſionem deſcendentium, fallit ſi delictum fiat per patrem qui nihil adhuc habet in feudo, utpote avo vivente, quia delinquente ſublato de medio, ejus delictum non nocet nepoti immediatè ſuccedenti avo, & hoc eſt indubitatum, & tradit Bart. in *d. l. eum qui.* Bald. in *l. duodecim tabul. C. de leg. heredi.* Salic. in *l.* 2. *C. de libert. & eor. liberis.* Aut vero amittitur illicita alienatione, vel ob non petitam inveſtituram. Et tunc idem, quod quando per delictum in alium commiſſum, ut per Alvarot, in *d. §. fin.* Sed hæc procedunt in feudo hæreditario, ſive ſimpliciter conceſſo, quod hæreditarium in dubio intelligitur. Si autem ſit feudum* conventionale, quod lege contractus deferatur ad filios, aut certas generationes, vel perſonas, tunc indiſtincte quodcumque delictum, vel quævis culpa non nocet, niſi committenti, & ad vitam ejus dumtaxat, quo mortuo liberum, & integrum jus devolvitur ad ſequentem, vel ſequentes in gradu vocatos per contractum infeudationis, & venientes jure proprio. Joan. Andr. in *add. ad Specul. de feudo.* §. *fin. verſic.* 1. Andr. Iſern. & alii in *d. col. ſi vaſſal. feud. prive.* Jacob. in *inveſti. in verb. dictique vaſſal. promiſ. non commit. felo. collat.* 16. & 18. Curtius Senior. *conſ.* 48. *num.* 48. Curtius Junior. *conſilio* 78. 142. & 155.

* Feudum conventionale.

149. Quantum ad ſecundum, ſecundùm noſtras conſuetudines promptius eſt expedire, quia apud nos feuda patrimoniorum jure reguntur, nec ſunt affecta patronis, ut non poſſint in alium transferri, nec ut eis committantur reſolutis oneribus impoſitis à vaſſallis, nec curatur an ſint antiqua, vel nova ex parte patroni, nec etiam ex parte vaſſallorum, niſi quoad tria dumtaxat: videlicet quantum ad diſpoſitionem teſtamentariam, ſucceſſiones ab inteſtato, & jus retractus proximitatis, in quibus eſt quædam differentia* inter propria, ſive antiqua, & conquæſtus, ſive nova feuda: nova inquam reſpectu novæ acquiſitionis vaſſalli, licet de ſe ſint antiquiſſima, reſpectu primæ infeudationis, de qua ad præſens non curatur. Unde dicendum, quod ſi committatur feudum propter negationem, vel aliam noxam vaſſalli, revertitur in perpetuum ad patronum. Si vero vaſſallus incidat in aliud delictum commune, remanet feudum vaſſallo, vel hæredibus ſuis, niſi bona delinquentis confiſcentur, quia tunc etiam feudum confiſcatur ſine præjudicio jurium patroni, ut ſæpe dictum eſt. Et ſic feudum nunquam revertitur in proprietate, ſive perpetuo ad patronum, niſi ratione ingratitudinis in eum commiſſæ à vaſſallo, vel niſi ratione acquiſitionis, ſi quam faciat ſine jure, & poteſtate feudali: ut quando vendit pro pretio, ſive aliàs ſpontaneo contractu tanquam privatus. Et adhuc non revertitur, niſi cum oneribus impoſitis à vaſſallis, ſicut quando alienatur in extraneum. Unde ſi forte vaſſallus moriatur ab inteſtato, nullis parentibus, nullis liberis relictis, deficiente etiam omni ſucceſſione agnatorum, vel cognatorum patronus non ſuccedet in feudo. Et quamvis poſſit illud poſt quadraginta dies ab obitu prehendere ex defectu hominis, & fructus ſuos facere. *juxta* §. 1. *ſuprà eodem.* tamen non poteſt ſibi conſolidare, nec unire menſæ ſuæ, ſed devolvetur feudum, & acquiretur ei ad quem bona vacantia ſpectant, pu-

*Differentia hæreditiorum & conquæſtuum.

* Feuda tranſeunt fiſcum.

ta ad habentem merum imperium in loco, vel* ad fiſcum, ut diximus infrà §. 169. quamvis Pet. Jacob. in *tit. de cauſ. in quibus vaſſal. quantum eſt de jure ſcript. debet amitt. feud. col.* 2. teneat etiam in hoc regno conſolidari patrono excluſo fiſco, & malè. Et hæc in feudo hæreditario, quia ſi lege contractus deferatur, quicquid agat vaſſallus, ſive contrahendo, ſive delinquendo, non operatur, niſi pro tempore ſuo, ſed eo mortuo, feudum liberum devolvitur ad ſequentem vel ſequentes in gradu, ſalvo niſi peccaretur in non obſequendo legi contractus, prout latiùs dicemus infrà §. 161. in pulchra quæſtione donationis factæ alicui ad certa onera, ita ut poſt ejus obitum ſpectet ad antiquiorem filium.

150. Triceſimo-ſeptimo, liquet ex prædictis feudum nedum abnegatione, *ut hic*, ſed etiam aliis cauſis ingratitudinis amitti. An igitur amittatur apud nos, ex* omnibus cauſis quæ habentur per diverſos titulos in uſibus feudorum compilatis per Obertum? Reſpondeo, Non: quia non omnes ſunt receptæ in uſum. Et in eo quod conſuetudo noſtra non exprimit, potius recurrendum eſt ad jus commune ſcriptum quam ad dictos alienos, & locales uſus, ut dictum eſt ſuprà in rubric. ad finem, quod etiam expreſſim firmat Petrus Jacob in dicto *titul. de cauſ. ex quibus vaſſal. quantum eſt de jure ſcrip. in princip. & cap.* 2. & 6. Ubi dicit quod judex non debet recipere cauſas amittendi feudum quæ ſunt in dicto libro feudorum.

* Feuda citrum in Gallia amittantur ex omnibus cauſis quæ continentur libris feudorum.

Quæro igitur, nunquid apud nos feudum debeat amitti, ſaltem ex omnibus cauſis ingratitudinis contentis in* corpore juris, ex quibus liberi poſſunt exhæredari à parentibus quæ ſunt quatuordecim, in *Authent. ut cum de appel. cognoſci.* §. *cauſas autem collat.* 8. ſive ex quibus parentes exhæredari poſſunt à liberis, quæ ſunt ſeptem *in d. Authent.* §. *has autem eſſe decernimus*: ſive ex quibus frater poteſt exhæredari, & excludi etiam turpi perſona inſtituta, quæ ſunt tres in *Authent. de nupt.* §. *ingratitudinem cap.* 4. ſive ex quibus donatio revocatur, quæ ſunt quinque in *l. fin. C. de revocand. donat.* Sive ex quibus repudium mitti poteſt viro, vel uxori, quæ habentur in *l. conſenſu. C. de repu.* Et videtur quod ſic, & ita tranſeunt & tenent omnes feudiſtæ *in tit. quæ fuit prima cauſ. bene amit.* §. *prædictis.* Sed nimis indigeſtè loquuntur, quia major pars dictarum cauſarum non rectè adaptatur inter clientem & patronum, imò nec ipſe idem Obertus in *d.* §. *prædictis* voluit dicere feudum poſſe revocari ex omni cauſa, ex qua filius aut parens poteſt exhæredari, aut matrimonium diſſolvi, aut donatio revocari, ſed dicit, quod ſubtiliter perſcrutando dictas cauſas, & alias ſimiles, vel majores, colligi poteſt, ex quibus cauſis ingratitudinis feudum debeat, & poſſit revocari, & verum dicit.

* Feuda citrum amittantur ex omnibus cauſis ingratitudinis jure civili comprehenſis.

151. Et penitus rem ipſam perpendendo, dico quod ſolæ illæ* quinque cauſæ ſcriptæ in *dicta. l. fin. C. de revocand. donatio.* rectè conveniunt, & eamdem conformem rationem habent ad revocationem feudi quod eſt beneficium. Et ſic non eſt dubium, quin ex qualibet illarum revocari poſſit, & concludo feudum non poſſe revocari, niſi ex una ex dictis quinque cauſis, vel quæ ad unam ex illis reducitur. Prima, ſunt atroces injuriæ in donatorem, vel patronum factæ, in qua comprehenditur violatio uxoris, aut filiæ, aut ſororis virginis in domo manentis. Secunda, manuum impiarum in perſonam donatoris, vel patroni illatio. Tertia, ſi grave damnum in omnibus, ſeu majori parte bonorum donatoris, vel patroni inferat, idque ex inſidiis, ſcilicet animo, & conſilio malevolo ſpoliandi, & deprædandi benefactorem. Quarta, ſi illi vitæ periculum intulerit, quod ego intelligo ſimiliter ex inſidiis, ſive maligno animo. Quinta, ſi conventiones, & pacta in donatione, vel infeudatione appoſita minime implere voluerit; ad quam reducitur cauſa abnegationis patroni in hoc §. expreſſa, & de reliquis omnibus ingratitudinis cau-

* Quinque cauſæ revocandæ donationis.

Digitized by Google

ſis in jure contentis non eſt curandum, tanquam in alia & diverſa materia ſcriptis, niſi quatenus ad præcedentes, vel aliquam ex eis reducuntur. Tres enim cauſæ * exhæredationis in linea collaterali, in *l. d. ingratitudinem. in Authent. de nupt. conveniunt.* & reducuntur ad quatuor primas. *d. l. fin.*

* Cauſæ exhæredationis.

152. Cauſæ autem quatuordecim exhæredationis liberorum pro majori parte diſconveniunt, videlicet quarta, & octava cum omnibus ſequentibus. Tantum reſtant quinque, quæ poſſunt, ſed non omnino ſeu æqualiter adaptari, & reduci ad primas cauſas *d. l. fin.* Tres enim primæ cauſæ exhæredandi filium quæ ſunt, ſi manus impias intulerit, ſi gravem, & inhoneſtam injuriam commiſerit in parentes, ſi eos in criminalibus cauſis, quæ non ſunt adverſus principem, vel rempublicam accuſaverit, reducuntur ad duas primas *d. l. fin.* Sed tamen non æqualiter, quia levior injuria, vel injectio manus, ſufficit tam ad exhæredandum filium tanquam ingratum, quam ad revocandum donationem ab extraneo: in quo gravior circumſtantia facti requiritur, quoniam cæteris paribus longe* gravior eſt injuria à filio illata, quam ab alio, etiam beneficiario noſtro, de quo bene meriti ſumus. Quarta autem cauſa dictæ exhæredationis, ſi filius fuerit maleficus, vel cum maleficis verſatur, impertinens eſt ad revocationem donationis, vel commiſſionem feudi erga patronum, qui per hoc non injuriatur, nec ad ejus affectum, & æſtimationem, vel infamiam æque ſpectat integritas & ſtatus vaſſalli, ſicut filii ad patrem. *l. 1. ad fin. ff. de liberalis cauſ.* Unde ſi vaſſallus maleficii damnetur, feudum non applicatur patrono, ſed ſicut cætera bona confiſcantur ad onus jurium feudalium, ſic & à donatario ob eamdem cauſam, vel ſimilem, non revocantur donata, ſed tranſeunt in fiſcum damnatione ſecuta.

* Gravior eſt injuria facta à filio, quam à beneficiario.

153. Et nota quod hic* maleficus recipitur, non pro malefactore in genere, ſed propriè pro eo qui incantationes, vel magicas artes pernicioſè exercet. Et hoc magiam accipiendo impropriè, quia ut primus apud Latinos docuit abſolutiſſimus ille Philoſophus Joann. Picus Mirandulanus *in apologia in princip. & ſuper concluſio. 5.* proprie Magia eſt naturalis philoſophiæ abſoluta conſummatio. Eſtque μαγεία non Græca proprie, ſed Perſica vox: & μάγος ſeu magus, nec Græcum eſt, nec Latinum, ſed Perſicum vocabulum, ſapientemque ſignificat. Qui enim apud veteres Gallos Druidæ, ſive Druidi, apud Hebræos, prophetæ, vel cabaliſtæ, apud Indos gymnoſophiſtæ, apud Ægyptios, ſacerdotes, apud Græcos, philoſophi, apud Perſas, & Chaldæos magi vocabantur. Ut etiam ſcripſit Ludovic. Cælius *lectio. antiq. lib. 5. cap. 42.* proprie magia eſt altior, ſanctiorque philoſophia, de quo Plato *in Alcibiade* teſtatur, non aliud ſibi videri Zoroaſtris Magiam, quam divinorum ſcientiam atque cultum, qua imbuuntur Perſarum regum filii, ut ad mundanæ (id eſt divinæ & univerſalis) reipublicæ imaginem, ſuam & ipſi rempublicam adminiſtrare, diſtribuereque condiſcant. Hinc M. Tullius in divinationibus ſcribit neminem apud Perſas regio potiri faſtigio, qui prius magicam non imbiberit ſcientiam, hæc naturalium conſenſum, quem ſignificantiſſimè Græci συμπάθειαν (id eſt ſimultaneum affectum, ſeu convenientiam vocant) indagine ſcrupuloſa dum rimatur exploratius in ſparſas mundo poteſtates rerum alioqui quaſi illecebratas, atque in naturæ quodammodo ſanctuarium reconditas in apertum ita producit, ut per illecebras mutuas, quæ Magorum ἴυγγες nuncupantur, & cognationem quamdam miracula conſurgant maxime mira. Lege latius, ſi vacat apud Cæl. Aliter * auté (ἀλλὰ καταχρηστικῶς & ignoratione genuinæ ſignificationis) vulgo accipitur, pro infami illa incantationis arte, immundorum ſpirituum commerciis inauſpicata. Fit enim (ut inquit *Aurel. Auguſtinus in lib. 1. de doctrin. Chriſtia. & habetur 26. quæſt. 2. cap. illud in fin.*) mediante quadam peſtifera ſocietate hominum & dæmonum,

* Maleficus.

*Magia proprie.

* Magia improprie.



velut pacto infidelis, & doloſæ amicitiæ conſtituto cum dæmonibus, quorum opera & portentoſis execrandiſque illuſionibus conſtat. * Et hæc à Græcis vocatur κακοτεχνία ſive κακουργία: &, ut inquit Picus, γοητεία. Maleficus autem ſive incantator γόης ἢ κακότεχνος κακοῦργος. Et hi vocantur malefici propter gravitatem malitiæ & perfidiæ, & ob facinorum magnitudinem, ut inquit textus *l. nemo aruſpicum de malefic.* Unde non immerito in *l. fin. eo. tit.* dicuntur communis ſalutis hoſtes, & in *l. & ſi excepta. eo. tit.* vocantur humani generis inimici. De his etiam habetur in *cap. fin. 33. quæſt.* 1. Si vacat plenius, vide per S. Thom. Aquinatem in 2. 2. *quæſt.* 62. & 93. Et in ſumma contra Gentil. *lib. 3. cap.* 1 & 2. & nuncupatim per Joan. Sprenger. in *malleolo.* Si legere vis horrendum maleficium Aureliis, anno 1500. detectum, vide epiſtolas magni Eraſmi *lib. 10. epiſt.* 1. ubi ad finem rectè ſcribit hujuſmodi portenta non eſſe ſimplicia crimina, ſed ex ſuperſtitione, impietate, idololatria, ſacrilegio, tanquam variis ex monſtris conflata. Quinta autem cauſa dictæ exhæredationis, ſi vitæ inſidiatus fuerit, eſt eadem cum quarta *d. l. fin.* Sexta autem reducitur ad primam cauſam *d. l. fin.* de qua dicam *infra eodem quæſt. ſeq.* Septima item ad primam vel quartam dictæ *l. fin.* Octava autem, ſi filius noluerit (cum poterat) fidejubere pro parente incluſo, vel detento propter debita, hæc non ſufficit ad feudum amittendum, ſecundum quod dicam *infra eodem quæſt.* 39.

154. Nona autem, ſi teſtamentum fuerit impeditum, impertinens eſt ad revocationem donationis inter vivos certæ rei vel feudi: quamvis eſſet pertinens ad revocationē donationis cauſa mortis, vel donationis generalis inter vivos, habentis tractum ad mortem: puta donationis bonorum præſentium & futurorum, vel eorum quæ ſupererunt tempore mortis, excepto eo, quod teſtandi cauſa reſervatum eſt, vel etiam in donatione certæ rei, ad onus teſtamentum donatoris implendi, ſecundum ea quæ plene deduximus infra textu §. 93. *gloſ. fin. in verſ. perſonnes capables.* Similiter in materia noſtra impertinens eſt, & decima illa cauſa ſi contra voluntatem parentum filius arenarius factus ſit. Dedecoratio enim vitæ alicujus non ſpectat ad donatorem, vel patronum ejus, ſicut ad parentem: nec ad privationem acquiſitorum beneficiorum, ſicut ad indignitatem quærendorum. Et pariter impertinens eſt cauſa undecima, ſi filia infra viginti quinque annos fornicata fuerit, Duodecima autem, & decimatertia, de neglecto parente furioſo, vel non redempto à captivitate, non ſufficiunt in materia noſtra, *ut in d. quæſt.* 36. Decima quarta autem, de hæreſi, ſeu * deviatione a fide orthodoxa, impertinens eſt ſicut & de quarta dictum eſt. Ex quibus etiam patet qualiter, & quantum conveniant, vel diſconveniant ſeptem cauſæ exhæredationis parentum.

* De deviatione à fide.

Idem etiam dico de omnibus cauſis quæ in dictis libris feudorum, & plenè per feudiſtas tractantur, quod quatenus reducuntur ad aliquam ex quinque cauſis *d. l. fin.* vel uni ex eis in qualitate, & gravitate facti, & paritate rationis conveniunt, poſſunt à nobis uſurpari pro noxa, ſeu felonia ſufficienti ad commiſſionem, ſeu amiſſionem feudi, & non alias. Modo his inventione, & labore noſtro velut jactis fundamentis, facile eſt diſcernere quid juris in ſingulis cauſis, quas glomeratim enarrant omnes feudiſtæ in lecturis & tractatibus vel ſummis (ut vocant) & præcipue Franciſc. qui cæteris copioſior eſt in 4. *part. feud.* ubi quadraginta & unam cauſas enumerat, quas partim ſuperfluum, partim nimis prolixum eſſet diſcutere, & ſigillatim examinare, quare brevi hoc compendio reſolvere malui.

155. Triceſimo-octavo, circa remiſſionem factam in *quæſt. præcedenti*, ſuper 6. cauſa exhæredationis liberorum; certum eſt quod ſi filius novercæ vel concubinæ patris ſui ſe immiſceat, poteſt exhæredari. An pariter poſſit donatio vel feudum revocari, ſi donatarius, vel vaſſallus violaverit uxorem, vel concubinam

* Violans uxorem domini vaſſallus, feudum amittit, concubinā violans, nō amittit.

donatoris, vel patroni? Reſpondeo quod ſic * in uxore, *cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amit.* Secus autem dicerem in concubina donatoris, vel patroni. Tum quia non eſt eadem nec tanta ratio, tum quia culpabilis eſt habens concubinam, nec eſt admiſſibilis ad conquerendum ſi quis eam etiam abduxerit, & multominus ad beneficium ex hac cauſa revocandum. Tum ſufficit, quod nullo jure, nulla conſuetudine cavetur de amittendo feudum, vel aliud beneficium propter acceſſum ad concubinam patroni vel donatoris. Et juxta * loquentia de adulterio uxoris, nullo modo debent extendi ad concubinam, & ita tenent Pract. Papi. *lib. quo agitur de revoc. ſeu in gloſſ. in ver. nec ſuperſtitibus in ver. quarta cauſa*, Mart. Laud. in *cap. 1. §. ad fin. quib. mod. feud.* quamvis Bald. Alvar. Præpoſ. *in d. §. 1.* contrarium teneant & Baldum ſequantur. *Ioan. Ray. in l. imperialem §. fin. char. pen. de prohib. feud. alien.* per Feder. Jacob. in *inveſtit. in verb. dictique vaſſall. promiſ. non commit. felon. cap. 7.* Franc. in *4. part. feud. num 21.* Zaſi. in *epit. feud. part. 14. concl. 5.* ubi tamen Zaſi. aliud eſſe cenſet in concubina prælati patroni, ſeu viri eccleſiaſtici. Et in hac ſola ratione fundatur, quod ex quibus cauſis filius exhæredatur, ex eiſdem vaſſallus privatur feudo, per textum in *d. ff. prædictis.* Sed certè textus ibi hoc non dicit, ſed ſolum dicit in genere poſſe colligi cauſas ingratitudinis vaſſalli ex aliis, quod intelligitur ſanè quando congruit eadem vel ſimilis ratio, quod non eſt in hoc caſu: quia filius committeret inceſtum, vaſſallus autem ſimplicem fornicationem, quæ fere nihil eſt ad comparationem inceſtus, & ut ſummatim ita expediam,

* Non valet argumentum de uxore ad concubinam.

156. Concluſionem noſtram de uxore, amplia primo in filia, & in nuru, & in nepte ex filio, & in ſorore patroni, quod ultimum de ſorore intelligitur de manente in domo patroni. *cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amit.* Et eiſdem caſibus puto donationem revocari poſſe. *per d. l. fin.* Ex capite atrocis injuriæ, quam non poteſt negari factam eſſe hoc caſu. Amplia ſecundo, ut procedat nedum ſi vaſſallus fecerit, ſed etiam ſi tentaverit deveniendo ad actum propinquum, vel ſi opem dederit facienti. Bald. & alii in *d. cap. 1. §. 1. quibus mod. feud. amitt.* Amplia tertio etiam in ſponſa nondum traducta ad domum patroni, quod ego intelligo etiam ſi non ſit ſponſa per verba de futuro, quia qui illam ſciens polluit, ſatis atrocem injuriam infert ſponſo, & quod ad contumeliam ejus ſpectet, & poſſit nomine ſuo agere injuriarum. Textus in *l. Item Labeonem. §. ſponſum. ff. de injur.* Amplia quarto, ſi cum matre patroni, quæ non convolavit ad ſecunda vota *arg. l. fin. C. de privi. ſchola. in Auth. de conſul. §. hac itaque. col. 4.* ut tenent Alvar. Præpoſ. in *d. col. 1. §. 1.* Jacob. & Franc. Zaſi. in *locis præallegatis*, & placet quia propter conjunctionem, & affectum perſonarum, ſatis ſpectat ad contumeliam, vituperium, & atrocem injuriam patroni.

* Viduam violans domini, utrum feudo privetur.

157. Sexto, amplia etiam in * vidua patroni perſeverante in viduitate, quia videtur manere in matrimonio. *l. fin. C. de bon. matr. l. fel. 4. mina. ff. de ſenato. l. filii libertorum. §. vidua. ff. ad municip.* Et ita tenent Andr. Iſern. Nic. de Neapo. Alvar. Præp. in *cap. 2. de feud. ſine culp. non amitt.* Et videtur ſequi Alex. in *l. ſororem. col. 1. C. de his quib. ut indig.* Idem vult Zaſi. in *epito. part. 10. concl. 5.* Et pro hac parte optime facit textus in *l. apud Celſum, §. adverſus. ff. de dol. mal. except.* ubi libertus tenetur exhibere reverentiam, & honorem patrono, tam mortuo, quam vivo. Et facit quod vult *gloſſ. in d. l. ſororem*, quod hæres mortuo defuncto violans ejus viduam, facit ſe indignum hæreditate, & ab eo aufertur, & adjudicatur fiſco, quam gloſſ. Bart. Joan. Fab. Bald. Paul. Alex. Jaſ. & omnes ibi ſequuntur. Facit gloſſ. in *l. fideicommiſſ. in fin. C. fideicom.* quæ vult quod legatarius ex eadem cauſa amittat legatum, & ibi ſequitur Joa. Fab. Bald. Jaſ. & omnes. Lancel. Dec. in *l. filia in fin. ff. de annu. leg.* Facit deciſio Paul. Caſtr. in *d. l. ſororem. & in d. l. fideicommiſſ. & in conſ.* 147. Revocatur in dubium. *lib. 2.* ubi decidit, quod ſicut mulier perdit dotem committendo adulterium vivo marito, *l. conſenſu. C. de repud.* ita etiam committendo ſtuprum in viduitate poſt mortem mariti, quod ſequitur Fely. in *cap. paſtoralis cap. 3. de judi.* Petr. Girar. in *ſing. 48. ſcias. Hipol. de Marſil. in not. 234. & not. 416.* Iſtud tamen ultimum de amiſſione dotis non approbo, ut per ea quæ dixi *infrà tit. 12. in rub.* ubi contrariam opinionem Alexan. in *d. l. ſororem.* & Jaſ. in *d. l. fideicommiſſum* tutatus ſum, quam etiam ſequitur Phil. Dec. in *d. cap. paſtoralis col. fin.* & Hipol. de Marſyl. ſibi contrarius in *conſ.* 13.

158. Oppoſitum hujus 6. ampliationis tenuit ſolus Bald. in *d. cap. de feud. ſine culpa non amitt.* pro quo militat ibi, textus ubi ſe reſtringit domino vivente, ergo ſecus ſi domino mortuo. Unde non debet fieri extenſio in pœnalibus, ſaltem ad caſum nedum diverſum, ſed in quo longe minor eſt ratio, cum vidua non ſit uxor patroni, & vaſſallus habeat novum patronum qui aliam forte habet uxorem, de qua limitatim, & non de vidua loquitur. *d. cap. 2.* Et quum *d. c.* ſeipſum limitet ad uxorem & vivo patrono, non videtur poſſe extendi ad viduam & mortuo patrono. Et hanc partem de jure, & de cōſuetudine, ſub limitationibus ſequentibus veriorem puto. Primo igitur limito, ſi novus patronus, ſi filius vel nepos in linea deſcendenti dictæ viduæ, quia tunc redundat in atrocem injuriam filii, & patroni, ut in ampliatione præcedenti, & hæc limitatio non habet dubium. Secundo limito, ſi infra annum luctus, quia propter vicinitatem temporis & periculum turbationis ſanguinis eſt gravior injuria, imò, inquit textus in *Auth. de reſtit. & ea quæ part. collat. 4.* eſt ſuſpicio adulterii in vita. Et ſic ſtuprum actuale eſt conjunctum cum adulterio præſumpto. Unde quamvis hodie mulier nubens infra annum, ſed infra tempus luctus non perdat ſibi donata, vel ſimpliciter relicta à marito, nec ex capite ingratitudinis, quicquid Alexan. dicat apud Bald. in *l. 1. C. de ſecund. nupt.* quia pœnæ * feſtinationis matrimonii de quibus in *l. 1. & 2. C. de ſecund. nupt.* ſunt ſublatæ, ut notatur in *cap. pen. & fin. de ſecund. nup.* & diximus infrà *tit. 12. in rubr.* Tamen ſi infra annum luctus commiſerit ſtuprum, perdit dicta donata & legata per textum, in *d. §. fin.* qui etiam hodie manet in viridi obſervantia, & non corrigitur in hoc, quia tantum fit correctio in muliere nubente in domino, favore matrimonii, & propter permiſſionem Apoſtoli *Pauli 1. ad Corinth. 7.* non autem fit correctio in vidua ſe mox, hoc eſt, infra annum proſtituente, quod remanet vetitum, & pœnis juris ſubjectum, ita decidit Phil. Deci. in *l. 1. cap. 2. C. de ſecund. nupt.* Franciſ. Rip. in *repet. d. l. fin. quæſt. 61. in fin. C. de revocand. donat.* ubi etiam infert *ſub ver. forte*, quod donatarius vel feudatarius, qui relictam donatoris, vel patroni infra annum luctus adulteratus eſt, debent tanquam ingrati privari donatione, vel feudo, quod abſque dubio puto verum eſſe, alioquin veriorem puto opinionem Bald. in *d. cap. 2.*

* Pœnæ feſtinationis matrimonii ſunt ſublatæ in muliere nubente, non in fornicante.

159. Sed adverte, quod iſtam ſecundam limitationem ad opinionem Baldi ſublimito, ut procedat, dummodò novus patronus ſit heres ſive in linea directa, ſive in linea collaterali noviſſimi patroni, cujus vidua in viduitate manens & infra annum luctus à vaſſallo polluitur. Tunc enim redundat ad contumeliam hæredis, cujus intereſt honorem defuncti, quem repræſentat conſervari, & tam gravi injuria non affici. Secus ſi novus patronus ſit extraneus ſingularis ſucceſſor, puta emptor feudi dominantis, quia non putaret locum eſſe commiſſioni feudi ſi poſtea vaſſallus etiam viventis venditoris uxorem adulteraretur, & multo minus ſi, eo mortuo, etiam infra annum luctus: quamvis debeat aliàs de delicto graviter puniri, oportet enim delictum committi in perſonam moderni patroni vel in ejus atrocem contumeliam redundare antequam appellatione feloniæ veniat, & ſufficiat ad confiſcandum feudum ipſi patrono. Ideo plus dico, quod etiam ſi novus patro-

Digitized by Google

nus eſſet hæres in hoc feudo ſed in gradu remoto, puta ſi patronus decederet relicto fratre uterino, vel patrueli, ſed non ex latere unde feudum procedit, quare feudum devolvitur ad conjunctum ex illo latere, licet remotiorem in gradu, non committitur feudum, licet vaſſallus polluat viduam defuncti patroni, etiam infra annum luctus. Tum quia novus patronus eſt multum remotus in gradu conſanguinitatis à defuncto, & ſic non ita ad ejus contumeliam ſpectat illa injuria, tum quia propriè non eſt hæres defuncti per obitum inhonorati, ſed proximior in gradu, eſt verus univerſalis hæres, ut clare probavi infra §. 150. Tum quia etiam ſi vaſſallus occideret illum proximum hæredem, feudum non committeretur huic novo patrono: igitur multominus ſi vaſſallus violet dictam viduam etiam infra annum luctus, quia non eſt locus commiſſo niſi atrox injuria fiat ipſi patrono, vel atrociter redundet ad injuriam & contumeliam ejus qui tempore delicti patronus eſt, & ſcitur eſſe patronus. Concluſionem principalem ſic ampliatam limito primo, in concubina vel pediſſequa. Secundo ſecundum prædicta. Tertio, ut procedat in ſciente eſſe uxorem, ſponſam, matrem, vel nurum, aut ſororem patroni: ſecus in ignorante, niſi eſſet craſſa & ſupina ignorantia, ut per omnes doctores in *d. cap.* 1. *quibus mod. feud. amitt.* Quarto fallit in patrono conſentiente illi ingratitudini. Cætera hanc quæſtionem concernentia vide in locis præallegatis.

Vaſſallus alimenta patrono ſuo non præſtans eaque denegans utrum ex eo feudo privandus ſit?

160. Triceſimo-nono quæro, Utrum vaſſallus teneatur alere patronum inopem, & ex defectu præſtandi alimenta privetur feudo? Videtur quod ſic, ſaltem quod cogi poſſit vaſſallus, ſecundum reditus feudi ſuppeditare alimenta, & ita tenet Dy. Bart. in *l. alimenta. §. imperator. ff. de libe. agnoſ.* Bald. in *l.* 1. *§. ſed ſcimus. C. de latina liber. toll.* Joan. Fab. & alii *§. ſed & ſi quis cum parente col.* 1. *inſtit. de actio.* Franc. Aret. in *l. ſi quis non quaſi in princ. ff. de acqui. vel amitt. hæred.* Joan. Bapt. de Caccialup. *in repet. col.* 1. *in* 15. *concord. de feud. cogni.* Matt. de Afflict. in *deciſ. Neap.* 265. *verſ.* 29. ubi enumerat 34. onera vaſſallorum, ſed fundatur arguendo à remotis, puta à libertis ad vaſſallos, quod argumentum non concludit, *ut ſuprà eod. §. 2. gloſſ. 4. num.* 36. Fortius & proximius argumentum quod ex ea cauſa donatarius donatione privaretur, ut tenet gloſſ. in *l. fin. in ver. voluerit, C. de revoc. donat.* quam doctores communiter ſequuntur: ſed dictum eſt in quæſtionibus præcedentibus ingratitudinem quæ ſufficit ad revocationem donationis, ſufficere ad revocationem feudi. Et quamvis hoc non ſit jure cautum in donatario, ut inquit gl. in *condemnatione. Digeſtis de regulis jur.* tamen non conſtat, quod ex cauſis ſimilibus vel gravioribus expreſſis in *d. l. fin.* poteſt æque donatio revocari: ſed gravius videtur alimenta denegare, quàm injurioſa verba aut verbera inferre. *l. vel negare. ff. de liber. agnoſ. cap. paſce.* 86. *diſtinct.* Super hoc diſtingunt Alber. in *d. l. in condemnatione.* Petr. de Anch. Imol. Paul. & Barbatias in *cap. fin. de donatio.* Inter donatarium omnium bonorum, ut teneatur alere, & donatarium rei ſingularis, vel modicæ, ut non teneatur: ſed non placet mihi illa diſtinctio, & dico quod nedum in donatione rei ſingularis & magnæ, ſed etiam mediocris, nedum ſi immediatè propter illam donationem donator factus ſit inops: ſed etiam ſi poſtea ſine culpa ſua, caſu quodam inciderit in inopiam, teneri donatarium gratiam referre, & quod aiunt ἀντιπελαργεῖν, non quod præciſè teneatur ad omnia alimenta, ſi res donata non ſufficiat: ſed pro modo liberalitatis impenſæ, nedum pro rata fructuum, ut vult Sali. in *d. l. fin.* ſed (etiam ſi non ſufficiant) pro rata æſtimationis rei donatæ. Ita ut in hunc eventum ſufficiat donationem non remanere damnoſam donatario. Cæterum non puto ferendum quod inofficioſus donatarius maneat in lucro: & liberalis donator extremam egeſtatem patiatur: unde puto etiam ad æſtimationis ratam (ſi opus ſit) veniendum, nedum quando ſenex donavit, ut inquit Franc. Ripa, in repeti. *d. l. fin. quæſt.* 49. *ad fin.* ſed etiam ſi donatio facta ſit à juvene: quia utrobique video eamdem eſſe rationem & cauſam rependendi officii, & antidotalem obligationē ad effectum deducendi.

161. Non tamen continuo idem puto in vaſſallo, ſed concurrere eadem vel æquali ratione. Si enim ſit primus patronus author feudi, qui liberaliter & gratis prædia propria in feudum conceſſerit, puto abſque dubio idem obſervandum quod in donatore ſecundum prædicta: ſecus ſi accepto pretio ad onera feudalia rem conceſſerit, & ſic nullam fere liberalitatem exercuit, & ſi ultra onera prædicta accederet onus alimentandi, damnoſa eſſet receptio feudi. Item ſecus in feudis antiquis quorum moderni patroni non ſunt authores, & à quibus vaſſalli propriè non liberalitatem, ſed debitum recipiunt. Et ita in effectu tenent Jacob. Ardiz. in ſum. *quibus modis feud. amitt. ſub an vaſſall. tenea. domi. egen. alere.* Joan. Rayn. Alvarot. Præpoſ. in *cap.* 1. *§. licet ſi de feud. defunct. controver. ſit inter domi. & agnat.* Franciſc. in 4. *part. feudor. col.* 2. *num.* 9. Illud autem certum eſt quod non tenetur vaſſallus ſolvere creditoribus patroni, nec eum pro debitis incarceratum liberare, niſi forte credita propter vaſſallum eſſent contracta, ut tradunt Alvarot, Præpoſ. in *d. § licet.* Zaſi. in *epito. feud. part.* 7. tenetur tamen ſecundum dictos uſus feudorum ſaltem operam ſuam, non pecuniam exhibere pro liberatione patroni à carcere. *cap.* 1. *§. Item ſi delator. quæ fuit prima cauſ. benefic. amitt.* Franciſc. in 4. *part. feudo. in* 36. *cauſa.* Sed non obſervatur quod ad hoc cogi poſſit, nec quòd feudum amittat ſi non fecerit.

162. Quadrageſimo quæro, Certum eſt quod ſi vaſſallus malo & infideli animo (ſecus enim ſi in juſta defenſione) manus impias injecerit in perſonam patroni, vel ejus vitæ inſidiatus fuerit, quod debet perdere feudum, & omne jus quod habet in eo, nedum ſi hoc fecerit poſt inveſtituram acceptam & ſacramentum fidelitatis præſtitum: ſed etiam ante omnem renovationem inveſtituræ, quia eo ipſo quod habet vel ſcit ſibi competere feudum, obligatus eſt ad omnia capitula fidelitatis, ac ſi actualiter juraſſet, ut not. ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *in princ.* Sed quid ſi quis offendat patronum, antequam aliquod jus habeat in feudo, pone gravem offenſam factam à filio vaſſalli innocentis? Videretur feudum committi in caſum, quo poſtea filius ſuccedat in feudo. Ratio quia non eſt incapax feudi, ſed indignus ratione delicti commiſſi in perſonam domini feudi. Et ſic videtur quod capiat feudum, & quod patronus ab eo auferat & ſibi applicet, niſi ille indignus abſtineat à ſucceſſione, ut in ſimili notatur in *l.* 1. *ff. de jur. fiſc. l. unica. C. de his qui ſe defendunt. lib.* 10. Sed breviter reſpondeo non eſſe locum commiſſo etiam mortuo vaſſallo, & poſtquam filius offenſor ſucceſſerit & adeptus fuerit feudum: ſed ſolum poterit puniri tam civiliter quàm criminaliter ſicut alias de quovis delicto communi. Ratio, quia non fuit delictum commiſſum à vaſſallo, nec in patronum, quod eſt formaliter requiſitum, antequam oriatur jus commiſſi ex aliquo facto vel delicto. Benè verum eſt quod ſi filius ſeu novus vaſſallus nondum ſatisfecerit patrono de injuria vel delicto ante feudum adeptum commiſſo, non tenetur patronus eum in fidem admittere, niſi competenti ſatisfactione præmiſſa. Et ita fuit ſtatutum per Feder. in *l. imperialem. §. inſuper. de probib. feud. alien. per Feder.* quamvis diverſæ antea eſſent opiniones, ut patet in *capit.* 1. *§.* 1. *de capit. qui. curi. vendi. in uſibus feud.* Sed dices: dicta lex non ligat nos, quum igitur iſtud delictum ex hypotheſi nihil habeat commune cum feudo & fœdere clientelari, juribuſque feudalibus, non poteſt impedire, quin oblatio fidelitatis & jurium feudalium ſit valida, & quin ex tunc prehenſio feudalis debeat ceſſare, vel ſi facta ſit impediri ne fieri poſſit, quamvis non fuerit oblata nec præſtita ſatisfactio dicti delicti: quum patronus non poſſit injicere manum feudo, nec prehenſum retinere pro aliis juribus

quàm feudalibus, & debitis ratione aperturæ feudi non cauſæ, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. fin.* Reſpondeo, illud eſſe regulariter verum, ſed hic eſt conſiderandum, quod agitur de delicto commiſſo contra perſonam patroni, ab eo qui nunc inveſtituram petit ab eodem patrono, & ſic quamvis petens inveſtiri non ſit privandus feudo ratione ingratitudinis præteritæ, quum tunc non eſſet vaſſallus nec in fide, & non poterat dici hoc reſpectu eſſe ingratus vel infidelis, tamen ex nunc à quo tempore cœpit habere feudum, niſi patrono ſatisfaciat de injuria præterita, incipit eſſe ingratus & indignus, & quodammodo videtur nunc offendere, ſeu in veteri offenſa & reatu adusque ſordere & perſeverare. Unde rationabile eſt, quod prius reconcilietur & ſatisfaciat, quàm in fidem clientelarem recipiatur. Saltem ſi prompte ſatisfacere poteſt: alioquin ſi non poſſit prompte ſatisfacere, æquum eſſe puto vaſſallum vere pœnitentem, & ſatisfaciendo qualiter poteſt, caventem, in fidem admitti vel inducias fidei præſtandæ obtinere. Quod ego adhunc effectum dico, ne ſub prætextu, quod forte vaſſallus non poteſt prompte ſolvere tantam ſummam quanta pro reparatione injuriæ adjudicata eſt, fructus feudi interim cadant in commiſſum, & cedant lucro patroni ſine deductione ſortis principalis dictæ ſummæ. Quod mihi durum videtur, quum hujuſmodi ſumma non ſit de juribus feudalibus & nihil de ſe cum illis commune habeat. Unde ſi vaſſallum pœniteat veteris offenſæ, & quantum poteſt ſatisfacere offerat; ceſſat indignitas perſonæ hactenus à clientela excludens: ſi igitur in reliquo jura feudalia prompte offerantur, non video quod ulterius ex defectu hominis & jurium frui poſſit patronus in merum damnum vaſſalli. Non tamen nego, quin patronus ſatisfactionem injuriæ exigere poſſit omnibus modis à jure permiſſis, ſecundum naturam & qualitatem actionis vel proſecutionis, ſive per incarcerationem perſonæ condemnatæ, ſive per ſubhaſtationem & diſtractionem bonorum mobilium & immobilium, ſecundum notata *infra tit.* 15. Sed puto quod vaſſallo pœnitente, & jura feudalia ſimul ac reparationẽ injuriæ quam poteſt offerente vel conſentiente non poſſit patronus jure feudali fructus feudi ſuos facere. Et ſub hac noſtra modificatione, * puto apud nos ſervandum in hoc *d.* §. *inſuper.* tanquam æquum & rationabilem.

*Æquitatis temperamentum.

163. Sub modificatione etiam quam ibi tradunt Jacob. de Belvi. Bald. Alvar. Præpoſ. & omnes, quod ſi novus vaſſallus delictum inficietur, debet inveſtiri, niſi patronus offerat probare in continenti, ad quod judex certum brevem terminum ei aſſignabit, juxta textum in *l. ſi quis libertatem. ff. de petit. hæred.* intra quem remorabitur inveſtitura. Et eo lapſo ſi patronus probaverit, excludetur vaſſallus à petitione inveſtituræ donec ſatisfecerit, & interim ſemper faciet patronus fructus feudi prehenſi ſuos: ſi autem intra tam breve tempus probare non potuerit, vel ſi patronus non obtulerit probare in continenti, cogetur inveſtire vaſſallum, vel ad ejus refutationem inveſtietur per judicem velut per manum ſupremam, & reſervabitur quæſtio criminis per ſe in principali proceſſu, ſecundum Andr. Iſer. & omnes doctores in *d.* §. *inſuper per l.* 2. *ff. ad exhib. l. ille à quo* §. *ſi de teſtamento. ff. ad Trebell.* & per regulam Bart. & omnium ſcribentium in *l. nam poſtea quam* §. 1. *ff. de jurejur.* Adverte tamen pro praxi, quod hoc caſu non debet vaſſallus ſimpliciter inveſtiri, nec debet fieri pura & ſimplex levatio manus, ſed ſolum per modum proviſionis, hoc eſt cum onere reſolutionis in eventum litis principalis, ſi vaſſallus convincatur de offenſa, & de falſa denegatione & injuſta perſeverantia in reatu & obligatione delicti, quo caſu perinde erit ac ſi non fuiſſet inveſtitus nec in fidem receptus.

164. Sed numquid hoc caſu feudum cadat in commiſſum, & poſſit patronus aſſumere concluſiones ad commiſſionem feudi? Videretur quod ſic, quia quum agatur de delicto & facto vaſſalli, ipſe vaſſallus negando & nolendo ſatisfacere, videtur hodie deterius facere quam cum primum deliquit, ut per gloſſ. ſingularem & doctores in *l. conſentaneum, in verb. perſeveraverit. C. quomod. & quand. jud.* Et ſic videtur, quod multo magis debeat perdere feudum, & hoc ſentire videntur doctores *in d.* §. *inſuper.* Ubi dicunt reſervari quæſtionem feloniæ in altero examine, ergo ſub periculo commiſſi quod procedit ex felonia. Nihilominus contrarium puto, quia non fuit delictum * ſucceſſivum, ſed momentaneum, in quo ſolum principium ſeu tempus delicti attenditur. *l. quod aut. in fin. ff. de noxali actio.* Et ſic ex quo tempore delicti non fuit vaſſallus, non fuit ortum, nec ex ſupervenienti dominio vel acquiſitione feudi oritur jus commiſſi. *arg. l. in delictis.* §. *ſi extraneus,* & ibi Bald. *ff. de noxali actio.* Ubi qualitas quæ non fuit tempore maleficii, ſed poſtea ſupervenit, non debet qualificare nec augere maleficium, quod eſt intelligendum in delicto momentaneo: ſecus in ſucceſſivo, ut ſi inſidias ante acquiſitionem feudi cœptas, adhuc poſt adeptum feudum exerceret, vel prius raptam domini uxorem adhuc detineret, tunc enim qualitas aggravans non ſupervenit poſt delictum, ſed invenitur etiam tempore delicti, & ſic puto locum eſſe commiſſo. Alioquin, ſatis eſt contumaciam detrectantis culpam agnoſcere & ſaltem quantum poteſt ſatisfacere, damno fructuum feudi prehenſi mulctari donec ſatisfactum ſit; & prædicta intelligo procedere, nedum in hærede, ſed etiam in quovis ſucceſſore vel acquiſitore feudi. Et hæc ſingulariter nota hactenus à nemine declarata.

*Refert an delictum ſit momentaneum an ſucceſſivũ.

165. Quadrageſimo-primo quæro, Quid ſi vaſſallus laboravit cum inſidiis ad occidendum patronum, * ignorabat ſe vaſſallum, & feudum ſibi forte per ſucceſſionem fuiſſe obventum? vel ignorabat feudum moveri ab hoc patrono? Hæc quæſtio late patet & multos caſus ancipites ſecum implicat, & primo diſtinguendum eſt in genere, an ignorantia qualitatis vel conditionis feudatariæ ſeu clientelaris impediat hanc pœnam commiſſi? Et videtur quod ſic, quia tollit rationem feloniæ ſeu infidelitatis, in qua ſola fundatur pœna commiſſi. Et hic non quæritur de offenſa quæ oritur ex negatione, quum non ſit de ſe delictum, nec proprie veniat appellatione feloniæ: unde niſi probetur de ſcientia, non præjudicat negatio niſi facta fuerit à legitima perſona in judicio, & litem ſuper hoc conteſtando, ut dictum eſt ſupra *eodem. quæſt.* 3. 4. *&* 12. Sed agitur de offenſa cadente in crimen prohibitum, & punibile de jure communi. Sed ex hoc in oppoſitum videtur non prodeſſe ignorantiam pœnæ imminentis, quia offendens ſcit & intendit ſe delinquere, & ſic pœnæ ſe ſubjicit. *l. imperatores. ff. de jure fiſci.* not. Soc. *in rubr. col.* 2. *ff. de verb. oblig.* & nedum pœnæ introductæ à jure communi: ſed etiam à jure ſpeciali, puta ſtatuto vel conſuetudine. Hinc eſt communis & vera concluſio, quod nedum ſubditi utcumque ignorantes, ſed etiam forenſes, ſive exteri probabiliter ignorantes pœnas à ſtatuto loci ultra jus commune impoſitas, nihilominus ſubjiciuntur pœnæ ſtatuti loci in quo delinquunt, ex quo intendunt delinquere, & committunt crimen à jure communi damnatum, & ita poſt Petr. Cy. decidit Alberic. in 1. *part. ſtatu. quæſt.* 15. *& part.* 3. *quæſt.* 1. Bart. in *l. cunctos populos col.* 7. & ibi Bald. *col.* 13. Jaſ. *lect.* 1. *col.* 5. *lect.* 2. *c.* 15. Tho. Parpal, *char.* 4. *C. de ſum. trini.* Card. Pan. in *cap. à nobis,* & ibi gl. *de ſent. excom.* Decius in *cap.* 2. *lec.* 1. *col.* 8. *de conſtitut.* Facit quod danti operam rei illicitæ imputatur quicquid inde ſequitur, etiam præter ejus intentionem, etiã à caſu, *c. continebatur. ubi omnes canoniſtæ de homici.* Sed hic offendens ſcienter illicitè agit: & quamvis præter ejus intentionem contingat patronum offendi: contingit tamen, igitur locus eſt pœnæ commiſſi.

* Ignorans vaſſallus ſi aſſalierit dominum utrum feudum amittat.

166. Quibus non obſtantibus. Contrarium in præſenti quæſtione puto, quia licet in his quę de ſe ſunt mala, & ideo omni jure prohibita, non ſit neceſſe delinquentem ſcire quæ & qualis pœna impoſita ſit delicto,

ad

Digitized by Google

ad hoc ut [illegible]idem pœnæ ſubjiciatur. Debet tamen ſcire aut ſcire [illegible]bere qualitatem & circumſtantiam facti cauſantem, vel excludentem, aggravantem, vel elevantem, aut aliter alterantem delictum in ſe. Hoc enim eſt de ratione formali, ſive ut theologorum noſtrorum more loquar, de eſſe ratione delicti, & hoc ceſſante, non eſt, vel non tale eſt delictum, excluditur enim voluntas, qua ſublata de medio, omnis actus eſt indifferens. *l. fœdiſſimam* & ibi Bald. C. *ad leg. Jul. de adult.* & ut inquit Bald. in *l. de quibus col. 4. de legibus.* Voluntas eſt actio intellectus cognoſcentis, unde nemo dicitur velle quod in mente non cogitavit. *l. Labeo. ff. de ſuppellect. legat.* Unde voluntas * format & diſtinguit omnes actus hominum, nedum in contractibus, *l. non omnis. ff. ſi cert. pet.* vel in teſtamentis, *l. 3. de reb. dub.* vel in judiciis, *l. 2. ff. de judi.* ſed etiam in delictis, *l. verum. 2. l. qui injuria. ff. de furtis.* hinc ait gloſſ. Matth. 12. cap. quantum intendis tantum agis. Feudum autem non committitur patrono propter quodcumque crimen: ſed demum propter feloniam & ingratitudinem à vaſſallo in patronum commiſſam. Sed offendens patronum quem ignorat eſſe talem, non committit crimen feloniæ & ingratitudinis clientelaris, quia non intendit ingratus eſſe, nec patronum offendere, quum neque id ſciat neque cogitet.

* Voluntas format & diſtinguit omnes actus.

167. Nec obſtat quod etiam errans in corpore delinquit in perſonam offenſam, cui actio ex delicto acquiritur, *l. ſcientiam. §. ſed ſi defendendi. ff. ad l. Aquil. l. aut qui aliter. §. ſi quis dum. ff. quod vi aut clam. l. falſus. §. qui alienum. ff. de fur. l. cum. qui. § ſi injuria. ff. de injur.* Igitur multo fortius certus de corpore, & ſolum errans in qualitate, ut in *l. doli verbum. §. ſi quis dolo. ff. de ſer. cor.* imo etiam propter qualitatem rei quam delinquens, ignorat augetur delictum & pœna: ut in *l. vulgaris. § ſi quis eſt. ff. de furtis*, quia reſpondeo quod error in corpore vel in qualitate ſubjecti circa quod delinquitur, non excuſat delinquentem à delicto communi intento & commiſſo per eum: ſed bene excuſat à delicto vel aggravatione delicti quod non cogitavit nec intendit. Unde ſi quis virginem vel matronam ancillari veſte amictam ignorans appellaverit, minus peccat, quia non intendit virginis vel matronæ pudicitiam attentare, nec tenetur injuriarum, *l. item apud Labeonem. §. ſi quis virgines*, ubi Alberic. *ff. de injur.* Sed ſi virginem Luciam attentaverit, quam putabat eſſe Semproniam virginem, nihilominus Luciæ injuriarum tenebitur, *d. l. cum qui § ſi injuria. ff. de injur.* Similiter ſi quis militem vel magnatem, offenderit probabiliter ignorans eſſe talem, non tenebitur tanquam de milite, vel magnate: ſed tanquam de quovis privato offenſo, ut per gloſs. Alberic. Bartol. Bald. Ang. in *l. ſi quis ignorans. ff. locati.* Et violentas manus injiciens in * clericum laico habitu veſtitum, non incidit in canonem, nec punietur tanquam de clerico, ſed tanquam de laico offenſo, ut per gloſs. & doctores in *d. l. ſi quis ignorans, & in l. ſi qua per calumniam. C. de epiſcop. & cleric.* textus in *cap. ſi vero aliquis, ubi gloſſ. & canoniſtæ de ſent. excomm.* Si vero percutiat Titium clericum quem putat eſſe Sempronium clericum, cui ſoli inimicus erat, puto incidiſſe in canonem, propter malam voluntatem cum opere ſubſecuto. Hujuſmodi enim ignorantia, non excludit ab actu illicito: neque rationem voluntarii, neque rationem contemptus ſive malitiæ, neque affectum vel effectum mali operis minuit, ſed eſt delictum ejuſdem ſpeciei & geminantis cum intento. Ideo puto eadem pœna cum criminali plectendum.

* An percutiēs clericū ignoranter, incidat in canonem.

167. Unde ſi quis dolo volens occidere Titium, occideret Sempronium quem putabat eſſe Titium, dico lege Cornelia de ſicariis eum eſſe damnandum, ut ſentit Bart. in *l. reſpiciendum ſi delinquunt. in fin. ff. de pœnis*, quamvis Ang. ibi in contrarium teneat quod ille occiſor non cenſeatur in dolo, ſed ſolum in culpa reſpectu occiſi, & ſic quod non debet puniri corporaliter, ſed extra ordinem arbitrio judicis, & ſeq. Floria. *in d. l. ſcientiam. §. ſed ſi defendendi. ff. ad leg. Aquil.* Jaſon. in *l. 1. col. 3. num. 18. ff. de leg.* Franc. Rip. in *repet. d. l. fin. 21. ad fin.* (malè obſtrepens Bart.) *C. de revoc. donat.* Quod ego ſemper falſum & irrationabile judicavi, nedum inſpecta diſpoſitione juris quo punitur conatus, *l. is qui cum telo. C. ad leg. Iul. de ſicar. ſi quis non dicam rapere. C. de epiſc. & cleric.* Sed etiam inſpectis ſtatutis & conſuetudine generali, ſecundum quam non punitur delictum, ſaltem plene, niſi conſummatum, de quo cum certis limitationibus tractabimus *infrà* §. 178 quia delictum in hac ultima illatione, nedum fuit attentatum, ſed etiam conſummatum, idque doloſe, & animo illicite hominem occidendi, ſecus ſi tantum intendat percutere alium quem percutere poterat, quia tunc non tenetur de dolo, nec de delicto criminaliter, ſed ſolum civiliter ad emendationem damni ſi quod illatum ſit, *d. l. ſcientiam. §. ſed ſi defendendi*, & ſi nullum damnum ſit, non tenetur nec etiam injuriarum, quia nullum habuit animum ad injuriam, *l. ſi cum ſervo meo. ff. de injur.* Ex quibus patet in caſu quæſtionis noſtræ non eſſe locum commiſſo, ſed ſolum debet offenſor ſicut alius de delicto communi puniri pro modo culpæ, juxta *l. reſpiciendum in princ. ff. de pœnis.*

168. Et ita quod offendens patronum, vel adulterans ejus uxorem, non amittit feudum jure commiſſi & legis feudalis, niſi ſciat eſſe patronum vel uxorem patroni, vel niſi ſit in craſſa & ſupina ignorantia, tenent doctores in *cap. 1. in princ. quibus mod. feud. amitt. gloſſ.* Bald. & alii in *cap. unico. hic poteſt eſſe tit. quibus mod. feud. amitt. in uſibus feud.* quamvis aliàs tanquam de delicto communi poſſit puniri, & feudum per confiſcationem ſecundum mores noſtros amitti, & devolvi ad eum ad quem ſpectat confiſcatio, & idem in ſimili dicendum in revocationem donationis ex *l. fin. C. de revocand. donat.*

Et hæc noſtra inveſtigatio non eſt modici effectus: quid enim ſi vaſſallus bene ſciebat Titium eſſe patronum ſuum, volens tamen alium percutere, caſu præter intentionem occidit Titium, an ſit locus commiſſo feudi? Dicendum per prædicta quòd non, quia noluit nec cogitavit patronum offendere, nec feloniam adverſus eum committere. Et ita in ſimili decidit Franc. Rip. in *d. l. fin. quæſt. 21.* de * donatario qui in alium tendens percuſſit donatorem, & bene dicit: ſalvo, quod malè inſurgit adverſus doctrinam Bart. ſuper pœna percuſſoris, ex delicto communi in quo dicendum eſt ut ſuprà. Sed quid ſi vaſſallus duos habeat patronos, & unum tantum ex eis offenderit? Reſpondeo pro parte illius tantum, ſeu quæ ab eo movetur committi feudum, quoniam pœna non debet excedere delictum, per notata in ſimili in *cap. 1. de vaſſall. qui contra conſtit. Lotha. feud. ali. & ſuprà §. 20. gloſſ. 5. num. 7.*

* Ignoranter percutiens donatorem non amittit donationem.

169. Sed quid ſi ratione duorum feudorum, duos habet patronos, & unum volens percutere, caſu vel errore occidit alterum: an & quod feudum cadat in commiſſum? Et certum eſt per prædicta quod non committitur feudum movens ab occiſo, ex quo præter intentionem, & non per feloniam & ingratitudinem eum occidit: quamvis lege Aquilia teneatur ad omnem civilem reparationem hæredibus occiſi, ex quo dabat operam rei illicitæ. Sed numquid jure commiſſi amittat feudum quod tenet ab alio patrono, quem volebat offendere? Et ſatis videtur ingratus ex quo deliberavit eum occidere, & devenit uſque ad actum propinquum? Dicendum tamen puto juxta notata per *gloſſ. & doctores in cap. 1. §. porro qua fuit prima cauſ. benef. amitt. & cap. 1. §. ſi voluerit. de cap. qui cur. vendi.* quod ſi ſubitaneo motu hoc fecerit, non committitur feudum: ſed niſi gratiam obtineat à principe, utrumque feudum cum omnibus ejus bonis confiſcabitur propter homicidium: ſi vero prius inſidiatus fuerit vitæ ſuperſtitis patroni, ſed non potuit eum occidere, feudum, quia ab eo

Digitized by Google

movetur, ei committitur, ex eo quod laboravit & inſidiatus fuit ad eum occidendum: & ſic ſatis conſummata & perfecta fuit ingratitudo, etiam citra homicidium ipſius patroni.

170. Et adverte ad id, quod ſcripſit Franc. Ripa. in *d. l. fin. quæſt.* 25. ubi dicit non ſufficere donatarium * tentaſſe, & molitum eſſe grave damnum inferre bonis donatoris, niſi etiam damnum illatum ſit: nec vitæ periculum intuliſſe, niſi cum effectu: hoc enim falſum mihi videtur, & in utroque puto ſufficere donatarium doloſe laboraſſe ad gravem & injuſtam jacturam inferendam donatori, vel quod ei inſidias mortis præparavit: quamvis non potuerit damnum vel mortem inferre, & ſi de hoc convincatur, ſatis de magna ingratitudine eſſe convictum, & donatione privandum, quod ſentit Panorm. in *cap. fin. collat.* 1. *de donat.* Et idem puto in vaſſallo.

* Ad amiſſionē feudi vel donationis ſufficit conatus.

171. Ultimo adverte in quæſtione noſtra, quod oportet probabilem ignorantiam probari ex parte vaſſalli, quoniam ex quo feudum poſſidet, præſumitur ejus conditionem & quis ſit patronus ſcire, *juxta l. quiſquis. C. de reſcind. vend.* ſaltem tenebitur ſcire & inquirere. Unde non puto * quod ſit admiſſibilis ad probandum ignorantiam per juramentum, dato etiam quod ſit novus hæres extraneus, & nondum fuerit inquietatus à patrono pro juribus feudi: quod eſt intelligendum, niſi cum hoc eſſet recens poſſeſſor, & qui prius non habuit, & veriſimiliter intra tam breve tempus habere non potuit notitiam inſtrumentorum, rerum & jurium hæreditatis. Cæterum ignorantia nunquam probatur per juramentum, ubi præſumptio eſt contra jurare volentem, ut notatur per gloſſ. Jacob. de Bell. And. de Iſer. Alvarot. in *cap.* 1. *de controv. inter dom. emphyt. in uſibus feud.* per Bartol. in *leg. inter omnes. §. recte ad fin. ff. de fur. in l. quemadmodum. in fin.* 1. *col. de agric. & cenſi. lib.* 11. *C.* Jaſ. in §. *ſed iſta. col.* 18. *num. inſtit. de actio.* unde debet aliter probare, puta ex eo quod ipſe vel prædeceſſor tanquam rem alaudialem vel cenſualem acquiſivit, vel poſſedit: vel tanquam rem ab alio moventem, vel quod eſt communis opinio, alium eſſe patronum. Et hæc in delictis in quibus durius eſt agendum contra malemeritum, *l. bona fides. ff. depoſiti.* Secus in ſimplici negatione extra judicium, vel in judicio incidenter: tunc enim puto ignorantiam allegantis ſimplici juramento probari poſſe. Sed quid ſi mutatio contingit ex parte patroni, & antiquus vaſſallus offendit novum patronum ignorans eſſe talem? Certum eſt quod ignorantia excuſat à commiſſo, licet non à delicto communi per prædicta: ſed utrum probetur juramento vaſſalli? Puto quod ſic, ſi ſit pro eo præſumptio, ut quia novus patronus erat extraneus, ſingularis ſucceſſor, vel hæres à latere remotus, & adhuc incognitus in loco: alias ſecùs, juxta notata in *cap. quoſdam. & cap. ſequent. de præſumptio. per ſcribentes in l. is poteſt. ff. de acquir. vel amit. hæredit.* Non tamen intelligo, quod teſtetur juramento vaſſalli in vim juramenti, in caſu in quo de homicidio doloſo, vel alio infami facinore convictus eſſet, quia eſſet inhabilis ad teſtificandum & jurandum, per notata Bald. in *rub. de controv. inveſtit. in uſibus feud. in l. qui accuſare. col.* 1 *ver. advertatis. C. de edend. per omnes ſcribentes in l. in bona fidei, C. de jurejur. & in l. admonendi. ff. eo tit.* ſed ſolum in vim præſumptionis ignorantiæ, ex circumſtantiis facti & perſonarum reſultantis.

* An ignorantia probetur juramento,

172. Quadrageſimo ſecundo quæro, hæreditas vaſſalli * devoluta eſt Titio proximiori habili ad ſuccedendum. Titius graviter offendit patronum, ita quod ſufficeret ad amiſſionem feudi, poſtea abſtinet ab hæreditate, poſterior in gradu adit patronum petens inveſtiri, patronus vero recuſat & petit ſibi adjudicari jure commiſſi? Breviter; reſpondeo, quod non poteſt niſi probet Titium ſe geſſiſſe pro hærede, nec poteſt allegare Titium in fraudem commiſſi abſtinere: quia Titius non cenſetur in alium transferre, ſed non acquirere, *l. qui autem. ff. quæ in fraud. cred.* Nec obſtat quod ipſo jure erat ſaiſitus, *ut infrà* §. 132. quia hoc eſſet verum ſi gereret vel geſſiſſet pro hærede, ſecus ſi abſtineat, ut ibi dixi. Præterea pendente lite, debet poſterior gerens ſe pro hærede vel per proviſionem inveſtiri ſecundum dicta in præcedentibus.

* Hæres mediatus ingratitudinem adverſus dominum committens, & mox feudum repudians, utrū noceat proximo agnato ſuccedere volenti.

Sed quid ſi patronus probet Titium ſe geſſiſſe pro hærede poſt offenſam? Reſpondeo, ſufficit ſi ſit præſumptio Titium ſciviſſe vel ſcire debuiſſe ſecundum notata in *fin. quæſt. præcedentis*, feuda videlicet eſſe in hæreditate, eamque ad ſe devolutam & offenſum eſſe patronum: ex hoc enim colligitur quod tempore offenſæ ſcivit. Et quamvis nondum expreſſe ſe geſſiſſet pro hærede, tamen ſatis eſt quod in habitu erat vaſſallus: & quòd aditio ſequens retrotrahitur, & ſic (ceſſante probabili ignorantia nexus clientelaris) locus eſt commiſſo. Nec prodeſt abſtentio ſequens aditionem & noxam per textum in *l. ei qui ſolvendo. ff. de hæredit. inſtit. cum ſimilibus.* Nec etiam prodeſt vaſſallo ingrato reſtitui in integrum adverſus aditionem hæreditatis, ſive illa aditio præceſſerit noxam, ſive ſecuta fuerit: quia nihilominus jus commiſſi ſemel acquiſitum manet. Quum enim ſit acquiſitum patrono aliunde quam ex aditione hæreditatis, non reſolvitur per in integrum reſtitutionem adverſus aditionem per dictum vaſſallum, quantumcumque aliàs ex juſta cauſa impetratum, *per notata ſuprà* §. 22. *quæſt.* 6. *num.* 37. Facit quod per reſtitutionem adverſus hæreditatis aditionem, non revocantur medio tempore geſta. *l. in integrum ff. de minoribus, l. quotiens. ff. de acquirend. vel amitten. hæred. l. ex contractu. ff. de re judi. l. ſi non expedierit. §.* 1. *ff. de bon. autho. judic. poſſid.* An autem poſſit major reſtitui adverſus aditionem hæreditatis, dixi infra §. 130.

* Hæreditatis aditio trahitur retro.

173. Sed quid ſi offendens ſit hæres ſub beneficio inventarii dumtaxat? Et prima facie videretur quod ejus factum non noceat creditoribus hæreditariis, ſicut nec negatio vel alia offenſa curatoris bonorum vel hæreditatis jacentis, quaſi hæres ſub beneficio inventarii curatori vel depoſitario (uſque ad concurrentiam debitorum) æquiparetur. Sed hoc non obſtante, dicendum per negationem vel ingratitudinem talis hæredis feudum cadere in commiſſum, quia ut plene tractabimus infrà §. 150. hæres ſub beneficio inventarii eſt verus hæres, quamvis ſub certis modificationibus de quibus ibi, & eſt verus dominus rerum hæreditariarum, & verus vaſſallus. Et ſic etiam in præjudicium creditorum (videlicet chirographariorum, non autem hypothecariorum & habentium jus in re) poteſt delinquendo committere feudum. Tenetur tamen de ſuo, ſi opus ſit, replere inventarium, uſque ad valorem æſtimationem feudi culpa ſui commiſſi, ut creditoribus etiam chirographariis ſatisfiat. Sed quid ſi hæres non ſit ſolvendo de ſuo nec de hæreditario, utrum ſaltem in ſubſidium creditores chirographarii habeant recurſum in feudum commiſſum? Videretur quod ſic, per id quod diximus infrà §. 150. donationem ab hujuſmodi hærede factam, à creditoribus chirographariis revocari in ſubſidium: igitur eodem caſu quo iſte hæres eſt prohibitus in effectu alienare per contractum & non favore ſuo, ſed favore alterius, eodem caſu videtur prohibitus alienare per delictum, *juxta not. ſuprà eodem. quæſt.* 14. *num.* 65. Contrarium puto, quia hæres ſub * beneficio inventarii, non magis prohibetur nec impeditur alienare quam hæres ſimpliciter, licet in ſubſidium & in caſum donationis locus ſit revocatoriæ, ſive donatarius ſciverit donatorem eſſe ſolvendo ſive non, *l. qui autem. §. ſimilique modo. ff. quæ in fraud. cred. l. pen. C. de revoc. his quæ in fraud. credit.* Sed actio revocatoria non poteſt habere locum contra patronum jure feudali feudum ſibi commiſſum occupantem, quia ſolum quod ſibi debetur & quod ſuum eſt recepit, & in eo ceſſat revocatoria. Textus in

* An hæres per beneficium inventarii poſſit alienare.

d. l.

*d. l. qui autem. §. apud Labeonem.* An autem ſuperveniente hærede ſimplici, qui hæredem per beneficium inventarii excludit, reſolvatur commiſſum feudi hæreditarii quod tempore medio culpa ejus qui per inventarium hæres erat, contingit? pendet ab ardua illa quæſtione: An medio tempore per hujuſmodi hæredem geſta reſolvantur vel non: de qua plene infrà §. 150. ubi remitto, quia non expedit materias de propriis locis transferre. Adverte tamen ad id, quod dixi culpa vel delicto hæredis per inventarium feudum committi etiam in præjudicium creditorum: ut not. limitetur niſi ante noxam admiſſam hujuſmodi hæres petendo à judice ordinario homologationem beneficii inventarii à principe impetrati, caverit (ut moris eſt) de faciendo creditoribus uſque ad vires inventarii ſub hypotheca omnium bonorum: quia ex tunc chirographarii efficiuntur hypothecarii, & ſic non poteſt amplius dictus hæres committere feudum niſi ſub onere hypothecæ, per not. *ſuprà ead. qu.*

*Legatarius feudi offendens patronum, utrum amittat feudum.

174. Quadrageſimotertio quæro, Quid in legatario* feudi ſcienter offendente patronum? Reſpondeo, ſi ante obitum teſtatoris, clarum eſt quod non poteſt committere feudum quum nullum jus habeat, ſed eſt dicendum ſicut ſuprà *eo. qu.* 40. Si autem poſt mortem teſtatoris, aut legatum eſt purum & dies ceſſit, & legatarius hoc ſciens offendit, dico locum eſſe commiſſo in præjudicium legatarii, etiam ex offenſa facta ante acceptationem & traditionem legati. Ratio, quia acceptatio ſequens retrotrahitur ad diem obitus teſtatoris, per notata in *l. proinde. ff. ſi cert. peta, junctis notatis* infrà §. 132. Et ſic cenſetur offenſor fuiſſe vaſſallus tempore delicti, quia in legatis dominium tranſit recta via per jura vulga. & dictum eſt *ſuprà §. trigeſimotertio. qu. 37. num.* 109. Nec obſtat quod ante traditionem non eſt plene dominus de jure gentium, ut notatur per doctores in *l. certi condictio. in princip. ff. ſi certum petatur*, quia imo habet omne dominium, quamvis de jure ſpeciali, & tenetur & ſcit ſe teneri ad fidelitatem præſtandam patrono: igitur eum offendendo amittit feudum, ſeu omne quod in eo habet: non etiam per offenſam hæredis, aut alterius feudum committi poſſet, niſi in caſu repudiationis legati. Si vero legatarius repudiaverit (quod poteſt etiam poſt offenſam, dummodo nulla præceſſerit acceptatio,) evaneſcit commiſſum, quia fingitur* nunquam fuiſſe legatum, *l. legatarius. §. 1. l. ſi tibi homo. §. cum ſervus. ff. de lega.* 1. Et conſequenter remanet legatum hæredi, non ex repudiatione, ſed hæreditario jure, & ſic non poteſt eſſe locus commiſſo, nec ex hujuſmodi ſimplici repudiatione præſumitur fraus, *ut in d. l. qui autem & in quæſt. præced.* Si autem legatum eſſet in diem vel ſub conditione adhuc pendente, tunc offenſa legatarii quum adhuc non ſit vaſſallus; nec aſtrictus fidelitati, non poteſt dici felonia ſive ingratitudo clientelaris, nec facit feudum committi, nec amittit jus offendentis, & locum habebunt ea quæ ſuprà *eod. qu.* 40.

*Repudiatio legati trahitur retro.

175. Noxa autem hæredis ante diem legati cedentem, faceret committi feudum in prejudicium hæredis dumtaxat, & ſub onere legati vel fideicommiſſi, *l. fi. in fi. C. commun. de lega.* per not. ſuprà *eod. qu. 17. cum ſeq.* Et pariter negatio vel ingratitudo ejus qui feudum ſub pacto de retrovendendo emit, non nocet venditori vel ejus hæredi, quia illi nedum ſimplex jus ad rem & perſonalis actio competit, ſed etiam actio in rem ſcripta & jus in re, ut late probavimus defendendo opinionem Paul. contra Alex. infrà §. 184. & tetigi in breviario meo conſiliorum Alex. *conſi.* 10. *lib.* 1. Et ſic venditor vel ejus hæres (dummodo non participaverit delictum nec aliàs circa hoc fuerit in culpa) poterit à patrono jure commiſſi poſſidente redimere, & tenebitur patronus recepto redemptionis pretio illum inveſtire nullo utili jure feudali ratione redemptionis exacto. Sed ſi quintum denarium ratione ejuſdem venditionis non fuerit ab initio ſolutum, poterit tunc patronus illud exigere juxta not. ſuprà §. 33. *q.* 3. *&* infrà §. 51. *q.* 4. Sed quid ſi poſt noxam ab emptore commiſſam, venditor prævenerit patronum redimendo ab eodem emptore? Reſpondeo: nihilominus poteſt patronus exigere illud pretium ab emptore intra tempus intra quod poteſt agi ad declarationem commiſſi: nec obſtat quod in particularibus ut hic, pretium non ſuccedit loco rei. *l. venditor. ex hæredi. §. quod ſi rem. ff. de hæred. vel actio. vend.* & in feudis eſt textus in *c. 1. ſi vaſſall. de benef. ſi de feud. defunct. conten. ſit inter do. & agna.* quia hoc eſt verum quantum ad hoc ut pretium habeatur pro feudo, quod eſſe non poteſt, quamvis id opinatus ſit Joa. And. in *addi. ſpecul. titu. de feud. in rub. qu. fin.* quem merito reprobant Bald. *in c. 1. de feud. non habente pro nat. feud. in uſib. feud.* Fran. Areti. *conſi. 14. viſo & examinato. col. 2.* Jaſ. & Alciat. in *l. ſi eum ſervum. ff. ſi cert. peta.* Sed quantum ad hoc, ne quis indebite lucretur ex re aliena alteri debita, pretium bene ſuccedit loco rei in ſubſidium etiam in ſingularibus, *l. ſi ipſa res. ff. de eo quod met. cauſ. & notant doctores in d. l. ſi eum ſervum.* Sed ingratitudinem committens ſtatim obligatur condictione ex hac lege ad feudi reſtitutionem. Ex quibus infero notabilem declarationem ad illud quod diximus ſuprà *eo. qu. 10. num.* 144. & 145. juri commiſſi longo tempore præſcribi per ſingularem ſucceſſorem juſto titulo & bona fide: quia verum eſt reſpectu ipſius feudi & tertii poſſeſſoris: non autem reſpectu ingrati, quin ab eo quandiu vivit (& niſi aliter tacite vel expreſſe commiſſum vel noxa remiſſa ſit) poſſit prædium quod inde recepit extorqueri per not. in *d. l. ſi eum ſervum*, quod diligenter nota.

176. Quadrageſimoquarto, Vidimus ſuprà *eo. qu.* 21. de felonia venditoris vel donatoris: ſed quid de offenſa facta per* emptorem vel donatarium? Breviter reſpondeo. Si ante omnem traditionem veram vel fictam, non eſt noxa feudalis, (quandiu enim prior dominus vaſſallus manet, non competit alii etiam certam & firmam ſpem habenti, dominium, nec jus, non nomen vaſſalli) *l. ſi ut certo. §. ſi duobus. ff. commodati. l. 3. ex contra. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Secus poſt traditionem etiam fictam tantum. Et hoc niſi conſtaret quod emptor vel donatarius habens facultatem, dominium & poſſeſſionem feudi prehendendi, ſubſiſteret animo prius offendendi patronum, deinde aſſumeret poſſeſſionem feudi, quia in ejus præjudicium cenſetur retro poſſidere, ex quo fraude ad hoc ordinata per eum ſtetit quominus poſſideret, *c. pro poſſeſſore. de reg. jur. in 6. cum vulg.* Idem dicendum è converſo ex parte venditoris, qui feudum vendidit ſub pacto de retrovendendo uſque ad annos, & tradit ſaltem per fictam traditionem, puta conducendo ab emptore, quia ſi offendat patronum, deinde ſtatim redimat feudum, puto alienationem ex brevitate temporis ſatis præſumi fictam vel ſimulatam in fraudem præmeditatæ feloniæ, & commiſſo locum eſſe ſi cauſa inimicitiæ vel offenſæ ſit antiqua: ſecus ſi appareret offenſa ex nova cauſa, vel ex inopinato ſuperveniſſe. Sed quid ſi ſibi conſcius metuens commiſſum non reducat, ſed ſinat labi tempus redemptionis? Utrum patronus poſſit prætendere aliquod commiſſum, vel ſaltem præveniendo ante tempus redimendi lapſum petere ſibi jure commiſſi adjudicari jus redimendi competens offenſo? Videtur quod ſic, quaſi hæc actio competens ad feudum ſit pars feudi, vel ſicut feudum ad quod competit judicetur, juxta notata in *l. à Divo Pio. §. in venditione. ff. de re. jud.* Contrarium puto, dummodo emptor nullam fraudem participaverit, quia in iſtis pœnalibus ſtrictè & propriè termini capiendi ſunt. Unde habens actionem ad feudum, non cenſetur habere feudum nec eſſe vaſſallus, ſed requiritur quod vere habeat feudum & vaſſallus ſit, tum patronus habet emptorem verum vaſſallum, ex cujus felonia committi poſſit, & ſic venditori tanquam extraneo non congruit jus nec titulus vaſſalli, nec ratio feloniæ & commiſſi. Secus ſi probaretur etiam donatarium vel empto-

*Emptor vel donatarius feudi dominum offendens utrum feudum amittat.

rem colluſiſſe & fraudem participaſſe in damnum patroni.

* Amiſſio feudi utrũ locum habeat in feudo quod lege contractus gradatim defertur?

177. Quadrageſimo quinto quæro, quid in feudo quod * lege contractus defertur, puta conceſſo Titio, filiis & nepotibus de quo tactum eſt *ſupra eodem qu. 36. in fin.* Pone vivo patre filium graviter offendiſſe patronum: utrum amittat jus ſuum? Videretur quod non, quia vivo patre nullo modo eſt vaſſallus, quamvis habeat certum & formatum jus in re, ſed ſolus pater vaſſallus eſt: ergo ſolum ex ejus capite feudum committi poteſt, & non ex capite filii, cui non adaptatur ratio feloniæ, ſicut nec jus & nomen vaſſalli, & non debet fieri extenſio in his pœnalibus. Unde ſufficere videtur quod notatur in *l. imperialem, §. inſuper. de probib. feud. alien. per Federic. & ſupra eodem, qu. 40.* In contrarium: quia iſte caſus longe differt à præcedentibus quæſtionibus in quibus legatarius emptor vel donatarius vaſſalli nullum jus, nullam cauſam, nullum adhuc beneficium accepit à patrono. Hic autem filius habet jus firmum & formatum in feudo, & illud habet non à patre vel alio vaſſallo: ſed ex liberalitate ſeu beneficio patroni, qui hunc filium in conceſſione & ſua inveſtitura comprehendi voluit. Et ſic eſt vaſſallus in ſpe certa, ex lege & diſpoſitione ipſius infeudationis. Pro reſolutione dico, quod non debet amittere feudum ex capite noxæ feudalis, quum nondum ſit vaſſallus: ſed ex *l. fin. C. de revocand. dona.* tanquam ingratus in beneficum & liberalem donatorem, habet enim locum *d. l. fin.* etiam in donatione ob cauſam, quatenus cauſa non excludit liberalitatem, ut patet in *d. l. fin. ibi, vel quaſdam conventiones.* Facit quod not. Philip. Cor. in *conſil. 45. licet in hoc lib. 4.* donatorem ob cauſam eſſe in eo quod cauſam excedit, propriam & ſimplicem donationem: & quæ deducta ſunt ſupra §. 13. *gloſſ. 5. q. 12.* & vide pleniſſimè ſi vacat per do. And. Tiraq. in *repet. l. ſi unquam in ver. donatione largitus, verſ. Secunda declaratio. num. 68. cum ſeq.*

178. Unde puto diſtinguendum. Aut patronus gratis & liberaliter conceſſit, aut ex debita remuneratione, vel mediante pretio. Primo caſu locus eſt *d. l. fin.* quia verum eſt quod donationem fecit, & liberalitatem exercuit in eos & ſingulos ſive ſimul, ſive ordine ſucceſſivo in donatione à ſe vocatos & comprehenſos: & tunc ſi quis ex illis graviter & ſcienter offendat, labitur in vitium ingratitudinis & incidit in *d. l. fin.* & amittit jus ſuum dumtaxat. Vnde, ſi offendens erat in ordine ſuo, & poſſidebat feudum in totum vel in parte, feudum vel pars redit ad patronum, tanquam ad donatorem durante vita ingrati dumtaxat. Sed quid ſi donatio ſeu conceſſio ſit facta cum clauſula & *eorum cuilibet*, vel ſimili? ita quod eſt locus juri accreſcendi etiam inter plures quibus primum ſit conceſſio, numquid portio offenſoris accreſcat conſorti innocenti? Breviter dico quod non, quia iſta reverſio vel revocatio ſpecialiter ſit in vindictam injuriæ & ingratitudinis, & cenſetur excepta à generali clauſula juris accreſcendi.

* Jus commiſſi fortius eſt jure accreſcendi.

Si * autem offendens adhuc habebat alium ante ſe & tunc ſolum ſpem ſuam committit, & adjudicabitur patrono libere fovendum omne jus quod devolvetur ad ingratum tempore ingrati. Secundo caſu, quum propriè patronus non exercuerit liberalitatem, non habebit locum diſpoſitio *d. l. fin.* Et ſic cum non remaneant niſi ſtricta onera feudalia, puto non eſſe locum commiſſo feudali propter delictum ejus qui nondum habet, ſed tantum ſperat feudum etiam ſpe ornata, nedum ſi illa ſpes habeatur ex diſpoſitione vaſſalli, qui legatum, donationem gradualem & ſubſtitutionem fecit: ſed etiam ſi ex diſpoſitione patroni. Et his breviter dictis, & quæ non invenies alibi diſtincta, quamplurimæ illa quæſtiones decidi poſſunt.

* Recognoſcens feudum ab alio quàm patrono, utrum feudum amittat.

179. Quadrageſimo ſexto quæro, an vaſſallus recognoſcens * feudum ab alio quam à vero patrono, debeat amittere feudum? Et ſi quidem ignoranter, certum eſt quod non, ſicut & in negante extra judicium: ſed dubium eſt quando ſcienter: & videtur quod ſic, quum manifeſtè faciat actum ingratitudinis, utpotè à vero patrono id auferendo propter quod fuit conceſſum beneficium, qua non eſt alia juſtior cauſa feudi amittendi. *cap. 1. §. ſed non eſt alia, quæ fuit prim. cauſ. benef. amitt. in uſibus feud.* & maximè ſi ſpontè & non coactè alium recognoſcat. & ita ſentit Paul. *conſil. 369. viſo & examinato. num. 2. lib. 2. & ita cavetur conſuetud. Senonenſi. eod. titul.* §. 188. & idem ſentit *conſuetudo Nivernenſis eod. tit. §. 66. juncto §. 68. in fin.* Sed quamvis hoc ſit in ſe rationabile, tamen ubi conſuetudo non exprimit ut hic, non ſervatur tantus rigor: ſed ſatis eſt quod vaſſallus vero patrono proſequente jus ſuum, non abneget illum in patronum. Hinc etiam ſi vaſſallus agnoverit feudum moveri à vero patrono, ſatisfacit huic §. & dato quod poſtea falſum ſive diminutum tradat catalogum, & in ejus diſcuſſione neget quædam prædia vel jura eſſe de iſto feudo, & conſequenter moveri ab eodem patrono vel ei deberi: quamvis ſi doloſè faciat, mereatur res occultatas vel negatas amittere, ut diſponit conſuetudo Nivernenſis in *d. §. 68. in fin.* tamen apud nos non amittit, ex quo recognoſcit corpus feudi: & conſuetudo noſtra de rebus ſingularibus non diſponit; ſed patronus res negatas vel controverſas tenebit ad manum ſuam ex defectu catalogi, ut diximus ſuprà §. 10. & ita obſervatur. Quod ego limito niſi vaſſallus contendens certa prædia non eſſe de feudo, & volens pendente lite frui, expreſſim abnegaverit dominum in patronum, ratione illorum prædiorum, & ſic eorum proviſionem obtinuerit: ut in *§. ſeq.* tunc enim in illis erit locus commiſſo, cui vaſſallus abnegando & litem ſuper hoc conteſtando ſe ſubjecerat. Adde notata *ſupra eod. in princ. num. 6.* Item quod dixi ſcienter recognoſcentem ab alio non amittere feudum, limito ſingulariter ut non procedat in feudis & vaſſallis propriè * ligiis, ut in caſtris, Ducatibus, Comitatibus, & aliis quæ immediatè à ſupremo rege noſtro in feuda ligia, nullius fidelitate excepta moventur: in his enim puto feudum ipſo jure committi regi, ſi homo ejus ligius ſcienter ab alio, ſaltem extero & non ſubdito regis, recognoſcat, & hoc propter inſignem perfidiam & offenſam ſupremi principis & reipublicæ cujus majeſtas & dignitas læditur & imminuitur ab homine ligio.

* Ligius vaſſallus plus aſtringitur quam non ligius.

* Abutens feudo vaſſallus utrũ feudo privetur.

180. Quadrageſimo ſeptimo quæro, Quid ſi vaſſallus feudo * abutatur notabiliter deteriorando? Omnes doctores tenent ſufficientem eſſe cauſam ad privationem feudi, ut Bald. & omnes in *l. Federicus, §. quicumque advocatitiam, per illum textum de pace tenen. & ejus vio. in uſibus feud.* practic. Papi. *in lib. quo agit. ad revoc. feud. in gloſſ. nec ſuperſtitibus in cauſa* 29. Jacob. *de inveſt. in verſicul. dictique vaſſalli pro non committ. felon. col. 9. in cauſa.* 12. Franciſc. in 4. *part. feud. cauſa.* 12. *& in conſ.* 137. *col.* 1. Jaſ. in *prælud. feud. num.* 68. *& in conſilio.* 17. *col.* 1. *lib.* 1. Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 265. *verſic.* 11. Zaſi. in *epitom. part.* 10. *conclu.* 8. Et adducunt ſimilia de emphyteuta qui abutendo & deteriorando perdit emphyteuſim. *Authent. qui rem.* ubi per Bald. Paul. Jaſ. C. *de ſacroſ. eccleſ. ubi idem tenent in uſufructuario, quod etiam probat.* Alexand. Jaſ. in *l. divortio. § ſi fundum, ff. ſoluto matrimonio.* Sed iſta ſimilia benè quadrant in feudo temporali, puta ad certas generationes conceſſo: ſed non æquè in feudo perpetuo, maximè apud nos ubi feuda ſunt patrimonia noſtra. Unde videtur licere abuti, ſicut & re propria. *l. ſed & ſi lege. §. conſuluit. & §. ſeq. l. ſi quid poſſeſſor. §. ſicut, ff. de petit. hæred.* Sed hæc ultima jura non loquuntur niſi de fructibus vel ſimplici negligentia. Unde etiam apud nos veram puto deciſionem doctorum, non licere vaſſallo deſtruere aut aliud committere in magnũ & perpetuum detrimentum & vaſtationem feudi, intereſt enim patronorum, & prohibere poſſunt: nec caret dolo & crimine deterioratio quæ non ſit ad aliud quam

Digitized by Google

ad nocendum & perdendum, more populatoris, & poteſt eſſe talis & tanta, ut patronus ad commiſſionem feudi contra non recipientem & non reparantem concludere poſſit, & cauſa cognita adjudicari debeat. Et maximè ubi agitur de juriſdictione, in qua verſantur damnum & intereſſe publicum & etiam agitur de omnium ſubditorum damno & oppreſſione, quæ ad ſuperioris contumeliam & onus pertinet. Hinc domini locorum habentes in illis propriam juriſdictionem infeudatam à rege, propter nimium exceſſum & abuſum, privari poſſunt per ea quæ tradit Bald.& alii, *in d. §. qui advocatitiam*. Innoc. Joan. Andr. Gemy. Phil. in *c. 2. de re jud. in 6.* & per hæc limitari debet quod Petr. Cyn. Alber. Bald. Paul. in *Authent. ſtatuimus, C. de epiſcop. & cleric.* dicunt de Comite * Flandrenſi, qui denegavit juſtitiam facere ſubditis, unde habuerunt recurſum Pariſiis ad regem Francorum, quod propterea non debebat privari juriſdictione, ſed ſolum puniri arbitrio regis, & ſequitur Jacob. in *inveſtit. in verſic. Marchion. qu. pen.* ut procedat niſi ſit abuſus intolerabilis, & non aliter commode reparabilis, quam per exemptionem ſubditorum & reductionem ad primitivam & naturalem juriſdictionem regis.

* Comes Flandrenſis

181. Quadrageſimo octavo, quid ſi ipſemet patronus * injuſtè deneget inveſtituram vaſſallo, vel neget eum vaſſallum, prætendens fortè totum eſſe de ſuo domanio, an privetur directo dominio & ſuperioritate feudali? Omnes feudiſtæ in *cap. 1. in princ. quæ fuit pri. cauſ. benef. amitt.* & ubique tenent quod ſic, prout etiam non eſt dubium in terminis uſuum feudalium in quibus loquuntur. ut in *c. 1. in fin. de for. fide l. in ca. unico. qualit. dom. propri. feud. privetur in uſib. feud.* & ſequent. Guido. Pap. *in Deciſ. Delphi. 168.* Sed apud nos non obſervatur, ut etiam tactum eſt *ſupra § 2. gloſ. 4. nu. 22. & ſeq.* Non tamen negaverim quin ſi fortè tam enormis & atrox offenſa patroni inveniatur in perſonam innocentis clientis, poſſit cauſa cognita cliens eximi, & manere vaſſallus immediatus ſuperioris patroni.

* Patronus denegans inveſtiturã utrum privetur feudo.

181. Quadrageſimo nono quæro, utrum vaſſallus ingratus non puniatur in * alio quam in amiſſione feudi? Reſpondeo. Aut agitur de ſimplici abnegatione, & non punitur in alio, quia hujuſmodi culpa, etiam ſi propter ſcientiam & dolum cadat in genus delicti privati, puta mendacii cum injuria & ingratitudine, tamen * non egreditur fines negotii feudalis, & ſic non meretur in alio puniri quam in amiſſione feudi, in quo & quatenus delictum eſt, *l. reſcriptum, ff. de his quibus, ut indign. l. ex facto. §. Iulianus*, & ibi Alex. Jaſ. *col. 1. ff. de vulga. & pupill. cap. quæſivit in fin. de his quæ fi. a maio. parte cap.* Idem eadem ratione quando agitur de deterioratione not. ſupra eodem *quæſt. 47.* Aut vero agitur de alia offenſa cadente in atroces injurias & delictum punibile: & tunc dico quod ultra amiſſionem feudi poterit pro modo delicti criminaliter puniri, juxta *l. reſpiciendum, ff. de pœn.* quin etiam civiliter, ſi tanta ſit injuria vel offenſa quod amiſſio feudi fortè utilis ad reparationem & ſatisfactionem condignam non ſufficiat, quod prudentum judicum arbitrio relinquo.

* Ingratus vaſſallus utrum etiã in alio ſit puniendus quam in feudo amittendo.
* Pœna delicto commenſuranda.

183. Ultimo & quinquageſimo pro complemento materiæ hujus §. quæro, utrum feudum quod * confiſcatur, vel aliter amittitur, dicatur conſolidari, & cui & in qua qualitate conſolidetur? Hæc quæſtio multas & quotidianas comprehendit.

* Feudum confiſcatur an cui & quomodo dicatur cõſolidari.

Et primo notandum eſt quod in verbis finalibus hujus textus confiſcatio * large & impropriè accipitur, & ſtat pro commiſſo: propriè autem & ſtrictè eſt publicatio omnium vel partis bonorum vel certarum rerum, & devolutio ad fiſcum, vel eum cui princeps jus confiſcationis conceſſit. Soli enim ſupremo principi ſuperiorem non recognoſcenti competit fiſcus, & jus confiſcationis, ut not. gloſ. Bart. Luc. de Pen. Joan. de Plat. in *rub. C. de jur. fiſc.* Textus in *l. C. de bon. vacan. lib. 10.* Bald. in *l. 1. C. de hered. vel actio. vendi. in l. 1. col. fin. C. de hered. inſtit. & in rub. C. de pri. fiſc.* Princeps tamen in hoc regno conceſſit unum de juribus ſuis fiſcalibus, videlicet jus bonorum vacantium & publicatorum, ſeu propter crimen confiſcatorum, dominis quibus conceſſit & infeudavit merum imperium ſeu altam juſtitiã in regno ſuo, ut infrà §. 160. Ubi de ratione & effectu hujuſmodi conceſſionis diximus, & probavimus tam merum imperium, quam jus confiſcationis originaliter eſſe, & emanaſſe de fiſco regio, & ſacro domanio regis & ejus coronæ. Unde nomen ſemper retinuit, licet propriè & ſtrictè loquendo non dicantur confiſcari, niſi quæ applicantur principi, qui ſolus habet fiſcum.

184. Fiſcus * enim & res fiſcales, propriè ſunt, & dicuntur in jure, bona & jura quæ ſpectant ad principem in quantum princeps, quod nos vocamus domanium regium, cujus proprietas ſpectat ad majeſtatem & coronam regiam, & non ad perſonam organicam principis. Unde nullo modo poſſunt alienari & expropriari à corona etiam per principem, ut latè deducit Luc. de Pen. in *l. quicumque per 4. col. de omni agro deſer. lib. 11. & in l. 2. ad fin. de jur. reip. lib. 11. & in l. contra publican. col. 5. de re mil. lib. 10.* ℂ. Cætera autem bona & jura quæ ſpectant aliunde quàm ratione coronæ & domanii regalis, vocantur in jure res privatæ ſive patrimonium privatum principis, ut eſt textus in *l. bene à Zenone. §. ſed ſancimus, C. de quad. præſcript.* Ubi apertè ſit hæc differentia inter duplex * patrimonium principis, ſcilicet fiſcale & privatum, ut tradit Petrus Perticus doctor Gallus, in *rub. pro he. inſt. nu. 13. verſ. Vnde reſpondeo*, quem ſequitur Cyn. in *l. procurator. C. de eden.* Ex quibus patet quod licet domini habentes merum imperium infeudatum à rege, habeant jus confiſcationis in ſuo territorio, non tamen habent propriè fiſcum, & eorum reſpectu non dicitur confiſcatio propriè, ſed ſymbolicè retento originis nomine. Et magis remotè & impropriè ſumitur verbum confiſcare in hoc textu, quoniam refertur ad jus commiſſi feudalis, propter noxam à vaſſallo commiſſam, & competit cuilibet vel privato domino feudali.

* Fiſcus.

* Duplex patrimonium principis.

185. Modo ad reſolutionem quæſtionis noſtræ diſtinguo quatuor * membra, quandoque enim feudum finitur, quandoque confiſcatur: quandoque committitur: quandoque mediante voluntaria alienatione vaſſalli per patronum acquiritur.

* Quadruplex diſtinctio.

Primum * eſt, quando feudum ad certa tempora vel generationes conceſſum fuit, quę expirant, & tunc quaſi naturaliter velut moriatur redit ad patronum, non per modũ tranſmiſſionis alicujus juris vaſſalli: ſed per modum meræ privationis, negationis, & annihilationis feudi & vaſſalli. Secus eſt in aliis tribus membris, in quibus patronus ſuccedit per modum cujuſdam tranſmiſſionis juris in ſe à vaſſallo. Hinc eſt quod in hoc primo membro, reverſio ſit ſine aliquo onere impoſito per vaſſallũ, vel præſcripto contra eum, nihil enim potuit per vaſſallum diſponi, nihil contra eum præſcribi, niſi ad milites juris ipſius vaſſalli, quod erat de ſe & naturaliter temporale & reſolubile. Unde hoc caſu propriè verificatur regula *l. lex vectigali. ff. de pigno.* quod reſoluto jure datoris reſolvitur jus acceptoris; ad quod *l. is cui via. in fin. ff. quemadm. ſer. amitta. & §. rurſus quib. mod. feud. amitta. cap. 1. §. quid ergo. de inveſt. de re ali. fac. cap. 1. §. preterea. d. cap. Conrad. in uſibus feud.* Et maximè quando reſolutio ſit ex natura rei, & ex neceſſitate cauſæ veteris & intrinſecæ, & ſine voluntate & facto jus amittentis, ut hic, juxta ea quæ tradunt Bart. in *l. in diem, ff. de aqu. plu. arcend.* Bart. Bald. Angel. in *l. ſi ex duobus. §. idem Marcellus, ff. de in diem addict.* Secus eſt in aliis tribus membris, ut ſtatim dicetur.

* Finiri feudum quando dicatur.

186. Et in caſu hujus primi membri quæro primo, utrum reverſio fiat ipſo jure? Breviter dico quod ſic, quia privatio & annihilatio, vel non ſit, vel ſi ſit (ut dictum eſt) neceſſario trahit ſecum executionem, & conſequenter ipſo jure ſit conſolidatio feudi, nec eſt dubium reſpectu ipſius fidelitatis & dominii utilis ſeu proprietatis more noſtro loquendo. Sed dubitari poteſt



Digitized by Google

utrum ſit idem reſpectu poſſeſſionis naturalis quam habebat vaſſallus? Et videtur quod non, quia poſſeſſio * eſt facti, & propter nullitatem actus à jure introductam non ceſſat nec infirmatur, *l.* 1. §. *ſi vir uxori. ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ.* Unde in ſimili decidit Bald. in *tract. de pac. conſtant. in ver. pactiones in fin.* quod licet dominium utile cenſuarii, aliquo caſu ipſo jure revertatur ad dominium directum, tamen quoad poſſeſſionem nullus perdit donec ejiciatur foras. Sic & in uſufructuario decidit gloſſ. quam doctores ibi ſeq. in *cap. licet epiſcopus, in verſ. te non vocato, de praben. in* 6. quod finito uſufructu non poteſt à quaſi poſſeſſione expelli, ſed contra eum agendum eſt negatoria vel ex cautione de re reſtituenda, *ut ff. ſi uſusfruct. peta. l. uti frui in fin. princip. de uſufruct. & quemadmodum, l.* 1. §. *habet autem*, & ſimiliter in emphyteuſi ſentiunt doctores in *l.* 2. *C. de jur. emphyt. & in cap. potuit. de locato.* quod emphyteuta non amittat ipſo jure poſſeſſionem, quamvis ipſo jure amiſerit emphyteuſim, dum quærunt an poſſit propria authoritate domini à poſſeſſione expelli. Et ita quod emphyteuta non cadat ipſo jure à poſſeſſione naturali, licet cadat ipſo jure ab emphyteuſi, decidit expreſſim Bald. *in add. ad Specul. tit. de loca. col.* 5. dicit textus in *l. in rebus ad fin. ff. de precurat.* quod qui precario ad certum tempus rogavit, adhuc finito tempore poſſidet.

*Poſſeſſio eſt facto.*

187. Quibus non obſtantibus dicendum, dum feudum * vel emphyteuſis naturali ſuo fine hoc modo finitur, nedum dominium utile, ſed etiam poſſeſſionem naturalem reſolvi, redire & conſolidari ipſo jure dominio directo, & poſſeſſioni civili. Ratio, quia dominium utile & naturalis poſſeſſio hoc caſu ſubalternantur directo dominio, & civili poſſeſſioni, & non fuerunt tranſlata niſi limitatim uſque ad certum tempus, quo pendente vaſſallus vel emphyteuta non poſſidet niſi ſub hac qualitate & conditione hujus limitatæ conceſſionis. Unde ea finita neceſſe eſt quod deſinat poſſidere, niſi aliter poſſeſſionem interverteret, quod non eſt præſumendum. Et ita in feudo quando ſolo temporis curſu finitur, decidit Bald. in *cap. qua in eccleſiarum, col.* 7. *de conſt. & in l.* 1. *qu.* 49. *ff. de rer. divi.* Ubi dicit quod finito feudo, ſtatim civilis poſſeſſio domini trahit ad ſe naturalem. Idem decidit in re conceſſa ſub cenſu ad vitam in *cap. cum veniſſent. col.* 2. *de reſtit. ſpolia.* Et ſequitur Andr. Barba. in *cap. ex part. de feud.* Idem tenet Jaſ. in *feudo & emphyteuſi. in l. clam poſſidere*, §. *qui ad nundinas in fin. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Franciſc. in 4. *par. feud. col.* 57. Non obſtat primum, quia verum eſt quod nullitas contractus non impedit transferri & retineri poſſeſſionem, quam quis accepit ut ſemper poſſideat ſine alia limitatione: hic autem recipiens non intendit accipere nec retinere poſſeſſionem ultra tempus conceſſionis. Non obſtat quod voluit Bald. in *d.* §. *pactiones, & in addi. ad Specul.* quia ne ſibiipſi ſit contrarius debet intelligi, non quando cenſus vel emphyteuſis naturali fine ſuo finitur, ſed cum aliàs per culpam vel delictum amittitur.

*Finito feudo finitur & poſſeſſio.*

188. Non obſtat gloſ. in *d. c. licet epiſcopus.* quia eſt falſa & erronea per prædicta, & contrarium videlicet quod morte * fructuarii ipſo facto finiatur, & civili conſolidetur poſſeſſio naturalis quam habebat fructuarius, decidit Bart. in repet. *l. ſi arrogator collat. num.* 14. *ff. de adoptio.* & in terminis donationis factæ retento uſufructu, quod per mortem donatoris extinguatur poſſeſſio naturalis, ſicut & uſusfructus, tenet Bald. *in conſil.* 157. *dicta tenuta lib.* 4. Et quod ſtatutum vel conſuetudo de continuanda poſſeſſione in hæredem, non habeat locum in poſſeſſione naturali uſufructuarii, decidit Joan. de Imol. *in conſil.* 16. *viſo caſu. ca.* 2. Rapha. Cuma. *conſil.* 173. Galvanus *in fin.* Jaſ. *conſ.* 152. *lib.* 4. *& eſt veritas, ut etiam dixi infra* §. 64. *qu.* 15. Non obſtat *d. l. in rebus*, quia facit pro ſententia noſtra: ibi enim dicitur eum qui rogavit precario ad certum tempus, finito tempore adhuc poſſidere, ita demum ſi dominus patiatur; & quod ſi hoc concedat, & prorogget ante primum tempus finitum, cenſetur eadem poſſeſſio, & idem precarium continuari. Si vero poſt primum tempus, finitum eſt novum precarium, & nova poſſeſſio, ut in dicta *l. in rebus, cum l. ſequenti. ff. de preca.* Ex quibus patet quod poſſeſſio precaria ipſo jure finitur & ad concedentem revertitur, dum precarium ipſum finitur. Unde ſi * precarium conceditur ad voluntatem vel beneplacitum concedentis, ſicut per mortem concedentis extinguitur, ut tradit Decius in *l. contractus, numer.* 10. *ff. de regul. jur.* ita extingui puto poſſeſſionem precariam, quemadmodum reſoluto pignore reſolvitur precarium ſuper eo appoſitum, & poſſeſſio precaria. Textus *eſt in l. ſi debitor. de preca.* Unde non eſt alienum à jure, ſi idem ſit in poſſeſſione beneficiaria ſive feudataria, emphyteutica, & ſimili.

*Idem in usufructu.*

*Idem in precaria poſſeſſione.*

189. Secundo circa idem primum membrum quæro: Utrum hujuſmodi reverſio ſeu conſolidatio fiat in * eadem qualitate, in qua conſiſtit & reperitur feudum dominans, vel dominium directum, ad quod feudum vel emphyteuſis finita revertitur? Et videtur quod non, per id quod notat Joan. Faber. *inſtit. de leg.* §. *ſi qui.* Ubi decidit quod illa quæ conſolidantur, non videntur acquiſita illo jure ſeu titulo, quo res quibus conſolidantur tenebantur, imò cenſentur alia à proprietate, & ideo tanquam alia judicanda ſunt, & de per ſe, & allegat. *l. Mævius*, §. *fundo, ff. de legat.* 2. Et idem tenet Aug. Aret. in *d.* §. *ſi cui, per l. non quacumque*, §. *fundus.* Ubi etiam Jaſon idem ſentit. *ff. de leg.* 1. hinc decidit Joan. Faber in *d.* §. *ſi cui*, quod attento, quod per conſuetudinem Franciæ, de qua in *cap. ex parte*, habet mulier dimidiam partem in rebus emptis vel acquiſitis per virum: ſi vir habeat quædam feuda antiqua ſibi propria antequam matrimonium contraheret: & ſic mulier nihil poteſt capere in illis, quum non ſint de conquæſtu: tamen ſi poſtea conſtante matrimonio, aliqua ſubfeuda vel prædia à propriis viri dependentia conſolidentur, & redeant ad virum tanquam dominum directum quacumque de cauſa; uxor in ipſis ſic conſolidatis habeat dimidiam partem: quia non cenſentur propria nec antiqua, ſicut feudum dominans cui conſolidantur, nec recipiunt vel retinent ejus qualitatem, ſed per ſe judicanda ſunt tanquam noviter quæſita, ſive jure conquæſtuum. Et iſta dicta aliter non dirigendo, imò errorem exaggerando ſequuntur Nicol. Boër. in *conſuet. Bituri. tit. de conſuet. matrim. & dom.* §. 2. Chaſſan. in *conſuetud. Burgund. tit.* 4. §. 2. *gloſſ.* 72. *col.* 2. & reperio quod idem tenuit Joan. Lupi. in *repet. rub. de donat. inter vir. & uxor.* 38. *col.* 2. *in fin.* Et eodem errore decidit Nicol. Boër. in *conſuetud. Bitur. tit. de conſuet. feud. & cen.* §. 5. *col. fin.* quod ſi vaſſallus acquiſivit partem ſubfeudi, quæ dependebat à ſuo feudo, quod tenet à ſuperiori patrono, qui petit rachatum pro parte retto feudi acquiſiti; vaſſallus autem dicat ſe non teneri, quia feudum ſuum tenet à dicto patrono, & partem ſubfeudi acquiſivit, quæ movebatur ab eodem vaſſallo ad cauſam dicti feudi, ex quo modo unita erat cum dicto feudo. Nihilominus decidit ibi Boërius deberi relevium, quia inquit poſt Fabr. & Aret. illa quæ conſolidantur non videntur acquiſita eodem jure vel titulo: ſed cenſentur alia à proprietate rei cui conſolidantur.

*Conſolidata an ſortiantur eamdem naturam.*

190. Sed * multum hallucinantur, quia quandocumque conſolidatio fit ex natura rei & ex neceſſitate cauſæ antiquæ, & inexiſtentis rei conſolidatæ, & rei cui fit conſolidatio, conſolidatum cenſetur, & ipſo jure efficitur ejuſdem juris, qualitatis, & conditionis cum re cui conſolidatur & unitur, ut latè probavi in alia quæſt. ſuprà §. 3. *gloſſ.* 1. *qu.* 4. *num.* 39. *& qu.* 5. 46. ubi videas, non repeto: non enim hoc caſu dicitur nova acquiſitio, ſed recuperatio & reverſio rei ad ſuam originem & ad primitivum ſtatum. Hinc appoſitiſſimè decidunt Anth. Butr. & Panorm. in *c. cum veniſſent. in ult. no. per illum text. de reſt. ſpol.* quod ſi habens poſ-

*Solutio.*

Digitized by Google

ſeſſionem civilem, ingrediatur naturalem vacantem priore conceſſione finita: non dicitur de novo acquirere rem vel poſſeſſionem, ſed potius continuare antiquam & civilem. Unde ſi eſſet ſtatutum quòd pro poſſeſſione noviter acquiſita ſolvatur gabella, tamen hoc caſu nulla debebitur gabella, ut tenent Soci. & Jaſ. in *l. poſſideri* §. *Nerva. ff. de acqu. vel amitt. poſſeſſ.* Hinc etiam in ſimili decidit Baldus in *conſ. incip. factum tale. quod eſt conſil.* 9. *lib.* 3. ſecundum veterem impreſſionem, quod quando feudum ipſo jure, puta in caſu alienationis cadit in commiſſum, revertitur ipſo jure: nec requiritur retraditio poſſeſſionis neque ſententia, quia jus directi dominii ſemper eſt in permanenti ex vi attractiva, & quod proprie non eſt novum dominium ſed conſolidatio. Quia dominium directum habet vim directi & utilis: ſicut cùm finitur emphyteuſis, vel uſusfructus, vel cùm res revertitur ad mulierem ſoluto matrimonio. *l. in rebus. C. de jur. dot.*

191. Et ſic concludo, quòd ſi viro vel uxori competant quædam feuda ante matrimonium acquiſita, & conſtante matrimonio quædam ſubfeuda vel emphyteutica prædia inde dependentia, revertantur ad directum dominum propter finitam conceſſionem, vel etiam ratione commiſſi, ex vi juris antiqui inhærentis feudo dominanti, non cadunt in conquæſtum, ſed omnino efficiuntur propria ejus ad quem ſpectat locus dominans, & ejuſdem qualitatis & conditionis cum re cui conſolidantur. Et ut diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. hujuſmodi conſolidata non ſunt in fructu, nec in novo conquæſtu: ſed dumtaxat fructus rerum conſolidatarum excidentes conſtante matrimonio, cadunt in communitatem conjugum. Aut enim inſpicimus formam & modum acquiſitionis, & non eſt conquæſtus, nec nova acquiſitio: ſed recuperatio & conſolidatio. Aut inſpicimus cauſam, jus & actionem, cujus virtute fit & adjudicatur hujuſmodi conſolidatio, & illa indubitanter eſt antiquum & proprium jus, non enim cœpit competere de novo, ſed competebat domino loci dominantis ante contractum matrimonium. Et è diverſo, ſi fundus dominans ſit de communi conquæſtu, quæcumque inde dependentia conſtante matrimonio conſolidantur, erunt de communi conquæſtu, & eamdem naturam & qualitatem ſortientur. Falſum eſt etiam, & contra omnem rationem & conſuetudinem, quod ſcripſit Boerius deberi rachatum vel laudimium ſuperiori patrono quando vaſſallus acquirit ſubfeuda vel eorum partem, quoniam hujuſmodi jura nunquam debentur niſi dominis immediatis, ut patet per omnes conſuetudines hujus regni, & aliquid diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 12. *&* §. 33. *qu.* 13. Non obſtat *d. l. Mevius* §. *fundo. nec d.* §. *cui legatur. nec dicta l. non quæcunque* §. *fundus.* quia non tendunt ad ſcopum, nec ex illis aliquod argumentum pertinens colligi poteſt. Ibi enim dicitur quòd fundo alieno legato, ſi ante diem cedentem legatarius redimat proprietatem deducto uſufructu, deinde uſusfructus finiatur, & conſolidetur, poſtea cedat dies legati, poterit legatarius petere feudum ex legato, ſed non conſequetur integrum legatum. ſive ſolidam æſtimationem fundi, ſed ſolum illud quod ſibi abeſt, ex eo quod proprietatem redemit, & ſic de æſtimatione rei ſolvenda legatario, deducetur æſtimatio uſusfructus, quia legatarius non emit uſumfructum, ſed accrevit: & ſic (quaſi ex cauſa lucrativa habuerit) eatenus non debet iterum habere ex legato, quod eſt alia cauſa lucrativa, & duæ hujuſmodi cauſæ non concurrunt circa idem. *l. omnes. ff. de actio. & oblig.* §. *ſi res inſti. de legat.* Ex quibus patet quod ibi uſusfructus conſolidatus non conſideratur ſeorſum & per ſe, ex eo quod ſit res ſeparata & proprio diſtincta jure judicetur, quoniam vere non eſt amplius aliquid per ſe, quum ſit, & maneat conſolidatus cauſæ ſuæ: ſed conſideratur quod prius fuit, ad hoc ne ſolvatur totius legati æſtimatio legatario, ſed ſolum id quod ſibi adeſt, & ne legatarius bis circa idem lucretur. Ubicumque igitur ceſſat neceſſitas evitandi concurſum duarum cauſarum lucrativarum, ceſſant & verba & mens dictorum jurium & ſimilium. In legibus autem appendendis & inducendis, primum animadvertendum eſt, qua mente quodque dicatur: alioquin non eſt argumentatio, ſed verborum captatio inanis. *l.* 1. *ff. ad exhib. l. ſcire oportet.* §. *aliud. ff. de excuſ. tuto. l. ſcire leges. ff. de legibus.*

192. Et quod concluſimus ea quæ ſive naturali fine conceſſionis temporalis, ſive jure commiſſi conſolidantur, eamdem ſortiri naturam & qualitatem propriorum vel conquæſtus, cum re cui fit conſolidatio; Amprio primo, nedum reſpectu ſocietatis & communitatis viri vel uxoris, ut dictum eſt, ſed etiam reſpectu diſpoſitionis teſtamentariæ, ſucceſſionis ab inteſtato, & retractus proximitatis: & generaliter ubicumque de noſtra conſuetudine ratio & diſtractio habetur propriorum ſive hærediorum & conquæſtuum, vel acquæſtuum. Unde infero, quod ſi quis habet fundum antiquum, à quo dependent ſubfeuda vel vectigalia prædia ad tempus vel certas generationes, ſive ab ipſo, ſive à prædeceſſoribus ſuis conceſſa, quæ finita conceſſione redeunt, quamvis inter vivos poſſit de illis in totum libere diſponere, tamen in teſtamento vel codicillis non poterit ultra quintam partem, ſicut nec de reliquis propriis, infrà §. 62. *&* 93. Et ſi decedat ſine liberis, illa quæ ſic durante ejus vità acceſſerunt, devolvuntur una cum hæredio principali ad hæredes propriorum, nec in illis acceſſionibus aliquid capient hæredes conquæſtuum. Cenſentur enim per ſucceſſionem prædeceſſorum virtualiter obveniſſe, ex quo dominium directum utilis attractivum, & virtus & actio, vi cujus hujuſmodi acceſſiones revocantur, obvenit à prædeceſſoribus & eorum ſucceſſione, ut plenius diximus infrà §. 147. & ſi quis hujuſmodi acceſſiones vendat, cadunt in retractum erga propinquos ex latere unde proceſſit hæredium à quo movebantur, ut tractatur infrà §. 174. Quinetiam cadunt in doarium ſi feudum principale doario ſubſit: ſubeſt enim cum ſuis pertinentiis, ut dixi infià §. 136. Sive accedant vivo marito, ſive poſt ejus obitum, quia ſicut acceſſio fit proprietario quoad proprietatem, ita fructuario quoad uſumfructum, prout etiam late dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4.

193. Sed pone: aliquis* vendidit hæredium ſuum, in quo alius habet uſumfructum: venditione perfecta, & dominio tranſlato contingit morte fructuarii uſumfructum interire & conſolidari proprietati, deinde propinquus venditoris intentat retractum, utrum emptor poſſit deducere uſumfructum vel ejus æſtimationem? Si præfatorum doctorum ſententia ſuprà *eodem num.* 175. eſſet vera, ſequeretur quod ſic, quia deberet uſusfructus conſiderari per ſe, & ſic non invenitur emptus, nec titulo emptoris acquiſitus: igitur non debet comprehendi in retractu, quia actio retractus non competit niſi ad id quod eſt venditum, & quatenus eſt venditio dumtaxat. Sed contrarium eſt dicendum, & idem in retractu feudali, vel conventionali, quia proprietas fuit empta cum omnibus juribus & pertinentiis ſuis, & ſic cum illo jure conſolidationis uſusfructus: præterea omne commodum contractus & emptionis debet transferri ad retrahentem, tanquam loco emptoris ſubrogatum, ut tactum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 9. *& gloſſ.* 8. *num.* 5. *& plenius infra* §. 147.

* Emptor proprietatis an poſſit contra retrahentē deducere uſumfructum.

194. Secus ſi uſusfructus non fuiſſet natura ſua finitus, ſed redemptus per emptorem, quia tunc deberet ei reſtitui, ad vitam tamen ipſius nuper uſufructuarii, qui uſumfructum vendidit dumtaxat per *l. neceſſario* §. *fin. de pericu. & commo. rei vendit.* Sicut



Digitized by Google

in ſimili dictum eſt quando uſusfructuarius emit proprietatem, quæ poſtea vel à patrono vel à conſanguineo retrahitur, ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 6. *num.* 35. Tamen inter hæc duo ultima eſt differentia in alio, quia uſufructuario qui emit proprietatem, præciſe reſtituendus eſt uſusfructus à retrahente, nec tenetur æſtimationem uſusfructus recipere, quod non eſt perpetuum in emptore proprietatis, qui poſtea redemit uſumfructum: ſed diſtinguendum eſt ut dixi in *dicto* §. 147. Si enim emit ab eodem qui vendiderat retento uſufructu, puto cenſeri factum in fraudem, & locum eſſe retractui totius utriuſque pretio refuſo, ut etiam notatur ſuprà §. 20. *gloſſ.* 2. *quæſt.* 15. Si autem emit ab alio, ſubdiſtinguendum eſt inter extinctionem uſusfructus & conſolidationem caſualem vel naturalem & inter emptionem commoditatis, vivente adhuc eo qui habebat uſumfructum.

195. Amplio ſecundo, nedum ſi hujuſmodi acceſſiones de facto uniantur & incorporentur feudo principali à quo movebantur: ſed etiam ſi non incorporentur, prout non tenetur dominus ad quem facta eſt reverſio eas incorporare niſi velit, ſed poteſt ſeorſum per ſe velut in priore ſtatu & qualitate ſubfeudi vel rei cenſuariæ poſſidere, ut deduxi *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 13. Sed tunc * proprie & ſtricte loquendo, non dicuntur conſolidari. Eſt enim conſolidatio, quando uſusfructus dominium utile penitus extinguitur, & fit reductio ad unicum plenum dominium tanquam priori minus principali jure abſorpto, & confuſione extincto, ſive illud jus minus principale vel ſubordinatum naturali ſuo fine terminetur, ſive per accidens, quocumque modo reſolvatur textus in paragrapho ſi. ibi quæ res conſolidatio appelletur. *inſtit. de uſufruct.* Quando autem tempore feudum, vel emphyteuſis naturaliter finitur, ipſo quidem jure acquiritur domino directo immediato, ut dictum eſt. Tamen, quia ſi dominus velit per ſe ſubſiſtere, & poſſideri poteſt, non conſolidatur, non incorporatur ipſo jure, ſed demum ſi dominus velit, & de facto uniat, & incorporet menſæ feudi principalis æque principaliter, & in eadem qualitate uniformi. Unde eo ipſo quod hujuſmodi acceſſiones naturaliter revertuntur ad dominum, virtute directi dominii, & juris dominici, efficiuntur proprium, vel conquæſtus, ſicut illud directum dominium, vel jus dominicum erat de proprio, vel conquæſtu domini: & quantum ad hoc ſortiuntur eamdem naturam, & qualitatem, ſed non continuo efficitur de ſubfeudo feudum, vel de emphyteuſi, cenſuale feudum, ſive pars homogenea, & æque principalis feudi dominantis, niſi ſubſequatur incorporatio. Unde antequam fiat, remanet quantum ad hoc, & qualitatis, & juris diverſitas. Unde in ſucceſſionibus tam directis, quàm collateralibus, tam reſpectu juris primogenituræ, quàm ad excluſionem fœminarum in eodem gradu, cenſualia prædia ad dominum feudalem immediatum reverſa, non cenſentur feudalia, ſed cenſualia, ut prius, niſi prout diſtinximus infrà §. 122. ad quem remitto: jam enim ſentio me nimium extra materiam quæſtionis & §. noſtri efferri. Sed dum radicitùs examinantur uſque adeo colligatæ inveniuntur, vel prima facie diſparatæ materiæ, ut vix una ſine altera perfectè intelligi, aut explicari poſſit.

* Conſolidatio quid ſit propriè.

196. Venio ad ſecundum membrorum, quando feudum * confiſcatur. Et hic aſſumo confiſcationem pro bonorum publicatione, & ſecundum communem, & frequentiorem modum loquendi. Verbum confiſcatio non uſurpatur, niſi pro publicatione quæ damnatis infligitur propter delictum, Tamen hic generaliter accipio per omni publicatione, quia quantum ad effectum de quo quæritur. non eſt differentia qua via feudum ad fiſcum, vel habentem merum imperium in loco deferatur. Eſt autem * triplex via, vel modus. Primus, in vaſſallo damnato propter delictum cum confiſcatione bonorum. Secundus, in vaſſallo decedente ſine hæredibus, ex eo quòd non ſuperſint agnati, vel cognati, & tunc dicuntur proprie bona vacantia. Tertius, quando moritur incapax hæredum. Quantum ad primum & ſecundum, certum eſt, quod in hoc regno feudalia non deferuntur ad patronos, ſed ſicut cætera patrimonialia devolvuntur in ſtatu ſuo, & cum omnibus oneribus, & qualitatibus ſuis ad habentem merum imperium, ut in loco ſæpe dictum eſt, & plenius infrà §. 169. ubi diximus, quod ſi is ad quem devolvatur feudum, ſit ſuperior, & mediatus patronus feudi, tenetur (etiam ſi eſſet rex Franciæ) ponere extra manus ſuas, ne patrono immediato præjudicetur. Quantum ad tertium, hoc contingit dupliciter. Primo eo quod vaſſallus eſt exterus, & alienigena, qui acquiſivit bona in regno, non enim exteri admittentur ad ejus ſucceſſionem, ſed ſolus rex ſuccederet, vel fiſcus regius cujus eſt peculiare jus, quod * Albinatum vocant, ſumpto etymo ab alibi nato, de quo tractamus *infrà* §. 169. *ubi remitto.*

*Confiſcari feudum quando dicatur.

*Confiſcatio triplex.

* Jus Albinatus.

197. Secundo, eo quod vaſſallus eſt illegitimis natalibus ortus, qui tamen non prohibetur acquirere, nec de acquiſitis inter vivos, & in teſtamento jure legati diſponere. Sed non habet hæredem, nec ex teſtamento, nec ab inteſtato prout nec aliis ſuccedit, excepto ſi habeat filios, vel deſcendentes legitimos, qui illi ſuccedunt, prout & illis ſuccedere poteſt, ut infrà §. 186. vel niſi ſit legitimatus ſecundum ea quæ diximus ſuprà §. 13. *gloſſ.* 1. *qu.* 8. *& latius infra* §. 122. Alioquin quandoque fiſcus, quandoque habens merum imperium in loco ſuccedit pro conſuetudine loci, ut dictum eſt in *d.* §. 169. Omni tamen caſu idem eſt effectus, quantum ad ea de quibus hic diſputatur, videlicet quod feudum cum oneribus & qualitatibus ſuis devolvitur, & à quocumque acceptante relevium debetur patrono, ut dictum eſt ſuprà §. 33. *qu. fi.* Et non cenſetur jure propriorum, vel hærediorum illi ad quem defertur, ſed jure acquæſtus. Unde quamvis Baro decedens ſine liberis, deferat baroniam à prædeceſſoribus obventam, ad hæredes ex illo latere attinentes: tamen quæcumque bona etiam immobilia, etiam feudalia * jure confiſcationis, vel alterius publicationis obventa, tanquam noviter acquiſita, deferuntur ad quoſcumque proximiores (maſculis excludentibus fœminas reſpectu feudalium in eodem gradu) qui in immobilibus, & acquæſtis ſuccedunt. Et de illis ſicut de propriis acquiſitis poterit dictus Baro. per teſtamentum in totum diſponere. Et in illis ejus vidua non capiet doarium conſuetudinarium.

*Confiſcata jure acquæſtorum cenſentur.

198. Sic etiam videmus in domanio domini noſtri regis, quod eſt inalienabile, & extra commercium privatorum. quoniam non eſt principis, ſed majeſtatis ſuæ & reipublicæ. Tamen * feuda, ſubfeuda, & alia quæcumque immobilia ab eodem domanio dependentia, quæ ad regem jure confiſcationis, vel commiſſi deferuntur, poſſunt libere per eum alienari, & in perpetuum concedi, nec requiritur homologatio ſupremi ſenatus Pariſiorum, ſed ſufficit homologatio præfectorum ærario, & ratiociniis principis: quoniam hujuſmodi acceſſiones, & obventiones, licet dependerent, & moverentur à domanio Regio, & per confiſcationem, vel commiſſum factæ ſint principis, & ſint in ejus dominio, tamen non ſunt de domanio antequam domanio incorporentur: ideo poſſunt per principem alienari, ut pulchrè decidit And. in *l. imperialem.* §. *præterea Ducatus. col. penult. de prohib. feud. alien. per Feder.* ſic in ſimili conſtitutio regni Siciliæ, *incip. conſtitutionem.* quæ eſt Federici 2. *ſub. titu. de revoc. feud. lib.* 3. prohibens omnimodam alienationem, vel hypothecam feudorum, permittit Baronibus, & aliis excanditias, ut vocant, hoc eſt hujuſmodi obventiones per confiſcationem, vel

*Confiſcata regi non ſunt de domanio.

Digitized by Google

vel jure commiſſi excidentes locare, hoc eſt etiam in perpetuum concedere, ut ibi tradit gloſſ. & And. Iſer. in *c.* 1. *in princ. collat.* 2. *de his qui feud. dare poſſ. in uſib. feud.* Matth. de Afflict. ſuper *d. Conſtitutionem.*

199. In hujuſmodi tamen obventionibus non comprehenduntur terræ * appanagii, quoniam illæ ſunt pars domanii Regis, conceſſi per modum proviſionis filiis maſculis regum, & maſculis deſcendentibus ex eis. Unde nunquam proprie confiſcantur, nec confiſcari poſſunt, ſed finita linea maſculina, ipſo jure finitur, & reſolvitur appanagium, & dictæ terræ ipſo facto conſolidantur, & reuniuntur domanio abſque alia incorporatione, quia vere nunquam exierunt, nec ſeparatæ ſunt à domanio. Unde finita conceſſione, ſeu proviſione temporali, non poteſt princeps alii concedere, niſi in ſimilem cauſam maſculis liberis regum. Fœminæ enim & deſcendentes ex eis ſunt incapaces, ut eſt notorium, nec eſt hic ulterius de his diſputandi locus.

*Appanagii terra.

200. Venio ad tertium, Quando feudum * committitur, quod eſt propter negationem, vel ingratitudinem commiſſam à vaſſallo in patronum. Et certum eſt, quod ſoli patrono acquiritur in ultionem injuriæ, *cap.* 1. §. *denique. quæ fuit prima cauſa benef. amitt.* Sed quæro, utrum aſſumat qualitatem propriorum? Videtur quòd ſic, ſi feudum dominans ſit à prædeceſſoribus obventum, quia per ſententiam privativam, vel declarativam, quæ privationem implicat, reſolvitur dominium utile, & omne jus vaſſalli, & conſolidatur directo, & videtur potius reverſio ad cauſam antiquam, quàm nova acquiſitio. Igitur non eſt de genere acquæſtuum vel conquæſtuum, per notata Soci. Jaſ. in *l.* 3. §. *Nerva. ff. de acquiren. vel amitt. poſſeſſ.* poſt Antho. Panorm. in *c. cum veniſſent. de reſtitu. ſpoli.* Contrarium puto, quia feudum erat verum patrimonium vaſſalli, & de ſe perpetuum, & non finitur de ſe, ſed per accidens amittitur, & * cenſetur nova acquiſitio in pœnam ingratitudinis, & ſic velut ex cauſa lucrativa *juxta l. apud Celſum.* §. *authoris. juncta gloſſ. ibi in ver. noxa. ff. de except. doli.* Bart. in *l. Mævius.* §. *duobus. col. pen. ff. de lega.* 2. Bald. in *tracta. ſtatu. in verſ. bannitus.* Alex. in *l. cum mulier. in fi.* 2. *col. ff. ſolut. matrim.* Nec etiam tenetur patronus feudum ſibi commiſſum incorporare menſæ feudi dominantis, ſed poteſt ſeorſum tenere, ut in membro ſequenti: vel alii dare etiam in teſtamento, aliàs in eo ſuccedunt hæredes conquæſtuum. Nec obſtat, quod acquiritur patrono in vim poteſtatis, & juris feudalis, quod eſt jus antiquum inexiſtens feudo dominanti, & ſimul à prædeceſſoribus obventum, & ſic quod debet imitari qualitatem cauſæ per quam acquiritur: quia eſſet verum ſi ex illa ſola cauſa acquireretur, ut in primo membro, quando conceſſio temporalis lapſu ſuo finitur, tunc enim nullo modo eſt nova acquiſitio, ſed ſimplex reverſio ad primordialem ſtatum, qualitatem & naturam, ſine aliquo alio onere impoſito per dominos utiles. At hic feudum fuerat in perpetuum alienatum, & nunc non ſola poteſtate feudali recuperatur, ſed mediante cauſa extrinſeca de novo ſuperveniente, ſcilicet ingratitudine vaſſalli, propter quam meretur feudum amittere, & eo privatur, & transfertur in patronum. Nec eſt verum dicere, quod hujuſmodi feudum obvenerit patrono per ſucceſſionem prædeceſſorum. Sed imò per novam, & ſupervenientem culpam, & privationem vaſſalli, & ſic eſt nova acquiſitio, & velut lucrativa. Inde eſt etiam quod non revertitur, niſi cum ſuis oneribus à vaſſallo prius impoſitis, ut dictum eſt. Ex quibus etiam liquet, quod ſi patronus vendat feudum ſibi adjudicatum per commiſſum, non erit locus retractui proximitatis, nec etiam retractui feudali, quia ſuperior patronus nihil habet facere in hoc feudo, ex quo nondum fuit incorporatum feudo principali, quod etiam non eſt apertum.

*Committi feudum quando dicatur.

* Cōmiſſa jure lucrativorum & conquæſtuum cenſentur.

201. Nec obſtat, quod quando ſubfeudum dependens à propriis uxoris, per feloniam commiſſam in perſonam viri committitur, non efficitur ſoli uxori proprium, ut dictum eſt ſupra eodem, quæſtione 31. in fine, quia quod nos vulgo vocamus proprium, * dupliciter accipitur, uno & principali modo pro obventis ex ſucceſſione prædeceſſorum, & ita accipio in hac quæſtione. Alio & incidenti modo pro omnibus quæ non cadunt in ſocietatem bonorum, quæ eſt inter virum & uxorem, ſed manent alteri propria, quamvis aliàs ſint de acquæſtu, & ita accipitur in dicta quæſtione 31. Non enim omnis nova acquiſitio communicatur inter virum & uxorem; ſed ſolum ea quæ fit conſtante matrimonio, & non dependet à jure jam alterutri eorum ante matrimonium quæſito. Unde ſi domus donata fuerit alteri ante contractum matrimonium, traditio vero poſt contractum matrimonium fiat, non tamen efficitur communis, ſed propria illi cui erat debita, ut diximus infrà §. 110. Verum eſt quod maritus pendente matrimonio habebit adminiſtrationem, ſive quaſi dominium rerum commiſſarum, & faciet fructus ſuos, ſicut & in reliquo patrimonio uxoris, quemadmodum late diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. & 5. quod commiſſa cedunt proprietario quoad proprietatem, & fructuario, quoad uſumfructum.

*Proprio. ū duplex acceptio.

202. Nec obſtat, quod per hoc videretur fructuarium nihil debere habere in commiſſis adjudicatis proprietario ratione feloniæ in eum commiſſæ: quoniam ſolus eſt offenſus, & non fructuarius, & ſic ſolus debet habere commodum in ultionem injuriæ ſuæ, quia ſententiam noſtram intelligimus, non in uſufructu limitato ſpecificè ad certa particularia prædia, ſed conſiſtente in feudo dominanti, & ejus pertinentiis: & conſequenter fructuarius debet habere uſumfructum commiſſorum, quia jus commiſſi eſt de pertinentiis rei fructuariæ. Et hoc procedit etiam in doario, quia ut ſcripſi *infra* §. 136. illa verba *tient & poſſede*, quæ ſunt in dicto §. non excludunt pertinentias, nec ea quæ poſtea obveniunt, quarum civilis poſſeſſio erat penes maritum tempore contracti matrimonii, ut ibi plenius dixi. Sed interim adverte, ne perfunctoriè legendo decipiaris, ad iſtud quod dico: Commiſſa cedere uſufructuario, & doario, ad modum & tempus uſusfructus, & doarii. Ut ſane intelligas de commiſſis contingentibus durante uſufructu, vel doario. Secus de commiſſis quæ ante obvenerunt, ſive ex cauſa præterita, quia niſi prius fuerint nedum exacta, ſed etiam incorporata feudo, in quo conſtituitur uſusfructus, vel doarium, ſunt velut proprietas ſeparata, & non cadunt in uſumfructum, vel doarium, ſicut nec fructus vel obventiones temporis præteriti.

203. Venio ad quartum membrum, quando feudum * acquiritur patrono per contractum. Idem ſi per teſtamentum puta jure legati. Idem ſi jure ſucceſſionis, ut ſi ſit proximior hæres vaſſalli. Et breviter eſt dicendum, quod ſemper acquiritur ei cum onere, *per not. ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 6. Et ſi perveniat ad eum jure ſucceſſivo, efficitur proprium ſive in qualitate prædiorum antiquorum. Si * vero aliàs quàm per ſucceſſionem, dico indiſtincte, quod non ſortitur naturam propriorum, ſed acquæſtuum ſive noviter acquiſitorum, ita quod non ſuberit retractui proximitatis ſi vendatur, & poterit in totum legari in teſtamento, aliàs ſpectabit ad hæredes conquæſtuum, ſive acquæſtuum, per ea quæ ſcripſi infrà §. 145. Amplio etiam in feudo quod pervenit ad patronum jure retractus feudalis. Non obſtat quod diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 5. quia verum eſt quod feudum jure feudali retractum à marito ad cauſam uxoris à qua movebatur, non efficitur commune, nec de conquæſtu inter eos: imo efficitur

* Adquiri feudum patrono per contractum vel teſtamentum, quando dicatur.

*Differentia inter acquæſtum & conquæſtum.

Digitized by Google

proprium uxoris hoc reſpectu, tamen in ſe eſt acquæſtus uxoris, & defertur ad hæredes conquæſtuum uxoris, ad onus refundendi marito dimidiam partem pretii, & ſumptum acquiſitionis. Ex his ſub una quæſtione expeditam habes ſummariè, & analyticè copioſam materiam, quam ſeparatim ſuis quibuſque locis ſupra allegatis fuſius ſine ſuperflua repetitione diſcuſſam invenies.

## * §. XLIV.

ET apres que le vaſſal aura avoué le ſeigneur feodal, ledit ſeigneur & vaſſal communiqueront l'un à l'autre leurs adveus, denombremens & titres, de la teneur dudit fief, qu'ils ont par devers eux, & s'en purgeront par ſerment, s'ils en ſont requis, & eſt tenu le vaſſal ſatisfaire le premier.

* Hic articulus in antiquâ conſuetudine fuit 1.

## * §. XLV.

SI le Seigneur a mis le fief qu'il dit eſtre mouvant de luy en ſa main par faute d'homme, & le vaſſal le deſavouë, ou denie à ſeigneur, iceluy vaſſal doit avoir proviſion, & joüir dudit fief pendant le procez.

## SUMMARIA §. XLV.

1. *Patronus via* prehenſoria *procedens, pendente lite fruitur, ſecus ſi via actionis.*
   *Differentia inter levationem manus, & ſimplicem proviſionem.*
2. *Prehenſio in caſu oppoſitionis non mutatur in actionem, ſed actio accumulatur.*
3. *Præfecti libellorum ſupplicum habent juriſdictionem limitatam ad perſonales & poſſeſſorias actiones.*
   *Tamen de jure directi dominii cognoſcere poſſunt ad finem prehenſionis, vel commiſſi feudalis.*
4. *Ad fundandam juriſdictionem titulus actionis inſpicitur & non media concludendi.*
   *Sententia lata ſuper prehenſione feudali, quandoque præjudicat petitorio.*
5. *Q. 1. Quid ſi patronus abnegatur ratione Comitatus, & agnoſcitur ratione Ducatus?*
6. *Ratio proviſionis hujus §. non eſt periculum commiſſi, ſed defectus fundamenti poteſtatis prehenſoriæ.*
   *Debet tamen negotium fieri à perſona legitima, & quæ committere poſſit.*
7. *Quid ſi patronus pendente lite alienet Ducatum?*
8. *Etiam poſt litem conteſtatam ante publicata teſtimonia authorem laudare licet.*
9. *Vaſſallus à tempore noxæ admiſſæ, nullum onus poteſt imponere feudo in præjudicium commiſſi.*
10. *Q. 2. Vaſſallus qui abnegavit, non tenetur præſtare cautionem pendente lite.*
11. *Q. 3. Ab antiqua practica non eſt recedendum.*
12. *Reſolutio quomodo intelligendum illud,* qu'il faut advouër *ou* deſadvouër.
13. *Non eſt obviandum abſurdo per aliud abſurdum.*
14. *Opponens prehenſioni feudali non tenetur abnegare, vel agnoſcere ſi permittat actorem frui pendente lite.*
15. *Poſſeſſio, vel quaſi, non relevat ab onere probandi dominium, vel ſervitutem, cujus principaliter eſt quæſtio.*
16. *Superioritas feudalis eſt magis proprietas, quàm ſervitus.*
17. *Q. 4. An ſententia lata contra vaſſallum, noceat vero patrono?*
18. *Novus intellectus* l. ſæpe §. ſcientibus. ff. de re judicata.
19. *Defenditur litera Piſana.*
20. *Sententia lata contra creditorem de proprietate rei ſive agentem, ſive defendentem, non nocet debitori quamvis ſcienti, contra omnes.*
21. *Deciſiva ratio.*
22. *Reſolutio an ſententia lata contra vaſſallum*

Digitized by Google

*vaſſallum noceat patrono ; vel contra.*

23. *Sententia lata in vaſſallum non nocet patrono prætendenti aliud jus in feudo ultra jus ordinarium feudale.*

24. *Sententia lata contra fructuarium non nocet domino, etiam ſcienti, contra Bartolum, Paulum.*

25. *Sententia lata, vel executio facta contra colonum, non nocet domino.*

26. *Fructuarius non eſt procurator domini, unde non cenſetur dominus ei mandare eo ipſo quod ſcit, & patitur eum nomine ſuo agere.*

27. *Vaſſallus, emphyteuta, aut ſimiles, tenentur nominare dominum in judicio, quando de utili eorum jure dumtaxat agitur.*

28. *Sententia lata contra ſubditos ſuper jure ſuperioritatis, non nocet ſuperiori, & idem è converſo.*

29. *Poteſt quis per alium, quod non poteſt per ſe.*

30. *Sententia lata contra emptorem, nocet venditori ſcienti & habenti facultatem redimendi.*

* An lite pendente patronus poſſidere debeat ?

NOTA, quòd quamvis* pendente lite inter patronum & clientem, debeat cliens interim manere in poſſeſſione. *c. 1. ſi de inveſtit. int. domi. & vaſſall. acta. c. 1. in princip. ſi de feud. defuncti cont. ſi inter dom. & agn.* Et ibi Alvarot. Præpoſ. *in uſib. feud.* Bar. Joan. de Plan in *l. litibus alii. C. de agri. & cenſi. lib.* 11.

1. Hoc eſt verum, quando patronus procedit via actionis. Secus, ſi via manus injectionis, quia tunc pendente lite tenet manus dominica, & poſſidet patronus. Et hoc eſt quod practici dicunt, patronum non teneri litigare, niſi ſaiſitum, & manu plena. Et ita generaliter obſervatur in hoc regno. Fallit in conſuetudine Bituricenſi, *eod. tit.* §. 20. ubi vaſſallo pendente oppoſitione ſua, & lite, reſtituitur feudum cum fructibus, niſi rex ſit patronus & prehenſor. Sed illud eſt locale, ideo non cõputabo inter fallentias regulæ noſtræ. Fallit igitur primo in caſu §. noſtri quando vaſſallus abnegat prehenſorem in patronum. Fallit ſecundo, quando plures de patronatu contendunt, ut *infra* §. 60. Fallit tertio & quarto, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 4. *num.* 31. *& ſeq.* non repeto. Et nota quod in his limitationibus (excepta ſecunda) non fit proprie levatio manus vaſſallo, quoniam illa non poteſt invito patrono concedi per judicem vaſſallo, vel poſſeſſori opponenti, niſi in ſententia diffinitiva, patrono, & actore plenè audito, & cauſa cognita: ſed bene pendente lite, & oppoſitione in caſibus fallentibus conceditur proviſionalis poſſeſſio, ſive levatio manus per proviſionem dumtaxat. Non autem pura & ſimplex, quia per hanc proviſionem non tollitur, nec revocatur manus injectio, ſed tantum ſuſpenditur in eventum litis. Et interim ſemper concludit patronus ad hoc, ut ſua manus injectio declaretur valida & juſta, ſive adjiciat concluſionem adjudicationis feudi in commiſſum, ſive non. Et ſi vincat, condemnabitur vaſſallus ad reſtitutionem fructuum à tempore prehenſionis acceptorum: & intelligo omnium fructuum etiam percipiendorum, ſive alias vaſſallus fuerit in bona fide, ſiue non. Et hoc operatur virtus prehenſionis, & reſtitutionis rei prehenſæ in caſum victoriæ.

2. Quod enim practici dicunt *prehenſionem oppoſitione recepta mutari in actionem*, non eſt verum mutatione ſeu novatione propria, & extinctiva, ſed accumulatoria & reſpectu modi procedendi, ſive inſtructionis inſtantiæ, quia oppoſitione recepta additur actio, & deinceps per modum actionis ordinariæ lis inſtruitur, non tamen ab apprehenſione, & concluſionibus ad eam pertinentibus diſceditur. Hinc eſt quòd quamvis de proprietate juris feudalis, & directi dominii principaliter diſputetur, ut quando vaſſallus ſe opponit, non ex eo quod præcedentibus induciis conventionalibus vel legalibus, vel poſt fidelitatem factam, vel debitè oblatam, prehenſio indebite facta ſit, quo caſu de jure, vel debito perſonali, & non de jure reali agitur. Sed ex eo ſe opponit quod res prehenſa non ſit feudalis, ſed alaudialis vel cenſuaria, vel ex eo quod prehenſor non ſit verus patronus, & ab eo feudum non moveatur, & ſic incipit principaliter, & propter ſe diſputari de proprietate, & jure reali.

3. Tamen Præfecti libellorum ſupplicum, quos dominos* requeſtarum palatii vocamus, poterunt cognoſcere, & diffinire, quamvis conſtitutionibus regiis eorum juriſdictio ad perſonales, & poſſeſſorias actiones limitata ſit, & improrogabilis ad alias, etiam communi & expreſſo conſenſu partium, ex conſtitut. *Ludo.* 12. *anno* 1499. § 42. *&* 43. quoniam ex quo inchoatum eſt ab injectione manus propter defectum fidei, & jurium debitorum, & oppoſitione ſecuta judicium cœptum eſt à juſtificatione, & impugnatione manus injectionis, principium litis eſt in actione perſonali ſemel radicatum & fundatum, videlicet in condictione ex moribus vel legibus feudalibus, quæ permittunt patrono condicere, & ſimul ab executione incipiendo prehendere feudum, donec fidelitas exhibita, & jura utilia ſoluta ſint. Unde quantumcumque abnegetur patronus, & in controverſiam deducatur ipſum jus feudalitatis, & directi dominii; tamen actio, ſeu qualitas agendi ſemel intentata, non mutatur, nec variatur. Unde domini requeſtarum cognoſcere poſſunt, & ſecundum acta, & probata diffiniendo, vel infringere prehenſionem, & reum abſolvere ab omni commiſſo, & jure directi dominii & ſeruitute feudali prætenſi per actorem, cum expenſis, damnis & intereſſe: vel confirmando prehenſionem, declarare feudum moveri ab actore, & etiam jura commiſſi illi adjudicare, cum expenſis, & fructibus à die prehenſionis.

*Præfecti libellorum ſupplicum.

4. Et generaliter ubicumque principium ſive titulus actionis eſt perſonalis, quantumcumque media controverſiæ ſint realia, & de jure reali, præfati domini requeſtarum cognoſcunt, ut à ſeptemdecim annis vidi, & plures hujuſmodi libellos confeci. Idem in manus injectione propter cenſum non ſolutum, quando reus non allegat ſolutionem, quo caſu non eſſet dubium, ſed negat rem eſſe cenſualem, vel moveri cenſualiter ab actore, quod procedit etiamſi reus alium laudaverit, qui ſuſcipiendo cauſam, & defenſionem pro reo, prætendat ſe eſſe verum dominum directum feudalem, vel cenſualem, quem fonciarium vocant; & inter ipſum, & actorem incipiat principaliter agitari judicium ſuper jure directi dominii, nihilominus manet & perſeverat qualitas ab initio ſemel cauſæ impreſſa, prehenſionis, & præſtationis debitorum jurium, quæ perſonalis eſt, & ſic tota inſtantia cenſetur perſonalis, ad hoc ut domini reque-



Digitized by Google

* Sententia dominorū Requeſtarum quandoque abſorbet petitorium.

ſtarum cognoſcere poſſint etiam cum effectu, * ut eorum ſententia præjudicet, & jus faciat in vero petitorio, ſi forte poſtea intentaretur coram ordinariis judicibus (& hoc dummodò de proprietate, vel jure directi dominii plene cognitum fuerit, aliàs non, ut per notata infra §. 113.) Sic etiam cognoſcunt de actione hypothecaria, dūmodo non intentetur ſola per ſe: ſed ſimul, & acceſſoriè cum perſonali, etiam ratione reditus perpetui, vel cenſus, & ſic de multis aliis in ſimili, quæ omitto ne nimis excedam. Poteſt etiam via prehenſionis omiſſa agi ad præſtationem fidelitatis & jurium, vel ſolutionem cenſus contra quemvis poſſeſſorem rei, quam actor prætendit à ſe feudaliter, vel cenſualiter moveri. Et erit & manebit actio, & inſtantia perſonalis etiam alio tanquam domino feudali, vel cenſuali laudato & ſuſcipiente cauſam rei poſſeſſoris ſecundum prædicta. Secus, ſi quis agere inciperet, ad hoc ut declararetur verus dominus directus feudalis, vel cenſualis certi feudi, utque ſuper eo ſibi adjudicaretur omne jus feudale, vel cenſuale. Hic enim titulus, & principium actionis, eſt mere reale; & conſequenter domini requeſtarum nullo modo etiam conſenſu partium cognoſcere poſſent. Nec eſt iſte ultimus modus agendi neceſſarius, niſi quum verus dominus illum ſolum vult in jus vocare & proſequi, qui poſſeſſionem, vel quaſi, juris & dominii feudalis, vel cenſualis ſuper alienis vaſſallis, vel cenſuariis uſurpavit, & de facto obtinet, quoniam ille non poteſt poſſeſſorio, nec perſonali judicio à vero domino conconveniri.

5. Modo propius ad materiam hujus §. quæro primo, Patronus eſt Dux & Comes (& idem ſimiliter adaptatis terminis, ſi ſit dominus duorum caſtrorum vel locorum) & tanquam Comes manum injicit feudo ex defectu hominis: Vaſſallus negat eum eſſe patronum * ratione Comitatus, fatetur tamen, & agnoſcere paratus eſt ratione Ducatus, utrum ſit locus proviſioni hujus §. Videretur quòd non, quia hic textus loquitur in vaſſallo, qui ſimpliciter negat prehenſorem eſſe patronum, & ſeſe periculo commiſſi exponit. Sed hoc caſu non negat, imò fatetur eſſe patronum. Tum per hujuſmodi negationem non ſe exponit periculo commiſſi. etiamſi convincatur negatio falſa, per notata in §. *præcedenti quæſt.* 1. Igitur videtur, quod non debeat habere commodum proviſionis feudi pendente lite, contra communem feudorum regulam, & in damnum patroni, qui regulariter non tenetur admittere negationem ad finem proviſionis faciendæ, niſi illa ſolemnis ſit, & ſufficiens ad commiſſum inducendum ſi negans convincatur, ut vulgo ferunt pragmatici. Quibus non obſtantibus dicendum locum eſſe diſpoſitioni hujus §. argumento ab inductione, ſeu ſufficienti partium enumeratione. Sive enim conſideremus Ducatum, patronus nihil hoc reſpectu prætendit in feudo, ſive conſideremus Comitatum, patronus hoc reſpectu abnegatur. Et ſic non poteſt amplius feudum retinere, nec ejus proviſionem impedire tanquam Comes & multo minus tanquam Dux. Nec obſtat quod hic §. loquitur ſimpliciter, & ſic in ſimplici, & abſoluta negatione, quia patronus reſpectu qualitatis, in qua patronatum prætendit, & ad quem ſe reſtringit, ſimpliciter abnegatur, & ſic ſatis dicitur eſſe ſimplex, & abſoluta negatio ad effectum hujus §. Imò hic §. loquitur generaliter in negatione. Unde non obſtat, quod ex hac negatione non poteſt ſequi commiſſum, quia textus hoc non requirit, ſed generaliter diſponit.

* Vaſſallus negās qualitatem unā domini utrum feudū amittat.

6. Tum * vera ratio proviſionis feudi in caſu negationis faciendæ, non eſt periculum commiſſi, cui negator ſubjicitur. nec hic textus in hoc fundatur: ſed vera ratio eſt, quia per hujuſmodi negationem deficit, ſive potius ſuſpenditur fundamentum patroni, qualitas & virtus in qua fundatur vigor, & poteſtas prehenſionis feudalis, inde conſequens eſt effectum prehenſionis feudalis interim debere ſuſpendi. Et hoc eſt quod vult, & intendit hic §. hæc autem ipſiſſima ratio punctualiter quadrat in præſenti quæſtione, quia patronus non prætendit aliud fundamentum prehenſionis ſuæ, quàm ſe eſſe patronum ratione Comitatus, ſed iſtud negatur, & controvertitur. Igitur pendente lite ſuper hac negatione, & controverſia, ceſſare debet, vel potius ſuſpendi dicta prehenſio, per proviſionalem relaxationem feudi. Non enim poſſet feudum retineri ex eo, quod patronus agnoſcitur in patronum ratione ſui Ducatus. Tum quia patronus non vult hoc acceptare, ſed expreſsè contradicit: & ſi vellet, adhuc minus locus eſſet retentioni feudi, quia hoc reſpectu vaſſallus juſta plene offert. Et ſic non obſtat iſtud dictum quorumdam pragmaticorum, quia verum eſt, quòd negatio non eſt admiſſibilis ad effectum hujus §. niſi rite fiat, & à legitima perſona. Sed non ſequitur quod neceſſario ſecum trahere debeat periculum commiſſi, ubi alia ratio commiſſum impedit, ut hic, licet raro accidat ſubeſſe hunc caſum, & rationem commiſſi impediendi.

* Vera ratio hujus §.

7. Sed juxta hæc quæro (& hoc magis ſpectat ad materiam §. præcedentis.) Quid ſi eodem themate retento, patronus videns hujuſmodi negationem, alienet Ducatum ſuum retento Comitatu, utrum ſit locus commiſſo? Videtur quod ſic, quia negatio ſemper actu permanet, & ſic tempore convictionis negationis & ſententiæ, invenitur patronus omni reſpectu, & ratione rei, & ratione perſonæ abnegatus, & nullo modo agnitus. Pro reſolutione ſic diſtinguo. Aut vaſſallus ſcivit hujuſmodi alienationem Ducatus, aut ignoravit. Primo caſu ſubdiſtinguendum eſt, an alienatio acta ſit ante, vel paulo poſt litem conteſtatam, an vero negotio non integro. Et ut clarius & brevius procedatur, ſit concluſio. Si patronus poſt hujuſmodi negationem alienavit Ducatum, ante litem conteſtatam ſuper negatione, impugnatione, & defenſione prehenſionis, & commiſſo, & nihilominus ſuper his perſtiterit, & litem conteſtatus fuerit vaſſallus ſciens alienationem Ducatus, locus erit commiſſo negatione convicta, ſibi enim vaſſallus debet imputare, quod non interpellaverit novum Ducem, & eo patronatum prætendente, uſus non fuerit beneficio manus ſupremæ infrà *eo.* §. 42. vel eo contemnente, vel nolente patronatum hujus feudi prætendere, quod tam audax fuerit, vel ſolus adverſum Comitem, & verum patronum conſtiterit, eumque abnegaverit, quia etiamſi novus Dux cum vaſſallo ſe adjunxiſſet, prætendens eumdem patronatum, ſi tamen vaſſallus non fuerit uſus beneficio *d.* §. 42. vel etiamſi uſus fuerit, ſed non contentus in lite perſtiterit, & Comitem in patronum abnegaverit, amittit feudum, quod convictione ſecuta declarabitur cecidiſſe in commiſſum, & Comiti adjudicabitur. No. in praxi.

8. Ampliatur hæc concluſio, nedum ſi alienatio Ducatus facta ſit, & ad notitiam vaſſalli pervenerit ante litem conteſtatam, ſed etiamſi facta etiam poſt litem conteſtatam, dummodo facta ſit, & pervenerit ad notitiam vaſſalli tempore debito, & idoneo ad interpellandum, & requirendum novum Ducem, puta nedum ante concluſionem in cauſa, ſed etiam ante atteſtationes factas, vel publicatas juxta notata in *l. ſi rem quam. in fi. ff. de evictio.* quia tunc eſt quod juſte imputetur vaſſallo ſcienter perſeveranti in negatione, & videtur de novo voluntariè negare, quia adhuc integrum eſt ſibi aliter providere. Secus ſi alienatio Ducatus etiam dudum facta pervenerit ad notitiam tempore incongruo, & re non integra: quia tunc puto, quod vaſſallus per ſimplicem perſeverantiam in lite, non cenſetur de novo negare, nec novam culpam committere, aut veterem aggravare. Unde cum de novo non mereatur puniri, nec ex veteri negatione qualis erat, & qualis remanet, id meritus ſit, puto non debere locum eſſe commiſſo. Secundo caſu, quan-

Digitized by Google

do vaſſallus ſemper ignoravit alienationem clarum eſt per prædicta locum non eſſe commiſſo, ſed ſolum confirmationi prehenſionis, & reſtitutioni fructuum, & impenſarum litis à die prehenſionis. Unde ſi patronus pendente lite alienans Ducatum, quem ſuum ab initio dicebat, velit inducere vaſſallum in periculum commiſſi, debet ſtatu litis integro declarare ſe nihil amplius juris habere in Ducatum, & in quem alienaverit, ut vaſſallus ſibi conſulere poſſit, & ne clandeſtina fraude circumveniatur, dum tutum ſe putat oblationibus factis patrono tanquam Duci ratione Ducatus. Sed adverte in quantum dixi per negatorem locum non eſſe commiſſo, quando idem patronus agnoſcitur ratione alterius loci, ut tunc demum procedat quando uterque locus à patrono nomine proprio poſſidebatur. Sed ſi nomine diverſarum dignitatum, quarum eſt adminiſtrator, & non dominus, vel ſi ratione diverſarum perſonarum, quarum eſt tutor, vel curator, ſecundum notata in §. *præcedenti. num.* 1. *in fi.* ubi remitto.

9. Nota ulterius in textu quod iſtud verbum, *joüir*, id eſt, poſſidere, & frui, debet intelligi de ſimplici poſſeſſione, & perceptione fructuum, & commodorum, non autem etiam de facultate hypothecandi, vel alienandi, quæ largo modo dicitur in fructu, *l. fructus eſt. & l. fi. ff. de uſur.* quia vaſſallus qui abnegavit patronum, & mancipationem feudi per proviſionem nulla fidelitate, nullis juribus feudalibus factis, vel oblatis obtinuit, nihil facere poteſt nec diſponere in præjudicium patroni, & reſtitutionis feudi, & fructuum in eventum commiſſi adjudicandi. Unde commiſſo adjudicato, & executo quicquid interea vaſſallus fecerit, reſolvitur ipſo jure. Et hoc caſu optimè quadrat, & verificatur regula, * reſoluto jure datoris, reſolvitur jus acceptoris, quemadmodum diximus in *quæſt. fi.* §. *præcedenti in feudo temporali.* Hic enim eſt eadem imo fortior ratio, quia negatione facta (& idem de alia noxa) ſtatim feudum eſt reſolubile volente patrono. Et quamvis actualiter non reſolvatur niſi per ſententiam, & ejus executionem, tamen reſolutio hujuſmodi trahitur retro ad tempus negationis, ſeu feloniæ commiſſæ. Et ſic omnes alienationes, & hypothecæ, vel locationes ab illo tempore factæ per vaſſallum expirant. Quid igitur ſi lite diu perſeverante vaſſallus conſtituit reditum, vel aliam ſervitutem ſuper feudo, cuidam bona fide acquirenti, & poſſidenti per decem annos inter præſentes. Utrum præſcripſerit adverſus patronum? Reſpondeo, non, quia ſtatim valuit in præjudicium conſtituentis, ſed reſolubiliter in eventum commiſſi adjudicandi: quo eveniente nedum jus, ſed etiam poſſeſſio, vel quaſi, dicti reditus, vel ſervitutis ipſo jure finitur, & extinguitur, per notata in §. *præcedenti. num.* 173.

*Declaratio cōmiſſi retro trahitur ad tempus noxæ.

10. Modo pro pleniori intellectu materiæ hujus §. Quæro ſecundo, utrum in caſu hujus §. abnegator debeat * cautionem dare fructuum reſtituendorum in caſum quo ſuccumbat? Breviter reſpondeo, non, quia conſtat quod erat poſſeſſor, & omnis præſumptio quæ faciebat pro actore prehenſore, ſublata eſt per hujuſmodi negationem. Et ſic non tenetur reus, & poſſeſſor pro redintegratione ſua dare aliquam cautionem actori, qui non habet intentionem fundatam in aliquo. Poterit tamen petere actor inhibere reo, ne ædificia, vel alta nemora dejiciat, & ne aliter utatur, quàm per modum boni patrisfamilias, & ita decerni debet à judice, per notata in *l.* 1. *ff. de peti. hæred.* Sed etiam dico, quod ſi lis diu negligentia actoris protrahatur, poterit reus petere interdictum iſtud, ſeu prohibitionem levari aut modificari, prout ex juſta cauſa ſeu indigentia rei fieri & relaxari debet, ut in ſimili plenius dixi infrà §. 103. Et quod dixi de cautione ſeu ſatiſdatione fructuum non præſtanda, limito, niſi poſt ſententiam reus appellans incipiat fructus diſſipare, tunc enim tenetur ſatiſdare, vel res ſequeſtrabitur. *l. Imperatores. ff. de appel. nota. in l. Imperator. ff. ad Trebell.* Et idem eadem æquitate puta in prima inſtantia ante ſententiam, ſed poſt intentionem patroni fundatam, ita quod veriſimiliter apparet eum victoriam reportaturum, & ideo reus qui non eſt ſolvendo incipiat diſſipare fructus, argumento eorum quæ ex parte patroni recordor dixiſſe *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 4.

*An vaſſallus abnegans teneatur ad cautionem.

11. Tertio quæro, Utrum verum ſit illud quod pragmatici per manus tradunt. *Qu'il faut advoüer ou deſadvoüer*, hoc eſt patronum eſſe agnoſcendum vel abnegandum? Videtur quod ſic, quia * ab antiqua practica non eſt recedendum, inquit Bal. in *l. illud uſitatiſſimum. ff. de excu. tut. adde l. ſi quis donaturus, in fi. ff. de uſufruct.* Et eſt ratio, quia communis obſervantia tanquam lex ſervari debet, & minime mutanda ſunt quæ certam interpretationem ſemper habuerunt. *l. ſi de interpretatione, l. minime. ff. de legi.* Et ſic argumentatur Bal. in *c.* 1. *de feud. ſine culp. non amitt. in uſib. feud.* dicens, & ita ſervat practica, quæ eſt vera intellectrix legum. Et ſecundum Bald. *in repe. l. Æmilius. col.* 9. leges in ſcholis deglutiuntur, ſed in palatio digeruntur, quia practica eſt ſcientia digeſtiva, & dicit Bal. in *c. ex tenore de teſt.* tunc leges ſapiunt quando practicantur, & tunc fructus velut ex arbore colliguntur.

* Ab antiqua practica non eſt recedendū.

12. Pro * brevi reſolutione diſtinguo: Aut agitur de feudo per proviſionem recuperando, aut vero ſolum de procedendo in lite ad finem recuperandi feudum demum poſt diffinitivam ſententiam. Primo caſu verum eſt illud dictum, textus eſt hic, fere in toto regno ſimilis eſt conſuetudo. Et ita procedit & debet intelligi illud dictum, quia niſi reus abneget vel agnoſcat patronum & juſta faciat, patronus ſemper fruetur feudo pendente lite, & non audietur reus petens proviſionem, niſi in aliqua de fallentiis ſupradictis. Secundo caſu, ſi reus nolit petere proviſionem feudi, ſed velit actore interim poſſidente, inſtare ut verificetur & jus dicatur ſuper validitate & juſtitia prehenſionis & oppoſitionis: & videtur eſſe difficultas, quia nunquam quod ſciam practicatum fuit, patronum poſſe compelli à reo ſolo ad procedendum & ſubeundum judicium, non præcedente aliqua abnegatione vel agnitione. Sæpe enim difficile eſt probare jus patronatus & dependentias feudales, & omnes fere patroni (niſi authenticis documentis valde communiti) controverſiam patronatus & jurium peterent, & eſſent quotidie in periculo amittendi patronatum, & reſtituendi feudum cum fructibus, impenſis, damnis & intereſſe, ex defectu plenæ probationis, quod eſt abſurdum. Ad quod reſtringendum conſuetudo ſeu communis practica induxiſſe videtur neceſſitatem agnoſcendi vel abnegandi ſub periculo commiſſi, ut metu pœnæ retraherentur vaſſalli ab indevotione & ingratitudine erga patronos.

*Il faut advoüer ou deſadvoüer.

13. Sed certe non eſt bonum hoc modo, * reſtringere unum abſurdum, ut aliud inducatur, prout patet. Pone Titio forte ex ſucceſſione obveniſſe terram alaudialem, prout communiter eſſe ſolet ſub præfectura Trecenſi: Vicinus autem habendi & dominandi cupidus, ſtatim jure feudali manum ſuam injiciat, prætendens ſe patronum: ecce quod Titius cogetur pendente lite carere re ſua, imo quod gravius in perpetuum, niſi agnoſcat vel abneget vicinum in patronum. Si autem agnoſcat, facit ſibi promptum, perpetuum, & irreparabile præjudicium, dum francum illum alaudium ſubjicit ſervituti. Si vero inficiatur, recuperabit quidem terram ad modicum tempus, ſed ſub periculo eam in perpetuum amittendi, ſi vicinus ſe eſſe patronum probaverit.

* Non eſt abſurdo per aliud abſurdum obviandū.

14. * Reſolvendo dico hoc caſu non teneri Titium agnoſcere, vel abnegare, ſed permittendo interim actorem poſſidere ſub cautione tamen fructuum, vel adpoſitis idoneis commiſſariis in caſu à me tacto ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 32. poteſt inſtare & ad-

*Solutio.



Digitized by Google

miſſibilis eſt ad proſequendum litem & deciſionem negotii per ſententiam diffinitivam, & ad hoc afferendum probationes ex parte ſua, & cogendum actorem ut infrà legitimas dilationes, & juxta conſuetudinem & ſtylum fori doceat de jure ſuo. Et tunc dico quod ſi quidem actor probaverit, res declarabitur ei ſubjecta in conditione feudali, & reus tenebitur antequam eam recuperet, ſubire fidem actoris, obſequia & jura feudalia præſtare, fructus autem futuri donec hoc præſtitum fuerit una cum præteritis ſimpliciter cedent lucro actoris. Si vero non probaverit de jure patronatus & directo dominio, reus autem probaverit rem eſſe alaudialem, abſolvetur à concluſionibus actoris remota prehenſione, cum reſtitutione rei, fructuum, impenſarum, damnorum & intereſſe. Si vero ex neutra parte probatum fuerit de proprietate directi dominii, tunc ſi appareat actorem vel ex unica recognitione eſſe in poſſeſſione vel quaſi, ſuperioritatis feudalis, conſervabitur in ea in eadem inſtantia, quomodo vel ſolius poſſeſſionis probatio, quandiu defectu juris non probatur, ſufficit ad juſtificandum prehenſionem, & omnem alium actum feudalem exercendum. Et ſic non relaxabitur terra reo niſi actorem agnoſcat in patronum: & adhuc eo uſque fructus omnes amittet. Aut vero non apparet nec de jure nec de poſſeſſione actoris, & ſi lite conteſtata & delationibus ad probandum habitis nihil præſtiterit, abſolvetur reus ab omni jure prætenſo per actorem, cum annullatione prehenſionis reſtitutionis rei & fructuum, impenſarum, damnorum & intereſſe, per notata in *Authent. qui ſemel, C. quomodo. & quand. jud.*

15. Nec ei quod diximus, conſtito de ſimplici poſſeſſione actoris, eum in illa conſervandum, obſtat quod * poſſeſſio non probat dominium, nec relevat ab onere probandi, ſive non transfert onus probandi in adverſarium, quando de dominio principaliter agitur, & maxime ex parte actoris ut hic, ut notant Bar. & omnes in *l. quidam in fi. ff. de condit. inſt.* Bar. Paul. Alex. Jaſ. in *l. ſi prius ff. de oper. no. nuncia. per doctores in l. Titia. ff. ſolut. matrim.* Domin. de S. Gemin. *in c. cum perſona.* & ibi Philipp. Franc. *col. pen. de privileg. in 6.* Nec etiam quaſi poſſeſſio ſervitutis, ut not. in præfatis locis. Unde ſi agens confeſſoria, vel conventus negatoria, ſolam quaſi poſſeſſionem ſervitutis probaverit, ſuccumbet, & poſſeſſionem cum jure prætenſo amittet, & res declarabitur libera ex præſumptione juris communis. *l. altius. C. de ſervit. & aqua.* & ita notatur in *l. uti frui. ff. ſi uſusfruct. pet. in l. ſicuti. §. ſi quærebatur. ff. ſi ſerv. vend.* tradit Bar. in *l. 1. §. hoc interdicto. ff. de iti. actuque priva.* Cæpol. *in tracta. de ſervit. ruſtic. prædio. ca. 1. collat. 6.* Igitur idem dicendum videtur in hujuſmodi prehenſione ejus qui in feudo alieno prætendit ſuperioritatem feudalem quæ eſt quædam ſervitus, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ. 5. in princip. & clarius in gloſſ. 6.* & maxime in locis in quibus viget præſumptio, quod quælibet res ſit alaudialis & libera, niſi de contrario doceatur, ut de conſuetudine Trecen. §. 51.

* Poſſeſſio non probat dominium.

16. Quia reſpondetur primo, quod ſuperioritas feudalis eſt magis proprietas & directum dominium, quàm ſervitus: unde immediatus dominus feudalis, nedum habet directum & utile dominium & quaſi poſſeſſionem actualem & naturalem juris exerciti & proprietatis feudalis: ſed etiam directum dominium & civilem poſſeſſionem ipſius feudi: ideo poteſt rem ad limites poſſeſſionis ſuæ retinere: & non poteſt expelli, nec ſpoliari, niſi de pleno jure, ſaltem de plena poſſeſſione contradicentis appareat, quod intelligo dummodo illa poſſeſſio ſit bona fide habita, & non recenter ſine cauſa, & per errorem ſimplicis poſſeſſoris uſurpata, nec aliter vitioſa. Alioquin condici poſſet, ut plene dicam infra *tit. 3. & 4.* (non enim quæcumque occurrunt hic diſcutienda ſunt.) Non obſtat præfatum dictum pragmaticorum, quia debet intelligi in primo caſu diſtinctionis noſtræ dumtaxat, in quo ſolo practicatum fuit, & non in ſecundo in quo nunquam fuit uſitatum, nec eſſet practicandum. Et ſecundum prædicta debent conſuetudines illo dicto conformes modificari. Et ad ita diſtinguendum ſumma (ut puta) & evidenti æquitate (quæ mihi in hoc opere puppis & prora eſt) motus ſum. Nonnulla alia concernentia materiam hujus §. *vide infrà* §. 60. cujus materia huic §. affinis eſt.

Quarto, pro complemento hujus materiæ & præcedentis §. Quæro, Utrum ſententia * lata contra vaſſallum in favorem alterius prætendentis ſe patronum, noceat vero patrono ſcienti? Quod ut clarius liqueat, pone feudum moveri à Titio: Caius autem prætendens a ſe moveri, manum ſuam injecit, vaſſallus ſe oppoſuit, & non curavit vocare Titium verum patronum, ſed abnegavit Caium in patronum, & proviſionem feudi obtinuit: tandem Caius produxit documenta de patronatu à ſe prætenſo.

*Sententia in vaſſallũ lata, utrum noceat patrono.

17. Et quia reus non probavit de contrario, nec apparebat alius patronus, per ſententiam diffinitivam feudum declaratum fuit moveri à Caio, eique jure commiſſi propter præfatam abnegationem adjudicatum. Et ſententia confirmata fuit, vel aliter tranſivit in rem judicatam: utrum præjudicet & jus faciat contra Titium? Et videtur eſſe diſtinguendum. Aut Titius ſcivit & paſſus eſt litem agi, & in ea principaliter diſputari de ipſo directo dominio patroni & jure feudali & dominico, & ſibi præjudicavit & conſequenter amiſit jus ſuum: aut vero ignoravit, vel ſciens impeditus adeſſe non potuit, & ſibi non præjudicavit, ſed conſervatur jus ſuum integrum, per textum in *l. ſæpe. ff. de re jud.* Et adverte quia feudiſtæ in *d. c. 1. §. ſi vaſſallus. 3. ſi de feud. defunct. cont. ſi inter dom. & agnat.* ubi principaliter habetur materia, an ſententia lata contra vaſſallum noceat patrono, *& in c. 1. §. 1. de inveſt. de ali. fac. & in c. unico. de contro. inter vaſſal. & alium de benefic.* ubi etiam tractant, & in ſummis non aperte tangunt caſum, quamvis ſit potior & principalior: omnes tamen ſatis aperte ſentiunt in terminis quæſtionis noſtræ ſervandam diſtinctionem *d. l. ſæpe.* ſive de præjudicio veri patroni, ſive de præjudicio agnatorum agatur. Et ita ſub verbo forte, vult Ulda. Zaſi. in *epito. feud. par. 9.* & ſine verbo forte idem Zaſi. præciſe decidit in *d. l. ſæpe, in lect. ſua. ſuper tit. de re jud.* quæ his ſcriptis pervenit ad manus meas.

18. Sed quicquid omnes ſcribentes adhuſque dixerint, non puto dictæ * *l. ſæpe in §. ſed ſcientibus.* locum eſſe in terminis noſtris, quoniam dictus §. loquitur de tribus concurrentibus. Primo, quando res vendicatur, & principaliter de dominio rei declarando & adjudicando agitur. Patet manifeſte in illo textu, ubi per tres vices & ſemper in ſingulis exemplis, dicitur agi vel defendi de proprietate rei. Secundo, quando lis infertur ab authore vel in authorem, tanquam à domino vel in dominum & contradictorem legitimum agentem vel defendentem. Tertio, quando is qui cauſam habet, ſcit & patitur hujuſmodi litem principaliter agi ab authore ſuo, vel contra authorem ſuum. Tunc enim ei præjudicat res contra authorem judicata, & non aliàs, cum habeat jus ante ſententiam & litem motam. *l. ſi ſuperatus. ff. de pign.* & cum odioſum ſit rem inter alios actam alii non vocato & inaudito præjudicare, dictus §. *ſed ſcientibus*, debet ſtrictim & limitatim accipi in terminis ſuis, & dummodo interveniant & verificentur omnia contenta in dicto §. quæ ſunt illa tria requiſita. Alioquin ſtandum eſt regulæ quæ habetur in princip. *dictæ l. ſæpe.* & alibi fere in toto jure. Et ita nove *dictam l. ſæpe.* intellexi poſt multa ſuper hoc olim in collectaneis meis ſtudio meo privato deducta, quæ ne nimium hujus inſtituti metas excedam, omitto. Et quod hæc noſtra inter-

*Novus intellectus *l. ſæpe ff. de re judi.*

Digitized by Google

pretatio conformetur veræ literæ *d. l. ſæpe.* ſtatim dicetur: & quod conformetur rationi & ſit æquiſſima, hanc unam & ſpecificam do rationem, quia quando lis agitur cum vero & legitimo contradictore, vel cum eo qui facto & permiſſione jus habentis, pro vero & legitimo contradictore ſe gerit: nil eſt quod imputetur adverſario bona fide litiganti & jure ſuo patefacto cauſa plenè cognita vincenti, ſi non vocaverit tacentem & diſſimulantem, qui jus habere ignoratur. Sed è diverſo, eſt quod juſtè imputetur habenti jus,& voluntariè tacenti qui præſumitur colluſiſſe cum victo, tanquam perſona interpoſita ad experiendum eventum, & eludendum effectum judicii: ideo æquum eſt illi ſcienti, & non ſine ſuſpicione fraudis tacenti,præjudicare rem judicatam contra eum qui ejus facto & permiſſione,legitimi contradictoris perſonam geſſit & habuit, ut in præfatis & ſimilibus exemplis. Secus in aliis, ubi hæc ratio ceſſat.

19. Et ut oſtendamus interpretationem noſtram veræ literæ *d. l.* conformem: non obſtat quod illi repugnare videtur primum exemplum poſitum in *d. §. ſed ſcientibus*, videlicet de debitore & vero domino, qui ſcit creditorem experiri de proprietate pignoris: & intelligunt omnes ferè ſcribentes per illum textum quod ſententia abſolutoria lata contra creditorem agentem hypothecaria, contra alium prætendentem dominium, qui ex eo quod ipſe & non debitor eſſet verus dominus, abſolutus eſt, noceat petitorio & dominio ipſo debitori, qui ſcivit judicium agitari. Et idem volunt, ſi creditor conventus ab illo rei vendicatione ſuccubuerit: quia dico quod utrumque dictum eſt falſum, & alienum à vera litera & ſententia dictæ legis cujus vera litera * eſt Piſana, ſive textus ipſe originalis & archetypi pandectarum, quam habuit Pileus,& refert ibi gloſſ. videlicet in creditore ſciente & patiente debitorem experiri de proprietate pignoris: nec eſt vera, ſed ſubdititia communis & vulgata litera quæ loquitur è converſo, videlicet in debitore experiri patiente creditorem de proprietate pignoris, quam communem literam textui tanquam falſam, erroneam & incongruam textui, dictæ l. quæ ſemper & perpetuo loquitur in judicio proprietatis geſto cum priori domino, reprobat Alex. in repet. *d. l. ſæpe. ſuper gloſſ. in verb. prohibere. col.* 36. 37. & 38. ubi poſt multa concludit, quod ſecundum veram Piſanam literam ſententia contra debitorem lata,præjudicat creditori, non autem è contra, quia hoc non reperitur jure cautum. Et ſic ſumus in regula, cum non reperiatur iſte caſus exceptus ab ea. Et in hoc ſto cum Alex. quicquid omnes doctores utriuſque juris ſcripſerint in *d. l. ſæpe, & in cap. pen. de re jud. & alibi.* & quicquid noviſſime Zaſim. *in ſua eleganti lectura d. l.* dicat præfatæ communi literæ eſſe conformem textum * Noricum,videlicet nuper Bavariæ impreſſum, quem dicunt ex archetypo Florentino deſumptum: ſed ( meo judicio ) Pileo, Accur. cæteriſque anteceſſoribus de veritate literæ magis eſt credendum. Quod ſi Alex. in hac ſua concluſione perſtitiſſet, facilè verum, ſtabilem, & æquabilem ſenſum dictæ l. paucis inveniſſet, quem in multiloquio præfatæ ſuæ repetitionis ( dum in cæteris ) citra ſubdititium exemplum creditoris agentis & debitoris patientis ( Bartholo & aliis aſſentitur ) in multis amiſit, prout in collectaneis meis latè deduxi.

*Litera Piſana.*

*Textus Noricus.*

20. Veritas eſt igitur, quod ſi creditor agens hypothecaria, quæſtionem proprietatis ingrediatur & ſuccumbat, non nocet debitori etiam ſcienti, ut ſibi firmavit Alexand. per multas rationes, & potiſſimum quia in hypothecaria non deducitur dominium principaliter, ſed ſolum incidenter. Sed * ultra Alex. idem eſſe dico, ſi creditor judicium principale reivendicationis ab alio illatum ſuſceperit, & ſciente debitore victus fuerit, quicquid in *d. l. ſæpe* poſt communem ſentententiam de creditore temerario, præſumptuoſo, & improvido litem dominii ingreſſo ſcripſerit Zaſi. vir eruditiſſimus, qui tam docte & concinne dictam d. l. interpretatus eſt, ut nemo unquam melius communem ſequendo literam: ſed quia ex communi litera ſequitur abſurdum & durum, & à practica, & communi obſervatione noſtra alienum, videlicet judicium actum ſuper dominio incidenter deducto per creditorem, qui non eſt legitimus contradictor, noceat vero domino, maximè cum adverſarius ſciret alium quam creditorem eſſe legitimum contradictorem dominii controverſi, nedum congruum, ſed etiam neceſſarium, duxi Piſanam, ut æquiorem & juſtiorem literam ſequi: hinc *ſupra* §. 20. *gloſſ. 1. q.* 5. *& latius infra* §. 113. *dixi* ſententiam in concernentibus propriis uxoris contra maritum latam, non nocere uxori, etiam ſcienti: in quo ſecundum communem ſententiam contrarium dicendum eſſet. Itaque concludo, quod ad hoc ut locus ſit exceptioni, de qua in *d. §. ſed ſcientibus,* requiritur concurſus illorum trium quæ dixi, & habentur in eodem textu, alioquin ſtandum regulæ.

*Contra omnes.*

21. Et ultra ſeriem & tenorem dicti textus ſumma moveor æquitate, * quoniam quando lis agitur cum vero & legitimo contradictore, ut in primo exemplo dicti §. vel cum eo qui erat dominus, & adhuc reputatur,& litigat tanquam verus & legitimus contradictor, ſciente & tacente eo qui ab illo cauſam & jus habet, ut in duobus aliis exemplis dict. §. & idem in ſimilibus: nihil eſt quod imputetur extraneo litigatori, qui putavit judicium agi cum legitimo contradictore, & non potuit, nec debuit aliquid divinare de ſucceſſoribus & cauſam habentibus adverſarii: ſed eſt quod juſtè imputari poſſit cauſam habenti, qui ſcivit & tacuit, ex quo etiam nonnulla ſuſpicio oritur quod colluſerit cum authore ſuo, ad experiendum eventum litis, & eludendum effectum futuri judicii, niſi proſperè cedat, ad quæ inconvenientia & fraudes evitandas, juſtiſſimum fuit ſtatuere, rem contra authorem & principalem, bona fide & ex patefacta veritate ( hoc eſt non ex contumacia, vel conſenſu partis, vel occulta fraude, ſed ex veris & juſtis probationibus ) judicatam nocere cauſam, licet antiquiorem lite prætendenti, ſi ſciverit & paſſus fuerit hujuſmodi controverſiam agi. Sed non eſt eadem, imò multum diverſa ratio in caſu converſo, puta ſimplici creditore agente, vel convento, vel quando colonus, fructuarius, aut ſuperficiarius, emphyteuta, & vaſſallus agunt, vel conveniuntur & ipſum jus domini abſentis in judicium & controverſiam deducunt, ſive principaliter ſive incidenter. Ex quibus latiſſima æquitatis & veritatis via aperta eſt, ad infinitas hujuſmodi quæſtiones facile, & ex bono & æquo decidendas, ſemotis velut errorum & diſſidiorum confertiſſimis ſpinis adhucuſque ſcribentium. Et ſic in quæſtione propoſita negativè concludendum eſt.

*Aequitatis ratio.*

22. Et * generaliter an ſententia lata contra vaſſallum faciat jus adverſus patronum, ſufficit hoc breviculum. Aut agitur de jure patroni, & non facit jus: aut de jure vaſſalli tantum, & facit jus non ſubdiſtinguendo in primo membro ſecundum nos, nec in ſecundo ſecundum omnes, an patronus ſciverit litem agi, & jus ſuum deduci, vel non. Et idem dico è converſo de ſententia lata contra patronum, quod non eſt aliud dicere in effectu, quam ſimpliciter alteri non præjudicare judicium latum contra alterum: ſed ſolum in jure ejus contra quem latum eſt. Hinc eſt quod ſi vaſſallus in rei vendicatione, vel judicio dominii utilis ( quam proprietatem communi hujus regni loquendi modo vocamus ) ab alio victus fuerit, non poteſt patronus amplius prætendere jura releviorum, vel commiſſum feudi, nec cætera jura feudalia ex perſona victi, ſive ex contractibus, vel mutationibus, ſeu offenſis ex ejus parte in futurum procedentibus: ſed ſolum ex perſona, ſive ex parte victoris quem tenetur inveſtire, & de cætero pro vero vaſſallo habere. Nec in hoc ſit præjudicium patrono, quia non agitur

*Reſolutio.*



Digitized by Google

de juribus ſuis, quæ remanent in ſtatu ſuo uniformi. Quid autem ſit de releviis & ſimilibus juribus temporis præcedentis, dictum eſt ſuprà §. 33. q. præſtari debere a poſſeſſore ex ejus perſona pro tempore ſuo. Et in quantum ibi diximus victorem non debere relevium quaſi ex mutatione facta per adventum ſuum, quoniam non eſt mutatio, ſed recuperatio, limitandum eſt niſi patronus probare velit de fraude & colluſione ad eum fruſtrandum juribus ſuis, prætextu ſimulatæ litis, & contradictorii judicii; non enim eſſet admiſſibilis ſi ſimpliciter impugnare vellet ſententiam & revocare in controverſiam victum fuiſſe verum vaſſallum, ut tactum eſt *ſuprà §.33.qu.5.num.24.* quoniam ex quo ſententia de jure vaſſallagii, ſive utilis dominii, eſt lata cum cauſæ cognitione, contra legitimum contradictorem, qui habebat liberam poteſtatem litigandi & diſponendi de jure ſuo in judicio & extra, facit jus contra eos qui non habent intereſſe, niſi caſuale, & in conſequentiam facit jus contra patronum reſpectu relevii, ſi quod prætenderet ex hac ultima mutatione, quoniam hoc reſpectu non habet intereſſe niſi momentaneum, caſuale & conſecutivum: ut in ſimili in materia. *l. de unoquoque, ff. de re judic. dixi infra* §. 93. ubi remitto, ne hic ſim prolixior.

23. Secus eſſet ſi majus aliud & perpetuum haberet præjudicium: puta ſi monaſterio eſſet feudum adjudicatum, tanquam contentum in feudis amortizatis monaſterii, ab eodem patrono dependentibus. Tunc enim puto quod non tenetur ſtare rei contra vaſſallum ſuum judicatæ, nec monaſterium inveſtire, ſed de integro quæſtionem dominii utilis ſive vaſſallagii repetere. Et idem dicendum puto in ſimili, ſi patronus habeat intereſſe in jure commiſſi: unde ſi prætendat feudum commiſſum negatione, vel felonia Titii, qui paulo poſt in vendicatione feudi, vel utilis dominii victus eſt à Caio, cui adjudicatum eſt feudum, tanquam vero & antiquo vaſſallo & domino utili, etiam ex cauſa præcedente negationem vel feloniam Titii, puto hujuſmodi ſententiam non præjudicare patrono, niſi fortè ad præſumptionem qualemqualem, juxta gloſs. in *l. à ſententia, ff. de appell.* Ideo de integro de refricare poteſt quæſtionem utilis dominii & vaſſallagii. Et ſi probaverit Titius qui victus eſt, verum fuiſſe vaſſallum tempore negationis vel offenſæ, obtinebit feudum jure commiſſi ex perſona Titii, non obſtante dicta ſententia etiam ſciente patrono, ſed non citato lata. Idem dico, ſi feudum fuerit conceſſum Titio ad vitam ejus & filiorum uſque ad ſecundam vel tertiam generationem, deinde Titius ſupereſſet, & evincatur à Caio, quia dico hoc quod judicium nullo modo nocebit patrono, feudumque finietur, & ad eum revertetur inſpecto tempore vitæ, vel generationis Caii. In his enim omnibus caſibus & ſimilibus, patronus habet perpetuum notabile & æquè principale præjudicium. Et ſic non præjudicat illi ſententia niſi in judicio intervenerit, nec erat ſolus vaſſallus legitimus contradictor quantum ad plenum jus feudi, ut in ſimili habet textus *d. l. ſæpe. in verſi. nam & ſi libertus.* quem Zaſi. ibi rejecta gloſſ. & communi ſententia rectè interpretatur, ut procedat demum patrono interveniente in judicio, prout textus apertè loquitur: ſecus eo ſciente tantum, & in hoc ſto cum Zaſio. Sed inquantum hanc ſolam rationem eſſe dicit, quia patronus prohibere non poterat libertum de jure ſui liberti, ſcilicet experiri, dico quod non eſt hæc ſola ratio, ſed potiores ſunt illæ rationes, quæ opponuntur illis tribus requiſitis in exceptione dicti §. ſed ſcientibus ſecundum novum intellectum noſtrum, videlicet quia principaliter non diſputatur de jure patronatus patroni, ſed ſolum incidenter. Et quia in quantum adverſarius experitur contra hunc ſe aſſerentem libertum alterius, ſcit ſe aſſertorem non eſſe ſolum legitimum contradictorem ſuper jure patronatus in ſe ab extraneo prætenſo, ideo curare debuit etiam illum in jus vocari.

24. Ex quibus etiam patet, quantum à veritate aberraverint ſcribentes in *d. l. ſæpe.* extendentes *d. §. ſed ſcientibus* ad ſimplicem uſufructuarium. * Quod enim Bart. ibi *q. 4.* diſtinguit inter fructuarium agentem & defendentem, ut primo caſu ſententia contra eum lata præjudicet domino etiam in proprietate, ſecundo caſu, non irrationabilis eſt hujuſmodi diſtinctio. Et ſubvertitur in utroque membro per rationem, quam tradit idem Bart. in ſecundo caſu dicens, quod dominus poſſidet civiliter per ſeipſum: & non miniſterio fructuarii. Quare Paul. ibi dum Bartolum reprehendens, dicit utroque caſu domino præjudicari, deterius erravit: nec obſtat *l. in fin. ff. de oper. novi nuntia.* Ubi fructuarius procuratorio nomine domini nuntiare poteſt novum opus, quia reſpondeo, quod hoc in his tantum procedit, quæ ſunt utilia domino & proprietati, in quibus cenſetur, quaſi procurator: non tamen eſt propriè procurator, nec generalis nec ſpecialis, & nullo modo in his quæ tendunt ad præjudicium, ut ibi per Alexand. & alios. & diximus *ſupra* §. *primo. gloſſa prima, numero undecimo.* Et ut velut oculis ſubjiciam, diſtinguam caſus ſingulos. Aut enim agit, vel defendit fructuarius ſolo nomine ſuo tanquam fructuarius, & principaliter ſuper jure uſusfructus; non autem ſuper proprietate, niſi incidenter, & tunc clarum eſt nullomodo præjudicari domino, quum judicium non ſit principaliter in tantum ſuper proprietate, & jure, de cujus præjudicio nunc quæritur, pront ſecundum clarum noſtrum intellectum requirit textus in *d. §. ſed ſcientibus.* Et alioquin nondum regula poſita *in princip. d. l. ſæpe.* ſed etiam reliquæ juris regulæ oſtenderentur. Aut vero fructuarius principaliter litigat ſuper dominio, aut rei vendicatione intentata, & tunc aut nomine ſuo litigat contendens ſe dominum: & tunc clarum eſt, quod non agit, vel defendit tanquam fructuarius, ſed tanquam quivis extraneus prætendens ſe dominum, & ſic nullo modo præjudicat vero domino, maximè cum dominus civiliter per ſeipſum poſſideat. *l. peregre. §. quibus. ff. de acqu. vel amitt. poſſ.*

* Sententia lata contra fructuariũ, non nocet domino etiã ſcienti.

25. Ubi tamen nunc recordor Joan. de Imol. limitando Bart. *ibi. per d. l. ſæpe.* (adeo ſemel admiſſus error latè ſerpit) ſcripſiſſe * ſententiam latam contra ſimplicem colonum, qui dominum non nominavit in judicio, præiudicare domino ſi fuerit ſciens in proprietate rei, quod eſt falſum & nullo jure relatum, imò contra jus. Patet per textum *in leg. 2. C. ubi in rem actio.* ubi dicitur, quod etiam domino, qui nominatus fuit, deinde in judicium vocatus, non nocet iudicium contra colonum, vel ſimilem cœptum, niſi quantum ad amiſſionem poſſeſſionis. Et ſi non fuerit nominatus, nec vocatus, nedum iudicium, imò etiam executio realis facta contra colonum, vel ſimilem, qui etiam tanquam dominus litigarit, non præiudicat novo domino, etiam alias ſcienti, nec in petitorio, nec in poſſeſſorio, ut poſt Innoc. in *cap. quoniam frequenter. ut lit. non conteſta.* firmat Bart. in *d. l. 2. col. 2. ad fin.* & ibi Soly. in *cap. 1. verſi. primo favore actoris. & cap. 4. quæſt. 6. C. ubi in rem actio.* Verum eſt quod colonus victus ad litis æſtimationem victori tenebitur, ſicut is qui ſe liti obtulit, *l. 4. in princ. ff. de re judic.*

* Sententia lata contra colonum non nocet domino.

26. Aut vero (ut è diverticulo redeamus in viam) fructuarius agit, vel defendit in rei vendicatione, non tanquam dominus, ſed tanquam domini procurator: & tunc ſi non allegaverit aliud mandatum, quam illud quod reſultat ex uſufructu, non ſufficit, & ſeipſum adverſarius decipit ſcienter litigans cum illegitimo contradictore, idque ſcienter omiſſo legitimo contradictore. Aut vero expreſſum, & ſpeciale mandatum allegavit, & tunc niſi doceat non nocet domino, ſed victori tenetur ad litis æſtimationem tanquam falſus procurator, per notata *in dict. l. 4. in princ. ff. de re judic.* Propriè enim fructuarius non eſt procurator domini. Et ſic etiam ſi ſciente domino fines fructuarii excedat: non præjudicat, nec extenditur * mandatum quod non

* Mandatũ quod non eſt nec poteſt extendi.

eſt, nec eſt locus gloſſ. & theoriæ doctorum *in cap. cum olim de offic. deleg.* Jam plura ſcripſi quam à principio hujus §. deſtinaſſem, ſed aliter commodè nequit hic locus, & nova noſtra interpretatio intelligi, & confirmari.

27. Et multo plura hujuſmodi à me noviter diſcuſſa habeo in regeſtis meis, quæ infra locis opportunis promam. Et ad id quod dixi ſententiam contra vaſſallum latam in favorem alterius prætendentis ſe patronum, & ſuper juribus patronatus, non nocere vero patrono etiam ſcienti, optimè facit, quod Joan. Fab. Bar. Bald. & omnes in *d. l. 2. C. ubi in rem actio.* notant vaſſallum, emphyteutam, & ſimiles, conventos ſuper eorum jure, & dominio utili tantum, non teneri nominare dominum in judicio. Si vero conveniantur ſuper dominio directo, vel jure feudali, aut dominico, tunc demum tenentur nominare dominum, per quæ manifeſtè ſentiunt doctores quod habent legitimam perſonam ſtandi in judicio, quando de eorum utili jure dumtaxat agitur: non autem quando & de jure dominii directi: quia tunc non ſunt legitimi contradictores, & ſic ſententia contra eos lata, nullo modo præjudicat dominis directis, niſi fortè quantum ad aliqualem præſumptionem, ut ibi notant doctores. Et adhuc quod præfati doctores dicunt emphyteutam, aut vaſſallum eſſe per ſe legitimum contradictorem, ubi de jure vaſſalli, aut emphyteutæ tantum agitur, debet limitari, ut procedat in feudo, vel emphyteuſi perpetuis, ut quando actor eſt ejuſdem conditionis, alias ſecus, prout diximus *ſuprà eodem num.* 23. de monaſterio agente, vel in feudo, aut emphyteuſi temporali, quia tunc etiam reſpectu dominii utilis, non facit jus contra directum dominum, ſententia lata contra emphyteutam, aut vaſſallum temporalem, vel qui ceciderat in commiſſum.

28. Ad quæ etiam optimè faciunt quod Inno. Panorm. in *cap. vaditis. de præſcr.* Panorm. Fely. in *c. cum ſuper. de re judic.* Panorm. *conſil. 3. nitar in præſenti col. 8. & 9. lib. 2. & conſ. 89. col. fin. lib. 1.* volunt quod ſententia* lata contra ſubditum, quæ tranſivit in rem judicatam, etiam domino ſciente, & patiente, etiam in juribus ſuperioritatis, & dominicis, non nocet, nec obeſt vero domino, & ſuperiori, nec in poſſeſſorio, nec in petitorio. Et è converſo lata contra dominum ſuper juribus ſuperioritatis, & ſubjectionis, non nocet ſubjectis etiam ſcientibus, & patientibus non citatis, quia utrorumque æquè principaliter intereſt: quod ultimum eſt verum, quando dominus non habet poteſtatem alienandi ſubditos ſine eorum conſenſu: alias ſecus, quia eſſet dicendum, ſicut diximus, quando ſententia fertur contra vaſſallum ſuper jure ſuo utilis dominii dumtaxat.

* Sententia lata contra ſubditos an noceat ſuperiori, vel contra.

29. Ex prædictis patet, quod vaſſallus qui non laudato authore abnegavit actorem in patronum, & paſſus eſt ſententiam commiſſi, quæ tranſivit in rem judicatam, quamvis ex capite ſuo nullum habeat remediũ, tamen ex perſona domini veri patroni conſequi poteſt, ut in priſtinum ſtatum reponatur, ſi patronus appareat, & probato jure ſuo obtineat victum ſibi adjudicari in verum vaſſallum, quod verus patronus facere poterit, licet ſciverit præcedens judicium, & imputet ſibi victor, quod non fecit in jus vocari illum, quem reus patronum eſſe aſſerebat. Sed quid, ſi reus nihil allegavit de alio patrono, & fortè contendebat ſe tenere in alaudium? Adhuc idem puto, quia vaſſallus non habet, nec legale, nec conventionale, nec expreſſum, nec tacitum mandatum, nec alias legitimam perſonam ad deducendum in judicio jura patroni ſui in illius præjudicium, nec in his eſt legitimus contradictor, ſed ſolum reſpectu juris ſui, & præjudicii dumtaxat.

Secus, ſi Titius fortè ſub pacto de retrovendendo vendiderit feudum ſuum dominans Seio, quia aſſiſtens vaſſallo moventi ab eodem feudo dominanti, vel cauſam pro eo ſuſcipiens, adverſus Caium prætendentem ſe patronum ſuccubuit, & cauſa plerè cognita jus feudale, & patronatus adjudicatum fuit Caio. quoniam hujuſmodi ſententia ſi in rem judicatam tranſiverit, præjudicabit Titio, quamvis citatus non fuerit, ſi probetur eum ſciviſſe, & ceſſante impedimento permiſiſſe litem agi: Amplio, ſive Titius prætendat venditionem à ſe factam ab initio nullam, ſive medio facultatis redimendi, aut alias reſolutam, Et eſt ratio, quia Seius tempore litis, & ſententiæ, erat verus patronus, & dominus, & poſſeſſor feudi dominantis, & ſolus legitimus contradictor, ſaltem facto Titii pro vero, & ſolo legitimo contradictore publicè reputabatur, & ſic agebat etiam in judicio, idque etiam authore Titio, & eo ſciente & patiente, ad quem res erat reverſura, vel qui eam repetere poterat. Nec obſtat, quod non omnino congruunt exempla *d. §. ſed ſcientibus.* quæ loquuntur quando cauſam habens ſcienter paſſus eſt litigare authorem ſuum. Hic autem ſumus in caſu converſo, videlicet in quo author paſſus eſt ſucceſſorem litigare, & ſic deficere videtur ſecundum de tribus requiſitis *ſuprà eo. num.* 18. quia reſpondeo, quod præcipuum, & formale dicti ſecundi requiſiti eſt, quod is qui agit, vel convenitur, ſit legitimus contradictor juris controverſi. Quòd autem ſit author vel cauſam habens tertii præjudicium patientis, magis eſt ex accidenti, quam ex ratione deciſiva, cujus cardo, & ſcopus eſt ad evitandum fraudes & illuſiones rerum rite & recte judicatarum contra legitimos contradictores, muſſitantibus, & forte præcogitata fraude tacentibus authoribus, qui ſcientes jus ſuum deduci in judicio, & intereſſe habentes diſſimulant jus, vel intereſſe ſe habere, ut eventum judicii experiantur, & bona fide litigantem poſt laborioſam, & juſtam victoriam ad initium alterius petitionis redigant. Et hæc pro nunc ſuper hoc §. dicta ſufficiant.

30. Quinto quæro, Vaſſallus refractarius poſtquam redintegrata manu domini quam ſpoliaverat, ad cauſas oppoſitionis admiſſus allegavit nunc eſſe alaudium, nunc ab alio vel in cenſum, vel in feudum moveri. Tandem quarto anno plane abnegavit, utrum debeat fructus præteritos, id eſt jam collectos, à domino recipere? Breviter in hac ſpecie dico quòd non: hæc enim conſuetudo per verba præſentis temporis loquitur ibi, *doit avoir proviſion & jouir dudit fief pendant le procès,* ergo non retro. Et alioquin fruſtratio carens periculo commiſſi non eſſet impunita, contra *l. ult. in fin. de re judica. l. in fideicommiſſo in fin. de uſuris.* Non ergo perpetuum eſt ceſſante fruſtratione. Si ergo vaſſallus aliquot menſes deliberavit, tandem abnegat prehenſorem circiter infrà annum, debet etiam fructus dicti anni recipere: nemo enim præcipitanter urgeri debet, & crebrius tam in jure quàm in praxi, non debet minus ſpatium anno dari; & ſic abnegatio ſequens infrà annum trahitur retro. Secus ſi poſt plures annos, quia tunc proviſio non dabitur niſi ex tunc pro pendentibus & futuris fructibus: non autem pro jam collectis qui cum damnis & intereſſe finem litis expectabunt.

Si tamen prehenſor non ſit ſolvendo vel alias ſuſpectus, debet ſatiſdare de fructibus illis præteritis reſtituendis, vel opponenti ſatiſdanti reſtituentur, *argum. l. poſtquam §. Imperat. ibi,* vel ſi non caveat in adverſarium transferre poſſeſſionẽ debere ut legati ſeu fideicõmiſſi nomine caveat. de quo dixi inf. §. 52. *gloſſ.* 1. *num.* 22. *& ſeq.* Si vero poſſeſſor morbo, captivitate, vel abſentia impeditus, non potuit rebus ſuis ſupereſſe. & poſt duos vel plures annos à prehenſione durante ſuo impedimẽto facta ut mox potuit, ſaltem infra annum quo commode potuit reviſere prædia ſua interim à me domino occupata uſurpatorem abnegavit: debet proviſionem habere, non ſolum de præſenti & futuro, ſed etiam de præterito, & ſic etiam perceptos fructus recipere etiam ſine cautione, cum non fuerit in mora notabili damnis & intereſſe reſervatis in fine litis Et quatenus dixi hanc proviſionem ad præterita non extendi, intelligendum quatenus res non eſt integra ut quia prehenſor fru-

Digitized by Google

ctus penes ſe exegit & recepit. Secus ſi nondum percepit, etiam ſi colonos poſſeſſoris commiſſarios deputavit, quia poſt abnegationem manus habet ligatas; nec poteſt percipere quod non exegit per ſe vel per merè ſuos, nomine ſuo ſolo deturbato poſſeſſore fruentes. * Iniquitas baillię.

---

* Hic articulus olim fuit 32.

## * §. XLVI.

ITEM le gardien d'aucuns enfans mineurs, faiſant les fruits ſiens, eſt tenu de payer droit de relief, pour les heritages feodaux appartenans à iceux mineurs.

* Hic articulus 46. per novam conſuetudinem eſt reformatus in hunc modum.

LE gardien noble ou bourgeois n'eſt tenu payer droit de relief pour les heritages feodaux appartenans aux mineurs deſquels il eſt gardien, mais il eſt tenu les en acquiter, s'il en eſt dû du chef deſdits mineurs.

## SUMMARIA §. XLVI.

*1. Cuſtodia minorum de noſtra conſuetudine non datur niſi parentibus, quod eſt juri & rationi conforme. Præſumitur parentes conſulere liberis.*

*2. Iniquitas cuſtodiæ lateralis quam bailliam vocant.*

*3. Cuſtodia duplex. Nobilis, & Paganica.*

*4. Q. 1. Onus relevii in caſu hujus §. ratione caret.*

*5. Q. 2. Cuſtodia extenditur ad bona pupilli quocumque titulo obvenientia.*

*6. Q. 3. Si feudum ex collaterali ſucceſſione obveniat pupillo, cujus deinde acceptatur cuſtodia, debetur duplex relevium.*

*7. 8. Q. 4. Non debetur relevium ex capite cuſtodiæ ratione feudorum illa pendente obvenientium pupillo.*

*9. Q. 5. Quid ſi cuſtodi dentur induciæ citra mentionem relevii?*

*10. Q. 6. Vaſſallus non tenetur nec perſonaliter, nec hypothecariè, nec aliter ſolvere relevium debitum à cuſtode ſuo.*

*11. Quid ſi pendente prehenſione cuſtodia finiatur?*

*12. Q. 7. Cuſtos non tenetur ad fidelitatis ſacramentum.*

*13. Q. 8. Non habet locum hic §. in parente, aliunde quam jure hujus cuſtodiæ conſuetudinariæ habente adminiſtrationem & uſumfructum.*

NOTANTER in primis verbis ſummarii dixi parens.

* Cuſtodiæ æquitas.

1. Quia hujuſmodi cuſtodia, * de qua infrà *titul. 8. & titul. 9.* non conceditur, niſi parenti aſcendenti ſecundum conſuetudinem noſtram, quamvis paſſim ſecundum alias conſuetudines, in linea collaterali uſque ad ſecundum, vel tertium gradum, locus ſit hujuſmodi cuſtodiæ quæ in parentibus vulgo vocatur, *garde*, & eam habens *le gardien*; & in collateralibus vocatur, *le bail*, & eam habens, *le bailliſtre*. Et hujuſmodi cuſtodia, ſeu poteſtas parentum adminiſtrandi cum lucro fructuum, ſatis eſt rationabilis, & accedens diſpoſitioni juris, in *l. cum oportet. & l. fin. C. de bon. quæ liber.* Nec eſt præſumendum, parentes aliud conſilium quàm liberis optimum aſsumere, *juxta leg. nec in ea, ff. ad leg. Iul. de adult.* & naturalem erga filios charitatem, quibus ex voto omnia parent. *l. nam & ſi parentibus, ff. de inoffícioſ. teſtam. l. 1. ſcripto. ff. unde lib.* nec poteſt filius meliorem invenire amicum quam patrem, *gloſſ. 2. in l. quidam cum filiumfamilias, per illum text. ff. de hered. inſtit. ubi in ſummario* ita not. Ang. De filio qui plus de amico quam de patre cofidit, non confidas. Nullus enim affectus paternum vincit, *l. cum furioſus, in princ. C. de cura. furio.* niſi fortè novercalibus delinimentis inſtigationibuſve corrumpatur. *l. non eſt conſentiendum, ff. de inoffic. teſtam.* cui malo conſuetudo noſtra congruentiſſimum opponens antidotum, ſtatuit infrà §. 99. §. 101. dictam cuſtodiam expirare per tranſitum ad ſecunda vota.

2. Sed quod hujuſmodi cuſtodia ſeu baillia * habeat locum in linea collaterali, valde durum eſt & iniquum, & ut de ſe apparet, & crebrior experientia demonſtrat, nihil aliud eſt quam deprædatio pupillorum & orphanorum, quos lex divina & naturalis, & omnis lex humana rectè poſita, jubet ab omni injuria & jactura protegi & defendi. Quæ igitur ratio? Quæ Juriſprudentia? Quod boni prudentiſque viri judicium (quam normam legum eſſe vult Philoſophus) ab æquo & bono fluere cenſuerit conſuetudinem ſtatuentem, ut pupillo patre, matre cæteriſque aſcendentibus orbato, ſtatim jus ſit qualicumque proximiori agnato, & hæreditatem fortè pupilli ſperanti, omnia bona à parentibus pupillo derelicta, titulo bailliæ poſſidere, fructuſque lucrari, & ſuos facere, donec pupillus ætatem fortè majorem aſſequatur, atque adeo ut nec moriens pater vel fideli amico tutore deputato obviare poſſit, & indemnitati pupillorum ſuorum conſulere? Quare cum in reductione harum conſuetudinum (quæ omnium prior & celebrior fuit) hujuſmodi conſuetudo bailliæ collateralium & omne ejus veſtigium penitus oblitum ſit, & è membranis communi totius conſeſſus decreto deletum, ut patet infrà in proceſſu verbali ſuper hoc §. ſæpè miratus ſum, cur non conſidentes in reductionibus cæterarum conſuetudinum, tam ſanctum Pariſiorum exemplum, in hac præſertim pupillis tam debita naturali juſtitia imitati ſint: non tamen negaverim quin aliquando proximior cognatus, occaſione ſumpta quòd à redditione fructuum & rationum liber eſt, longe fœlicius dignitatem & commoda pupilli promoveat, ſed hujus raræ ſunt

* Bailliæ iniquitas.

ſunt exempla. Leges autem condendæ ſunt habito reſpectu ad id quod frequenter contingit. *l. jura conſtitutionum, l. nam ad ea. l. neque leges. ff. de legibus.*

3. Secundo notantur, hoc jus appellavi cuſtodiam conſuetudinariam, quæ* duplex eſt, ſcilicet nobilis & paganica, quia hujuſmodi cuſtos non eſt tutor nec curator, ut patet infrà §. 99. §. 101. *in fin.* Nec etiam eſt dominus, quia tenetur inventarium facere bonorum tanquam alienorum & ea reſtituere, ut infrà §. 102. nec etiam eſt propriè uſufructuarius, quum teneatur ad alimenta & onera nedum realia, ſed etiam perſonalia pupilli vel minoris. Et habet minus juris & commodi quàm fructuarius, & minus authoritatis & poteſtatis quàm ſimplex tutor, ut per multa declaravi in *d.* §. 99. Et non poteſt melius æquiparari quàm cuſtodi temporali facienti fructus ſuos pro cuſtodia, certiſque oneribus à conſuetudine impoſitis. Et ſic effectu inſpecto, & alluſione verborum conſuetudinis, non poteſt congruentiori quàm cuſtodis appellatione nuncupari.

* Cuſtodia duplex.

4. Sed quæro igitur quæ ſit ratio, cur hujuſmodi cuſtos debeat ſolvere relevium feudorum, idque ratione hujus cuſtodiæ dumtaxat, quoniam ſolvitur non obſtante quod feuda obvenerint pupillo ex ſucceſſione directa? Plane (ut verum ubique amo & quantum licet ſequor) reſpondeo nullam bonam eſſe rationem, quia quantumcumque cuſtos acceptet & exerceat hujuſmodi cuſtodiam, feuda pupilli nullomodo aperiuntur nec mutant manum, nec transfertur eorum dominium, imo nec quaſi dominium, imò nec naturalis quidem poſſeſſio, quia licet alias fructuarius nomine ſuo naturaliter poſſideat ſecundum crebriorem & veriorem ſententiam: quamvis non parum multi & præcipui inter juris profeſſores nominis oppoſitum teneant, videlicet uſumfructuarium nullomodo neque civiliter neque naturaliter poſſidere, quod non eſt hic diſcutiendi locus, & remitto ad notata in *l. naturaliter. in princ. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & dicam infra ſi opus ſit loco opportuno: tamen hujuſmodi cuſtos, nec naturaliter quidem poſſidet, ſed tantum retinet, ut probavi in *d.* §. 99. Ex ſupervenientia autem fructuarii clarum eſt nullum relevium deberi, igitur multominus pendendum eſt ex ſupervenientia cuſtodis. Tum hujuſmodi cuſtos nullam fidelitatem, nullum obſequium clientelare debet patronis pupilli, nec poteſt in illorum fidem ſe conferre niſi prout tutor, adminiſtrator, aut quilibet extraneus procurator vel geſtor, ſi tale patronus obſequium per alium velit admittere. Cæterum, non tenetur niſi ad conceſſionem induciarum, quas fateor hujuſmodi cuſtodes pupillorum nomine à patronis petere poſſe, ut infrà §. 82. Et ſic nec ex parte pupilli, nec ex parte patroni, nec ex parte cuſtodis vel feudi, variatur feudum, fidelitas, vel qualitas inveſtituræ, propter ſupervenientiam cuſtodis. Quorſum igitur præſtatio relevii? Tum conſuetudo noſtra juſtiſſimè reſtrinxit jus hujuſmodi cuſtodiæ ad ſolos parentes, excluſis in perpetuum omnibus collateralibus: imo etiam parentes ipſos excluſit, ſi ad ſecunda convolarint vota, ex quo manifeſte apparet hujuſmodi cuſtodiam à conſuetudine noſtra introductam, & ſervatam intuitu naturalis affectus, quem parentes habent ad commoda liberorum. Ad quid igitur eos gravavit relevio, quo ipſi magis in effectu gravantur liberi? Tum pleræque conſuetudines ut conſuetudo Carnotenſis §. 107. & §. 145. Meldenſis §. 174. conſuetudo de Lorriz. §. 33. & 36. & plures aliæ ſtatuunt, nullum relevium deberi à cuſtode, ſive aſcendenti, ſive collaterali, ut mirum ſit in conſuetudine Aurelianenſis quæ conſuetudini de Lorriz affinis eſſe ſolet, adeo in hoc abſurdè & ineptè ſcriptum & toleratum eſſe, relevium deberi propter ſolam ſupervenientiam & deputationem tutorum vel curatorum: & ſic alioquin debitas fidelitatis inducias emi, & à patrono, *ut eodem tit.* §. 31. & 34. in conſuetud. Aurelian. Et breviter, hujuſmodi relevium eſt magis contra rationem per errorem introductum, quàm illud de quo ſuprà §. 35. quamvis non ita forte videatur odioſum, nullo igitur modo extendi, ſed potius quantum fieri poteſt reſtringi debet. Cæterum etſi perquam durum, quia ſcriptum, ſervandum. *l. quod non ratione. ff. de legibus. l. proſpexit. ff. qui & à quibus.* Et forte ideo non fuit illud correctum in illo celebri conſeſſu reductionis harum conſuetudinum, quod nobiles facile poſtulationi eccleſiaſticorum & plebeiorum acquieverunt, ut cuſtodia collateralium penitus exoleſceret, & aboleretur de contextu hujus §. & totius conſuetudinis, quare eadem facilitate reſiduum hujus §. utcumque inolitum, fuit eis relictum, ut ſatis innuit ſeries proceſſus verbalis ſuper hoc §.

5. Secundo quæro utrum hujuſmodi* cuſtodia extendatur ad alia feuda, quàm ad ea quæ obvenerunt pupillo ex linea directa? Reſpondeo: hæc quæſtio concernit materiam §. 99. Et ibi, ut videbis, dixi ad omnia (intra tamen territorium) extendi, quocumque titulo ſive ſucceſſionis lateralis, aut collateralis, ſive legati, aut donationis, ad pupillum pertineant. Imò nedum ad ea quæ pertinent pupillo tempore cuſtodiæ delatæ vel agnitæ & acceptatæ in judicio; ſed etiam ad omnia quæ poſt acceptatam cuſtodiam obveniunt quocumque titulo vel modo, quia conſuetudo non diſtinguit, ſalva tamen modificatione & limitatione quam ibi dedi. Et ſicut cuſtos habet generalem adminiſtrationem omnium bonorũ, quæ ſpectant & incipiunt ſpectare ad minorem tempore minoris ætatis, ita eorum fructus ſuos facit.

* Cuſtodia ad quæ feuda extendatur.

6. Tertio ad materiam §. noſtri quæro, impuberi obvenit ſucceſſio matris & feudum maternum, deinde obvenit ſucceſſio avunculi & feudum avunculi, poſtea pater acceptavit cuſtodiam, ſive nobilem, ſive paganicam. Certum eſt quod ex capite ſucceſſionis maternæ nullum debetur relevium, & quod ex capite ſucceſſionis avunculi debetur relevium de feudo quod fuit avunculi, quia eſt ſucceſſio collateralis. Sed modo quæritur ſupervenienete cuſtode utrum debeatur iterum relevium omnium feudorum pupilli? Et videtur quod non debeatur, niſi unicũ de omnibus feudis etiam ſucceſſione collaterali obventis, & quod hujuſmodi relevium non debeat in aliquo duplari, ſed quantum fieri poteſt, ut odioſum & irrationabile reſtringi. Et certe hoc eſt æquum, quia oppoſitum eſt durum & non exigendum à generoſo patrono, ſed ab illiberali & ſordido, & qui rigorem benignitati præferat. Tamen de rigore ſcripturæ hujus §. debetur unum relevium omnium feudorum ſpectantium ad pupillum tempore acceptatæ cuſtodiæ. Unde ratione feudi materni, debetur relevium ſemel ab iſto cuſtode, & ratione feudi avunculi debetur bis, videlicet ſemel ex capite pupilli qui ſucceſſit avunculo in linea collaterali, & iterum ex capite cuſtodiæ ſupervenientis, & idem in ſimilibus. Et tenetur cuſtos utrumque releviũ ex ſolvere; quia ſunt onere realia. Et utraque cuſtodia conceditur ad onus exonerandi prædia ab hujuſmodi debitis, §. 99. §. 101.

7. Quartò quæro: Pone poſt mortem matris, & cuſtodiam acceptatam a patre, obvenire pupillo ſucceſſionem & feuda avunculi materni, vel quædam alia feuda ex donatione vel legato. Certum eſt ex capite ſucceſſionis avitæ nullum deberi relevium; ſed bene ex capite ſucceſſionis avunculi, & donationis vel legatis & hujuſmodi relevia ſemper debere ſolvi, & ut ita loquar, acquitari per cuſtodem, ſive ſit nobilis, ſive paganus. Sed quæritur, numquid ex capite cuſtodiæ debeantur interim alia relevia omnium feudorum de novo obvenientium pupillo, ſive per ſucceſſionem directam & hoc reſpectu ſemel: ſive alio modo, & hoc reſpectu bis? Videtur quod ſic per notata in quæſtione præcedenti. Tum alioquin ſequeretur cuſtodem ſive gardianum facere fructus ſuos alicujus feudi pupilli, jure gardiæ ſive cuſtodiæ, puta in feudo poſt cuſtodiam acceptatam acquiſito pupillo ex ſupervenienti ſucceſſione avi materni, & tamen nullum inde pendere relevium domino feudali, quod videtur contra generalem & indefinitam literam hujus §. qui non diſtinguit, ſive feuda per-



Digitized by Google

tineant ad minorem tempore cuſtodiæ acceptatæ, ſive poſt durante cuſtodia pertinere incipiant. Et ita eſſet dicendum ſi vel micam aliquam rationis haberet hic §. Sed quia ſine ratione per errorem irrepſit, implicatam habet cauſam & proclivitatem reſtrictionis. Et ſic vel* levis occaſio ſufficit ad reſtringendum. Et ſatis eſt quod vel in aliquo operetur. Itaque reſtringo hunc §. ut procedat in feudis pertinentibus ad pupillum, vel minorem tempore ſupervenientis & acceptatæ cuſtodiæ dumtaxat, & non habeat locum in feudis quocumque titulo ſupervenientibus & acquiſitis pupillo vel minori durante cuſtodia, & poſt eam acceptatam in judicio, ut infrà §. 102.

* Satis eſt hunc paragraph. in modico operati.

8. Et ratio differentiæ aſſignari poteſt, quia quando ſupervenit jus cuſtodiæ, & feuda minoris in cuſtodiam tranſeunt, & juri cuſtodiæ ſubjiciuntur, cenſentur quædam (locutione craſſa, ſed re leviſſima & tenuiſſima) mutatio manus fieri, quaſi feuda tranſeant de manu minoris ad jus, manum & poteſtatem cuſtodis facientis fructus ſuos. Et ſic ratione hujus mutationis, cùm non fiat per modum ſucceſſionis directæ debeantur relevia patrono. Hæc autem ratio & imaginaria mutatio ceſſat prorſus & non adaptatur in feudis, quæ tempore acceptatæ cuſtodiæ non ſpectabant ad minorem, ſed ea durante acquiruntur, quoniam hujuſmodi feuda ſtatim in puncto acquiſitionis cadunt in jus cuſtodiæ, ita ut nullum ſit dare medium inter acquiſitionem proprietatis quæ ſit minori, & acquiſitionem juris fruendi quæ ſit cuſtodi. Faciunt not. in *ſimili* ſuprà §. 35. Et ſic quamvis ex vi & forma verborum hujus §. in oppoſitum contendi poſſit: tamen intuitu æquitatis, & ut odium hujus relevii poſtquam in aliquo vel plus juſto operatur, in reliquo quantum fieri poteſt reſtringatur, concludo, quod in feudis poſtea obvenientibus, nullum debetur relevium ex capite cuſtodiæ, ſed ſolum ex capite acquiſitionis, ſi non ſit de caſibus exceptis ſuprà §. 33. quemadmodum & in ſimili æquè odioſa diſpoſitione, dictum eſt ſuprà §. 35. quod dum mulier nubit, cenſetur quædam craſſa mutatio fieri feudorum tunc ad mulierem pertinentium, de manu mulieris in manum mariti: & ſic ex hoc capite debetur novuum relevium: ſed non debetur ex hoc capite ratione feudorum quæ poſt contractum matrimonium acquiruntur ſoli uxori in proprietatem, quia eodem puncto cadunt in adminiſtrationem & uſumfructum mariti: & ſic hoc reſpectu nulla mutatio manus ſit à muliere in virum, quia non ſunt nec reperiuntur in manu mulieris, tunc cum jus fruendi acquiritur marito. Et hanc limitationem nota, tanquam novum & juſtum & æquabile temperamentum duritiei horum §§.

9. Quinto quæro. Pone patrem uxore mortua filii pupilli cuſtodiam nobilem vel paganicam acceptaſſe, & feudis maternis filii frui: patronus inducias præſtandæ fidei patri in qualitate cuſtodis conceſſit, nihil dicens, forte inadvertens de relevio: Utrum & qua via poſſit relevium petere? Reſpondeo non eſſe amiſſum relevium, quia via actionis à patre tanquam cuſtode peti poteſt. Et ad hoc tenetur pater ratione dictæ cuſtodiæ perſonaliter & proprio nomine condictione ex lege per hunc §. ſed non poteſt patronus manum injicere feudo, obſtantibus induciis quæ fidei æquipollent quamdiu durant.

10. Sexto quæro, quid ſi poſtea filio majore annis viginti facto, & finitis cuſtodia & induciis, patronus feudum prehendat, filius autem ſimplicem fidelitatem offerat: Patronus autem nolit admittere, niſi etiam filius relevium à patre ratione dictæ cuſtodiæ debitum offerat & ſolvat? Et videtur patronum rectè inſtare per ea quæ diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. fin.* feudum detineri poſſe cum effectu lucri fructuum propter debita antiqua, quando medio tempore non fuit clauſa apertura prout hic per ſimplices inducias nõ fuit clauſa, ſed tantũ ſuſpenſa. Contrarium puto, & dico dictam oblationem ſufficientem fuiſſe, & ab eo tempore injuſtam fuiſſe prehenſionem, fructuſque debere vaſſallo reſtitui cum damnis & intereſſe ſi fuit impeditus frui. Ratio, quia filius vaſſallus nullomodo, nec perſonaliter nec realiter eſt obligatus ad ſolutionem dicti relevii, quum non debetur ex capite vel facto vaſſalli vel prædeceſſoris ſui, nec ex natura regulari feudorum, ſed exorbitanter ratione cuſtodiæ habitæ per patrem. Et cum hæc conſuetudo non dicat alium teneri ad ſolutionem relevii, quã ipſum gardianum vel cuſtodem, nec aliter feudum aut vaſſallum* afficiat, non debet in hoc odioſo, & exorbitandi articulo extendi: ſed magis in ſtrictis ſuis terminis reſtringi. Itaque dico vaſſallum non teneri, nec poſſe etiam via actionis compelli, nec feudum ipſum eſſe propter hoc affectum vel hypothecatum: ſed ſolum cuſtodem ipſum perſonaliter teneri. Agat igitur patronus cum Geminiano. Amplio iſtud, etiamſi patronus nullas fidei inducias conceſſerit cuſtodi, nec aliquid cum eo geſſerit quia ſemper eſt eadem ratio. Bene fateor quod quamdiu cuſtodia durat, ſi cuſtos nolit ſolvere relevium, poteſt patronus cuſtodi recuſare inducias, & prehenſo feudo fructus ſine deductione relevii lucrari, & ſuos facere, quos cuſtos lucraturus erat, prout recordor tetigiſſe ſuprà §. 41. *ad fin.*

* Feudum non eſſe affectum propter relevium cuſtodis.

11. Sed quid ſi ob contumaciam cuſtodis perſeverante hujuſmodi prehenſione, cuſtodia finiatur ſive morte cuſtodis, ſive per ſecundas ejus nuptias, ſive repudiatione cuſtodiæ, ſive morte pupilli vaſſalli, ſive per ætatem legitimam vaſſalli, aut aliis quibuſcumque modis: de quibus diximus infrà §. 99. Reſpondeo, feudum non poteſt amplius retineri prætextu dicti relevii ex capite cuſtodiæ debiti, nec amplius ligat prehenſio feudalis, niſi ex defectu fidelitatis retento eodem themate de filio, & feudis maternis, ita quodammodo tenetur patronus dictum relevium via actionis petere à cuſtode vel ejus hærede. Si tamen alia debeantur relevia vel jura ex veris mutationibus feudi non clauſis: horum reſpectu prehenſio ligat, & deberet offerri à vaſſallo vel ejus tutore vel hærede.

12. Septimo quæro, utrum hujuſmodi cuſtos ſive gardianus teneatur præſtare fidelitatem, & homagium patrono? Videtur quod ſic, quia tenetur ad ſolvendũ releviũ quod eſt gravius, & de quo minus videbatur intereſſe, igitur multo fortius tenetur ad fidelitatem jurandam. *Authent. multo magis. C. de ſacroſ. eccl. cum vulg.* Contrariũ dico, quia aut dicendũ, quod debeat illam *præſtare nomine pupilli vel minoris, & hoc non, quia patronus tenetur ei vel ejus tutori aut cuicũque adminiſtratori, dare inducias uſque ad idoneam ætatẽ. Et ſi recuſet dare, ipſo jure ſupplentur, ut dictũ eſt ſup. §. 41. Aut dicendũ quod deberet eã præſtare nomine ſuo, ſive in qualitate, & nomine cuſtodis, & ratione gardiæ dumtaxat. Et non eſt legitima perſona, quia non eſt vaſſallus nec dominus feudi, unde non tenetur, nec poteſt cogi ſicut nec uſufructuarius. Non tamen nego, quin eam offerre poſſit ſi velit, & quin patronus poſſit ſi velit admittere, prout in ſimili diximus infrà §. 55. *gloſſ.* 3. ſed tunc diligenter diſtinguendum & advertendum eſt, quod aut dictus cuſtos fuit admiſſus nomine ſuo, & pro jure & tempore ſuo tantum, & ratione cuſtodiæ ſive gardiæ dumtaxat, & hujuſmodi admiſſio in fidem non prodeſt proprietario ſive minori, nec eũ exonerat quin dum fuerit ætatis idoneæ, teneatur fidelitatem præſtare, alioquin prehenſionem feudalem & amiſſionem fructuum pati poteſt, ut in ſimili in *d.* §. 55. *gloſſ.* 3. Aut vero dictus cuſtos in fidem admiſſus eſt nomine minoris, ſive tanquam ejus adminiſtrator, & non fuit actus limitatus ad jus & tempus cuſtodiæ. Et prodeſt minori, eumque exonerat, ita quod non tenetur etiam major factus fidelitatem renovare, nec poterit ejus feudum ex defectu hominis prehendi, ut in ſimili dixi ſuprà §. 41. *in fin.*

* Cuſtos non tenetur ad fidelitatis ſacramenta.

13. Ultimo de poteſtate gardiani ſive cuſtodis, & quomodo poteſt in hac qualitate prehenſione feudali uti, inveſtituras renovare, & alia ſimplicem adminiſtrationem concernentia: nullam autem habeat authoritatem nec poteſtatem in res quæ miniſterium & ſolemnitatem

Digitized by Google

juris deſiderant, vide infra titulo octavo & titulo nono. Sed quid ſi pater aut mater non habeant, nec acceptaverint hujuſmodi gardiam, ſive gardiam conſuetudinariam, ſed aliunde, puta ex diſpoſitione juris, ut in patre in locis ubi ſervatur, *d. l. cum oportet.* vel ex diſpoſitione hominis, ut in matre relicta domina & maſſaria juxta, *gloſſ. & doctores in Authent. hoc locum. C. ſi mulier ſecund. nupt.* in locis ubi uxori relinquere licet vel quando in tractatu matrimonii hoc eſt conventum, quod ſupervivens habebut adminiſtrationem & uſumfructum bonorum: Utrum debeatur relevium? dico omnino quod non, quia nullo pacto debet odioſitas hujus §. extra terminos ſuos extendi, ſed potius quantum fieri poteſt reſtringi.

*Hic articulus in antiqua conſuetudine fuit, ꝫ.

## * §. XLVII.

ITEM, droict de relief eſt de la revenuë du fief d'un an, ou le dit de preud'hommes ou une ſomme pour une fois offerte de la part du vaſſal, au choix & eſlection du ſeigneur feodal.

Verum hic articulus per novam conſuetudinem ita mutatus eſt.

## * §. XLVII.

DROICT de relief eſt le revenu du fief d'un an, ou le dire de preud'hommes, ou une ſomme pour une fois offerte de la part du vaſſal, au choix & eſlection du ſeigneur feodal.

## XLVIII.

S'IL y a bois taillis, eſtangs, ſaulſaye & autres choſes ſemblables, qui ne ſe coupent ou perçoivent par chacun an, les fruits ſe prennent pour portion du temps qu'ils ont accouſtumé eſtre pris, coupez ou perçeus encores qu'ils ſoient coupez ou perçeus ou non en ladite année, les frais déduits ſur leſdits fruicts.

## XLIX.

ET commence la dite année au jour des offres acceptées, ou valablement faites par le vaſſal, jusques à pareil jour l'an revolu, & ne ſe faict qu'une ſeule cueillette d'une ſorte de fruits.

## SUMMARIA §. XLVII.

1. *Jura releviorum & laudimiorum ſunt de patrimonio dominorum directorii.*
2. *Nec ſunt propriè ſervitutes.*
3. *Non tamen veniunt appellatione domanii.*
4. *Uſufructuarius domanii nihil habet in releviis, laudimiis & juribus dominicalibus.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Droicts de relief.*

VErbum, jus relevii. Brevis ero quia ſatis ſuperius tractatum eſt, ut in §. 33. *& in* §. 35. & in no. 1. ubi de ethymo, & qualitate relevii, quod eſt de ſe odioſum & ſtricti juris, non repeto.

1. Et hic non immerito jus appellatur, quia eſt jus utile competens patrono ratione directi ſui dominii. Et hujuſmodi jura ſunt, & cenſentur de patrimonio dominorum directorum: quemadmodum feuda vel cenſualia prædia, reſpectu dominii utilia ſunt patrimonia vaſſallorum, imò multo magis, quia hujuſmodi jura & ſimilia, ut laudimia, ſunt ſubrogata loco patrimonii infeudati vel in cenſum conceſſi, & cenſentur pars priſtini dominii feudi. *l. talem in fin.* ubi Bald. Joan. de Imol. *ff. de hered. inſti.* hinc dicit Bald. in *l.* 3. *C. de fideicommiſſ.* quod jus patronatus eſt imago veteris dominii, & ſequitur ibi Philipp. Cor. dicens quod proportionatur ſeu reſpectum habet ad vetus dominium. Et horum jurium eſt dare proprietatem & poſſeſſionem vel quaſi, tali dominio ſeu proprietati correſpondentem, unde pro his competit nedum petitorium perſonale contra obligatos & debitores ad ſolvendum: ſed & petitorium reale, & poſſeſſorium judicium contra extraneum uſurpatorem vel turbatorem, prout latius has actiones diſtinxi *infrà tit 3. in rub.* Et ſic iſta jura non ſunt propriè & merè ſervitutes, quæ non ſunt ex bonis nec extra bona, ut inquit textus *in l.* 1. *ff. de uſufruct. lega.* quia ut ſæpè tam de honorificis quam de utilibus hujuſmodi juribus diximus, magis ſunt & conſiſtunt in proprietate quam in ſervitute, & verè & propriè dicuntur eſſe in bonis & patrimonio, unde ſuper his etiam cadit uſusfructus, *ut ſupra* §. 1. *queſt.* 2.

2. Cave tamen, quia non dicuntur de *domanio, nec veniunt appellatione domanii, quia ſecundum communem uſum loquendi appellatione dominii ea tantum continentur & intelliguntur, quæ in ſolo conſiſtunt, & quorum dominus per manus ſuas, vel colonorum ad modicum tempus colentium poſſeſſionem & fruitionem dominii habet. Unde ſi uſusfructus domanii certæ terræ eſſet relictus, non veniret perceptio & commoditas releviorum, cenſuum, vel laudimiorum, imò etiam non venirent fructus ſubfeudi a dicta terra dependentis, ex defectu clientis prehenſi, quia licet quamdiu durat hujuſmodi prehenſio cenſeatur quaſi caducum & reverſum, non tamen eſt de domanio, ex quo non eſt incorporatum menſæ domini, & ex quo dominus non poſſidet nec fruitur jure & quali-

*Domanii appellatione quid veniat?



Digitized by Google

tate dominii abſolute, ſed tantum jure & qualitate domini, feudalis, & ſic dominii ſuperioris, quod inferius dominium ſaltem habitu præſupponit. Et per hæc ſunt limitanda quæ de uſufructuariis diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *&* §. 20. *gloſſ.* 1. ut non procedant in uſufructu limitato ad domanialia: quia tunc nihil habet fructuarius in his juribus dominicalibus & ſimilibus. Et per hæc aliàs reſpondi, viduam cui pro doario præfixo in tractatu matrimonii cautum erat, quod frueretur & gauderet ad vitam domanio certæ terræ, nihil habere in hujuſmodi juribus: ſed ea remanere libera hæredi & proprietario, quia communis uſus loquendi in omni diſpoſitione amplianda vel reſtringenda prædominatur. *l. Labeo. ff. de ſupellect. legat. cum vulgat.*

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Cujus anni fructus debeant accipi pro relevio?*
2. *Venditio vel alia diſpoſitio fructuum intelligitur de primis.*
   *Clauſula generalis non incluſa in certo capitulo refertur ad omnia.*
3. *In relevio debent inſpici fructus anni præſentis, vel immediate ſequentis optionem, nec poteſt patronus fructus alterius anni eligere.*
4. *Patronus non poteſt variare circa idem relevium.*
5. *Hic §. non habet locum in feudis habentibus Reditum uniformem & invariabilem.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Le revenu du fief d'un an.*

SVper verb. reditus feudi unius anni. Notanter dicitur feudi, quia quæcumque non ſunt de feudo, de quo relevando, ſive de cujus relevio agitur, deducuntur, puta juriſdictio aliunde acquiſita: fundi vicini uniti feudo tanquam fundo, ſola deſtinatione vaſſalli patrisfamilias ante incorporationem in conditionem & qualitatem feudalem, cum recognitione & acceptione patroni, de quo plene dictum eſt *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. verbum autem reditus quoſcumque fructus aut obventiones à feudo, vel jure & ratione jurium ejus provenientes intra integrum unum annum complectitur, quorum ſpecialis locus eſt in §. *ſeq.*

1. Quæro cujus anni fructus ſpectent ad patronum: An illius anni quo apertum eſt feudum, vel anni immediate ſequentis: An vero anni immediate ſequentis oblationes juſtas & integras factas per vaſſallum: An vero illius anni quem eligere voluerit patronus? Et ut clarius liqueat, pone vaſſallo ſine liberis mortuo, hæredem collateralem per decem aut viginti annos quiete poſſediſſe non adito patrono: tandem illum adit offerens jura & inveſtiri petens. Patronus autem pro relevio eligit fructus unius integri anni, & pro anno certo, vult eligere fertiliorem omnium præcedentium annorum: Vaſſallus autem contra, dicit intelligi de anno proximè futuro. Quid juris? Et primo videretur debere inſpici præteritum primum annum quo feudum apertum eſt, & mutavit manum in collateralem hæredem, quia ex tunc ſtatim ceſſit & venit dies obligationis relevii per ea quæ latè diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *&* 3. ubi ſi pendente uſufructu feudi dominantis & pertinentiarũ, ſubfeudum aperiatur & mutet manum, ſtatim jus relevii cedit & acquiritur fructuario, unde quamvis mox & ante exactum vel petitum relevium finiatur uſusfructus, non tamen ſpectat illud relevium ad proprietarium, ſed ad nuper fructuarium vel ejus hæredes.

2. Igitur pariter videntur cedere * fructus anni incipientis ab apertura & mutatione feudi, & non alterius anni, per id quod not. Bald. Ang. Imol. Alexand. & latè Jaſ. in *l. divortio.* §. *quod in anno. ff. ſolut. matrim.* quod ſiquis vendiderit vel donaverit fructus anni, intelligitur de primis dumtaxat fructibus, nec fit ſupplementum ex futuris. *per l. boves.* §. *hoc ſermone. ff. de verb. ſign. l. dotis promiſſio. ff. de jur. dot.* Ad hoc quod not. Bart. & alii in *l. inter ſtipulantem* §. *ſacram. ff. de verb. oblig. per l. ſi debitor* §. *veriſimile. l. cum certus. C. de vi. tir. ele. legat.* Secundo videtur debere inſpici annum immediatè ſequentem juſtas: oblationes vaſſalli, ſaltem quando vaſſallus medio tempore non fuit inquietatus à patrono, & ſic non fuit in mora, quia tandiu licitè frui poteſt, quandiu patronus patitur, *ut infra* §. 61. imò videtur quod ſi patronus juſtas oblationes noluerit admittere, & ſic in mora conſtitutus fuerit, quod inſpici debeat annus ſterilior & deterior totius temporis lapſi pendente mora patroni, per notata in *l. unum. ff. ſi cert. pet.* Tertio in oppoſitum videtur electionem eſſe patroni, & quod ſicut poteſt eligere quale relevium voluerit, ita ſi pro relevio eligat fructus unius anni, poſſit eligere cujus anni fructus habere voluerit à tempore feudi aperti & mutati, & relevii cum jure optandi acquiſiti. Patet in hoc textus in fin. ubi ponitur clauſula generalis & indefinita, non in certo capitulo incluſa electionem & optionem eſſe patroni: ergo refertur ad omnia præcedentia, ſive in principio, ſive in medio, ſive in fine. juxta not. in *l.* 3. §. 1. *ff. de lib. & poſt. in cap. ſecundo requiris. de appell. in l. petens. C. de pact.* Sed in principio hujus §. in prima electionis particula, fit mentio de fructibus unius anni, nec dicitur de quo anno, igitur intelligitur de anno à patrono eligendo, per generalem electionis clauſulam, in fin. §. hujus poſitam.

*Depoſitio fructuũ intelligitur de proximo anno.

3. His breviter velut ad aperienda quæſtionis puncta prælibatis, reſolvo nulli præcedentium opinionum locum eſſe: ſed debere inſpici annum præſentem ſi eſt integer vel immediate ſequentem acceptationem, oblationem & electionem redituum unius anni pro relevio factam à patrono. Et adverte, quia loquor nedum de electione vera & expreſſa, ſed etiam de electione tacita & interpretativa, de qua dicemus *infrà eodem gloſſ. fin.* Concluſio noſtra probatur primo in hoc §. rectè & ſubtiliter perpendendo ejus verba, quia hic dicuntur duo: Primo, quod relevium conſiſtit in uno ex tribus. Secundo quod electio unius eorum eſt patroni: non * ergo dicit textus quod patronus poſſit eligere quod, quale vel quantum voluerit pro relevio, ſed ſolum tribus alternativè propoſitis & oblatis, quod unum ex eis quantum eſt & quale reperitur, poteſt eligere. Si igitur eligat reditum anni, non rurſus eliget quem annorum voluerit, quia conſummatum eſt jus eligendi per electionem reditus anni ſimpliciter, & ſic intelligitur de anno tunc præſenti & incipienti. Alioquin duplex eſſet electio quod hæc conſuetudo non intendit. Probatur ſecundo per ſeriem textus in §.

* Patronus non poteſt eligere fructus certi anni.

Digitized by Google

*ſeq. & infrà* §. 57. Ex quibus ſatis apparet hunc textum intelligi de fructibus & reditibus anni immediatè ſequentis optionem, & ita obſervatur.

4. Et nota quod in eodem feudo & eadem apertura, non poteſt patronus eligere relevium partim in fructibus, puta ſemeſtribus, partim in ſumma dimidia, nec aliter variare, ſed bene reſpectu diverſorum feudorum, imò etiam reſpectu ejuſdem feudi, ſi plurium mutationum relevia debeantur, quia reſpectu unius mutationis poterit eligere fructus anni, & reſpectu alterius dictum proborum, vel pro ſingulis mutationibus tot ſingulos annos immediate ſequentes, ut dictum eſt ſupra §. 2. *gloſſ. 4. quæſt. 6. num.* 47.

5. Antequam ad ſequentem gloſſ. procedam, quæro utrum hic §. habeat locum etiam in feudis incorporalibus? Reſpondeo. Clarum eſt quod ſic, ſi reditum habent incertũ, ut eſt juriſdictio: idem ſi certum, ſed non omni reſpectu, ut feudum conſiſtens in reditu vel penſitatione perpetua decem doliorum vini, vel decem modiorum frumenti quolibet anno, quoniam æſtimatio incerta eſt & variabilis. Si autem reditus ſit omni reſpectu certus, liquidus & invariabilis, ut reditus centum librarum annuarum infeudatus: Tunc dico non eſſe locum diſpoſitioni hujus §. circa triplicitatem & electionem relevii: ſed debetur unicum uniforme relevium, videlicet penſio unius anni. Et ſic dum vaſſallus fecit oblationes ſuas, non tenetur ſervare nec exprimere formam hujus §. ſed ſatis eſt offerre penſionem unius anni pro relevio. Ratio, quia conſtat hoc eſſe debitum, & non poſſe plus nec aliud peti, quoniam hoc caſu ceſſant & verba & mens hujus §. De mente conſtat ex quo reditus eſt omni reſpectu liquidus: Et quoad verba, apparet ea non convenire in hujuſmodi feudo, quia manifeſte loquuntur in feudo habente reditum incertum, & non liquidum. Igitur in aliis ceſſat diſpoſitio, juxta gloſſ. & Bartol. in *l. mancipia. in ver. ad vocandum. C. de ſer. fugi* Cæterum quomodo univerſi fructus veniant in genere ſuo, ad ratam tamen unius anni reſpectu quantitatis limitentur, vide *in §. ſeq.*

## SUMMARIA GLOSS. III.

*1. Oblatio vaſſalli poſteriori mora abſorbetur.*

*2. Generalis oblatio jurium feudalium non valet.*

*3. Iſtud dictum proborum non indiget homologatione.*

*4. Reductio ad arbitrium boni viri, perpetua eſt vel temporalis, ſecundum naturam materiæ ſubjectæ.*

*5. 6. Quanta læſio requiritur, ut ſit locus reductioni.*

*7. Utrum æſtimatores debeant jurare.*

*8. Æſtimatores publici præcisè coguntur, non privati.*

*9. Arbitratores diſcordes non poſſunt eligere tertium, niſi data eis poteſtate à partibus, nec requiritur expreſſio certæ perſonæ, niſi in veris arbitris.*

*10. Nec requiritur ætas viginti annorum, niſi in veris arbitris.*

*11. Diſcuſſio §. ſi plures in l. diem proferre ff. de arbitr. & c. 1. eod. in 6.*

*12. Nova reſolutio, an majori ſummæ inſit minor.*

*13. Dupliciter accipi poteſt plures arbitros in minorem ſummam conſentire.*

*14. Confutatur gl. fin. in fin. cap. 1. de arbitris in 6.*

*15. §. ſi plures tanquam exorbitans in ſtrictis terminis ſuis reſtringi debet. Et nullo modo ſervatur in hoc regno Franciæ.*

*16. Utrum iſti probi viri poſſint arbitrari præſtandum pro relevio, aliud à pecunia & fructibus feudi?*

*17. Non poſſunt arbitrari præſtandum jugerum terræ, vel reditũ aut jus annuũ.*

*18. Quæ ſit recta ratio hujus arbitramenti?*

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Le dict de preud'hommes.*

IN verb. proborum arbitramentum.

1. Si patrono non placeat eligere reditum unius anni, ex eo forte quod non vacat intendere collectioni vel locationi fructuum unius anni, vel quod non vult adeo onerosus eſſe vaſſallo, vel quod prompta pecunia vel ſubſidio indiget, nec tamen contentetur ſumma (ut ſolet eſſe exigua) oblata per vaſſallum, tunc negotium committunt arbitramento ſeu æſtimationi bonorum & prudentum virorum, & quod illi arbitrati fuerint tenetur vaſſallus pendere patrono. Alioquin ſi feudum ſit prehenſum, patronus continuabit frui in damnum vaſſalli, ſine deductione relevii: vel ſi nondum erat prehenſum, poterit juſtè à patrono prehendi cum mero lucro fructuum, nec protegent vaſſallum oblationes ſuæ quantumcumque plenæ & ſolemnes, quia poſteriori mora abſorbentur. *l. illud. ff. de peri. & commo. rei vend. cum vulg.* Non enim prorſus reſolvitur: ſed magis ſuſpenditur prehenſio feudalis jam facta per ſequentes oblationes juſtas, niſi ſecuto effectu, & patrono ſatisfactum ſit, ut dicemus *infrà* §. 45. Hic poſſet latè deduci materia arbitratorum, ſed remitto ad notata per Bart. & omnes *in l. ſocietatem §. arbitrorum. ff. pro ſocio. in l. ſi quis arbitratur. ff. de verb. oblig. in l. fin. C. de contrah. empt. & vendi.* per Imol. & canoniſtas in *cap. quinta vallis. de jurejurand.* Et ſolum tangam quæ uſum & praxim hujus conſuetudinis concernunt.

2. Et primo circa formam oblationis vaſſallus novus debet offerre fidelitatem & pro relevio proventum unius anni, vel quantum boni viri arbitrabuntur, vel certam ſummam, puta decem libras ad electionem patroni, ſecundum formam hujus §. Alioquin oblatio jurium debitorum in genere non valeret, ut dicemus infrà §. 45. & effectus erit quod ex tunc ſi feudum jam prehenſum ſit, ceſſabit effectus prehenſionis, non tamen emancipabitur feudum donec patrono ſatisfactum fuerit. Si autem patronus forte prehenſionem apparentem antevertat vaſſallum juſta hac oblatione, non poterit



Digitized by Google

fieri prehenſio, donec per ſequentem moram vaſſalli abſorpta ſit oblationis diligentia. Si autem patronus eligat proventum feudi unius anni, videbitur de effectu in §. ſeq. Si autem patronus eligat quid à probis viris arbitrabitur.

3. Tunc non eſt dubium quod communi conſenſu poſſunt patronus & cliens conſentire in unum, cujus dicto ſtare tenebuntur. Quod ſi nolint convenire in unum, duo aſſumentur, alter à patrono, alter à vaſſallo nominandus, quorum concordi dicto tenebuutur

*An dictũ probatum debeat homologari.

ſtare.* nec opus erit aliqua forma homologationis, quæ in ſententiis arbitrorum practicari ſolet, de quo ſcripſimus infrà §. 167. quum non ſint arbitri compromiſſarii, ſed meri arbitratores extra judicium: & etiam non indigeat patronus confiſcatione judiciali dicti arbitramenti, ad hoc ut illud faciat exequi contra vaſſallum, eumque cogat quod juſtum eſt ſolvere, quum promptiorem & utiliorem viam habeat patronus, feudum jure feudali exequendo, & fructus lucrando ſine deductione contentorum in arbitramento, donec vaſſallus paruerit & ſolverit cum effectu.

4. Et hoc niſi præfati arbitratores inique arbitrati fuerint: tunc enim gravatus poteſt via exceptionis aut officio judicis petere reductionem ad arbitrium boni viri, *argum. l. ſi libertus. ff. de oper. libert. l. hæc venditio. in princ. ff. de contrah. empt. l. in perſonam §. generaliter. ff. de reg. jur. cum ſimilibus.* Quod procedit ſive ſcienter ſive ignoranter, vel etiam bona fide nimium exceſſerint vel defecerint: quoniam iſtud arbitrium confertur expreſſe ſub qualitate proborum virorum, & ſic de ſe tacitam importat conditionem, ſi rectè & æquabiliter arbitrentur, quemadmodum boni & prudentes viri facerent, per ea quæ notat Bald. in *extravag. ad reprimendum. in verſ. videbitur quomodo in cri. læſæ majeſt. pro eod.* per Bartol. & omnes in *l. 1. ff. de leg. 2. canoniſtæ in cap. ſi pro debilitate. de offic. de leg.* Lanfran. de Oria. *in tract. de arbit. col. 6.* per Jaſ. in *l. ſi ſic legatum. in princ. ff. de lega.* 1. Et hujuſmodi reductio (niſi aliud arbitramentum ex poſtfacto & ex certa ſcientia ſit approbatum) perpetuo* durat, quemadmodum & jus vel actio ſuper qua interponitur, per notata Bartol. in *d. §. arbitrorum num.* 14. Innoc. & communiter Canoni. *in d. cap. quinta vallis.* Socin. in *conſilio 220. viſo compromiſſo, collat. 3. lib. 2.*

*An reductio ad arbitrium boni viri ſit perpetua.

5. Sed ulterius breviter & deciſivè procedendo quæro, quando dicantur iniquè æſtimaſſe vel arbitraſſe? Reſpondet Bart. in *d. §. arbitrorum. num.* 17. quando eſt exceſſus in ſexta parte. *per l. unde ſi Nerva, cum l. ſeq. ff. pro ſocio.* & ſequuntur communiter doctores in *locis præfatis*, & Lanfranc. de Oria. in *tract. de arbitr. part. ultim. quæſt.* 14. Raph. Cuma. in *conſil. 50. ſtante ſtatuto civitatis*, & alii infiniti & eſt communis fere omnium ſententia. Et confirmatur per id quod modo diximus, hujuſmodi arbitramentum tanquam in bonos & prudentes eſſe collatum. Et ſic videtur quod nullam, ſaltem notabilem debeat recipere iniquitatem. Quibus non obſtantibus in præſenti quæſtione & materia hujus §. breviter dico, quod ex parte vaſſalli, inique arbitrantur ſi plus æſtimant quàm veriſimiliter tempore arbitramenti aſcendere poſſit reditus integri anni totius feudi, ita quod plus gravatur vaſſallus, quam ſi patronus eligeret proventus anni. Et tunc debet reduci ad ſummam, ad quam probabiliter ſecundum mediocritatem & communem æſtimationem, & non ſecundum quod quantiplurimi aſcenderent fructus totius integri anni. Ex parte veri patroni, dico eſſe arbitrarium, arbitrio judicis ad quem recurrere licet tanquam ad virum legis* præſumptione bonum. *l. 2. C. de offic. judic. l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. oblig. l. vir bonus. ff. jud. ſol.* non tamen reprobo ſed approbo communem ſententiam, regulariter, & maximè in materia diviſionum, ut plenè dixi infrà §. 147.

*Præſumitur pro judicio.

6. Sed in hac materia alia ratio pactum reformat, quoniam iſtud arbitramentum nullomodo debet excedere proventum anni. *per l. 1.* & ibi Bart. *ff. de reb. dub.* Sed poteſt & debet mediari inter proventus anni, & ſummam exiguam à vaſſallo oblatam. Et ſic quantum ad exceſſum habet determinatos limites, ex vi & natura primæ partis alternative, ut non debeat excedere, nec magis gravare, quàm electio proventuum anni, quemadmodum eadem ratione, quantum ad defectum habet præfixos limites, ut non debeat minus, imò plus habita ratione proventuum feudi æſtimari quam ſumma à vaſſallo oblata. Igitur ſi arbitrentur inter valorem redituum, & quantitatem ſummæ oblatæ, certum eſt quod nullus poteſt eſſe exceſſus ex parte vaſſalli. Imò etiamſi præciſe tantum arbitrentur ſolvendum quantum omnes reditus anni aſcenderent, non puto vaſſallum poſſe conqueri. Si vero minus arbitrentur, quàm vaſſallus ſub certa ſumma obtulerit, juſte conqueri poteſt patronus, niſi forte vaſſallus per errorem nimis obtuliſſet, & pœnituiſſet ab errore, quod facere poteſt, utpote re integra, & ex quo ſumma illa non fuit acceptata. Si vero arbitrentur juxta ſummam ſemel oblatam à vaſſallo, ſi illa ſumma fuerit proportionabilis, & parum diſtans à juſto valore proventuum anni, puto etiam bene arbitratum, nec poſſe patronum queri quod non fuerit factum augmentum non neceſſarium. Si vero arbitrentur ultra ſummam ſemel oblatam, ſed adhuc notabiliter minus juſto valore proventuum anni: tunc ſi quidem minus dimidia proventuum, habita deductione ſumptuum, & interuſurii temporis & periculi fructuum, omnino puto patronum conqueri poſſe, & petere ſuppleri uſque ad veriſimilem proportionem valoris fructuum ſub prædicta deductione. Si vero non ſit defectus niſi infrà dimidiam, non puto temere admittendam querelam, niſi forte appareat de dolo, vel aliàs de manifeſto defectu & valde notabili, puta tertiæ vel quartæ partis in magnis feudis, nec puto in hac parte defectum etiam apparentem ſolius ſextæ partis admittendum, ad quod facit quòd natura feudorum eſt ut erga vaſſallos potius benignitas quàm exactus rigor exerceri debeat, ut per Bald. in *conſil. 429. quidam notabilis lib.* 1.

7. An* autem iſti æſtimatores debeant jurare? Videtur quod ſic, per textus in *l. hac edictali. §. his illud. verb. mobilium vero. & ibi* Joan. Fab. Bald. Salic. *C. de ſecund. nupt. in Authent. de non alien. §. quod autem col.* 2. tradit Bart. in *l. 1. §. 1. ff. de vent. inſpic. in l. Theopompus. ff. de dot. præle.* Luc. de Penna in *l. 1. C. de navicula. lib.* 11. Reſpondeo. Aut aſſumuntur in judicio quod redditur in invitos, & debent jurare. Ita loquitur textus in *d. §. his illud.* & Bart. in *d. l. Theopompus. col.* 2. Ubi plus dicit, quod ſi certæ perſonæ ad hoc aſſumantur à judice de conſenſu partium, ſive aliàs ſint ab eis approbatæ, non requiritur quod jurent parte præſente vel citata. Ad quod pulchrè Jaſ. *conſil. 200. Tria ſubtiliter col. 3. lib. 2.* Aut vero extra judicium aſſumuntur communi conſenſu partium, & nullum requiritur juramentum, nulla forma, niſi forte à partibus præfigatur, quia tunc ſervari debet, & non excedi. *l. quid tamen. l. non diſtinguemus. §. de officio. ff. de arbit.* Debent tamen ſimul convenientes communicato conſilio & deliberatione hujuſmodi æſtimationem facere, quoniam alter ab altero inſtrui, vel in ſententiam trahi poteſt. *l. ſi inter eos. cum l. ſeq. ff. de arbit.*

*Utrum æſtimatores debeant jurare.

8. Quid ſi æſtimatores nominati nolint negotium ſuſcipere vel præmoriantur? Reſpondeo abſque dubio ab eorum perſonis receditur, & alii nominandi ſunt, cùm præcedat contractus & obligatio perfecta, per notata gloſſ. & doctorum in *l. fin. C. de contrah. empt. in l. 1. ff. de lega.* 2. Quòd ſi ſuſcepto negotio intempeſtivè recuſaverint, tenentur ad intereſſe, niſi propter culpam partium, vel ex juſta ſupervenienti cauſa recuſent, juxta notata in ſimili. in *l. ſi mandavero. in fin. cum l. ſeq. ff. mandati.* Non autem præciſe cogi poſſunt ad factum, quum non ſint arbitrati. Et ſic

ceſſat

ceſſat *l. item ſi unus. ff. de arbitr.* nec aliàs ſunt publicæ perſonæ. Secus ſi publici æſtimatores eſſent ad hoc nominati, quia præcisè cogi poſſent à judice per notata Bartoli in *l. 1. §. cura carnis. ff. de offic. præfect. urbi in l. 1. §. 1. ff. de nav. caupo. ſtabula. in l. 1. ff. furt. adver. nau.* Bald. Salic. Paul. Alexand. in *l. invitus. C. de procurato.*

9. Si autem diſcordaverint, non poſſunt eligere tertium: ſed hoc ſpectat ad partes, vel ad judicem, ſicut non poſſunt alium loco ſuo ſubrogare quum electa ſit induſtria. Et hoc niſi à partibus data ſit eis poteſtas tertium aſſumendi, quod valet etiam ſi non ſit actum de certa perſona, quamvis * aliud ſit in veris arbitris *d. l. item ſi unus. §. ſi in duos.* ubi non valet compromiſſum in duos, cum poteſtate eligendi tertium quem voluerunt in caſum diſcordiæ: ſed debet exprimi certa perſona, quia hoc locum habet in veris arbitris: ſecus in arbitratoribus, ut eſt textus juncta gloſſ. & ibi Panorm. in *cap. penult. de arbitr.* Ludovic. Roman. in *ſingul.* 163. tu habes.

*Differentia inter arbitros & arbitratores.

10. Sed numquid poteſt nominatus à vaſſallo recuſari per patronum, vel reprobari ratione imperitiæ aut ſuſpicionis & è diverſo? Reſpondeo, ſic, quia debet fieri æſtimatio à peritis, in hoc textu, *in Authent. de non alien. §. quod autem. ibi, diffiniatur ab architectis. collat.* 2. & non ſuſpectis, & de arbitrio, textus in *l. non diſtinguemus. §. cum quidam. ff. de arbitr.* Et idem puto in mero arbitratore, quicquid ſcripſerit Bapt. de ſancto Blaſio *in tract. de arbitr. & arbitra. queſt.* 40. Et niſi de idoneis conveniant, judex eligat, ut notat Bart. in *l. creditores ad fin. C. de pign.* Bart. in *l. 2. col. fin.* & ibi Salic. *col. pen. C. de reſcind. empt. & vend.* Angel. in *d. §. quod autem.* & latè Partha. de Cre. in *repet. d. l. 2. col.* 65. Conſentientibus autem partibus in unum, vel plures arbitratores vel æſtimatores, non curatur an ſint majores vel minores viginti annis, quia *l. fin. C. de arbitr. & l. cum lege ff. eod. titu.* non habent locum in arbitratore, ut ibi per doctores & Bapt. de ſancto Blaſio in tractat. *de arbitr. & arbitra. queſt. 6. & 9.*

11. Quid ſi convenerint in tres, & unus arbitratur ſolvendum pro relevio trecentum, alius ducentum, tertius centum? Averte quòd non videtur hic eſſe quæſtio, quum ſint textus aperti in ſimili in *l. diem proferre. §. ſi plures. ff. de arb. in cap. 1. eod. in 6.* ubi expreſsè dicitur ſtandum dicto minoris quantitatis. Et licet illi textus loquantur in veris arbitris, tamen eadem eſt ratio in arbitratoribus. Patet, quia hanc ſolam rationem reddunt illi textus, quod in minorem ſummam omnes conſenſerunt, quoniam in majori ſumma minor ineſt: & ſic qui vult majorem ſummam præſtari, implicet minorem præſtandam eſſe. Et ita pariter in arbitro & arbitratore ſcribit Lanfran. de Oria. *in tract. de arbitris; collat. 22. queſt. 12.* Sed vero (licet audacter) dicam quod ſentio: magna eſt æquivocationis fallacia, in vulgato illo dicto quod in majori ſumma minor ineſt, in quo explicando doctores anxiè torquentur, & multis & variis modo diſtinctionibus, modo ampliationibus, & fallentiis involvuntur in *l. 1. §. ſi ſtipulandi. ff. de verb. oblig. & alibi.* Ego autem in miſcellaneis meis, rem ipſam penitius privato ſtudio ſpeculatus, ſic breviter explicavi.

12. Dum quæritur, An majori ſummæ minor inſit? Reſpondeo: Dupliciter * hoc conſiderari poteſt, Primo naturaliter ſive phyſicaliter. Secundo intentionaliter ſive civiliter, ſeu quantum ad diſpoſitiones hominum, quæ ſecundum intentionem regulantur. Primo modo notum eſt ad ſenſum poſita majori quantitate minorem illi neceſſario ineſſe: ſicut in majori numero ineſt minor, ut apud Logicos in prædicamento quantitatis, & apud Arithmeticos & Geometras, ſicut & apud Jureconſultos pars ineſt toto, ſive in toto integrali, *ut in l. ſi quis cum totum. in princ. ff. de except. rei judic.* ſive in toto quantitativo, *ut in l. cum furti. ff. de in lit. jurand.* ſive in toto quotitativo, *ut in l. qui quartam in princip. ibi quartam ineſſe dimidiæ. ff. de lega.* 1. Et hoc in poſitivis ſeu affirmativis orationibus: ſed in negativis, nihil infertur vel negatur de minori quantitate vel ſumma. Secundo modo, tunc demum minor pars ineſt majori, quando intentio diſponentis æquè vel multo fortius adaptatur & convenit minori. Sed quando intentio eſt limitata ad majorem quantitatem, ita quod in minori ſeorſum vel per ſe tantum manente non conſentitur, tunc minor ſumma ineſt majori, quoniam diſpoſitio hominis de majori ſumma, hoc caſu non verificatur nec ſuſtinetur in minori, imò ab illa deficit. Et iſtud apertiſſimè probatur in *l. ſi decem. ff. locati.* Ubi ſi dominus locet feudum ſuum decem æſtimanti ſe quinque conducere, nihil agitur: ſed ſi dominus æſtimet locare pro quinque, conductor autem putet ſe decem conducere, valet locatio pro quinque. Et ratio primi dicti eſt, quia dominus non erat minoris locaturus, & intentio ſua erat limitata ad majorem quantitatem, ita quod non contentabatur minori, & non poteſt ſubſiſtere locatio in minori quantitate, ſed deficit deficiente conſenſu, & reſiſtente intentione. Ratio ſecundi dicti eſt, quoniam conductor æque ſeu multo fortius erat conſenſurus in quinque, & ſic ſubſiſtit locatio in quinque, quia in minori ſumma utriuſque partis intentio vere concurrit. Et ita debet intelligi *l. 1. §. ſi ſtipulanti. ff. de verb. obligat.* ut procedat in ſtipulatore non habente intentionem limitatam ad majorem ſummam, ſed qui etiam minorem ſummam accepturus erat, ut in eo qui donationem vel precarium ſtipulatur, quod etiam ibi vult Bart. Et hæc noſtra reſolutio procedit, ſive verba & oratio proferantur affirmative, ut in prædictis: ſive negative, ut in exemplo *l. ſi voluntate. C. de reſcind. empt.* ubi in tractatu emptionis & venditionis, ſi venditor dicat ſe non addicturum pro centum, implicat quod nec pro nonaginta novem vel alia minori ſumma: ſi vero emptor dicat ſe non daturum centum, non ſequitur quin minoris emere velit. Et ſic negatio majoris ſummæ, modo negat, modo non negat minorem ſummam pro intentione loquentis.

*Nova reſolutio, an majori ſummæ inſit minor.

11. Et hic eſt brevis intellectus & concordia dictorum jurium. Modo videamus an dicta noſtra conveniant ſententiæ J. C. Juliani, quam ſequitur Ulpianus in dicta *l. diem proferre §. ſi plures ff. de arbit.* & Bonifac. 8. *in cap. 1. de arbit. in 6.* Et certe cum arbitri non ſeorſum, ſed in communi debeant arbitrari: Tum ut alter ab altero informetur, certiuſque & ſolidius collatione rationum ſit judicium. Tum ut alter ſi commodè fieri poſſit, alterum in ſententiam trahat, juxta *l. ſi in res. ff. de arbit.* Si ſimul corpore convenientes non poſſint animo coire in eamdem æqualem ſummam, ſed unus in quindecim, alius in decem, tertius in quinque condemnet, & unuſquiſque eorum in propria ſententia perſiſtat, nec aliter velint invicem cedere aut accedere, certum eſt quod non ſunt concordes, quicquid aduſque ſcriptum ſit, ſed diſcordes. Præterea non committuntur arbitris niſi negotia controverſa, & in quibus compromittentes de toto debito, vel quantitate ſummæ debitæ principaliter diſſentiunt, & prætendens majorem ſummam non contentatur minori, ſed ab ea diſſentit. Cùm igitur ſententia arbitrorum referatur ad concluſiones partium, ille arbiter qui majorem ſummam præſtandam arbitratur, non conſentit in minori, quia de ea non contentatur, quod patet: Tum quia perſiſtit in ſententia, & non vult cedere minus arbitranti: Tum quia ſententia ſua refertur ad libellum ſeu concluſionem partis majorem ſummam petentis, quæ non vult conſentire nec contentari in minori. Ex quibus liquido apparet quòd intentio & ſententia arbitri majorem ſummam arbitrantis, eſt limitata ad illam majorem ſummam, ita quod in minori ſumma per ſe tantum ſumpta non conſentit, ſed ab ea diſſentit. Quî igitur ſtare poteſt illud dictum Juliani, in minorem ſummam omnes cõſentire? Reſpondeo in eo dicto magnam eſſe

Digitized by Google

* Conſenſus formalis vel ſecundum quid.

æquivocationem. Eodem enim themate retento,* dupliciter dici poteſt omnes in minorem ſummam conſentire. Primo modo, ſimpliciter, formaliter & uniformiter. Secundo modo, ſecundum quid & præſuppoſitivè: & hoc ſecundo dumtaxat modo intelligitur, illud dictum Juliani. Sed primo modo impoſſibile eſt intelligi, quia arbitrantes majores ſummas diſſentiunt formaliter à minore ſumma, quia nolunt illa contentari: ſed bene præſupponunt ad minus hanc minorem ſummam omnino deberi, & præſtandam eſſe, & hoc reſpectu in illa conſentiunt, & conſequenter omnes, quia verum eſt omnes velle quinque ad minus præſtari. Conſentiunt igitur omnes in quinque, ſed ſecundum quid & difformiter, quia unus tantum formaliter & limitatim in quinque dumtaxat. Alii autem in hac limitatione repugnantes, volunt majores ſummas præſtari, & ſic proprie & formaliter loquendo, omnes diſſentiunt, quod etiam clare probatur primo ex textu in *l. ſi ita ſtipulatus fuero hanc ſummam ff. de verbor. oblig.* Ubi ſtipulatus hæc centum, non ſtipulatur minùs, quia in minorem ſummam per ſe non conſentit, & ſi minor reperiatur ſumma, non valet ſtipulatio.

14. Secundo ex communi & vera ſententia gloſſ. & doctorum Angel. Aret. Jaſ. in *d. l. 1. §. ſi ſtipulandi, ff. de verb. oblig.* quod ubicumque loquens de majori ſumma exprimit vel proteſtatur quod non vult minorem contineri, non continetur. Idem Paul. Rom. Alexand. Jaſ. in *l. inter pares ff. de re jud.* ubi ita limitant illum textum & *d. §. ſi plures & d. cap. 1. de arbit. in 6.* ubi idem tenet Philip. Franc. hinc Bald. in *conſ. incip. & ſi præmittere in fin. quod eſt conſil.* 155. *lib.* 1. *ſecundum veterem impreſſionem & conſ.* 287. *lib.* 2. *ſecundum novam.* dicit quod *d. §. ſi plures in fin.* non habet locum & non valet ſententia arbitrorum tanquam diſcordium, & non valentium reduci ad concordiam ſi vel ex aliqua conjectura vel differentia appareat arbitros nolle concordare, & cedere invicem ad minorem vel aliam certam ſummam. Et hæc eſt ipſiſſima veritas & naturalis juſtitia. Et ſic manifeſtè eſt * falſa opinio gloſſ. fin. *in fin. in d. cap.* 1. *in de arbit.* quæ voluit dictam proteſtationem non valere, & malè, quamvis eam ſequatur ibi Gemi. Lanfran. de Oria. *in tract. de arbit. col.* 23. *quæſt.* 12. Andr. Alciat. in *l. deteſtatio. col.* 3. *ff. de verb. ſignif. & in l.* 1. *§. ſi ſtipulandi num.* 22. *de verb. oblig.* Sed (ut prædixi) ſatis apparet ex modo procedendi & ſententiandi arbitrorum, quod nolunt conſentire in minori ſumma per ſe, & illud quod perſiſtunt ſinguli in propria ſententia, æquipollet expreſſæ proteſtationi quod nolunt cedere nec conſentire in ſententiam alterius etiam de minori ſumma. Verum eſt quod cùm duo condemnant in decem, unus in quinque, prævalet abſque dubio ſententia duorum, tanquam majoris partis formaliter in eamdem ſummam & ſententiam conſentientis, ut etiam rectè declarat textus in *d. cap.* 1. *de arbit. in* 6. quod non eſt dicendum quando unus in decem, alius in quindecim, tertius in quinque: quia duo primi non conveniunt propriè & formaliter in decem, ex quo alter eorum aſcendit ad quindecim, & non contentatur de decem: & ſic ambo ſimpliciter diſcordant, & non concordant ſimpliciter etiam in decem. Et eadem ratione dicendum eſt (& eſt veritas) quod omnes formaliter & ſimpliciter non conſentiunt in quinque, ſed tantum ſecundum quid, ut dixi,

*Reprobatur gloſſ. fin. in fin. c. 1. de arbitr. in 6.

15. Ex quibus patet literam dicti §. *ſi plures*, in fine impropriam eſſe, exorbitantem, & merè poſitivam, & nullo modo extendendam, ſed magis limitandam, prout Bald. in *l.* 1. *in princ. C. de ſenten. quæ ſine certa quanti. & in d. conſil. eam limitat.* Et expreſſim in terminis quæſtionis noſtræ, quod dictus §. *ſi plures in fin.* ſolum habeat locum in veris arbitris litis deciſivis in quibus loquitur, & non in arbitratoribus, vel arbitris aſſumptis ſuper declaratione pretii vel mercedis, in quibus loquimur, decidit Bald. in *d. l. ſi decem. per illum text. ff. locati.* imò magis per rationem & juſtitiam naturalem: & ſequitur Philipp. Franc. in *d. cap.* 1. *col.* 2. *in fin. de arbit. in* 6. idem etiam quod non habeat locum in arbitratoribus ſeu æſtimationibus variè referentibus, & quod non ſtetur minori ſummæ, decidit Salic. *in l. hac edictali. §. his illud. C. de ſecund. nupt.* Et ſic concludo quod ſi hujuſmodi arbitratores vel ſimiles difformiter arbitrati ſint: non valet eorum arbitramentum, etiam in minori ſumma, nec in ea videntur concordare prout nec in veritate concordant, ſed ſinguli à ſingulis diſſentiunt per prædicta. Et ita etiam de jure ſcripto dicendum eſſet etiam in veris arbitris, niſi etiam poſita litera * *d. §. ſi plures in fin.* quæ ideo non ſervatur apud nos, quia dictis legibus non ſubdimur in quantum poſitis, ſed in quantum rationabilibus, & in uſum receptis, ut dixi ſupra in procemio *gloſſ.* 1. Unde apud Francos, ſententia etiam à veris arbitris judicialiter procedentibus, vel etiam à pluribus judicibus lata, qualis recitatur in *d. §. ſi plures. in fin. & in dicto cap.* 1. *de arbitr. in* 2. *reſponſ.* eſſet ipſo facto nulla tanquam à diſcordibus lata. Potuiſſem hac ultima brevi concluſione quod ſentio exprimere, ſed in rebus novis, aut ſilendum eſt, aut apertæ rationes adducendæ ſunt *juxta l. pen. ff. de conſt. princ.* Fuſius tractavi in collectaneis meis, ſed quam brevius potui, perſtrinxi. Et hæc nota tanquam novè à nobis diſcuſſa.

* Dictus §. ſi plures, non ſervatur in hoc regno.

16. Ulterius quæro, utrum iſti boni viri poſſint arbitrari certos equos patrono præſtandos, vel operas, aut aliud quam pecuniam? Et videretur, quod non poſſint aliud præſtandum arbitrari, quam de fructibus aut reditibus feudi, aut ſummam pecuniæ, juxta conditionem & qualitatem cæterarum ſpecierum alternative in hoc §. conjunctarum, *argumento l.* 1. *de rebus dub.* Breviter dico quod ſi fuerint aſſumpti ad quantitatem ſummæ, vel fructuum, vel alterius generis taxandum, non debent egredi formam & limites mandati. *l. diligentes. ff. manda l. non diſtinguemus. §. de officio. ff. de arbitr.* Si verò nihil fuerit eis præfixum, ſed ſimpliciter aſſumpti ſunt ad arbitrandum dictum proborum, de quo in hoc §. dico quod hoc importat quid, quale & quantum debeat eſſe iſtud dictum arbitrorum electum à patrono. Et ſic nedum habent poteſtatem arbitrandi ſuper quantitate, ſed etiam ſuper qualitate, & quidditate. Nedum igitur arbitrari poſſunt certam ſummam præſtandam, ſed etiam certos fructus aridos vel liquidos, puta decem vel centum dolia vel modios vini vel frumenti ſecundum qualitatem feudi: vel partim pecuniam, partim fructus, vel etiam tot equos, aut aliud, dummodo perſonis vaſſalli & patroni conveniat. Debent enim tanquam boni & prudentes viri arbitrari, habita ratione dignitatis & qualitatis feudi ſervientis, & perſonarum. Alioquin licebit non parere, & reductionem ad arbitrium boni viri petere.

17. Quid ſi arbitrentur jugerum terræ præſtandum, vel reditum annuum? Puto non valere arbitramentum, tanquam tranſcendens ad res * alterius generis, quàm ſuper quo deputati ſunt. Ex natura enim relevii (quod non cadit in præſtatione immobilium) non cenſentur deputati niſi ſuper certa ſumma, fructibus aut aliis mobilibus, perſonis deputantium congruentibus, & ſuper ſolutione ſemel facienda. Unde puto, quod non poſſunt arbitrari operas facti ſucceſſivi, nec ad hoc obligare vaſſallum loco relevii, quoniam veriſimiliter illud tanquam nimis remotum non fuit cogitatum, quamvis in ſumma vel reſolvenda, poſſint unam vel plures dilationes non multum incommodas apponere.

* Arbitriū tranſcendens ad res alterius generis nō valet.

18. Debent autem in æſtimatione ſua habere rationem nedum fructuum ordinariorum & domanii feudi, ſed etiam ſubfeudorum, & cenſuum, & quantum jura dominicalia, & ſimiles obventiones probabiliter valent in anno. Et ad hunc finem puto patronum juſtè poſtulare poſſe, ut vaſſallus exhibeat chartas & inſtrumenta locationum & redituum feudi iſtis arbitratoribus, ut melius arbitrari poſſint. *argum. §. ſeq.* Si autem vaſſallus

Digitized by Google

lus teneat in manu ſua ſubfeuda vel cenſualia prædia à feudo dependentia, non aliter unita, non debet haberi ratio ad fructus horum, ſed ſolum ad commoda quæ pro rata unius anni provenire poſſent ex juribus dominicalibus. Et pariter ſi vaſſallus de facto infeudaverit, vel in cenſum, vel reditum conceſſerit partem feudi ſui ſine conſenſu & approbatione patroni, debent fructus rerum conceſſarum æquè conſiderari, ac ſi remanſiſſent in domanio feudi, prout reſpectu patroni ſemper remanſerunt & remanent, *ut infra* §. 51. & 55.

## SUMMARIA GLOSS. IV.

*1. Verbum ſumma.*
*Formaliter fit, quod melius fit.*
*2. Non modicitas ſummæ, ſed, nugatio vitiat oblationes.*
*3. Sat eſt hanc ſummam verbaliter offerri.*
*4. An ſufficit compenſare? Reſpondeo, ſi modo compenſatio de certo & liquido offeratur.*

## GLOSS. IV. IN VERBO
### *Une ſomme pour une fois.*

* Verbum ſumma.

1. SUPER verſiculum * ſumma ſemel ſolvenda, puta decem vel centum libræ, vel tot aurei. Iſtud enim verbum, ſumma, intelligitur de pecunia in nummis ſecundum propriam ſuam & communem ſignificationem. Quandoque tamen ex vi relationis & mente loquentis impropriatur, ut comprehendat nedum pecuniam numeratam, ſed etiam cæteras res corporales & immobiles, ut in *l. quiſquis, ff. de legat.* 3. Si tamen fortè vaſſallus nullam offerret ſummam in pecunia numerata, ſed loco ſummæ offerret gemmam, vas aureum, equum inſignem, vel aliam ſpeciem congruentem patrono, & ei utiliorem, puto validam eſſe oblationem, quia qui pinguius adimplet, dicitur adimplere in forma ſpecifica. Et * forma mandati dicitur obſervari, quando mandatum pinguius adimpletur, textus in *l. ſi quis mihi bona. §. ſed ſi mandavit, ibi, quod ſi ex parte juſſit, poteſt, ex aſſe adire*, ubi Bal. Imol. *not. ff. de acquir. vel amit. hæred.* Alexand. Jaſon. in *l. puberem, C. de jure delib.* Alex. Jaſ. in *l. 1. §. ſi ſtipulanti. ff. de verb. oblig.*

* Formaliter fit, quod melius fit.

2. Cæterum cum hujuſmodi ſumma hic non taxetur, eſt in arbitrio vaſſalli. Unde non vitiantur oblationes, etiam ſi * modicam ſummam, vix quadrageſimam partem redituum unius anni feudi aſcendentem offerat: quod intelligo dummodo non ſit omnino contemptibilis, unde ſi loco ſummæ offerret quadrantem, vel ſolidum Turonenſem, puto oblationes vitiari, & poſſe contemni à patrono eum effectu prehendendi feudum, vel prehenſo feuendi, etiam ſi cætera, puta reditus annui, & arbitramentum proborum expreſsè oblata eſſent: quoniam ſatisfaciendum eſt honori debito patrono, & formæ hujus conſuetudinis, quæ reſpectu ſummæ non impletur vili nummulo oblato, eſſet enim nugatoria oblatio *Argumento l. ſi quis conduxerit, ff. locati. l. ſi quis ante. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Ubi locatio facta uno nummo (quod intelligo de vili) nulla eſt, quoniam unus nummus non facit mercedem, pretium, nec ſummam, ſed eorum eſt principium, ſicut unitas non eſt numerus, ſed principium numeri. Imò etiam plures nummi in * minima ſumma, propter nimiam diſproportionem nugationi proximam non ſufficerent ſecundum Bald. in *d. l. ſi quis conduxerit.* Facit quod parum & nihil æquiparantur, *inſtit. ad leg. Fal. in princip. ibi nullo aut modico lucro. cap. licet cauſam §. quanquam ver. nulla vel modica. de proba.* Bald. in *rub. an mutus vel imperfec. in uſib. feud.* Quibuſdam in locis ſumma hujuſmodi ad marcham argenti taxatur, in aliis (quod utilius eſt) taxatum eſt quid & quantum debeat arbitrari & ſolvi pro relevio, ut in conſuetudine Carnotenſi §. 12. & 13.

* Offerens modicum aut moderatum vaſſallus audiendus.

* Parum & nihil æquiparantur.

3. Quæro, utrum iſta ſumma ſemel ſolvenda debeat realiter * offerri per vaſſallum cum nummis paratis & exhibitis? Videretur quod ſic, quia procedit ab æſtimatione vaſſalli, qui certus & paratus accedere debet. Contrarium puto in terminis conſuetudinis noſtræ, quia nondum certus eſt vaſſallus, utrum trium electurus ſit patronus. Et ſic ſufficit verbalis oblatio quantum ad vim oblationis in ſe. Quædam autem conſuetudines requirunt reales nummorum oblationes, ut Carnotenſis, ſua quæque ſuo loco ſervabitur.

* Offerri num debeat hæc ſumma.

4. Item quæro, utrum loco hujus ſummæ poſſit offerre patrono compenſationem ſeu liberationem alicujus ſummæ pecuniariæ debitæ à patrono eidem vaſſallo? Videtur quod ſic, quia qui compenſat, ſolvit & compenſando impletur conditio de dando vel ſolvendo. *Textus in l. Julianus ait. ff. de condit. & demonſtr. in l. ſi peculium. §. 1. ff. de ſtatulib.* Igitur multo plus eſt quam verbaliter offerre. In contrarium, quia per hanc conſuetudinem requiritur oblatio certæ ſummæ ex parte vaſſalli ſolvendæ, ſi fortè patronus eam eligat, & parendum eſt conſuetudini in forma ſpecifica. Nec obſtat quod compenſatio admittitur, ubi requiritur impleri in forma ſpecifica. *d. l. Julianus ait.* quia hoc eſt verum regulariter, etiam ad evitandum perjurium, ut not. per *cap. ad noſtram. 1. de jurejurand.* per Bartol. Angel. Raph. Cuma. in *l. amplius, ff. rem ratam haberi.* Sed hic alia ratio reformat, quia hujuſmodi oblatio jure feudali debetur in recognitionem dominii directi, & eſt velut quidam cenſus reverentiæ, argumento notato per Bald. in *l. 1. col. 1. verſ. & hæc eſt differentia. ff. de rer. diviſ.*

5. Unde non admittitur ulla compenſatio, cum alio quocumque debito, etiam ad evitationem pœnæ vel commiſſi, ut contra communem probavi, *infra tit. ſeq.* §. 77. Fateor tamen, quod ſi vaſſallus alternativè offerat certam ſummam ſolvere, vel eam * compenſare, non vitiatur, imò magis juſtificatur oblatio. Reſolvendo tamen dico, quod ſi offerat certam ſummam, quam offert compenſare ſuper eo quod ſibi debetur à patrono, ſi debitum eſt liquidum, valida eſt oblatio per *d. l. Julianus ait & ſimiles.* Tum quia patronus non debet mero rigore, nec verborum captatione uti erga vaſſallos. Non obſtat quod ſcripſi in *d.* §. 77. quia illud procedit ad limitationem ejus quod ſcribunt doctores in *l. ſi conſtat. C. depoſiti,* compenſationem ipſo jure fieri ad pœnam evitandam: quia hæc limitatio non procedit in commiſſo vel pœna quæ incurritur ex contemptu domini directi, propter imparitatem terminorum: ſed ubi compenſatio objicitur ab homine, tunc habetur

* Compenſationi circa jure dominicalia an ſit lo...

pro ſolutione, etiam in juribus dominicalibus: quia oblatio compenſationis cum implicita ſolutione, importat omnimodam & æquè perfectam recognitionem domini directi.

## SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Duplex electio: expreſſa & interpretativa.*
2. *Patrono negligente transfertur electio in vaſſallum.*
   *Una conſuetudo recipit ſuppletionem & declarationem ab aliis.*
3. *An patronus poſt electionem variare poſſit?*
4. *Ad quem ſpectat fructus relevii, ſpectat ejus electio.*

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Au choix & election du Seigneur.*

IN verbo ad optionem & electionem patroni.

1. Duplex eſt hujuſmodi electio, quædam expreſſa, & fit per declarationem patroni declarantis ſe acceptare ſummam vel proventum anni vel arbitramentum proborum. Quædam * tacita & interpretativa. Et hæc fit quando ante oblationes vaſſalli feudum jam erat prehenſum, deinde oblationes admiſſæ ſunt à patrono, ſive habitæ pro factis. Exinde per annum integrum patronus fructus & oblationes feudi percepit ut prius, non facta nec aliter declarata electione: tunc enim fructus anni immediate ſequentis dictas oblationes imputantur in relevium. Et cenſetur patronus illius anni proventus pro relevio elegiſſe. Et ita in dubio interpretandum eſt in meliorem partem & quæ vitio caret. *l. in ambigua. ff. de legibus, l. quoties idem ſermo. ff. de reg. jur. cum vulg.* non autem præſumendum eſt quod patronus obſequioſum vaſſallum fruſtrari aut damnificare voluerit, *l. merito. ff. pro ſocio.* Secus ſi oblationes ritè factæ fuerint ante prehenſionem, deinde patronus manum injecerit feudo ex defectu hominis & jurium, quia hujuſmodi prehenſio nulla eſt, nec habet vim electionis fructuum proximi anni pro relevio: tanquam nulla & injuſta retractanda eſt cum fructibus damni & intereſſe, ſalvo jure patroni in debita electione & perceptione relevii. Sed de conſuetudine Carnotenſi §. 13. patronus poſt juſtas oblationes infrà quadraginta dies feudum prehendens, amittit relevium, ut patet rectè perpendendo literam *d.* §. 13. quod intelligendum eſt in patrono habente notitiam dictarum oblationum, ne pœna liget ignorantem *c. 2. de conſt.* Alio modo non fieri poſſet tacita electio, quando patronus nec ante nec poſt oblationes attigit feudum, ſed auditis oblationibus vaſſalli tacuit. Et vaſſallus exinde per annum integrum feudum vacuum dimiſit: tunc enim ſecundum conſuetudinem Aureliarum §. 16. & de Lorriz. §. 15. liberatus eſt à relevio, & imputatur patrono quod aliter non elegit, & quod per annum fructus vacantis feudi non collegit. Sed illud locale eſt, nec hic aut ubi non eſt ſimilis conſuetudo, ſervabitur.

* Electio tacita.

2. Sed ſi feudum non ſit prehenſum, & vaſſallus juſta domino offerat, requirendus eſt patronus, ut eligat intra competens tempus, aliàs electio transferatur in vaſſallum, quod per judicem ordinabitur, juxta notata per Bartol. & doctores in *l. eum qui certarum, ff de verb. obligat.* Alioquin quantumvis oblationes factæ & admiſſæ ſint, ſi nihil aliud actum ſit, remanet patrono liberum jus petendi & eligendi relevium uſque ad triginta annos. Modo certum eſt inſtante vaſſallo tempus præfigendum patrono infrà quod eligere debeat, *argumento l. mancipiorum, ff. de optione legat.* imò in tantum quod ſi infra illud tempus non eligat, electio transferatur in vaſſallum *per l. 1. ff. de ſolut.* ut in ſimili decidunt Bar. Paul. in *d. l. eum qui certarum*, §. 1. *ff. de verb. oblig.* Sed quæritur, quantum ſit illud tempus. Reſpondeo, arbitrarium, quia ab hac conſuetudine non determinatur, igitur, ut per *reg. l. 1. ff. de jur. de lib. cap. de cauſis. de offic. delegat.* puto tamen arbitrandum eſſe tempus quadraginta dierum, vel circa, *per l. non poſſunt, ff. de legibus.* quia conſuetudo noſtra ferè in cæteris in materia feudali præfigit tempus quadraginta dierum, ut ſuprà §. 4. 5. 13. *& infra* §. 44. *&* 47. & nominatim ad hanc electionem cæteræ conſuetudines communiter ſimile tempus præfigunt, ut Carnotenſis §. 11. Aurelianenſis §. 14. de Lorriz §. 13. in his autem quæ dependent à ſtatutis vel conſuetudinibus, poteſt pro ſimplici ſuppletione vel declaratione (non autem pro nova & principali diſpoſitione) recurri ad ea quæ frequenter & æquabiliter diſponuntur in ſimili à cæteris hujus regni conſuetudinibus, tanquam tacitè ſubintellecta, licet non ſcripta in conſuetudine, quæ interpretationem, declarationem vel ſupplementum requirit, ſecundum ea quæ dixi ſuprà in *proœm. gloſſ.* 1.

3. Sed quid ſi patronus elegerit, deinde * variare velit, an poſſit? Videtur quod ſic, re integra & antequam cœperit exigere, cum habeat electionem à lege. *d. l. eum qui certarum.* §. 1. Reſp. ſi nec adhuc vaſſallus ſciverit, vel ſciens (ſi alius pro eo) non acceptaverit vel approbaverit, quamvis improbare non poſſit hujuſmodi electionem, patronus variare poterit, quum omnia etiam ex parte vaſſalli integra ſint, ſed quamprimum electio fuerit à vaſſallo approbata vel acceptata, non puto ulterius patronum variare poſſe, propter vim taciti pacti de cæteris non petendis ex unius acceptatione reſultantis.

* Eligens an variare poſſit.

4. Ultimo quæro, Quid ſi alius habeat uſumfructum feudi dominantis ſimpliciter, & non limitatum ad dominicalia? Reſpondeo, ad hunc & non ad patronum ſpectat hujuſmodi electio, quoniam eſt pars jurium utilium. jura autem dominicalia ſpectant ad fructuarium etiam proprio nomine, ut ſatis deductum eſt *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. 2. *&* 3. Imo etiam cuilibet cedi poſſunt à patrono, & tunc ceſſionarius nomine ſuo jure ceſſo nedum tanquam procurator domini, poterit hujuſmodi electionem facere per notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 3.

Digitized by Google

## * §. L.

*Hic articulus olim fuit 34.

LE ſeigneur feodal qui a choiſi pour ſon droit de relief le revenu d'un an du fief mouvant de luy, peut, ſi bon luy ſemble, prendre iceluy revenu : & eſt le vaſſal tenu de luy communiquer les papiers de ſes receptes, ou luy en extraire la declaration ſur iceux papiers aux dépens du ſeigneur.

## SUMMARIA §. L.

1. *In quibus conveniunt patronus & fructuarius.*
   *Verba, reditus, proventus, obventio, generaliſſima.*
2. *In quibus differunt patronus & fructuarius.*
3. *Patronus, qui tanquam talis etiam jure ſimplicis relevii fruitur feudo, poteſt actus dominicales exercere in ſubfeuda: ſecus ſi tanquam privatus fruatur.*
4. *Q. 1. Patronus jure ſimplicis relevii fruens feudo, lucratur relevium vel commodum ſubfeudi, quantumcumque magnum & rarum.*
   *In quo genere fructuum habeat locum diviſio pro rata temporis.*
5. *Q. 2. Patronus jure ſimplicis relevii fruens, non poteſt jure proprio retrahere ſubfeuda vendita.*
6. *Nec etiam procuratorio nomine vaſſalli ſui, niſi doceat.*
7. *Vaſſallus poteſt jure feudi retrahere ſubfeudum etiam invito patrono, qui jure ſimplicis relevii fruitur feudo.*
8. *Q. 3. Utrum patronus jure relevii fruens poſſit interim expellere vaſſallum à manerio ſeu habitatione propria?*
9. *Q. 4. An patronus debeat vaſſallum extraneo præferre in venditione vel locatione fructuum feudi.*
10. *Patroni eſt electio accipere libros redituales vel eorum exemplum.*
11. *Ejus eſt electio ad quem verba diriguntur.*
12. *Præfertur interpretatio æquabilior per quam utrique parti melius conſulitur.*

HIc §. duo diſponit. Primò, quod patronus electis proventibus anni, poteſt eos per manus ſuas percipere ſi velit, vel mercedem à colono debitam accipere, ut infra §. 58. Secundo, quod ſi eligat per manus ſuas frui, tenetur vaſſallus communicare omnes chartas redituum : & ſi patronus petat ſibi tradi declarationem omnium redituum feudi, tenetur vaſſallus hoc facere & fideliter à chartis & libris ſuis tranſcribere, impenſis tamen patroni.

1. Quantum ad primum: Patronus quamvis pro hoc anno non ſit uſufructuarius propriè, tamen in multis fructuario * comparatur. Unde quemadmodum ad habentem unius anni uſumfructum feudi ſervientis, ſpectant omnes fructus reditus & quæcumque obventiones illius anni *l. uſufructu legato. ff. de uſufructu.* ita & ad patronum : qui etiam ſubfeudum & cenſualium prædiorum feudi commoda & jura illo anno obvenientia habebit, quod ſatis oſtendit hic textus in ver. *revenu*, id eſt, * reditus, cujus appellatio eſt generalior quàm fructus, ut tradit Specul. in *tit. de loca.* §. 1. *adde glo. pen. in cap. generali, de elect. in 6. gloſſ. pen. in clemen.* 1. *de reb. eccleſ. non alien.* & ibi Card. in 4. *not.* & dicunt Paul. de Laza. Card. in *clem.* 1. *& in princ. de exceſſ. prælat.* quod verbum reditus omnes proventus includit. Verbum autem * proventus eſt generaliſſimum ſecundum Innoc. in *cap. paſtoralis de dona.* idem de verbo * obventiones. Panorm. in *cap. ad audientiam. de eccleſ. ædifi.* Et quemadmodum fructuarius debet uti ſecundum modum boni patrisfamilias *l. item ſi fundi. ff. de uſufruct.* ita & patronus. Et quemadmodum fructuarius tenetur ad ſumptus culturæ & quærendorum fructuum, & ad tributa, ſtipendia, & onera pro tempore, ita & patronus *l. hactenus, ff. de uſufruct. l. quæro. ff. de uſufruct. legat.*. & ſicut fructuarius per manus ſuas fruitur, ita & patronus.

* Paritas patroni & fructuarii.

* Verbum reditus.

* Proventus.

* Obventiones.

2. Fallit, ſeu potius * declaratur, primo in quantum dixi de oneribus, ſi eſſent onera impoſita à ſolo vaſſallo & prædeceſſoribus ſuis, quia niſi ſint infeudata, & approbata à patrono, non tenetur ea ſolvere, nec ſuper fructibus deducere: quoniam jus patroni eſt antiquius, & in ejus præjudicium nihil potuit fieri per vaſſallum. Hinc patronus debebit habere univerſos fructus prædiorum feudi, à ſolo vaſſallo in ſubfeudum vel cenſuum conceſſorum, & cæteris paribus idem eſt in fructuario, cui non præjudicant quæcumque geſta per proprietarium poſt uſumfructum conſtitutum, *l. is qui fundum, ff. de uſufruct. lega.* Fallit ſecundo, quia licet fructuarius faciat omnes fructus ſuos qui tempore debito colliguntur pendente uſufructu non habita ratione ad ratam temporis & duratioem uſusfructus, *l. ſi pendentes, l. defuncta. ff. de uſufruct.* Et idem eſt in patrono jure prehenſionis feudi apertè fruente. Tamen ſecus eſt quando patronus jure relevii fruitur, quia habet fruitionem limitatam & taxatam ad reditus, & proventus unius anni, & ſic effectus relevii non poteſt excedere fructus & obventiones unius anni, prout in ſimili notat & diſtinguit. Feder. de Senis in conſ. 110. *Martinus tenementum.* & diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 8. *num.* 23. & 25. Fallit tertio, quia licet fructuarius tenea-

* Diſparitas patroni & fructuarii.



Digitized by Google

tur cavere de utendo arbitio boni viri & reſtituendo, *l.* 1. *& per tot. ff. quemadmodum uſusfruct. cavea.* tamen patronus non tenetur ad aliquam hujuſmodi cautionem. Fallit quarto, quia quamvis uſufructuarius non poſſit nomine proprio prehendere ſubfeuda, inveſtire, & cæteros actus dominicales exercere, *ut ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 1. tamen patronus hoc poteſt, nec indiget accommodatione procuratorii nominis vaſſalli ſui, ſufficit enim jus ſuum directum: ad quod optimè facit textus in *l. ſi hæres. in princ. ibi, ſufficiunt directæ actiones. ff. ad Trebellian.*

3. Sed adverte quòd iſtud non eſt dubium, quando patronus fruitur feudo prehenſo ex defectu hominis, *ut infra* §. 54. Sed quando fruitur feudo non jure prehenſionis feudalis ex defectu hominis, ſed jure relevii, aliud videtur, prout eſt alia ratio: quia neque feudum eſt apertum, nec quaſi commiſſum, nec patronus fruitur tanquam dominus, ſed tanquam quivis cui debentur fructus unius anni, nec patronus eſt verus dominus feudalis ſubvaſſallorum, ſed in ſe vaſſallus. Saltem videtur diſtinguendum: Aut feudum prius fuit prehenſum, deinde factis oblationibus patronus elegit adhuc uno anno frui, differendo levationem manus & inveſtituram uſque ad finem percepti relevii, ut tunc procedat fallentia, quia prehenſio feudalis nondum eſt ſublata: ſed quando non fuit manus injecta præveniente vaſſallo & juſta offerente, vel quando ab initio oblationum manus eſt levata & vaſſallus in fidem admiſſus, deinde patronus fructus capit ſimplici jure relevii, non videtur poſſe locum eſſe huic quartæ fallentiæ per prædicta. Tamen dicendum eſt locum eſſe, quia patronus hoc caſu non capit fructus nec fruitur jure particulari, vel tanquam extraneus, quomodo faceret ſi reditus vel uſusfructus feudi eſſet ei legatus, venditus vel donatus à vaſſallo: ſed fruitur jure relevii & ſic jure feudali & dominico, quamvis citra prehenſionem. Et concurrentibus dominio directo, & commodo ſive uſufructu dominii utilis, idque jure feudi, & ad cauſam domini, directi, puto quod omnes actus dominicales nomine proprio exercere poſſit pro perceptione fructuum & redituum ſibi debitorum. Non tamen ſimpliciter, ſed in qualitate domini ſuperioris & directi, jure relevii feudo medio fruentis prout in ſimili diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 2. *ad fin.* dominum jure prehenſionis fruentem hanc qualitatem debere apponere: pinguior tamen & efficacior eſt qualitas feudi aperti, quam relevii, quia ſub prehenſione etiam modici temporis, patronus lucrabitur omnes & multorum annorum fructus tunc maturos: ſed ſub relevio ſolum pro rata unius anni.

4. Ad majorem intelligentiam quæro primo. Pone feudum non fuiſſe prehenſum, & fortè etiam novum vaſſallum à patrono inveſtitum ſalvo jure relevii, pro quo elegit proventus anni, & pendente hoc anno contigit ampliſſimum ſubfeudum mutare manum donatione, vel venditione grandi pretio facta. Utrum ſpectet ad patronum ſuperiorem integrum relevium vel quintum denarium ſubfeudi? Et videretur quod non, quia fortè excedit in quadruplo, vel decuplo proventus anni ipſius feudi: tum raro accidere ſolet tanta obventio, & mutatio talis ſubfeudi, ut potius dici poſſit obventio plurium annorum quam unius anni: & ſic videretur fienda diviſio pro rata temporis habita ratione ad æſtimationem horum commodorum, quæ ſolet fieri in genere, quemadmodum dictum eſt in §. præcedenti gloſſ. 5. de arbitramento proborum: qui debent habere rationem commodorum & dominicalium jurium in ſubfeuda vel cenſualia prædia feudi, & æſtimare quantum valere poſſent pro rata unius anni, inſpecto quantum veriſimiliter per ſingulas quadragenas vel quinquagenas annorum valere poſſit. Contrarium eſt dicendum, quia totum hujuſmodi relevium vel quintum, eſt velut fructus, qui eodem anno relevii, imò eodem momento & ſeminatur, & naſcitur, & cedit ſive civiliter & acquiritur: & ſic integraliter ſpectat ad eum ad quem tunc ſpectant fructus feudi, etiam ſi ſolum ad eum ſpectent pro rata temporis. Unde ſpectarent ad colonum qui fructus & obventiones unius anni conduxit. Eſt enim advertendum quod relevium ſubfeudi, licet reſpectu ſubfeudi ſit proventus unius anni: tamen reſpectu ſuperioris patroni, vel cujuſvis ad quem pro tempore ſpectant fructus feudi, eſt fructus momentaneus, & qui momento cedit & acquiritur per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *&* 3. Quod autem not. in 3. *l. divortio. in princip. & §. quod in anno & ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 8. *num.* 23. de fructibus dividendis pro rata temporis, procedit in fructibus quæ ſucceſſivo tempore creſcunt, naſcuntur & producuntur; non autem in his quæ momento accidunt, quales etiam ſunt mulctæ & condemnationes in juriſdictione feudali. Et hoc ſingulariter nota, quia non invenies alibi.

* Dominus utrum poſſit retractu uti ſubfeudi, tempore relevii durantis venditi

5. Secundo eodem themate in caſu venditionis ſubfeudi retento: Quæro, Utrum iſte ſuperior patronus poſſit* uti retractu feudali ſubfeudi, tempore relevii durantis venditi? Videtur quod ſic, quia ſimplex fructuarius hoc poteſt procuratorio nomine domini, ut diximus *ſuprà* §. 13. *gloſſ.* 1. *qu.* 2. Igitur ſuperior patronus nomine ſuo poterit, quia in juribus dominicalibus poteſt proprio nomine, in qualitate tamen ſuperioris domini fructuarius poteſt procuratorio nomine, ut ſuprà eodem dictum eſt. Contrarium eſt dicendum, quod nomine ſuo & in qualitate propria retrahere non poteſt, quia non fruitur feudo ex defectu hominis, ſed ſolum jure relevii, & ſic non habetur plenè pro domino feudi: ſed pro eo ad quem ſpectat jus percipiendi fructus in re aliena pro rata unius anni tantum, ut in principi hujus §. ſed reſpectu ejus qui non eſt dominus, iſtud jus retractus non eſt in fructu, ut diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *qu.* 10. *& gloſſ.* 2. *num.* 34. Secus quando ſuperior patronus virtute prehenſionis ex defectu hominis fruitur: quia tunc pro vero domino feudi prehenſi habetur, & poteſt retractu feudali uti in ſubfeuda, ut dicemus *infra* §. 55. *gloſſ. fin. qu.* 9.

6. Sed quæro, numquid in terminis quæſtionis noſtræ poſſit patronus ſaltem procuratorio nomine vaſſalli ſui, immediati domini, retrahere & ejus menſæ unire? Videtur omnino dicendum quod ſic, quum hoc poſſit ſimplex fructuarius, ut in *dict.* §. 20. *gloſſ. prima, quæſtione* 2. Patronus autem ſuperior etiam jure ſimplicis relevii fruens feudo, plus juris & poteſtatis habet quà fructuarius, ut in principio hujus §. Contrarium tamen dico, quia propter brevitatem temporis limitati, non cenſetur ad hoc habere aliquod mandatum vel quaſi, ideo docere debet de mandato domini immediati, alioquin non tenetur emptor ſubfeudi illud pro pretio dimittere huic patrono ſuperiori. Nec obſtat quod poteſt facere conditionem feudi vel vaſſalli meliorem, quia fortè non eſſet melior ſed deterior. Tum ſatis eſt quod hujuſmodi patronus non habet per ſe jus retractus, ut dictum eſt. Tum ſubvaſſallus non debet erga duos in ſolidum eorum proprio nomine hujuſmodi oneri retractus ſubjici: quia eſſet ſervitutem feudalem ſine ejus facto multiplicare & immutare, quod fieri non debet. *l.* 2. §. *& harum, ff. de verbor. obligat.* Et alioquin ſequeretur quod ſi hujuſmodi patronus ſubfeudum invito emptore retraxiſſet, deinde vaſſallus nolit illud habere, nec pretium patrono reddere, apparebit retractus in efficacia, quia patronus præcisè tenebitur hujuſmodi ſubfeudum ponere extra manum ſuam, juxta notata *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 4. *numer.* 3. & remanebit præfatus emptor indigere re ſua fruſtratus, & quod dixi in hujuſmodi patrono, idem puto in eo cui fructus vel etiam uſusfructus ad unum annum vel modicum tempus dumtaxat eſſet venditus vel conceſſus, & adhuc ſi haberet uſumfructum & adminiſtrationem ad longum tempus, poſſet emptor excipere de contraria voluntate domini immediati per notata in *d. qu.* 2. *num.* 37.

Digitized by Google

7. Item juxta hæc quæro, numquid in terminis hujus quæſtionis 2. vaſſallus poſſit jure retractus etiam invito ſuperiori domino uti? Reſpondeo, ſic, quia eſt verus patronus immediatus actu & habitu, nec poteſt prohiberi jure ſuo uti per ſuperiorem dominum, qui non tenet feudum prehenſum ex defectu hominis, ſed ſolum jure relevii fructus percipit, jus autem retractus non eſt in fructu, quia reſpicit proprietatem & unionem menſæ directi domini immediati. Verũ eſt quod non fit præjudicium ſuperiori habenti jus fructuum, quia retrahens debet ei quintum pretii & eadem jura utilia ſolvere, quæ debebantur ab emptore, ut in ſimili dixi in *d.* §. 20. *qu.* 4. Et nota quod quamvis dominus ſuperior ultra relevium vel quintum pretii durante anno ſuo ſibi acquiſitum, haberet etiam fructus ſubfeudi ex defectu hominis & jurium prehenſi durante eodem anno, tamen nihil habebit in fructibus ſubfeudi jure feudali retenti à vaſſallo, ſed ſolum habebit quintum pretii, per notata in ſimili in *d. qu.* 2. *in fin.*

* Dominus qui fructus anni elegit, utrũ poſſit expellere colonos vaſſalli?

8. Tertio quæro, Utrum patronus qui proventus anni elegit, poſſit pendente illo anno expellere * colonos vaſſalli ab habitatione ruſtica & ipſum vaſſallum ejuſque familiam à domo urbana ſive prætoria? Videretur quod ſic, quia per manus ſuas frui debet, igitur & areas, horrea feudi, & cætera loca ruſtica occupare poteſt pro colligendis & diſponendis fructibus ſuis, tum quum domus prætoria & omnia ædificia ſint de feudo, igitur occupari poſſunt & inhabitari à patrono & ſuis illo anno, quia habitatio domus eſt in ejus fructu. *l. domum. Cod. de rei vendic. l. prædiorum. ff. de uſur.* Hinc eſt quod in Ducatu Britanniæ quando Comitatus, Baronia vel Caſtellania movens à Ducatu, cadit in rachatum, ſive quando aperitur & relevium debetur, competit Duci jus percipiendi per manus ſuas vel officialium ſuorum, & ſuos faciendi fructus omnes unius anni, & jus habendi claves & cuſtodiam omnium caſtrorum & arcium ſive vulgo fortalitiorum loci aperti, & ibi juriſdictionem nomine ſuo exercendi durante eodem anno, ratione relevii debiti, ut vidi per multa exempla ſolemniter ſumpta ab originalibus quæ in urbe Nanctenſi aſſervantur. Et hoc quidem juſtum eſt in locis munitis, quia propter intereſſe publicum magis ſpectant ad curam & ſollicitudinem principis: in feudis autem privatorum id mihi ſemper viſum eſt durum & contra mentem noſtræ conſuetudinis, quæ ſolum attribuit patrono reditus feudi unius anni, in quo ſummopere notandum eſt, quod non attribuit ei verum uſumfructum, nec eſt uſufructuarius, ſed propriè eſt ſicut is cui reditus alicujus fundi debetur: hic autem non habet uſumfructum, nec poteſt dominum à domo & habitatione expellere: ſed ſatis eſt ei præſtari fructus quos paterfamilias percipere & redigere ſolet ex fundo. Textus eſt *in l. fundi Trebetiani. ff. de uſufruct. lega.* & quamvis in patrono hoc addatur, quod poſſit eoſdem fructus per manus ſuas percipere, ut probatur in hoc textu, ibi, *peut prendre*, id eſt, poteſt capere, & clarius infra §. 57. ubi colonum expellit: tamen non eſt fructuarius, quamvis aliàs vaſſallus patrono ſuo legare poſſit feudi uſumfructum, ſed hoc non intendit noſtra conſuetudo, ſed reditus duntaxat patrono attribuere, quos bonus paterfamiliàs poſſet & ſolitus eſt colligere & redigere ex feudo. Quare * dicebam quod ſi feudum conſiſtat in domo unica, quod tunc indiſtinctè etiam ſi non eſſet ſolita locari, debeat æſtimari quantum communiter in anno locari poſſit: ſi vero conſiſtat in multis prædiis fructum afferentibus & una domo, non ad locationem, ſed ſolum ad habitationem patrisfamilias deſtinata: dicebam non debere haberi rationem habitationis domus, in æſtimatione redituum feudi & relevii, & omnino quod vaſſallus à propria habitatione non poterat expelli: tamen cum forte in publicis cauſarum actionibus * ſupremi hujus ſenatus, hujuſmodi controverſia deducta fuiſſet, per areſtum in promptu latum in fine Decembris anno Domini ſeſquimilleſimo triceſimo ſeptimo, deciſum fuit quod vaſſallus non teneretur exire de urbana ſive ſolita habitatione, ſive ut vocant, manerio feudi: ſed quod (præter cæteros fructus prædiorum & feudi) reſpectu domus penderetur patrono jure relevii moderata merces, quantum ſecundum communem æſtimationem in anno locari poſſet, & ita velut media via electa, juſtè decretum eſt & ſervandum, aliud eſſet durante prehenſione feudi ex defectu hominis, ut ſuprà *eod.* §. *gloſſ.* 5. *num.* 13.

* Sententia probabilis.

* Sententia præjudicata.

* Vaſſallus utrum excludere poſſit locatorem & emptorem fructuum

9. Quarto quæro. Patronus vult alii locare * vel vendere fructus & proventus feudi unius anni, quod abſque dubio poteſt etiam in actionibus & plus offerenti addicere, utrum vaſſallus eamdem conditionem offerens debeat præferri extraneo licitatori? Videretur quod non, quia per illum extraneum colonum vel emptorem videtur patronus frui & uti. *l. non utitur. & l. ſeq. ff. de uſufruct.* Contrarium puto, quia cùm ſit dominus utilis etiam reſpectu patroni, potius illi quàm extraneo vendi aut locari debent, per notata Bar. Luc. de Pe. Jo. de Pla. in *l.* 1. C. *de metall. lib.* 11. Alex. apud Bar. in *l. dudum. C. de contrah. empt.* & quæ dicam infrà §. 39. Secus ſi patronus ex defectu hominis frueretur feudo aperto, quia (libet non ſoleant tantum rigorem ſervare) non teneretur feudum vel ejus fructus locare vaſſallo indevoto & negligenti obſequia clientelaria ſubire, & ob id ignoto à patrono, cujus reſpectu non habetur hoc caſu pro vaſſallo vel domino utili, ſed ſolum pro extraneo, & hoc niſi ad damnum & incommodum vaſſalli, puta ſi graviter offenderet patronum vel eum abnegaret, quia ei committeret feudum. Infinitas alias quæſtiones ſuper ſpeciebus & materia redituum & proventuum hîc inſerere potuiſſem, ſed nunquam eſſet finis, ſatisfactum puto explicando ea quæ concernunt conſuetudinem noſtram.

10. Sed circa ſecundum reſponſum §. noſtri, quæro in cujus electione ſit, patroni vel vaſſalli, dare vel accipere libros redituales, vel redituum declarationem ab illis tranſumptam? Et prima facie videtur dicendum electionem eſſe vaſſalli, duplici ratione. Prima quia vaſſallus eſt debitor, & ſic ſumus in regula, debitoris eſſe electionem in alternativis, *l. plerumque. in fin. ff. de jur. dot. cum vulgar.* prout finis hujus §. alternative loquitur, & non diſponit cujus ſit electio, igitur relinquitur in jure communi, *l. ſi cum dotem in princ. ff. ſolut. matr.* Nec obſtat quod in § præcedenti & regulariter in juribus feudalibus, electio eſt patroni: tum quia ibi conſuetudo ſpecialiter hoc diſponit, & ſic in aliis non idem ſentit, quia æque faciliter expreſſiſſet, ſi idem voluiſſet, *l. unica* §. *ſi vero. C. de cadu. toll. c. ad audientiam. de decimis.* Tum quia ibi verba diriguntur ad patronum.

* Ejus eſt electio ad quē verba diriguntur.

11. Secunda ratio, quia hic * verba ſunt relata ad vaſſallum, & ad eum expreſſe diriguntur, & ſic ejus debet eſſe electio, quia etiam in materia favorabili, & in qua electio eſt honorati. Fallit, ſi verba dirigantur ad gravatum, quia tunc ejus eſt electio. Textus in *l. ſi ita* §. *fin. ff. de lega.* 2. *not. gloſſ.* & ibi Bar. Paul. in *l. Lucia Titio. ff. de lega.* 2. Sed non obſtantibus, puto & hîc electionem eſſe patroni, & moveor ex tacita mente conſuetudinis, & ex alia regula juris in interpretatione legum & ſtatutorum, quod in dubio debet aſſumi interpretatio æquior & æquabilior, & quæ magis congruit, & per quam utrique parti melius & æquabilius conſulitur. *L. in ambigua. ff. de legib. l. quoties idem ſermo. ff. de reg. jur. l.* 1. & ibi Paul. *ff. ſi quis cautio.* & not. Lancel. Deci. in *l. omnes populi. ff. de iuſti. & jur.* Nunc * autem ſi vaſſalli eſſet electio, ſequeretur quod etiam dato quod ſua non intereſſet communicare & tradere patrono dictos libros durante illo anno: tamen poſſet denegare, & adhuc gravare patronum impenſæ tranſcriptionis, quod

* Interpretatio æquabilior.



Digitized by Google

eſt inconveniens & inæquale, cui obveniatur ſi intelligamus, prout intelligi debet, eſſe electionem patroni, quia aut patronus elegit habere dictos libros redituales penes ſe durante illo tempore, & debet habere & fideliter cuſtodire ſuo periculo, & finito anno integros & illæſos cum additione receptæ illius anni reſtituere. Quod ſi patronus nolit ſubire onus & periculum cuſtodiæ: tunc poteſt petere à vaſſallo redituum omnium declarationem à dictis libris fideliter extractam ſibi dari, quod tunc impenſis patroni fieri debebit, & hunc puto verum eſſe & germanum ſenſum hujus §.

## * §. * LI.

* Hic articulus in antiqua conſuetudine fuit 35.

ITEM, le vaſſal ne peut *deſmembrer* ſon fief au prejudice & ſans le conſentement de ſon ſeigneur.

Hic articulus 51. fuit poſtea ita mutatus.

LE vaſſal ne peut deſmembrer ſon fief au prejudice & ſans le conſentement de ſon ſeigneur, bien ſe peut joüer & diſpoſer & faire ſon profit des heritages, rentes ou cens eſtans dudit fief, ſans payer profit au ſeigneur dominant, pourveu que l'alienation n'excede les deux tiers, & qu'il en retienne la foy entiere, & quelque droit ſeigneurial & domanial ſur ce qu'il aliene.

## SUMMARIA §. LI.

1. *Quid ſit* diſmembratio *feudi & quotuplex.*
2. *Q.* 1. *Unus ſolus ex convaſſallis poteſt alios provocare & cogere* ad diviſionem *feudi.*
*Et poteſt feudum inter convaſſallos dividi per regiones & loca irrequiſito etiam patrono.*
3. *Dummodo remaneat unus & idem titulus ejuſdem feudi.*
4. *Q.* 2. *In dubio nunquam cenſetur facta ſectio feudalitatis.*
*Simplex renovatio non diſponit.*
5. *Feudum cui nova qualitas additur, non cenſetur novum, niſi reſpectu qualitatis additæ dumtaxat.*
6. *Q.* 3. *Hæredes vaſſalli licet poſſint inter ſe* dividere & aſſignare manſiones feudi, *non tamen poſſunt inter ſe dividere & aſſignare ſubfeuda.*
7. *Quomodo accipiendum ſecundogenitos concurrere cum primogenito in juribus ſubvaſſallorum.*
8. *Feuda non debent capite minui etiam per principem.*
*Uſus imperitorum non facit jus.*
9. Q. 4. *De vaſſallo* recognoſcente feudum ab alio.
*Quid ſi quis rem ſuam alaudialem recognoſcat in feudum ab alio.*
*Licet poſſeſſio vel quaſi, non transferatur per erroneam recognitionem: tamen non transfertur per præſtationem & ſolutionem jurium etiam erroneam.*
10. *Simplex recognitio non diſponit, ſed probat, ſicut confeſſio inter eoſdem.*
11. *An communi conſenſu patroni vel vaſſalli poſſit res feudalis effici cenſualis vel è contra?*
12. *Vaſſallus recognoſcens ab alio & jura ei præſtans, non præjudicat vero patrono ignoranti, nec in proprietate, nec in poſſeſſione vel quaſi.*
*In quærenda quaſi poſſeſſione alicujus juris, non requiritur ſcientia & patientia ſimplicis domini, ſed poſſeſſoris vel quaſi.*
13. *Cogens alienos ſubditos ad abjurandum priorem dominum & ſibi obtemperandum, nullum jus, nullam poſſeſſionem acquirit.*
*Subditi non poſſident, ſed poſſidentur.*
14. *Vaſſallus & fructuarius non poſſunt privare dominum poſſeſſione ſua, nec per actus fictos aut verbales, nec per actus reales.*
15. *Patiens præſcribi cenſetur alienare.*
16. Q. 5. *Vaſſallus poteſt* ſubinfeudare.
*Feuda decimarum apud nos ſicut cætera feuda regulantur.*
17. *Emphyteuta poteſt facere ſubalternum emphyteutam.*
18. *Conſuetudo noſtra in effectu, conformatur antiquis uſibus feudorum, quantum ad ſubinfeudationem.*
19. *Subinfeudatio non tenet reſpectu ſuperioris patroni.*

20. *Fallit*

Digitized by Google

20. *Fallit ſecundum uſus feudorum, niſi in caſum commiſſi ſubvaſſallus paratus ſit ſervire ſuperiori patrono.*

21. *Sublimita ſi feudum committatur propter ingratitudinem vaſſalli, quia omnino reſolvitur ſubinfeudatio, ſecundum dictos uſus feudorum, contra Franciſc.*
*Novus intellectus parag. 1. in fi. per quos fiat inveſtitura.*

22. *Subinfeudatio non præjudicat agnatis vel ſubſtitutis.*

23. *Nec ſuperiori patrono.*

24. *Sed inveſtitus recurſum habet contra ſubinfeudantem.*

25. *Quid de cæteris conſuetudinibus?*

26. *Quomodo accipiendum illud,* ſic volo, ſic jubeo, *tuncque tenaciter verbis inhærendum.*
*Interpretatio certæ conſuetudinis Alverniæ.*
*Judices acribodicai.*

27. Q. *6. Thema multiplex.*

28. *Patronus non poteſt dividere conceſsionem vaſſalli.*
*Non obſtante proceſſu petitorio vel reſciſſorio, poteſt actor petere contractum & reo poſsidente interim obſervari.*
*Patronus non poteſt præſcribere contra vaſſallum.*

29. *Q. 7. Quid ſi vaſſallus ſubinfeudet feudum vel partem mediante ſumma pecuniæ?*
*Quomodo vaſſallus obviare poteſt juribus patroni?*

30. *Refert an pars feudi vendatur aut donetur: an vero in feudum vel cenſum concedatur.*

31. *Nulla jura debentur de ſubinfeudatione vel conceſsione in cenſum, etiam mediante pecunia factis.*

32. *Patronus non poteſt diſmembrare feudum dominans vel ejus jura in præjudicium vaſſallorum.*

33. *Patronus vendens feudum dominans poteſt retinere jura releviorum ad vitam.*

*Qui hujus §. partem hodie facit.

HIc §. magnam qræ ſe fert obſcuritatem, ſimiliter & §. *eod.** infrà 41. quorum materiæ ad invicem permiſcentur, & non poteſt recte alter intelligi ſine altero. Et novitius olim multum ſuper eorum intellectu laboravi, ſed modo utrumque Deo duce clarum & perſpicuum reddam. Et gratia facilioris intelligentiæ nolui mutare in ſummario, nec mutabo in diſcurſu verba textus.

*Triplex diſmẽbratio.

1. Et dico primo, quod diſmembratio nihil aliud eſt quam ſeparatio totius corporis feudi à capite, vel membrorum ſeu partium feudi à capite ſuo, vel ab invicem ſive à corpore feudi. Et hîc caput feudi voco feudum dominans, corpus feudi voco totum ipſum complexum feudale, quod ſub nomine unius feudi tenetur & recognoſcitur, & habet partes æque principales, ut ſunt fundi domanii: & partes ſubalternás, ut ſunt ſubfeuda cenſualia, & vectigalia prædia à feudo dependentia. Unde * triplex eſt diſmembratio, quædam à capite: quædam à corpore: quædam à capite & corpore ſimul.

*Diſmembratio à capite, quid? *Diſmembratio à corpore, quid? * Diſmembratio à capite & corpore ſimul, quid?

* Prima eſt, quando totum ipſum feudum recognoſcitur ab alio, & ſic ſeparari attentatur à capite ſuo dominanti. *Secunda eſt, quando de uno feudo fiunt duo vel plura feuda, ab eodem tamen veteri patrono ſemper recognoſcenda, hic enim nihil ſeparatur à capite dominante, ſed tantum corporis ſive feudi membra, ſeu partes integrales ſeparantur ab invicem, & tranſeunt in alia corpora vel feuda. Tertia * eſt quando pars feudi tanquam feudum ſeparatum recognoſcitur ab alio: tunc enim illa pars primum ſeparatur à corpore feudi: deinde ſeparatur à capite dominanti, vel ſeparari attentatur. Sub his tribus ſpeciebus continentur ſingulæ diſmembrationes prohibitæ, prout hic prohibetur eas fieri in damnum patroni non conſentientis. Modo penetrando fluctus æquoris hujus materiæ,

2. Quæro primo, tres cohæredes vel legatarii, vel emptores ejuſdem feudi, ſive cum ſocietate, ſive ſine ſocietate communes, diviſerunt in invicem feudum per regiones æquis portionibus, utrum valida & rata ſit hujuſmodi diviſio? Et primo fruſtratoria videtur hæc quæſtio, quum ſit caſus in *l. imperialem §. præterea ducatus, de probib. feud. alien. per Feder. in uſib. feud.* ubi dicitur quod feudum dummodo non ſit de regalibus & exceptis, libere & ſine domini conſenſu dividi poteſt inter conſortes mutuo eorum conſenſu, & quamvis Panorm. in *conſil.* 82. *quanquam in his dubus, col. pen. ver. ego tamen notanter lib.* 1. tenuerit omnium convaſſallorum conſenſum & concordiam requiri, ad hoc ut feudum etiam inferius dividi poſſit, & quod non ſufficiat unum ex eis provocare ad diviſionem, imo quod uno eis diſſentiente fieri non poſſit, per textum in *d. §. præterea, ibi ſi conſortes voluerint.* & ſequitur Felin. in *c. quæ in eccleſiarum, collat. penult. de conſtitut.* Hippol. de Marſil. in *ſingul.* 9. Alberi. Pœn. in *conſil. 66. col.* 2. tamen in contrarium eſt veritas, etiam in terminis dictorum uſuum feudalium quod uno ex vaſſallis provocante, poſſit etiam aliis invitis etiam ſine conſenſu domini diviſio fieri per *d. §. præterea.* Nec obſtat dicta clauſula, ſi conſortes voluerint, quia ex ea non debet inferri argumentum à contrario ſenſu contra jus commune & ita decidit & reſpondet Alexand. in *conſil. 7. in conſultatione, conſilio* 25. *attentis narratis, collat. 3. libro quinto.* Socy. *conſil.* 228. *in quæſt. collat. 2. lib.* 2. Franciſc. Cur. ſenior. *conſil.* 68. *per tres collat.* Jaſ. in *l. ſtipulationes non dividuntur col.* 18. Franciſc. in *tract. feud. part.* 1. 3. 4. *& par. 4. num.* 125. Philip. Deci. in *ca. providentiam, collat. 5. in fin. de offic. deleg.* & apud nos expeditum eſt dividi poſſe abſque eo quod patronus aliqua relevia vel alia jura utilia petere poſſit etiam in feudis Vulquecini, ut plenè diximus *ſupra* §. 33. *qu.* 17. In contrarium tamen videtur hic textus, ſaltem quando agitur de diviſione fienda non alternis vici-

Digitized by Google

bus & per tempora, ſed per loca & regiones, hoc enim fieri non poteſt niſi pars à parte ſeparetur & dividatur realiter & ad oculum, & ſic corpus feudi diſmembratur in ſecunda ſpecie, quia membra ſeparantur à corpore & ab invicem, quod videtur prohibitum ſaltem, ſine conſenſu domini per generalitatem hujus textus.

* Fieri poteſt diviſio feudorum, ſed non feudi,

3. Reſpondeo. Aut * diviſio fit hoc modo, quod quælibet pars dividens ſit feudum per ſe, & ſic titulus feudi dividitur, & non poteſt fieri ſine conſenſu patroni, quia eſſet diſmembrare feudum in ſecunda ſpecie, & de uno facere plura, & hoc nullomodo ſpectat ad vaſſallos, ſed ſolum ſpectat ad patronum, cujus deſtinatione ab initio tempore primæ infeudationis feudum conſtituitur: ſed ex poſt facto ſpectat ad patronum & vaſſallos ſimul, & ſine eorum communi conſenſu non poteſt fieri ſectio vel diviſio feudi in plura feuda. Aut vero diviſio fit ſalva ratione ejuſdem feudi, & hæc inter convaſſallos citra conſenſum patroni, imò etiam eo invito eſt permiſſa. Poſſunt igitur vaſſalli libere dividere feudum, ſeu verius fundos & res feudi inter ſe, remanente ſemper uno feudo & una fidelitate, ſive unico titulo ejuſdem feudi, & hoc non eſt contra hunc textum, quia nulla fit ſectio feudalitatis: ſed non poſſunt dividere feudum ipſum in plura feuda, & hoc eſt quod diximus ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4. *num.* 32. quod vaſſalli invito patrono poſſunt dividere fundum, & non feudum, & quod poſſunt ſinguli pro portionibus ſuis juſta offerre & inveſtiri tanquam de parte quota vel integrali unius feudi, ſed non tanquam de feudo ſeparato. Ad unam etiam feudalitatem, & unum catalogum præſtandum cogi poſſunt, niſi patronus ſeparationi & ſectioni feudi authoretur.

4. Secundo quæro. Quando dicitur patronus conſentire & authorari ſectioni feudi? Reſpondeo non eo ipſo quod unum ex vaſſallis recipit in fidem pro portione ſua feudi pro diviſo: quia eo ipſo quod recipitur tanquam de parte feudi, præſupponitur & conſervatur unitas ejuſdem feudi conſiſtentis in pluribus portionibus diviſis ab invicem reſpectu loci, ſed non reſpectu tituli, qualitatis & unitatis ejuſdem feudi, & in dubio nunquam cenſetur facta ſectio feudalitatis, nec multiplicatio in diverſa feuda. Sed ſi patronus ſcienter reciperet unum ex vaſſallis in fidem talium hærediorum tanquam de feudo per ſe, cenſeretur conſentire, ut deinceps eſſet feudum ſeparatum: ſecus ſi patronus eſſet ignorans, imo non ſufficeret, hoc fieri per modum ſimplicis recognitionis & renovationis antiquæ & inveſtituræ: quia illa non fit animo aliud de novo diſponendi, & ſemper in ea apponitur vel ſubintelligitur clauſula ſalvo jure, per ea quæ latè diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *&* infrà §. 63. Sed opus eſſet facere per modum novæ diſpoſitionis, prout in veritate hoc caſu non eſt renovatio nec continuatio antiquæ inveſtituræ, ſed nova infeudatio & inveſtitura, ex quo agitur de inducenda nova qualitate & novo titulo feudi per ſe ſubſiſtentis, juxta notata per doctores in *l. jus autem civile. ff. de juſt. & jur. in l. more ff. de juriſdict. omni judic.* & hoc reſpectu feudum novum rectè dici poteſt.

*An qualitas addita faciat feudũ novum.

5. Circa quod adverte, quamvis paſſim dicant doctores feudum * eſſe novum, ubicumque nova qualitas, & nova conventio eſt addita, ut per Matth. de Afflict. *in deciſ. Neapol.* 112. *col.* 2. ubi multa ad hoc cumulat: tamen hoc non eſt verum niſi reſpectu qualitatis additæ dumtaxat, ita quod ſi aliàs totum feudum erat feudum antiquum, vel ut vocant proprium, iſta portio erecta in feudum per ſe cenſebitur feudum antiquum vel proprium quantum ad ſucceſſiones & alia jura antiquorum prædiorum ut prius: quoniam nova inveſtitura quantum ad alia vigorem antiquæ non enervat, ut notat Alvarot. in *cap. unico. num.* 8. *de vaſſall. decrep. ætat.* nec etiam aliquid immutat reſpectu eorum quorum intereſt qui non conſenſerunt, ut notant Bal. Alvar. Præpoſ. in *c.* 1. *an Agnat. vel fi. defunct. in uſib. feud.* Alber. Brun. in *conſ.* 8. *& conſi. ſeq. inter conſi. feudalia.*

6. Tertio quæro. Pone feudum ſpectans ad tres fratres conſiſtere in caſtro & duabus aliis manſionibus cum certo domanio & plurimis ſubfeudis & cenſualibus prædiis. Ex diviſione fratrum antiquiori adjudicatum eſt caſtrum cum cæteris prædiis & ſubfeudis: Secundo fratri obvenit una manſionum cum certis terris & ſubfeudis: Tertio fratri altera manſio cum reliquis terris & ſubfeudis, prout ſæpe inter convaſſallos dividentes, ſubfeuda dividuntur & aſſignantur. Utrum valeat hujuſmodi diviſio & aſſignatio ſubfeudorum? Hæc quæſtio ſupervacua videtur & deciſa per ea quæ latè diximus ſuprà §. 16. *uſque ad numer.* 23. ubi probatum & concluſum eſt, quod etiam ſecundogeniti ſuccedunt & habent partem in ſubfeudis & juribus cenſuum dependentibus à feudo communi, & hoc nedum in commoditate, ſed etiam in proprietate, & exercitio jurium dominicalium pro rata juris & patroni quam habent in feudo dominanti. Si igitur ſunt communes de juribus dominicalibus & ſubfeudis & in ſubvaſſallis: & tamen per jura vulgaria non tenentur remanere in communione, igitur poſſunt dividere, ergo cuique eorum certos vaſſallos ſeu certa ſubfeuda adjudicare. Sed contra opponitur, quod hic eſſet multiplex diſmembratio, quia ſingula ſubfeuda moventur à caſtro tanquam à capite & loco dominanti, ſub cujus titulo & denominatione ſunt infeudata ſolita recognoſci, & ſic caſtrum eſt caput & velut origo ſubfeudorum: ſi igitur agatur, ut hujuſmodi ſubfeuda moveantur & deinceps recognoſcantur à certa alia manſione, ſive ſub denominatione illius manſionis, neceſſario ſeparantur à proprio, antiquo & naturali capite, & alii tanquam ſubdititio, & minus digno capiti ſubjiciuntur, & ſic quot ſunt ſubfeuda diſſeparata à caſtro, tot ſunt diſmembrationes à capite caſtri. Quinetiam ipſum caſtrum tot patitur membrorum ſuorum ſubalternorum diſmembrationes, quæ omnia ſunt contra hunc textum. Præterea ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3. *qu.* 3. non poteſt patronus retento loco dominanti alienare patronatum, nec transferre vel cedere vaſſallum ſuum aut ſubfeudum in alium ſine conſenſu vaſſalli, ut tenet Joan. Fab. in §. *unico. circa medium inſtit. de aſſigna. liber.* imo etiamſi maxime vaſſallus conſentiat, adhuc ſi patronus ſuperiorem patronum habeat, non poteſt hujuſmodi ſectio & immutatio jurium & qualitatum feudi fieri ſine conſenſu ſuperioris patroni, cujus intereſt ſtatum & diſpoſitionem clientelæ ſuæ non alterari nec permutari. Et pro hac parte concludo per ea quæ late deduxi in *d. gloſſ.* 3.

7. Nec obſtat quod diximus ſuprà §. 16. *quæſt.* 5. *num.* 19. ſecundogenito, habere partem pro rata in ſubvaſſallos: quia eſt verum in quantum pro rata ſunt domini feudi dominantis, & ad hoc ut primogenitus jure præcipui vel primogenituræ non auferat omnes ſubvaſſallos & cenſuarios, quia conſuetudo non dicit & non veniunt appellatione manerii: unde in diviſione feudi vel hæreditatis habetur ratio ſubfeudorum ad commodum ſecundogenitorum, & eorum portionem augendam: licet non habeatur ratio manerii ſeu præcipui. Sed non ſequitur quod poſſint ſive dividendo, ſive aliter agendo deteriorem facere conditionem ſubvaſſallorum, & eorum mutare ſtatum. Poſſunt igitur omnes hæredes ſimul, vel unus nomine omnium, exigere fidelitatem à ſubvaſſallis præſtandam ſub denominatione & ad cauſam talis caſtri modo ſolito, & ſecundum formam infeudationis & antiquarum inveſtiturarum, ſed quemadmodum non poſſunt exigere ſinguli ſingulas fidelitates, ut probatum eſt *ſupra* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 8. ita non poteſt unus ex eis prætextu diviſionis & aſſignationis ſibi factæ aliquid exigere ſolo ſuo

Digitized by Google

ſuo proprio nomine & ad cauſam certæ inferioris manſionis à qua ſubfeudum non dependet, & ſub cujus nomine nunquam fuit recognita, & quaſcumque ceſſiones vel delegationes habeat à cohærentibus, non valent hoc reſpectu, & alioquin cenſerentur ſubfeuda, quandam mutationem ſtatus & capitis * diminutionem pati, ſi ab antiquo & proprio capite abſcinderentur, & alteri novo & minus digno ſubjicerentur.

* Feuda nõ debent capite minui etiam in principe.

8. Et hoc etiam ſupremus princeps invitis vaſſallis non poſſet facere, ut dictum eſt in *d. gloſſ.* 3. Facit quod notant Hoſti. Joan. Andr. Panorm. Fely. in *cap. dilecti filii, de major. & obed.* & expreſſim quod vult And. Iſer. in *l. imperialem §. præterea ducatus, de proh. feud. alien.* per Federic. *col.* 5. *in fi.* ubi dicit quod homines & vaſſalli domini regis, poſſunt intercedere ne in alium transferantur, & juſtè cauſari quod nolunt eſſe vaſſalli alterius quàm regis, & quod eorum intereſt alteri non ſubjici, & quod rex non poteſt eos alii donare. Nec obſtat de uſu quorumdam privatorum, quia eſt * abuſus imperitorum, qui non facit jus, nec interpretationem juris, quia ſi in quæſtionem deducatur, non obſervatur, ſed reprobatur à peritis, Dico igitur ſubfeuda invitis ſubvaſſallis non poſſe dividi vel ſeparari à caſtro vel manſione à qua dependent, & ſolita ſunt recognoſci. Unde ſi producatur ad diviſionem feudi dominantis, neceſſe eſt quod ſubvaſſalli ſequantur eum quem ſequitur caſtrum vel principalis manſio. Poterit etiam & debet ſecundogenitis major hac ratione penſitatio fieri in reliquis bonis, vel in ſumma pecuniæ, vel etiam in majori portione domanii feudi dominantis, quia non eſt inconveniens quòd ſecundogeniti renuncient omni juri, quod habent in ſubvaſſallos & cenſuarios in favorem primogeniti retinentis integram manſionem, & quòd pro hac renunciatione & ceſſione accipiant proportionabiliter majorem partem in domanio feudi dominantis, prout eſſet inconveniens primogenitum renunciare juri certorum ſubvaſſallorum in favorem ſecundogenitorum nihil habentium in caſtro vel manſione à qua eadem ſubfeuda dependent.

* Uſus imperitorum non attenditur.

9. Quarto quæro, Quid ſi vaſſallus recognoſcat feudum ab alio quàm à vero patrono? Reſpondeo, in terminis conſuetudinis noſtræ feudo non privatur, quamvis ſi id ſcienter & ſponte faciat adprime mereatur, ut ſuprà §. 43. *qu.* 46. Sed recognitio non valet, tanquam totalis diſmembratio à capite, in tantum quod per talem recognitionem nullum fit præjudicium vero patrono, nec in proprietate ſeu directo dominio, ſeu in poſſeſſione civili feudi vel quaſi poſſeſſione civili & naturali ſuperioritatis feudalis, ſive juris patronatus. Adverte tamen quia hæc eſt uberrima materia, & effuſa repetitione digna, utque quàm pauciſſimis verbis, totius rei ſummam quantum ad feudalem dumtaxat materiam reſolutivè complectar, * quatuor caſus diſtinguo.

*Diſtinctio quatuor caſuum.
*Primus caſus.

* Quandoque quis recognoſcit rem propriam liberam & alaudialem, in feudum ab alio tanquam à patrono, & hæc non eſt materia hujus §. Plene ſcripſi ſuprà *gloſſ.* 5. *&* §. 12. *&* infrà §. 69. ubi concluſio eſt quod ſimplex * recognitio vel receptio in feudum, (videlicet quæ fit tanquam de re tali, ſcilicet feudali, vel tanquam de re concedentis,) non valet niſi ad probationem: cæterum non præjudicat nec in proprietate nec in poſſeſſione, ſalvo eo quod dixi de poſſeſſione, niſi ultra ſimplicem recognitionem vel confeſſionem tranſeatur ad actualem præſtationem homagii, & ſolutionem jurium mutatione occurrente: quoniam per hos actus reſtituitur recipiens in poſſeſſione vel quaſi directi dominii, & juris patronatus feudalis per notabile Anthonii de Butr. in *capit. fin. collat.* 18. *verſic. ex his deciditur. de cauſ. poſſeſſ. & propri.* & per triginta annos cùm bona fide præſcribere & acquirere poterit omne jus feudale, per notata *in dicto* §.

*Recognitio ſimplex probat, nõ tamen præjudicat in proprietate vel poſſeſſione.

7. ſi vero quis recognoſcat vel recipiat in feudum tanquam rem propriam, id eſt ſciens eſſe ſuam, etiam volens effici feudalem, & ſic animo alienandi directum dominium, & retinendi utile ſub onere & conditione feudali, ſtatim valet diſpoſitio tam reſpectu proprietatis quàm poſſeſſionis, ut in dicto §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 21.

10. * Quandoque quis rem ſuam cenſualem recognoſcit ab eodem domino in feudum, vel è converſo rem ſuam feudalem in cenſum, & tunc ſiquidem ſit ſimplex recognitio, tanquam de re tali qualis recognoſcitur, non immutatur qualitas rei, nec reſpectu dominii, nec reſpectu onerum, nec reſpectu poſſeſſionis. Salvo reſpectu poſſeſſionis niſi ſubſequantur poſſeſſiones reales conformes recognitioni, quæ tamen tanquam * erronea cedet veritati prioris inveſtituræ vel conceſſionis ea probata, quia ſimplex recognitio ſeu renovatio non diſponit nec immutat ſtatum rei, ut not. in *l. Si aliquam rem. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Guid. Pap. in *deciſ. Delphi. qu.* 272. ſed tantum probat ſicut confeſſio inter eoſdem, & non contra tertium, ut notat Zeuzeli, & poſt eum Joan. de Imol. in *cle. col.* 8. *ver. quæro an recognitio. de jurejur.* Stephan. Bertran. *conſil.* 253. *hoſpitale. lib.* 2. *& in conſil.* 1. *collat.* 3. *&* 5. *conſil.* 54. *recognitio. lib.* 3. Unde probata prima inveſtitura vel conceſſione, ei ſtatur, & recognitio ſequens, quatenus contraria eſt, tanquam erronea rejicitur, ut tradit Bald. 1. *de feud.* Gar. & Caſtal. in *uſibus feudorum.* Paul. in *conſil.* 375. *quando conſtat lib.* 2. Bal. & alii in *cap.* in *conſil.* 191. *viſis & diligenter col.* 2. *lib.* 2. Jacob. de S. Georg. in *inveſtit. in verb. dictique vaſſalli promiſſ. recogn. dict. feud. col.* 4. *verſic. inſuper quæro.* Franciſc. in *ſecunda parte feudo. quæſt.* 7. *& in conſil.* 1. *numer.* 8. Deci. *conſil.* 184. 363. *in fi.* Alber. Brun. in *conſil.* 1. *in fine conſ.* 25. *in fi. inter conſ. feudalia.*

* Secundus caſus.

*Recognitio erronea.

11. Si vero hujuſmodi recognitio fiat tanquam de re alterius qualitatis, animo novum ſtatutum rei inducendi, tunc eſt nova diſpoſitio, per quam ſtatus rei mutatur, dummodo fiat ab habentibus poteſtatem, & non prohibitis. Numquid igitur mutuo conſenſu domini directi & domini utilis fieri poteſt ut res feudalis ſit cenſualis, vel contra, res cenſualis in feudum erigatur? Breviter dicendum, quod ſic inter eoſdem & reſpectu aliorum qui ab iſtis habituri ſunt jus vel cauſam, ſed non reſpectu ſuperioris habentis intereſſe, niſi is etiam conſentiat, unde ſi vaſſallus ratione feudi ſui habens ſubvaſſallum, convenerit cum eo ut ſubfeudum converteretur in cenſum, & de cætero non moveatur, nec recognoſcatur feudaliter, ſed cenſualiter ſub certo annuo cenſu, ſuperior patronus poteſt improbare, & eos cogere ad reducendum & reponendum in priſtino & antiquo ſtatu ſubfeudi, quia ſua intereſt, quoniam majora ſunt jura & commoda ſubfeudorum quàm cenſualium prædiorum, imò ſi è converſo actum eſſet, ut cenſus converteretur in feudum vel in ſubfeudum, quamvis id ſit utile ſuperiori patrono, tamen puto quod poſſit impedire, ad hoc ne antiquus feudi à ſe moventis ſtatus, & deſcriptio veterum catalogorum immutetur. * Quandoque autem vaſſallus totum domanium feudi ſui, vel ejus partem concedit in ſubfeudum vel in cenſum, vel in redditum: & dicemus ſtatim in quæſtione ſequenti.

*Tertius caſus.

12. * Quandoque recognoſcit feudum vel partem feudi ſui ab alio; Et hæc eſt quæſtio noſtra, & dico quod ſi verus patronus vel dominus directus prius amiſerit poſſeſſionem vel quaſi juris ſui, tunc per hujuſmodi actus vaſſalli bene acquiritur & transfertur poſſeſſio vel quaſi ſuperioritas feudalis in eum qui recognoſcitur, qui bona fide & longiſſimo tempore poterit ſine alio titulo contra verum dominum præſcribere & acquirere jus patronatus feudale. Nec quantum ad hoc requiritur alia ſcientia vel patientia veri domini ex quo non poſſidet, quia omnia jura quæ dicunt quaſi poſſeſ-

*Quartus caſus.



Digitized by Google

ſionem jurium non acquiri niſi ſciente & patiente vero domino, intelliguntur de domino & poſſeſſore vel ſimplici poſſeſſore, qui poteſt poſſeſſionem transferre vel amittere, non autem de ſimplici domino, qui nullam poſſeſſionem habet, ut notatur per Bald. & omnes in *l. 2. C. de ſerv. & aqua.* Si vero verus patronus & dominus directus adhuc erat in poſſeſſione vel quaſi ſuperioritatis feudalis, tunc ſit concluſio, quod per hujuſmodi actus non diſmembratur etiam ſimplex poſſeſſio vel quaſi, nec dominus illam amittit, nec recognitus illam acquirit, quantumcumque vaſſallus ſacramentum fidelitatis præſtet & jura ſolvat ei quem de novo recognoſcit, niſi verus & antiquus dominus vel ejus hæres ſciat & patiatur, quia ſemper in quærenda poſſeſſione alicujus juris, requiritur ſcientia poſſeſſoris, *l. 2. in fi. ff. de ſervi. ruſt. prædio. l. 2.* & ibi Bald. *col. 4. in fi. ver. no. regulam, C. de ſerv. & aqua.* jus autem patronatus feudale quamvis in proprietate directa conſiſtat, tamen magis accedit juri & quaſi poſſeſſioni incorporali, quam poſſeſſioni rei corporalis, per ea quæ ſcripſimus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 6.

13. Sic in ſimili decidit Inno. in *c. dilectus de capell. monacho.* quod ſi quis alienos ſubditos fecerit abjurare juriſdictionem prioris domini, & ab eis juramentum fidelitatis exegerit, & confeſſionem quod ſunt homines ſui, etiamſi illi ſponte hæc præſtiterint, non privatur dominus poſſeſſione ſua, nec aliqua poſſeſſio vel quaſi transfertur in recognitum, niſi cœperit juriſdictionem exercere & dominus prior poſſeſſor ſcienter paſſus ſit ſubditos illi tanquam domino obtemperare, ut notant Imol. Joan. And. & alii in *c. conquerente de offic. ordin. in c. olim 3. de reſti. ſpolia.*

*Subditi non poſſident, ſed poſſidentur.

quoniam quum * tales ſubditi non poſſideant, ſed poſſideantur, nullam poſſeſſionem vel quaſi in alium transferre poſſunt. Bart. in *l. quod meo. in princ. col. fin. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſio.* latè tradit Pet. de Anch. in *repet. c. ſine poſſeſſione c.* 25, 26. *de reg. jur. in* 6. ſic in propoſito quod ad jus feudale ſuperioris attinet, vaſſallus non poſſidet, imo nec detinet, ſed magis & vere poſſidetur & detinetur ab alio: igitur nullam ſuperioritatis feudalis poſſeſſionem vel quaſi transferre poteſt in alium.

14. Quod amplio, nedum per actus fictos, ſive per actus verbi recognitionis & præſtationis ſacramenti, ſed etiam per actus reales: nedum per ſolutionem jurium utilium, ſed etiam de facto inducendo eum quem de novo recognoſcit in feudum, tradendo ei illud realiter jure dominii directi & ſuperioritatis feudalis poſſidendum, quia quamvis is qui nomine alieno poſſidet ut colonus, qui non poteſt de facto privare dominum poſſeſſione ſua per actus fictos, puta conductionis & ſolutionis mercedis, ut notant Bartol. & alii in *l. ſi colonus, in l. quamvis* §. 1. *ubi text. ff. de acquir. vel amitten. poſſeſſ. no. Cano. in fi. de offic. vicarii in* 6. poſſit tamen de facto privare dominum poſſeſſione per traditionem realem, *ut in l. 3. §. quod ſi ſervus. ff. de acquirenda vel amittenda poſſeſſio.* Bart. & alii in *dict. l. ſi colonus ſalva conditione, ex l. fi. C. de acquir. & retin. poſſeſſ.* tamen vaſſallus non poteſt hoc facere, quoniam nullomodo incumbit poſſeſſioni feudi nomine domini, ſed ſuo nomine naturaliter poſſidet: dominus autem ſimiliter per ſeipſum poſſidet, & ejus poſſeſſio civilis feudi, & quaſi poſſeſſio civilis & naturalis juris feudalis, non requieſcit in vaſſallo, nec in ejus miniſterio, ſed in ſolo domino: ſicut proprietarius per ſeipſum, & non miniſterio uſusfructuarii civiliter poſſidet fundum fructilem, unde ſive fructuarius violenter dejiciatur, ſive de facto alii vendat fundum & realiter tradat, non privatur dominus poſſeſſione ſua, ut notant Bart. & alii in *l. peregre §. quibus explicitis. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.*

15. Concluſionem noſtram limita, niſi poſtea mutationibus feudi occurrentibus, verus dominus & poſſeſſor deſineret omnino uti jure ſuo, & ſcienter pateretur hunc de novo recognitum prehendere feudum, fidelitatem & relevia exigere, & cæteros dominicales actus exercere, quia tunc amitteret poſſeſſionem ſuam & transferretur in exercentem, quia etiam longiſſimo tempore ſive alio à prædictis titulo, vel longo tempore cum certo juſto titulo præſcribere & acquirere poterit omne jus patronatus feudale. Et ſic feudum diſmembrabitur à veteri capite ſuo, & in aliud transferetur, ſed hoc non fit facto vaſſalli, quoniam non poſſet per hunc textum ſed poteſtate legis, & negligentia veri patroni, qui cenſetur in eum alienare quem patitur præſcribere. *l. alienationis verbum. ff. de verb. ſignifi.* reliqua ampliſſimæ hujus materiæ quaſi poſſeſſionis & præſcriptionis jurium habebis infrà *tit.* 3. & 4.

16. Quinto quæro, Vaſſallus poſſidens feudum conſiſtens in domo & centum jugeribus terræ in domanio, & ducentis jugeribus in cenſu modico & annuo: conceſſit in feudum vel melius ſubinfeudavit in ſubfeudum quinquaginta jugera dictæ terræ cum centum jugeribus dicti cenſus. Utrum valeat hujuſmodi contractus & conceſſio? Et videtur quod ſic, ſive de jure, & ſecundum antiquos uſus feudorum, ſive de conſuetudine noſtra quæratur. Et primo, hoc eſt indubitatum ſecundum uſus feudorum de quibus in *tit. quali. olim. poter. feud. aliena.* §. 1. & *d. l. Corradi.* §. 1. & *per quos fiat inveſti.* §. 1. ubi ſunt textus aperti, licere vaſſallo * ſubinfeudare ſincere & ſine fraude, hoc eſt gratis & non capiendo pecuniam, ut ibi Matth. de Afflict. ſentit non permiſcendo occultam venditionem, vel aliud in fraudem patroni. *gloſſ. & omnes feudiſtæ. in c. 1. §. præterea & cap.* Corrad. in *l. imperialem. §. illud de prohib. feud. alie.* per Federic. in *uſib. feud.* Bal. in *cap. 1. de contro. inter me & domi. de porr. feudo. ſuper verb. ſive alienavit. & in c. 1. §. 1. per quos fit inveſti in uſib. feud. gloſſ. in cap. quæ in eccleſiarum in verb. feud.* & ibi latè Fely. *c.* 27. 28. & 29. cujus dicta nolo referre. *de conſti.* Bal. in *conſil.* 16. *facti evidentia. in fi. lib. 1. conſil.* 265. *ſuper eo. lib.* 5. latè Ludovic. Roman. *l. in concedendo. num. 4. cum ſeq. ff. de aqua plu. arcen.* Panorm. & alii in *c. ex tranſmiſſa de foro competenti.* Panorm. in *c. cum apoſtolica. de his quæ fi. à prælat. ſi conſ. cap.* Guid. Pap. in *Deci. Delph.* 162. Jacob. de S. Georg. *in inveſt. in verb. de feud. col. 6. verſi. an autem.* ubi poſt. Jaco. de Bell. in *c. 1. qui feud. dare poſſ.* ampliat etiam ad feudatarium eccleſiæ, & bene. In quantum tamen ibidem limitat in feudo * decimali, non ſervatur hæc limitatio in hoc regno, nec feuda decimarum diverſo jure cenſentur ut diximus infra §. 68. Idem latius tenet Jaco. in *ver. ita etiam quod ipſ. vaſſal.* per totum Franciſc. in 4. *part. feud. num.* 83. Jaſon in *l. ex contrario col.* 15. *ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ. in conſi.* 235. *lib.* 2. Alberic. Brun. in *conſil.* 111. *inter conſi. feudalia.* Sic emphyteuta poteſt concedere in emphyteuſim ſine domini conſenſu *gloſſ. §. adeo inſtitu. de locat.* quam veram dicit Ludov. Roman. in *l. in concedendo. num.* 5. *de aqua pluv. arcend.* Et hæc tanquam inſigniora loca pro copiæ ſtudioſis cæteris vix numerabilibus omiſſis tetigiſſe ſufficiat.

* Vaſſallus poteſt ſubinfeudare.

*Feudum decimale.

17. Secundo videtur idem multo fortius apud nos, attenta generali conſuetudine regni, quod feuda ſunt patrimonialia & multo magis in terminis hujus conſuetudinis noſtræ, quoniam ut infrà * §. 41. licet vaſſallo quicquid libuerit diſponere de feudo citra dimiſſionem fidei etiam inconſulto & invito patrono, & abſque eo quod patronus conqueri vel aliquod emolumentum petere poſſit: ſed quando vaſſallus ſubinfeudat nullo modo dimittit, imo retinet ſolidam fidelitatem, & remanet vaſſallus totius feudi, & integrè clientelari conditioni obnoxius ut prius, & eſt totum. Ad hoc optime facit quod notant Bar. Soc. in *conſ.* 256.

*Hic §. art. veteris cõſuetudinis hodie facit partem hujus paragraphi.

Digitized by Google

*§. in præſenti. conſi. 261. punctus præſentis lib. 2.* ubi dicit quod lata eſt differentia, an emphyteuta transferat omne jus ſuum in alium, non retinendo jus recognoſcendi dominum, quamvis certam penſionem retineat ſuper recipiente, qui debet dominum directum recognoſcere: an vero retento jure ſuo emphyteuta concedat alii in emphyteuſim: quia primo caſu concedens non remanet emphyteuta, ſed ſolus recipiens eſt novus emphyteuta; ſed in ſecundo caſu, primus remanet emphyteuta ut prius: ſed recipiens eſt ſubalternus emphyteuta, & ſic ſunt duo domini utiles ſubordinate & diverſo reſpectu, & ibi dicit Soci. hoc non eſſe inconveniens juxta doctrinam Joan. Fabri in §. *adeo. c. 1. inſtit. de loca.* quem refert & ſequitur, de quo clarius dicendum eſt, ut explicuimus ſuprà §. 1. *gloſſ. 7.* ita etiam in præſenti dicendum eſt, quia ſi vaſſallus totum feudum in alium transfert non retenta fidelitate & jure recognoſcendi patronum ſuum, deſinit eſſe vaſſallus, & recipiens vaſſallus efficitur: ſed ſi retenta fide & jure vaſſallagii concedat ad onus feudi erga ſe, recipiens efficitur vaſſallus vaſſalli, & quia hoc fit ſub eadem dependentia feudali, nulla videtur fieri diſmembratio: fit tamen aliqua, unde non tenet reſpectu patroni & in ejus præjudicium niſi conſentiat. Super hoc conſuetudines locorum vario modo loquuntur, ſed pro reſolutione dico, quod noſtra conſuetudo in effectu conformatur præfatis uſibus feudorum compilatis per Obertum, & communi omnium ſcribentium doctrinæ. Ex qua quatuor concluſiones ad reſolutionem quæſtionis noſtræ facientes, excerpam. * Prima: feudum vel in totum vel in parte ſubinfeudari poteſt à vaſſallo, domino irrequiſito & non conſentiente tribus concurrentibus. Primo, quod hoc fiat ſincere & ſine fraude. Secundo, quod infeudetur ei, qui ſit ſimilis conditionis & qualitatis ad obſequendum patrono, vel melius, ut inquit Bal. in *Authent. niſi rogati. in fi. 2. col. C. ad Trebell.* Tertio, quod ſub eiſdem pactis & conditionibus, & hæc duo comprehenduntur in primo. Ita tradit *gloſſ. in cap. 1. §. 1. præterea. dic. Corrad.* ubi omnes doctores ſequuntur, & in *c. 1. §. 1. per quos fiat inveſt. & in locis ſupra allegatis.* & ſic hujuſmodi infeudatio non cenſetur alienatio. Textus in *d. §. 1. per quos fiat inveſt.* utpote quum infeudans remaneat vaſſallus ut prius.

* Prima concluſio.

19. Et hoc de validitate infeudationis in ſe, ſed de ejus effectu ſequitur concluſio * ſecunda. Si feudum ſit hæreditarium, hoc eſt ad hæredem mero jure hæreditario devolvendum, puta feudum novum, vel ex tenore inveſtituræ pro hæredibus & habentibus cauſam conceſſum, & tunc filius ſive alius hæres vaſſalli non poteſt infeudationi contravenire, ſed ei ſtare tenetur, & valet & tenet infeudatio (aliàs non fraudulenta) reſpectu infeudantis, & omnium ejus hæredum vel quorumcunque ſucceſſorum & cauſam habentium: ſed non valet in præjudicium patroni, quia finito feudo & reſoluto jure vaſſalli datoris, reſolvitur jus acceptoris, ſcilicet ſubvaſſalli, & ſic totum feudum una cum eo quod fuerat infeudatum libere ad patronum revertitur, ut tenet Spec. in tit. *feud. §. quoniam. qu. 38.* & Feli. in *cap. quæ in eccleſiarum. col. 26. ver. tertia declaratio,* ubi allegat Bal, poſt Jac. Bell. in *c. 1. §. rurſus. col. 1. verſ. ſed pone miles. de cont. over. inveſt. in c. 1. in princ. de alien. feud. in uſib. feudorum, & in c. cæterum. col. fi. de judic.* ſed Bal. *in d. locis, excepto d. c. cæterum,* non loquitur ſpecialiter de infeudatione, ſed generaliter de conceſſione quæ reſoluto jure datoris reſolvitur, quod tamen etiam in ſubfeudatione habet locum, & ſic eſt vera concluſio, & ita ſpecialiter in ſubfeudo quod ſimul reſolvatur & redeat ad dominum, decidit Bald. in *d. conſi. 16. in fin. lib. 1. conſil. 265. lib. 5.*

* Secunda concluſio.

20. Hanc concluſionem limita & modifica niſi ſubvaſſallus ſit paratus ſervire ſuperiori patrono, & ab eo feudum recognoſcere, quia tunc tenetur dominus eum recipere, & efficitur vaſſallus immediatus patroni. Textus in *cap. 1. §. fi. in fi. qualit. olim. poter. feud. alien.* & tradit Bal. in *d. c. cæterum. col. fi. verſi. quæro ſi vaſſallus primus.* ubi dicit hoc procedere ex æquitate ſpeciali, temperante rigorem regulæ reſoluto jure donatoris, & c. idem Bald. in *c. 1. §. rurſus. quib. mod. feud. amitt. in uſib. feud.* Quod ſublimito primo, ut procedat ad limites ſubfeudationis, ut ſi media pars vel alia portio feudi fuerit ſubinfeudata, ſolum illud remaneat & recognoſcatur in feudum immediatum, non autem quod ſubvaſſallus remittatur ad totum feudum, niſi totum fuerit ſubfeudatum, quia textus *d. §. 1. in fi.* aliud non intendit, niſi quod extinguatur, ſed conſervetur jus vaſſalli, & quod incipiat in jure ſibi conceſſo eſſe vaſſallus immediatus. Sublimito ſecundo, niſi feudum reſolvatur propter ingratitudinem ſeu feloniam primi vaſſalli, quia tunc revertitur integrum feudum ad patronum, prout ab eo vel prædeceſſoribus ſuis fuit conceſſum, reſolutis quibuſcumque oneribus aut conceſſionibus per vaſſallum vel prædeceſſores factis, & à patrono ſpecialiter non approbatis. Et hoc in terminis dictorum uſuum feudorum, in quibus non eſt dubium reſpectu ſervitutis impoſitæ vel conceſſionis ad livellum vel ſimilium, ut in *d. §. rurſus. & c. 1. §. quid ergo. de inveſtit. de re. alie. fac. cum ſimilibus.*

21. Sed reſpectu infeudationis aliud videtur. Eſt textus in dict. §. 1. *in fi. per quos fiat inveſt.* ubi dicit quod ſive obitu vaſſalli ſine filii, ſive refutatione, aut alias etiam propter culpam revertatur, quod admittitur ſubvaſſallus ad recognitionem patroni: & ſic videtur quod etiam propter feloniam vaſſalli non reſolvatur jus ſubvaſſalli volentis patrono obſequi. Unde Franciſc. in *tract. feud. part. 4. num. 85.* tenet ſimpliciter locum eſſe *d. §. 1. in fi.* indiſtincte quocumque modo feudum reſolvatur: ſed dicendum eſt quod *d. §. 1. in fin.* in quantum loquitur de culpa, debet intelligi de alia quam de felonia, ſive delicto commiſſo in perſonam patroni, puta de culpa non petentis inveſtituram infra annum & diem, vel de delicto commiſſo in alium quàm in patronum. Ratio, quia in culpa cadente in delictum per ingratitudinem commiſſum in patronum ſpecialis eſt proviſio in *c. 1. §. §. denique, quæ fuit pri. cauſ. beneſic. amitt.* quod feudum debet ad dominum reverti in ultionem injuriæ. Et ſic generalis ſermo de culpa in *d. §. 1. in fi.* non debet extendi ad ſpecialem proviſionem *d. §. denique*: videlicet in culpa qualificata & cadente in feloniam per notat *in l. doli clauſula. ff. de verbor. obligat. in l. toto in re. ff. de reg. jur.* item probo, quia hoc caſu etiam agnati qui ex lege feudali vocantur, excluduntur: *text. in d. §. denique.* Igitur multo fortius excluduntur quicumque jus vel cauſam habentes à ſolo vaſſallo, etiam per infeudationem, tum etiam citra delictum finito jure vaſſalli morientis ſine filiis, feudum integrum revertitur ad agnatos excluſo ſubvaſſallo, ut ſtatim dicetur: ſed in caſu noſtro patronus agnatos vincit vincentes ſubvaſſallum: ergo multo fortius vincit & excludit ſubvaſsallum per regulam *l. de acceſſionibus. ubi glo.* & Bar. *ff. de diverſ. & tempora præſcript.* & hoc nota ad ſingularem & novum intellectum. *d. §. in fi. per quos fiat inveſtit. quia alii non tangunt.*

22. * Tertia concluſio. Si ſumus in terminis in quibus debet feudum devolvi ad agnatos, ut in feudo ſimpliciter conceſſo & antiquo, & vaſſallus moriatur ſine filiis, tunc feudum integrum devolvitur ad agnatum proximum reſoluta omni diſpoſitione facta per defunctum: etiam ſi infeudatio fuerit facta ſub qualitatibus primæ concluſionis, & eſt ratio, quia in feudo paterno vel antiquo non valet quæcumque alienatio vel diſpoſitio facta per vaſſallum in præjudicium agnati. Textus in *c. 1. §. hoc quoque. de ſucceſſ. feud. in c. 1. §. Titius. 1. ſi de feu. de-*

* Tertia concluſio.

*funct. contra-ſit inter do. & agna.* quod procedit etiam ſi factum ſit conſenſu & authoritate patroni. Textus in *d. §. hoc quoque & in c. 1. de alien. feu. pater. in princip.* hinc in terminis concluſionis noſtræ decidit Andr. Iſer. in *c. 1. §. 1. c. 1. per quos fiat inveſtit.* quod infeudatio non valet niſi in vita infeudantis dumtaxat, & quod poſt ejus mortem proximus agnatus revocat jure proprio, quantumcumque aliàs ſine fraude facta ſit, & ſequuntur ibi Alvarot. & Præpoſ. *col. fi.* Idem etiam decidit Bal. in *d. conſi. 16. in fin. lib. 1. & conſ. 265. lib. 5.* Ex quibus etiam verificatur multo fortius* quarta concluſio, quod ſi feudum jure contractus devolvatur, non valet infeudatio niſi ad vitam infeudantis, juxta notata *in l. peto. §. 1. ff. de leg. 1.* nec ſequens in gradu tenetur ſtare, niſi forte conſenſerit, vel ſit hæres infeudantis, quia tunc ſtare teneretur ſicut & in concluſione præcedenti tacite intelligitur. Modo dico quod conſuetudo noſtra præfatis concluſionibus conformatur, ſalvo quòd apud nos feuda ſunt patrimonialia & ad libitum alienabilia, ſine tamen præjudicio patroni. Et primo de prima concluſione patet, quia illa tria non ſunt niſi unum, videlicet quod ſincerè & ſine fraude patroni fiat infeudatio: ſic & apud nos licitum eſt ſubinfeudare cuilibet capaci feudi, dummodo non fiat fraus de contractu ad contractum, videlicet de totali expropriatione ſeu alienatione per viam donationis vel venditionis, ad imaginariam & ſimulatam infeudationem & retentionem fidei. Et adhuc hujuſmodi legitima infeudatio nullomodo præjudicat patrono, ſive agitur de prehenſione feudi, ſive de relevio, aut aliis juribus; ſed omnino reſpectu patroni perinde habetur ac ſi non eſſet facta dicta infeudatio, & ita formaliter decidit Joan. Fab. in §. *adeo collat. 3. verſ. & breviter credo. inſtit. de loca.* ubi poſtquam decidit quod tam de jure quam de conſuetudine poſſit vaſſallus vel emphyteuta abſque conſenſu & requiſitione domini ſui, alii dare in feudum vel emphyteuſim, concludit hanc ſubinfeudationem vel ſecundam emphyteuſim, tantum habere locum inter concedentem & recipientem, & non reſpectu primi domini, ſed quod illi ſalva remanent omnia jura ſua, qualia habebat ſi non fuiſſet res data ſecundo in emphyteuſim vel in feudum aut ſubfeudum. Unde ſi vaſſallus totum feudum ſubinfeudavit, non poteſt patrono ſuo offerre fidelitatem ſolius juris, ſeu (ut vulgari verbo utar) tenuitæ feudalis retenti: ſed tenetur facere fidelitatem totius ipſius corporis feudi ut prius. Et ſimiliter ſi partem ſubinfeudavit, non tenetur patronus admittere vaſſallum fidem vel catalogum offerentem feudi, partim in domanio, partim in jure feudali vel ſubfeudali portionis infeudatæ: ſed tenetur vaſſallus plenam fidelitatem, & priori inveſtituræ conformem facere, & catalogum plenum & integrum ut prius tradere, alioquin patronus iſte poterit feudo prehenſo frui, prout quandocumque ex defectu fidelitatis prehendet, fruetur nedum portione retenta à vaſſallo, ſed etiam portionibus infeudatis, vel alio quovis modo alienatis ſine aliquo onere.

* Quarto concluſio.

24. Et hoc niſi vaſſallus fidem dimittendo patiatur à ſe inveſtitum fidem ſubire. Et ſic patronus eum recipiet tanquam novum vaſſallum, receptis juribus feudalibus ex mutatione vaſſalli debitis. Illud etiam certum eſt, habentem inveſtituram à vaſſallo poſſe contra eumdem vaſſallum vel ejus hæredem agere, ut clientelaria obſequia & jura præſtet ſuperiori patrono, & manum levatam obtineat, ut hoc facto ſibi habere & frui liceat ſubfeudo, juxta *not. in ſimili* ſuprà §. 28. Tantum igitur reſpectu vaſſalli, & ejus ſucceſſorum & cauſam habentium valet & tenet infeudatio, quod eſt conforme aliis tribus concluſionibus, nec opus eſt eas ſpecialiter proſequi; quoniam ſi feudum non ſit hæreditarium, ſed lege contractus vel ſubſtitutionis deferatur, non valet quæcunque infeudatio vel alia diſpoſitio vaſſalli etiam conſenſu patroni facta, niſi ad vitam infeudantis dumtaxat. *l. pro & Proculo §. 1. ff. de leg. 2.* Adverte tamen in quantum dixi ſuper ſecunda concluſione, quod infeudatio à ſolo vaſſallo facta per ejus feloniam in patronum commiſſam reſolvatur, procedit ſecundum præfatos uſus feudorum, ſecus de conſuetudine noſtra vel ſimili, ubi ſolum confiſcatur vel committitur illud quod (ceſſante fraudulenta alienatione) ſpectat & reliquum eſt vaſſallo ingrato tempore delicti commiſſi per notata ſuprà §. 43. *qu.* 17. & 19. Si vero vaſſallus ſubinfeudaret quamlibet partem feudi, ad hoc quod teneretur & recognoſceretur à ſe non ratione reſidui corporis feudi, ſed ratione alterius certæ manſionis quæ non eſt de feudo: vel ſi totum feudum infeudaret ad hoc quod recognoſceretur ratione alterius caſtri vel rei, ita quod mutaretur dependentia vel tenuta feudalis, non valeret hoc reſpectu, quia eſſet vera diſmēbratio feudi vel partis à capite, & per quoſcumq; actus recognitionis & ſolutionis jurium ſubvaſſalli, non privaretur patronus ſuper hoc ignorans jure ſuo nec reſpectu poſſeſſionis quidem, per notata in quæſtione præcedenti. Sed quando id quod infeudatur, non alienatur ab eadem clientela & dependentia feudali, ſed in eadem ſubordinatur, tunc non videtur prorſus alienatum, per notata Bal. Joan. de Imol. *in l. talem, in fi. ff. de hæred. inſt.* Verum eſt tamen ineſſe quamdam diſmembrationem à corpore, ex eo quod domanium convertitur in ſubfeudum, ſed tamen non tenet nec habet vires reſpectu patroni, nec in ejus præjudicium, ut dictum eſt per hunc textum qui ita debet intelligi.

25. Sic etiam debent intelligi reliquæ conſuetudines hujus regni, nedum quæ ſimpliciter loquuntur, ſed etiam quæ expreſſe prohibent domanium in ſubfeudum converti per vaſſallum, qualis eſt conſuetudo Nivernenſis eodem *titu.* §. 43. quia debet intelligi reſpectu patroni, & in ejus præjudicium, non quin teneat actus ad obligandum infeudantem & ejus ſucceſſores & cauſam habentes, ut ſic, in quantum in *d.* §. 30. dicitur patronum inſtare poſſe ut ſubinfeudatio facta per vaſſallum declaretur nulla, debeat intelligi & reſtringi reſpectu patroni & in quantum eum tangit, & hoc tanquam rationabile poſſet defendi: Tum ut evitetur correctio juris communis, tum quia hujuſmodi ſub infeudatio non videtur prohibita niſi propter intereſſe patroni, & ſic videtur quod ejus tantum reſpectu revocari debeat, cæterum tenere cum effectu. Sed certe vix iſtud in praxi admitteretur, quia, ut inquit Bald. in *c. 1. in fi. de alien. feud.* quando prohibetur alienatio quia ita placet legiſlatori, *ut ſic* volo, ſic jubeo*, tenaciter verbis inhærendum eſt, non reſtringendo nec addendo. Et hoc dicit eſſe utile ad ſtatuta terrarum, quæ pro majori parte (inquit) magis conſiſtunt in ſic volo ſic jubeo, quam in medullari ratione. Et ſic practicabilius videtur quod apud Nivernenſes ſimpliciter verba conſuetudinis ejus ſequendo, patronus poſſit hujuſmodi ſubinfeudationem facere declarari nullam & omnino revocari præciſè & abſolutè, ita ut nec reſpectu vaſſalli tantum tenere poſſit, in quo communis ejus loci practica & obſervantia attendi debet, *l. ſi de interpretatione. ff. de legib. l. fi. C. de injur. c. ex literis. de conſti. cap. ſicut. de re judi. cap. ex inſinuatione de appell. cum vulg.*

* Sic volo, ſic jubeo.

26. Nec illud dictum Baldi tenaciter verbis inhærendo, prorſus incivile eſt, ſed tolerabile, quando nulla inde reſultat iniquitas, ut in dicta conſuetudine Nivernenſi: ſed incivile & intolerabile eſſet illud dictū Baldi imitari, quando iniquitas reſultat, tunc enim non eſt uſque adeo verbis inhærendum, ſed juxta jureconſultum in *l. Salvius Ariſto. ff. de leg. præſtan. in l. in ambiguis, §. quoties. ff. de regul. jur.* juſtis decretis res temperanda eſt. Unum ex multis exemplum dabo ab hac materia non alienum, in conſuetudine Alverniæ,

Digitized by Google

*tit. des emphyteoſes & loüages.* §. 4. ubi dicitur, quod ſecundus cenſus & omne aliud annuum onus ſine conſenſu domini directi ſuper cenſuali prædio impoſitum, confiſcatur ſive committitur domino directo, quod eſt multum durum ne dicam iniquum : quare non puto præcisè & abſolutè dictis verbis ſtandum, ſed cum hoc temperamento, ut ante ſententiam & commiſſum adjudicatum liceat pœnitere, vel dominum omnino indemnem reddere. Et iſtud nedum in manifeſta æquitate fundatur, ſed etiam in verbis ejuſdem conſuetudinis adjuvatur, quæ eod. §. 4. ita ſentire videtur dum ſubdit, *& en faiſant faire declaration par juſtice de ladite commiſe & non autrement*, id eſt, faciendo per judicem cum cauſæ cognitione declarari commiſſum, & non aliter. Et ſic apertè ſentit non eſſe locum huic commiſſo ipſo facto : ſed demum per ſententiam cauſa cognita latam, quia dicta finalis clauſula, *& non autrement*, id eſt, & non aliter, refertur etiam ad illa verba, *eſt commis & confiſqué*, quum ſint in eadem oratione & eodem contextu verborum. Igitur non eſt intelligendum eſſe commiſſum vel confiſcationem niſi ſecuta declaratione. Et conſequenter poteſt & judicio meo debet re integrâ, hoc eſt, ante ſententiam admitti ſatisfactio cenſuarii, offerentis dominum omnino indemnem reddere, (puta duplicato cenſu, vel laudimiis) vel ad ſummam, rem ad priſtinum ſtatutum reducere, puta redempto reditu impoſito, ſeu conceſſione rei, idque ſecundum cenſum vel reditum, revocata. Præfata enim conſuetudo ad hunc finem induxit illud commiſſum, ne contingat dominis directis præjudicari in juribus laudimiorum futuris ex venditionibus rerum cenſualium : quia ſi cenſuarius rem certo annuo reditu oneraverit, vel ad certum annuum reditum conceſſerit, clarum eſt quod res deinceps tanto minoris vendetur, quod, ſicut non eſt æquum, domino præjudicare deberet : Ita æquum eſt cenſu integro ſatisfacientem domino (& ſic ceſſante intereſſe illius) non amittere in perpetuum antiquum hæredium & patrimonium ſuum. Quid enim ſi (prout nuper accidit) pauper & ignarus cenſuarius habens prædiolum in quo erat molendinum ruinoſum, non valens ſumptibus refectionis ſufficere, conceſſit illud ad certum annuum reditum, ad onus ſolvendi cenſum domino, & dictum molendinum promptè reparandi, & ſub clauſula quod ſi per triennium ceſſaretur in ſolutione reditus, res ad concedentem reverteretur, & ſtatim dominus directus in jus vocat concedentem. Concludit ad declarationem commiſſi, utque jus dicti reditus ſibi adjudicetur, & ſic ut pauper ſubditus omni jure ſuo, & ſpe non rem recuperandi in perpetuum privetur. Ecce vides quorſum res evadat, ſimpliciter nudæ literæ *d.* §. 4. inhærendo. Audivi enim à quibuſdam (ut nonnulli quandoque inveniuntur judices ἀκριβοδίκαιοι) commiſſum adjudicatum domino nulla oblatione rei admiſſa. Sed judicio meo melius & juſtius feciſſent ſi juxta præfatum noſtrum æquitatis temperamentum, à commiſſo abſtinuiſſent, etiam dato quod reus non potuiſſet dictam conceſſionem revocare : reumque hoc offerentem condemnaſſent ad reddendum actorem indemnem : puta quod quoties prædium & molendinum venderetur, ultra laudimia pretii conventi debita per emptorem, ſolvantur domino laudimia de æſtimatione & valore reditus emphyteutici à reo retenti, per ipſum reum vel ejus ſucceſſores. Et maximè attento quod in præfato themate occaſione dictæ conceſſionis ad reditum vel emphyteuſim cum onere refectionis, cenſus & commodum laudativorum ſeu laudimiorum domini non erat diminutum, imò longè melior conditio domini effecta. Erat enim molendinum optimè magnoque ſumptu reparatum, ita quod res cenſualis quæ ante hujuſmodi conceſſionem vix fuiſſet vendita triginta libris, amodo & poſt dictam refectionem facile ducentis aut trecentis libris væniiſſet. Sed de his hactenus ne nimium extra materiam §. noſtri efferar.

27. Sexto ad ampliorem horum declarationem pone: Quidam nobilis Titius habens feudum Titianum movens à Barone, dedit quædam prædia feudi ſui Seio in ſolutum certi reditus à patre ſuo conſtituti, cum hac conditione quod Seius dicta prædia teneret & recognoſceret in plenum & immediatum feudum à concedente ratione feudi Titiani, & conſequenter in ſubfeudum à Baronia, & tenore ejuſdem contractus Seius admiſſus fuit in fidem à Titio habente eumdem contractum pro dinumeramento ſive ſufficienti catalogo pro hac vice. Paulò poſt perfidus Seius volens patrono ſuo æquari, recognovit dicta prædia in feudum à Barone, quod videns dictus nobilis cœpit vendicare prædia ſua obtentis ex more literis regiis, ut ad judicium procederetur non habito reſpectu ad dictam conceſſionem: Tum propter nullitatem dicti reditus uſurarii malè & minus juſto pretio conſtituti : tum propter læſionem ultra dimidiam juſtæ æſtimationis : tum propter non ſervatam fidem & cauſam non ſecutam. Sed non fuit proſecutus, & interim Baro continuo ultra triginta annos uſus eſt feudali jure in dicta prædia, & jura & relevia percepit ſuper Seio & ejus hæredibus. Tandem Titius jure feudali & ex defectu hominis manum injecit in dicta prædia ab hæredibus Seii poſſeſſa, ſine præjudicio dictæ litis in petitorio. Deinde moritur relicto filio, qui fidelitate Baroni facta offert ei catalogum feudi, in quo ponit dicta prædia inter domanialia ſecundum veteres catalogos, vel inter feuda ad optionem Baronis, qui utrumque recuſat, dicens dicta prædia eſſe feudum ſeparatum à ſe immediatè movens, & ſe eſſe in poſſeſſione ultra quadraginta annos, & juſtè recepiſſe Seium in fidem, quia Titius non poterat concedere in ſubfeudum, nec domanium convertere in feudum, & conſequenter non valuiſſe clauſulam ſubinfeudationis, nec onus feudale quod ſtipulatus fuit, & retinere voluit à Seio in dicto contractu. Et ultra ſic ut ſequitur argutabatur: Dicta prædia tempore dicti contractus erant pars æquè principalis feudi Titiani, & immediatè in feudum movebantur à Barone, & deindè fuerunt alienata, & non poſſunt recognoſci in feudum ſubalternum à feudo Titiano in præjudicium Baronis, & ſic licet non valeat retentio dictæ poteſtatis feudalis, tamen valida eſt alienatio, ergo debent recognoſci à Barone ut prius à quocumque poſſideantur. Attento quod remanſerunt feudalia, & non debent teneri in feudum ab alio quam à Barone à quo ſemper feudaliter mota ſunt. Ecce vides confuſam litium intricationem, & quam variæ inde oriantur quæſtiones. Hujuſmodi ſpecies accidit mihi, & ego literis occupatus inſtantiam petitoriam reſumere nolui, quia etiam ſubvaſſallus offerebat ſe paratum ſtare contractui, & juſta facere pro futuro tempore ſi liti petitoriæ cederem, quod ſtatim feci : ſed is poſtquam abſolutus fuit, fefellit : nunc breviter & diſputatione omiſſa explicemus quæſtiones materiam feudalem concernentes.

28. Et primo per notata in quæſtione præcedenti apparet, quod patronus ſuperior non poteſt dividere conceſſionem vaſſalli, ut teneat quoad alienationem, ſed non quoad infeudationem, ſed debet in totum approbare recipiendo catalogum in quo res conceſſa deſcribitur inter ſubfeuda, vel in totum reprobare quoad ſe, ut vaſſallus teneatur in catalogo inter domanialia ſecundum antiquam formam deſcribere. Ad hoc *l. cum quæritur*, *ff. de adminiſtr. & peri. tutor. vel cura. l. neminem*, *ff. de legat. 2. cum ſimilibus.* Ulterius dico, quod non obſtante proceſſu petitorio & eo pendente, potuit Titius poteſtate feudali uti, & jura dominicalia exercere in prædia conceſſa & vendicata, idque per modum proviſionis, & ſine

præjudicio petitorii. Nec illud eſt repugnans, imò ex quo pendente lite in petitorio ſuper nullitate vel reſciſſione contractus, debet reus poſſidere, tenetur ea præſtare ad quæ lege contractus tenetur, quia interim debet contractus hincinde exequi & ſortiri effectum. Et ſicut vendicans nihil interim debet innovare ex parte ſua, ita nec reus, *l. unica*, *C. de in integr. reſtitu. poſtu* Et ſic interim reus non eſt privandus poſſeſſione ſua, ita nec actor, *cap. laudabilem*, *ut lite pendente*. Et hoc eſt indubitatum reſpectu ejus quod in omnem eventum etiam reo abſoluto eſſet actor obtenturus. Sic in ſimili petens reſciſſionem conceſſionis rei in cenſum, poteſt pendente lite petere proviſionalem ſolutionem cenſus & laudimiorum, quæ in caſum victoriæ primum deducet ſuper fructibus: dico etiam quod Baro non obſtante quadragenaria poſſeſſione, debet deſiſtere à patronatu ſeparato quod prætendit in dicta prædia, & recipere filium Titii antiqui vaſſalli in fidem feudi Titiani, & conſequenter dictorum prædiorum, tanquam partem integralem feudi Titiani facientium. Quam quum ſit patronus, nullo tempore præſcribere potuit contra Titium vaſſallum vel ejus hæredes: & ſic non poteſt temporis lapſu acquirere fidelitatem illam quam Titius habebat in Seium ſubvaſſallum: imò fortius dici poteſt & verum eſt, quòd Baro nunquam habuit poſſeſſionem vel quaſi, dictæ ſeparatæ feudalitatis, & nunquam poſſedit niſi perfidia, per labia & nummos Seii: ut in ſimili inquit Inno. in *cap. olim. 3. de reſtit. ſpolia.* quia quum Seius hoc reſpectu non poſſideret, ſed poſſideretur à Titio, non potuit etiam per actus reales privare Titium per ſe & non miniſterio Seii poſſidentem: & quamvis Titius ſciverit, tamen non fuit paſſus, ſed habuit animum jus ſuum & poſſeſſionem conſervandi, prout eam per realem prehenſionem exercuit ſecuta apertura ſubfeudi per obitum Seii. Igitur per notata ſupra eodem. *quæſt.* 2.

29. Septimo quæro, numquid in præfato themate fiat magnum præjudicium Baroni ſive patrono ſuperiori? Quia ſubinfeudatio non fit gratis, ſed mediante remiſſione reditus redimibilis, & ſic perinde eſt ac ſi prædia ſubinfeudata venderentur, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 10. *in fin.* & 33. *q.* 18. Et ut clarius appareat, pone vaſſallum ſubinfeudare dimidium feudi mediante magna ſumma pecuniæ: Et videtur patronum juſtè conqueri poſſe, alioquin ſequeretur, totum feudum vel ejus quotam partem vendi, & patronum jure ſuo fruſtrari. In contrarium, quia ſequeretur quod non poſſet vaſſallus partem feudi concedere in cenſum vel reditum recepta certa ſumma pecuniæ, quin patronus haberet commodum: imò non poſſet gratis ſubinfeudare quin patronus haberet relevium, ſicut de donatione, quod eſt contra prædicta: & contra notata ſuprà. 41. infrà eodem. Pro brevi reſolutione adverte primo, eodem ſemper themate retento, quod dimidia pars feudi quæ in ſubfeudum vel cenſum conceditur, tempore conceſſionis movetur feudaliter & immediatè à Barone: Et quocumque modo vaſſallus diſponat, non poteſt eam diſmembrare à capite, nec ſine conſenſu Baronis facere quin immediatè & feudaliter moveatur à Barone, & ſemper remaneat ei ſubjecta in omni qualitate & onere feudali, & ſub ratione ejuſdem feudi ut prius, & hoc eſt quod principaliter & in effectu vult textus hujus §. Manente autem integro jure Baronis, & ſine præjudicio jurium ejus in cæteris, poteſt vaſſallus in caſu permiſſo ab hac conſuetudine providere ut ex certo contractu ſuo ſuper feudo nullum jus acquiratur patrono, ut ſecundum formam dicti §. 41. videlicet non dimittendo, ſed retinendo fidem, & ſic tenendo feudum in eodem ſtatu (reſpectu patroni) in quo erat prius, & dummodo hujuſmodi retentio fidei non ſit imaginaria, ut dicam in d. §. 51. Et hoc juſtiſſima ratione fuit introductum à noſtra conſuetudine, ne videlicet commercium & adminiſtratio ſui cujuſque patrimonii, quod ut plurimum in hoc regno conſiſtit in feudis, prohiberetur & impediretur.

30. Secundo adverte ut in ſimili dictum eſt ſuprà *eo. quæſt.* 5. *num.* 17. & 23. Quando vaſſallus alienat mediam partem feudi, multum intereſt, an ſimpliciter vendat, permutet vel donet: an vero ſubinfeudet, vel in cenſum concedat, quia primo caſu cenſetur res alienata qualis eſt cum onere ſuo, & eſt totalis alienatio & mutatio vaſſalli & portio alienata aperitur patrono, & ei jura quinti denarii & retractus feudalis vel relevii abſque dubio acquiruntur, & tenetur acquiſitor in fidem Baronis ſe conferre, alioquin prehenſionem illius portionis & fructuum amiſſionem patietur. Et hoc niſi alienans expreſsè retinuerit fidelitatem penes ſe, & ad onus ſuum, in caſu in quo rationabiliter hoc fieri poteſt, ut in alienatione ad modicum tempus per notata *in d.* §. 51. Et tunc etiam, aut primo caſu, non cenſetur diſmembratio feudi, ſicut nec quando plures hæredes ſuccedunt vaſſallo, quia ſemper remanet unitas feudalitatis & tituli feudi, & ſimul debet fieri recognitio tanquam à convaſſallis ejuſdem feudi, vel ſi fiat ſeparatim, debet fieri ſub ratione portionis ejuſdem feudi niſi dominus conſentiat diviſioni & ſeparationi feudi. Secundo vero caſu non requiritur quod alienans expreſsè penes ſe & ad onus ſuum fidelitatem retineat: quia eo ipſo quod concedit in ſubfeudum vel in cenſum, rem quam dicit ad ſe ſpectare ratione talis feudi ſui, ſatis fidelitatem totius retinet, quoniam reſpectu acquirentis retinet quoddam dominium directum, & vera jura dominicalia, & ſic non eſt totalis alienatio. Et eo ipſo quod acquirenti imponitur onus dominicale feudi vel cenſus, tacitè intelligitur actum quod recipiens non debeat alia ulla jura dominicalia, & quod concedens teneatur ſuperiori & ſuo patrono de juribus dominicalibus ei debitis & in futurum debendis reſpondere & ſatisfacere, quod nihil aliud eſt quam fidem retinere.

31. Et tertio notandum eſt quod hoc ſecundo caſu nulla jura debentur patrono, neque relevium, ſi gratis & animo donandi fiat hujuſmodi conceſſio, nec quintum pretii, ſi fiat mediante juſto pretio: ſed ſufficit quod remaneant patrono integra jura reſpectu totius feudi, etiam portionum conceſſarum, in omnem caſum & eventum mutationis feudi & vaſſalli ſui, non habito (quantum ad ſuperiorem patronum attinet) reſpectu ad prædictas conceſſiones. Fallit tamen ſi appareret mentionem ſubinfeudationis vel cenſus eſſe appoſitam ad colorem & ſimulatè, de quo dicemus infrà §. 51. Quid ſi vaſſallus non concedat ad onus feudi vel cenſus, ſed ad onus certi annui reditus, dicam in d. §. 51. *eod. quæſt.* 9.

32. Ultimo nota quod diſpoſitio hujus §. qui loquitur in vaſſallo, nedum habet locum ex parte vaſſalli, ſed etiam ex parte patroni, per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3. *q.* 3. & *ſupra eo. q.* 3. Et ſic nedum non poteſt patronus diſmembrare feudum à ſe movens, de quo non eſt dubium, ſed nec feudum ſuum dominans in præjudicium juris vaſſalli, & alterando formam inveſtituræ: Unde quamvis poſſit locum dominantem in totum vel in parte vendere cum curia, & ſic non mutato ſtatu ſubfeudorum. *ut per* Alex. in *conſ.* 7. *in conſultatione. collat. pen.* & latius in conſ. 25. *attentis narratis lib.* 5. tamen non poteſt facere quod feuda quæ moventur à caſtro, moveantur ab alio, cui tantum domanium vel partem domanii vendidit retento caſtro: & è converſo non poteſt vendere vel aliter transferre locum dominantem retentis vaſſallis, etiam ſi totum domanium vel domanii partem retineat. Non tamen nego quin poſſit totum vendere retentis juribus feudalibus præteriti temporis, puta releviorum, vel juris retractus aut quinti denarii ex præcedenti venditione ſubfeudorum. Et ſic quamvis jus retractus feudalis non poſſit regulariter cedi extraneo, per notata *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 1. *qu.* 1. tamen poteſt re-

tineri

tineri à patrono totum feudum dominans vendente, quia propter reliquias præteriti dominii directarumque actionum non cenſetur omnino extraneus: non autem poſſet jus retractus feudalis retineri pro aliquibus futuris venditionibus ſubfeudorum, quia cum tale jus nondum ſit ortum, non eſſet retentio, ſed vera ceſſio, ſeu potius ſtipulatio futuræ ceſſionis in merè extraneum, inſpecto tempore juris cedentis, quod non poteſt fieri per notata in *d.qu.*1. Poteſt etiam vendere retento jure commiſſi ex cauſa præterita, imò ut diximus ſuprà §. 43.*qu.*10.*num.*48. non tranſit hæc actio in emptorem vel alium ſingularem ſucceſſorem feudi dominantis, niſi expreſsè dicatur.

33. Sed quid ſi vendens retineat jura releviorum, & ſimilia jura utilia pro tempore futuro ad vitam ſuam, ut vidi de facto? Reſpondeo. Iſtud nullam diſmembrationem feudi implicat, quia non cenſetur retenta fidelitas nec jus dominicum, nec poteſtas prehenſoria, nec ipſa proprietas juris releviorum prout iſta retineri non poſſunt, nec à patronatu & feudo dominanti ſeparari. Sic relinquitur quod ſola commoditas, ſive fructus & obventiones dictorum jurium utilium cenſentur retineri, quod non eſt prohibitum: fructus enim & obventiones pecuniariæ dominicalium jurium cedi poſſunt. An autem hujuſmodi obventiones poſſint retineri in perpetuum, ſive pro ſe & hæredibus in infinitum? Pendet ab ardua illa quæſtione: An ſimplex legatum vel ceſſio annuorum fructuum alicujus feudi vel juris, percipiendorum de manu proprietarii, præcisè finiatur morte. An vero duret vel extendi poſſit in perpetuum; quod diſcuſſi & reſolvi infrà §. 161. ubi remitto, ne materiam hujus §. excedam.

* Hic §. olim fuit. 41. hodie partim facit hujus paragraph.

## * §. LII.

ITEM, un vaſſal ſe peut joüer de ſon fief juſques à la démiſſion de foy, ſans ce que le Seigneur luy en puiſſe demander profit.

## SUMMARIA §. LII.

1. *Declaratio literæ.*
2. *Q. 1. Non poteſt eſſe vaſſallus abſque feudo.*
3. *Vera mens hujus §.*
   *Si feudum vel pars in totum & perpetuo alienetur, aperitur, & omnia jura feudalia debentur, non obſtante expreſſa retentione fidei tanquam nugatoria?*
4. *Q. 2. Tripliciter fit* dimiſſio fidei.
   *Dimiſſio ſolemnis.*
5. *Dimiſſio formalis.*
6. *Dimiſſio realis.*
7. *Dimiſſio potentialis & impropria.*
8. *Non ſunt paria eſſe in actu vel in potentia.*
9. *Q. 3. Notabile thema.*
10. *Contractus magis ex pactis quàm ex verbis diſcernuntur.*
11. *Et ab eo quod præponderat.*
12. *Vera retentio cenſus & directi dominii implicat retentionem fidei.*
13. *Q. 4. Quid de venditione feudi facta ſub facultate redimendi uſque ad triennium retenta interim fide?*
14. *In omni diſpoſitione verba debent de aliquo operari.*
15. *Lex debet intelligi in caſu dubitabili.*
   *Et ita punctuari ut decidat caſum dubitabilem.*
16. *Quando ſuperfluitas toleranda ſit.*
17. *Tolerabilius eſt verba nihil de novo operari, quàm deduci ad abſurdum.*
18. *Reprobatio plurium opinionum.*
19. *Solutio quæſtionis, quod feudum poteſt ſub pacto redimendi ad modicum tempus vendi retenta interim fide.*
   *Modicum tempus dicitur infra decem annos.*
20. *Habens jus redimendi, non cenſetur totaliter alienaſſe, ſed in bonis retinuiſſe.*
21. *Et ſi redimat infra tempus non cenſetur de novo acquirere, & res remanet in veteri ſtatu & qualitate priſtina, & reſolvuntur hypothecæ medio tempore impoſitæ per emptorem.*
22. *Si vaſſallus non redemerit infra tempus feudum ex tunc & non retro (quamvis ex præcedenti venditione) aperitur.*
23. *Actio ad redimendum non eſt mere perſonalis, ſed in rem ſcripta.*
24. *Quamdiu durat retentio fidei, tenetur venditor & ejus hæres juſta facere patrono, ut habere liceat emptori.*
25. *Quæſtio 5. Ampliatur concluſio quæſtionis præcedentis primo, ſive totum feudum, ſive pars ſic vendatur.*
26. *Amplia 2. in aliis contractibus & alienationibus in quibus eadem ratio quantum ad hoc invenitur.*
27. *Brevitas temporis, convenientia pretii, & pactorum, cum eventu ſecuto arguit ſimulationem.*
28. *Amplia 3. in conceſſione feudi vel partis ad reditum perpetuum.*
   *Quantum conceſſio ad reditum diffe-*

Digitized by Google

*rat à ſubinfeudatione vel conceſſione in cenſum.*

29. *Concedens ad reditum, nullum dominium in ſe retinet.*

30. *An & cur conceſſio ad reditum differat à venditione, in materia hujus §.*

31. *Amplia 4. ſive vaſſallus alienans ſit in fide patroni ſive non, imò etiam ſi feudum eſset ex defectu fidei prehenſum, adhuc locus eſt diſpoſitioni hujus paragraphi.*
*Fidelitas actualis & habitualis.*
*Clauſula retentionis fidei habet duplex caput.*

32. 33. *Q. 6. Si vaſsallus qui vendidit ſub facultate redimendi infrà modicum tempus, & retenta fide vendat vel cedat alii jus redimendi: nihilominus pendente à facultate debent mutationes feudi metiri ex perſona venditoris & ejus hæredum, & non ex perſona ceſſionarii.*

34. *Secus in conceſsione ad perpetuum reditum retenta fide, quia fides cenſetur retineri per eum ad quem ſpectat jus reditus & ex ejus perſona mutationes feudi attenduntur.*

35. *Q. 7. Retractus feudalis non habet locum in venditione ſub facultate redimendi infra modicum tempus, quamdiu illa facultas durat: licet habeat locũ retractus proximitatis.*

36. 37. *Q. 8. Si vendatur feudum ſub pacto redimendi uſque ad novem annos, & illis finitis uſque ad alios novem annos retenta fide, non valet niſi uſque ad primos novem annos.*
*Idem ſi res eccleſiæ locatur uſque ad novem annos ſub pacto redimendi, quia vitiatur pactum renovandi dumtaxat.*

38. *Q. 9. Tempus pendente termino prorogatum cenſetur idem inter prorogantes, ſed non in præjudiciũ tertii.*

39. *Prorogatio exceſſiva valet pro rata temporis permiſſi, & non vitiatur niſi in exceſſu.*

40. *Q. 10. Quando utile per inutile non vitiatur.*

41. *Quatuor modis dicitur eſſe individuũ.*

42. *Electio vel locatio facta ultra tempus permiſſum, in totũm nulla eſt.*

43. *Si res ſolita concedi uſque ad tertiam generationem, concedatur uſque ad quartam, tenet conceſsio uſque ad tertiam tantum, quia tot cenſentur eſſe conceſsiones quod ſunt generationes.*

44. *Reprobatur diſtinctio Ioan. de Imol.*

45. *Si ſolitum infeudari in maſculos tantum, concedatur pro maſculis & fœminis, valet infeudatio quantum ad maſculos tantum.*

46. *Niſi recipientis interſit contractum nõ dividi, quia tunc niſi in totum confirmetur, poterit à toto diſcedere.*

47. *Locatio rei eccleſiaſticæ ad longum tempus in totum vitiatur, nec valet ad modicum tempus.*

48. *Reprobatur quædam theoria Baldi.*
*In majori tempore non ineſt minus.*

49. *Illicitum à licito ſeparabile eſt in eodem contractu, quando neutra pars læditur.*

50. *Prorogatio liberalis diviſionem recipit ſicut donatio, nec vitiatur permiſſum propter exceſſum.*

51. *Q. 11. De conceſsione rei feudalis ad reditum non retenta fide, debetur relevium.*

52. *Quid ſi recipiens infra modicum tempus reditum redimat?*

53. *Brevis diſtinctio.*

54. *Q. 12. Quid ſit* manus mortua?
*Manet idem corpus numero, licet omnes ejus partes mutentur.*
*Navis Theſei per nongentos ſexaginta annos conſervata.*

55. *Manus mortua dupliciter accipitur.*
*Homines manus mortuæ.*

56. *Homines tailliabiles.*

57. *Feudum & emphyteuſis non poſſunt transferri in manum mortuam.*

58. *Sed in perſonam ejuſdem conditionis.*

59. Epiſcopus *non poteſt infeudare ſuo capitulo, etiam res alias ſolitas privatitia infeudari.*

60. Eccleſia *poteſt acquirere feudalia & cenſualia prædia, ſed poteſt compelli à domino directo ponere extra manum ſuam, ad quod habet annum à die interpellationis domini computandum.*

61. *Non præſcribit Eccleſia jus poſſidendi* &

*& non ponendi extra manum ſuam adverſus privatum dominum directum, niſi longiſſimo tempore.*

62. *Dominus recipiens relevia vel laudimia ab eccleſia, vel eam inveſtiens, ſeipſũ non excludit à jure expellendi, ſed à jure indemnitatem petendi.*

63. *Non tenetur eccleſia dare domino directo vicarium confiſcantem.*

64. *Habens merũ imperiũ, vel aliam juriſdictionẽ in loco, non poteſt ex eo ſolo impedire res transferri in eccleſiam.*

65. *Nec ei debetur aliqua indemnitas.*
*Eccleſiæ vel templa ſacra ſunt de territorio & juriſdictione ſecularis poteſtatis.*

66. *Captura clerici delinquentis, etiam intra eccleſiam, non ſpectat ad Epiſcopum, ſed ad poteſtatem ſecularem.*
*Jura canonica non habent vim legis in hoc regno in his quæ concernunt temporalia & juriſdictionẽ ſecularẽ.*

67. *Cùm agitur* de conſecratione loci, *requirendus eſt conſenſus etiam habentis juriſdictionem dumtaxat.*

68. *Quomodo accipiatur amortizatio, & indemnitas.*

69. *Amortizatione indemnitas conceſſa, non eſt remiſſa indemnitas: ſed per receptionem vel pactionem indemnitatis, aut releviorum vel laudimiorũ cenſetur conceſſa amortizatio.*

70. *Jus indemnitatis exigendæ non tollitur per inveſtituram vel receptionem jurium utilum, ſed præſcriptione temporis longiſſimi.*

71. *Receptio canonis futuri temporis inducit remiſſionem commiſſi.*

72. *Receptio vel exactio cenſus ſcienter facta ab eccleſia, non inducit amortizationẽ, nec remiſſionẽ indemnitatis.*
*Cenſus etiam à quovis poſſeſſore ſolvi debet.*

73. *Inveſtitura autem perpetuam approbationem importat.*

74. *Procurator habens mandatum ad quaſcumque inveſtituras renovandum, non poteſt inveſtire eccleſiam, vel aliam manum mortuam.*

75. *Remiſſio commiſſi non eſt alienatio, ſecus de amortizatione.*

76. *Ad amortizandum ſufficit & requiritur ſpeciale mandatum.*
*Mandatum ſpeciale ad amortizandum eccleſias non extenditur ad alias manus mortuas.*

77. *Intellectus* cap. qui ad agendum de procur. in 6.
*In mandato particulari, clauſula generalis & omnia alia faciendi etiam ſpeciale mandatum requirentia, non extendit mandatum ad alia, ſed reſtringitur circa prædicta.*

78. *Amortizatio non mutat dominium nec qualitatem rei.*

79. *Tutor vel curator nõ poteſt amortizare.*

80. *Nec Epiſcopus in præjudicium ſucceſſoris, nec maritus, nec fructuarius.*
*Patronus ipſe minor 25. annis, licet major 20. nõ poteſt inveſtiẽdo amortizare.*

81. *Quamdiu vivit vaſſallus monaſteriũ ingreſſus, non poteſt monaſterium cogi ad vacuandum manum ſuam, nec ad indemnitatem præſtandam.*

82. *Profeſſione fructuarii vel emphyteutæ nõ finitur uſusfructus nec emphyteuſis*

83. *Superior patronus non poteſt amortizare ſubfeudum dependens à feudo à ſe prehenſo.*

84. *Poteſt tamen (& idem de fructuario) exigere relevia & indemnitatẽ à manu mortua pro tẽpore ſuo, nec tenetur reſtituere, licet poſteà manus mortua expellatur à patrono immediato.*

85. *Patronus immediatus poteſt amortizare ſine conſenſu ſuperioris patroni.*

86. *Quæ ſit vera & abſoluta æquitas.*

87. *Judex debet ſequi æquitatem legalem, non imaginariam.*

88. *Amortizatio patroni immediati præjudicat omnibus ſuperioribus in jure expellẽdi manũ mortuã: ſed nõ in jure indemnitatẽ pro eorũ tempore exigendi.*

89. *Nulla amortizatio inferioris præjudicat regi.*
*Nihil poteſt poſſideri in hoc regno, etiam ab eccleſiis, niſi ſub legibus regiis.*

90. *Cur in hoc regno prohibentur eccleſiæ acquirere immobilia?*

91. *Adverſus regem nullo tempore præſcribitur amortizatio, ſed benè indemnitas præteriti temporis ultra 40. annos.*

92. *Etiam alaudialia non poſſunt ab eccleſia teneri.*



Digitized by Google

*93. Rejicitur diſtinctio Canoniſtarum.*

*94. Statutum laicorum prohibens immobilia etiam alaudialia, in eccleſias transferri, valet, nec eſt contra eccleſiaſticam libertatem.*

*Statutum de alienando in non ſubditos comprehendit eccleſiam identitate rationis.*

*95. Ratione reditus ab eccleſia acquiſiti ſuper feudo vel re cenſuaria, nulla amortizatio nec indemnitas debetur domino directo.*

*Tamen à rege habenda eſt amortizatio.*

*96. Niſi ſint reditus redimibiles ad rationem beſſis vel ſemiſſis uſuræ vel circa, quia de iſtis non debet procurator regis ſe intromittere, nec cogere eccleſiam ad vacuandum manum ſuam.*

*97. Amortizatio Regis non præjudicat domino inferiori.*

*98. Favore religionis aut alia juſta cauſa poteſt dominus directus cogi ad conſentiendum amortizationi.*

*99. Princeps non poteſt amortizando exproprietare dominum directum & ſupremam juriſdictionem.*

*100. Ubi debeat homologari amortizatio regia.*

* De quo paulo ante, eſt autem hodie 51.

HIc textus magnam præ ſe fert authoritatem, ſicut & * 35. ſuprà *eodem.* cui iſte aſſinis eſt, Tota autem obſcuritas hujus §. verſatur in duobus verbis. Primo, in illo verbo, *joüer*, ſecundo in illo verbo *demiſſion de foy.*

* Declaratio literæ.

1. Quantum * ad primum, dicendum quod iſtud verbum, *joüer*, Latinè & ad verbum ludere, non intelligitur merè ad literam: quia ille ſenſus non congrueret menti: non etiam intelligitur de dilapidatione, diſmembratione, vel deterioratione aut corruptione feudi, quum illa ſint prohibita ſuprà *eodem.* §. 43. & 51. Nec etiam de totali & perpetua alienatione, vel expropriatione, per ea quæ infrà *eodem.* dicemus quæſtione *ſeq.* Sed iſtud verbum habet emphaſim metaphoræ admixtam, & à ſimilitudine libertatis & licentiæ, qualis ſolet eſſe in ludo vel joco, ſignificat licentiam & facultatem liberam diſponendi ad libitum de feudo citra diſmembrationem prohibitam in præcedentibus, & abſque eo quod patrono ullum jus vel commodum acquiratur, dummodo non interveniat dimiſſio aut interruptio fidei, hæc eſt fidelitas & nexus clientelaris. Ex his habes nitidum intellectum literæ. Et pro ampliori diſcuſſione materiæ,

2. Quæro primo, Vaſſallus fide præſtita & renovata inveſtitura, vendidit perpetuo feudum ſuum retenta fide ſive onere homagii & fidelitatis, promittens emptorem exonerare & indemnem reddere: Utrum patronus poſſit injicere manum feudo, & jura quinti pretii vel retractum feudalem petere? Videtur quod non, per hunc textum, quia vaſſallus non abdicavit, ſed expreſſe retinuit fidem & clientelam, igitur patronus nullum jus, nullum commodum petere poteſt, quicquid fecerit vaſſallus, cui quidlibet licet citra dimiſſionem fidei, & ſic videretur quod per hujuſmodi venditionem non aperiatur feudum, niſi aliter vaſſallus & venditor dimittat fidem vel moriatur. Contrarium verum eſt, quia * impoſſibile eſt eſſe vaſſallum abſque feudo, & non poteſt feudum in totum ſeparari à fidelitate, nec fieri ut unus ſit vaſſallus, alter vero habeat feudum ſeu feudi dominium, & non ſit vaſſallus nec clientelari conditioni obnoxius, & eſſet eſſentialis diſmembratio feudi, videlicet ſeparatio formæ à materia, & qualitatis ſubſtantialis à ſubjecto. Et iſte §. non eſt conſcriptus ad hoc ut ſit in poteſtate vaſſalli vendentis, donantis, permutantis, aut alio quocumque modo in totum abalienantis feudum, facere quod feudum non aperiatur, & quod inde nec ex mutationibus contingentibus ex parte acquirentis vel ſucceſſorum ejus nulla jura acquirantur nec præſtentur patrono, ſed ſolum ex perſona alienantis, apponendo hanc clauſulam, quod penes ſe retinet fidem & homagium, ſive omne onus fidelitatis præſtandæ & jura ſeu relevia ſolvendi, occurrente apertura feudi, quæ facere promittit loco emptoris vel acquiſitoris, & eum exinde exonerare. Nec unquam fuit mos aut intentio noſtræ conſuetudinis, quod hoc liceat & fieri poſſit præſertim ſine conſenſu patroni, & in ejus fraudem & præjudicium.

* Non poteſt eſſe vaſſallus abſque feudo.

3. * Mens autem noſtræ conſuetudinis eſt, quod ſicut ex venditione, donatione, permutatione, vel alia alienatione feudi per quam feudum mutat manum ( & idem de parte feudi reſpectu partis ) feudum aperitur, & jura utilia patrono acquiruntur ſecundum qualitatem mutationis, ut dictum eſt in præcedentibus: ita quando non fit hujuſmodi mutatio nec fidelitatis dimiſſio ſive interruptio, ſed prior vaſſallus ſemper remanet vaſſallus, nulla fit apertura nullumque jus acquiritur patrono, ſive feudum hypothecæ ſubjiciatur, vel etiam creditori tradatur, ſive locetur etiam ad longum tempus, ſive uſusfructus in eo conſtituatur, aut aliàs non deveniendo ad actum importantem dimiſſionem fidei, ſive formalem, ſive effectualem. Et ad ſtatuendum ſuper hoc regulam generalem, & amputandam omnem dubitationem, ſcriptus eſt hic §. ne forte quorumdam patronorum avaritia & nimis ſcrupuloſa inveſtigatione fieret ut vix, ſine angariis & vexationibus poſſent vaſſalli ſuper feudis ſuis contrahere, majorique ſubeſſent ſervituti, quam tributaria aut cenſuaria prædia. Et ſic concludo, in quæſtione propoſita, ex quo venditor totaliter & perpetuò alienavit, & nullum dominium retinuit, commentitiam illam retentionem fidei non prodeſſe, & conſequenter feudum ex cauſa venditionis aperti, poſſe prehendi à patrono, qui venditorem fidem offerentem, vel præcedentem inveſtituram allegantem contemnere poteſt, & feudo frui cum effectu lucri fructuum, donec emptor in fidem ejus ſe conferat, & quintum denarium ſolvat, clientelarem conditionem ſubeundo.

* Explicatio mentis.

4. Secundo, quæro, quia retentio fidei dimiſſioni opponitur, & unum altero recognoſcitur, quotuplex ſit * dimiſſio fidei? Reſpondeo quamvis multipliciter fieri poſſit, tamen una & eadem eſt, videlicet quando vaſſallus verè deſinit eſſe dominus & conſequenter vaſſallus in feudi: Retentio autem eſt quando retinet ſaltem aliquod jus vel dominium in quo repræſentatur feudum ratione cujus remanet vaſſallus. Tripliciter autem contingit fieri dimiſſionem fidei: videlicet ſolemniter, formaliter, realiter, & his modis propriè: & quarto modo ſecundum quid potentialiter. * Declaro primum, ut quando antiquus vaſſallus perſonaliter in præſentia patroni admittentis, vel per procuratorem ſpecialiter ad hoc deſtinatum exuit clientelam &

* Fidei dimiſſio quotuplex.

* Solenniter.

Digitized by Google

ſaiſinam feudi, eoſque ſe deſſaiſinat & deveſtit, conſentiens emptorem vel donatarium aut alium novum acquiſitorem, in fidem admitti & inveſtiri de eodem feudo. Et hujuſmodi ſolemnitas non eſt neceſſaria ad aperturam feudi, nec etiam ad tranſlationem dominii, prout nec per eam verum dominium & poſſeſſio transfertur, ſed ſolum licentia & facultas ingrediendi & poſſeſſionem realem accipiendi, niſi forte fiat in rem præſentem ſecundum notata per Bartol. & alios in *l. prædia. ff. de acqui. vel amitt. poſſeſſ. per feudiſtas in cap.* 1. *quid ſit inveſtit. in uſibus feud.* in quibuſdam locis eſt neceſſaria quoad aliquos effectus, ut apud Ambianenſes, ad hoc ut alienatio vel hypotheca realis efficiatur, & tranſitoria ad hæredes, & non ſit opus eam proſequi via actionis, ut in conſuetudine Ambianenſi, §. 12. & 67.

** Formaliter.*

5. Secundo modo fit* formaliter, ut dum venditor vel donator feudi expreſſè in contractu dimittit fidem & clientelam ad commodum emptoris vel donatarii, conſentiens eum ex tunc ſaiſiri, inveſtiri, & in fidem recipi per patronum, vel eum ad quem ſpectat, & iſta dimiſſio poteſt fieri abſente domino directo, & non operatur veri dominii & poſſeſſionis tranſlationem, ſed facultatem ingrediendi, ut nuper dictum eſt. Alium tamen notabilem effectum operatur, videlicet aperturam feudi, unde ſi quis feudum ſuum donaverit vel permutaverit per contractum perfectum, ſine aliqua vera vel ficta traditione, & ſine alia dimiſſione fidei, nedum remanet dominus & poſſeſſor fundi, ut clarum eſt: ſed etiam ſemper remanet verus & ſolus vaſſallus, donec traditio ſequatur, ita quod interim feudum nullomodo eſt apertum, nec prehendi poteſt à patrono ex defectu hominis, niſi forte aliàs ex præcedenti cauſa apertum eſſet. Imò interim licet partibus pœnitere & diſtrahere in præjudicium jurium feudalium quærendorum patrono, & in tantum liberum eſt eis pœnitere, quod patronus non poteſt hujuſmodi pœnitentiam prohibere nec impedire: ſed appoſita clauſula hujus expreſſæ & formalis dimiſſionis fidei, ſtatim apertum eſt feudum, etiam citra omnem traditionem, & poteſt patronus manum injiciendo facere quod res deſinat eſſe integra, & impedire quominus partes in ejus præjudicium pœnitere poſſint & diſcedere a contractu, quod non poſſet facere ceſſante hac clauſula & dimiſſione formali, qua facta & à patrono manum feudo injiciente acceptata, imputandum eſt veteri vaſſallo, qui quantum in ſe fuit, fidem ſive vaſſallagium & omnem clientelarum nexum abdicavit, ut dictum eſt ſuprà 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 16. & §. 33. *quæſt.* 3. & iſtud modificandum & intelligendum eſt, dummodo hujuſmodi verbalis dimiſſio fidei fiat pure vel purificetur: ſecus ſi fieret in diem vel ſub conditione ſive tacita ſive expreſſa, quia tunc non operatur hunc effectum, nec trahit ſecum executionem aperturæ feudi donec ſit purificata.

** Realitet & actualiter.*

6. Tertio modo fit dimiſſio fidei & clientelæ realiter *ſive actualiter & ipſo facto, videlicet quandocumque ceſſante verbali vel expreſſa dimiſſione, vaſſallus de facto alienat feudum in alium transferendo, per traditionem veram vel fictam, vel aliter, puta exeundo à poſſeſſione, animo habendi pro derelicto, & ſic dominium amittit. Tunc enim ipſo facto & ex conſequenti neceſſario fidem ſive clientelam dimittit, & vaſſallus eſſe deſinit, & feudum aperitur.

**Potentialiter.*

7. Quarto modo dixi fidem dimitti *potentialiter, ſcilicet in potentia propinqua, quia quandoque contingit quod feudum nondum mutat manum, nec ſit aliqua expreſſa dimiſſio fidei, & ſic in veritate feudum non eſt apertum, unde mero jure non deberet eſſe locus prehenſioni, & tamen manus injici poteſt, & ſic fides habetur pro dimiſſa & feudum pro aperto, quantum ad hoc reſpectu patroni: ut in caſu puræ venditionis ex parte venditoris vel rei venditæ, in quo ſolo caſu quantum ad hoc eſt ſpeciale, ut id quod eſt in potentia propinqua, cenſeatur eſſe in actu quantum ad aperturam & prehenſionem feudalem: ſecus in aliis contractibus.

8. Et hujuſmodi ſpecialitas non cauſatur vi potentiæ propinquæ, quia non eſſet ad hoc ſufficiens per *l. ſi nondum* & ibi Bald. Salic. *C. de fur. l. fundum §. item inſulæ. ff. de actio. empt.* Et maxime quum multa contingere poſſint tam per diſſenſum quam per fallaciam emptoris, ut dominium non transferatur, nec feudum mutet manum, ſed venditio reſolvatur. Et ſic cùm id quod eſt in potentia non ſit certo & infallibiliter futurum, non ſunt paria eſſe actu vel in potentia propinqua, ut per Feli. ad quem remitto in *cap. cum te. col.* 16. *verſicul. alia eſt dummodo de reſcriptis.* Sed cauſatur à communi obſervantia à qua non eſt diſcedendum, unde in cæteris contractibus ſtandùm eſt regulæ, ut vera & actualis mutatio prærequiratur, ut diximus *ſupra eodem* §. 20. *gloſſ* 3. Ex prædictis liquet, quod effectualis dimiſſio bene compatitur cum actuali retentione dominii feudi, ut patet in primo, ſecundo, & quarto modis dimiſſionis. Sed retentio fidei, etiam expreſſa non compatitur cum actuali & perpetua tranſlatione & alienatione feudi, quia eſſet inanis & nugatoria, ut *ſupra eodem quæſt.* 1.

9. Tertio quæro, de notabili quæſtione quæ nuper accidit. Quidam vaſſallus Carthuſienſium ceſſit, vendidit, & tranſtulit majorem partem domanii feudi ſui, puta centum ſexaginta jugera terræ mediante ſumma duarum millium librarum Turonenſium retentis tamen quatuor denariis Pariſienſibus cenſus ſuper quolibet jugero, retenta etiam juſtitia & dominatione ſuper dictis centum ſexaginta jugeris. Adverte, uſus ſum hoc vulgari modo loquendi in hoc verbo dominatio, quia in his verbis Gallicis dicti contractus, *retenuë auſſi la juſtice & ſeigneurie ſur iceux*, hoc verbum, *ſeigneurie*, eſt æquivocum, nec plane liquet an ſupponat ratione directi dominii & jurium dominicalium referendo ad retentionem cenſus: an vero ſupponat pro ſuperioritate, referendo ad retentionem juriſdictionis. Ad utrumque etiam referri poteſt, & quantum ad præſens non refert. Carthuſienſes domini feudales coram præſide Pariſienſi evocaverunt acquiſitorem ad exhibendum literas acquiſitionis, quibus viſis concluſerunt contra eum ad retractum feudalem, offerendo refundere dictam ſummam duarum mille librarum cum legalibus impenſis: reus excepit non eſſe locum nec quinto pretii nec retractui, nec alii juri feudali per hunc textum, in quo conſuetudo permiſit vaſſallo *ſoy joüer & deſioüer de ſon fief*, id eſt ad libitum diſponere citra dimiſſionem fidei, abſque eo quod patronus ullum jus vel commodum inde petere poſſit, & quod hic non erat fides dimiſſa, ſed ipſo facto retenta, eo ipſo quod vaſſallus expreſſim retinuit certum annuum cenſum cum directo dominio & jure dominicali: & ſic nedum jus in re, ſed etiam jura cenſus & laudimiorum retinuit, quæ de ſe præſupponunt imò neceſſario inferunt retentionem fidelitatis per notata ſuprà §.* 35. *& infra eodem num.* 28. *& num.* 51. *quæſt.* 11. & ſic ulterius quod non ſumus in terminis venditionis, ſed potius in terminis veræ conceſſionis in cenſum, retenta fide, & mediante alia ſumma pecuniæ, quod etiam invito patrono fieri poteſt, abſque eo quod feudum aperiatur vel aliquod jus inde acquiratur patrono, cui non fit præjudicium in caſu aperturæ feudi, quando feudum mutabitur ex parte concedentis qui remanſit vaſſallus, ut dictum eſt ſupra §. 25.

**Quid hodie facit initium hujus §.*

10. Tum in omnem eventum quod actores non erant capaces juris retractus, vel ſi eſſent capaces, non tamen in hoc caſu, in quo non poſſunt debere cenſum vaſſallo proprio: quibus & aliis per eum allegatis non obſtantibus, per ſententiam præſidis actores obtinuerunt, reus appellavit, & diu in hac ſuprema curia diſcuſſum fuit. Plurima enim urgent pro parte Carthuſienſium, qui cauſabantur eſſe veram venditionem. Patet, quia intercedit res vendita & pretium, & animus

principaliter vendendi conſtat ex principio diſpoſitionis & tenoris, dicti contractus, qui incipit à venditione, ibi, *ceſſit*, *vendidit*, &c. ex quo finalis & potiſſima intentio colligitur. *l. 1. ff. de orig. jur. l. fin. ff. de hared. inſtit.* & à principali intentione, & eo quod præponderat (ut hîc natura venditionis præponderat) totus contractus indicatur, ut per Bart. Paul. in *l. Ariſt. ff. de dona. & quæ ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 12. & conſequenter quod retentio cenſus tanquam minus principalis non debeat conſiderari, Nec obſtat quod licet feudi partem concedere in cenſum mediante pecunia retenta fide, & quod per illud verbum, *vendidit*, temere appoſitum non immutatur natura actus, qui* magis ex pactionibus in eo appoſitis, quam ex verbis contrahentium indicatur. Tradit Bart. in *diſp. incip. Publicanus. per l. ſi inſulam. ff. preſcrip. verb. l. ſi olei. C. de loca.* Bald. in *l. 2. C. commoda.* Phil. Deci. in *l. ſi paſcenda num. 6. C. de pact.* quia hoc procederet ſi conceſſio in cenſum eſſet facta principaliter vere & ſine fraude, ut inquit pulcher textus *in cap. unico. in princ. quali. olim. poter. feud. alien. in uſib. feud.* Cæterum omne figmentum & machinamentum in fraudem patroni vel legum feudalium, eſt reprobatum. *l. Imperator.* §. *callidis de probib. feud. alien. per Feder.* Quod autem hic ſubſit fraus & figmentum, & mentio cenſus non ſit appoſita niſi ad colorem, ut in ſimili inquit textus in *l. Sulpitius. C. de don. int. vir. & uxor.* Patet primo ex eo quod principalis intentio erat vendere, & in ſolutum dare. Secundo, ex eo quod ſumma duarum mille librarum bene erat juſtus valor rei.

*Contractus magis ex pactis quam verbis diſcernuntur.

11. Ulterius, quod totus hic contractus dicatur & cenſeatur venditio, videtur textus apertus in fortioribus terminis in *d. cap. unico. quali. olim. poterat. feud. alien.* §. *donare*, ubi conceſſo libellario nomine ſub viliſſima duorum denariorum penſione perpetuo facta dicitur venditio & fraudulenta alienatio: igitur dicta viliſſima retentio cenſus fraudulenta judicari debet in præſenti caſu. Adde quod Joan. Fab. ita decidit in fortioribus terminis in §. *adeo, verſicul. ſed quid dices, inſtit. de loc.* Ubi ſi partes dicant, Ego vendo tibi feudum tali pretio, retenta mihi tali annua penſione: & quæratur qualis ſit contractus, an venditio vel emphyteuſis: decidit ſimpliciter quod eſt venditio, & non emphyteuſis: & ſi maximè retineatur modica penſio & pretium recipiatur. Quinimo vel ultimo caſu, quando pretium eſt magnum, & penſio modica, ut ſi concedens recipiat centum libras & retineat unum denarium penſionis, credit Joan. Fab. potius debere veram venditionem nominari, quàm emphyteuſim: etiam ſi contrahentes expreſſe agerent quod eſſet emphyteuſis, per *d.* §. *callidis. de probib. feud. alien. per Feder.* ubi in textu vocantur & reputantur emptor & venditor, quamvis ageretur expreſſe quod eſſet contractus feudalis ſive conceſſio in ſubfeudum: ſecus ſi agatur quod ſit conceſſio in emphyteuſim, & retineatur penſio competens, quia licet concedens recipiat aliquam ſummam pecuniæ, quæ non aſcendit ad juſtum valorem totius fundi, ſi ſimpliciter nullo jure retento venderetur, tamen non minus eſt vera conceſſio in emphyteuſim, ut ibi ſentit Joan. Fab. & bene. Ex quibus apparet Joan. Fabrum acutiſſimi ingenii jureconſultum, velle contractum ex magnitudine pretii & modicitate cenſus vel penſionis cenſeri eſſe venditionem, licet in forma emphyteuſeos conceptus ſit: quanto magis quando eſt conceptus ſaltem incipiens à forma venditionis ut in præſenti quæſtione: ad quæ facit qualitas materiæ ſubjectæ, quæ eſt hujuſmodi fraudibus obnoxia.

Areſtum.

12. Tandem per areſtum ſupremi hujus ſenatus poſt maturam & repetitam deliberationem, dictum fuit male judicatum, bene appellatum, & emendando judicium, reus, idemque appellans, abſolutus, & pronuntiatum eſt illud a eitum hoc anno 1538. decimaſeptima Februarii. Et ſic declaravit præfata curia dictam alienationem non eſſe ſubjectam rdtractui feudali, nec quinto denario, nec alii juri feudali, ſine præjudicio tamen & reſervato dictis actoribus & patronis in caſum aperturæ feudi principalis, de providendo ſibi prout fuerit rationis, videlicet totum feudum, etiam portionem alienatam ſine diſcrimine prehendendo, vel relevia & alia jura ratione totius feudi exigendo, ac ſi non eſſet facta dicta conceſſio conformiter ad textum hujus §. & §. 35. *ſuprà eod.* Non obſtant adducta in oppoſitum de textu in uſibus feudorum, quia ſunt ſtatuta & conſuetudines Inſubriæ: aliam autem habemus conſuetudinem, quia apud nos feuda ſunt patrimonialia & alienabilia, & liberum eſt diſponere citra dimiſſionem fidei, ut in hoc §. Non obſtant allegata ex Joan. Fab. quia loquuntur in retentione certæ ſimplicis penſionis vel reditus, qui compatitur cum dimiſſione fidei, & nullam ejus retentionem infert: ſed in hoc caſu quamvis non eſſet fidelitas expreſſe retenta, tamen ſatis virtualiter & neceſſario erat retenta per veram & non fictam retentionem cenſus, laudimiorum & directi dominii, & conſequenter dominicalium jurium, quæ non compatiuntur cum dimiſſione fidelitatis & clientelæ, retentio autem juriſdictionis non erat ad propoſitum, nec per ſe operata fuiſſet retentionem fidelitatis, quia nihil habet commune cum proprietate, nec cum fidelitate, ut diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 45.

13. Quarto quæro. Vaſſallus vendidit feudum retenta fide, ſub pacto redimendi uſque ad terminum: Utrum ſaltem ſecuta traditione aperiatur patrono, & ab eo prehendi poſſit & jure feudali poſſideri donec jura feudalia inde præſtentur? Dubium faciunt non leves rationes. Prima, quia feudum vere alienatur, & mutat manum per venditionem, & ſic locus aperitur diſpoſitioni §. 20. & §. 33. *ſuprà eod.* quorum termini hinc verificantur, quoniam hujuſmodi retentio fidei impedit alienationem rei & totalis dominii. Secunda, quia vendens & tradens ſub pacto redimendi transfert omne jus & dominium, quod habet in re, ita quod res abit in creditum, & non remanet venditori aliquod jus in re, ſed ſimplex actio perſonalis ad redimendum infra tempus. Tertia, quia hujuſmodi actio perſonalis non afficit rem, nec ſequitur feudum vel ejus poſſeſſorem: ſed ſolum perſonam obligatam, ut latè tradit Alexand. in *conſ.* 10. *videtur fortaſſe lib. 1. per l. fin. in fin. ff. de contrab. empt. cum vulg.* & ſequitur Franciſc. Cur. ſenior *in conſil.* 12. Phil. Cor. in *conſ.* 246. *in hac. lib.* 4. Jaſ. in *l. ab emptione. col.* 3. *ff. de pact.* Philip. Decius in *l. certi condictio.* §. 4. *num.* 6. *ff. ſi certum pet.* Si igitur pactum redimendi non afficit rem: ita & pactum de retenta fide non afficit rem, nec facit quod cenſeatur retentum aliquod jus in re, unde quamvis obliget venditorem perſonaliter erga emptorem ad indemnitatem onerum feudalium: tamen reſpectu patroni nihil poteſt operari, nec facere quin patronus jure ſuo uti poſſit, ex quo feudum eſt venditum & in alium tranſitum, imò ex quo totum feudum alienatur nullo jure in eo retento in re, non videtur poſſe ſubſiſtere etiam expreſſa retentio fidei, ſed potius nugatoria vel fraudulenta videtur, per notata *ſuprà eodem quæſt.* 1. & 2. Nec obſtat quod quædam conſuetudines hujuſmodi venditionem uſque ad tres vel novem annos permittunt, & eximunt à functionibus feudalibus, quia non debent extra loca earum extendi. Præterea ſi iſtud admitteretur in feudis, idem pariter dicendum videretur in laudimiis & juribus cenſualibus, quod tamen eſt inauditum.

14. In contrarium, quia niſi iſtud admittamus, ſaltem ubi pactum redimendi eſt ad modicum tempus, ſequeretur hunc §. nihil operari* & ſupervacuum eſſe: quod eſt abſurdum, quia in omni diſpoſitione hoc eſt regulare, quod omne verbum quantumvis modicum debet de aliquo operari, ut tradit Bald. in *rub. quæſt.* 9. *C. de contrab. empt. & vend.* ſive in privilegiis, *ut ſunt textus in l. ſi quando in princ.* C. *de inoffic. teſtam. in cap. ſi Papa. de privileg. in* 6. ſive in reſcriptis, *gloſſ. in cap. ſolita. in verbo tanquam.* & ibi Feli. de *maio. & obed.* Bald. in *rub. col.* 2. *de reſcript. in cap. paſtoralis. in princ. de appell.* ubi

* Omne verbum debet de aliquo operari.

Digitized by Google

Panor. & Philip. Deci. per illum textum notant quod clauſula etiam odioſa in reſcriptis appoſita, debet intelligi ut aliquid præter jus commune operetur, etiam* ſi poſſit ſimpliciter ſecundum jus commune intelligi. Similiter & in teſtamentis. *l. ſi quando in princ. ff. de leg. 1. cum concord. gl.* ibi Joan. de Mon. Ferra. in *repet. cap. nemo poteſt. col. 1. ff. de leg. 1. & in contractibus. l. hac lege ff. de contrah. empt. & vend. l. in fin. in princ.* & ibi Paul. & Alex. *ff. ſi cert. pet.* Et maximè in legibus in quibus nihil debet eſſe inutile nec* ſuperfluum. *§. quibus in 1. conſil. C. in l. ampliorem. §. in refutatoris. C. de appella. & in cap. ſi Romanorum 19. diſt.* ut nec ſyllaba in jure ſuperfluere debeat, *inquit gl. in l. 1. in princ. ff. quod met. cauſ.* Bart. in *l. tranſigere in 1. oppoſitione. C. de tranſact.* & idem in ſtatutis, ut ſemper debeat interpretari etiam extenſive, ut aliquid addant juri communi, dummodo non redundet in damnum injuſtum alterius. Ita tenent Bart. Imol. Paul. Alex. in *l. 4. §. dies cautioni. ff. de damn. infect. in l. fin. §. ſi computatione. C. de jur. deliber.* latè Joan. de Imol. in *l. ſi vero. §. de viro. col. 4. ff. ſol. matr.* Sed intelligendo hunc §. etiam de alienatione ſaltem temporali retenta fide, nedum non reſultat iniquitas nec fit injuſtitia patrono, imò nullum ei damnum infertur, quum certat de lucro, idque eo magis quo illud lucrum eſt odioſum & reſtringendum per notata ſuprà §. 33. *in princ.* & è diverſo ſi reſtringatur iſte §. ita ut excludatur omnis actus per quem feudum etiam ad tempus modicum alienatur, ſequetur quod nihil omnino operabitur nec aliquid addet ſuperioribus, quia per prædicta clarum eſt quod quando feudum non alienatur nec mutat manum, nulla jura aperiuntur nec acquiruntur patrono, & ſic nunquam eſſet opus aliqua retentione fidei ad conſequendum immunitatem à juribus feudalibus, quod eſt manifeſtè contra verba & mentem hujus §. qui voluit retentionem fidei ſaltem in aliquibus caſibus operari immunitatem in juribus feudalibus, quæ aliàs deberentur ceſſante expreſſa fidei retentione.

*Superflui in legibus nihil eſſe debet.

15. Igitur neceſſario admittendus eſt iſte intellectus, alioquin hic §. fruſtratoriè eſſet adjectus, quod non eſt dicendum, in *l. ait prætor. 2. in princ. ibi. nec fruſtra adjicitur.* & ibi Paul. Alexand. Jaſ. *ff. de jurejurand.* hinc eſt quod textus debet intelligi in caſu dubitabilis, non autem in indubitabili, ut per textum, & ibi expreſſe gloſſ. & Alberic. in *l. Labeo. ff. de Carbo. edict. in l. prima ad fin. ff. ad municipa.* hinc eſt quod quando litera legis vel ſtatuti dupliciter punctuari poteſt, & uno modo punctuata decidit caſum dubium de quo quæritur, alio modo non decidit, ſemper debet punctuari eo modo ſecundum quem deciſionem dubii inducit, etiam ſi aliàs pœnalis ſit, ut vulgo gloſſ. in *cap. 1. in verbo clarum,* quem ibi Gemy. Phil. ſeq. *de tempor. ord. in 6.* & eam ſingularem eſſe dicit, & ſequitur Ludov. Rom. in *conſ. 109. circa poſitum col. 8. & in ſingul. 741. dicit* ſtatutum, ubi litera eſt valde depravata & tranſpoſita, ſed reſtitui debet prout *olim ſuper libro meo correxi*, neque enim hic locus eſt, & doctrinam dictæ *gloſſ. & Roman.* ſequitur. Joan. Baptiſt. in *repet. l. omnes populi. ff. de juſtit. & jur.* Nicol. Evarald in *locis legal. in loco.* 53. *col.* 23.

Superfluitas quando toleretur.

16. Nec obſtat quod in hac conſuetudine ſunt nonnulli §§. ſupervacui ſuprà §. 19. & infrà §. 57. quia illi ſunt ad alios §§. præcedentes conſecutivi & ſtant per modum illationis, ſed hic §. non poteſt ſtare per modum illationis immediatè præcedentium, imò novam diſpoſitionem & novum dictum incipit, in quo ſtat per ſe unice & principaliter, igitur neceſſariò debet intelligi diſpoſitive, & ut aliquid de novo diſponat, non autem ut omnino intelligatur ſecundum præcedentia in §. 33. & aliis remotis. Et eodem modo non obſtat, quod quandoque in lege ponitur verborum inculcatio, juxta gloſſ. in *l. certi condictio. in princ. ff. ſi cert. peta.* & quod aliquando verba ponuntur & congeruntur ad abundantiorem cautelam, ut in *l. ſtipulationes commodiſſimum. ff. de verbor. obligat.* & tradit Alexand. in *l. Gallus. §. quidem recte in princ. ff. de liber. & poſthum.* quod hoc modo excuſatur & toleratur ſuperfluitas, nec non in aliis modis, ut per Philip. Franc. in *cap. unico. de ſumma Trinit. in 6.* Philip. in *proœmio rex pacificus ad fin.* quia illa procedunt quando plura verba ſuper eodem dicto multiplicantur, vel in conſequentiam alterius diſpoſitionis proferuntur, vel quando aliter conſtat de mente, vel quando ſequeretur iniquitas vel abſurditas.

17. Tolerabilius* eſt enim quod verba nihil de novo operentur, quàm quòd operentur abſurdum, ut rectè tradit Joan. de Mon. Sperel. in *leg. 1. ff. de eo quod certo loco.* Ma… Salomo in *leg. Gallus. §. & quid ſi tantum. collat. 1. ff. de liber. & poſthumis.* ſecus ſi verba per ſe ſimpliciter proferantur per modum ſtatuti & ſententiæ principalis, ut hic, quia tunc niſi reſultet iniquitas aut alia abſurditas, debent ita interpretari ut aliquid de novo diſponant. ideo ea nihil operari eſſet abſurdiſſimum per prædicta.

*Superfluitas tolerabilior, quàm abſurditas.

18. Quid dicendum? certe iſte §. eſſet de illis qui indigerent inquiſitione ſuper forma & modo utendi, ſed puto quod ſi inquireretur non inveniretur certum judicium, nec determinatus utendi modus: quidam enim opinantur generaliter intelligendum, ut poſſit vaſſallus vendere, donare, vel permutare aut aliter transferre feudum retenta fide, & quod tunc mutationes feudalitatis debent attendi ex perſona antiqui vaſſalli ſi' ſem retinentis. Sed quum ſit alienatio irrevocabilis, iſtud non habet rationem, ſed nimiam abſurditatem ut *ſup. eod. queſt. 1.* Alii putant illa verba, *juſques à demiſſion de foy*, intelligi active de formali & actuali dimiſſione fidei ſeu inveſtitura, & ſenſus eſt, quod licet vaſſallus vendat vel donet feudum, etiam dominium transferendo, tamen non aperitur, nec jura patrono acquiruntur donec vaſſallus ipſi patrono reſignaverit feudum ſive clientelam, ſive deſaiſinando ſive deveſtiendo ſe, ut novus acquiſitor inveſtiatur ut *ſuprà eod. num.* 4. ſed intellectus eſt deterior, & in oppoſitum notoria eſt communis obſervantia ſecundum notata ſuprà §. 20. *gloſſ. 3. &* §. 33. per totum. Alii ſubtilius intelligunt dicta verba, *juſques à demiſſion de foy*, nedum formaliter, ſed etiam potentialiter & per modum excluſionis ſive exemptionis, ut videlicet à generalitate principii hujus §. excipiatur omnis actus nedum per quem fides dimittitur, ſed etiam per quem dimitti poteſt: & ſic quod etiam expreſſa retentio fidelitatis non poſſit ubicumque feudum mutat manum, ſed iſte intellectus reddit hunc §. ſupervacuum & ſine effectu operandi, & ſic non congruit per prædicta. Alii veritati propius accedentes intelligunt expreſſam retentionem fidei prodeſſe in alienationibus temporalibus ſive revocabilibus; puta ſi vaſſallus donet non ſimplicem uſumfructum feudi ſui, quo caſu non eſſet dubium, ſed ipſum feudum, non tamen ſimpliciter & perpetuo, ſed ad tempus; quo caſu nihilominus dominium tranſit, etiam ſi donans dicat ſe tradere ad uſum. *l. donationes in concubinam. §. ſpecies. ff. de donatio.* vel ad alimenta *l. cum hi. §. ſi uni. ff. de tranſact.* vel etiam ad uſumfructum, ut tenent doctores in *d. § ſi uni.* de cujus ultimi dicti veritate dicemus infrà §. 161. ut his caſibus ſi donator dicat ſe penes ſe ipſum retinere fidelitatem, nulla jura aperiantur patrono, niſi ex mutationibus medio tempore contingentibus ex perſona donatoris & veteris vaſſalli: ſed uſque ad quod tempus liceat taliter alienare, & fidelitatem ſine feudo retinere, & an hujuſmodi retentio fidei intelligatur facta vel poſſit fieri nedum pro retinente, ſed etiam pro ejus hæredibus, nulli (quod ſciam) ſuperſunt, qui poſſint de certo & determinato utendi modo ſub clara & concludenti ratione teſtificari. Non tamen propterea relinquendum eſt ſub incerto & variabili judicis arbitrio, quia ſequeretur inæqualitas & confuſio, cum non agatur de ſtylo vel proviſione reparabili, ſed de deciſivis.

19. Quare ex bono & æquo ad certam æquabilem

* Solutio. formam * temperanda res eſt, ita ut non protſus interdicatur vel difficultetur commercium vaſſallis: nec ita laxetur ut patronorum jura notabiliter minui & eludi poſſint. Et in brevi, ut nec delicatus vaſſallus, nec onerosus patronus audiatur, juxta Ulpianum jureconſultum in *l. ſi ſervos. ff. de pign. actio. l. ſi bene. ff. de uſur. l. continuus. §. cum ita. ff. de verbor. obligat.* in qua re ſine præjudicio potioris ſententię, juxta *l. Claudius Felix. in fin. ff. qui potio. in pignor. habean.* juſtum temperamentum eſſe puto, tempus quod eſt infra decem annos, quia illud regulariter & crebrius in jure dicitur modicum tempus, ut patet in *l. ſi de fideicommiſſo §. ne quis. ff. qui & à quibus manu[illegible]b. non fin. l. 3. §. ſi ſervus. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ. l. unica. C. de uſucap. transfor.* Bartol. Angel. in *l. fin. C. de præſcript. longi temp.* & ita regulariter accipiendum tenet gloſſa *fin.* Ancha. Imol. Cardin. Panormit. in *clem.* 1. *de reb. eccleſ. non alien.* Bartol. in *l.* 1. §. *quod autem poſt* gloſſ. ibi. *ff. de ſuperfi.* Alexand. in *l. ſi de eo.* §. 1. *col.* 1. *ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & cùm non ſoleant frequentes accidere mutationes infra novem vel pauciores annos, non eſt magnum præjudicium patrono, ſi uſque ad illud tempus dumtaxat fides retineatur, maximè attento quod ſi infrà illud tempus feudum non recuperetur, tunc aperitur & poteſt patronus jura ſua exequi: ſi vero infra idem tempus revocetur, non cenſetur alienatum, quod in tam brevi tempore & ex jure retento reverſum eſt: imò interim non ſuſpenduntur ſimpliciter jura vel commoda patroni, quia poſſunt verificari & habere locum cum effectu ex perſona veteris vaſſalli, ſi medio tempore ſine liberis moriatur, perinde ac ſi feudum nullomodo eſſet in alium tranſlatum: ſecus ſi permitteretur retentio fidei uſque ad quindecim, viginti vel triginta annos, quia tunc patronus poteſt incurrere notabilem diminutionem jurium ſuorum, quia interim novus acquiſitor feudi poſſet nedum morte, ſed etiam venditione, donatione, aut alias frequenter mutare feudum de manu in manum: & tamen harum mutationum reſpectu nihil poſſet patronus prætendere: antiquus autem vaſſallus (quamvis ſpes recuperandi feudum duret) tamen non poteſt facere aperturam feudi patrono ex perſona ſua, niſi per ſuum obitum ſine liberis, tam per ipſum venditorem, vel ceſſionem juris ſui redimendi, per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 8. & 9. & ſic feudum ſtaret per longum, imo per longiſſimum tempus, abſque eo quod jura feudalia acquiri poſſent patrono, niſi in uno & raro caſu dumtaxat, videlicet per deceſſum antiqui vaſſalli ſine liberis, vel ejus hæredis ſine liberis. Et tamen feudum tali conditioni ſubeſt, quod nedum per obitum ſine liberis aperiri poteſt, ſed etiam per alios infinitos modos vivente antiquo vaſſallo, & ſic iſtud redundaret in nimiam captionem patroni: hinc eſt quod nulla eſt conſuetudo in hoc regno, quæ permittat etiam reuocabiliter, ſed aduſque vel ultra longum tempus feudum alienari poſſe etiam retenta fide, quin juribus feudalibus locus ſit. Quædam autem & plures permittunt uſque ad novem annos, aliquæ vero uſque ad tres annos dumtaxat, ut dictum eſt ſuprà §. 33. *quæſt.* 2. *num.* 8. ſuper quo non audeo, nec meum eſt definire apud nos id licitum eſse uſque ad novem annos, quamvis id in ſe multum rationabile ſit, & conſuetudo noſtra quantum ad hoc indeterminate loquitur, & ſatis eſse videatur, id reſtringere ad tempus quod eſt infrà decennium, quia argutari poſset fundatam eſse intentionem patroni in qualibet valida & utili alienatione per §. 3[illegible]. ſuprà eodem: & quamvis illa regula limitetur per hunc textum, tamen limitatio eſt obſcura per prædicta, & ſic ſatis eſset quod de aliquo operaretur, videlicet in alienatione ad tres annos, vel cum pacto redimendi uſque ad tres annos interim retenta fide, quia in obſcuris quod minimum eſt accipitur. *l. ſemper in obſcuris. ff. de reg. jur. cum ſimilibus.* Quare in hoc puncto non contendam, ſed temporis infrà modicum tempus determinationem relinquo definitioni ſapientiſſimi ſupremi Pariſiorum ſenatus.

20. Cæterum ad ſolutionem quæſtionis noſtræ concludo pro ſecunda parte, licere vaſſallo per hunc textum (ut de aliquo citra abſurditatem operetur) vendere & tradere feudum ſuum ad onus redimendi infrà novem, vel ſaltem tres annos, & infrà, retenta interim fide abſque eo quod patronus inde aliquam aperturam vel commodum feudale petere poſſit, nec etiam ex mutationibus ſupervenientibus ex parte acquiſitoris, ſed ſolum ex parte veteris vaſſalli, & (diluendo interim adducta in oppoſitũ pro prima parte.) Ratio eſt, quia ex quo antiquus vaſſallus retinet jus redimendi, non cenſetur totaliter feudum alienare, quia * qui actionem habet ad rem, ipſam rem habere videtur. *l. qui actionem. ff. de reg. jur.* imò cenſetur feudum ipſum adhuc in bonis habere, quamdiu durat ſpes & habet actionem efficacem ad illud recuperandum. *l. rem in bonis. ff. de acquir. rer. domi.* & ſic dummodo aliter clientelam non abdicaverit, ſed expreſsè retinuerit, remanet vaſſallus, & feudum non aperitur niſi moriatur, & ſit opus renovatione inveſtituræ.

* Res cenſetur in bonis quamdiu recuperari poteſt.

21. Unde ſi medio tempore non moriatur, ſed * redimat feudum in termino, ex quo illud recuperat ex vi juris ab initio reſervati, non cenſetur de novo acquirere, ſed ad rem ſuam redire, & feudum non cenſetur retranſlatum ſed redditum, ſive ad priorem naturam & ſtatum reſtitutum. *l. filio quem pater. ff. de liber. & poſthum.* ibi, non tranſlatus ſed redditus videatua. Ita quod non eſt nec efficitur novum feudum, ſed remanet antiquum feudum in veteri & priſtina qualitate in qua erat, *l. ſi unus §. pactus ne peteret. ff. de pact.* & per ea quæ plene diximus. infrà 175. hæredium redemptum manere proprium, & affectum ſucceſſioni & retractui proximitatis erga conjunctos ex illo latere ut prius, quaſi nunquam exiviſſet à patrimonio venditoris: in tantum quod res redempta * non ſubjacet oneribus & hypothecis medio tempore ſive ſpecialiter ſive generaliter impoſitis per emptorem, ſed reſolvuntur, ut in tradit Bart. in *l. ſi res. ff. quibus mod. pig. vel. hypot. ſol.* in *l. in diem. ff. de aqua. plu. arcenda.* Paul. in *l.* 2. *col.* 3. *C. de reſcind. vend.* Alex. *conſ.* 45. *lib* 5. Soci. *in conſil.* 80. *col.* 2. *lib.* 3. Decius in *l. ſi ſocius. ff. ſi cert. pet. & in conſ.* 239. *in fin.*

* Res redempta priſtinum ſtatum & qualitatem recuperat.

* Et reſolvuntur hypothecæ & onera medio tempore impoſita per emptorem.

22. Non eſt igitur mirum ſi neque pro hujuſmodi venditione, neque pro redemptione aliqua jura patrono debeantur. Si vero venditor non redemerit feudum infra terminum, ſtatim lapſo tempore venditio facta eſt incommutabilis, & retentio fidelitatis reſoluta fuit, ſive fuerit ad idem tempus limitata ſive non, quia etiam expreſſo pacto non poſſit ulterius ſubſiſtere nec extendi, per notata *ſupra eodem quæſt.* 1. & conſequenter remanet feudum ex nunc & non retro apertum prehenſibile ex defectu hominis, cum juribus quinti vel retractus ad electionem patroni ex venditione præcedenti, ex quibus patet quod diſpoſitio & beneficium hujus §. introductum eſt in commodum & favorem venditoris & veteris vaſſalli, & non in favorem emptoris & futuri novi vaſſalli, ut ſtudioſus facilè colligere poteſt. Nolo in ſingulis inducendis immorari, & ſi vellem non liceret, urgent enim Typographi, jam tribus menſibus à perfectione hujus primæ partis ceſſantes propter inopiam & adverſam valetudinem meam.

23. Confirmatur præfata concluſio noſtra, quia generali & æquiſſima obſervantia hujus regni, illud jus redimendi non eſt merè perſonale, ſed eſt in rem ſcriptũ, & poteſt contra quemcumque ſingularem ſucceſſorem vel poſſeſſorem intentari ad præciſam reſtitutionẽ, ut diximus inf. §. 175. Ubi etiam in terminis juris cõmunis defendimus ſententiam Pauli contra Alexandrum. Non eſt igitur mirũ ſi retentio fidelitatis poteſt ſubſiſtere in hoc jure redimendi, retento ſaltem ad modicũ tempus, ne diuturnitas redundet in captionem patroni Ultimo non obſtat quod idem ſequeretur dicendũ in laudimiis & venditionibus rerum cenſualium, quia negatur,

Digitized by Google

negatur, cùm manifeſta ſit diverſitatis ratio in feudis quæ ſui natura nobiliora & liberiora ſunt, & ſervituti minus ſubjicienda.

24. Et adverte quod in caſu præſenti ex quo facultas redimendi eſt ad modicum tempus, retentio fidei ſimpliciter facta intelligitur à venditore facta tam pro ſe quàm ſuis hæredibus, & quamdiu facultas illa durabit. Ita quod ſi hæres venditoris decedat relicto hærede laterali, & is ſimiliter, quot ſunt hujuſmodi mutationes infra dictum tempus, tot relevia debentur patrono, licet perſona emptoris non mutetur. Et poteſt patronus libere feudum prehendere, ſed tenetur hæres venditoris juſta facere, & relevium ſolvere, & indemnem reddere emptorem. Tenetur etiam patronus in fidem admittere hæredem emptoris, quamdiu durat hæc facultas redimendi ad modicum tempus, nec poteſt recuſare prætextu dictæ venditionis quum ſit permiſſa. Non autem illam adduxi rationem, quaſi venditio facta ſub pacto de retrovendendo ſit potius pignoratio quàm venditio, quia ſi contractus detegeretur pignoratitius vel uſurarius, non eſſet locus huic quæſtioni, quum etiam nulla retenta fide in contractu nullo, non ſit locus juribus feudalibus: ſed ſuppono veram venditionem, in qua retentio fidei facit ut nulla debeantur jura feudalia, niſi in caſu quo non ſequitur redemptio, ſive quin, ſive ſequatur redemptio, ſive non debentur ſemel, videlicet ex venditione. Ex his habes deciſionem & deciſionis vivam rationem hujus quæſtionis nunquam ab alio tactæ & in uſu quotidiano adprimè neceſſariæ. In hac quæſtione prolixior fui quàm vellem, quia longe minori negotio mentem meam uno verbo promere potuiſſem: Sed ad id me compulit ratio ſuſcepti ſemel inſtituti, quæ præcipue verſatur in excutiendis ancipitibus locis, non per remota vel fortuita argumenta, ſed ex re nata & velut imis radicibus erutis oculis expoſita.

25. Quinto quàm plurimas quæſtiones circa hæc occurrentes eodem contextu brevioris & facilioris doctrinæ cauſa expediendo, vidimus in quæſtione præcedenti utilitatem hujus §. & dictæ clauſulæ retentionis fidei, videlicet quod operatur ut per venditionem & traditionem feudi ſub facultate redimendi ad modicum tempus factam, feudum non aperiatur, nec ulla jura feudalia peti poſſint, ſive à venditore ſive ab emptore, neque de venditione, neque de redemptione infra idem tempus facta. Ut autem plenius & ſimul habeamus effectum & utilitatem hujus quotidianæ materiæ, præfatam concluſionem amplio primo, ſive totum feudum hoc modo vendatur ſive pars: quum ſit eadem ratio, *l. quæ de tota. ff. de rei vendicat cum valg.* Et conſuetudo noſtra loquitur ſimpliciter de feudo, & ſic tam de toto quàm de parte intelligitur. *l. rei appellatione. ff. de verbor. ſignific. l. in toto. ff. de regul. jur.* Idem de conſuetudine loquente in ſimilibus terminis cum noſtra quantum ad hoc. Secus de Cœnomanenſi, quæ in ſexta parte §. 216. & ſequent. hoc non permittit niſi in tertia parte feudi dumtaxat.

26. Amplio ſecundo, in omni ſimili contractu vel alienatione, in qua reſpectu ejus de quo quæritur ſit eadem ratio, ut ſi quis donet feudum ſuum retento uſufructu, & ſub pacto quod res ad ſe redeat ſi donatarius præmoriatur ſuperſtite donatore, retenta interim per eum fide; tunc enim ſuſpenditur apertura feudi donec donatarius ſupervivat donatori, & tunc & non prius incipiet feudum aperiri & relevium deberi ex capite donationis: vel in totum deficit ſpes hujus aperturæ ſi contingat donatarium præmori, & hoc in vim dictæ clauſulæ retentionis fidei. Alioquin ſtatim ab initio donationis feudum apertum fuiſſet & relevium debitum, per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 46. Idem ſi quis donet, & realiter tradat feudum ſuum ſub pacto quod infrà tres vel novem annos poterit illud recuperare refuſa certa ſumma pecuniæ, vel ſub alia conditione, quæ modicum tempus non ſit exceſſura, & retenta interim fide. Idem in aliis ſimilibus, puta ſi Titius permutat feudum ſuum vel ejus partem cum alio prædio, ſub pacto quod ſolvendo certam ſummam infra tres annos, vel aliud modicum tempus, poterit feudum ſuum recuperare, retenta interim ſide feudi ſui, vel portionis permutatæ: quia tunc quantumcumque ad traditionem procedatur, nulla ſit apertura feudi, nulla jura feudalia oriuntur, nec tempore contractus & traditionis, nec poſtea ſi Titius infra illud tempus feudum recuperet, nihil enim novi juris aperitur patrono, ſed perinde ejus reſpectu habetur ac ſi illa permutatio ſecuta non fuiſſet per hunc textum. Non tamen negatur, quin ſi prædium compermutatum & taliter acquiſitum à Titio ſit feudale, apertum fuerit, & jura feudalia ſtatim acquiſita patrono dicti prædii ſecundum actus naturam & qualitatem, videlicet relevium: quod eſt clarum ſi Titius non recuperavit feudum ſuum, vel ſi poſt tempus, non in vim dicti pacti, ſed novo & voluntario conſenſu recuperavit.

27. Sed ſi illud infra dictum tempus redemerit, magna reſultat præſumptio ſimulationis & adumbratæ veræ venditionis dicti prædii feudalis Titio traditi, in quo obiter dicendum puto, quod ſi cum dicto pacto concurrant * brevitas temporis, & conformitas ſeu convenientia pretii dictæ ſummæ ad valorem dicti prædii, ex eventu ſecuto præſumitur & detegitur ſimulatio & effectualis venditio dicti prædii, ita ut ejus reſpectu cum effectu locus ſit omnibus juribus feudalibus & utrique retractui, per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 22. & infrà §. 184. & nihilo magis in caſu hujus ſimulationis nullum jus feudale aperietur reſpectu feudi Titiani, imò minus; quia etiamſi non eſſet retenta fides feudi Titiani, nullum jus feudale hoc reſpectu deberetur, prout non debetur ex contractu vel alienatione ſimulata, quæ nulla eſt ſimulatione detecta, ut ſuprà §. 33. *quæſt.* 11. *Præſumptio ſimulationis.*

28. Amplio tertio concluſionem principalem in conceſſione totius vel partis feudi ad certum annuum reditum. Super quo adverte, quod conceſſio ad reditum multum differt à conceſſione in ſubfeudum vel in cenſum: quia in ſubinfeudatione vel datione in cenſum, eo ipſo ex natura actus ineſt retentio dominii & omnis dominicalis juris (reſpectu recipientis directi) in re conceſſa: Et ſic non cenſetur fieri alienatio nec diſmembratio feudi, & nulla inde cauſatur apertura, etiamſi concedens non expreſſerit penes ſe & ad onus ſuum retinere fidelitatem rei conceſſæ reſpectu ſuperioris patroni: quia natura actus de ſe hujuſmodi retentionem & ſubordinationem importat, etiamſi non dicatur. Quod reſpectu ſubinfeudationis eſt indubitatum: & reſpectu dationis in cenſum; probatur, quia prout ſecundum noſtrum in hoc regno utendi modum, cenſus accipitur, importat retentionem directi dominii & jurium dominicalium penes concedentem: & non poteſt recipiens tenere eamdem rem in cenſum & in feudum, maxime à diverſis dominis, ut liquet per ea quæ plene tractavimus in rubrica vel titulo ſequenti. Et ſic feudalitas non poteſt tranſire in recipientem: & conſequenter omnino remanet penes concedentem: Et ſi non remaneret penes eum, reverteretur ad immediatum concedentis patronum, cujus recipiens efficeretur immediatus cenſuarius, quum autem oppoſitum agatur, videlicet quod recipiens efficiatur & remaneat immediatus cenſuarius concedentis, neceſſario præſupponitur feudalitatem & fidem, ſi res alioquin erat feudalis, remanere penes concedentem, & ad ejus onus, ſicut & in ſubinfeudatione, hujuſmodi tamen ſubinfeudatio vel datio in cenſum, nullomodo præjudicat patrono ſi non conſenſerit, ſed ejus reſpectu pro non facta habetur, ut dictum eſt ſuprà §. * 35. *quæſt.* 5. *Qui facit initium hujus paragraph.

29. Longe aliud in * conceſſione ad certum annuum reditum, quia ex ejus natura nullum dominium, nul- *Conceſſio ad reditū.

Digitized by Google

lum jus dominicum in re conceſſa retinetur, ſed omne jus concedentis transfertur & penitus expropriatur, ſolo jure annui reditus retento. Unde ſi ſimpliciter fiat, ſive de toto feudo, ſive de parte feudi, ſequitur mutatio manus & apertura feudi, & recipiens debet in fidem patroni ſe conferre, relevium ſolvere & clientelaria onera de cætero ſubire, niſi concedens penes ſe retinuerit fidelitatem, cujus expreſſa retentio requiritur hoc caſu, & operatur quod feudum non cenſetur mutare manum nec aperiri ex hujuſmodi alienatione, ſed quod concedens cenſetur remanere vaſſallus ut prius, & quod ex illius vel ejus hæredum perſona, & non ex perſona recipientis, vel ejus hæredum, debeant mutationes feudi attendi, & jura feudalia percipi, à quibus tamen concedens & ejus hæres tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem, & ejus hæredes.

30. Et ſuper hoc nota differentiam inter alienationem quæ fit per conceſſionem ad reditum & alienationem quæ per venditionem, quia in venditione, ſi ſit perpetua & ſine facultate infra modicum dumtaxat tempus redimendi facta, non prodeſt etiam expreſſa retentio fidei, & nihil operatur, ut *ſupra eodem quæſt.* 1. quia quum ſit perpetua & totalis alienatio, apparet retentionem fidei non eſſe appoſitam niſi in fraudem jurium patrono debitorum ex hujuſmodi venditione. Et alioquin eſſet feneſtra omnibus aperta ad fruſtrandum & evitandum omnia jura feudalia omnium venditionum, quia in omnibus venditionibus rerum feudalium hujuſmodi clauſula retentionis fidei apponeretur: Secus eſt in conceſſione ad reditum, quia quamvis fiat in perpetuum cum clauſula expreſſa retentionis fidei, non cenſetur hæc clauſula apponi ad fraudandum patronum: ſed ad hoc ut major reditus perſolvatur à recipiente, pro tanto quod exoneratur ab omnibus oneribus feudalibus per concedentem, qui tenetur eum ab his indemnem reddere, & ex quo annuum & perpetuum jus in re retinetur cum onere feudalitatis, cenſetur quodammodo ipſum feudum, ut prius à concedente retineri. Et ſic de conſuetudine & obſervantia communi toleratur, quod etiam in perpetua & irrevocabili conceſſione ad reditum, valeat & effectum ſuum operetur expreſſa retentio fidei. Quod etiam à contrario ſenſu tacite innuit textus in §. *fin. infra eodem ibi. Et ſans demiſſion de foy.* id eſt cum expreſſa retentione fidei, ut ibi dicemus. Ceſſante tamen iſta communi obſervantia, (quæ eſt ſola & vera hujus differentiæ ratio) dicendum eſſet idem juris eſſe in perpetua & irrevocabili conceſſione ad reditum, quod in perpetua & irrevocabili venditione: & idem in conceſſione ad reditum infra modicum tempus revocabili, quod in venditione aut alia alienatione infra ſimile tempus revocabili, ut primo caſu non prodeſſet etiam expreſſa retentio fidei, quia nullum jus dominii in re retinetur, & repugnat quem eſſe vaſſallum & nihil feudale habere. Secundo caſu prodeſſet vi hujus §. per rationes deductas *ſupra eodem quæſt.* 1. & 4.

31. Ampliatur quarto principalis concluſio, ſive venditor concedens aut aliter alienans ſit in fide patroni, & ab eo inveſtitus fuerit: ſive non. Quamvis enim prima facie non videatur quis fidem dimittere vel retinere poſſe quam nondum habet, & ad quam nondum eſt admiſſus à patrono: Tamen dicendum quod vaſſallus etiam ante fidem * actualiter præſtitam eſt vaſſallus: & ſive habeat inducias fidei, ſive non, quamdiu toleratur à patrono, cenſetur habitualiter in fide eſſe, & æquè ad omnia capitula fidelitatis obſtrictus eſt, & feudum negatione vel alia ingratitudinis noxa amittere poteſt. Et ſic habet beneficium hujus §. & poteſt libere de feudo diſponere retenta fide, ſicut pleno vaſſallo permittitur. Fortius dico quod nedum habet commodum hujus clauſulæ, quamdiu a patrono toleratur, ſed etiam poſtquam patronus etiam ex vero defectu hominis & jurium feudum prehendit, poteſt

* Fidelitas actualis & habitualis.

vaſſallus vel ejus hæres dicta prehenſione durante, vendere feudum & omne jus ſuum ſub facultate redimendi infra modicum tempus retenta fide, vel alio ſimili modo diſponere, & in vim dictæ clauſulæ & retentionis fidei non erit nova apertura feudi, nec nova aliqua jura patrono acquirentur, prout aliàs acquirerentur & exigi poſſent à patrono, ut ſuprà §. 33. *quæſt.* 43. Habet enim hæc clauſula * retentionis fidei duplex caput: unum reſpiciens patronum & hoc reſpectu importat quod concedens retinet fidelitatem, ſive actualem quam præſtitit patrono, ſive habitualem quam illi debet & præſtare tenetur, vel in ſuis ſucceſſoribus tenebitur, ratione mutationum ex perſona ſua vel hæredum ſuorum futurorum. Alterum caput reſpiciens recipientem, & hoc reſpectu importat quod concedens tenetur eum exonerare erga patronum, & indemnem reddere ab omnibus juribus & oneribus feudalibus præteritis & futuris, & ab omni injectione manus dominicæ ſuperioris patroni. Fallit autem principalis concluſio in venditione perpetua, *ut ſupra eodem, qu.* 1. vel ſi venditio, conceſſio in reditum, aut alia hujuſmodi alienatio, detegeretur ſimulata, & in novam & perpetuam recidere venditionem vel permutationem. Ex his habes clarificatam materiam hujus & * 35. §. *ſupra eodem.* Sed ad ampliorem doctrinam retento themate *quæſt.* 4. *ſupra eodem.*

* Retentio fidei duplex caput habet.

* Qui principium facit hujus §.

32. Sexto quæro. Quid ſi vaſſallus pendente præfata facultate redimendi vendiderit vel donaverit alii jus ſuum & actiones ſuas ad redimendum. Certum eſt quod ex hujuſmodi venditione vel ceſſione nullum jus aperitur per notata ſupra §. 23. *quæſt.* 8. & 9. Sed quæritur quid ſi pendente redemptionis tempore, cedens vel ceſſionarius ſine liberis moriatur, ex utrius perſona cenſeatur feudum aperiri? Et prima facie videtur quod ex perſona ceſſionarii duplici ratione. Prima, quia ad illum ſpectat jus redimendi & recuperandi feudum, & non ſpectat amplius hæc ſpes ad concedentem. Nec obſtat quod penes cedentem remanſerunt directæ actiones, quia ſunt prorſus inefficaces ex quo non eſt facta ceſſio ad commodum cedentis, ut per Angel. in *l.* 3. *C. de nova. & delega.* ſed ad commodum ceſſionarii & in rem ſuam. Et ſic cedens qui omnem ſpem amiſit, etiam omne jus amiſiſſe & nihil amplius retinere cenſetur. Illa enim retentio fidelitatis per quam alienans cenſetur interim remanere vaſſallus, non fundatur niſi in jure per alienantem retento, & in ſpe quam habet infra modicum tempus feudum recuperandi. Igitur ſi deſinat illud jus & illam ſpem habere, conſequens eſt ut ex tunc deſinat fidem retinere. Secunda ratio, quia * retentio fidei non eſt omnino perſonalis, & ſimpliciter retenta, cenſetur ſed retenta tam pro ſe quàm pro hæredibus, ut dictum eſt: igitur etiam & pro cauſam habentibus, quum ſimus in materia ceſſibili & in extraneum tranſmiſſibili. Et quemadmodum ceſſionarius aut quivis ſingularis ſucceſſor, cenſetur ipſo jure comprehenſus in retentione facultatis & juris redimendi. *per l. fin. C. de hæred. vel actis. vendi.* eodem modo videtur ipſo jure comprehenſus in retentione fidelitatis inhærente & acceſſoria juri redimendi retento: & conſequenter poſt hujuſmodi ceſſionem cenſetur fidelitas retineri in perſona ceſſionarii, ſaltem habenti ceſſionem irrevocabilem & in rem ſuam, ut ſupponitur in hac quæſtione.

* Retentio fidei an ſit perſonalis

33. Quibus non obſtantibus contrarium eſt dicendum, quod ex perſona cedentis vel ejus hæredis dumtaxat, debeat attendi mutatio feudi ſeu fidelitatis, quia retentio fidei in hoc conſiſtit, quod venditor obligatur ei quo cum contrahit, munia clientelaria ſubire erga patronum eique de juribus ſatisfacere, & inde emptorem exonerare & indemnem reddere. Sed hujuſmodi obligatio non tranſit in ceſſionarium, & venditor & ejus hæres ſemper remanent ad hoc obligati non obſtante dicta ceſſione, & non ceſſionarius, contra quem emptor nullam habet actionem. Et etiam in

Digitized by Google

vim dictæ retentionis fidei quæ ſuſpendit vel perimit jura. Alioquin ex dicta venditione purè debita, jus eſt acquiſitum & reſervatum patrono feudum prehendendi, & jura dominicalia exigendi ex mutationibus contingentibus in perſona venditoris vel ejus hæredum, in quem dicta obligatio deſcendit. Quæ quidem obligatio non immutatur nec alteratur invito patrono vel emptore feudi & in eorum præjudicium, per dictam ceſſionem, in qua nulla fit ceſſio vel mutatio feudi, ſed ſimplicis actionis ad feudum, quæ quoad jura feudalia attinet, impertinens eſt: per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 38. & * §. 23. *quæſt.* 9. Et quibus patet quod ſi pendente dicta facultate redimendi, contingat venditorem carentem liberis, & fortè laborantem in extremis vendere, donare aut aliter cedere jus ſuum & facultatem redimendi, hujuſmodi ceſſio non impedit quin morte cedentis feudum aperiatur, & poſt quadraginta dies prehendi poſſit cum lucro fructuum, donec hæres lateralis venditoris, renovaverit vel obtulerit fidelitatem cum relevio. Et pariter mors ceſſionarii, ſive vivo ſive mortuo cedente non facit feudum aperiri. Et hæc ſunt clara in venditione feudi & retentione fidei ad modicum tempus.

* Qui facit partem dicti § 33.

34. Secus putò dicendum in perpetua conceſſione ad reditum annuum & perpetua retentione fidei, quæ hoc caſu permittitur infrà eodem §. fin. ratione juris ſuper feudo retenti annui & perpetui reditus, in quo quodammodo ipſum feudum repræſentatur: quia ſi vaſſallus qui taliter alienavit, vendat, vel alio quovis titulo in alium transferat dictum jus reditus cum actionibus & appenditiis ſuis, & ſic cum eodem onere retentæ & ſubeundæ fidelitatis, ut moris eſt, cenſetur fidelitas retineri per ceſſionarium, vel eum cui deinceps pertinebit tale jus reditus, & ex ejus perſona amodò metiuntur mutationes feudi, & is tenetur ab oneribus feudalibus exonerare pro tempore ſuo, nedum cedentem ejuſve hæredes quibus ad hoc tenetur ex contractu proprio, ſed etiam poſſeſſorem feudi debitorem reditus, cui ad hoc tenetur ex natura obligationis reciprocæ dicti reditus. Non enim tenetur poſſeſſor feudi novum titulum ſeu obligationem reditus præſtare ceſſionario: nec ei ſolvere, niſi idem ceſſionarius onus dictæ fidelitatis ſuſcipiat, ſeque viciſſim ſecundum naturam reciprocæ obligationis hujuſmodi reditus obliget ad munia clientelaria ſubeunda erga patronum, & inde poſſeſſorem exonerandum, & reddendum indemnem.

35. Septimo quærò, retento themate præfatæ quæſtionis 4. Utrum ſaltem per viam actionis poſſit patronus petere jure retractus ſe ſubrogari in locum emptoris? Et videtur emptorem extraneum teneri feudum & actiones ſuas cum omnibus cedere patrono pretium & legales ſumptus offerenti, ut eamdem conditionem offerendo præferatur extraneo per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. Et quemadmodum in themate dictæ quæſtionis quartæ, ſtatim retractui proximitatis locum eſſe diximus infrà §. 173. etiam ante lapſum tempus redimendi, & non obſtante quod fides retente ſit per venditorem. Contrarium tamen eſt dicendum in retractu feudali per generalitatem hujus textus, quia retractus feudalis eſt unum de commodis & juribus feudalibus, quorum nullum petere poteſt patronus in hoc caſu. Nec obſtat quod hic textus non negat peti ab emptore ſeu novo acquiſitore: ſed ſolum ab antiquo vaſſallo, quia in conſequentiam prohibetur petere ab eo qui cauſam habet à vaſſallo. *Argumento l. fin. ff. de jurejurand.* Tum multum intereſt vaſſalli emptorem ſuum non poſſe deturbari, ut facilius poſſint vaſſalli indigentes pecunia ſibi conſulere. Tum quamdiu feudum non aperitur, ſed manet antiquus vaſſallus, non habet patronus ſe intromittere de contractibus vaſſalli, & ſic non eſt admiſſibilis niſi lapſo termino redemptione non facta, & tunc demum jura ſua exequi poteſt, & quintum pretii vel retractum ad idem onus petere poſſet.

36. Octavo quæro. Pone feudum fuiſſe venditum ſub facultate redimendi uſque ad tres vel novem annos, & illis finitis iterum ſub eadem facultate uſque ad alios tres vel novem annos: & ſic deinceps ſemper retenta fide. Reſpondeo * fraudem eſſe manifeſtam, quemadmodum à ſimili in re eccleſiaſtica prohibita alienari vel concedi ad longum tempus, ſi concedatur ad novem annos, cum pacto de renovando ad alios novem annos, vel cum expreſſa renovatione ad alios annos finita conceſſione prima, non valet machinamentum tanquam fraudulentum. Textus in *Authent. de non aliena. aut permut.* §. *neque autem, collat.* 2. quod expreſſim firmat Cy. in *l.* 1. *C. de jur. emphyt.* Joan. Fab. in §. *penult. inſtit. de uſufruct.* Alberic. poſt. Dyn. Oldr. in *l. pluribus*, §. 1. *in fin. ff. de verb. oblig.* Bald. in *c.* 1. *in fin. de his qui feud. da. poſſ. in uſib. feud.* Lap. Caſtel. *ho. in alleg.* 12. Ang. in *conſil.* 181. *ex forma & ſerie. ad fin.* Petr. de Anchar. *conſil.* 57. Card. *Clement.* 1. §. *fin. quæſt. ult. de reb. eccleſ. non alien.* Alex. in *conſil.* 78. *viſis duobus. lib.* 1. *quod eſt duplicatum. in conſil.* 167. *lib.* 2. Alexand. *conſil.* 105. *in cauſa & lite. lib* 3. Feli. in *cap. quæ in eccleſiarum. col.* 31. *de conſtitut.* Jaſo. in *l. manumiſſiones. ff. de juſti. & jur. in l. nemo poteſt, lect.* 2. *col.* 17. *ff. de legat.* 1. Franciſ. in *tract. feud. parte* 4. *num.* 92. Ampliatur quod dictum eſt de alienatione rei eccleſiaſticæ, etiam ſi expreſſè agatur quod nullum transferatur dominium, quia commoditas fructuum quæ ad longum tempus transfertur, pro vera alienatione habetur in materia prohibitiva, ad evitandum fraudem: ita Bald. in *Auth. hoc jus porrectum. col.* 1. *verſic.* 6. *de ſacroſanct. eccleſ.* Et ſequitur Fabian. de monte ſancti Savini *in tract. de empt. & vend. in* 4. *quæſt. principali. quæſt. ultima, verſicul. circa tertium.*

* Pactum de renovando in materia prohibita reprobatur.

37. Sed quæritur numquid ſaltem valeat uſque ad tempus permiſſum? Dicendum indubitanter quod ſic, in utroque vel ſimili exemplo hujus quæſtionis. Et de ſecundo exemplo eſt textus in *d.* §. *neque autem.* ubi non vitiatur niſi pactum renovandi, locatio autem remanet valida. Et eſt ratio, quia ex forma contractus ſunt plures facultates redimendi ut in themate quæſtionis noſtræ, vel locationes formaliter diſtinctæ & dinumeratæ, ut in *d.* §. *neque autem.* per textum & notata in *l. ſcire debemus. ff. de verb. oblig.* Et ſic non vitiantur niſi illæ quæ excedunt, & fraudem inducunt: & ita tenet Lap. in *d. alle.* 12. Et ſic non poteſt patronus ſtatim manum injicere feudo, ſed tenetur expectare lapſum triennii vel novem annorum juxta morem ſui cujuſque loci, lapſo autem illo tempore libere jura ſua exequi poteſt.

38. Nunc quæro, quid ſi venditione ſemel facta ſub pacto redimendi uſque ad duos vel quinque annos & retenta fide, tempus redimendi mutuo conſenſu, & ex poſt facto prorogatur, Reſpôdeo? Aut lapſo primo termino: & nullo modo præjudicat patrono, quia * non eſt prorogatio poſt tempus, ſed novus contractus, & nova libera & ſpontanea venditio. *l. ſed & manente. in fin. ff. de preca.* notat Alex. in *l. dies cautioni, in princ. ff. de damn. infect.* imò hoc caſu quum prima venditio fuerit hinc inde impleta, poteſt patronus ex ea petere quintum pretii ab emptore vel à venditore & nihilominus retractum à venditore redimente ex ſecunda venditione. Ampliatur, etiam ſi contrahentes dicant ſe per viam diſtractus & actus retroſimilis tantum diſcedere à prima venditione, quia nullo modo licuit diſtrahere poſt contractum ſemel hinc inde impletum, ut dictum eſt ſuprà 13. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 1. Et ſic eſt vera nova & ſecunda venditio, & verborum commentum veritatem immutare non poteſt, *l.* 2. *ff. de reſcind. vend.* Aut vero prorogatio eſt facta pendente adhuc termino, & videtur res manere in eadem cauſa & ſtatu, per *d. l. ſed & ſi manente in princ.* & prorogata ſunt ejuſdem conditionis & naturæ, ut pulchrè Paul. *conſ.* 389. *ſi conſideremus. lib.* 1. Maria. Socin. in *cap. ſignificaſti. collat.* 3. *num.* 8. *de for. compet.* Sed adverte, hoc eſt verum inter ipſos prorogantes quantum ad ea de

* Prorogatio facta lapſo termino eſt novus contractus.



Digitized by Google

quibus diſponere poſſunt, ſed non in præjudicium tertii cui præjudicare non poſſunt, ut patet in *l. ſi cum Hermes, C. de loca. in l. item quæritur. §. qui impleto verſic. ſed hoc ita verum eſt. ff. locat.* & tetigi ſuprà §. 33. *quæſt.* 14. *num.* 45. Ad hoc Alberi. *in* 2. *par. ſtat. quæſt.* 143. Unde ſubdiſtinguo. Aut tempus additum una cum prorogato ſimul, non excedit tempus permiſſum vaſſallis ad vendendum ſub facultate redimendi retenta fide: & prorogatio valet etiam reſpectu patroni, cui non dicitur fieri præjudicium, ſed cenſetur vaſſallus uti jure & facultate ſibi conceſſa. Aut vero excedit illud tempus, & tunc clarum eſt quod quatenus excedit non valet reſpectu patroni. Sed eſt dubium an valeat prorogatio pro rata temporis permiſſi. Ut clariùs intelligatur,

39. Pone feudum ſitum ſub conſuetudine Bleſenſi vel Turonenſi (ubi expreſsè conceditur tempus novem annorum) fuiſſe venditum ſub facultate redimendi uſque ad quinque annos: deinde ante lapſum quinquennii factam prorogationem ad alios quinque annos poſt lapſum primi quinquennii computandos. Patronus autem ſtatim lapſo primo quinquennio injecit manum feudo. Intercedunt emptor & venditor: promptè docent de prorogatione pendente termino facta per inſtrumentum authenticum. Ideoque cauſantur non potuiſſe feudum prehendi niſi ſaltem poſt quatuor annos: & ſic expleto novennio à die venditionis, concludunt ad retractionem prehenſionis cum impenſis, damnis & intereſſe, & interim ratione promptæ fidei manum levari per proviſionem. Ut cætera omittam, litis cardo in eo vertitur: An hujuſmodi prorogatio ſit nulla in totum reſpectu patroni. An vero ſolum vitietur quatenus excedit quatuor annos per ſe, ſive novennium à die venditionis? Et breviter reſpondeo * non vitiari niſi quatenus excedit. Et ſic prehenſio feudi tanquam præmaturè facta ad irritum deducenda eſt abſque tamen damnis & intereſſe, ſaltem ſi patronus hujuſmodi ſecundam prorogationem ignoravit. Veritas tamen hujus dicti pendet ab ardua quæſtione, & latiùs ramos protendente quam prima facie videatur. Quando tamen huc excidit, expediemus, & ſemel pro multis reſolvemus in quæſtione ſequenti.

* Prorogatio exceſſiva, non vitiatur niſi in exceſſū.

40. Decimo quæro, Vaſſallus vendidit feudum ſub facultate redimendi uſque ad viginti annos retenta interim fide: Utrum patronus poſſit ſtatim manum injicere feudo & jura ſua exigere? An vero ſaltem teneatur expectare lapſum trium vel novem annorum ſeu temporis permiſſi? Et prima facie videtur non poſſe feudum prehendi niſi poſt lapſum temporis permiſſi. Primo, quia in ſeparabilibus * utile per inutile non vitiatur *leg.* 1. *§. ſed ſi mihi, ff. de verbo. obligat. cap. utile. de reg. jur. in* 6. In ſummis autem & in tempore quoniam conſiſtunt in quantitate nūmerali ſeparabili ex exceſſu, qui ſolus vitiatur, & remanet diſpoſitio valida in reſiduo, ut patet in donatione, quæ ſi excedat quingentos aureos, non valet ſine inſinuatione, etiam ſi fiat in perſonam conjunctam *l. data. C. de dona.* Tamen non vitiatur niſi in exceſſu: ſed remanet efficax uſque ad ſummam permiſſam *l. ſancimus, l. penult. C de dona.* Et idem eſt in terminis juris in donatione facta à patre filiofamilias, vel à marito uxori, vel contra, quia quamvis ſi excedat dictam ſummam non confirmatur morte, ut eſt textus in *l. antepen. C. de dona. inter virum & uxorem.* verum eſt quatenus excedit, ſed benè confirmatur uſque ad dictam ſummam dumtaxat, *per d. l. penult. in fin. quamvis gloſſ. in d. l. antepen.* ſubobſcurè, & ibi Sali. apertè velint contrarium: in quo Jaſo. vacillat, in *l. 1. ſed ſi mihi, col. 3. ff. de verb. obligat.* Sed non eſt dubitandum, ex quo in *d. l. ſancimus & l. penult. C. de dona.* illud ponitur pro regula generali ſine diſtinctione, & in dicta *l. antepen. C. de donat. inter virum & uxorem,* non diſponitur expreſsè nec ſpecialiter de contrario, & conſequenter *verſic. nam amplioris, in dicta l. antepen.* debet intelligi ſecundum aliàs leges, videlicet ſecundum dictam *l. ſancimus.* Inſinuatio an ſit neceſſaria diximus infrà §. 161. Patet etiam in *l. pecuniæ fœnebris, in princ. ff. de uſur.* ubi quamvis reprobata ſit ſtipulatio uſurarum ultra legitimum modum, intelligitur quatenus eſt exceſſus, alioquin pro modo cujuſcumque temporis (ſuperfluo detracto) ſtipulatio vires habebit: ex quo textu pulchra quæſtio in materia redituum decidetur infrà §. 94. Infinita alia ſimilia adduci poſſunt, ſed ab his temperandum puto, quia licet ſimilia ad copiam & oblectationem juvent, tamen raro concludunt, & judicium (quod potiſſimum eſt) plerumque obruunt, quare his parciſſimè utor.

* Utile per inutile quando non vitiatur,

41. In contrarium quia in individuis utile per inutile vitiatur & impeditur. *l. 1. §. Item quæritur, ff. de aqua. quotid. & æſtiva. not. in d. §. ſed ſi mihi.* Sed hic non eſt niſi unica facultas redimendi univocè concepta, & ſic non poteſt pro parte impedire patronum, pro parte non, quamvis aliud ſit ſupra *eo. quæſt.* 8. ubi ſunt plures conceſſiones formaliter ſeu virtualiter diſtinctæ: tum ut tradit Bart. poſt Jacob. Butri. in *l. grate. §. illud. ff. de fidejuſſor. & omnes doctores ſequuntur. in dict. §. ſed ſi mihi.* quatuor modis aliquid cenſetur individuum. Primo ratione formæ in actu requiſitæ, *dict. §. illud.* Secundò ratione neceſſariæ dependentiæ *l. 1. & 2. ff. de pecun. legat.* Tertiò propter voluntatem contrahentium *l. Padius, ff. de arbit.* Quartò ex natura & ſubſtantia rei, ut in ſervitutibus *l. quarta. §. Cato. l. ſervitutes non dividuntur, ff. de verbo. oblig.* Hic autem ſumus ſaltem in tertio individuo. Patet: quia venditor præciſè voluit habere ſpatium viginti annorum ad redimendum & veriſimiliter non erat venditurus ſub minoris temporis facultate: Igitur non poteſt fieri diviſio nec ſeparatio *l. quod ſi duo. ff. de in diem addict. l. ſi quis aliam, ff. de ſolut. l. cum ejuſdem, ff. de ædil. edic. cum ſimilibus.*

*Individuū quatuor modis eſt,

42. Ad hoc facit, quod Ludov. Rom. in *conſ.* 66. eximiè decidit electionem factam ad tres annos, non valere etiam ad annum dumtaxat, ſtante ſtatuto quod electio conſiliariorum fiat ad annum & non ultra, & ſi contra fiat, ſit nulla. Et quod Bald. in *l. quicumque col.* 1. *C. de bon. quæ libe.* decidit locationem rei eccleſiæ factam ultra tempus permiſſum ſine ſolemnitate, non valere, etiam uſque ad modicum & permiſſum tempus, ſed in totum nullam eſſe: & idem decidit Lap. in *alle.* 80. *quæris cum locatio.* Aret. Soc. in *d. l. §. ſed ſi mihi ff. de ver. oblig.* Super quo attende, quia communiter doctores in dicta *l. ſed ſi mihi. & in Auth. qui rem. C. de ſacroſ. eccl.* confundunt ſimul iſtas quæſtiones: An conceſſio rei eccleſiaſticæ facta ultra ſolitum, puta ultra tertiam generationem, vel ad longum tempus, valeat ſaltem uſque ad tertiam generationem, vel ad modicum tempus. Et tamen multum differunt ab invicem, & ut quàm breviùs & facilius fieri poterit procedam, reſolvo hanc materiam per duas concluſiones.

43. Prima, ſi res eccleſiæ ſolita concedi in emphyteuſim uſque ad tertiam generationem, concedatur ſine juris ſolemnitate uſque ad quartam generationem, valet conceſſio uſque ad tertiam generationem dumtaxat, & non vitiatur niſi in eo quod eſt ultra ſolitū. Ita decidit Bald. in *Auth. ſi quas ruinas col. 1. de ſacroſ. eccleſ. in l. ſi pupillorum. in fi. ff. de reb. eod.* & hæc eſt perpetua opinio Bal. nec invenitur alibi contrarium tenuiſſe, quicquid præfati doctores ad pauca advertentes citent Bal. in diverſum in aliis locis, ſed illic loquitur in longe diverſo caſu. Et fundatur Bal. in §. *neque illud. in Authentic. de non alien. col.* 2. Ubi pactum de extendendo in ulteriorem generationem rejicitur, & remanet conceſſio valida uſque ad generationem ſolitam. Idem tenet Paul. & ibi Philip. Deci. in *Auth. qui rem* (ubi Bart. dubitavit) *C de ſacroſ. eccleſ.* Imol. Cardi. in *c. pen. col. pe. de feud.* Alex. in *conſi.* 38. *conſideratis his col. fi. lib.* 2. Franc. in *tract. feud. in* 2. *part. d.* 6. Et eſt crebrior & vera opinio. Ratio punctualis eſt, quia tot cenſentur eſſe conceſſio-

Digitized by Google

nes quot ſunt generationes: per notata Bart. in *l. mortis cauſa capitur, ff. de dona. cauſa mor.* Bart. & Alex. in *l. ſi mihi & Titio, ff. de verbo. oblig. & dictum eſt ſupra* §. 22. *q.* 25. *&* 26. & ſic una non vitiatur per aliam.

44. Et iſtud procedit nedum quando expreſsè & formaliter verbum & actus cedendi repetitur in unaquaque perſona vel generatione, quo caſu non eſſet dubium, ut patet ſuprà *eo. q.* 6. ſed etiam quando ſimpliciter fit conceſſio in quatuor vel tot generationes, quia virtualiter repetitur & renovatur conceſſio in qualibet generatione. Et* rejiciendam puto diſtinctionem Joan. de Imol. in *l. quod debetur, ff. de verbo. oblig.* ubi diſtinxit an conceſſio ſit facta per dinumerationes generationum, ut concedo in primam & inſecundã & in tertiam & in quartam generationem, & tunc procedet opinio Baldi, an vero conceſſio ſit facta ſimpliciter uno contextu, ut concedo in quartam generationem, & tunc procedet opinio contraria, quod ſi unica conceſſio, & totum vitietur: quoniam hujuſmodi diſtinctio magis verbalis eſt quam realis, & eo ipſo quod conceditur in plures generationes, virtualiter multiplicatur conceſſio in qualibet generatione, & eo ipſo videtur actum, quod quilibet ſuccedentium accipiat jus & cauſam ab eccleſia concedente, & non à priore emphyteuta.

*Reprobatur diſtin. Joan. Imol.

45. Idem dicendum in ſimilibus, ut ſi eccleſia conſuevit infeudare in maſculos tantum: & concedat in feudum recipienti pro ſe & ſucceſſoribus ſuis tam maſculis quàm fœminis, quamvis non valeat infeudatio quantum ad fœminas, per notata in *c.* 2. *de feud. & in c.* 1. §. 1. *qui feud. dar. poſſ. in uſib. feud.* tamen remanebit valida quantum ad maſculos & perſonas conſuetas: ita decidit Bald. in *c.* 1. *ſuper ver. conſuetudo.* & ſequitur ibi Martinus Laud. *de his qui feud. dar. poſſ. in uſib feud.* Rapha. Fulg. in *conſ.* 220. *nobiles de Fortiate.* Jacob. de S. Georg. in *inveſt. in ver. in feud. col. fin. verſic. Sed an ſaltem.* Et pariter ſi ſit ſolitum infeudari in unum hæredem tantum: & fiat infeudatio in duos, valebit uſque ad unum & primum hæredem tantum, nec permiſſum ab inutili vitiatur: ut tradit Bald. in *cap. ſimiliter*, §. 1. *col.* 3. *de leg. Conradi.* & hæc ſequuntur, Imol. & Cardin. in *cap.* 2. *de feud.*

46. Hanc tamen concluſionem quod valeat conceſſio uſque ad generationem ſolitam, & eatenus utrimque obliget, limito ſi recipiens patiatur damnum, puta quia tempore conceſſionis dedit trecentos aureos eccleſiæ, ut reciperet ab ea uſque in quartam generationem, vel aliàs non erat contracturus niſi haberet cum effectu uſque ad quartam generationem: quia tunc quamvis ex parte eccleſiæ teneat conceſſio uſque ad tertiam generationem, & non poſſit eccleſia in hoc contravenire: tamen non tenetur recipiens ſtare, nec emphyteuſim tenere & onera conventa facere, niſi ſibi ſolemniter confirmetur uſque ad quartam generationem. Alioquin quũ non ſit ſecurus poterit diſcedere, & quod ab initio ſolvit pro rata repetere, & hoc eſt de mente Alex. & Soci. in *d. §. ſed ſi mihi.* quod verum puto *per l. Julianus, §. ſi quis colludente. ff. de actio. empt.* & eſt multum notandum, quia doctores ibi non declarant. Nec obſtat quod contra hanc primam concluſionem tenet Ang. in §. *emphyteuſim.* in *Authent. de alien. & emphyt.* Jaſ. in *d. Authent. qui rem per text. d. §. emphyteuſim. verſi. aliter autem penitus*, *in Authent. de alien. & emphyten.* quia ille verſic. *aliter autem*, non refertur ad totam conceſſionem, ſed ſolum ad exceſſum inſolitum & prohibitum. Et ſenſus eſt quod res eccleſiæ non poteſt dari in emphyteuſim niſi uſque ad metam ibi taxatam, & quod aliter fit, id eſt, ultra metam taxatam, nihil penitus habet roboris: ſed propter hoc non tollitur, quominus illud quod fit infra metam licitam, valeat, quum illud non ſit aliter factum, & ita ad illum textum rectè reſpondent Deci. in *d. Authent. qui rem ad fin.* Franc. in 2. *par. feud. qu.* 6. & ita etiam voluit ſolvere And. Alcia. in *d. §. ſed ſi mihi num.* 20. *licet non clare exprimat.*



47. Secunda* concluſio, ſi locatio vel conceſſio rei eccleſiaſticæ fiat ad longum tempus, in totum vitiatur & non valet etiam uſque ad novem dumtaxat, vel pauciores annos. Textus eſt apertus in Clement. 1. *de reb. eccleſiaſt. non alien.* ubi dicitur quod nec recipienti jus aliquod acquiratur. Expendatur *negativa cũ dictione aliquod, quæ etiam in qualibet minima parte verificatur. *Gloſſ. in Clem.* 1. *in ver. aut earum parte. de foro. compe.* & ibi Car. & Panor. Feli. in *cap. paſtoralis, in fin. princ. de offic. delega.* & ſic nullum jus acquiritur. Et eſt ratio, quia non eſt niſi unica conceſſio, & ſic cum peccet in forma, in totum irritatur. Et ita poſt longam diſputationem decidit Lap. *in alleg.* 80. *quæris cum locatio.* Ubi allegat. Barth. ita conſuluiſſe, & eſt verum, ut patet in *ſuo conſil.* 159. *Viſa quadam conſtitutione.* Et ita etiam tenet Bald. in *l. quicumque col.* 1. *C. de bon. quæ liber.* & ſequitur Jaſon. in *l.* 1. §. *ſi quis ita. col.* 8. *verſic. limita quarto. ff. de verbor. oblig.*

*Secunda concluſio.

*Negativæ vis.

48. Numquam legi Bald. tenere contra præfatam primam concluſionem, ſed benè contra hanc ſecundam in *conſil.* 475. *quidam abbas. lib.* 1. Ubi dicit quod quandoque inutile venit ad adjiciendum, quandoque ad minuendum, quandoque ad ſpecificandum ſpeciem contractus: & quod primo caſu ſi non valet quod ago ut ago, videlicet in totum, valeat ſaltem in parte in qua poteſt, ut *ff. de preca. l. cum precario.* Secundo caſu non valeat in aliquo, ut in *l. Padius. ff. de arbitr.* ex defectu conſenſus. Tertio caſu, quia non conſentitur in ſpecie contractus, non valeat niſi aliquando ad excipiendum *l. ſi ego. ff. ſi cer. pet. l. ſi tibi dederim. ff. de dona.* deinde in quæſtione, an conceſſio uſque ad viginti novem annos, valeat ſaltem uſque ad novem; dicit hoc pertinere ad primum caſum: diſtinguit tamen, aut conceſſio fuit facta pro unico pretio, puta pro mille pro toto tempore: & tunc non valet in aliquo, quia propter unitatem pretii non poteſt contractus dividi. *l. cum plura. ff. de ædil. edict.* Aut vero per ſingulos annos ſolvitur pretium ſive penſio illius anni, & tunc inutile per utile non vitietur, ſed valeat uſque ad novem annos, etiam ſine aliqua authoritate epiſcopi, & certa iſta deciſio ſatis plauſibiliter videretur admittenda, ſed in puncto juris non eſt vera, & eſt directo contra textum *d. Clem.* 1.* Nec obſtat quod adducit Bald. de inutili adjecto ad augendum, quia eſſet verum quando illud inutile eſſet ſeparatum, ut in *d. l. cum precario & in d. §. neque illud in Authent. de non alien.* Vel quando propter expreſſam vel virtualem relationem diverſarum perſonarum vel generationum ſeparari poſſet. Hic autem ſeparari non poteſt non obſtãte quod quolibet anno ſolvitur penſio, quia hoc non facit quin ſit unica ſtipulatio & unica conceſſio. Textus eſt in *l. ſi Stichum. §. ſi ſtipulatio. ff. de verb. oblig.* Nec etiam iſta æqualitas penſionis pro quolibet anno (etiam dato quod in principio contractus nulla notabilis ſumma ſoluta fuerit) facit æqualitatem intereſſe pro rata temporis, ut tantum reſpectu utriuſque utrique valeat & commoda ſit locatio pro novem annis reſpectu novem annorum, quantum pro viginti novem annis reſpectu totius, imò poteſt eſſe magna captio, & non fieret diviſio ſine damno alterius, maxime eccleſiæ concedentis, quia notorium eſt quod quando prædia conceduntur ultra decem annos, vel in perpetuum, levior eſt penſio, quam quando locantur uſque ad quinque vel novem annos dumtaxat. Et ſic ſi locatio longi temporis reduceretur ad novem annos, ſine augmentatione penſionis, multum læderetur eccleſia, quæ non fuiſſet conceſſura ad novem annos dumtaxat, niſi ſub integra penſione, quanta præſtari ſoleat à colono ex vera conductione. Unde* in majori tumpore non continetur minus, nec poteſt fieri ſeparatio. Et hanc differentiæ rationem ſentit gloſſ. 2. in *l. ſi decem. ff. locati.* & pleniùs tradit Bald. in *d. conſ.* 149. *col. fi.* & poſt eum Lap. *alleg.* 80. ubi pleuè reſpondet ad *objecta.* Hanc etiam partem ſequitur Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapo.* 170.

* Contra Bald.

*In majori tempore non ineſt minus.



Digitized by Google

licet non diſtinguat conceſſionis modos. Ex his habes effuſiſſimam materiam ſub paucis reſolutam, fructumque laboris prolixi.

49. Modo redeundo ad quæſtionem noſtram, clara relinquitur deciſio pro ſecunda parte. Non obſtant adducta pro prima parte. Et primo *d. l. ſancimus*, *C. de donat.* quia loquitur in moderanda liberalitate, in quo nec donans, nec donatarius læditur: donans non, quia tantum immunis eſt: donatarius non, quia ſemper ſibi acquirit, licet minus. Ita ſolvit Bart. in *d. conſil. ad fin.* cujus litera alioquin corruptiſſima debet ita reſtitui. Eodem modo reſpondeo ad *l. pecuniæ & l. placuit*, *ff. de uſur.* quia loquitur in moderatione lucri in quo licitum, ab illicito exceſſu, ideo ſeparabile eſt: quia hoc faciendo neuter læditur, ut patet ad ſenſum. Secus in præſenti, quia ſi facultas redimendi viginti annorum reduceretur ad tres annos, venditor gravem jacturam pati poſſet, puta perpetuam amiſſionem feudi & hæredii antiqui minus juſto pretio (onere redimendi circumſcripto) venditi, & quod infrà tam breve tempus non poſſet commodè ab eo redimi. Nec obſtat ſi dicas omnia hic adducta loqui in diverſis terminis, videlicet in actu in totum vel in parte nullo: hujuſmodi autem facultas redimendi, ſive ad viginti ſive ad triginta annos, nullo modo de ſe eſt nulla, ſed in totum valida, & efficax, quia hoc fateor, ſed dico quod retentio fidei ad tantum tempus ſimpliciter facta, in totum eſt nulla, quum non ſit facta in caſu permiſſo & excepto, & ſic ſtatim locus eſt aperturæ feudi & regulæ §. 33. *ſuprà eod.*

50. Quid ergo dicemus ad fin. *quæſt. 7. ſuprà eo.* Videtur enim per deducta in hac quæſtione quod illa prorogatio quum ſit unicus actus per ſe non poſſit dividi, & pariter quod retentio fidei illi implicita non poſſit dividi, & quod nullo modo proſit vaſſallo, nec eum relevet erga patronum, quum non ſit facta ſecundum formam, ſed contra vel ultra formam permiſſam, & ſic præfata prehenſio feudi eſſet valida: ſed hoc non obſtante perſiſto in ſententia, & moveor, quia illa prorogatio de qua in *d. q. 7. ad fin.* quum ſit facta ex intervallo, proceſſit ex mera liberalitate emptoris, & ſic quum hujuſmodi actus non ſortiatur individualitatem niſi ex voluntate partis, ut *ſuprà eo. quæſt. num.* 41. ſicut donatio & uſurarum ſtipulatio recipit diviſionem, ita & hujuſmodi prorogatio, quoniam ſi emptor obtuliſſet venditori prorogare uſque ad quatuor annos, vel etiam uſque ad unum annum dumtaxat, venditor illud utporè ſibi utile veriſimiliter acceptaſſet. Et conſequenter retentio fidelitatis illi prorogationi implicita (debet enim prorogatio fieri cum qualitatibus prorogati. *c. ſi qui de prebend. in 6. lecta. & ibi* Jaſo. *col.* 5. *ff. de rebus credi.*) eamdem dividualitatem recipit. Et ſicut in majore ſumma minor ineſt, quando ſtipulator non habet damnum, ſed æquè minorem ſummam acceptaturus erat, ita eadem ratione concurrente, in majori facultate vel tempore ineſt minus. Secus dicerem ſi ab initio in terminis ejuſdem quæſtionis & conſuetudinis conventum fuiſſet feudum eſſe venditum ſub facultate redimendi uſque ad quinque annos, & illis lapſis rurſus uſque ad alios quinque annos: quia retentio fidelitatis non prodeſſet niſi pro primo quinquennio dumtaxat: non autem pro ſecundo: in quo non poteſt fieri diviſio temporis permiſſi à non permiſſo, quia totus contractus eſt individuus, & taliter non aliter (ut præſumitur) contracturi erant.

51. Undecimo quæro: Quid ſi vaſſallus habens latifundium feudale, conceſſit & alienavit ſimpliciter certam partem ad onus certi annui & perpetui reditus, non retento alio jure nec appoſita clauſula retentionis feudalis? Certum eſt quod non eſt locus beneficio dictæ clauſulæ, ſed cenſetur fides dimiſſa & feudum apertum in portione alienata. Sed quæritur quæ ſint jura patroni? Reſpondeo, poteſt manu injecta (juxta formam §. 1. *ſupra eo.*) in portionem alienatam, ſi ui fructuſque ſuos facere, donec acquirens juſta fecerit vel debite obtulerit, nec interim dictum reditum ſolvere vel deducere tenebitur: neque de fructibus: neque de relevio quum non ſit infeudatus: per notata *ſupra* §. 28. & *infra* §. 59. hoc eſt clarum. Sed quantum ad jura utilia, an relevium, an vero quintum pretii vel retractus feudalis debeatur? Latè diſputari poſſet, diſtinguendo inter reditum redimibilem vel non, & inter redimibilem in perpetuum, vel infra certum modicum tempus dumtaxat, inter redemptum in continenti, vel ex intervallo. Sed ut brevius & reſolutiùs procedam, facio concluſionem in præfato themate, quod relevium dumtaxat debetur, non autem quintum pretii: nec etiam retractui feudali, vel proximitatis locus eſt: nec ſufficeret retrahenti eamdem offerre conditionem, quia non eſt proditum jus quinti denarii, vel retractus, niſi in venditione: ſed hic neque eſt venditio, neque contractus ſimilis aut reducibilis ad venditionem, ſed omnino diverſus, *ut in ſimili, ſupra* §. 33. *qu.* 12. *num.* 56.

52. Fallit, ſi proceſſerint proloquia venditionis, & paulo poſt à conceſſione in reditum, acquirens redemerit eumdem reditum mediante certa pecuniæ ſumma, quia tunc ex temporis brevitate, redemptione reditus & proloquiis, ſatis præſumitur conceſſio (quæ tam multo tempore duravit) ſimulata ad occultandum veram venditionem, quare quinto pretii vel retractui feudali locus eſt, & ad optionem patroni. Et ſimiliter proximus concedentis eligere poteſt, an velit feudū ipſum retrahere, an vero reditum, quia non poterit acquiſitor feudi impedire retractum reditus, attento quod ex forma conceſſionis non erat redimibilis, & ſic quantum ad ſucceſſiones & retractum proximitatis, cenſetur ſubrogatus loco rei, per notata infrà §. 179. Secus ſi ab initio conceſſionis cautum fuiſſet dictum reditum mediante certa pecuniæ ſumma redimi poſſe, quia tunc proximus non poſſet à redimente retrahere reditum naturali & neceſſario ſuo ſive per redemptionem extinctum. Imò ſi fortè ante redemptionem à concedente extraneo venditum retraxiſſet, quod poteſt, teneretur pati redemptionem à debitore. Sed hoc caſu quando conceſſio facta eſt ad reditum redimibilem, multo fortius redemptione infra modicū tempus (infra annum) ſecuta, locus eſt utrique retractui reſpectu ipſius fundi, & etiam quinto pretii in re feudali, vel laudimiis in re cenſuaria. Faciunt quæ diximus ſuprà §. 33. *q.* 22. quando compermutans infrà modicum tempus redimit fundum quem tradiderat, & incipit utrumque poſſidere.

53. Circa quod adverte, quod differentia eſt, an vaſſallus cedat feudum ſuum pro certo reditu ab alio debito certa pecunia redimibili: An vero pro reditu redimibili à ſe debito: An vero concedat ad reditum redimibilem: quia primo caſu ſtatim etiam redemptione non facta locus eſt utrique retractui & quinto pretii, dummodo ſit reditus pecunia conſtitutus ad rationem unius pro duodecim, aliàs cenſetur vera permutatio, niſi aliæ accedant conjecturæ, ut diximus ſupra §. 33. *qu.* 18. Secundo caſu idem dicendum, quod de vera venditione per notata ſuprà §. 20. *gl.* 5. Tertio vero caſu, non eſt continuo locus retractui, vel quinto pretii, ſed relevio dumtaxat, niſi infrà modicum tempus ſequatur redemptio, vel aliæ concurrant fraudis & ſimulationis conjecturæ.

Duodecimo, circa quæſt. 3. ſuprà, eod. vidi pulchram quæſtionē in facto. Vaſſallus majorem partem feudi ſui vendidit in perpetuū retento cenſu annuo & fide. Certum eſt per *not. qu.* 3. non eſſe locum alicui juri feudali: ſed poſt decem annos contingit eumdem vaſſallū totū reſiduū eidem vendere, & ſic dimiſſa fide quā etiā fruſtra & ſimulatorie retineret toto reſiduo abſolute vendito, emptor ultimus offert jura domino, & quintū ultimi pretii, dominus petit quintū totius, id eſt primi & ſecundi pretii. Quid juris? multi tenebant pro domino quaſi prima venditio ſit præparamentum ſecundæ ut ad primordium tituli poſterior foret eventus. *l. unica*

Digitized by Google

*ad fi. C. de impo. lucrat. deſcript. lib.* 10. Franc. Cur. ſenior. *conſ.* 69. *col.* 6. Tum ſecundo, quia primæ venditionis jura feudalia ſuſpenſa ſunt quandiu retinebatur fides donec dimitteretur. Sed nunc dimiſſa eſt, ergo reſurgunt, ſeu potius nunc primum in actum (quaſi de potentia interim ſopita) exeunt. Tum tertio, quia nunc dominium, verum eſt totum feudum eſſe, idem venditum, nec amplius fidem retineri. Ergo totius feudi integrum ſeu totale quintum debetur, & non pro rata ultimæ venditionis tantum. Tum quarto, quia ſimile eſt ac ſi quis primo vendit quartam partem feudi ſui ſub pacto redimendi ad triennium retenta fide. Et poſt biennium eidem vendit aliam quartam partem ſub eodem pacto, deinde aliam, ultimo totum reſiduum abſolutè. Quo caſu certum eſt domino feudi deberi quintum pretii omnium venditionum totius feudi, vel retractum totius feudi ſi hoc eligat, ergo idem in præſenti caſu, in quo videtur eadem vel ſimilis ratio. Quibus non obſtantibus contrarium dicendum eſt, quia primus contractus non eſt factus in fraudem nec in præparamentum ſecundi, ſed per ſe & abſolute, ut longum intervallum oſtendit, & fuit legitimus & validus contractus, ex quo nulla jura domino debentur, ſed tantum in ſecundo. Patet, quia ſi nunc reſiduum vendidiſſet tertio, nulla jura de novo orirentur ex priore contractu ex quo etiam nulla orta ſunt. Ergo nec hic, ſed tantum de ultimo, ſeu pro rata ultimi contractus. Primus enim contractus liber eſt à juribus feudalibus, & nunc liberum eſt vaſſallo totum jus ſuum cuivis vendere. Tum minus poteſt conqueri dominus feudarius quod vaſſallus vendidit eidem vel ejus hæredi, quia ſic totum feudum in eadem perſona reunitur, & deinceps veriſimiliter citius integre vendetur quàm ſi vendidiſſet extraneo. Igitur non apparente ſufficiente materia fraudis vel ſimulationis, non plus, ſed potius minus debetur patrono, ex eo quod eidem quàm ſi tertio facta eſſet reliqui venditio. Et ſic non obſtat primum, nec etiam ſecundum, quia ex hypotheſi non fuit fides ad tempus, nec ſuſpenſivè, ſed in perpetuum retenta, & ſtatim ab initio valuit ea conceſſio in cenſum vel in ſubfeudum perpetuo & abſolutè, ſive vaſſallus ob id receperit pretium ſive non, quia neutro caſu locus aperitur juribus dominicis, abſque tamen præjudicio domini in futurum, quoties enim feudum ipſum in totum vel in parte mutabit manum, debebitur relevium de toto vel tota parte integra, quaſi conceſſio illa non eſſet facta, & totius prehenſi feudi fructus ſuos faciet dominus, quia nihil ad ſe de tali cenſuario ſeu vaſſallo à ſe non approbatis ſalvo eorum recurſu contra concedentem. Non obſtat tertium, quia per ultimum hunc contractum feudum non eſt plenè venditum, ſed in ſtatu in quo apud venditorem eſt de præſenti, cum onere præcedentis conceſſionis, & ſic non poteſt deberi quintum pretii niſi ad limites hujus ultimi contractus, quia libera eſt facultas contrahendi nunc iſto nunc alio modo, ut minus vel nihil commodi debeatur patrono, dummodo verè & non ſimulate contrahatur, ut diximus ſuprà §. 33. Vaſſallus etiam poteſt totum feudum vendere viliſſimo pretio, & reliquum donare propinquo vel concedere ad perpetuum reditum, & ſic non erit locus quinto niſi pro rata pretii. Quo etiam omiſſo, poteſt patronus eligere relevium integrum, per notata ſuprà §. 33. *in fin.* nec erit locus retractui feudali contra propinquum, nec contra extraneum niſi pro rata modici pretii, & ſic inutiliter. Non obſtat quartum, quia eo caſu retentio feudi non eſt abſoluta, ſed pendet, quia lapſo tempore ſine novo contractu & ex potentia prioris contractus, in actum exibunt jus retractus vel quinti pretii ad electionem domini. Quod ſi priori themate retento venditio reſidui facta eſſet tertio vel pluribus aliis ſeorſim, ut vidi, res haberet minus diſputationis. Sed ſi paulo poſt priorem illum contractum totum reſiduum eidem venditum fuiſſet, tunc propter temporis brevitatem prior contractus præſumeretur factus in præparationem ſecundi & artificium quæſitum in fraudem domini. Nec erit ſimplex fraus, ſed exquiſita ſimulatio, quia lex non eſt imponenda verbis nec formæ faciendi quando apparet de reali effectu, & reſpectu tertii qui habebat juſtum intereſſe. Sufficiunt probabiles conjecturæ cum reali effectu ad ſimulationem probandam. Bart. *conſil.* 55. *incip. Petrus Nicol.*

54. Decimo tertio ad complementum materiæ hujus, &* 35. §. *ſupra eod.* quæro, Utrum vaſſallus (& idem de cenſuario) invito patrono poſſit feudum in totum vel in parte transferre in eccleſiam, vel aliam *manum mortuam? Et hic vulgari verbo utor, quo manum mortuam vocare ſolent eccleſiam ſive civitatem, aut collegium, vel aliud quodcumque corpus, ſive ſeculare, ſive eccleſiaſticum, bonorum capax, quod ideo manus mortua vulgò nuncupatur, quod ſicut ſemel mortuus amplius non moritur, ita hujuſmodi corpus non moritur, nec mutatur, & licet omnes perſonæ, ex quibus conſiſtit, moriantur & mutentur, idem ſemper permanet, *l. proponebatur. ff. de judi. l. ficut.* §. *in decurionibus. ff. quod cujuſque univerſ. nom. cap. quoniam abbas. de offic. delega.* quemadmodum & in grege dicitur in *l. ſi grege. ff. de leg.* 1. *& in domo. in l. ſi ita legatum.* §. *fi. ff. de leg.* 1. Et in navi *l. inter ſtipulantem.* §. *ſacram. ff. de verb. oblig. l. qui res.* §. *aream. ff. de ſolut.* ubi jureconſultus veterem quamdam diremit philoſophorum diſceptationem, de navi qua * Theſeus (qui poſt mortem Ægei patris decimus Athenienſium rex fuit tempore Tolæ ſexti Hebræorum judicis) ad Cretam navigavit. Et interempto duce Tauro, vel fabuloſo monſtro Minotauro, Labyrinthum cum filo Ariadnes exivit & Athenas reverſus eſt eadem navi, quæ triginta remis agebatur, & ab Athenienſibus adúſque Demetrii Phaleræi (qui clariſſimus philoſophus & Athenarum moderator fuit, tempore Ptolomæi Lagi filii, primi poſt Alexandrum magnum Ægyptiorum regis) tempora conſervata fuit (& ſic circiter per nongentos ſexaginta annos) veteres amovendo tabulas, & in earum locum aliàs validas ſubrogando & coaptando, ita ut exemplum philoſophis ambiguitatis manſerit, aliis eamdem, aliis vero contra, non eamdem permanere navem contendentibus ut ex Plutarcho Chæroneo habetur in vita Theſei, Lapo Florentino interprete. Non tamen intelligendum eſt, veteres & prudentes philoſophos de navi, vel ſimplici alio τεχνικῷ, corpore diſputationem ſuſcepiſſe, quin potius de corpore φυσικῷ, ſive homogeneo, ſive heterogeneo, quod tamen uno ſpiritu contineatur, ut inquit juriſconſultus in *l. rerum mixtura. in princ. ff. de uſucapio.* in quo olim dubitatum fuit, utrum poſt augmentum vel decrementum maneret idem corpus numero quod ante fuit. Et diſputantibus de hoc philoſophis ſolebat proponi exemplum dictæ famoſæ & antiquiſſimæ navis, aliis eamdem, aliis vero non eamdem permaneae navem, (per modum inductionis ad principale ſubjectum phyſicæ diſceptationis) affirmantibus. Quod ſi quem juvet de præfata navi pleniùs audire, legat apud dom. Lazarum Bayfium in ſuo eleganti & erudito tractatu *de re navali*, quem nuper edidit *ſuper l.* 2. *ff. de cap. & poſtli. rever.* Et jureconſultus quoad negotia civilia attinet, in navi vel alio corpore artificiali determinavit idem corpus manere, in *d.* §. *ſacram.* §. *aream* & in corpore phyſico idem ſentit in *d. l. rerum mixtura. in prin. juncta gloſſ. in verb. non habet.* Et idem dicendum eſt phyſicaliter ſive naturaliter loquendo, * quòd manente forma manet identitas rei; & augmentum vel diminutio non concernit niſi quantitatem vel qualitatem, unde non mutat eſſentiam vel ſubſtantiam. Faciunt notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 39. *&* 46.

*Qui facit hodie initium hujus parag.

* Manus mortua quid?

* Navis Theſei.

* Manente forma manet identitas.

55. Et ut pleniùs intelligatur, manus mortua dupliciter accipitur. Primò pro corpore bonorum capace, quod de ſe non moritur nec mutatur, prout dictum eſt. Secundo modo pro quadam conditione ſervili, ſive per perſona conditionatæ ſervitutis. Quamvis enim in hoc firmiſſimo regno & in tota ditione Chriſtiana nulli ſint ſervi corporis, veteri illa & miſera jurisgentium ſervitute ſublata: ſuperſunt tamen uſque hodie homines liberi quidam, ſed conditionatæ ſervitutis, ut tractatum eſt ſupra §. 2. *gloſſ. 3. num. 2. & 3.* qui non poſſunt alienare bona ejus conditionis, nec de illis teſtari ſine conſenſu domini, qui eis ſine ſociis vel liberis ejuſdem conditionis deſcendentibus ſuccedit. Et hi vocantur homines manus* mortuæ, quorum meminit Cyn. in *l. voluntarie in fi. C. de excuſ. tut.* Petr. Perti. Joan. Fab. §. 1. *inſtit. quib. mod. jus patr. poteſt. ſol. & in l. quotiens. C. de rei vendic.* Guid. Pap. *deciſ. Delph.* 36. Adde Jac. de Ra. Cy. Alberi. in *Auth. epiſcopalis dignitas. C. de epiſcop. & cleric.* Ubi volunt quod per dignitatem epiſcopalem derogatur conſuetudini dictæ ſervitutis, quod eſt falſum, quia imò antequam quis promoveatur ad tantum dignitatis apicem, neceſſe eſt quod ſervilem conditionem exuat, quod liberè quandocumque facere poteſt, abdicando & reſignando in manu domini omnia bona & hæredia hujuſmodi ſervili conditione affecta. Et ſic patet quod ſunt veri liberi, nec tanta ſervitute premuntur quanta aſcriptitii, quia licet illis, & nos iſtis, diſcedere à gleba, & plena libertate potiri.

* Homines manus mortuæ.

56. Cæterum ut plurimum ad ſolutionem certæ collectæ vel arbitrio domini imponendæ compelli poſſunt, & hi vulgo vocantur homines* talliabiles. Et quandoque utrique oneri, videlicet manus mortuæ & collectæ ſive talliæ ſubſunt: quandoque alteri tantùm, prout aliud abſque altero induci vel remitti poteſt. Et hujuſmodi nulli ſunt in hoc felici præſidatu & territorio Pariſienſi. Fuerunt tamen olim in quibuſdam locis hujus territorii, ſunt plus mille anni, ſed dominorum benignitate omnes manumiſſi fuerunt. Et plura vidi inſtrumenta manumiſſionum hujuſmodi in data antiquiſſima ultra annos mille. In quibuſdam autem locis conſuetudinum Burgundiæ, Trecenſis, Alverniæ, Borbonienſis, Bleſenſis, & Nivernenſis, inveniuntur aduſque hujuſmodi conditionatæ ſervitutis homines. Sed de his hactenus, ne materiam quæſtionis noſtræ excedam, in qua agitur de manu mortua primo dumtaxat modo accepta.

* Homines talliabiles qui dicantur, vide apud Guido. Papæ deciſ. 314. 315. 316. & qui ligii vel non ligii dicantur, quæſtione ſive deciſ. 309. 310. 311. 312 & qui franci, deciſione 313.

57. Et primo quod non poſſit feudum transferri in eccleſiam, vel ſimile corpus, textus eſt in *c. 1. §. 1. de alie. feu. in §. qui clericus. ſi de feud. defunct. controverſ. ſit int. do. & agna. vaſſal. in c. unico. an mut. vel ali. imperfect.* Etiam ſi vaſſallus expreſſim & in cauſam piam donaret pro anima. *c. 1. §. donare. quali. olim. pote. feud. alien.* (ita ut nec ſecundùm quoſdam debeatur æſtimatio, quod nunc diſcutere nolo) & in præfatis locis per Bal. Alvar. Præpoſ. & omnes in uſib. feud. Specul. in tit. *de feud. §. 1. qu. 30. & 40.* Et idem de emphyteuſi quod non poſſit in manum mortuam transferri, expreſſim decidit Specul. in *tit. de loca. §. nunc aliqua. verſi.* 116. & ibi Joan. Andr. *in addit. verſic.* 120. ſequitur & dicit hoc eſſe ſummè æquum. Et rationem reddunt, quia dominorum directorum intereſt, & non debet eorum juribus puta laudimiorum, vel releviorum, & reverſionis, ſeu commiſſi in infeudatione, vel conceſſione retentis præjudicari, prout præjudicaretur ſi res tranſiret ad eccleſiam, vel aliud corpus quod non moritur, nec mutatur.

58. Unde non debet transferri niſi in perſonam ejuſdem conditionis, & idoneam ad ſervitia & jura dominicalia ſubeunda. Idem voluit Oldra. *in conſ. 17. col. mihi 13. verſi. Item emphyteuticaria & feudales.* Calder. *conſ. 2. ſub tit. de loca.* Bar. & alii in *l. ſi ita quis §. ea lege. ff. de verb. oblig.* Bal. in *c. quæ eccleſiarum. c. 2. de conſti. in Aut. niſi rogati. c. 1. C. ad Trebell.* Petr. de Anchar. Joan. de Imol, Card. Panor. in *c. potuit de loca.* Alexand. *conſ.* 120. *ſuper eo. lib. 1. quod eſt duplicatum, in conſ.* 90. *lib.* 4. Idem Alex. in *conſi. 9. Viſo themate. c. 2. verſic. præterea lib.* 3. Guid. Pap. in *conſi. 139. literæ Delphinales. verſi.* 7. Jac. de S. Georg. in *inveſt. feud. in verb. & cum. pacto. c. 2.* Jaſon. in *l. ſi.* per not. Bar. *cap.* 26. *&* 27. *C. de jure emphyt.* Ampliatur primo, etiamſi feudum vel emphyteuſis ab eccleſia dependeat & moveatur, quia non ideo magis licet in eccleſiam vel aliam manum mortuam transferre, quoniam ſimilis ratio intereſſe verſatur in eccleſia dominante. Textus eſt in *Auth. de alien, & emphyt. §. ſi vero, contigerit quamlibet.* & ibi Bar. Angel. *col.* 9.

59. Ampliatur ſecundo, etiam ſi transferretur in capitulum ejuſdem patronæ ſeu dominantis eccleſiæ, quia tunc æquè fit illi præjudicium, an ſi in aliud corpus transferretur. Et ita tenent Feli. in *d. c. quæ in eccleſiarum. col. ſi.* Jaſ. in *conſ. 1. col. 8. num. 23. de his qui feud. dare poſſeſſ.* ubi non diſtinguunt an jura ſint ſeparata vel communia inter epiſcopum, vel non, quia ex quo vertitur intereſſe epiſcopi qui ſolus eſt patronus, requiritur ejus conſenſus & ſuperioris authoritas ad hoc, ut feudum transferatur, & remaneat penes eum. Non enim poſſet ſolus epiſcopus conſentire & authorari alienationi feudi quam vaſſallus epiſcopi vellet facere in ejus capitulum, ut tenet Joan. de Imol. in *Clem. 2. col. 10. de reb. eccleſi. non alien.* Hinc eſt quod prælatus non poteſt rem etiam aliàs privatis infeudari ſolitam infeudare capitulo ſuo, quia deterior fieret conditio eccleſiæ, ut tradit Cardin. Zaba. in *conſi.* 34. in *conſi. 34 caſus feudum quoddam.* quamvis Calderi. *conſi. 10. ſub tit. de feud.* contrarium teneat, in quo vacillat Franciſc. in *tract. feud. in princ. 2. partis. quæſt. 9. licet in 4. part. quæſt. 24. videatur ſequi opi. Calderi.* Sed verior eſt opinio Cardin. Feli. & Jaſon. quia non poteſt prælatus donare nec alienare in ſuum capitulum ſine ſolemnitate eccleſiaſtica & authoritate ſuperioris, ut ſentit Panorm. in *c. ſicut noſtris. in ſi. de jurejurand.* Fabian. de monte S. Savin. in *tract. de emptio. & vendit. in 5. quæſt. princ. ad ſi. juncto eo quod dixit in eo. tract. quæſt. 3. princip. quæſt. 5.*

60. Pro* reſolutione quæſtionis noſtræ, juxta communem obſervantiam totius regni dicendum quod tam feuda quam cenſualia prædia liberè in eccleſiam, vel ſimile corpus quoquo titulo transferri poſſunt, & ab ea acquiri & poſſideri donec ſuperior conqueratur, quo caſu non reſolvitur nec annullatur alienatio & acquiſitio, ſed dumtaxat compellitur eccleſia extra manum ſuam ponere, niſi malit dominus æſtimationem indemnitatis ſuæ quam non tenetur invitus recipere, ſed poteſt præciſè cogere eccleſiam ad ponendum rem feudalem, vel cenſuariam in manum idoneam: in quo nonnulli opinantur, & aſſeverant dominum directum rege inferiorem non poſſe hoc jure uti, nec cogere eccleſiam vel ſimile corpus ad vacuandum manus ſuas, vel indemnitatem præſtandam, niſi infrà annum à nova acquiſitione, quod ego ſimpliciter falſum & irrationabile puto: imò plures conſuetudines hujus regni quæ de hoc loquuntur expreſsè diſpoſuerunt dominum etiam ſecularem poſſe infrà quadraginta annos compellere eccleſiam præciſè ad vacuandum manus ſuas infrà annum à tempore interpellationis. Quod ſi anno lapſo non fuerit paritum, poſſit manu injecta frui & fructus lucrari, donec tranſlatio facta ſit in idoneam manum, ut per conſuetudinem Bleſenſem §. 41. 42. & 43. Turonenſem, in *tit. de indemnité & d'injonction. per tot.* Cœnomanenſem §. 459. de conſuetudine autem Senonenſi. §. 174. ſimilis eſt 40. annorum præſcriptio, ſed commiſſi & amiſſionis feudi pœna imminet niſi infrà annum ab interpellatione paritum fuerit. Conſuetudo

* Reſolutio.

autem

autem de Lorriz §. 87. & Aurelianenſis §. 100. non volunt huic juri expellendi minore tempore ſexaginta annorum præſcribi, ſed de conſuetudine Andegavenſi §. 448. ſufficit dimidiatum tempus, videlicet triginta annorum. Conſuetudo autem Alverniæ *eod. tit.* §. 16. non loquitur de præſcriptione juris expellendi, & adhuc lapſa dicta præſcriptione, quamvis non liceat amplius domino inferiori expellere eccleſiam, tamen ſecundum præfatas conſuetudines poteſt eam cogere ad præſtandum indemnitatem in futurum; non autem pro tempore diviſo ante triginta annos. Quare concludo primo, quòd annus non refertur niſi ad dilationem, quæ conceditur eccleſiæ poſt interpellationem domini ad ponendum extra manus ſuas, ut etiam de hujuſmodi anno tradit Specul. in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. verſic.* 119. & Henric. Bohic. in *c. ex literis. col.* 2. *de conſuet.*

61. Secundò, quod huic juri expellendi triginta annis præſcribitur ſecundum diſpoſitionem juris communis, videlicet ſalvo quod domino proprietatis ipſo jure non currit, & minori dabitur in integrum reſtitutio, & ſi eccleſia ſit domina, requiruntur quadraginta anni, & hoc niſi ubi conſuetudo loci de longiori vel alia præſcriptione diſponit, & ita etiam ſentit Maſuerius in *pract. tit. de præſcript.* §. *item ſi eccleſia.*

62. Tertio, quod ſi dominus relevium vel laudimia ab eccleſia recipiat & ei inveſtituram concedat, ſeipſum excludit à jure eam expellendi ſeu cogendi vacuare manus ſuas: ſed non à jure indemnitatem petendi, quod etiam ſtatuit conſuetudo Bleſenſis §. 45. & generaliter obſervandum eſt, niſi ubi & quatenus ſpecialis conſuetudo loci contrarium diſponit ut conſuetudo Turonenſis in *d. tit. de indem.* §. 3. ubi vult dominum per receptionem dictorum jurium ſibi non præjudicare etiam in jure expellendi. Cùm autem dominus non expellit ſed indemnitatem capit varie per conſuetudines locorum; determinatur hujuſmodi indemnitas, ut in conſuetudine Turonenſi, *titul. de indem.* §. 2. & in conſuet. Bleſenſi §. 44. Receptior * autem & frequentior modus eſt, quod eccleſia vel ſimile corpus det vicarium morientem & viventem, id eſt, quo vivente nullum novum jus acquiratur domino, ſed eo moriente feudum aperiatur, & fidelitas & relevium ſolvi debet: vel ſi res cenſualis ſit, certa ſumma vice laudimiorum.

* Indemnitas quemadmodum præſtetur alteri.

63. Addunt nonnulli etiam confiſcantem vicarium eumdem dari debere, id eſt, per cujus noxam vel feloniam feudum poſſit ad dominum reverti. Et ita tanquam (ut aiunt) Apollinis oraculum, fixè tenent omnes meri pragmatici, ſed fremant omnes licet, quod ſentio (prout ipſum verum & juſtum amo) liberè proferam. Ego illud nec verum nec rationabile puto. Aut enim intelligitur de vera confiſcatione propter delictum commune & tunc patroni non intereſt, quia ad eum non eſſet feudum reverſurum, ſed ad habentem merum imperium in loco: aut intelligitur de noxa vel ingratitudine adverſus dominum committenda, & non debet tam triſtis eventus expectari, nec hujuſmodi intereſſe ulla ratio haberi. *l. inter ſtipulantem.* §. *ſacram. ff. de verb. oblig.* Præterea aut intelliges de noxa committenda per ipſummet vicarium, & non eſſet æquum eccleſiam fidelem & innocentem propter alienum debitum puniri. Aut de noxa ſi qua forte committatur per eccleſiam vaſſallam, & tunc quæcumque conventa & præſtita indemnitas non liberat à pœna commiſſi, nec facit quin feudum æque committatur ſaltem ad vitam delinquentium, ac ſi nulla indemnitas præſtita, nulla amortizatio eſſet facta ſecundum notata ſuprà § 45.

64. Unde infero, quod ſi quis non ſit dominus directus rei, ſed tantum habeat omnem juriſdictionem & merum imperium in loco, non poteſt impedire, quin prædia juriſdictionis ſuæ transferantur in eccleſiam vel ſimile corpus, nec poteſt eccleſiam cogere ad ponendum extra manum ſuam, nec aliquam recompenſationem petere vel exigere ut permittat eccleſiam poſſidere. Et eſt ratio, quia domino ſimplici juſtitiario nullum fit præjudicium ex eo quod res perpetuo in eccleſiam transfertur, quoniam æquè ſub ejus juriſdictione remanet ut prius. Quod ſi fortè cauſetur, quod non ita de facili fiet litigioſa penes eccleſiam ſicut penes privatos, qui frequenter ſolent de rebus ſuis vario modo diſponere & litigare: ſuum potius commodium, & relevium ab onere juris reddendi allegat, tantum abeſt ut ſua intereſſe juſtè queri poſſit, & verè illaudabile & pluſquam Scythicum & Barbaricum eſſet hujuſmodi intereſſe. Idem dico, ſi cauſaretur quod ex delictis privatorum poſſet res confiſcari & ad eum reverti, quia non eſt adverſa hujuſmodi fortuna ſpectanda nec ſperanda per prædicta. Nec obſtat quod contrarium velle videtur Maſueri, in ſua pract. in *tit. de loca. & jur. emphyt.* & ejus relator Guill. Benedicti *repet. c.* Raynutius. in *ver. & uxorem nomine Adelaſ. num.* 564. *in fin.* quia non loquuntur in ſimplici juſtitiario vel domino etiam altæ juriſdictionis: ſed loquuntur in eo domino, qui ultra hoc habet jus * mortaliæ in res tranſlatas, quod eſt jus reale, quod habere ſolent domini habentes merum imperium in Ducatu & conſuetudine Alverniæ, ſecundum quam loqui ſolet præfatus Maſuer. ut patet in ſua practica.

* Jus mortaliæ habere, quid?

65. Et ſic concludo, quod ſimplex dominus juriſdictionis vel juſtitiarius, quum nullum probabile habeat intereſſe, nihil poteſt exigere indemnitatis nomine, nec cogere eccleſiam ad vacuandum manus. Et ſic amortizatio nullomodo ad eum ſpectat, quod eſt verum, quandiu res manet prophana ad cujuſcumque manum deveniat: Secus ſi ageretur de fundò conſecrando & templo ibi conſtruendo & dedicando. * Tunc enim quamvis fundus per hujuſmodi dedicationem non eximatur à juriſdictione territorii, & nihilominus remaneat locus & eccleſia ſeu propius templum ibi conſtructum & conſecratum de territorio & juriſdictione dominii etiam ſecularis, ſeu temporalis poteſtatis niſi aliter eximatur, ut tenet Bald. in *l. juſjurandum, & ad pecunias* §. *ſi de qualitate. ff. de jurejurand. l. ſi quis hoc genus ſacrilegii. C. de epiſcop. & cleric. & in rubric. collat. fin. extra. de judic.* Ita quod cognitio & punitio delicti commiſſi in eccleſia æque ſpectat ad judicem ſecularem loci, & ad eum debet remitti, ac ſi eſſet commiſſum in loco prophano, ut ex text. *d. l. ſi quis in hoc genus.* & expreſſe decidit Bart. in *l. ſi cui* §. *fi. ff. de accuſ.* Petr. de Ancha. in *repet. c. poſtulaſti. col.* 9. *de for. compe.* Sali. in *Authent. item nulla communitas. C. de epiſcop. & cleric.* Panor. in *c. inter alia. & c. fi. de immu. eccleſ.* Panor. in *c. cum ſit generale col.* 11. *de for. compe.*

* Dedicatio nō eximit à juriſdict. ſeculari.

66. Imo etiam clericum delinquentem infrà eccleſiam vel templum, non poteſt epiſcopus vel alius prælatus aut judex eccleſiaſticus vi juriſdictionis ſuæ capere: Sed captura etiam clerici & in eccleſia, ſpectat ad judicem ſecularem, ſeu habentem juriſdictionem temporalem vel territorium, ut alibi dixi, non obſtante *cap. cum epiſcopus, de offi. ordi. in* 6. quia illud c. * nullum habet juris vigorem niſi in locis in quibus Papa habet juriſdictionem temporalem: alioquin non ſpectat ad eum condere leges in temporalibus: nec in præjudicium juriſdictionis ſecularis vel temporalis, ut in hoc regno in quo jura canonica, & conſtitutiones pontificiæ non ligant in præjudicium juriſdictionis ſecularis, ut pulchrè per do. Jorda. Brici in *repet.* §. *contrahentes. ca.* 1. *col.* 19. *de for. compe. in* 6.

* Jura canonica non ligant in præjudiciū juriſdictionis ſecularis.

Digitized by Google

67. Tamen quia propter privilegia & immunitates conceſſas templis & locis ſacris, multum eſt modificata executio juriſdictionis ſecularis : quoniam judicia contentioſa non debent ibi exerceri, nec confugientes eximi, niſi in caſibus exceptis in Authen. *de manda. in princip. §. neque autem homicidis collat. 3. de quo dixi infra* §. 162. *in gloſſ. 2. in verb. par empriſonnemens.* Et ſic cum qualiter interſit habentis juriſdictionem, debet ejus conſenſus requiri ad dedicationem loci, ſi tamen ſine juſta cauſa conſentire recuſet, cogetur per ſuperiorem, juxta notata in *cap. nullus.* ubi Panorm. *de jur. patr.* Et hujuſmodi conſenſus ſive licentia, quod bona immobilia per eccleſiam vel aliam manum mortuam acquiri vel acquiſita poſſideri & in perpetuum retineri poſſint, ita ut non teneatur ponere extra manus ſuas, vulgo vocant amortizatio, nedum apud Gallos, ſed etiam Hiſpanos, ut per * Petr. Belluga. Valentinum Civem & doctorem Hiſpanum, qui Joan. Imolenſis, & Ludov. Roman. diſcipulus fuit in *ſuo Spec. princ. rub.* 14. *de amortizationibus.* Et iſtud eſt fundatum in jure & ratione per prædicta, quicquid delirarit Petr. Jacob. *in ſumma ſua.*

* Petr. Belluga.

68. Et eſt notandum quod hæc vulgata vocabula * amortizatio & indemnitas differunt. Amortizatio eſt ipſa licentia & permiſſio retinendi immobilia per manum mortuam, ſive renunciatio & privatio juris cogendi eam ad tranferendum in idoneam manum. Indemnitas autem eſt illa penſatio quæ fit & præſtatur domino pro intereſſe ſuo, loco jurium utilium quæ veriſimiliter percepturus erat remanente in privatorum manu, quæ ſæpe variis mutatur modis ſecundum Juteconſultum in *l. ſenatus §. mortis cauſa. verſi. ſiquidem ff. de donat. cauſ. mort.* Et apud Horatium Julium Flor. *Vel puncto mobilis hora: Nunc prece, nunc pretio, nunc vi, nunc ſorte ſuprema, Permutat dominos, & cedit in altera jura. Et hæres, hæredem alterius velut unda ſupervenit undam.* quorum jurium ſpe fruſtratur dominus directus remanente per manum mortuam. Et quando hujuſmodi recompenſatio fit per manum vicariam, vel penſitationem annuam, puta decimo, aut decimo quinto quoque anno præſtandam, vocatur indemnitas. Quando autem fit in una ſumma ſemel ſolvenda, vulgo vocatur finantia.

* Amortizatio & indemnitas differunt. De amortizatione ſcripſit Pexius quem vide.

69. Unde ſi fiat vel concedatur amortizatio ſimpliciter, non tamen cenſetur remiſſa indemnitas, ſed poterit exigi niſi expreſſe fuerit remiſſa. Sed ſi recipiatur vel conveniatur de certa indemnitatis æſtimatione & præſtatione, eo ipſo & ex antecedenti neceſſario cenſetur amortizatio conceſſa. Imò nedum per pactionem vel receptionem indemnitatis, de quo non eſt dubium: ſed etiam ſimplicem inveſtituram vel receptionem relevii, vel quinti pretii, vel laudimiorum debitorum ratione acquiſitionis factæ per eccleſiam, vel aliam manum mortuam, cenſetur ei concedi amortizatio à domino recipiente, hoc eſt licentia & facultas poſſidendi & retinendi, quoniam dominus hujuſmodi jura ab ea recipiendo cenſetur expreſsè approbare eam in vaſſallū vel cenſuarium, & renunciare juri eam expellendi & cogendi ad ponendū extra manum : quoniam non poteſt utraque jura (utpote repugnantia) ſimul exigere, & ſic electio & perceptio alterorum ab alteris ipſo facto excludit, per notata ſuprà §. 35. *qu.* 41. Et ita generaliter dicendum puto reſpectu domini ætate majoris recipientis vel paciſcentis, niſi ubi ſpecialis conſuetudo loci aliter diſponit, quæ in loco ſuo ſervanda eſt. ut conſuetudo Turonenſis *tit. de indemnit.* §. 3. ubi vult non excludi jus expellendi per receptionem horum jurium ſeu denariorum feudalium; non tamen negat quin excludatur per receptionem vel concordiam indemnitatis.

70. Nota etiam quòd non cenſetur remiſſa indemnitas per inveſtituram vel receptionem jurium utilium ratione acquiſitionis debitorum : ſed nihilominus pro futuro tempore exigi poterit. Et hoc niſi poſt lapſum triginta annorum in privato vel quadraginta in eccleſia domina, quo tempore (niſi proteſtatio domini directi ab acquiſitore acceptata, vel alia interruptio intervenerit) ſecundum diſpoſitionem juris communis præſcribi puto juri indemnitatis exigendæ, nedum pro præterito, ſed etiam pro futuro tempore & in perpetuum & hoc niſi ſicubi localis conſuetudo aliter diſponat, ut Turonenſis *titul. de indemnit.* §. 4. ubi ſtatuit non præſcribi juri indemnitatis niſi tempore immemoriali, quod ibi taxatur ad centum annos, quod demum ſpatium ſecundùm multorum & celebriorum doctorum ſentẽtiam dicitur tempus immemoriale, ut tactum eſt ſuprà §. 8. *num.* 63. *in fi.* & infrà §. 87. & illud ſtatutum conſuetudinis Turonenſis limito & modifico primo, ut procedat reſpectu futuri dumtaxat, non autem reſpectu præteriti temporis. Unde ſi dominus directus vellet ab eccleſia vel alia manu mortua petere indemnitatem temporis præteriti, quo manus mortua poſſedit feudale vel cenſuale prædium, ratione mutationum quæ pro illo præterito tempore in manibus privatorum accidere veriſimiliter potuiſſent, puto quod non poſſit etiam ſub conſuetudine Turonenſi, niſi ſaltem à triginta annis & citra, vel ſi eccleſia ſit domina, à quadraginta annis & citra, ut quantominus commode fieri poſſit corrigatur jus commune per dictam conſuetudinem quæ eſt valde exorbitans, juxta notata per Salic. & alios in *l. 2. de noxa. action. in cap. cum dilectus. per Panor. & cano. de conſuetu.* Secundo modifico, ut illud intelligatur de ſimplici jure indemnitatis, non autem de jure expellendi, cui omnino quadraginta annis præſcribitur per *d. conſuet. in d. tit.* §. 1. & §. *fin.*

71. Sed juxta prædicta quæro, quid de ſimplici receptione annui cenſus? Pone prædium cenſuale de novo acquiſitum eſſe ab eccleſia: à qua dominus recepit cenſum præſtari ſolitum, utrum ſibi præjudicaverit in jure expellendi vel cogendi vacuare manum ſuam? Videtur quod ſic, ſaltem ſi ſcienter ab eccleſia vel manu mortua receperit, puta ſolutum illius nomine, & non nomine veteris cenſuarii, quia recipiendo cenſum non præteritum, ſed pro tempore lapſo poſt acquiſitionem eccleſiæ, eo ipſo eam videtur approbaſſe in cenſuariam & renunciaſſe juri expellendi, *argum. l. commiſſoria. C. de pact. inter empt. & vendit. l. ſi fundus. §. eleganter. l. de lege in fin. l. poſt diem. ff. de leg. commiſſ.* & per id quod notant *gl. & omnes doctores in l. 2. C. de jur. emphyt. in c. potuit de loca.* quod ſi dominus ſcienter recipiat canonem futuri temporis ab emphyteuta qui ceciderat in commiſſum, etiam proteſtatione appoſita, & ea non obſtante, cenſetur renunciare commiſſo & juri expellendi emphyteutam. Faciunt not. ſuprà §. 21.

72. Breviter contrarium puto, quia * cenſus eſt onus ordinarium debitum & omnino ſolvendum à quovis poſſeſſore, *l. cum poſſeſſor. ff. de cenſib.* imò etiam ſi dominus inſtaret contra eccleſiam ad hoc ut cogeretur ponere extra manum ſuam, nihilominus poſſet ab ea exigere cenſum pro anno & tempore currenti, puta pendente lite ſi forte eccleſia contendat ſe habere à domino vel ejus prædeceſſoribus amortizationem ſive licentiam acquirendi prædia feudalia vel cenſualia ab eo moventia uſque ad centum vel ducenta jugera, vel uſque ad centum libras annui reditus, idque probare nitatur. Idem ceſſante lite, ſed pendente dilatione anni, de generali conſuetudine competenti eccleſiæ à tempore interpellationis ad ponendum extra manum ſuam, vel pendente majori dilatione forte quinque vel ſeptem annorum ex liberalitate domini conceſſa, ut eccleſia commodius poſſit vendere vel commutare. Sæpe enim ſolent nobiles & cordati

* Cenſus à quovis poſſeſſore ſolvi an debet.

Digitized by Google

dari hoc tempus prorogare, ne forte eccleſia propter anguſtias temporis & neceſſitatem diſtractionis, cogatur aut fructus amittere vel vili pretio vendere. Modo quis dixerit dominum jure ſuo privari, ſi interim nedum ſponte oblatum cenſum recipiat, ſed etiam exigat? Poteſt enim ab eccleſia quandiu poſſidet cenſum exigere, etiam ſi eam recuſet inveſtire, quoniam juſte poteſt ei inveſtituram denegare, ne ſibi præjudicet in jure expellendi. Plus dico, quod etiamſi nondum interpellaverit eccleſiam ad vacuandum manum ſuam, & cenſum ab ea ſine proteſtatione recipiat, vel etiam manu injecta aut alias cenſum exigat, nullomodo ſibi præjudicat in jure cogendi ad transferendum in idoneam manum, quoniam ex quo cenſus cum effectu ſemper & in omnem eventum debetur, & exigi poteſt à quovis poſſeſſore, cenſus receptio vel exactio nihil infert ad privationem hujus juris. Igitur, ut per not. Panorm. in *ſimili in d. c. potuit. num.* 14.

73. Secus ſi dominus ſcienter reciperet vel exigeret laudimia acquiſitionis, quia hæc non debentur in caſum, quo velit eccleſiam expellere, per not. ſupra §. 53. *qu.* 41. Et ſic ſibi præjudicaret in hoc jure tanquam contrario & oppoſito, per *d. l. ſi fundus §. eleganter.* & ibi Bart. *ff. de leg. commiſſo.* Item ſecus ſi eccleſiam ratione acquiſitionis ſuæ etiam gratis & ſine laudimiis vel releviis inveſtiret: quia inveſtitura ſive in feudalibus, ſive in cenſuariis perpetuam perſonæ acquiſitoris approbationem & legitimationem importat, & ſic ſi fiat à ſciente & poteſtatem habente, amortizationem inducit, ita ut non ſuperſit amplius niſi petitio indemnitatis, quæ non cenſetur amiſſa per liberalem inveſtituram, & releviorum vel laudimiorum remiſſionem.

74. **Juxta hæc quæritur. Quid ſi eccleſia jura acquiſitionis ſuæ ſolverit procuratori domini, & ab eo** nomine domini inveſtita fuerit? Et pone procuratorem habuiſſe ſpeciale mandatum ad quaſcumque inveſtituras renovandum, & jura ſive relevii ſive quinti denarii inde debita recipiendum, & efficacem horum apocham dandum. Et videretur domino præjudicatum, ſaltem in jure expellendi eccleſiam, licet non **reſpectu indemnitatis, prout diximus ſuprà §. 21.** præjudicatum eſſe patrono in jure retractus, & ſimiliter in jure commiſſi emphyteuſeos, per receptionem canonis ſcienter factam à procuratore domini. Contra

* Mandatũ Inveſtiendi reſtringitur ad habiles. tra videndum eſt, quia illud mandatum * inveſtiendi intelligitur de perſonis idoneis & habilibus, & ſic cum iſte procurator nullum habuerit mandatum ad perſonas minus idoneas inveſtiendum, & conſequenter ad amortizandum, nihil potuit facere circa hoc in præjudicium domini. Et ſi ad præjudicandum domino in jure retractus requiratur mandatum ſpeciale, ut probavimus in *d.* § *num.* 12. multo fortius ad amortizandum & præjudicandum domino in jure expellendi manum mortuam.

75. Ratio. In jure retractus omittendo non agitur de alienando, ſed ſolum de non acquirendo, & **pro illa vice dumtaxat: quia ipſum jus retractus ſem**per remanet domino integrum in ſe & efficax pro

* Remiſſio commiſſi non eſt alienatio. futuris venditionibus, & ſimiliter in * remiſſione juris commiſſi, quia remanet ipſum jus pro futuris ceſſationibus, ut dictum eſt ſupra §. 20 *gloſſ.* 2. Sed * in amor-

* Amortizatio eſt alienatio. tizando agitur de perpetuo & irreparabili præjudicio, videlicet de conſentiendo rem ſemper manere penes manum mortuam, & de perpetua & irrevocabili excluſione a jure expellendi manum mortuam. Et ſic non tantum de non acquirendo, ſed etiam de alienando, & in perpetuum extinguendo certo jure domini agitur.

76. Unde concludo quod ad amortizandum ſive inveſtiendum manum mortuam requiritur & ſufficit mandatum ſpeciale, nec puto requiri mandatum ſingulare ſive individuum, puta de acquiſi-

tione talis feudi à tali eccleſia. Eſt autem * mandatum ſpeciale, in quo exprimitur poteſtas amorti- * Mandatũ ſpeciale.
zandi, ſive formaliter & expreſſo amortizandi verbo, ſive per effectum & neceſſariam conſequentiam, ut cùm datur poteſtas inveſtiendi eccleſias vel alias manus mortuas. Et nota quod mandatum ſpeciale & expreſſum amortizandi feudi vel cenſus eccleſiis vel eas inveſtiendi, non extenditur ad alia corpora manus mortuæ, etiam adjecta vulgata generali clauſula faciendi quæcumque alia etiam ſpeciale mandatum requirentia, de qua in cap. *qui ad agendum. verſic. ſed ſi aliquis. de procur. in* 6. quia licet hujuſmodi mandatum ſit ſpeciale reſpectu eccleſiarum, non tamen eſt ſpeciale reſpectu aliorum corporum manus mortuæ, niſi etiam & aliæ manus mortuæ ſaltem unico & generali verbo exprimantur in mandato, & pariter mandatum principaliter emanatum ad amortizandum xenodochiis vel brephotrophiis quæ vulgò hoſpitalia vocant, non extenditur ad alia etiam pia vel religioſa loca etiam vi dictæ clauſulæ, quia ibi in eccleſiis, ut in xenodochiis poteſt eſſe major & veriſimilior limitata mandantis affectio.

77. Tum vulgata illa clauſula, & *omnia alia quæ dominus facere poſſet*, etiam mandatum ſpeciale requirentia, licet de vulgari tabellionum ſtylo ubique perfunctoriè inſeratur, non tamen ubique operatur, quia ſi inſeratur in mandato ſpeciali vel particulari, reſtringitur ad ſpecialitatem vel particularitatem mandati, & ad expreſſa in eo, & tacitè ſubaudito illo verbum ſcilicet in prædictis vel præſcriptis. Non obſtat *d. c. qui ad agendum.* quia loquitur in mandato generali, quod ex ſui forma omnia includit, tamen juris interpretatione reſtringitur ad ea quæ non requirunt ſpeciale mandatum, & tunc demum verum eſt, quod ſi in tali generali mandato apponatur præfata generalis clauſula cum expreſſione aliquorum mandatum ſpeciale requirentium, facit mandatum extendi ad reliqua quæ ſunt de genere mandati, dummodo adhuc non ſint majora vel graviora expreſſis, *Clem. non poteſt de procura.* Unde ſi mandatum incipiat à generali commiſſione & poteſtate inveſtiendi quaſcumque perſonas, & jura recipiendi & componendi: & ſubjiciatur clauſula, etiam eccleſias vel alias quaſcumque perſonas vel loca, quorum ſpecialis mentio eſſet facienda, puto hujuſmodi mandatum ad omnem mortuam manum extendi, quod not. in praxi ad materiam. *cap. ſedes de reſcript.*

78. Ex prædictis patet quod amortizatio habet ſpeciem quamdam alienationis juxta quod emergit quæſtio, an tutor amortizare poſſit? & ſiquidem gratis, clarum eſt quod non *l. non omni. de adminiſtrat. tuto.* etiam cum decreti interpoſitione, quod hoc caſu nullum eſſet, cùm non poſſit interponi ad donandum. *l. ſi quando. §. cum autem. C. ſi major.* Faciunt notata Bald. in *l.* 1. *C. ſi adverſar. donat. in conſilio* 437. *quædam puella. collat. fi. lib.* 1. Paul. in *conſilio* 468. *ad primum lib.* 1. Si autem accepta condigna penſatione indemnitatis nomine, vel ea quæ à conſuetudine loci taxatur, videtur poſſe: quia amortizatio non eſt proprie alienatio, cùm deficiat ei alienationis definitio, de qua in *l.* 1. *C. de fund. dot. l. alienatum, ff. de verb. ſignif.* Patet, quia per eam dominus * nullum dominium amittit, nec
immutatur ſtatus & qualitas rei amortizatæ, quæ * Amortizatio non
ſemper remanet feudalis vel cenſualis, & in dominio mutat do-
directo vel juriſdictione aut territorio domini ut miniũ nec
prius, & eccleſia efficitur vaſſalla vel cenſuaria, ita qualitatem
quod in feudo etiam amortizato tenetur ad capitula rei.
fidelitatis, & illud æquè per noxam in patronum admiſſam amittet, ac ſi non eſſet amortizatum ad vitam delinquentium, juxta not. ſupra §. 43. *qu.* 14. Unde non dicitur alienatio niſi reſpectu juris expellendi manum mortuam, quod in perpetuum & irrevoca-

bilitèr remittitur, & adhuc cum illud jus expellendi non competit domino nſi ratione ſui intereſſe, & propter jura alias futura, ut ſupra *col. num.* [illegible]. Si eccleſia præſtet domino æquivalens futurorum jurium, ita ut redditur indemnes, nulla in effectu cenſetur fieri alienatio per amortizationem, ſecus ſi ageretur de abdicando & in eccleſiam transferendo omne dominium directum & jus domini, ita ut nihil [illegible] ret tanquam in re alaudiali & prorſus aliena, quia iſta non eſſet amortizatio, ſed expropriatio, de qua non quæritur.

*Tutor nō poteſt amortizare.

79. Quibus non obſtantibus puto * tutorem vel curatorem nullo modo amortizare poſſe, etiam mediante plena & condigna indemnitate, quia licet amortizatio non ſit vera alienatio veri dominii rei, eſt tamen alienatio certi juris perpetui quidam acquiſiti & competentis, & vicem immobilium habentis, videlicet juris manum mortuam arcendi & [illegible], quod cenſetur pars domini in [illegible] vel conceſſione rei [illegible], juxta notata per Bald. & Imol. in *l. talem ff. de [illegible].* unde quemadmodum tutor non poteſt etiam mediante pretio remittere in perpetuum ipſum jus retractus feudalis in ſe, licet poſſit pro una vice uſum illius juris omittere, ut not. ſupra §. 20. *gloſ.* 2. ita non poteſt in perpetuum ſive ſimpliciter amortizare, & ſicut non poteſt mutare conditionem & qualitatem rei vel inveſtituræ in deterius, ſecundum Joannem Fabrum in *l. ſancimus* 1. *C. de adminiſtrat. tutor.* puta rem ſolitam concedi in tertiam generationem concedere uſque in quintam, vel inveſtire maſculos & fœminas in re ſolita concedi maſculis tantum, ita nec poteſt inveſtituram renovare eccleſiæ vel ſimili corpori, de re conceſſa & ſolita renovari laicis & privatis quia id eſſet mutare conditionem inveſtituræ in deterius: nec ſufficit æquivalens indemnitas, quia propter implicitam alienationem juris perpetui immobilis, quæ jure communi prohibita eſt, minor non obligatur, nec factum ejus præſtare tenetur, & non tantum propter commoda, ſed etiam propter [illegible], & conditionem utramque inveſtituræ conſervandam, intereſt domini habere idoneum vaſſallum vel cenſuarium. Amplius, etiam tutor amortizaverit ſecundum conſuetudinem regionis, quia illa conſuetudo non reſpicit, niſi taxationem indemnitatis, cæterum eſt meræ facultatis, & ſemper amortizatio eſt actus mere voluntarius, & alienationem implicans.

*Idem de epiſcopatu.

80. Et eadem ratione dico, quod ſucceſſor in * epiſcopatu non tenetur ſtare amortizationi factæ à prædeceſſore ſuo, etiam mediante indemnitate: ſed poteſt facere rem poni in manum [illegible] ſecundum naturam & conditionem veteris inveſtituræ, & hoc niſi [illegible] amortizatio ex juſta cauſa utili & neceſſaria facta eſſet, & cum cognitione ſuperioris decreto vel conſenſu confirmata.

*Et de marito.

Ex quibus etiam infero quod * maritus in præjudicium uxoris vel ejus hæredum ea non conſentiente non poteſt amortizare, niſi pro tempore ſuo duntaxat, feuda, cenſus vel [illegible] hypotheſes a patrimonio uxoris dependentes. Et [illegible] non poterit ſimplex uſufructuarius, qui tamen interpellare poſſit eccleſiam, ut [illegible] feudatarium vel cenſuale a feudo ſuo [illegible] dependens ponat in manum idoneam infra annum: & anno lapſo in [illegible] manu injecta fructus ſuos facere, vel ſi mallet relevio aut laudimus receptis [illegible] in caſum quo pendente uſufructu acquiſitio per eccleſiam facta ſit) eam inveſtire & de indemnitate pro tempore ſuo componere: tamen illa inveſtitura & compoſitio, non veri domini & proprietarii conſenſus acceſſerit, non habet vim amortizationis ſicut inveſtitura & compoſitio tutoris vel procuratoris non habentis ſufficiens mandatum:

fructuarius enim non poteſt deteriorem proprietatis conditionem facere, *l. æquiſſimum* §. 1 *ff. de uſufruct.*

*Quid de patrono minore.

Sed quid ſi ipſemet * patronus minor viginti quinque annis, ſed major viginti, curatore [illegible] rens eccleſiam in fidem admiſerit vel aliter amortizaverit? videtur præjudicaſſe per textum ſupra §. 32. Contrarium eſt, quia amortizatio non eſt ſimplicis adminiſtrationis, ſed potius tendit ad alienationem per prædicta.

81. Amplius quæro. Quid ſi vaſſallus ingreſſus monaſterium tacitè vel expreſſe dedicaverit bona, vel ſuum duntaxat feudum [illegible] monaſterio: Utrum patronus ſtatim [illegible] & cogere poſſit monaſterium ad vacuandam manum ſuam intra annum? Videtur quod ſic, quia ſtatim feudum eſt apertum quamvis [illegible] vaſſallus prius fuerit in fidem admiſſus, & [illegible] patrono illud prehendere ex defectu hominis & fructus ſuos facere, donec monaſterium fidelitatem & relevium obtulerit, quo facto ſi patronus nolit admittere talem vaſſallum velut minus idoneum, videtur quod ſtatim [illegible] manu uſque ad annum [illegible] cogere poſſit monaſterium ad ponendum intra [illegible] in idoneam, alioquin [illegible] feudum prehendere poſſit & fructus lucrari, quia non invenitur de conſuetudine & communi obſervantia quod teneatur patronus [illegible] ſpatium anni in manus carere idoneo vaſſallo. Sed quia feuda ſunt patrimonialia, verius dicendum puto, quod quandiu naturaliter vivit vaſſallus monaſterium ingreſſus, non poſſet monaſterium cogi ad vacuandam manum ſuam, nec ad præſtandum aliquam indemnitatem pro rata temporis quo ingreſſus vivit.

*Profeſſione fructuarii non finitur uſusfructus.

82. Per id quod notant gloſſæ & omnes doctores in *Auth. ingreſſi C. de ſacroſ. eccleſ.* non * finiri uſumfructum fructuarii ingreſſi monaſterium, quum ſit [illegible] vivit. Et quod [illegible] & omnes canoniſtæ in *c. in præſent. de probat.* [illegible] *col. 28. verſ. 3. [illegible]* [illegible] feudi in vel emphyteuſim [illegible] in eccleſiam vel monaſterium, quandiu naturaliter vivit ingreſſus, quaſi ſolam commoditas ipſa tranſire videtur in monaſterium, ad vitam ingreſſi. Et ſic concludo, quod quamvis hoc caſu feudum ſtatim aperiatur & prehendi poſſit, tamen monaſterio [illegible], ſi nolit patronus illud inveſtire, & relevium recipere cum indemnitate pro tempore [illegible] poſt obitum ingreſſi, [illegible] levare [illegible] monaſterio quamdiu ingreſſus vivit, nec poteſt illud [illegible] ponendo in extra manum, & adhuc poſt obitum [illegible] indemnitas. Ex quibus elicitur cautela, quando quis vult ex nunc [illegible] feudum ſuum eccleſiæ, ad [illegible] quod eccleſia non poſſit moleſtari à patrono [illegible] donante, debet donans donare uſumfructum ad vitam ſuam, & proprietatem poſt mortem. Et ſic quamdiu vivet donator feudum non aperitur & libere fruetur eccleſia, illo autem mortuo ſi nolit patronus recipere relevium ab eccleſia, nec eam inveſtire, ſed expellere, habebit annum à die interpellationis patroni.

* Patronus mediatus non poteſt amortizare.

83 Ulterius quæritur. Utrum * patronus ſuperior tenens ad manum ſuam feudum medium ex defectu hominis apertum & prehenſum, poſſit amortizare ſubfeudum à ſe mediatè dependens ab eccleſia acquiſitum? Breviter reſpondeo, non, quia non poteſt aliquo deteriorem facere proprietatem & conditionem feudi prehenſi, ut dictum eſt *ſupra* 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 2 [illegible] §. 55. *gloſſ.* 7. *in fin.* & [illegible] 8. Non eſt autem dubium, quin eccleſiam cogere poſſit ad vacuandum manum ſuam. Sed quid ſi [illegible] inveſtierit & jura [illegible] una cum indemnitate pro tempore ſuo receperit? Reſpondeo. Nihilominus patronus [illegible] mediatus poſtquam in fidem admiſſus fuerit a ſuperiori patrono ſuo, vel levatam manum obtinuerit & non

prius, poterit cogere eccleſiam ad vacuandum manum ſuam.

84. Sed numquid eccleſia hoc caſu poterit condicere à ſuperiori patrono relevium vel quintum pretii quod ei ſolvit? Videtur quòd ſic, quia nulla hujuſmodi jura ratione acquiſitionis ab eccleſia factæ debentur, ſaltem eorum obligatio reſolvitur, & ad non cauſam reducitur, quando compellitur vacuare manum ſuam, ut plene dictum eſt *ſuprà* §. 33. *quæſtione* 41. Contrarium eſt dicendum, quia ſuperior patronus ſuum recepit, & ex eo quod dicta acquiſitio facta fuit pendente dicta prehenſione, jura inde debita velut fructus temporis ſui fuerunt ei acquiſita & ad eum ſpectabat eligere viam electionis, vel receptionis jurium & indemnitatis pro tempore ſuo. Sed dico quod patronus immediatus volens ejicere eccleſiam, tenetur eam indemnem reddere à juribus dictæ acquiſitionis dumtaxat, & ea, puta relevium vel quintũ pretii, reſtituere eccleſiæ, quatenus alias indebitè ſolvit ſuperiori patrono. Non autem ſuperior patronus debet ea reſtituere, alioquin privaretur fructibus & commodis jurium dominicalium feudi prehenſi quæ ad eum ſpectant lege feudi & conſuetudinis, *ſupra eodem* §. 54. *& ſequenti.* Quod autem attinet ad penſitationem indemnitatis, quam ſuperior patronus pro tempore ſuo recepit: clarum eſt quod ſi receperit pro rata temporis dumtaxat quo prehenſio feudi medii duravit nihil eccleſiæ reſtituendum eſt, quia quod debuit, ſolvit: ſin verò ſolverit ſuperiori patrono ultra ratam ejus temporis, repetat ab eo vel ſibi imputet, quia nihil hoc ſpectat ad patronum immediatum.

Et nota, quod iſta quæ diximus inter ſuperiorem & immediatum patronum, habent etiam locum inter proprietarium & fruſtuarium, quando proprietarius finito * uſufructu vult expellere eccleſiam, quæ jura ſubfeudi acquiſiti & indemnitatem ſolvit fructuario pendente uſufructu, quia pendente uſufructu fructus jurium dominicalium ſubfeudorum feudi ſpectant ad fructuarium, etiam contra proprietarium acquirentem ſubfeuda, ut diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4.

* Quid de uſufructuario.

85. Sed emergit valde neceſſaria quæſtio. An amortizatio facta à patrono immediato valeat & teneat in præjudicium patroni ſuperioris, in caſum aperturæ & prehenſionis feudi medii? Videtur quod ſic, dummodo facta ſit ante prehenſionem feudi medii, quia tunc invenitur facta à perſona legitima & poteſtatem habente, utpote à vero domino directo ad quem ſpectat, & tempore quo nihil de hoc pertinebat ad ſuperiorem patronum, qui nihil juris nec poteſtatis cenſetur habere in ſubfeuda quandiu feudum eſt penes vaſſallum, per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 6. *in princip. &* §. 54. Igitur quod factum eſt à patrono immediato ratum manere debet, maximè cum feuda reputentur patrimonialia: igitur, ut in *l. in re mandata. C. mandati.* in contrarium videtur, quia ſicut patronus ſuperior tenens feudum ad manum ſuam non poteſt deteriorem ſubfeudorum conditionem facere, nec aliud quicquid in præjudicium proprietatis feudi & futuri temporis & vaſſalli venturi: ita vaſſallus nihil poteſt facere in præjudicium domini ſui directi, ſive diſmembrando, alienando, ſubinfeudando, locando, aut hypothecando, ſive conditionem & qualitatem domanii & ſubfeudorum feudi immutando, & generaliter quicquid ſine conſenſu patroni ſui fecerit, ſecuta apertura & apprehenſione feudi ipſo jure non tenet reſpectu ſuperioris patroni per notata *in hoc* §. *& ſuprà* §. 28. *&* * 35. quæ multum urgent pro ſecunda iſta parte. Tamen quia nomine dura eſt & rigoroſa, primam partem quæ æquior eſt amplectendam puto, juxta *l. omnibus. ff. de regul. juris. l. placuit. C. de judic.*

* Qui facit hodie initium hujus §.

86. Sed ne cui forte hoc breviloquio anſam præbeam, à veritate vel jure ſcripto prætextu nudæ & imaginariæ æquitatis diſcedendi, oſtendo primo hanc ſecundam partem non eſſe veram, nec poſſe ſubſiſtere ex verbis & mente hujus conſuetudinis. Secundo primam partem ſub modificatione ſequenti eſſe æquam, non ſimplici & * informi æquitate, quæ non eſt æquitas ſed æquitatis ſimia, ſed plena * illa & vera & germana æquitate, quam graviter & acute deſcripſit Jureconſultus in *l. bona fides ff. depoſiti.* videlicet quæ non tantum ex naturalibus vel juris gentium, ſed etiam unà cum præceptis civilibus & prætoriis æſtimatur, non ex una circunſtantia vel parte rei, ſive ex uno certo reſpectu: ſed ex totius rei, id eſt perfecta & totali æquitate, quæ ex omnibus perſonis & circunſtantiis, quæ negotio geſto conjunguntur, impletur, hoc eſt in ſumma, quæ ex plena totius juris, & totius ſubjecti negotii ſymmetra conſideratione reſultat, & hanc merito Tripho. in *d. l. bona fides*, ſummam, id eſt undequaque abſolutam æquitatem appellat, quaſi * legalem ipſam (ut principis Philoſophorum Ariſtot. in *libro* 5. *tractat.* 1. *ethico.* verbo utar) virtutem & juſtitiam ſeu *ἐπιείκειαν πολιτικήν*, & de hac demum intelligitur dicta *l. in omnibus dicta l. placuit. l. quod ſi Epheſi in fine. ff. de eo quod certo loco & ſimiles.* Non autem de æquitate apparenti ſive ſophiſtica.

* Æquitas informis.
* Æquitas plena & abſoluta.
* Æquitas eſt legalis juſtitia.

87. Hinc ſcribit Bal. in *rubric. collat.* 2. C. *de conſtit. pecu.* quod * non nuda vel imaginaria æquitas, ſed rationi conjuncta attenditur, & in *conſi.* 101. *ſuper primo lib.* 4. *ſecundum novam impreſſionem, ſed ſecundum veterem eſt conſi.* 97. *lib.* 2. dicit quod homo debet ſequi æquitatem legis, non proprii capitis, & ſecurius eſſe procedere per viam ſigillatam, id eſt per textum legum. Idem vult Paul. in *d. l. placuit.* Ludov. Rom. *in conſ.* 149. *concluſionem col. pen.* & quod æquitas debeat eſſe jure informata. Vide late per gloſſ. Butri. Imol. Pano. in *c. fi. de tranſact.* Panorm. Felin. in *cap. ex parte* 2. *de offic. de leg.* Modo hac legali, hoc eſt integra & abſoluta æquitate definita & explicata, nulla (opinor) relinquitur occaſio juris pervertendi, & à legis diſpoſitione, prætextu apparentis cujuſdam, ſed imperfectæ & velut dimidiatæ & truncatæ æquitatis diſcedendi. Confutatur etiam quorumdam error qui æquum à bono, æquitatem à jure ſegregaverunt, novaſque juris ſpecies confinxerunt inter jus bonum & non æquum, & jus bonum & æquum, cuncta ineptè, cùm è ſententia jureconſultorum *in l.* 1. *ff. de juſti. & jur.* ipſum bonum & æquum, ſit de ſubſtantia & diffinitione juris, ſed de his alias ne nimium extra propoſitum digrediar.

* Æquitatẽ legalẽ non imaginariã judices ſequi debent.

88. Ad quod redeundo probatur ſecundam & negativam partem dictæ quæſtionis non poſſe ſubſiſtere, quia patronus ſuperior etiam feudo debite prehenſo & ad manum ſuam poſito, nihil juris, nihil poteſtatis habet in ſubfeuda, niſi tunc aperiantur, vel aliàs inveniantur aperta per textum in §. 54. & 55. *infrà eod.* Sed ex hypotheſi ſubfeudum ab eccleſia vaſſalli in fidem admiſſa & inveſtita, catalogo etiam dudum tradito & approbato. Et pro concluſione debet inſpici forma inveſtituræ & amortizationis, quia ſi facta ſit mediante congrua & ſucceſſiva penſitatione indemnitatis, puta data vicaria manu, ut dictum eſt ſuprà *eod. num.* 62. *in fin.* vel convento de certa ſumma quolibet anno, vel forte decimoquinto quoque anno ſolvenda loco releviorum & ſimilium jurium: & tunc patronus ſuperior pendente apertura & prehenſione feudi non poteſt aliud ultra dictam penſitationem (quum ſit ſufficiens indemnitas, nec amplius ejus interſit) prætendere ſuper dicto ſubfeudo amortizato. Si verò amortizatum ſit gratis, adhuc puto quod ſuperior patronus etiam tenens feudum apertum ad manum ſuam, non poteſt cogere eccleſiam ad ponendum in aliam manum: quia



Digitized by Google

ſive primus ſive ſecundus fuerit patronus immediatus, nihil ad ſuperiorem, cui debet ſufficere quod eccleſia æque plenam pro ejus tempore indemnitatem præſtet, ſicut in caſu præcedenti in quo immediatus patronus congruam & ſucceſſivam indemnitatem ſibi reſervavit & ſtipulatus eſt: nec debet oculus ſuperioris nequior fieri ex eo quod vaſſallus ejus juſto liberior fuit, & in ſumma dico quod immediatus patronus poteſt amortizare in præjudicium omnium ſuperiorum patronorum Rege inferiorum, reſpectu juris expellendi, ſed non reſpectu indemnitatis. Ita quod ſive gratis, ſive accepta certa ſumma ſemel pro omni futuro tempore ſoluta inveſtierit, ſive veterem indemnitatis compoſitionem immutaverit, nihilominus ſuperior patronus diu pendente prehenſione feudi, poteſt congruam indemnitatem ratione feudi amortizati exigere pro rata temporis quo feudum in ejus manu prehenſum manet. Nec video quid juſtius aut æquius omnibus conſideratis decerni poſſit. Si enim dicamus ſuperiorem patronum poſſe non obſtante quacumque vaſſalli amortizatione cogere eccleſiam ad vacuandum manum ſuam, nedum illud eſt contra diſpoſitionem hujus conſuetudinis in dict. §. 37. ſed etiam durum & iniquum, quia ſequeretur eccleſiam teneri rem juſto pretio emptam, iterum redimere, nedum à proprio & immediato domino directo, & à ſupremo, videlicet à Rege, ſed etiam ab omnibus intermediis dominis, propter quos intereſſe cenſuale & remotum ſufficere debet pro tempore eorum ſi caſus accidat indemnes reddi. Si autem diceremus immediatum patronum poſſe omne jus indemnitatis futuri temporis etiam in præjudicium ſuperiorum remittere poſſe, & hoc etiam iniquum eſſet. Sequamur igitur hanc mediam æquitatis viam, per quám utrique parti commodius conſulitur, juxta *l. 1. & ibi.* Paul. *ff. ſi quis cautio.*

89. Ulterius nota quod nulla amortizatio cujuſcumque domini inferioris præjudicat ſupremo principi, quin vel ejus procurator præcisè cogere poſſet eccleſiam vel ſimile corpus quandocumque & infrà annum, ad ponendum in manum idoneam publicis muneribus & oneribus ſubeundis. Et adverte quod hæc poteſtas poteſt competere domino noſtro Regi duplici jure. Primo ex natura feudi conceſſionis vel inveſtituræ rei tanquam ad quemlibet dominum, ſi ſit immediatus dominus directus & de hoc dictum eſt ſuprà. Secundo tanquam ad Regem, jure illo regali quo * omnia in regno ſuo non niſi legibus ſuis ſcilicet Regiis poſſidentur, nec aliter poſſideri poſſunt, *cap. quo jure.* 8. *diſtinct.* intereſt enim Reipublicæ, hoc eſt ſupremi principis noſtri, in quantum eſt Rex & monarcha ampliſſimi hujus regni, ne bona immobilia laicorum regni ſui deveniant & transferantur in eccleſias & ſimilia corpora, non quin eccleſiæ & quæcumque eccleſiaſticæ perſonæ hujus regni, quæque poſſident, ſubſint regi noſtro in his quæ ſunt juriſdictionis temporalis, & quæ ſtatum & regimen univerſale & politicum regni concernunt, ut plene diximus ſuprà *in proœ. gloſſ. 6.*

*Legib. regiis omnia poſſidētur.

90. Sed propter * duo: Primo, quia laici & eorum bona multis & publicis muneribus & oneribus ſubſunt, à quibus eccleſia vel eccleſiaſticæ perſonæ ex privilegio exemptæ ſunt. Secundo, ne eccleſiæ ſucceſſu temporis omnia fere immobilia (ut jam bonā partem, acquirant,) & ſic cæteris ſtatu regni (quos juxta Philoſophum in *cap. 5. politicor.* per tot. & maxime in *cap. 3.* æque conſervari & creſcere decet, ut * commenſurationis maneat harmonia) ad pauperiem reducantur, debilitentur, & confundantur. Et his rationibus, multis conſtitutionibus, & edictis regiis, quorum etiam meminit Joan. Fab. in *l. quotiens. in fi. C. de rei vendic.* pridem cautum eſt, ne ulterius bona immobilia in eccleſias transferantur, & ne ultra limites amortizationum à regibus obtentarum acquirant, alioquin per procuratorem regium cogerentur vacuare manum ſuam, & quod videtur dicere Joan. Faber in *d. l. quotiens.* non tranſire dominium in eccleſiam quouſque princeps conceſſerit, debet intelligi quando agitur de conſecratione vel dedicatione rei, juxta textum quem allegat in *l. ſacra. ff. de rer. diviſ.* Cæterum debet intelligi de dominio incommutabili, quia vere apud nos acquirere poteſt eccleſia, etiam in feudis, quum ſint patrimonialia, ſed cogetur vendere, ut alibi docuit Joa. Fab. in *Auth. ingreſſi. col. fi. ver. quid ſi vaſſallus. C. de ſacroſ. eccleſ.*

* Cur prohibentur immobilia in eccleſiā transferri?

*Commenſurationis harmonia in Repub.

91. Et in iſto jure, nullo tempore præſcribitur adverſus Regem, niſi reſpectu indemnitatis præteriti temporis dumtaxat per lapſum quadraginta annorum, ut extant conſtitutiones regiæ in ſacro archivo ſeu camera ratiociniorum regiorum.

92. Et nota quod prædicta habent locum nedum in rebus feudalibus, cenſuariis vel emphyteuticis, aut ſimilibus quæ ex natura ſua non debent in alios transferri: ſed etiam in rebus * alaudialibus, francis & liberis ab omni onere reali & dominicali, ut etiam teſtatur Maſueri. in *ſua practica. tit. de præſcr. §. item ſi eccleſia.* Guil. Bene. in *rep. c. Raynutius. in verb. & uxor. nomin. Adela. num.* 565. imò proprie loquendo iſtud ſecundū caput non reſpicit bona feudalia, nec cenſualia hujuſmodi, in quantū talia, quia tali reſpectu non agitur niſi de privato intereſſe, domini directi, ſive ſit privatus, ſive ſit Rex, tanquam quilibet directus dominus: in quo ſecundum omnium etiam canoniſtarum ſententiam, certum eſt & indubitatum quod non debent nec poſſunt in eccleſias vel ſimilia corpora transferri invito domino, ut dictum eſt *ſuprà eod. num.* 57. ſed iſtud ſecundum caput reſpicit publicum & commune intereſſe ipſius reipublicæ, quod æque ſe habet ad omnia bona immobilia laicorum, ſive ſint feudalia, ſive alaudialia & libera & franca.

*Etiā alaudialia non debent ab eccleſiis acquiri.

93. Unde quamvis * communiter canoniſtæ in *c. 1. de immunit. eccleſ. in 6.* & ubique diſtinguant inter hæc bona, & teneant quod reſpectu alaudialium non valet ſtatutum vel conſuetudo laicorum, quod non poſſint transferri in eccleſiam, & quod eccleſia teneatur ponere extra manum ſuam: non eſt curandum de eorum opinione & diſtinctione, quia fundatur in quadam decretali Alex. 4. *incip. Qua nonnulli quæ eſt in d. c. 1. de immunit. eccleſ. in 6.* quæ non habet legis vigorem, niſi in locis in quibus papa eſt princeps & dominus temporalis. Unde non ligat nec fuit recepta in hoc regno, ſicut nec *decretalis cleris eo. lib. & tit.* quia iſtud regnum nec papam nec alium ſuperiorem recognoſcit * in temporalibus. *c. per venerabilem. qui fil. ſint legi.*

* Rejicitur diſtinct. canoniſtarū.

* Franciæ regnū non recognoſcit papam in temporalibus.

94. Et ſimpliciter quod valeat ſtatutum laicorum prohibens alienationem rerum immobilium, ſive feudalium, ſive alaudialium in eccleſiam, & quod * non dicatur eſſe contra libertatem eccleſiaſticam, tenet Jacob. But. in *Auth. caſſa. C. de ſacroſ. eccleſ. & in l. aſſiduis. C. quis potior in pig. habeat.* non enim aliquid dicitur fieri contra libertatem eccleſiaſticam, niſi quando ab eccleſia aufertur illud quod ei competit, & jam acquiſitum eſt de jure communi, ut tradit Philipp. Deci. in *dict. Auth. caſſa. num.* 17. Non autem quando ex juſta cauſa prohibetur ab acquirendo aliena & fortius quod ſtatutum prohibens alienari in non ſubditos, extenditur ad eccleſiam, etiam ſi de ea ſit facta mentio, propter eamdem rationem publici intereſſe, firmavit Signorol. de Homed. poſt latam diſputationem in *conſ.* 21. ſtatuto civitatis Mediolani, quod contra refert & ſequitur Bal. in *c. clerici. de judi.* Idem vult Bal. in *c. quæ in eccleſiarum. col. 2. de conſti.* Et latè Franc. ſenior, *conſ.* 27. *num.* 8. Jaſon. in *l. filiusfamilias. §. Divi. lect. 1, col. 9. & 10. de leg. 1.* & fundantur omnes in bono publico & intereſſe reipublicæ, & benè.

*Quando dicitur fieri contra libertatem eccleſiaſticam.

Digitized by Google

95. Multum igitur differt amortizatio inferiorum ab ea quæ fit à Rege: quia amortizatio inferiorum non concernit niſi eorum intereſſe privatum, & non verſatur niſi in juribus feudalibus vel cenſuariis, aut ſimilibus in quibus habent intereſſe ne transferantur in manum mortuam, unde ubicumque ceſſat intereſſe inferiorum & directorum dominorum, non eſt neceſſaria, nec habet locum aliqua amortizatio eorum reſpectu ut in reditibus perpetuis, etiam non redimibilibus, venditis, vel aliter conſtitutis ſuper prædiis feudalibus (citra infeudationem) vel cenſuariis: nec poteſt eccleſia cogi à domino directo ponere hujuſmodi reditum extra manum ſuam, nec ad dominum inde recognoſcendum, vel ei aliquam indemnitatem præſtandum, quia ejus non intereſt per notata ſuprà §. 28. & infrà §. 59. Secus reſpectu Regis, quia ſi fortè ſit immediatus dominus directus prædii hypothecati, licet non ſit ab eo hoc reſpectu obtinenda amortizatio hujuſmodi reditus: eſt tamen neceſſario obtinenda in quantum eſt Rex, ratione intereſſe reipublicæ quæ in eo repræſentatur. Alioquin procurator regius compellere poterit infra annum à die interpellationis eccleſiam, vel ſimile corpus, ad ponendum extra manus hujuſmodi reditum ab ea, ſive ſuper alaudiis, ſive ſuper feudalibus ſubditorum regni acquiſitum, & lapſo anno ſi non fuerit paritum, procurator regius nomine Regis ſuos faciet fructus ſive penſitationes dicti reditus, & jubebit in ærarium referri, ſive in rationes fiſcales receptoris regii illius loci.

* An in acquiſitione reditus acquiratur amortizatio.

96. Et iſtud ſanè intellige ut procedat in * reditu perpetuo & non redimibili, ſeu ad rationem quadrantis vel trientis uſuræ, puta ad rationem viginti vel vigintiquinque pro uno, aut ultra augendo ſortem, ita quod ſecundum id quod plerumque evenit, non ſit ſpes quod de propinquo vel de facili redimatur, juxta *l. qui habebat, ff. de legat.* 3. Et ſic quaſi pro non redimibili & vice rei immobilis habetur; ſecus in reditu conſtituto ad rationem beſſis vel ſemiſſis uſuræ tantum vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim vel pro quindecim aut ſexdecim: quum enim hujuſmodi reditus de facili redimantur & ſoleant redimi, non æquè cenſentur habere cauſam perpetuam & vicem rei immobilis: ut tetigi ſuprà §. 33. *qu.* 18. *num.* 54. & latius infrà §. 94. Quare puto quod procurator regius non debet de iſtis ſe intromittere nec ſolicitus eſſe, & quod eccleſia vel ſimilia corpora non debent prohiberi nec cogi ad ponendum extra manum ſuam, quia non intereſt reipublicæ; imò reipub. intereſt hoc permitti vel eccleſiis, & ſubditi incommodarentur commerciumque coarctaretur ſi hoc eis non liceret. Item ſecus ſi una eccleſia vel ſimile corpus conſtitueret reditum etiam non redimibilem alii eccleſiæ, ſuper prædiis quæ legitimè amortizata poſſidet: quia tunc non intereſt Regis, ſicut nec cum reditum vel prædium debitè amortizatum in aliam eccleſiam transfertur, ut tetigi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 4.

97. Et nota quod nulla * amortizatio Regis quantumcumque plena, Amortizatio Regis non nocet inferiori domino præjudicat inferiori domino habenti intereſſe, ut rectè tenet Chaſſa. in *conſuet. Burgund. tit. des cenſes.* §. 19. *gloſſ.* 1. *num.* 54. Unde ſi eccleſia impetravit amortizationem à Rege in forma pleniſſima, ſive ante acquiſitionem ſive poſt, tamen ſi res acquiſita movetur feudaliter vel cenſuariè ab alio quàm à Rege, poterit ab illo præciſè cogi vacuare manum ſuam. Audivi tamen nonnullos in hoc puncto contradicere, cauſantes amortizationem non eſſe inferiorum, ſed eſſe ſolius Regis: & quod res ſemel amortizata à Rege, eſt amortizata reſpectu omnium inferiorum, inferentes quod eccleſia habens amortizationem à Rege, non poteſt cogi ab inferiore ad vacuandum manum ſuam, ſed inferior dominus directus præciſè tenetur accipere indemnitatem pro modo ſui intereſſe. Sed ut verum dicam, tanquam ad pauca advertentes paralogiſantur, quia verum eſt quod amortizatio in potiori & pleniori ſignificato ſumpta pro intereſſe publico, ſolius Regis eſt ut diximus: ſed per hoc non tollitur, quin etiam inferioribus jure proprio & privato competat, ut prædia ab illis dependentia non deferantur in manum mortuam ſine eorum conſenſu, quod eſt de jure, & tenent doctores utriuſque cenſuræ, ut nos, *ſupra eod. num.* 57. igitur Rex non poteſt nec intelligitur illis non vocatis præjudicare & eorum juri derogare *l.* 2. §. *merito. ff. ne quid in loco publ. l. nec avus. C. de emanci. cum vulga.* Nec invenitur quod à regia majeſtate emanaverit aliqua amortizatio in præjudicium tertii inferioris non vocati nec conſentientis: ſive enim amortizatio concedatur in genere, puta licentia acquirendi uſque ad ducenta jugera terræ, ſeu de certis prædiis jam acquiſitis in ſpecie, ſemper exprimitur vel tacitè ſubintelligitur, conſueta illa clauſula, ſalvo jure noſtro in cæteris, & alieno ſimpliciter, de qua ſuprà §. 10. *in fin.*

98. Non tamen nego quin princeps ex juſta cauſa poſſit derogare juri inferioris ſubditi ſui, puta favore religionis. Unde pro neceſſaria fundatione parochialis eccleſiæ & pro habitatione parochi poteſt princeps amortizare in præjudicium tertii, & mandari ordinario judici loci ſi opus ſit, quod conſtito de hoc cogatur dominus directus conſentire amortizationi, & indemnitatem congruam accipere. Imò ſi hoc ſit notorium principi, puto quod abſolutè amortizare poſſit, & jubere dominum directum congrua penſitatione ſui intereſſe contentari. *cap. cum olim, cum ibi not. de re judic. l. Divi fratres.* §. *quod ſi ex ſervitute, ff. de liber. cau.* Quoniam * etiam proprietarius & pleno jure dominus cogitur in hanc cauſam juſto pretio vendere rem ſuam *l. ſi quis ſepulchrum. in princip. ver. præſes etiam.* ubi ita tenet Guid. de Suz. *ff. de religioſ. & ſumpt. funer.* Jaſ. in *l.* 2. *collat.* 1. *ff. ſol. matrim.* Phil. Deci. in *cap. cum omnes. lec.* 2. *collat.* 3. *de conſtit.* Multo fortius ſimplex dominus directus tenetur & cogi poteſt amortizare quum non agatur de magno præjudicio, nec de amplo latifundio, ſed de modicis prædiis, præſertim cum etiam officiales regii ex reſcripto Philip. Pulchri Francorum regis ad prælatos provinciæ Narbonenſis prohibeantur compellere eccleſias ad ponendum extra manus ſuas poſſeſſiones pro exigentia hujus cauſæ acquiſitionis, ut refert Stepha. Auffre. in *tit. de privileg. reg.* Ex quo ſequitur aliud eſſe illa cauſa ceſſante *argumento l.* 1. *ad municip. cum vulg.* Idem tamen puto in caſu ſimili vel majori, ut ſi princeps pro fundatione gymnaſii trilinguis Chriſtianæ Reipublicæ utiliſſimi nuper non longè à domicilio meo inchoati, ſed temporis calamitate intermiſſi amortizationem concederet prædiis vicinis & neceſſariis acquirendis. Tunc enim dico quod hoc poſſet etiam in præjudicium dominorum inferiorum à quibus non eſſet opus aliam impetrare amortizationem: ſed ſolum illis præſtanda eſſet rationabilis futurorum jurium indemnitas, qua vel inviti hoc caſu contentari tenerentur, ſicut & proprietarius rem ſuam vendere & juſtum pretium accipere cogeretur. Cæterum hac vel ſimili reipublicæ neceſſitate ceſſante, teneo quod prætextu amortizationis regiæ non magis tenetur dominus inferior indemnitate accepta conſentire, quàm quilibet donus juſtq recepto pretio rem ſuam vendere: quicquid hactenus nonnulli fiſcales contra omnia jura ſuadere voluerint: ſiquidem ferè vulgo, ſed imperitis & ſervilibus ingeniis credi fecerant, quod ex quo Rex ſemel cuidam monaſterio fundando vel ampliando amortizationem conceſſerit, eaque à ſacrorum ſcriniorum præfectis homologata fuerit, ſoluto fiſco pro financia (ut aiunt) hoc eſt pro hujus conceſſionis pretio quarta parte æſtimationis prædiorum amortizatorum, quod ex tunc nulla alia amortizatione opus erat ab inferioribus dominis feudalibus vel cenſua-

* Religionis favore cogitur quis vendere.



Digitized by Google

libus, imo quod ad eos nullo pacto, nulla ratione amortizare ſpectabat: ſed quod omnino ſimplicem indemnitatem accipere cogerentur: ſed quid hic audio? Licétne bono principi ſubditorum ſuorum bona vel jura illis invitis nedum donare, ſed etiam vendere: pretiumque in fiſcum ſuum convertere? Vide quales optimos Reges noſtros facere nituntur inepti illi adulatores. Eadem enim via ſequitur quod ſi hodie prædia domui meæ circumfuſa in emphyteuſim dedero privatis, à quibus ſpero ad me cum emptione reverſura quod cras monaſterium poterit illa emere, & in amortizatione ſua includere nedum contra jus privati domini directi, ſed etiam contra publicam utilitatem: quod enim horum monaſteriorum multiplicatio & ampliatio reipublicæ damnoſa ſit, ipſa jam rerum ſatis patefecit experientia. Igitur amodo fiſcalium quorumdam ambitioſa iniquitas quocumque cadat, veritati & æquitati ſententia noſtra ſuffragatur.

99. Finaliter nota quòd ſupremus Rex noſter, etiamſi ſit immediatus & ſic ſolus dominus directus, non poteſt pleniorem amortizationem facere, quàm permittendo rem perpetuo à manu mortua poſſideri per ſeipſam ſine vicaria manu, videlicet hominis viventis & morientis, & ſine aliqua alia indemnitatis exactione, & tunc dicitur res pleniſſimè amortizata, remanet tamen erga eum feudalis vel cenſualis ut prius, cum onere ſimplicis fidelitatis & ſolutionis cenſus ſine alio onere. Et hoc modo amortizata ſunt temporalia eccleſiarum cathedralium hujus regni, in quibus rex nihil ſibi reſervavit præter fidelitatem & jura regaliorum vacatione occurrente, de quo aliquid dictum eſt ſuprà §. 42. *in fin.* in quibuſdam autem jura regaliorum remiſit: fidelitatem autem ipſam & directum dominium remittere vel abdicare non poſſet, quia iſta non eſſet amortizatio, ſed expropriatio, quæ non poteſt fieri à ſupremo principe, ſecundum Bald. in *prælud. feudorum. collat.* 8. *verſicul. expedita.* & cum directum illud dominium in quo Rex Franciæ eſt fundatus in toto regno etiam in temporalitate eccleſiarum, ſecundum Panorm. in *cap. veniens. collat.* 1. *de accuſ.* ſit de juribus coronæ, ſequitur quod non poteſt alienari, abdicari, nec præſcribi, ut per Petr. Port. in *rub. proœm. Inſt. num.* 13. *verſ. unde reſpondeo. & num.* 15. & 16. Si verò conſtet rem eſſe alias alaudialem, multo minus poſſet princeps eam eximere à ſupremâ ſua juriſdictione regia per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 54.

100. Debet autem omnis amortizatio regia verificari & homologari à dominis præfectis ſacrorum ſcriniorum regis, quod ſufficit, quia non continet veram alienationem domanii per prædicta: ſecus ſi rex non amortizaret ea quæ ſolum à ſe dependent & moventur ab aliis data eccleſiæ, ſed daret & amortizaret de ſuo proprio domanio, quia neceſſe eſſet verificari & homologari in hoc ſupremo ſenatu. Ex his habes ſub paucis uberrimam hanc & adhucuſque indiſcuſſam amortizationum materiam, reſolutivè perſtrictam, quam ſi ad plenum tractare voluiſſem, ſeparato & juſto volumine opus fuiſſet.

## §. LII.

ET neantmoins s'il y a ouverture dudit fief, le ſeigneur peut exploiter tout ledit fief, tant pour ce qu'il eſt tenu, qu'alíené, ſinon que le ſeigneur feodal euſt infeodé le droit domanial retenu en faiſant ladite alienation, ou bien qu'il l'euſt receu par adveu.

## §. LIII.

LEs heritages acquis par un ſeigneur de fief en ſa cenſive, ſont reünis à ſon fief & cenſez feodaux, ſi par exprés le ſeigneur ne declare qu'il veut que leſdits heritages demeurent en roture.

## * §. LIV.

* Hic paragraph. olim fuit 36.

LE ſeigneur feodal, qui met en ſa main le fief mouvant de luy par faute d'hommes, droits & devoits non faits, il peut ſemblablement mettre en ſa main tous les arrieres-fiefs ouverts dépendans d'iceluy fief (pour en joüir comme un bon pere de famille.)

## SUMMARIA §. LIV.

1. *Prebenſio nulla vel injuſta nullum operatur effectum.*
2. *Quæcumque geſta à vaſſallo etiam non inveſtito ante prebenſionem, rata manent & præjudicant patrono, ſi concernant adminiſtrationē, ſecus ſi concernāt alienationem feudi vel jurū.*
3. *Subfeuda etiam aperta debent ſpecialiter prebendi, nec prebenſio feudi ad illa extenditur.*
   *Subfeuda nun ſunt de pertinentiis feudi à quo dependent.*
4. *Generalis prebenſio ſubfeudorum non ſufficit, ſed ſingulariter & per ſe debent prebendi.*
5. *Vetus prebenſio ſubfeudi facta à vaſſallo prodeſt patrono: ſicut è converſo prebenſio feudorum facta à ſuperiori patrono prodeſt vaſſallo, cui feudum reſtituitur.*
6. *Quid de ſubfeudis quæ reperiuntur in manu vaſſalli?*
7. *Hic §. intelligitur de veris ſubfeudis à ſuperiori patrono authoratis.*

8. *Ampliatur*

Digitized by Google

8. *Ampliatur hic §. etiam in prehenſione quæ fit ex defectu catalogi.*
*Sumptus ſecundæ prehenſionis, non repetuntur.*
9. *Q. 1. Induciæ non tollunt aperturam feudi.*
10. *Statutum extenditur ad caſum fictum in eadem materia.*
11. *Vaſſallus etiam nondum inveſtitus poteſt reſpectu mutationum præteritarum dare inducias ſubvaſſallis etiam uſque ad longiſſimum tempus, & in præjudicium patroni: ſed non reſpectu mutationum futurarum.*
12. *Q. 2. De induciis conceſſis ſubvaſſallis a ſuperiori patrono.*

1. Hunc textum limita primò ut procedat dummodo principalis prehenſio patroni ſit valida, *l. 4. §. condemnatum, ff. de re judic.* Secus ſi eſſet injuſta vel alias nulla ipſo jure, quia tunc nullum juris habet effectum, nec transfert in patronum poſſeſſionem nec legitimam adminiſtrationem: ſalvo quod regulariter interim non debet infringi, ſed ſecuta declaratione nullitatis omnia retro caſſantur, per notata *ſupra §. 1. gloſſ. 4.* Limita ſecundò, ut procedat in ſubfeudis quæ tempore prehenſionis feudi aperta inveniuntur, ut quæ durante illa prehenſione aperiuntur. Si enim vaſſallus etiam non inveſtitus, ante tamen quàm patronus manum feudo injiciat, admiſerit ſubvaſſallos ſuos in fidem ſuam, etiamſi illico ſuperveniat ſuperior patronus non poteſt manum apponere ad ſubfeuda. Et eſt ratio, quia quamvis patronus prehendens feudum non capiat jus a vaſſallo, imò a ſeipſo, nec ſubrogetur in locum vaſſalli tanquam cauſam habens ab eo, ſed tanquam primitivus dominus, ſublato ſeu reſoluto vel quaſi jure vaſſalli:

2. Tamen hujuſmodi reſolutio non trahitur retro, nec revocat geſta a vaſſallo, quæ debitam vel etiam gratioſam feudi, & feudalium jurium adminiſtrationem concernunt, dummodo conſiſtant in adminiſtrando: quam ſiquidem ceſſavit patronus licuit vaſſallo adminiſtrare & fructus ſuos facere: ſecus ſi conſiſterent alienando, vel deteriorem conditionem ipſius feudi faciendo, quia tales actus nullo modo aſtringerent patronum jure feudali & ex defectu hominis fruentem. Unde ſi vaſſallus fecerit compoſitionem cum ſubvaſſallis ad certam ſummam pro relevio: illa compoſitio non aſtringit patronum pro tempore ſuo, ſcilicet reſpectu relevionum quæ acciderunt tempore prehenſionis.

3. Limita vel potius declara tertio, ut hujuſmodi * feuda quæ inveniuntur aperta, vel aperiuntur durante prehenſione debeant ſpecialiter prehendi. Quoniam non ſunt prehenſa eo ipſo quod feudum principale eſt prehenſum, nec commiſſarii poſſunt ad ea quantumcumque aperta manus extendere, niſi præcedente ſpeciali prehenſione, & expreſſa commiſſione, nec commiſſio ad feudum principale extenditur ad ſubfeuda, quia non ſunt merè acceſſoria, ſed per ſe [illegible] ſubſiſtunt. Faciunt notata *l. fin. §. fin.* [illegible] Et hoc ntrò [illegible] commiſſio ſpecialiter [illegible] relationem ad prehenſionem in qua ſubfeuda [illegible] comprehenduntur. Non obſtat quod generalis vel ſimplex prehenſio feudi includit omnia ejus jura & pertinentias, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ. 5. in principio.* quia ſubfeudum ipſum in ſe non * eſt de pertinentiis feudi a quo dependet, imò eſt velut proprietas ſeparata, & ad alterius patrimonium pertinens, & non poteſt eadem res eſſe in patrimonio duorum in ſolidum, *l. 3. §. ex contrario. ff. de acqu. vel amit. poſſ. l. ſi ut certo §. duobus. ff. commod.* Sed ipſa ſuperioritas feudalis, ſive ipſum jus feudale & dominicum in ſubfeudum, verè eſt de pertinentiis feudi [illegible] dependet, & in prehenſione feudi ſimpliciter facta includitur, ut eſt textus in *§. ſequenti.*

*Prehenſio feudi non extenditur ad ſubfeuda

*Subfeuda non ſunt de pertinentiis feudi

4. Sed numquid ſufficit generalis & expreſſa prehenſio ſubfeudorum, ut ſi dicatur; Prehendimus tale feudum & omnia ſubfeuda ab eo dependentia? Videtur quod ſic, quia ſunt certa, ſaltem ſuppoſito quod ſint nota ſaltem notoria evidentia facti permanentis, illa autem certitudo ſupplet vicem nominis. Textus in *l. certum, §. ſi cert. pet.* Et ſic perinde eſt ac ſi nominatim eſſent expreſſa. Contrarium eſt dicendum, quia ſingulorum feudorum vel ſubfeudorum ſingulæ debent eſſe prehenſiones, ſicut ſingula & ſeparatæ ſunt aperturæ nihil invicem habentes commune. Tum in qualibet prehenſione, in rem præſentem veniendum eſt, & prehenſio actualis notificanda unicuique poſſeſſori, vel colonis aut vicinis, ita quod tranſeat vel tranſire debeat in cujuſque poſſeſſoris notitiam. Alioquin non valet nec aſtringit prehenſio per notata *ſuprà §. 1. gloſſ. 4. not. 1.* Et neceſſe eſt ſubfeuda nedum ſpecialiter, ſed corporaliter & ſingulariter per ſe prehendi, quemadmodum prehendere deberet ipſe vaſſallus ceſſante manus injectione ſuperioris. Et recordor alicubi ſuprà de hoc tetigiſſe.

5. Sublimita hæc, niſi ipſa feuda fuiſſent jam prehenſa a vaſſallo immediato patrono, quia tunc non eſt opus ea prehendi. Quia quemadmodum ſuperior patronus prehendendo feudum ſuccedit in locum vaſſalli, in jus prehendendi ſubfeuda aperta quod competebat vaſſallo: ita & in jus fruendi ſubfeudis prehenſis, quod competebat vaſſallo ratione feudi: quoniam omne jus & commodum feudi vel occaſione feudi procedens, ipſo jure transfertur quantum ad fruitionem in patronum prehendentem: poterit tamen ſi velit patronus de novo prehendere, ad hoc ut ſubfeuda aperta ſub nomine ſuo & authoritate ſua expreſſius regantur, ſed non eſt neceſſe: habet enim ipſo facto facultatem exigendi, a commiſſariis deputatis a vaſſallo, rationem eorum quæ exegerunt vel exigere debuerunt à ſubfeudis à tempore prehenſionis ſuæ: vel ſi libeat ſine nova prehenſione poteſt eos deſtituere, & novos ſibi magis acceptos deputare.

6. Declara quarto hunc textum ut ſimiliter prehendi poſſit ſubfeudum quod vaſſallus acquiſiverat, & in manu & in patrimonio ſuo tenebat. In quo advertendum quod aut illud ſubfeudum fuerat unitum menſæ feudi ſui, & in ejus catalogo inter domanialia deſcriptum, & tunc non requiritur aliqua ſeparata prehenſio, quia amplius non eſt ſubfeudum, ſed pars integralis feudi, & in prehenſione æque principaliter incluſa. Aut vero non fuerat unitum, ſed ſeorſum poſſeſſum, non aliter mutata qualitate ſubfeudi, & tunc dum feudum principale prehendit, invenitur & illud apertum, quum nullum habeat proprium vaſſallum, ut recordor dixiſſe *ſuprà §. 20. gloſſ. 1. qu. 13.* Et ſic locus eſt huic §. ut etiam prehendi poſſit, ſed ſpeciali prehenſione opus eſt, ut nuper diximus.

7. Declara quinto, ut hic textus & omnia prædicta procedant in ſubfeudis à ſuperiori domino authoratis & approbatis: ſecus in rebus vel juribus à ſolo vaſſallo ſubinfeudatis, quoniam hujuſmodi infeudatio non tenet in judicium ſuperioris, nec illi nocet, nec in proprietate nec in poſſeſſione: ideo aperto feudo totum aperitur, & ſecundum tenorem inveſtiturarum antiquarum & catalogorum feudi totum poterit prehendi, & ipſo jure cadet in prehenſionem feudi, non habita ratione ſubinfeudationum vel aliarum alienationum

vaſſalli, contra quem de evictione agant ſi velint coloni, ſubvaſſalli, cenſuarii, emptores fructuum, vel etiam emptores ſoli ſeu proprietatis & ſimiles, ſecundum notata in §. præcedenti.

8. Declara ſexto ut hic textus procedat nedum ſi feudum principale apertum prehendatur ex defectu hominis: ſed etiam ſi non apertum, ſed ex ſolo defectu catalogi prehendatur, per notata ſuprà §. 9. *gloſſ.* 3. *num.* 4. & 5. Et hoc quantum ad prehenſionem & exercitium actuum dominicalium dumtaxat, in quo hæ duæ prehenſiones conveniunt, non tamen quoad lucrum fructuum, in quo differunt. Et conſequenter conveniunt in alio, videlicet quod ſi feudum principale ex defectu catalogi prehendatur, poteſt quidem patronus ſubfeuda aperta, ſed non prehenſa prehendere, & ſumptus * prehenſionis vaſſallo imputabit, quia negotium ejus rei ipſe geſſit. Sed ſi ſubfeuda jam fuerant à vaſſallo prehenſa, poteſt quidem patronus iterum prehendere authoritate ſua: ſed quia ſupervacua eſt ſecunda prehenſio quum prima ſufficeret, non imputabit vaſſallo catalogum offerenti, & fructus tam feudi quam ſubfeudorum, recuperanti voluntarios hos & inutiles ſumptus ſecundæ prehenſionis ſubfeudorum. Et pariter ſi feudum principale ex defectu hominis apertum prehendatur, ſubfeuda autem jam erant ex defectu catalogi prehenſa, poteſt quidem ſi velit patronus iterum ſua authoritate ea prehendere, & etiam novos commiſſarios deputare: Sed ſubvaſſallo catalogum offerenti & fructus recipienti, non imputabit hos voluntarios & inutiles ſumptus, tam in prehendendo quam commiſſarios deputando: quia prima prehenſio & deputatio ſufficiebat. Et pari ratione non imputabit eos vaſſallo juſta offerenti, & fructus non feudi, ſed ſubfeudorum dumtaxat recuperanti, quia vaſſallus non eſſet hujuſmodi ſumptus deducturus à ſubvaſſallis quandocumque catalogum offerentibus & fructus ſubfeudorum ſuorum recuperantibus. Sumptus autem facti in prehenſione ex defectu hominis: quia nomine & effectu fiunt in rem patroni, non repetuntur à vaſſallo: niſi in caſu quo patronus nondum fructus aliquos ſufficientes percepiſſet. Cæterum hi & ſimiles ſumptus debent compenſari cum fructibus ſi quos ſuos faciat patronus, & ita puto debere intelligi & modificari §. 60. *in fin. eodem tit. in conſuetudine Nivernenſi.*

* Sumptus prehenſionis cui imputentur.

9. Modo quæro primo, Quid ſi vaſſallus dederit inducias fidei ſubvaſſallis ſuis uſque ad annum vel plures annos; deinde ſuperior patronus feudum prehendat: An etiam juxta hunc §. poſſit prehendere ſubfeuda? Et non loquor quando induciæ ſunt neceſſariæ: ut in *caſu.* §. 41. ſuprà eodem, quia tunc non eſt dubium aſtringi patronum: ſed de induciis voluntariis. Et primo videtur quod non aſtringant patronum, ſed ſit locus huic §. quia induciæ non tollunt nec claudunt aperturam feudi nec immutant ſtatum rei, ſed ſolum perſonalem inducunt obligationem adverſus concedentem inducias, ut teneatur tolerare & expectare eum cui conceſſit per ſpatium induciarum. Igitur non obſtantibus induciis conceſſis à vaſſallo, ſubfeuda (ſicut & feudum ipſum) ſunt aperta ſuperiori patrono: ergo ab eo prehendi poſſunt per hunc textum & ſic etiam ſubfeudorum fructus ſuos faciet ſuperior patronus, non expectato lapſu induciarum: quia non eſt obligatus ad expectandum, & factum vaſſalli non nocet patrono, nec obligatio perſonalis, imò nec etiam realis & voluntaria vaſſalli tranſit in patronum. In contrarium videtur, quia quamvis verè ſubfeuda aperta ſint, tamen habentur pro non apertis, & finguntur ſubvaſſalli in fide eſſe quamdiu durant induciæ. Et quum hujuſmodi * fictio ab hac conſuetudine in hac eadem materia feudali introducta ſit ſuprà §. 42. nemini dubium quin ex ea in dubiis hujus materiæ & conſuetudinis argumentari poſſit: per doctrinam Bar. Bal. in *l. ſi quis ſervo. ſuper gloſſ. fin. C. de furt. & ſer. corrup.* Bar. in *l. ut tantum in princ. per illum tex. ff. de ſer. corrup. gloſſ. in cap. 1 in verb. declaramus, & ibi* Gemi. *ne cleri. vel mona. lib.* 6. Jaſ. in §. *ex maleficiis. in col.* 7. & 8. *inſt. de actio. in l. transfigere. col.* 4. *C. de tranſact. in l. ſi conſtante. in princip. col.* 4. *ff. ſoluto matrim.*

* Fictio introducta in eadem materia.

10. Et diſpoſitio ſtatuti loquens in caſu vero, extenditur ad caſum fictum, quando fictio eſt introducta & approbata in eadem materia. *cap. cùm dilectus. juncto cap. ad audientiam. de cler. non reſiden. not.* Domi. *in cap.* 1. *col.* 2. *in fin.* §. *presbyt. in* 6. Cæpol. inter. *conſil. crimin. conſil.* 14. *in fin.* Fel. in *cap. cum Bartholdus. col.* 3. *de re judic.* Ergo conſuetudo quæ hic vult patronum non poſſe extendere manum ad ſubfeuda non aperta, non extenditur ad ſubfeuda quorum ratione conceſſæ ſunt induciæ, quamdiu illæ durant. Et pro hac parte concludo, quòd vaſſallus quamdiu toleratur, legitimam habet adminiſtrationem, imò verum jus & liberum exercitium omnium feudalium & dominicalium juriū feudi, per textum hujus conſuetudinis ſuprà *eod.* §. 42. & infra § 61. Unde quemadmodum ante prehenſionem ſuperioris poteſt in ejus præjudicium recipere ſubvaſſallos in fidem, & jura utilia exigere vel remittere;

11. Ita poteſt dare inducias nedum jurium ſolvendorum, ſed etiam fidei præſtandæ, nedum ad ſemeſtre vel biennium, ſed etiam ad longum vel longiſſimum tempus, quod eſt intelligendum reſpectu præteritæ aperturæ ſubfeudi dumtaxat, non autem reſpectu futurarum: quia reſpectu futurarum non eſſet inducias concedere, nec jura feudalia adminiſtrare, ut tactum eſt in *d.* §. 26. *quæſt.* 1. *in fin.* ſed eſſet facere pactum de non prehendendo, & deteriorem feudi & jurium ejus conditionem, quod non poteſt fieri in præjudicium ſuperioris, prout etiam remiſſio releviorum futurorum, vel pactum de non petendo jura utilia futuri temporis nullo modo nocet ſuperiori patrono, reſpectu aperturarum & jurium accidentium pro tempore ſuo.

12. Secundo quæro, utrum finita & reſoluta prehenſione feudi principalis, reſolvantur etiam prehenſiones ſubfeudorum factæ à ſuperiori patrono? Breviter dic quod non, quia ſunt diſtinctæ & ſeparatæ à prehenſione principali. Unde quamvis ipſo jure non valeant, ſi prehenſio principalis ſit nulla: tamen ex quo legitimè factæ ſunt, ſubſiſtunt per ſe, & proderunt vaſſallo in fidem recepto, cui non erit opus nova prehenſione, ſicut prehenſio vaſſalli prodeſt patrono, ut dictum eſt *ſupra eod. num.* 5. Sed quid ſi patronus ſuperior tenens feudum ad manum ſuam, dederit ſubvaſſallis inducias præſtandæ fidei; utrum noceant vaſſallo quem in fidem admiſit antequam illæ finitæ eſſent? Videtur quod non, ſaltem ſi non ſint conceſſæ ex cauſa neceſſaria & debita, ſed mere voluntariè, & adhuc non per modum civilitatis conſuetæ, puta ad tres vel ſex menſes, ſed ad decem vel viginti annos, quia hoc ultimo caſu videtur factum in fraudem vaſſalli, & feudum reddi deterius. Breviter dicendum quod reſpectu aperturæ ſubfeudi quæ contingit durante prehenſione ſuperioris, poteſt quantumcumque longas voluerit inducias concedere, ſicut & (quod fortius eſt) poteſt etiam gratis remiſſis juribus pro hac vice debitis ſubvaſſallum inveſtire. Idem reſpectu veteris aperturæ quæ contingit ante hujuſmodi prehenſionem, ſi tamen ex illa non erant debita, vel amplius non debentur aliqua jura utilia vaſſallo, ſed ſimplex fidelitas: quia tunc non dicitur fieri aliquod præjudicium vaſſallo, quum etiam plenè inveſtiri poſſit ſubvaſſallus à ſuperiori. Secus ſi jura utilia veteris aperturæ eſſent adhuc debita vaſſallo, quia tunc induciæ ſuperioris non durant niſi ad tempus prehenſionis ejus; & non ultra, imò etiā admiſſio tandem & plena levatio manus à ſuperiori facta ſubvaſſallo reſolveretur, ne præjudicium fiat vaſſallo in exactione jurium ſuorum, ut dicam infra § *ſequenti. gloſſ.* 8. *in verſ. Et leur bailler main levée.*

§. LV.

*Hic articulus olim fuit 37.

## §. * XLV.

ITEM, En ce cas les proprietaires ou ſeigneurs d'iceux arriere-fiefs, & chacun d'eux, peuvent faire la foy & hommage au ſeigneur dont ils tiennent en arriere fief. lequel eſt tenu de les recevoir, & leur bailler main-levée & faire delivrance, en luy payant les droits & devoirs; ſi aucuns luy en ſont deus à cauſe de l'arriere-fief qui leur appartient.

## SUMMARIA GLOS. I.

*1. Dictio Item, de ſe non eſt repetitiva, ſed ſermonis continuativa.*

*2. Fallit, quando per dictionem item adjicitur præcedentibus oratio imperfecta.*

*3. Tres ſunt cauſæ inducentes tacitam repetitionem & tres etiam excludentes.*

*4. Conditiones appoſitæ in primis legatis, non cenſentur repetitæ in ſequentibus habentibus orationem perfectam, licet per dictionem item conjungantur.*

*5.6. Utrum in legato intermedio cenſeatur repetita eadem conditio quæ eſt in præcedenti & ſequenti legato?*

*7. Dictio amplius, & ultra, ſtant tantum continuatione: ſecus in verbo, hoc amplius, quod eſt repetitivum & conjunctivum.*

*8. In dubio omnis diſpoſitio præſumitur pura.*

*9. Repetitio & ſuppletio fit una cum eiſdem conditionibus & qualitatibus. Non fit tacita repetitio, niſi congruat & ad proxima.*

*10. Qualitas vel conditio poſita in principio plurium articulorum vel capitulorum refertur ad omnia.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Item en ce cas.*

SUPER verb. *Item in hunc caſum*, ſcilicet §. immediate præcedentis in fin. videlicet quando patronus, qui ex defectu hominis prehendit feudum, injecit etiam manum in ſubfeuda aperta ab eodem feudo dependentia, & hoc eſt clarum quòd hic §. non venit niſi ad gloſſam & declarationem effectus §. præcedentis.

* Dictio item.

1. Et nota quod dictio * *item* de ſe non eſt repetitiva, ſed continuativa; & non ordinatur ad repetendum qualitates & conditiones diſpoſitionis præcedentis, ſed ad continuandum ſermonem ejuſdem capituli, ut in *l. item qui in poteſtate. ff. de his qui ſunt ſui vel alien. jur. l. item quia. ff. de pact. l. item apud Labeonem. ff. de injur. c. paſtoralis. §. item de offic. delegat.* & ita ponitur & repetitur in toto diſcurſu hujus conſuetudinis, nec tantùm in hoc §. operatur repetitionem præcedentis diſpoſitionis, ſed etiam operatur illud relativũ expreſſum, *en ce cas*: quanquam etiam ceſſante relativo, ex conjunctione & qualitate materiæ ſubjectæ tacita repetitio fieret.

2. Et eſt notandum, prout tradit Bart. in *l. in repetendis.* per illum textum *ff. de leg. 3. & in l. in princip. ff. de publica.* quod quando per dictionem item, adjicitur præcedentibus oratio perfecta, tunc dictio item non inducit repetitionem qualitatum & conditionem orationis præcedentis, ſed ſimplicem ſermonis continuationem. Quando autem per dictionem item adjicitur oratio non perfecta in ſe, ſed defectiva, ſive ex parte appoſiti, ſive ex parte verbi, tunc illud quod deficit, ſuppletur ex præcedenti oratione, cum eiſdem qualitatibus & conditionibus: dummodo tamen repetitio harum qualitatum & conditionum congruat, & ſic dictio item non eſt mere continuativa, ſed repetitiva. Hæc eſt mens Bartoli in locis præfatis & omnes ſequuntur, & eſt ratio, quia perfecto nihil ſubaudiendum eſt, ſed imperfecta ſunt illa quę ſupplenda ſunt per tacitàm repetitionem, ut inquit Bald. in *conſil. 132. proponitur ad fin. lib. 5.* Unde quando ſunt plures legandi formæ, & utraque perfecta, tunc dictio item non inducit repetitionem, quia quando perfectus eſt ſenſus orationis, nihil debet ei addi vel detrahi: ſed quando una oratio indiget adminiculo alterius propter imperfectionem, tunc inducitur tacita & interpretativa repetitio, ut tradit Bald. in *conſil. 58. in reſtitutione num. 1. lib. 2.* quod ego intelligo eſſe verum, nedum interveniente dictione item, vel alia conjunctione, ſed etiam ſi non ſit niſi punctus pro copula, quia tunc eſt eadem ratio.

*Tres cauſæ inducentes tacitam repetitionẽ & tres eam ex cludentes.

3. Sunt enim * tres cauſæ inducentes tacitam repetitionem, videlicet copula, idemtitas orationis, & idemtitas rationis. Et è contra tres oppoſitæ cauſæ excludentes tacitam repetitionem, videlicet; adverſativa, diverſitas orationis, diverſitas rationis, & has cauſas primum collegi ex pulchra doctrina Bald. in *conſil. 153. quidam teſtator. lib. 5.* ubi dicit quod omnis tacita repetitio procedit aut ratione copulæ vel conjunctionis, ut quia ſunt plura legata copulata per dictionem, &, vel per dictionem, item, vel per alias dictiones conjunctivas vel connexas. Aut quia reguntur ab eodem verbo, & determinantur ab eodem actu verbi determinantis & regentis totam orationem. Aut per indemtitatem rationis, quando ſubeſt aliqua ratio repetendi antecedentia in ſequentibus. Et ſimiliter è converſo tres ſunt cauſæ quæ tacitam repetitionem excludunt. Prima eſt adverſatio dictionis, ut quia eſt ibi dictio, ſed, vel ſecus, & ſimiles. Item ſeparatio diſpoſitionis ſive orationis & temporum. Item adverſatio rationis. Nom habentia inter ſe adverſativam rationem, non habent ad invicem tacitam repetitionem. Hæc Bald. in *d. conſil. 135.* ubi litera multum eſt corrupta, ſed ut modo ſcripſi, reſtitui debet.

4. Hinc cùm teſtator reliquiſſet uxorem dominam



Digitized by Google

& magiſtram bonorum ſuorum, quouſque caſtè & honeſtè vixerit & vidua manſerit, & unà cum Jacobo filio ſuo moram traxerit, deinde Jacobum univerſalem hæredem inſtituit, & ſi dictus Jacobus moreretur ſine filiis, reliquit eidem uxori ſuæ unam domum cum horto & quodam fundo & quaſdam alias res. Et in iſtis ultimis legatis non repetit illam conditionem, donec caſtè & honeſtè vixerit & vidua manſerit, quærebatur an tacite cenſeretur repetita, & Bald. in *d. conſil.* 153. decidit quod non, per prædicta, quia ſunt in ſeparata & perfecta oratione relicta, & ultra non ſubeſt eadem ratio repetendi conditionem limitativam in ultimis legatis, utpote collatis poſt obitum filii ſine liberis, cujus filii favore veriſimiliter conditiones illæ limitativæ erant appoſitæ in primis legatis factis vivo filio.

5. Hinc etiam Rapha. Cuma. *in conſil.* 22. Teſtator legavit uxori habitationem domus, ſub conditione ſi dotem non exigeret: ſubdens, item eidem lego centum libras, & modium frumenti, cartum vini, & plauſtrum lignorum omni anno: decidit quod in hoc ſecundo legato non intelligitur repetita eadem conditio ſi dotem non exegerit, quia ſecundum legatum eſt oratio perfecta, & ſic dictio *item* illi adjecta non habet vim repetitionis ſed ſolius continuationis. Subdit etiam ibi Cumanus & bene, quod in legatis ſeparatim relictis non eſt laborandum de ratione diverſitatis, quia ſufficit ſola voluntas diſponentis. *l. quia poterat. ff. ad Trebell.* Et quod adjectio alterius conditionis facit tacitam alterius repetitionem ceſſare. *argumento l. maritus. C. de procurato. l. cum ex filio. §. filio. ff. de vulga. & pupilla. l. & habet. §. cum quis. ff. de precaria.* Et quod non eſt de uno ad aliud facienda repetitio, quando apparet teſtatorem ſæpius legandi modum variaſſe, & ſic diverſimode voluiſſe in ſingulis diſponere.

6. Sed ad maiorem horum intelligentiam, quæro: Teſtator fecit tria legata: Uxori meæ, domum, & ſuppellectilia ad fruendum quamdiu vixerit, & vitam vidualem & honeſtam ſervaverit. Item lego & ducenta lego. Item ultra prædicta, lego eidem fundum fruendum quamdiu vixerit & vitam vidualem & honeſtam ſervaverit. Utrum in legato ducentorum intelligantur repetita verba & conditio appoſita in præcedenti & ſequenti legato, videlicet ad fruendum quamdiu in viduitate vixerit? Videretur quod ſic, argumento eorum quæ præcedunt & quæ ſequuntur. *l. ſi ſervus plurium in fin. ff. de legat. & l. quæſitum. ff. de lega.* 3. ubi legatum quod eſt in medio regulatur & declaratur ſecundum præcedens & quod ſequitur. Et ita expreſſim decidit Paulus *conſil.* 88. *viſo legato lib.* 1. Et movetur duplici & non tenui ratione. Prima, quia in dicto ſecundo legato ducentorum cõtinentur hæc verba, ultra prædicta, & ſic inſunt duæ dictiones repetitivæ, videlicet prima & ſecunda dictio, Itẽ quia qualitates & cõditiones præcedentis legati repetit in ſequenti, ut eſt textus in d. l. in repetendis: Et ſecunda dictio *ultra*, quæ ſimiliter eſt repetitiva, ſicut dictio *hoc amplius. ut not. in l. qui ita. ff. de dot. præleg.* & repetit qualitatem præcedentis legati in ſequenti *l. ſi tibi pure. ff. de legat.* 3. Secunda ex eo quod in ſequenti & tertio legato continentur eadem verba, *Item ultra prædicta*, quæ ſimiliter repetunt & influunt qualitatem ſequentis in præcedenti, ſicut dictio *hoc amplius, ut notant* Dy. & Bart. *in d. l. ſi tibi pure, poſt gloſſ. ibi. quæ movet illud dubium & non ſolvit clare. ſed* Dy. & Bart. *dicunt eſſe caſum in l. Aurelius §. teſtator. ff. de libera. lega.*

*Reprobatur conſilium Pauli.

7. Sed iſtæ rationes, quantumcumque coloratæ, nihil * valent, quia conſiſtunt in hoc quod Paul. in d. conſilio nititur adæquare iſtud complexum *hoc amplius*, illi dictioni *ultra*. in quo multum decipitur, quia dictio ultra * bene æquiparatur ſimplici dictioni *amplius*, quæ appoſita poſt præcedentem diſpoſitionem non ſtat niſi continuative, *ut eſt textus in l. ſi ſervus legatus. §. ſi ita ſcriptum. ff. de legat.* 1. Secus de dictione *hoc amplius*, quæ eſt repetitiva & conjunctiva, ut pulchre declarat Bald. in d. §. *ſi ita ſcriptum.* Et ſic pro reſolutione concludo in præfato themate, ſecundum legatum eſſe purum & perpetuum, & limitationem præcedentium & ſequentium non eſſe in eo repetitam.

* Ultrà & amplius dictiones.

8. Tum quia in dubio, legatum, contractus & omnis diſpoſitio cenſetur pura, ſi in ea non inſeratur dies vel conditio, & non præſumitur inſeri. *l.* 1. *ff. de cond. & demonſtrat. l. libertis libertabuſque. in fin. ff. de adim. lega. l. eum qui calendis. §. quoties. ff. de verb. obligat.* notant Cuma. in *d. conſil.* 22. Philip. Corn. in *conſil.* 105. *pro parte. col.* 2. *lib.* 2. Et in dubio, dictio *item*, *amplius*, & ſimiles, ſunt continuativæ & ſolum repetunt actum loquendi, non autem rem ſive diſpoſitionem præcedentem ejuſque qualitates, ut ſentit Bald. in *d. §. ſi ita ſcriptum.*

6. Fallit autem ſecundum doctrinam Bart. in *d. l. in repetendis.* communiter approbatam, quando adjiciuntur orationi imperfectæ, quæ debet ſuppleri ex conditionibus præcedentibus, & non alias. Ita ſequitur Alexand. in *conſil.* 117. *Viſis ſuprà narratis. col.* 3. *lib.* 1. Jaſon. in §. *æque ſi agat. col.* 7. *Inſtit. de action. & in conſil.* 207. *col.* 2. *lib.* 1. Et adhuc hanc fallentiam ſublimita primo, ut procedat dummodo repetitio congruat. Alioquin nunquam fuit ſuppletio, & ut eſt pulcher textus in *l. cum pater. §. cum imperfecta. ff. de legat.* 2. etiam in eadem oratione & interveniente dicta repetitiva, ut tradit Bart. in *d. l. in repetendis. col. fin. verſic. Item adverte.* & ſequitur Paul. in *conſil.* 275. *ſuper primo. col. fin. lib.* 1. Sublimita ſecundo, ut * non fiat relatio nec repetitio niſi ad proximam diſpoſitionem à qua oratio imperfecta ei addita ſuppleri debet, non autem ad remota, & ea quæ longe præcedunt, multis aliis interpoſitis. Paul. in *conſ.* 16. *Viſo dicto puncto. in fin. lib.* 2. Et hoc niſi de veriſimili mente diſponentis appareat, quod ſubintellexit & repeti voluit conditionem in præcedenti & ſeparata diſpoſitione appoſitam, ut per Paulum, in *conſil.* 11. *ſuper primo. in fin. lib.* 2. ubi exempla vide ſi vacat. Sublimita tertio, & generaliter, omnia prædicta, ut procedant in qualitate vel conditione incluſa in uno capitulo, quare non debet repeti nec extendi ad illud capitulum ſeparatum, ut in *l. petens. C. de pact. in l.* 3. *§.* 1. *ff. de libe. & poſthum.* Secus ſi in qualitate vel conditione poſita in principio plurium articulorum vel capitulorum, quia ad omnia refertur de ſe & ex ſerie ſermonis, per textum, & ibi Canoniſtæ in *capitulo ſecundo requiris de appell.* Unde ſi teſtator filio inſtituto quædam legata fecerit, deinde dicat: Quod ſi contingat filium meum decedere ſine filiis, lego Titio feudum: item lego Caio centum, & ſic de ſingulis, ſemper in omnibus legatis ſequentibus etiam per orationem perfectam explicitis, inerit præfata conditio: ſi filius deceſſerit ſine filiis, quia non fuit incluſa in primo legato, ſed poſita tanquam titulus & caput omnium ſequentium diſpoſitionum: & hæc eſt melior ratio, ea quam reddit Bart. in *d. l. in repetendis quæſt. pen.* Ubi ſe fundat in dictione adverſativa, *quod ſi*, *ſin autem*, & ſimilibus: quia etiam ſi nulla eſſet dictio adverſativa, adhuc idem eſſet dicendum. Ad hoc Paul. in *conſil.* 122. *Viſo puncto lib.* 2. Plura ſuper his habeo in collectaneis meis, ſed ne nimis excedam materiam hujus tit. & §. dicam infrà tit. 7.

* Relatio non fit niſi ad proxima.

Digitized by Google

## SUMMARIA GLOSS. II.

1. Proprietas *ſtrictius*, dominium *latius accipitur.*
*De jure ſcripto proprietas non capitur niſi pro directo dominio, & nunquam obliquatur.*
*Proprietas non adaptatur ad jura incorporalia, ſed bene quaſi proprietas.*
2. *De conſuetudine Franciæ proprietas ſumitur pro ipſo utili & immediato domino.*
3. *Solus proprietarius eſt perſona legitima ad fidelitatem præſtandam.*
4. 5. *Tamen negligente proprietario tenetur patronus doariam jura offerentem in fidem admittere, vel ei inducias dare: ſed adverſus alium uſumfructuarium mero jure ſuo uti poteſt.*
6. *Patronus poteſt per alium fidelitatem exigere, & tamen non tenetur eam recipere per alium.*
7. *Proprietario juſtè impedito tenetur patronus uſufructuarium in fidem admittere vel ei inducias dare.*
8. *Quomodo ſuccurratur fructuario adverſus proprietarium detrectantem obſequia?*
*Quilibet habens intereſſe poteſt ſe opponere injuſtæ prehenſioni patroni etiam invito vaſſallo.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Les proprietaires & Seigneurs.*

HOc eſt proprietarii vel domini, ſcilicet ſubvaſſalli. Nota quod ſecundum communem noſtrum modum loquendi aliter quam in jure ſcripto accipimus iſtud verbum, *proprietas*, quia de jure proprietas ſtrictius, & dominium latius accipitur, ut vult Bald. in *cap.* 1. §. 1. *de inveſt. de re alien. fac. in uſib. feudorum.* appellatione enim dominii, venit omne dominium, ſive directum, ſive utile, ſive feudale, ſive emphyteuticum, vel ſuperficiarium & etiam dominium jurium. Unde uſufructuarius dicitur habere dominium. *l.* 3. §. *dare. l.* 4. *ff. de uſufruct.* quod eſt intelligendum ſervitutis ſuæ & juris uſusfructus, ut eſt textus in *l. uſumfructum. ff. ſi uſusfruct. peta.* & dictum eſt ſuprà §. 1. *quæſt.* 1. Sed proprietas non capitur niſi pro ipſo directo dominio, dicitur enim proprietas, quaſi proprie tua. Unde nomen * proprietas eſt nomen directum, & nunquam obliquatur, nec ponitur pro utili dominio, ut tradit Bald. in *l. proprietas. in princ. in l. cum res in fin. C. de probat.* & dicit Bald. in *l. penult. cap.* 2. *C. ſi a no. compet. jud.* quod appellatione proprietatis ſemper intelligitur de directa, & latè deducit Lanfran. de Pran. *in rubri. de cauſ. poſſ. & propr.* Alexand. in *l. ſi finita.* §. *ſi de vectigalib. col.* 1. *ff. de dam. infect.* Jaſon. in *l. naturaliter.* §. *nihil commune. col.* 2. & ibi Franc. Ripa. *in repet. d.* §. *col.* 1. *ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ.* Plus dicit Anth. But. in *cap. fin col.* 3. *de cauſ. poſſeſſ. & propriet.* quod proprietas non eſt adaptabilis ad jura incorporalia: licet ad ea ſit adaptabilis poſſeſſio vel quaſi. Tamen ſaltem ſicut quaſi poſſeſſio, ita & quaſi proprietas adaptatur. Textus eſt in *cap. fin. ibi in proprietate vel quaſi memorati juris. de judi. & de quaſi proprietate. Eſt gloſſ. ſing. juncto* textu in *l.* 2. §. *quædam. ff. de interdict.* quem ſequuntur Bald. Alvarot. in *d. cap.* 1. §. 1. *de inveſtit. de re alie. fac.* Alexand. Jaſ. in *locis præfatis.* Unde in terminis juris vaſſallus vel emphyteuta nunquam dicitur proprietarius, ſed bene dominus: ſolus autem dominus directus dicitur habere proprietatem.

* Proprietas eſt nomen directum & non obliquatur.

* Quaſi proprietas.

2. Sed apud nos eſt è converſo, quia dominus directus non dicitur proprietarius, nec habere proprietatem ſoli, ſed ſolùm dominium ſuum ſuperius: Vaſſallus autem, cenſuarius vel emphyteuta dicitur habere verum dominium & proprietatem ipſius rei: Et hunc ſolum proprietarium vocamus. Et eſt ratio, quia dominium utile quamdiu durat vincit directum, eique præfertur ſicut utilis actio directæ. *l. procuratore. ff. de procurator.* & ad dominum utilem ſpectat immediata diſpoſitio rei jure dominii. Ad dominum autem directum non ſpectat niſi mediate & remote. Imò non dicitur habere poteſtatem & adminiſtrationem ipſius rei, ſed ſolum juris ſui directi & poteſtatis dominicæ, cujus per ſe ſumptæ apud nos vocatur proprietarius dumtaxat. Et ſic domini directi magis habent poſſeſſionem vel quaſi & dominium jurium ſuorum, quàm ipſius rei vel ſoli, per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 6. Meritò non vocantur proprietarii ipſius rei: quia ſolum feudale in ſe magis propriè eſt vaſſalli, quàm patroni, cujus propriè eſt jus patronatus. Et ſic patet variata acceptionis ratione, etiam verum proprietatis etymon noſtro uſui loquendi congruere. Notandum eſt igitur, quod in tota patria conſuetudinaria vaſſalli & ſimiles domini utiles, domini & proprietarii rerum vocantur.

3. Nota ſecundo quod ad ſolum verum vaſſallum, ſive dominum utilem & proprietarium feudi ſpectat fidem & homagium præſtare patrono, ſcilicet nomine proprio: & ratio eſt manifeſta, quoniam præſtationi fidelitatis ineſt recognitio & ſubjectio rei recognitæ ſub conditione feudali, quæ non poteſt rem ſubjicere & afficere, nec ejus ſtatum immutare. Et pariter circa perſonas ineſt mutua correlatio, quæ non poteſt cadere niſi in propriis & veris ſubjectis correlativorum, quoniam fidelitatem facere eſt debitum honoris & reverentiæ inſeparabile à perſona, multomagis quàm opera perſonæ, cujus induſtria eſt delecta, quia per alium ejuſdem conditionis & induſtriæ ſolvi poteſt, *l. nemo eſt qui neſciat.* & ibi Bart. *ff. de duobus reis.* Sed hic non agitur de aliquo opere facto, ſed de ipſa operatione cohærente perſonæ & prout eſt in fieri, ideo nullomodo per alium ſuo nomine, nec alii præſtari poteſt, quia jam eſſet honor alterius, & aliud obſequium, ut in ſimili textus eſt in *l. ſervus patroni, & id*

l. *quia alia opera erunt. ff. de ope. liber.*

4. Sed occurrit quæſtio valde neceſſaria, Utrum uſufructuarius poſſit fidelitatem & homagium facere pro tempore ſui uſufructus? Videretur quod ſic, quia uſusfructus eſt pars dominii. *l. 4. de uſufruct. l. cum filiis. §. dominus. ff. de legat. 2.* Tum quia ad fructuarium ſpectant onera feudalia, puta ſolvendi relevia pro tempore ſuo accidentia, niſi quæ facto voluntario proprietarii ſuperveniunt, ut ſuprà §. 33. *quæſt. 47. num.* 157. Igitur etiam ad eum ſpectare videtur onus homagii. Et hoc ſaltem benigne videtur admittendum ad vitanda inconvenientia, & ne malitia proprietarii fructuarius defraudetur. Pone viduam * doariam ſolviſſe relevium debitum ratione obitus mariti mortui ſine liberis, cujus hæres contemnit fidelitatem facere in fine induciarum, vel alii cedit, aut vendit feudum, & ſic iterum aperitur & prehenditur à patrono, nolente emptore fidelitatem offerre. Vidua adit patronum, iterum relevium vel quintum pretii de ſuo offerens, fidelitatem ei præſtare nomine ſuo tanquam fructuaria pro tempore uſufructus, & hæc tenendo quod doaria pro tempore ſuo non ſit vere domina, ſed uſufructuaria, quæ eſt verior opinio, ut diximus infrà tit. *des douaires in rub.* vel nomine proprietarii ex generali mandato incluſo in uſufructu ſupplicat admitti, vel inducias fidei dari, utrum patronus ad aliquod horum teneatur? Videtur quod ſic, tum favore *ἀντιφέρνης*, ſive doarii, ne depereat quod eſt favorabile, tum attento quod patrono omnia jura ſua utilia offeruntur, nec amplius ejus intereſt tenere feudum ad manum ſuam niſi ad irrogandum pœnam contumaci & indevoto vaſſallo, quod non videtur intereſſe conſiderabili hoc caſu reſpectu viduæ innocentis, & quicquid in ſe eſt facientis, & maximè attento quod pœna hæc non cadit immediate in vaſſallum delinquentem, ſed cadit in viduam innocentem. Et maximè ſi conſtet proprietarium non abſtinere à fidelitate niſi in necem & injuriam viduæ, non enim videtur congruum patrono, quia æquitatem rigori præferre debet, quod malitia aliena abutatur in damnum innocentis, & velut particeps alienæ malitiæ efficiatur.

* Andoaria ſit habilis ad fidelitatem præſtandã.

5. Adverte pro brevi reſolutione quod mero jure & de rigore non teneatur patronus viduam agnoſcere, nec inducias ei dare: tamen favore donationis ante nuptias ſeu doarii, cui non minus tribuendum eſt quam doti, per notata *infrà tit. 12. in rub.* puto præter communem regulam ſpeciali favore ſuccurrendum huic viduæ, ut etiam quicquid in ſe eſt facienté (ne doarium depereat) teneatur patronus in fidem admittere, vel ſaltem ei ejuſque reſpectu dumtaxat inducias dare, feudumque illi ad ejus vitam emancipare. Sed in alio mero uſufructuario, cui forte uſusfructus legatus, donatus vel venditus eſt, puto non teneri patronum ad aliquod prædictorum, ſed poſſe frui feudo & fructus ſuos facere, etiam fructuariis, colonis, & aliis quibuſcumque à vaſſallo cauſam habentibus expulſis, nec cuiquam facit injuriam, quia jure ſuo utitur. Verum eſt quod ſi velit poteſt eum in fidem admittere tanquam fructuarium pro tempore ſuo, ſed non tenetur, cùm uſufructuarius non habet legitimam perſonam ad fidelitatem præſtandam (ſed ſolus proprietarius. Textus eſt hic in *princip. & fin. hujus §. ibi, qui leur appartient.* Et ita communiter volunt conſuetudines hujus regni, ut Victriaca §. 97. Cœnomanenſis §. 135. & reliquæ. Et licet fructuarius habeat legitimam perſonam ad fidelitatem ab aliis recipiendam nomine ſuperioris proprietarii per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. & §. 20. *gloſſ. 2. quæſt.* 2. tamen non habet legitimam perſonam in caſu converſo, ad eam ſuperiori & patrono proprietarii præſtandam. Et ſic hoc caſu contrariorum non eſt eadem ratio, & diverſitas conſiſtit in duobus. Primo in hoc quod reſpectu ſuperioris, uſufructuarius feudi non eſt uſusfructuarius, ſed pure extraneus, & ab eo (ſicut & colonus vaſſalli) expelli poteſt, *ut infra* §. 58. & 59.

6. Secundo in hoc quod patronus invito vaſſallo poteſt * per alium nomine ſuo fidelitatem exigere: ſed vaſſallus non poteſt eam per alium præſtare, quia eſt debitor obſequii perſonæ cohærentis, & ab ea inſeparabilis. Et non poteſt invito creditore aliud præſtare neque per alium ceſſante juſta cauſa. Unde licet poſſet patronus ſi velit fructuarium in fidem admittere nomine proprietarii ex generali mandato adhærente uſufructui. *l. 1. in fin. ff. de oper. no. nuntia.* tamen non tenetur, multominus quàm non tenetur in fidem admittere tutorem vel cuſtodem nobilem vel paganum vaſſalli pupilli, vel verum procuratorem etiam cum ſingulari mandato, niſi caſu juſti impedimenti, *ut infrà* §. 67.

* Patronus fidem exigit, non recipit per alium.

7. Nota tamen quod in caſu juſti impedimenti proprietarii, quemadmodum tenetur patronus verum procuratorem vaſſalli juſta offerentem in fidem admittere, vel inducias dare; ita etiam eodem caſu vel ſimplicem uſufructuarium nomine vaſſalli tenetur admittere, vel eidem inducias dare, ut diximus in dict. §. 67. Alioquin ceſſante juſto impedimento vaſſalli, non tenetur patronus fructuarium etiam aliàs ſpeciale & generale mandatum habentem in fidem admittere, nec ei ſimplices inducias concedere: ſed jure ſuo dominico uti poteſt.

8. Quomodo igitur conſuletur uſufructuario? Reſpondeo, quamvis nullum directum remedium habeat adverſus patronum jure ſuo utentem, primo agere poteſt contra proprietarium ut fidelitatem faciat, vel debitè offerat, alioquin in omnia damna & intereſſe condemnabitur. Poteſt etiam ſi habeat proprietatem hypothecatam, prout in ſimili diximus ſuprà §. 28. *num.* 20. in creditoribus hypothecariis curare feudum virtute hypothecæ prehendi ſive ſaiſiri & ſubhaſtari, non obſtante priori prehenſione patroni, ſemper interim manente & effectum ſuum ſortiente, donec ſupremus licitator cui ad onus uſusfructus & onerum feudalium ſubfeudorum feudum adjudicatum fuerit, debita jura & obſequia præſtiterit vel obtulerit: non enim teneretur interim patronus admittere in fidem ſimplices commiſſarios vel inducias dare uſque ad finem ſubhaſtationum, cùm non habeant ad hoc legitimam perſonam, utpotè feudo non vacante, ſecus de curatore bonis vacantibus dato, qui proprietarii perſonam repræſentat, ut diximus ſuprà §. 9. *gloſſ. 4. in princip.* Si tamen proprietario & vaſſallo utpote minori annis, deberentur induciæ legitimæ, puto fructuarium de illis excipere poſſe, quoniam ipſo jure à lege ſupplentur. Et etiam quocumque modo aliàs manus injectio patroni ſit injuſta & nulla, poteſt uſufructuarius vel recuſante proprietario, imò etiam ſimplex colonus ſe opponere pro jure ſuo, & nullitatem prehenſionis allegare & probare, & ad hoc eſt admiſſibilis, quum ſua interſit. Et quum prehenſio ipſo jure nulla ſit, nullum eis præſtat impedimentum. *cap. non præſtat. de reg. jur. in 6. Faciunt notata infrà eodem gloſſ. 5. num.* 4.

Digitized by Google

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *D'iceux arriereſiefs.*

IN verbo dictorum ſubfeudorum ſcilicet apertorum tempore manus injectionis mediati patroni in feudum principale, vel quæ ea durante aperta ſunt, & ſingulariter à ſuperiore patrono prehenſa, poſt debitam & legitimam & recte denuntiatam prehenſionem feudi principalis, vel ſimul & eodem tempore, quia ordine intellectus præcedere intelligitur prehenſio feudi principalis per notata Bartol. Angel. Alexandri *& aliorum in leg. 2. §. prius. ff. de vulga. & pupill.* Bald. Joan. de Imol. in *l. cum in teſtamento. §. hæc verba. ff. de hæred. inſtitut.* Bald. Philip. Cor. in *l. qui fideicommiſſarium. C. de fideicomm.* Si autem prius fieret prehenſio ſubfeudi, ipſo jure non valeret, quia patronus nihil habet juris in ſubfeuda, niſi poſt prehenſionem debitam feudi, nec convaleſceret feudo poſtea recte prehenſo, ſed nova ſubfeudorum prehenſione opus eſſet.

* Utrum ſecunda prehenſio valeat, prima quæ nulla eſt non revocata.

Quid ſi * prima prehenſio fuit nulla, utrum ea non revocata fieri poſſet hæc ſecunda? Reſpondeo quod ſic, ſi nihil fuerit ablatum. Sed ſi qui fructus vel alia fuerunt ablata de facto expulſo ſubvaſſallo vel ejus colonis, prius ante omnia redintegrari debet, quam ad novam validam & efficacem prehenſionem procedi poſſit, de quo in præcedentibus dictum fuit. Et ſic hoc reſpectu tutum eſt ipſummet ſubvaſſallum & ejus colonum commiſſarium ſubfeudi prehenſi deputare, quia tunc in caſum nullitatis prehenſionis, ſtatim nova & valida fieri poteſt, quia nulla imminet redintegratio de facto per prius fienda. Verbo enim revocari poteſt quod verbo factum eſt. Et nota quod totus iſte §. intelligitur quamdiu durat prehenſio & apertura feudi medii: quia ſi vaſſallus fuerit in fidem admiſſus etiam ſimplici verbo, ex tunc ſtatim habet omne jus & omnem poteſtatem in ſubvaſſallos, & non ſuperior patronus, etiam ſi nondum actualiter manum levaverit, nec feudum reſtituerit, ſatis eſt enim quod deſiit eſſe apertum ut ceſſet diſpoſitio hujus §. Quod ampliatur, etiam ſi patronus ſuperior admiſiſſet vaſſallum in fidem cum reſervatione fructuum & jurium, & citra levationem manus ad tempus, forte donec relevia & jura à vaſſallo debita, ſint ſoluta, quia quamvis attento quod admiſſio in fidem eſt gratioſa & valeat hujuſmodi reſervatio in præjudicium vaſſalli, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. fin. quæſt. 3.* & conſequenter valeat reſpectu ſubvaſſallorum ſi conſentiant; tamen illis invitis non valet niſi quoad jura utilia, quia videtur velut ceſſa ſuperiori velut cuilibet vaſſallo & patrono immediato. Sed non quin poſſint inveſtiri ab eo patrono immediato & valeat inveſtitura, ita quod non poterit infringi à ſuperiore patrono, ex quo non ſumus in terminis hujus conſuetudinis, quia non eſt verum dicere feudum eſſe in manu patroni ex defectu hominis, ex quo habet hominem actu vaſſallum, & in fidem admiſſum, & ſic nihil poteſt in ſubvaſſallos.

---

## SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Verbum* quiſque *eſt univerſale diſtributivum.*
2. *Quod præſtatur pro jucundo adventu non eſt in fructu.*
3. 4. *Et hæc eſt vera ratio (omiſſis rationibus Oldradi) cur non ſpectet ad conductorem fructuum.*
5. *Tamen illud quod debetur pro jucundo adventu, tranſit & ſpectat ad ſuperiorem patronum ex defectu hominis fruentem.*
6. *Novus adventus ex perſona vaſſalli & non patroni attendi debet.*
7. *Quod datur pro jucundo adventu, non tranſit in fructuarium, nec in emptorem fructuum, ſive ex debito, ſive ex voluntate detur.*

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Et chacun d'eux.*

SUPER verb. *& quiſque eorum*, ſcilicet ſubvaſſallorum. Ita enim debet exponi dictio Gallica, *chacun*, quæ eſt univerſalis diſtributiva, per verbum * *quiſque*, ſive *unuſquiſque* quod eſt actu univerſale diſtributivum. *l. hoc articulo.* & ibi Bart. *ff. de hæred. inſtit.* & non per verbum quilibet, quod eſt ſignum actu particulare, licet potentia & aptitudine univerſale, & ſignificat quemlibet, ut probavi *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 4. *num.* 45. Idem tamen hoc caſu propter alia adjuncta remaneret ſenſus, ſi poneretur verbum *quilibet*.

* Verbum quiſque.

2. Unde circa hæc quæro. Pone ex ſpeciali lege inveſtituræ ſubvaſſallos debere equum, vel ſcyphum aureum, vel marcham auri aut quodvis aliud, novo patrono in adventu cujuſlibet novi patroni, ſive ſinguli hoc debeant, ſive omnes ſimul, quantum ad præſens non refert. Utrum illud debeatur ſuperiori patrono feudum principale ad manum ſuam ex defectu hominis reducenti? Hæc prima facie levis videtur, ſed eſt re ipſa multum difficilis quæſtio, propter varios adverſarum rationum caſus quos includit. Et primo videtur omnino teneri, quia quamdiu tenet feudum ad manum ſuam, habetur cum effectu verus immediatus patronus, & eſt novus, utpote ultimo ſublato, & ſic in eo verba obligationis & inveſtituræ verificantur. Tum quia etſi maxime in eo non verificentur verba, & non debeantur de novo ex ejus perſona ſaltem in quantum debetur contumaci vaſſallo, videtur cedere patrono una cum cæteris fructibus feudi. In contrarium, quoniam illud quod præſtatur ſemel in vita pro jucundo adventu, non cenſetur in fructu nec venit appellatione fructuum, *l. divortio. §. quod in anno. ff. ſol. matrim.* Igitur non debetur ſuperiori patrono, qui fructus tantum facit ſuos, ſuprà §. 1. *& per tot. tit.* hinc decidit Ol-



Digitized by Google

dra. in *conſil.* 129. *in quæſt.* quod ad eum qui conduxit fructus archidiaconus non ſpectat illud quod ſolitum eſt præſtari archidiacono in ingreſſu ſuo & jucundo adventu, nec hoc cadit in locationem fructuum. Idem tranſcribendo tenet Alberic. in *rub.* C. *de actio. empt.* Et Oldradum referunt & ſequuntur Bald. Paul. Imol. Alexand. Arct. Jaſ. in *d.* §. *quod in anno.* Petr. de Ancha. in *rep. cap. ſi propter tua debita in* 3. *quæſt. princ. de reſcri. in* 6. *Guymi. in gloſſ. prag. de anat. in ver. fructibus in fin.*

* Diſcutitur contra Oldradū.

3. Adverte quod deciſio * Oldrad. vera eſt in ſe & ſemper placuit, ſed non ejus rationes quæ non concludunt. Primo enim ſe fundat, quia id ſolum in locatione venit, quod debetur archidiaconatui. Patet per verba inſtrumenti ratione archidiaconatus ſui, illud autem de quo quæritur, non debetur archidiaconatui, ſed magis perſonæ archidiaconi, *argum. l.* 1. §. *penult. ff. ſi quid in fraud. patron. ſed d.* §. *penul. ibi magis enim fraudem rei & non perſonæ accipimus,* facit in oppoſitum, quia ibi attenditur ſemper idem jus patronatus cui fraus fit, & de mutatione perſonæ patroni non curatur. Secundo allegat *l. ſi vero.* §. *quicquid. ff. ſolut.* ubi non venit in reſtitutione dotis beneficium à liberto uxoris in maritum collatum, ſed ille textus directe facit contra Oldrad. quia ibi dicitur quod quicquid à liberto pervenit ad maritum tanquam ad patronum, id totum reſtituere cogitur ſoluto matrimonio: ſecus ſi alio jure, puta ex ſpeciali liberalitate & beneficio liberti, quia id conſequitur non tanquam maritus, nec tanquam patronus, ſed tanquam quilibet. Sed iſtud de quo agitur, non ſolvitur archidiacono ex civilitate, ſed ex debito & neceſſitate, & debetur ei tanquam archidiacono, non tanquam privato, ſed ratione dignitatis ſui archidiaconatus, & ſic venit cum illis quæ ratione archidiaconatus obveniunt, & eodem modo ſolvitur ad *l. debitor. in fin. ff. ad Trebell. tertio loco allegatam ab Oldrad.* quia in *d. l. debitor.* non ex debito ſui jure hæreditario, ſed errore & tacito alterius pacto ad hæredem pervenit, & ſic non cadit in reſtitutionem Trebelliani, ſecus hic. Quarto inducit *l. Seio amico.* §. *medico. ff. de annu. lega.* ubi verba referenda ſunt ad ea quæ certam formam erogationis annuæ habent, non in certam voluntatem. Sed nihil facit, vel potius facit in oppoſitum, quia ibi dicit textus quod in legato generali facto medico, quæ *vivus præſtabam dari volo,* ea veniunt quæ per modum & certam formam annuæ & debitæ liberalitatis præſtabantur: non veniunt ea quæ ex fortuita & incerta liberalitate, quandoque velut ſupererogata præſtabantur, iſtud autem de quo quæritur præſtatur per formam certæ & debitæ (licet non annuæ) erogationis, & non per modum liberalitatis & ſupererogationis, quia ſupponitur eſſe debitum.

4. Vera igitur & deciſiva ratio eſt, quia in appellatione fructus, non venit niſi illud quod renaſcitur & ſubinde redit ſaltem aptitudine & in genere ſuo, ut in *d. l. divortio.* §. *quod in anno* §. *non ſolum* §. *ſi feudum.* ſed non illud quod non renaſcitur, nec iterum oritur & non venit niſi ſemel, in eadem *l.* §. *ſi vir in fundo. & ibi per doctores ff. ſol. matr.* ſed iſtud de quo agitur nunquam præſtatur niſi ſemel in vita, igitur non tranſit in locationem generalem fructuum, vel redituum annuorum, præterea in generali conceſſione non venit illud quod ſpecialiter deſtinatum eſt & reſervatum perſonæ, *argum. l. obligatione generali. ff. de pignor. cap. in generali. de reg. jur. in* 6. Et ſic non tranſit iſtud quod ſemel pro jucundo adventu debitum, perſonæ præſtatur, velut ad ejus honorem reſervatum.

5. Redeundo ad materiam, hæc deciſio Oldrad. nihil videtur facere pro vaſſallo contumaci vel negligenti, quia feudo aperto & prehenſo ſuperior patronus habetur pro vero & immediato patrono, & cenſetur feudum velut interruptum & quaſi reunitum & conſolidatum dominio directo, quicquid ſit ad ſuperiorem dominum directum, jure ſui dominii, tanquam ad verum dominum ſpectant omnes quicumque fructus reditus & obventiones & honores debiti ratione feudi, & hoc quamdiu prehenſio durat, & dummodo colligantur ſecundum modum boni patrisfamilias, *ut ſupra* §. *gloſſ.* 8. Et ſic non eſt curandum an renaſcantur vel non, an ſemel tantum debeantur, an ratione rei tantum, an vero in honorem perſonæ præſtentur, modo tanquam tali, videlicet patrono & ratione feudi, quia totum id ſpectat ad ſuperiorem patronum, & excluſo interim ipſo domino utili ab omni jure, honore & commodo feudi, imò ab ipſo nomine vaſſalli & domini utilis, & ſic concludo pro prima parte, quod eſt verum in terminis quæſtionis, videlicet quando patronus fruitur feudo ex defectu hominis: ſecus ſi jure relevii, quia tunc etiamſi eodem anno adveniſſet novus vaſſallus & dominus feudi, non deberetur patrono quod eodem anno præſtandum eſt vaſſallo pro jucundo adventu, quia iſtud non computatur in fructu nec in obventione illius anni per prædicta

6. Sed modo oritur gravis difficultas, utrum in terminis quæſtionis noſtræ feudo aperto & prehenſo ex defectu hominis, metiendus ſit novus adventus ex perſona patroni tenentis feudum ad manum ſuam, an vero ex perſona vaſſalli proprietarii? Effectus eſt magnus & diverſus, quia ſi inſpiciamus perſonam patroni, debebitur iterum jucundus adventus, quando manum injiciet feudo, licet prius eſſet præſtitus vaſſallo & ei ſolutio facta. Et ſimiliter ſi diu duret prehenſio, debetur quoties perſona patroni mutabitur & novus accedet, non autem debetur ex mutatione perſonæ vaſſalli: ſi autem inſpicimus perſonam vaſſalli, non debebitur jucundus adventus ex prehenſione vel mutatione patroni, nec ex ultima mutatione vaſſalli & novo adventu facto ante prehenſionem, ſed ex novis mutationibus vaſſalli contingentibus poſt prehenſionem & durante ea. Et primo videtur inſpicienda perſona patroni, quia illi ſoli & non vaſſallo competit exigere & inveſtire ſubvaſſallos, qui eum ſolum & non proprietarium tenentur interim recognoſcere in patronum. Sed verius puto inſpiciendam perſonam vaſſalli ſive proprietarii: & eſt ratio, quia interim feudum non eſt abſorptum nec ſuppreſſum, ſed ſolum ſuſpenſum, ut infrà *eodem gloſſ.* 6. *in princip.* & nihil debetur ſuperiori patrono tanquam patrono immediato, ſed tanquam patrono ſuperiori jure feudali feudum ad tempus poſſidenti. Et ſic iſtud non debetur ei niſi quale & quantum deberetur vaſſallo, & exigi poſſet à vaſſallo, ceſſante prehenſione feudali & non ultra. Igitur quantum ad hoc neceſſario inſpicienda eſt perſona vaſſalli, & mutatio circa eum contingens, prout etiam reſpectu patroni ad ejus commodum attenditur, quia quamvis jure feudali diu poſſideat & fructus ſuos faciat, nihilominus quoties vaſſalli ſeu proprietarii perſona citra ſucceſſionem directam variatur, jura feudalia patrono acquiruntur & ea exigere poteſt, ut diximus ſuprà §. 43. igitur ſicut pro ſe, ita contra ſe debet jura & commoda ſua metiri ex perſona vaſſalli. Præterea ſoli vaſſallo contumaci debet nocere & præjudicare prehenſio feudalis, & id ſolum auferre quod vaſſallus aliàs caperet, ſed multum præjudicari poſſet ſubvaſſallis à ſuperiori patrono approbatis, ſi in iſtis inſpiceretur mutatio contingens & perſona patroni ſuperioris. Quare reſolvendo dico, quod aut illud quod pro jucundo adventu præſtatur, debetur in qualibet mutatione patroni immediati, eo ipſo quod feudum dominans incipit ſpectare ad novum dominum, ſive accedat & ingreſſum faciat ſive non: & tunc quoties pendente prehenſione continget, perſonam vaſſalli proprietarii mutari, toties debebitur patrono ſuperiori illa præſtatio: non autem ex mutatione præterita cujus ratione prehenſio facta eſt, quia jam ceſſit illa obventio, & velut à corpore feudi ſeparata

Digitized by Google

parata fuit ante prehenſionem per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *queſt.* 2. & 3. Aut vero nunquam debetur nec ſolvitur niſi quando dominus perſonaliter & ſolemniter accedit & ingreditur caſtrum ſuum vel locum dominantem: & tunc nunquam poteſt deberi ſuperiori patrono, quia non eſt ille novus patronus & dominus de quo dicta inveſtitura loquitur, nec tanquam talis ingreditur & poſſidet feudum prehenſum, ſed in qualitate patroni ſuperioris feudum apertum ad manum ſuam tenentis, imò medio tempore debetur vero proprietario quantumcumque mutetur & proprietas tranſeat de uno ad alium, donec ſublata prehenſione feudum ingrediatur, & tunc ſemel debetur, tanquam pro primo novo ingreſſu: ſecus ſi feudum caderet in commiſſum, vel aliàs pleno jure acquireretur ſuperiori patrono, quia tunc demum tanquam dominus immediatus & proprietarius ingredi poſſit.

7. Sed juxta prædicta propter conformitatem materiæ, quæro utrum illud * uſufructuario feudi debeatur? Videretur quod ſic, quia omnis obventio verbo generaliter ſumpto ad eum ſpectat. *l. uſufruct. legato. ff. de uſufruct.* In oppoſitum facit quod ibi dicit Alberic. *in fin.* ſi quis vendiderit omnes fructus præbendæ ſuæ vel caſtri ad certum tempus, de conſuetudine recipiendi certas gallinas vel alia xenia, cùm veniebat ad locum, decidit quod emptor non debeat iſta recipere: quia illa ſolum videntur vendita quæ ex neceſſitate debentur & non illa quæ ex mera liberalitate. *per d. l. Seio amico.* §. 1. *ff. de ann. lega.* & hoc eſt indubitatum, & idem dicendum in fructuario & ſimilibus, ſed hic illud de quo agitur debetur ex neceſſitate, tamen idem puto quod nec ad emptorem fructuum nec ad conductorem vel uſufructuarium tranſeat, tanquam ipſi perſonæ domini reſervatum, & ſic non tranſit in generali conceſſione per prædicta.

*Quod debetur domino pro jucundo adventu, non tranſit ad fructuarium.

---

## SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Queſt. 1. Juramentum fidelitatis eſt perſonaliſſimum.*
2. *Tamen ſubvaſſallus, qui ſemel juravit patrono ſuperiori in caſu hujus §. non tenetur iterum jurare patrono immediato & inveſtito.*
3. *Q. 2. Et ſi debite jura obtulerit ſuperiori, non tenetur iterare oblationes patrono immediato.*
4. *Q. 3. Utrum præcedentia habeant locum, licet prehenſio ſuperioris patroni ſit nulla.*

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Peuvent faire la foy & hommage.*

NOTA in hoc verbo, poſſunt facere fidem & homagium, quod nedum ſpontanee poſſunt, ſed etiam inviti coguntur, ut patet in hoc §. & in fin. §. præcedentis.

1. Quæro primo, utrum ſubvaſſalli faciendo fidelitatem ſuperiori patrono in caſu hujus §. liberentur ab ea præſtanda & juranda patrono immediato, poſtquam in fidem receptus erit & inveſtitus à ſuperiore? Et videretur quod ſic, quia * ſacramentum & fidelitatis exhibitio perſonalis eſt, imò perſonaliſſima, quia non tranſit ad ſucceſſorem ejus cui præſtatur, nec in ſucceſſorem jurantis. *cap. veritatis, ubi omnes canoniſtæ. de jurejur.* in tantum quod ſi patronus receperit hoc ſacramentum pro ſucceſſoribus ſuis, & formaliter illi & ſucceſſoribus ejus juratum fuerit, nihilominus immediato hujus ſucceſſori & novo patrono iterum jurandum eſt, ut diximus ſuprà §. 2. *gloſſ.* 4 *queſt.* 7. *num.* 50. Igitur juramentum præſtitum ſuperiori patrono non concernit patronum immediatum, ſaltem non liberat à renovatione ſacramenti. Præterea ſicut idem vaſſallus qui ſemel juravit vero patrono ſuo immediato, tenetur iterum ejus ſucceſſori, eadem ratione hic teneri videtur, quia patronus immediatus eſt ſucceſſor ſuperioris patroni, & ab eo cauſam habet & inveſtituram recipit. Tum vaſſallus qui duobus contendentibus de patronatu receptus eſt à judice in fidem per manum ſupremam, tenetur iterum jurare & fidelitatem præſtare victori, dummodo aliàs illi nunquam juraverit, ut dicemus infrà §. 46. & ſic quamvis non teneatur iterum jura utilia ſolvere, quia ſufficit conſignatio dudum facta, tenetur tamen vel abſque nova feudi apertura fidelitatem præſtare patrono, cui nondum juravit, non obſtante fidelitate præcedenti quæ in manum judicis præſtita fuit, & ab eo recepta pro nomine veri patroni & futuri victoris, & hoc ne patronus fruſtretur honore & obſequio ſibi debito, & in quo iterando parum vel minimum vaſſallus gravatur. Hinc etiam diximus ſuprà §. 35. *queſt.* 2. mulierem viduam teneri fidelitatem præſtare patrono, quamvis eidem à defuncto marito in qualitate mariti & ad cauſam uxoris, & ſic etiam in effectu nomine uxoris præſtita fuerit.

*Juramentum eſt perſonaliſſimum.

2. Sed his non obſtantibus in propoſito themate contrarium puto. Ratio, quia patronus ſuperior non recepit ſubvaſſallum tanquam verus patronus immediatus (quo caſu patronus ſuperveniens cenſeretur novus patronus & novus ſucceſſor, & ſic poſſet homagia poſt publicationem exigere ſecundum formam §. 65. *infra eodem*) ſed recipit eum in qualitate ſuperioris patroni, feudum apertum & prehenſum ad manum ſuam tenentis: & ſic quamvis jura dominicalia exerceat nomine ſuo & jure proprio & non nomine vaſſalli: tamen quia non exercet ſimpliciter nomine proprio tanquam pleno jure dominus, ſed in qualitate prædicta, cenſetur in hoc repræſentari ipſe vaſſallus & proprietarius, & quemadmodum superveniente hoc modo ſuperiori patrono, non cenſetur ſupervenire novus dominus vel patronus, ita quod non poteſt uti beneficio & diſpoſitione §. 65. *infrà eodem*, nec ullo modo inquietare ſubvaſſallos à vaſſallo prius inveſtitos, ſed ea ſolum poteſt agere, quæ ſuperſunt & agi poterant per vaſſallum, ita & vaſſallus poſtquam levata manu domini inveſtitus, frui incipit, non habetur pro novo domino vel patrono, nec poteſt ullomodo inquietare ſubvaſſallos à patrono ſuperiori inveſtitos, ſed tenetur habere grata quæcumque is geſſit, ac ſi ipſe geſſiſſet, quemadmodum & ea quæ à tutore ſuo, vel alio legitimo, ſive in rem ſuam (ut uſufructuatio) ſive non in rem ſuam (ut procuratore & adminiſtratore) geſta ſunt, & ſic vaſſallus qui pendente prehenſione facta ſuper patrono ſuo fideli-

Digitized by Google

tatem fecit ſuperiori patrono, cenſetur ipſimet immediato patrono ſuo feciſſe, & æque ab illo liberatus eſt. Et hæc eſt vera mens hujus conſuetudinis loquentis per verba affirmativa & permiſſiva ad ſubvaſſallos directa, & ſic videtur eis concedere jus & beneficium ſe liberandi à fidelitate & cæteris juribus feudalibus, præſtando illa ſuperiori hoc caſu, per ea quæ notant doctores *in l. ſi ſoror. C. de collat.* Secus quando feudum dominans verè mutat dominum, & transfertur totaliter in alium: item ſecus ſi verus dominus evinceret feudum ſuum ab injuſto poſſeſſore, quia tunc poſſet practicari §. 68. *infrà eodem.* tanquam in adventu novi pleno jure domini.

3. Secundo quæro, Quid ſi ſubvaſſalli non fuerint inveſtiti à ſuperiori patrono: ſed ei fidelitatem & homagium debite obtulerint, & ex eo forte quod nullum erat commodum ſuperior non curavit: utrum teneantur iterum offerre patrono immediato poſtquam receptus & inveſtitus fuit à ſuperiori? Reſpondeo quod non, per prædicta. Et ſimiliter oblatione ſemel debitè facta tutori, non requiritur eam iterari patrono majori facto. Et ſic non valebit ſequens manus injectio, niſi nova mutatio feudi, vel interpellatio vaſſalli interveniat, ita quod in ultima mora conſtitutus fuerit ſecundum notata *infrà eodem* §. 65.

4. Tertio ad ampliorem doctrinam quæro: Habemus hic quod in caſu hujus §. ſubvaſſalli poſſunt, imò tenentur fidelitatem facere ſuperiori patrono, & quod hoc faciendo liberantur ab ea præſtanda: ſed utrum hoc ſit verum ſive prehenſio feudi principalis ſit valida ſive non? Multa ſuper hoc poſſem deducere, ſed breviter reſolvendo ſic diſtinguo. Aut quæritur quantum ad hoc, ut ſubvaſſallus teneatur & mero jure & de facto cum effectu invitus cogi poſſit fidelitatem & jura præſtare ſuperiori, & tunc requiritur prehenſionem feudi principalis eſſe validam, alioquin vel tacente & muſſante vaſſallo, ſubvaſſallus ſe opponere poteſt prehenſioni ſubfeudi ſui, & ad ſuæ oppoſitionis ſufficientem juſtificationem allegare & oſtendere nullitatem prehenſionis feudi principalis, & ad hoc eſt admiſſibilis, tum quia ſua intereſt non vexari, tum quia hujuſmodi acceptatio quamvis de ſe principaliter ſit de jure alterius, ſcilicet patroni ſui immediati, tamen ipſo jure excludit omne jus & omnem poteſtatem ſuperioris patroni, & ſic iſtud objicere poteſt. *l. fin. C. de rei vendica. l. cum ſervum*, & ibi Bald. *C. de ſer. fug.* Bart. in *l. qui cum hæred, ff. de except. rei jud.* Faciunt notata *ſuprà eodem gloſſ. 2. in fin.* Aut vero quæritur quantum ad hoc, ut ſubvaſſallus erga patronum immediatum liberetur, & ſubdiſtinguendum eſt. Aut vaſſallus patitur, & non contradicit prehenſioni ſuperioris, & ſubvaſſallus omnino liberatur ſuperiori obſequendo, non enim debet authoritate hujus conſuetudinis decipi. *l. 1. C. de his qui veni. eta. impetra. Clem. 1. de permu.* nec tenetur in facto alieno eſſe curioſus, maxime non conquerente eo cujus intereſt. Aut vero vaſſallus contradicit & ſe oppoſuit manus injectioni ſuperioris, eamque nullam & revocandam eſſe dicit & concludit, & tunc diſcernenda eſt cauſa & qualitas oppoſitionis: ſi enim ideo ſe oppoſuerit quod teneat in alaudium, vel ab alio patrono, & paratus eſt abnegare & de facto abnegat prehenſorem in patronum: tunc non debet nec tenetur ſubvaſſallus fidelitatem ſuperiori facere, & faciendo non liberatur à patrono ſuo, quum ſciat vel ſcire debeat ſibi non eſſe properandum, & patronum ſuum in continenti manum levatam obtenturum. Idem ſi vaſſallus ex eo ſe opponat quod jam in fidem admiſſus fuit, vel ex ſimili cauſa, quam in continenti probaturus eſt, & ſic manum levatam & prehenſionis revocationem obtenturus per *notata ſuprà* §. 1. *gloſſ. fin. in princ.* Si vero oppoſitio vaſſalli altiorem requirat indaginem, ſuperiori patrono interim jure ſuo fruente, tunc quamvis ſubvaſſallus poſſit ſi velit opponere ex eadem cauſa ex qua patronus immediatus ſe opponit, vel cum ſubvaſſallo ſe adjunxit: tamen non tenetur ſubvaſſallus hanc litem nec hujuſmodi ſumptum aut laborem ſubire, ſed ſecure authoritate hujus conſuetudinis obſequium præſtare poteſt ſuperiori, & æque liberatur erga patronum immediatum, ac ſi eidem præſtitiſſet, ceſſante tamen ſemper fraude vel colluſione ſubvaſſalli. Unde quantumcumque poſtea prehenſio ſuperioris cũ omnibus inde ſecutis revocetur & caſſetur, & ſuperior in damna & intereſſe ultra reſtitutionem fructuum condemnetur, non tenetur ſubvaſſallus iterare fidelitatem patrono ſuo immediato. Amplio prædicta, ut procedant, nedum ſi vaſſallus de facto prehenſo ſubfeudo coactus fuerit ſuperiori obſequi, ſed ſi ceſſante omni prehenſione vel coactione ſuperiorem adiverit, & ab illo inveſtitus fuerit, tum quia non poteſt cenſeri omnino ſponte & ſine metu feciſſe, ex quo poterat ab eodem ſuperiore cogi & prehenſionem pati. *Argumento l. noviſſime. ff. quod falſ. tuto auth. quod notant Angel.* & alii in *l. 2. C. de tranſact.* tum quia non obſequitur nec ſolvit extraneo, ſed directo domino domini ſui, & habenti circa hæc fundatam intentionem per hanc conſuetudinem, & ſic non eſt neceſſe quod expectet ſe compelli, prout alibi requiritur, ut notant doctores Joan. Imol. Paul. & alii in *l. creditor. ff. de ſolutionibus.* Faciunt quæ dicam *infrà eadem gloſſ.* 4.

## SUMMARIA GLOSS. VI.

*1. Prehenſio feudalis non ſupprimit feudum.*

*2. Recognitio erronea non præjudicat.*

*3. An ſuperior pendente prehenſione poſſit vocari dominus feudi prehenſi.*

*Legatum factum domino caſtri debetur proprietario, & non ſuperiori illud poſſidenti ex defectu hominis.*

*4. Utrum patronus fruens feudo ex defectu hominis, teneatur ad bannum vel ſubbannum ratione ejuſdem feudi?*

*5. 6. Pœna non præſtat immunitatem.*

*Privatus honore, civitate, vel loco, intelligitur quoad commoda, non quoad onera.*

*7. Solutio quod patronus ſuperior tenetur ſolvere bannum vel ſubbannum ratione feudi prehenſi uſque ad concurrentiam fructuum dicti feudi.*

*8. Quando prehenſio feudalis ab alia prehenſione vincitur.*

*9. Decima & alia impoſititia onera debent exolvi per eum ad quem ſpectant fructus pro tempore.*

GLOSS.

## GLOSS. VI. IN VERBO

### *Au ſeigneur dont ils tiennent en arriere-fief.*

SUPER verbo: domino à quo tenent in ſubfeudum: hic eſt textus apertus, quod per prehenſionem feudalem validam feudi aperti ex defectu hominis non ſupprimitur interim feudum nec conſolidatur, ſed remanet penes priorem dominum, cujus ſolum ſuſpenduntur organa. Patet, quia non obſtante prehenſione ſuperioris feudi remanent ſubfeuda, quod non eſſet, ſi feudum medium ſupprimeretur & conſolidaretur, quia nunc inciperent eſſe feuda, ut vocant, plena & immediata per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 13. unde ſubvaſſalli non debent huic ſuperiori fidelitatẽ præſtare ſimpliciter tanquã proprio patrono, ſed tanquam ſuperiori patrono feudum mediũ ad manum ſuam tenenti.

2. Sed quid ſi de facto recognoverunt eum ſimpliciter vel etiam expreſsè tanquam immediatum dominum? Reſpondeo, nihil per hoc præjudicari domino immediato vel ejus hæredi aut cauſam habenti nec in petitorio nec in poſſeſſorio: & adhuc dato quod in poſſeſſione eſſet præjudicatum, nullo unquam tempore præjudicabitur in petitorio, quia non poteſt patronus adverſus vaſſallum præſcribere, niſi ſaltem centum annis ſeu tempore immemoriali *per notata ſupra* §. 12. & 35.

3. Sed numquid interim * ſuperior patronus vocari poſſit dominus feudi prehenſi, & veniat appellatione domini? Videtur quod ſic, quum ei ſufficiant directæ actiones, & ultra habeat commodum utile, *Argum. l. ſi hæres. ff. ad Trebell.* Breviter dicendum prout ut ſimili diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 1. *num.* 5. quod ſic, reſpectu onerum infeudatorum, & quæ inſunt feudo ut feudo, quia tenetur eà ſolvere, & etiam reſpectu commodi adminiſtrationis & lucri fructuum: ſed non reſpectu proprietatis feudi prehenſi, & eorum quæ veniunt ab extrinſeco, nec connumerantur inter onera vel reditus feudi. Unde ſi quis in teſtamento legaret centum domino certi caſtri, vel eum executorem teſtamenti ſui eligeret, non intelligetur, nec veniet appellatione domini, ſuperior patronus tenens caſtrum in manu ſua ex defectu hominis, ſed ipſe proprietarius caſtri. Quod ego limito, niſi aliter appareat de certa mente teſtatoris, vel niſi conſtet proprietarium ignotum fuiſſe teſtatori, patronum ei notum & pro dominò caſtri reputatum, *Argumento l. penult. ff. de rebus dub.* & hæc ad plurima alia latè deduci poſſunt, quæ ſtudioſis relinquo.

* An ſuperior patronus, poſſit dominus vocari.

4. Sed occurrit pulchra & neceſſaria quæſtio: Pone dum patronus jure feudali feudo fruitur, indicta ſunt à ſupremo jure noſtro ſubſidia banni vel retrobanni, ad quæ feuda habentes in regno tenentur, ut diximus *ſuprà in proœm. ſuper gloſſ. in verſ. nobles.* Utrum patronus teneatur hujuſmodi onera ſubire, & ſic nedum defectum militem mittere pro banno ratione feudi ſui dominantis, ſed etiam pro ſubbanno ratione ſubfeudi, quo, ex defectu hominis prehenſo fruitur? Et videtur quod ſic, pluribus rationibus. Prima, quia deficit alius homo ſeu vaſſallus feudi prehenſi, & patronus loco & vice illius hominis habetur ex quo feudo fruitur, & ſic hujus feudi nomine ſubſidium Regi & reipublicæ debitũ præſtare debet. Secunda, quia hujuſmodi eſt onus feudi in quantum feudum, igitur patronus tenetur ſubire ſicut cætera onera infeudata *ſuprà* §. 28. Tertio, eo ipſo quod omnes fructus facit ſuos, etiam ſi non eſſet niſi ſimplex uſufructuarius, tamen ad hujuſmodi onera & ad exonerandum proprietatem teneretur, quia debent capi ſuper fructibus & ſunt onera fructuum, & de uſufructuario eſt textus in individuo, *in l. quæro. ff. de uſufr. leg.* patronus autem ſuperior longè plus prærogativæ habet quam uſufructuarius, & magis ſpeciem veri domini habet: hinc diximus infrà §. 135. viduam doariam teneri pro rata ſive dimidia in qua habet uſumfructum contribuere cum hæredibus in his ſubſidiis, & proprietatem exonerare. Et hoc in fructuario firmatum eſt in *d.* §. ſub certis modificationibus de quibus ibi. Sed in contrarium alia ratio reformare videtur, quia patronus non habet jus ſtatum, ſed reſolubile quolibet momento ad voluntatem vaſſalli juſta offerentis, & vaſſallus non amittit fructus niſi quamdiu contumacia perſeverat, & ſic in ſui damnum & præjudicium cenſetur adhuc frui feudo ſuo, cujus dominium retinet cum facultate alienandi & diſponendi, & plenam fruitionem toties quoties habendi juſta & debita faciendo, & ſic videtur teneri ad onera quæ ratione feudi imponuntur: quemadmodũ decidit Bar. in *l. tutelas, §. item ſi tut. ff. de capit. dimi.*

5. Quod licet bannitus deſinat eſſe civis in pœnam, tamen * debet intelligi, quoad commodum ſuum, non autem quoad incommodum, & quod Bart. in *l.* 1. *in fin. C. de infam. lib.* 10. & *in l.* 1. *col. pen. verſic. ex quo infero mirabilem, de dignita. lib.* 12. & ibi Jo. de Pla. notat quod quando nobilis delinquens ex forma ſtatuti perdit nobilitatem, intelligitur perdidiſſe quoad lucra & honores, non autem quo ad damna, onera, & incommoda, quoniam pœna non debet præſtare immunitatem, nec introductum in odium retorqueri in favorem. Textus in *d. l.* 1. *de infami. in l. relegatorum, in fin. ff. de interdict. & releg.* Feli. in *cap. intelligimus, col.* 1. & ibi Deci. *col.* 2. *de jud.* cùm vaſſallus indevotus ſecuta prehenſione ſit velut interdictus à feudo, debet intelligi in ejus damnum, non autem ad eum relevandum ab oneribus quæ dominis feudorum imponuntur, & hoc maximè cum remaneat dominus, imò poſſeſſor, & poſſit liberè de re diſponere & non patronus, *ut ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *q.* 2. & maximè quum hujuſmodi pœna ſeu privatio fructuum infligatur vaſſallo propter veram vel interpretativam contumaciam in qua potiſſimum habent locum prædicta.

*Pœnà non præſtat immunitatẽ.

6. Unde contumax in non reſpondendo habetur prò confeſſo, ſi confeſſio tendit ad ejus damnum: ſecus ſi ad commodum, quia tunc habetur pro negante. Textus in *l. de ætate. §. qui tacuit. ff. de interrog. actio. gloſſ.* & doctores in *cap.* 2. *de confeſſ. in* 6. & accipitur quod ei nocet, inquit Bald. in *l. non ſolum, in fin. princ. ff. de procurat.* hinc decidit Card. in Clem. 1. *col.* 3. *in oppoſ.* 7. *de regul.* quod privatus loco capituli, non eſt privatus quoad onera, & quod excommunicatus non eſt exemptus ab officio dicendo. Præterea quamtumvis feudum ſit prehenſum à patrono propter obſequia non facta & jura non ſoluta, nihilominus remanet vaſſallus debitor ad hoc ſubſidium præſtandum, ſicut & ad cæteris creditoribus ſuis ſolvendum habentibus reditus & hypothecas aſſignatas ſuper feudo, & ab eis tam perſonaliter quam hypothecariè ut prius conveniri poteſt, ut patet ſuprà §. 28. patronus autem licet feudi prehenſi fructus ſuos faciat, tamen non tenetur creditoribus vaſſalli ſui ſatisfacere, nec vaſſallum & feudum exonerare.

7. Pro reſolutione, priorem partem veriorem puto: & eſt ratio, quia iſtud onus eſt onus feudi, & ad quod feudum à ſui origine eſt affectum, & ſic non poteſt tranſire ad patronum niſi cum onere ſuo, & quemadmodum tenetur ſatisfacere creditoribus habentibus reditus infeudatos ſuper feudo, & hoc uſque ad concurrentiam fructuum & non ultra, quia non plenè poſſidet, ut dicemus infrà §. 70. ita & hujuſmodi oneri banni vel retrobanni, quia originaliter inſunt feudo ex eo quia feudum eſt: & ſic concludo quod ſi patronus tenens feudum ad manum ſuam ſatisfecerit ſubbanno regio loco vaſſalli; non poteſt hos ſumptus repetere à vaſſallo, niſi in quantum excederent fructus quos patronus percepit à feudo prehenſo. Nec obſtant adducta in contrarium, quia hujuſmodi onera ſunt pars fructuum, & de illis deduci debent, & non facit patronus ſuum niſi quod ſupereſt, quemadmodum ſi ſint reditus infeudati non facit fructus ſuos feudi, ex defectu hominis prehenſi, niſi quatenus ſupereſt ſolutis penſitationibus reditus currentis pro tempore prehenſionis.



Digitized by Google

8. Et quemadmodum prehenſio ſive ſaiſia facta ſuper feudo vel ejus fructibus pendentibus in vim hypothecæ, & ob defectum ſolutionis reditus infeudati, vincit prehenſionem feudalem patroni, ſive præcedentem ſive ſequentem uſque ad concurrentiam debiti, & donec ſatisfactum ſit: ita multo fortius prehenſio ſive ſaiſia quæ ad inſtantiam procuratoris fiſci fit ſuper feudo vel ſub feudo propter non præſtitum ſubſidium banni vel retrobanni, vincit & ſuperat prehenſionem patroni. Ex quibus habes notabilem limitationem ad regulam illam, quod prehenſio ſive manus injectio feudalis cæteras prehenſiones ex alia cauſa factas ſive præcedentes ſive ſequentes vincit & eis præfertur.

9. Et idem in ſimilibus indictionibus ut cum anno domini ſeſquimilleſimo viceſimo nono, nobiles hujus prælidatus decimam partem ſimplici eorum juramento taxandam fructuum & redituum unius anni feudorum ſuorũ obtulerunt & præſtiterunt qui anno ſequenti Calendis Julii reverſi ſunt Regi in auxilium liberationis filiorum ejus ab Hiſpania, illa inquam, decima ſolvi debuit per eos ad quos illo tempore fructus feudorum ſpectabant, ſive eſſent fructuarii, ſive patroni manu injecta fruentes, aut alii ſimiles, qui à talibus oneribus tenentur exonerare proprietatem per prædicta.

## SUMMARIA GLOSS. VII.

*1. Mutua obligatio patroni & clientis.*

*2. Superior patronus prehenſione durante poteſt à ſubvaſſallis catalogos exigere, quos una cum feudo vaſſallo juſta facienti reſtituere tenetur.*

*3. Utrum patronus prahendens feudum ex defectu hominis poſſit cogere vaſſallũ vel ejus hæredem, ad ſibi tradendum vel exhibendum inſtrumenta feudi.*

*4. Approbatio catalogi ſubvaſſalli facta à ſuperiori patrono, non præjudicat vaſſallo & patrono immediato.*

## GLOSS. VII. IN VERBO

*Lequel eſt tenu de les recevoir.*

IN verbo qui tenetur eos recipere, ſcilicet in fidem.

1. Nota mutuam obligationem inter patronum & clientem, de qua vide quæ dicta ſunt *ſupra* §.2.*gloſſ*.4. Et hæc mutua obligatio quantum ad actus dominicos ex parte patroni, reſidet in patrono ſuperiori tenente feudum medium ad manum ſuam jure feudali: ita quod interim ſubvaſſalli non ſunt obligati ad jura clientelaria immediato patrono, ſed ipſi ſuperiori, quem etiam eodem modo atque alias immediatum patronum compellere poſſunt ad renovationem inveſtituræ. Unde ſi in caſu hujus §. ad recuſationem ſuperioris patroni, per judicem tanquam per manum ſupremam in fide recepti ſint, non tenentur renovare fidelitatem immediato patrono, qui poſtea à ſuperiore inveſtitus fuit, ſecundum quod in ſimili dictum eſt *ſupra eod. gloſſ*.5.*q*.3. Secus eſt in ſimplici fructuario feudi dominantis, qui licet alias poſſit nomine proprietarii, tamen non tenetur in fidem recipere, ſicut nec tenentur vaſſalli in ejus (etiam nomine domini recipere volentis) verba jurare, per notata *ſupra* §. 1. *gl*.1. *q*. 2. & *gl*. 3. Quamvis aliud ſit in marito patronæ, quia non eſt ſimplex fructuarius propriorum uxoris, ſed pro domino & legitimo adminiſtratore habetur, & recipiens in fidem poteſt & tenetur inſtrumentum receptionis ſive inveſtituræ conficere & tradere, ſicut & recognoſcens tenetur ad inſtrumentum agnitionis, de *quo ſupra* §. 8. *in principio*.

2. Sed numquid ſuperior patronus in caſu hujus §. poſſit etiam catalogos à ſubvaſſallis exigere & ex defectu catalogi ſubfeuda prehendere ſecundum formam §. 9. *ſupra eod*. Videretur quod non, cum hoc non ſpectet ad fructuum collectionem & perceptionem, & maximè ſi ſubvaſſalli erant in fidem recepti à patrono immediato ante prehenſionem ſuperioris, nec videtur audiendus ſuperior patronus nihil hic laturus, niſi ut officiat. *Argumento l. in fundo. ff. de rei vendic.* Contrarium puto duplici ratione. Prima, quia interim omnis virtus & executio actuum dominicalium eſt ablata à vaſſallo, & tranſlata in patronum. Secunda, quia neſcitur quando vaſſallus debita obſequia & jura præſtabit, & poterit prehenſio longiſſimo tempore perſeverare, quare intereſt ſuperioris patroni catalogos ſubvaſſallorum habere, ut plenius & promptius jus ſuum in eis in caſu mutationis & relevii exequatur. Finita prehenſione tenetur patronus una cũ emancipatione ſeu reſtitutione feudi, omnia inſtrumenta, puta agnitiones fidei & catalogos ſubvaſſallorum vaſſallo reſtituere, quoniam hæc nocent & proſunt vaſſallo, & ſunt pars inſtrumentorum feudi, & perpetuam ejus utilitatem reſpiciunt, quod valde nota. Non tamen nego quin ſuperior patronus horum copiam (ſi velit) debitè exemplatam retinere poſſit, ad diſcutiendum & diſpungendum catalogum qui à vaſſallo tradetur, an ex fide & veritate procedat & integer ſit. Cæterum præfatorum inſtrumentorum originalia, puto feudi eſſe, & ſimul cum feudo vaſſallo reſtituenda.

3. Sed juxta hæc quæro, Utrum patronus prehendens feudum ex defectu hominis, poſſit cogere vaſſallum vel ejus hæredem ad tradendum vel edendum ſibi inſtrumenta feudi? Reſpondeo Multiplicia ſunt inſtrumenta feudi: quædam conſiſtunt in rebus mobilibus deſtinatis ad exercitium & uſum feudi, de quibus in *l. quæſitum*, & per totum, *ff. de fun. inſtruct. & inſtru. lega. in l*. 1. *C. de leg.* & de iſtis nihil ad patronum, *ut dictum eſt ſupra* §. 1. *gloſſ*. 8. *num*. 7. & 8. quædam conſiſtunt in libris, chartis & ſcripturis: & tunc aut agitur de inſtrumentis ſeu literis acquiſitionum feudi, & poteſt patronus non obſtante prehenſione feudi, & quod eo pacificè fruatur, cogere novum vaſſallum vel ejus hæredem ad edendum & exhibendum literas acquiſitionis feudi, ut ſciat quæ & qualia jura debentur, & ea petere & exigere poſſit & hoc niſi triginta anni tacente patrono majore lapſi eſſent, per ea quæ *ſupra* §. 20. *gl*. 3. & *latius infra tit. ſeq*. §. 1. facta autem exhibitione reſtitui debent, etiam ſi patronus adhuc teneret feudum ad manum ſuam ex defectu hominis & jurium, quia ſolam proprietatem feudi concernunt, de qua nihil ad patronum, & idem multo fortius de inſtrumento primæ infeudationis & conceſſionis feudi, quoniam principaliter ipſius feudi proprietatem concernit. Aut vero agitur de inſtrumentis agnitionis fidei, & renovationis inveſtituræ, & catalogis ſive dinumeramentis, quę partim probationem proprietatis reſpiciunt, partim adminiſtrationem, & notitiam feudi fructuumque & jurium ejus, & non debent auferri à vaſſallo vel ejus hærede: quia ſicut etiam prætextu veræ contumaciæ fidelitatis præſtandæ, & prehenſionis feudi, non debet vaſſallus vel ejus ſucceſſor privari & ſpoliari proprietate feudi: ita nec facultate probandi feudum & pertinentias feudi ad ſe pertinere. Alioquin ſequeretur quod novus vaſſallus vel ejus ſucceſsor non poſset probare eſſe feudum, ſi patronus negaret & diceret ſe poſſidere jure domanii, & adhuc ſi confiteretur eſſe feudum, non poſset vaſſallus oſtendere illud eſſe ſuum, ſeque debere in fidem admitti, & manum

Digitized by Google

levatam habere juſta faciendo, & dato quod de his conſtaret, adhuc major pars jurium & pertinentiarum feudi propter incertitudinem ſubtrahi poſſet. Et ſic concludo, quod omnia hujuſmodi inſtrumenta reſtitui debent poſſeſſori, ſi fortè fuerint à patrono occupata, & ſi ſint penes poſſeſſorem etiam contumacem vaſſallus non poteſt compelli ad ea tradendum patrono: ſed bene ad exhibendum pro ſuo intereſſe: ſecundum notata *ſuprà* §. 1. *q.* & §. 50. Aut vero agitur de chartis ſeu ſcripturis quæ merè reſpiciunt collectionem & perceptionem fructuum, ut libri redituales & cenſuales, de quibus §. 50. *in* 2. *reſp.* & non tenetur patronus hæc inſtrumenta reſtituere quamdiu prehenſio durat, & ſi ea non habeat, cogere poteſt poſſeſſorem ad ſibi tradendum. Poteſt tamen poſſeſſor copiam impenſis ſuis conficiendam retinere, vel etiam ipſa originalia retinere aut recuperare offerendo vel relinquendo patrono fidelem & integram copiam ſimiliter impenſis ſuis conficiendam, nec reſpectu impenſarum obſtat finis §. 50. *ſuprà eod.* tum quia loquitur in diverſo caſu, tum quia magis concordat ſecundum interpretationem noſtram ibi.

4. Ulterius juxta prædicta quæro, retento themate hujus §. Subvaſſallus tradidit catalogum ſubfeudi ſui ſuperiori patrono, qui illum recepit & homologavit ſive expreſſè approbando, puta ſigillo & inſigniis ſuis muniendo, ſive tacite, ut non improbando per lapſum quadraginta dierum in ſuprà §. 10. Utrum hujuſmodi approbatio noceat vaſſallo? Videretur quod ſic. Primo, quia ſuperior patronus hoc caſu habetur loco patroni immediati & habet legitimam perſonam adminiſtrandi, & tenetur vaſſallus habere gratum. Secundo, ſaltem ſupponendo quod ſciverit catalogum traditum ad hunc finem ſuperiori, debebat ſe opponere, jus ſuum deducere, alioquin ſibi præjudicare videtur *per l. ſæpe. ff. de re jud.* Tertio factum & acceptatio ſuperioris prodeſt vaſſallo, & æquè obligat ſubvaſſallum ad contenta in catalógo erga patronum immediatum, ac ſi eidem porrexiſſet: igitur eodem modo præjudicare debet, *per regulam l. ſecundum naturam, ff. de reg. jur.* & ut contrariorum eadem ſit diſciplina, contrarium eſt dicendum *per notata ſuprà* §. 45. *quæſt.* 4. Non obſtat primum, quia procedit in his quæ ſunt ſimplicis debitæ & conſuetæ adminiſtrationis, ut in fidem recipere, vel inducias fidei præſtandæ dare: non autem in his quæ concernunt alienationem aut deteriorationem. Non obſtat ſecundum, quia vaſſallus habet intereſſe æquè principale, imò principalius: unde ſi agatur de attribuendo ſubvaſſallo majorem quantitatem terrarum: quam contineat ultima ejus inveſtitura, vel liberando eum ab onere vel jure debito & perpetuo aut in ſimili, non ſufficiet diſcuſſionem etiam judicialem fieri cum ſuperiori patrono, qui non habet niſi jus temporale & reſolubile in caſum hujus §. etiam data ſcientia vaſſalli, niſi vaſſallus ipſe vocatus fuerit, per notata in *d.* §. 55. Et ſic non obſtat tertium, quia quemadmodum vaſſallus reſpectu patroni, ita & patronus reſpectu vaſſalli meliorem facere poſſunt conditionem feudi, ſed non deteriorem ſine conſenſu alterius, & idem cæteris paribus dicendum de receptione in fidem, quia ſi ſuperior patronus tenens feudum ad manum ſuam receperit in ſubvaſſallum quemdam qui tenebat in cenſum, vel è converſo, vel qui nullum jus habebat, vel renovaret inveſtituram ei qui à jure ſubfeudi ceciderat, nullo modo nocet nec præjudicat vaſſallo, quemadmodum ſubinfeudatio ſolius vaſſalli nullo modo nocet patrono, ut dictum eſt ſuprà §. 51. Et ſimiliter quamvis patronus poſſit quandocumque infeudare reditus conſtitutos ſuper feudo; tamen non poteſt infeudare reditus conſtitutos ſuper ſubfeudis in præjudicium vaſſalli ſine ejus conſenſu, etiam quandò tenet feudum ex defectu hominis apertum in manu ſua.

---

## SUMMARIA GLOSS. VIII.

*1. Utrum levatio manus ſit neceſſaria?*

*2. Inveſtitura ſuperioris patroni ſubvaſſallis conceſſa, tunc tĕporalis eſt, & ipſo jure finitur vaſſallo inveſtito, quando à ſubvaſſallis jura utilia debentur patrono immediato.*

## GLOSS. VIII. IN VERBO

### *Et leur bailler main-levée.*

SUPER verbo, & eis manum levare: quod Budæus noſter Latinè vertit emancipare feudum, ſive à poteſtate ſua dimittere & relaxare, in annotationibus ſuis in Pandectas, *l.* 2. *de orig. jur.* & *l. hactenus, de evictio.*

*Levatio manus.*

1. Et nota quod * levatio manus non eſt neceſſaria quantum ad effectus juris: ſed ſolum quantum ad executionem facti. Unde ſi patronus prehenderit feudum ex defectu hominis nullis adhibitis commiſſariis, vel ipſomet vaſſallo commiſſario deputato, non requiritur aliqua formula nec expreſſio levationis manus: ſed ſtatim quod vaſſallus in fidem fuit admiſſus, vel juſta debitè obtulit, ſicut ipſo jure reſolvitur prehenſio & omnis effectus ejus, ita & ex tunc ipſo facto poteſt vaſſallus ſine aliqua reprehenſione, ſive aliquo impedimento, liberè nomine proprio ut ante prehenſionem frui. Si autem fuerint abhibiti extranei commiſſarii, adhuc idem quantum ad effectus juris, quia ex tunc commiſſarii tenebuntur fructuum rationem reddere ad commodum vaſſalli, & non ad commodum patroni: ſed non tenebuntur deſiſtere ab exercitio commiſſionis, niſi eis appareat, quod fit per inſtrumentum levatæ manus dominicæ.

2. Sed pone. Vaſſallus manum injecit ſubfeudo ex defectu hominis & jurium, & erat ei debitum relevium vel quintum pretii, deinde ſuperior patronus, ex defectu fidelitatis prehendit feudum, & fortè etiam ſpecialiter prehendit ſubfeudum, vel aliter non prehendit, ſubvaſſallus acceſſit ad eum fidelitatem offerens, ad quam ſuperior patronus eum admiſit & inveſtivit, eique manum levavit: poſtea vaſſallus ſe confert in fidem patroni & levatam manum obtinet: Utrum poſſit proſequi priorem prehenſionem ſubfeudi vel novam facere ad hoc, ut ſibi ſatis fiat de juribus relevii vel quinti pretii? Videtur quod non, quia illa prehenſio fuit ſublata & apertura ſubfeudi clauſa per habentem poteſtatem ut hic: & ſic neceſſe eſt quòd proſequatur vaſſallus ſi velit jura ſua per viam actionis. Contrarium dicendum eſt, quia poteſtas quæ in hoc §. datur ſuperiori in ſubvaſſallos, non intelligitur niſi circa adminiſtratoria, & ſecundum modum boni patrisfamilias. Alioquin non valent actus ab eo geſti niſi in præjudicium ſuperioris facientis, & non in præjudicium vaſſalli: unde aut agitur de aperturis & mutationibus ſubfeudorum, quæ contigerunt tempore feudi prehenſi: aut de his quæ contigerunt ante feudum prehenſum. Quantum ad primum, poteſt ſuperior patronus facere quicquid & quomodo vult, dummodo nihil immutetur reſpectu temporis futuri, futurarum mutationum & jurium, quia ſolius ſuperioris intereſt. Quantum ad ſecundum, ſi nihil aliud debeatur quam

8. Et quemadmodum prehenſio ſive ſaiſia facta ſuper feudo vel ejus fructibus pendentibus in vim hypothecæ, & ob defectum ſolutionis reditus infeudati, vincit prehenſionem feudalem patroni, ſive præcedentem ſive ſequentem uſque ad concurrentiam debiti, & donec ſatisfactum ſit: ita multo fortius prehenſio ſive ſaiſia quæ ad inſtantiam procuratoris fiſci fit ſuper feudo vel ſub feudo propter non præſtitum ſubſidium banni vel retrobanni, vincit & ſuperat prehenſionem patroni. Ex quibus habes notabilem limitationem ad regulam illam, quod prehenſio ſive manus injectio feudalis cæteras prehenſiones ex alia cauſa factas ſive præcedentes ſive ſequentes vincit & eis præfertur.

9. Et idem in ſimilibus indictionibus ut cum anno domini ſeſquimilleſimo viceſimo nono, nobiles hujus prælidatus decimam partem ſimplici eorum juramento taxandam fructuum & redituum unius anni feudorum ſuorũ obtulerunt & præſtiterunt qui anno ſequenti Calendis Julii reverſi ſunt Regi in auxilium liberationis filiorum ejus ab Hiſpania, illa inquam, decima ſolvi debuit per eos ad quos illo tempore fructus feudorum ſpectabant, ſive eſſent fructuarii, ſive patroni manu injecta fruentes, aut alii ſimiles, qui à talibus oneribus tenentur exonerare proprietatem per prædicta.

## SUMMARIA GLOSS. VII.

*1. Mutua obligatio patroni & clientis.*

*2. Superior patronus prehenſione durante poteſt à ſubvaſſallis catalogos exigere, quos una cum feudo vaſſallo juſta facienti reſtituere tenetur.*

*3. Utrum patronus prahendens feudum ex defectu hominis poſſit cogere vaſſallũ vel ejus hæredem, ad ſibi tradendum vel exhibendum inſtrumenta feudi.*

*4. Approbatio catalogi ſubvaſſalli facta à ſuperiori patrono, non præjudicat vaſſallo & patrono immediato.*

## GLOSS. VII. IN VERBO

***Lequel eſt tenu de les recevoir.***

IN verbo qui tenetur eos recipere, ſcilicet in fidem.

1. Nota mutuam obligationem inter patronum & clientem, de qua vide quæ dicta ſunt *ſupra* §.2.*gloſſ*.4. Et hæc mutua obligatio quantum ad actus dominicos ex parte patroni, reſidet in patrono ſuperiori tenente feudum medium ad manum ſuam jure feudali: ita quod interim ſubvaſſalli non ſunt obligati ad jura clientelaria immediato patrono, ſed ipſi ſuperiori, quem etiam eodem modo atque alias immediatum patronum compellere poſſunt ad renovationem inveſtituræ. Unde ſi in caſu hujus §. ad recuſationem ſuperioris patroni, per judicem tanquam per manum ſupremam in fide recepti ſint, non tenentur renovare fidelitatem immediato patrono, qui poſtea à ſuperiore inveſtitus fuit, ſecundum quod in ſimili dictum eſt *ſupra eod. gloſſ*.5.*q*.3. Secus eſt in ſimplici fructuario feudi dominantis, qui licet alias poſſit nomine proprietarii, tamen non tenetur in fidem recipere, ſicut nec tenentur vaſſalli in ejus (etiam nomine domini recipere volentis) verba jurare, per notata *ſupra* §. 1. *gl*.1. *q*.2. *&* *gl*. 3. Quamvis aliud ſit in marito patronæ, quia non eſt ſimplex fructuarius propriorum uxoris, ſed pro domino & legitimo adminiſtratore habetur, & recipiens in fidem poteſt & tenetur inſtrumentum receptionis ſive inveſtituræ conficere & tradere, ſicut & recognoſcens tenetur ad inſtrumentum agnitionis, de *quo ſuprà* §. 8. *in principio*.

2. Sed numquid ſuperior patronus in caſu hujus §. poſſit etiam catalogos à ſubvaſſallis exigere & ex defectu catalogi ſubfeuda prehendere ſecundum formam §. 9. *ſupra eod*. Videretur quod non, cum hoc non ſpectet ad fructuum collectionem & perceptionem, & maximè ſi ſubvaſſalli erant in fidem recepti a patrono immediato ante prehenſionem ſuperioris, nec videtur audiendus ſuperior patronus nihil hic laturus, niſi ut officiat. *Argumento l. in fundo. ff. de rei vendic.* Contrarium puto duplici ratione. Prima, quia interim omnis virtus & executio actuum dominicalium eſt ablata à vaſſallo, & tranſlata in patronum. Secunda, quia neſcitur quando vaſſallus debita obſequia & jura præſtabit, & poterit prehenſio longiſſimo tempore perſeverare, quare intereſt ſuperioris patroni catalogos ſubvaſſallorum habere, ut plenius & promptius jus ſuum in eis in caſu mutationis & relevii exequatur. Finita prehenſione tenetur patronus una cũ emancipatione ſeu reſtitutione feudi, omnia inſtrumenta, puta agnitiones fidei & catalogos ſubvaſſallorum vaſſallo reſtituere, quoniam hæc nocent & proſunt vaſſallo, & ſunt pars inſtrumentorum feudi, & perpetuam ejus utilitatem reſpiciunt, quod valde nota. Non tamen nego quin ſuperior patronus horum copiam (ſi velit) debitè exemplatam retinere poſſit, ad diſcutiendum & diſpungendum catalogum qui à vaſſallo tradetur, an ex fide & veritate procedat & integer ſit. Cæterum præfatorum inſtrumentorum originalia, puto feudi eſſe, & ſimul cum feudo vaſſallo reſtituenda.

3. Sed juxta hæc quæro, Utrum patronus prehendens feudum ex defectu hominis, poſſit cogere vaſſallum vel ejus hæredem ad tradendum vel edendum ſibi inſtrumenta feudi? Reſpondeo Multiplicia ſunt inſtrumenta feudi: quædam conſiſtunt in rebus mobilibus deſtinatis ad exercitium & uſum feudi, de quibus in *l. quæſitum*, & per totum, *ff. de fun. inſtruct. & inſtru. lega. in l*. 1. *C. de leg.* & de iſtis nihil ad patronum, *ut dictum eſt ſupra* §. 1. *gloſſ*. 8. *num*. 7. *&* 8. quædam conſiſtunt in libris, chartis & ſcripturis: & tunc aut agitur de inſtrumentis ſeu literis acquiſitionum feudi, & poteſt patronus non obſtante prehenſione feudi, & quod eo pacificè fruatur, cogere novum vaſſallum vel ejus hæredem ad edendum & exhibendum literas acquiſitionis feudi, ut ſciat quæ & qualia jura debentur, & ea petere & exigere poſſit & hoc niſi triginta anni tacente patrono majore lapſi eſſent, per ea quæ *ſupra* §. 20. *gl*. 3. *& latius infra tit. ſeq*. §. 1. facta autem exhibitione reſtitui debent, etiam ſi patronus adhuc teneret feudum ad manum ſuam ex defectu hominis & jurium, quia ſolam proprietatem feudi concernunt, de qua nihil ad patronum, & idem multo fortius de inſtrumento primæ infeudationis & conceſſionis feudi, quoniam principaliter ipſius feudi proprietatem concernit. Aut vero agitur de inſtrumentis agnitionis fidei, & renovationis inveſtituræ, & catalogis ſive dinumeramentis, quę partim probationem proprietatis reſpiciunt, partim adminiſtrationem, & notitiam feudi fructuumque & jurium ejus, & non debent auferri à vaſſallo vel ejus hærede: quia ſicut etiam prætextu veræ contumaciæ fidelitatis præſtandæ, & prehenſionis feudi, non debet vaſſallus vel ejus ſucceſſor privari & ſpoliari proprietate feudi: ita nec facultate probandi feudum & pertinentias feudi ad ſe pertinere. Alioquin ſequeretur quod novus vaſſallus vel ejus ſucceſsor non poſset probare eſſe feudum, ſi patronus negaret & diceret ſe poſſidere jure domanii. & adhuc ſi confiteretur eſſe feudum, non poſset vaſsallus oſtendere illud eſse ſuum, ſeque debere in fidem admitti, & manum

levatam habere juſta faciendo, & dato quod de his conſtaret, adhuc major pars jurium & pertinentiarum feudi propter incertitudinem ſubtrahi poſſet. Et ſic concludo, quod omnia hujuſmodi inſtrumenta reſtitui debent poſſeſſori, ſi fortè fuerint à patrono occupata, & ſi ſint penes poſſeſſorem etiam contumacem vaſſallus non poteſt compelli ad ea tradendum patrono: ſed bene ad exhibendum pro ſuo intereſſe: ſecundum notata *ſuprà* §. 1. *q.* & §. 50. Aut vero agitur de chartis ſeu ſcripturis quæ merè reſpiciunt collectionem & perceptionem fructuum, ut libri redituales & cenſuales, de quibus §. 50. *in* 2. *reſp.* & non tenetur patronus hæc inſtrumenta reſtituere quamdiu prehenſio durat, & ſi ea non habeat, cogere poteſt poſſeſſorem ad ſibi tradendum. Poteſt tamen poſſeſſor copiam impenſis ſuis conficiendam retinere, vel etiam ipſa originalia retinere aut recuperare offerendo vel relinquendo patrono fidelem & integram copiam ſimiliter impenſis ſuis conficiendam, nec reſpectu impenſarum obſtat finis §. 50. *ſuprà eod.* tum quia loquitur in diverſo caſu, tum quia magis concordat ſecundum interpretationem noſtram ibi.

4. Ulterius juxta prædicta quæro, retento themate hujus §. Subvaſſallus tradidit catalogum ſubfeudi ſui ſuperiori patrono, qui illum recepit & homologavit ſive expreſsè approbando, puta ſigillo & inſigniis ſuis muniendo, ſive tacite, ut non improbando per lapſum quadraginta dierum in ſuprà §. 10. Utrum hujuſmodi approbatio noceat vaſſallo? Videretur quod ſic. Primò, quia ſuperior patronus hoc caſu habetur loco patroni immediati & habet legitimam perſonam adminiſtrandi, & tenetur vaſſallus habere gratum. Secundo, ſaltem ſupponendo quod ſciverit catalogum traditum ad hunc finem ſuperiori, debebat ſe opponere, jus ſuum deducere, alioquin ſibi præjudicare videtur *per l. ſæpe. ff. de re jud.* Tertio factum & acceptatio ſuperioris prodeſt vaſſallo, & æquè obligat ſubvaſſallum ad contenta in catalogo erga patronum immediatum, ac ſi eidem porrexiſſet: igitur eodem modo præjudicare debet, *per regulam l. ſecundum naturam, ff. de reg. jur.* & ut contrariorum eadem ſit diſciplina, contrarium eſt dicendum *per notata ſuprà* §. 45. *quæſt.* 4. Non obſtat primum, quia procedit in his quæ ſunt ſimplicis debitæ & conſuetæ adminiſtrationis, ut in fidem recipere, vel inducias fidei præſtandæ dare: non autem in his quæ concernunt alienationem aut deteriorationem. Non obſtat ſecundum, quia vaſſallus habet intereſſe æquè principale, imò principalius: unde ſi agatur de attribuendo ſubvaſſallo majorem quantitatem terrarum quam contineat ultima ejus inveſtitura, vel liberando cum ab onere vel jure debito & perpetuo aut in ſimili, non ſufficiet diſcuſſionem etiam judicialem fieri cum ſuperiori patrono, qui non habet niſi jus temporale & reſolubile in caſum hujus §. etiam data ſcientia vaſſalli, niſi vaſſallus ipſe vocatus fuerit, per notata in *d.* §. 55. Et ſic non obſtat tertium, quia quemadmodum vaſſallus reſpectu patroni, ita & patronus reſpectu vaſſalli meliorem facere poſſunt conditionem feudi, ſed non deteriorem ſine conſenſu alterius, & idem cæteris paribus dicendum de receptione in fidem, quia ſi ſuperior patronus tenens feudum ad manum ſuam receperit in ſubvaſſallum quemdam qui tenebat in cenſum, vel è converſo, vel qui nullum jus habebat, vel renovaret inveſtituram ei qui à jure ſubfeudi ceciderat, nullo modo nocet nec præjudicat vaſſallo, quemadmodum ſubinfeudatio ſolius vaſſalli nullo modo nocet patrono, ut dictum eſt ſuprà §. 51. Et ſimiliter quamvis patronus poſſit quandocumque infeudare reditus conſtitutos ſuper feudo; tamen non poteſt infeudare reditus conſtitutos ſuper ſubfeudis in præjudicium vaſſalli ſine ejus conſenſu, etiam quandò tenet feudum ex defectu hominis apertum in manu ſua.

## SUMMARIA GLOSS. VIII.

*1. Utrum levatio manus ſit neceſſaria?*

*2. Inveſtitura ſuperioris patroni ſubvaſſallis conceſſa, tunc temporalis eſt, & ipſo jure finitur vaſſallo inveſtito, quando à ſubvaſſallis jura utilia debentur patrono immediato.*

## GLOSS. VIII. IN VERBO

### *Et leur bailler main-levée.*

SUPER verbo, & eis manum levare: quod Budæus noſter Latinè vertit emancipare feudum, ſive à poteſtate ſua dimittere & relaxare, in annotationibus ſuis in Pandectas, *l. 2. de orig. jur. & l. hactenus, de evictio.*

*Levatio manus.* 1. Et nota quod * levatio manus non eſt neceſſaria quantum ad effectus juris: ſed ſolum quantum ad executionem facti. Unde ſi patronus prehenderit feudum ex defectu hominis nullis adhibitis commiſſariis, vel ipſomet vaſſallo commiſſario deputato, non requiritur aliqua formula nec expreſſio levationis manus: ſed ſtatim quod vaſſallus in fidem fuit admiſſus, vel juſta debitè obtulit, ſicut ipſo jure reſolvitur prehenſio & omnis effectus ejus, ita & ex tunc ipſo facto poteſt vaſſallus ſine aliqua reprehenſione, ſive aliquo impedimento, liberè nomine proprio ut ante prehenſionem frui. Si autem fuerint adhibiti extranei commiſſarii, adhuc idem quantum ad effectus juris, quia ex tunc commiſſarii tenebuntur fructuum rationem reddere ad commodum vaſſalli, & non ad commodum patroni: ſed non tenebuntur deſiſtere ab exercitio commiſſionis, niſi eis appareat, quod fit per inſtrumentum levatæ manus dominicæ.

2. Sed pone. Vaſſallus manum injecit ſubfeudo ex defectu hominis & jurium, & erat ei debitum relevium vel quintum pretii, deinde ſuperior patronus, ex defectu fidelitatis prehendit feudum, & fortè etiam ſpecialiter prehendit ſubfeudum, vel aliter non prehendit, ſubvaſſallus acceſſit ad eum fidelitatem offerens, ad quam ſuperior patronus eum admiſit & inveſtivit, eique manum levavit: poſtea vaſſallus ſe confert in fidem patroni & levatam manum obtinet: Utrum poſſit proſequi priorem prehenſionem ſubfeudi vel novam facere ad hoc, ut ſibi ſatis fiat de juribus relevii vel quinti pretii? Videtur quod non, quia illa prehenſio fuit ſublata & apertura ſubfeudi clauſa per habentem poteſtatem ut hic: & ſic neceſſe eſt quòd proſequatur vaſſallus ſi velit jura ſua per viam actionis. Contrarium dicendum eſt, quia poteſtas quæ in hoc §. datur ſuperiori in ſubvaſſallos, non intelligitur niſi circa adminiſtratoria, & ſecundum modum boni patrisfamilias. Alioquin non valent actus ab eo geſti niſi in præjudicium ſuperioris facientis, & non in præjudicium vaſſalli: unde aut agitur de aperturis & mutationibus ſubfeudorum, quæ contigerunt tempore feudi prehenſi: aut de his quæ contigerunt ante feudum prehenſum. Quantum ad primum, poteſt ſuperior patronus facere quicquid & quomodo vult, dummodo nihil immutetur reſpectu temporis futuri, futurarum mutationum & jurium, quia ſolius ſuperioris intereſt. Quantum ad ſecundum, ſi nihil aliud debeatur quam



Digitized by Google

fidelitas, idem eſt dicendum per hunc textum quod ampliatur, nedum ſi vaſſallus nondum prehenderat ſubfeudum, ſed etiamſi jam illud prehendiſſet: non tamen præjudicatur in fructibus acquiſitis vaſſallo à tempore prehenſionis ſuæ uſque ad prehenſionem ſuperioris, quin eos petere poſſit, & cogere commiſſarios vel ſubvaſſallum ad reddendum ſibi eatenus rationem dictorum fructuum; quod procedit etiam pendente prehenſione ſuperiori, & antequam vaſſallus ſit inveſtitus, quia fructus ſemel acquiſiti ſunt ſicut mobile debitum, & proprietas ſeparata quæ non includitur in prehenſione ſequenti: per notata ſuprà §. 1. *quæſt.* 5. *& gloſſ.* 5. *in princ.* ſi verò ultra fidelitatem debeatur relevium vel quintum pretii: tunc ſi emancipatio ſive inveſtitura ſuperioris teneret, fieret præjudicium notabile vaſſallo in jure ante prehenſionem acquiſito, ad prædicta jura jure prehenſionis & præciſa poteſtate feudali exigendum, in quo bene poteſt fieri præjudicium ſuſpenſivum, ut quamdiu durât prehenſio ſuperioris, non poſſit vaſſallus prehenſione uti in ſubvaſſallos etiam pro juribus antiquis, ſed non poteſt nec debet fieri præjudicium per emptorem privativum, quia non eſſet adminiſtrare ad modum boni patrisfamilias, ſed diſſipare: & ſic hoc caſu inveſtitura & levatio manus à ſuperiori conceſſa, eſt temporalis, & non durat niſi pro tempore quo ſuperior tenet feudum principale ad manum ſuam, ut videlicet ſubvaſſallus lucretur fructus quos ſuperior lucrari potuiſſet, ſed levata manu à feudo principali, ipſo facto & ipſo jure recidunt ſubfeuda in ſtatum priſtinum & cenſentur patrono immediato aperta ut prius, unde ſi primo fuerant ab eo prehenſa, currunt ei fructus ſine aliqua nova prehenſione, perinde ac ſi per ſuperiorem nihil actum fuiſſet: ſi vero nondum fuerant ab eo prehenſa, poterit patronus liberè manum ſuam injicere & frui. Et hoc niſi patronus ſuperior levaret manum vaſſallo ſub hoc onere, quod levatio manus quam fecit ſubvaſſallis valeat & rata maneat, quia tunc non poteſt immediatus patronus contravenire, & hoc dummodo dicto oneri conſenſerit, vel levationem manus cum illo onere acceptaverit, ſecus ſi diſſenſerit, quia tunc ſi levatio manus erat debita, puta facta poſt jura præſtita vel debite oblata, non potuit ſuperior patronus aliquod onus imponere vaſſallo ſine illius conſenſu: ſi vero levatio manus erat gratioſa, licuit ei qualem legem voluerit in conceſſione ſua apponere. *l. legem, C. de pact. gloſſ. antepenult. in fin. in cap. ſtatutum, de præbend. in* 6. & ſic ſi vaſſallus nolit ſtare dicto oneri, ſeipſum à levatione manus & adminiſtratione feudi ſui excludit. Ex prædictis habes pulchram limitationem ad hunc §. ut tunc demum inveſtitura ſuperioris patroni, ratione aperturæ antiquæ ſubfeudorum ſit realis & perpetua, & liget vaſſallum, quando nulla jura utilia debebantur vaſſallo: alioquin inveſtitura ſuperioris ſine conſenſu vel reſervatione juris ejus cujus intereſt, non eſt legitima, ſed ambitioſa & irrita, juxta *l. ambitioſa. ff. de decret. ab ordin. faci.*

## GLOSS. IX. IN VERBO.

### *Et faire délivrance.*

IN hoc verbo, & tradere, ſcilicet ſubfeuda, Dominus Budæus in locis præfatis in princ. gloſſæ præcedentis vertit mancipio dare: ſed illud congruit primæ reali inveſtituræ in prima infeudatione dumtaxat, non autem propriè convenit in renovatione inveſtituræ, nec in reſtitutione feudi prehenſi, quæ non eſt nova acquiſitio, ſed mera recuperatio & continuatio juris antiqui & primitivæ inveſtituræ. Unde non eſt opus aliqua nova traditione vel retraditione facti: ſed ſufficit ſimplex levatio manus, imò nec eſt neceſſaria ut dictum eſt. Si vero ageretur de vera & propria traditione vel reſtitutione, non poſſet fieri à ſuperiori patrono in præjudicium vaſſalli ſine ejus conſenſu: quia iſtud alienationem concernit, juxta notata in *c.* 1. §. *per quos fin. inveſt. in uſib. feud.* Unde ſi vaſſallus occupaſſet ſubfeudum jure proprietatis tanquam finitum deficiente linea, vel tanquam commiſſum, non poſſet ſuperior patronus reſtituere tale ſubfeudum, quia is demum poteſt jus commiſſi vel reverſionis feudi remittere, qui poteſt alienare, ex quibus infertur quod ſi ante prehenſionem ſuperioris, lis pendebat inter vaſſallum & ſubvaſſallum ſuper manus levatione & relaxatione ſubfeudi, nihil poteſt facere ſuperior patronus in præjudicium dictæ litis. Clarum eſt etiam ſuperiorem patronum non poſſe nec debere reſumere dictam litem, utpotè quum non ſubrogetur loco vaſſalli, nec ei ſuccedat, ſed ſolum jure proprio & feudali utatur, quod eſt diſtinctum & ſeparatum à proprietate & juribus feudi ſpectantibus ad vaſſallum, cum quo etiam pendente ſuperioris prehenſione, debet dicta lis continuari, vel cum ejus hærede aut ſucceſſore reſumi & terminari.

## SUMMARIA GLOSS. X.

1. *Q. 1. Jus* præſentandi *non tranſit in fideicommiſſarium.*
2. *Sed bene in fructuarium vel maritum.*
3. Collatio *& præſentatio ſunt in fructu, & tranſeunt ad ſuperiorem jure feudali fruentem.*
4. *Et hoc dummodò ſint annexa feudo, & ab eo tanquam à feudo dependeant.*
5. *Jus patronatus ad ſacerdotia, ſi temporali rei ſit annexum poteſt cum illa alienari & infeudari, ſecus ſi per ſe ſubſiſtat.*
6. Clementina plures de jur. patrô. *non habet locum in jure patronatus temporali rei annexo, quia tunc in illo ſucceditur ſicut in re temporali.*
7. *Jus patronus etiam per ſe ſubſiſtens, propriè eſt in bonis & dominio.*
8. *Et tranſit in donatione omnium bonorum, ſed non in donatione jurium.*
9. *Limitatur theoria Innocentii & doctorum* in c. ex literis, de jure patron.
10. *In puris incorporalibus ſufficit habere jus etiam abſque poſſeſſione, dum-*

Digitized by Google

non ſit alius poſſeſſor.

11. Non nocet qualitercumque in venditione feudi fiat mentio juris patronatus annexi.

12. 13. Q. 2. Vaſſallus etiam pendente prehenſione poteſt præſentare ad eccleſiamque vacavit ante prehenſionem. Tamen ad hæredem immobilium & non ad hæredem mobilium, vel viduam doariam ſpectat præſentatio ad eccleſiam quæ vacavit ante obitum defuncti.

14. Q. 3. Collatio beneficii facta ex capite incongruo non ſuſtentatur ex capite congruo.

15. Si actus debet fieri ſub certa qualitate, & fiat ſub alia, non valet.

16. Valet inſtitutio facta ad præſentationem ſuperioris patroni tacente vaſſallo, licet vacatio ante prehenſionem acciderit.

17. Idem è converſò de præſentatione vaſſalli tacente patrono facta ad vacans tempore prehenſionis.
Idem de præſentatione bona fide facta per hæredem conquæſtuum, licet poſteà ſuperveniat hæres propriorum à quibus jus præſentandi dependet.

18. Q. 4. Non valent geſta à ſuſpenſo vel interdicto.

19. Non valet præſentatio facta à vero patrono non poſſidente, quando alius etiam mala fide poſsidet.

20. Tempus præſentandi, vel conferendi non currit ignoranti.

21. Juſta prehenſio patroni non impedit quin vaſſallus efficaciter præſentare poſsit, ſi patronus patiatur.

22. Sive prehenſio ſit ſimplex ſive adhibitis commiſſariis facta.

23. Simplex proprietarius poteſt cum effectu præſentare ad eccleſiam, quæ cœpit vacare durante uſufructu, ſi fructuarius non conqueratur.

24. Unius ſolius ex pluribus patronis vel hæredibus præſentatio eſt efficax, aliis per tempus legitimum negligentibus.

25. 26. Præſentatio, admiſsio, inſtitutio, differunt.

27. Forma cap. fin. de elect. in 6. non habet locum in præſentatione contra gloſſ. & communem.

28. Prælatus non ſemper tenetur præſentatum ſtatim inſtituere, licet hoc poſsit ſi velit.

29. Valet collatio ordinarii facta intra menſem expectantis, ſi expectans non acceptavit: & tamen non valet facta de beneficio tanquam devoluto, ſi devolutio poſtea ſequatur.

30. Sic valet collatio facta ſpreto patrono, ſi patronus per tempus canonicum neglexerit.

31. Et eodem caſu valet inſinuatio mandati, ſolo Epiſcopo & collatio ab eo facta omiſſo patrono eccleſiaſtico.

32. Notitia vacationis cenſetur haberi ex quo in loco beneficii vacantis publice nota eſt.

33. Lex extenditur ad amplitudinem rationis.

34. Tempus veriſimilitudinis notitiæ de quo in regula 28. Innoc. 8. non incipit à morte, ſed à tempore mortis publice notæ in loco obitus.

35. 36. Q. 5. Si pendente prehenſione contra quam vaſſallus ſe oppoſuit uterque præſentat, pendet ab eventu, niſi pendente lite proviſio feudi alterutri ſit adjudicata, quia tunc illius præſentatio tenet & rata manet, licet in principali ſuccumbat.
Juſta oppoſitio vaſſalli habet vim & effectum interdicti recuperandæ.

37. Q. 6. Simplex commiſſarius non poteſt præſentare & minorem poteſtatem habet quàm ſequeſter.
Ad præſentandum non ſufficit mandatum generale, vel etiam univerſale cum libera, ſed requiritur ſpeciale.

38. Prælatus poteſt refutare præſentationem ſimplicis commiſſarii, ſicut & cujuſlibet procuratoris non docentis de ſufficienti mandato.
Juſtam refutationem nulla ſequitur devolutio.
Prælatus poteſt ſi velit admittere præſentationem ſimplicis commiſſarii, vel procuratoris generalis & tenebit inſtitutio.



Digitized by Google

39. *Q. 7. Præſentatio vaſſalli præfertur præſentationi commiſſariorum patroni, etiam pendente prehenſione feudi non revocata in dubium.*

40. *Ratificatio debet fieri infra idem tempus, intra quod actus debet geri, alioquin nihil operatur.*
*Qui non utitur infra tempus requiſitum, videtur renunciare juri ſuo.*

41. *Q. 8. Utrum quis poſsit ſe juvare pluribus collationibus vel electionibus.*

42. *Præſentatus poteſt niti pluribus præſentationibus, & ſi quis ſit præſentatus ab omnibus contendentibus, tenetur prælatus eum admittere & inſtituere.*

43. *Q. 9. Patronus ſuperior non poteſt uti retractu feudali in ſubfeudum ante prehenſionem feudi venditum, ſed bene in venditum pendente prehenſione.*

44. *Unio ad menſam loci dominantis, non eſt de eſſentia retractus feudalis: ſed ſatis eſt quod retrahens retrahit pro ſe.*

45. *Q. 10. Subfeudum pendente feudi prehenſione cadens in commiſſum erga ſuperiorem patronum, ei jure proprietatis acquiritur.*

46. *Si patronus ſuperior vendat ſubfeudum ſibi acquiſitum, poteſt vaſſallus jure illud retrahere, quod eſt verum niſi adhuc feudum ipſum jure feudali poſſideatur à ſuperiore ex defectu hominis.*

47. *Q. 11. Ad ſuperiorem prehenſionis tempore ſpectant omnia commoda excidentia ratione prædiorum cenſualium, vel hominum manus mortuæ, vel jurisdictionis ejuſdem feudi.*
*Ad conductorem fructuum & emolumentorum certi prioratus, ſpectant ſucceſſiones parochorum, quæ aliàs ſpectarent ad priorem ratione prioratus.*

48. *Q. 12. Theſaurus inventus à patrono in feudo prehenſo non ſpectat ad eum niſi pro dimidia, ratione inventionis: alia autem ſtatim dimidia debet reſtitui vaſſallo: idem in uſufructuario.*
*Theſaurus non eſt pars feudi.*

## GLOSS. X. IN VERBO

### *En luy payant les droits.*

SUPER verbo, ſolvendo ei jura, ſcilicet ſi qua ei debeantur, ut ſequitur in textu, quod intelligitur de juribus utilibus quæ exciderunt tempore prehenſionis ſuperioris patroni: hæc enim demum & non alia ad eum pertinent, ſicut & fructus & obventiones illius temporis dumtaxat, quod ſatis liquet ex prædictis.

1. Sed tamen ad pleniorem doctrinam, quæro primo. Pone caſtellanum ratione caſtellaniæ ſuæ habere jus præſentandi ad curam & parochialem eccleſiam, & jus pleno jure conferendi certam præbendam: morte caſtellani vel aliàs aperitur caſtellania, & manui patroni jure feudali ſubjicitur, deinde contingit vacare parochialem præbendam, utrum patronus poſſit hanc conferre, & ad illam præſentare? Dubium facit primo, quod jus patronatus non tranſit in * fideicommiſſarium univerſalem, ut eſt vera & communis ſententia, & tamen plus juris utpote proprietas remanet penes vaſſallum in feudo prehenſo, quàm penes hæredem in hæreditate reſtituta, & ſic multominus videtur hoc jus tranſire ad patronum feudi quàm ad fideicommiſſarium, ad quem etiam cum univerſitate non tranſit, ut decidit Bar. in *l. quia perinde.* & ibi Nico. de Neapol. Paul. *ff. ad Trebell.* Joan. de Imol. Alex. in *l. ſi patroni: in fin. princ. eo. tit. per d. l. quia perinde. juncta. l. familiaria cum l. ſeq. ff. de relig. & ſumpt. fu.* Alex. in *l. Centurio. col. 11. ff. de vulg. & pupill. & in l. quamvis nihil. ff. ad Trebell.* ut dicit ſe ita conſuluiſſe, & eſt verum prout reperi conſilium ejus in *lib. 8. conſ. 72. incip. in cauſa & lite.* Idem firmavit Bald. in *l. fi. col. pen. C. de edict. Divi Adria. tollen.* in *l. cum verum ad fin. C. de fideicommiſſ.* Paul. in *l. precibus.* & ibi Alex. *col.* 8. Jaſon. *col.* 18. Deci. *col.* 13. *C. de impub. & ali. ſubſti.* Bart. in *l. quantum in fi. de Judi.* Jaſon. in *l. 2. C. de in jus vocan. in l. ſi non ſortem §. libertus col. 8. ff. cond. indeb. in l. pro hærede. §. Papinianus. in fi. ff. de acquir. hæred.* Rochus Curt. in *repet. rub. de jure patro. in ver. ipſe vel is à quo. quæſt.* 9. Guillielm. Bened. in *repet. cap.* Raynutius in *ver. ſi abſque liber. more. 2. num. 2. 4. verſic. 8. effectus. de teſtam.*

* Jus præſentandi non tranſit in fideicommiſſarium.

2. Secundo quia iſtud jus non tranſit in ſimplicem uſufructuarium, ut latè firmat Paul. Picus repetit. *§. Titia cum nuberet. in l. Titia. cap. 8. quæſt. 39. ff. de lega. 2.* & tamen uſufructuarius habet ſtabilius & firmius jus quam ſuperior patronus. Tertio ſi dicatur quòd patronus plus authoritatis habeat quam fructuarius, ſaltem non poteſt plus habere quàm maritus in bonis dotalibus vel propriis uxoris, ad quem tamen non tranſit jus præſentandi, ſed remanet uxori ut tenet Panor. in *c. ſi. de conceſſ. præbend.* Paul. Picus in *loco præallegato.* Jaſon. in *l. divortio. §. ſi vir. in fundo. ff. ſolut. matrim.* Guill. Benedict. in *repet. d. c.* Raynutius in *verb. cætera bona. num.* 37.

3. Sed

3. Sed his non obſtantibus contrarium eſt dicendum, quia collatio & præſentatio ſunt in fructu. *Gloſſ.* & doctores in *cap. cum olim, de major. & obedien. gloſſ. fin. in ca. cum Bertoldus de re judic.* Panorm. in *cap. cum olim. col. 1. de jure patronat.* igitur ſpectant ad patronum pro tempore quo facit omnes fructus ſuos, & eo maxime cum ſit dominus directus. Non obſtat primum, quia illud procedit in jure patronatus per ſe ſtante, & competente ratione perſonæ, & ideo non tranſit in fideicommiſſarium, ſed remanet hæredi qui repræſentat perſonam defuncti, tum etiam expreſſe non potuiſſet tale jus patronatus per ſe ſubſiſtens in alium laicum cedi vel transferri ſine conſenſu Epiſcopi, per notata in cap. *illud de jure patro. in cap. 1. de jur. patr. in 6.* hic autem agitur de jure patronatus vel conferendi, unito & adhærenti certo loco, caſtro vel fundo, cum quo tranſit. Textus in *c. cum ſeculum de jur. patro.* Unde nedum ad uſufructuarium, ſed etiam ad colonum ad longum tempus tranſiret una cum temporali cui adhæret, *c. ex literis de jur. patro.* Non obſtant ſecundum & tertium, quia veritas eſt in oppoſitum, ſpectare collationem vel præſentationem pro tempore ad *fructuarium vel maritum, vel viduam doariam & ſimilem, ut tenet Rochus in *d. repet. & verbo quaſt.* 28. & latius ditius dixi infrà § 135.

* Et tranſeunt ad fructuariũ vel maritum.

4. Concluſionem quæſtionis noſtræ limito, ut procedat dummodo illud jus collationis vel patronatus ſit infeudatum, & adhæreat feudo inquantum eſt feudum: & competat ratione feudi: ſecus ſi non eſſet infeudatum, nec dependeret una cum feudo à loco dominanti, ſed perveniſſet ad vaſſallum aliunde, tametſi eſſet annexum feudo ut fundo competeret occaſione & ratione territorii vel loci, puta ſi alius fundator tempore fundationis, vel ex intervallo, ſed de conſenſu Epiſcopi, donaverit vel legaverit jus patronatus ad certam eccleſiam Titio domino talis caſtri, nec enim competit Titio ratione caſtri, & tamen non eſt de feudo, nec pars feudi, vel caſtri, ſicut nec juriſdictio quam aliunde acquiſivit vaſſallus in feudo ſuo, ideo non cadit nec comprehenditur in prehenſione feudali, nec ſpectat ad prehenſorem ea durante, per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5.

5. Nec prædictis obſtat quòd jus perſonatus ad ſacerdotia non poteſt infeudari, nec in feudum recognoſci, ut pulchrè deducit Ludov. Rom. in *conſi.* 368. *præſens conſultatio*, quia verum eſt in jure patronatus per ſe ſtante & principaliter conſiderato, & ita loquuntur *cap. de jur. patr. patr. ca. querelam de Simo. cap. quanto. de jud. & ſimilia jura.* ſecus in jure patronatus temporali rei annexo, quia ſicut ſimul cum ea poteſt in totum alienari & transferri, ita & in feudum recognoſci, vel in feudum dari, & ex quo ſemel eſt annexum certæ rei, illam ſequitur. Tum ſi vaſſallus de portione feudi ſui eccleſiam fundaverit vel dotaverit de conſenſu patroni ſui, & jus patronatus ad cauſam feudi ſui retinuerit, quemadmodum habet jus utile dicti juris patronatus; ita & patronus habet in eodem jure jus directum & exercitium in caſu feudi aperti & prehenſi, quia iſtud jus patronatus cenſetur ſubrogatum loco patrimonii alienati & dedicati, cujus prior dominus non videtur deſiiſſe omnino eſſe dominus, quia remanet patronus. *l. talem in fi. ff. de hæred. inſtit.* & ut inquit Bal. in *cap. quantum col. 1. de jud.* iſtud jus patronatus quod ſumit originem à re prophana quam quis dedicat Deo, conſiderata origine ſapit laicalitatem, & ut notant Bar. Bald. Imol. in *d. l. talem in fi.* Bald. in *c. ſignificavit col. 1. de teſtibus.* Bal. Phil. Corn. in *l. 3. de fideicommiſſ.* jus patronatus eſt imago & reliquiæ veteris dominii.

6. Ex quibus ſequitur quòd in hoc caſu, hæredes patroni non ſuccedent ei in hoc jure patronatus æqualiter, nec in ſtirpes, ſed is ſolum ad quem pervenerit feudum, ſuccedit in hoc jure, de quo & an uni hæredum ſine conſenſu Epiſcopi poſſit aſſignari, dicam infrà 146. & quamvis Bal. in *d. l. fi. col. pen. C. de edict. Divi Adriani tollendo*, ſentiat quòd iſtud jus patronatus non ſit in dominio, & quod patronus non ſit dominus niſi abuſive, verum eſt de dominio ipſius eccleſiæ vel rerum illi donatarum.

7. Tamen etiam proprie eſt dominus juris patronatus retenti, & venit appellatione rerum noſtrarum & dicitur revera eſſe in bonis noſtris, ut expreſſim tenet do. Andr. Tiraquel. in repeti. *l. ſi unquam in ver. donatione largitus. num.* 383. *C. de revoc. donat.* ubi dicit in donatione juris patronatus facta conſentiente Epiſcopo locum habere *d. l. ſi unquam.* Nec obſtat quòd decidit Panorm. in *cap. querimoniam. num. 4. de jur. patron.* quod etiam ſi patronus non habeat aliud in bonis, non poteſt cedere jus patronatus creditoribus, quia illud non eſt ex eo quod non ſit in bonis noſtris, ſed eo quod non recepit æſtimationem, & quod per ſe jam vendi non poteſt. Et in quantum Bar. in *d. l. fi. col. pen.* dicit quod ſi dono tibi omnia jura mea, non venit jus patronatus ad ſacerdotia, quia dictio* mea, eſt dominii ſignificativa. *L. quintus §. argento. ff. de aur. & arg. leg. Stichum qui meus eris. ff. de l. legat.* 1. dictum ejus eſt verum, ſed ratio non eſt bona.

*Mea dictio dominii eſt ſignificativa.

8. Palam eſt autem illud dictum non intelligi de donatione omnium bonorum, quoniam in illa abſque dubio tranſiret iſtud jus patronatus, etiamſi nulli temporali rei eſſet annexum, ſed per ſe principaliter ſubſiſteret: quia nihilominus tranſit cum univerſitate, *Argum. l. quadam. ff. de acquir. re. domi. l. in modicis. ff. de cont. empt. & vendit. Not.* Innoc. Panorm. & omnes in *c. ex literis. de jure patro.* & expreſſim. Bald. in *conſil. 1. an mulier. lib. 3. conſil. 32. quidam nobilis lib.* 1. intelligitur ergo de donatione actionum ſive jurium incorporalium quæ eſt donatio particularis, per notab. Bar. in *l. fi. ff. de uſufruct. legat.* & tunc non venit illud jus patronatus, quia cum per ſe ſubſiſtat, & prohibitum ſit alienari & transferri niſi cum univerſitate, non cenſetur de eo cogitatum in generali donatione jurium, *cap. in generali. de regul. jur. in 6.* & hæc vera ratio. Ratio autem quam inducit Baldus de dictione mea, non eſt rhumbum: quia etiam ceſſante illa vel ſimili dictione, adhuc idem juris eſt, quia à prohibitione transferendi jus patronatus in alium laicum ſine conſenſu Epiſcopi, ſolum excipiuntur duo caſus: Primus, quando jus patronatus certæ rei adhæret, quia cum illa tranſit *cap. cum ſecundum, de jure patron.* Secundus, quando per ſe ſubſiſtit, ſed omnium bonorum univerſitas transfertur, tunc enim cum univerſitate tranſit, nec requiritur conſenſus Epiſcopi, in quantum etiam Bald. in *d. conſil. 32. num. 2. lib.* 1. ſcripſit appellatione bonorum non contineri jus patronatus, debet intelligi particularium bonorum, puta mobilium vel immobilium, vel mobilium & immobilium, in quibus non continentur jura: ſecus ſi fiat mentio vel diſpoſitio omnium bonorum, quia tunc venit jus patronatus etiam per ſe ſubſiſtens, & includitur in univerſitate.

9. Ex prædictis habes ſingularem limitationem ad theoriam Innoc. *d. cap. ex literis*, quia omnes doctores ibi & ubique ſequuntur quod ſi ſint venditæ res corporales tantum, vel venditio ſeu conceſſio ſub nomine certorum prædiorum conſignatorum concepta ſit, non venit jus patronatus: ut procedat quando jus patronatus ſimpliciter eſt reſervatum: & non ad cauſam certæ domus nec alias certo loco annexum, quia tunc etiam ſine alia expreſſione tranſiret una cum domo vel loco particulari, quocumque titulo vel modo ſive univerſali, puta ſucceſſionis vel confiſcationis, ſive particulari, puta donationis, vel legati transferatur, poteſt enim de conſenſu Epiſcopi, nedum uni caſtro vel territorio univerſali, ſed etiam loco particulari annecti jus patro-

Digitized by Google

natus, ut ſentit Panorm. in *c. cum ſeculum. de jur. patro.* quamvis Innoc. & alii, ibi & in *d. cap. ex literis*, aliter ſentiant.

10. Unde ſi vendatur feudum ratione cujus competit jus patronatus in aliqua eccleſia, tranſit jus patronatus in emptorem, nec requiritur conſenſus vel authoritas Epiſcopi. Caſus eſt in *d. cap. cum ſeculum* & poteſt emptor libere præſentare, qzod intelligitur ſecuta traditione feudi, ita quod ejus dominium ſit tranſlatum, quia non poteſt emptor prius in feudo habere aliquod jus in hoc patronatu à feudo dependente, nec ante poterit præſentare, & ſic non obſtat quod inquit Bald. in *d. l. ſi. in princ. col. ſi. C. de edict. Divi Adri. tollend.* quod hæres ſine aliqua miſſione præſentare poteſt, & quod in puris incorporalibus ſufficit habere jus, ut notat Innoc. *in c. cum noſtris, de conceſſ. preb.* quia eſt verum poſtquam habetur illud jus, quia etiam ſine alia poſſeſſione vel quaſi, ſufficit dummodo non ſit alius poſſeſſor, aliàs ſecus, *cap. de conſultationibus de jur. patr.*

11. Et nota quod ſive non fiat in venditione mentio de jure patronatus, ſive fiat in verbis executivis, vel etiam verbis diſpoſitivis, ſive per copulam, ſive per dictionem cum aut alias, non refert, nec vitiat, ut tenent Joan. And. Gemi. Phil. in *cap. unico. de jur. patro. in 6.* Joan. And. in add. ad *Specul. de jur. patron. in princ.* Bal. in *l. ſi. C. de edict. Divi Adri. tollend.* Card. in *d. c. ex literis in* 11. *qu.* 10. *de Ana. in c. querelam. ad ſi. de ſimo.* Soci. in *l. ſi is cui ducenta. in ſi. princ. ff. de reb. dub.* & fuit originalis opinio Oldr. in *conſil.* 312. & ita ſimpliciter tenendum, quicquid Panor. in *d. c. querelam & poſt eum Rochus, in d. loco, qu.* 25. *diſtinxerint.*

12. Secundo quæro in themate quæſtionis præcedentis. Quid ſi prius vacavit eccleſia vel præbenda, deinde antequam vaſſallus præſentaret vel conferret, patronus manum injecit feudo aperto: Utrum poſſit præſentare vel conferre? Videtur quod ſic. Primo quia ad eum & non ad vaſſallum (quamdiu prehenſio durat) ſpectat omnes actus dominicales etiam nomine ſuo exercere, idque privativè ad vaſſallum, ita quod vaſſallus non poteſt ſubvaſſallis manum levare, nec eos inveſtire, nec ſubfeuda prehendere, nec aliter jus patronatus exercere, etiam ratione veteris & præcedentis aperturæ ſubfeudi, ſed ſpectat ad ſuperiorem patronum: igitur pariter non poterit jus patronatus in dictam eccleſiam exercere, ſed ſuperior patronus dumtaxat. Secundo quia ad eam & ejus lucra ſpectant omnes fructus etiam tempore prehenſionis maturi & pendentes, ut notatur *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *& gloſſ.* 8. Sed ex quo vaſſallus nondum inceperat nec præparaverat præſentationem vel collationem, non cenſetur fructus collectus ſed fructus pendens. Tertio, quia ſi poſt vacationem, feudum transferatur in alium, ſive per venditionem, donationem aut aliàs, non poteſt amplius venditor vel antiquus vaſſallus præſentare vel conferre, ſed hoc ſpectat ad emptorem ſeu novum acquiſitorem, infra tamen reſiduum temporis quod competebat authori ſuo, & idem ſi patronus poſt vacationem beneficii infra quadrimeſtre decedat ſine liberis, relicto fratre uterino & hærede mobilium & conquæſtuum, & agnato remotiori hærede feudi antiqui, à quo jus patronatus dependet, præſentatio non ſpectabit ad fratrem & verum hæredem defuncti, ſed ad agnatum ad quem devolvitur feudum, jus enim patronatus tranſit cum poteſtate præſentandi, nedum pro futuris, ſed etiam pro præteritis adhuc pendentibus vacationibus. Præſentatio enim quamvis conſiſtat in fructu, & ſit fructus civilis, hoc eſt verum quoad quædam, non autem generaliter, ſed multo ſtrictius quàm certæ obventiones civiles, de quibus diximus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *&* 3. quoniam non poteſt cedi, nec in alium ſuo nomine transferri, nec alii quàm vero patrono competere, etiam ſemel & pro una vice & poſt vacationem, quemadmodum de exercitio jurium dominicalium dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3. & plene probarem niſi prolixitatem & nimiam ἰκ... veterer, igitur vaſſallus feudo rite prehenſo, & ad manum ſuperioris redacto, non poteſt amplius ratione dicti feudi etiam præteritæ vacationis præſentare.

13. Sed his nod obſtantibus contrarium puto, quia ad patronum jure feudali fruentem non ſpectant niſi fructus qui excidunt prehenſione durante: ſed hi fructus exciderunt ante prehenſionem. Non obſtat, quod nondum ſunt percepti nec collecti, & quod non regulantur ſecundum reliquos fructus civiles & utiles, quòd ad ſuperiorem patronum, & non ad vaſſallum ſpectant honores feudi prehenſi, etiam jam debiti ratione mutationis ſubvaſſali præcedentis ſalvis juribus utilibus præteritis, *ut ſuprà eod. gloſſ.* 8. & quod actus præſentandi vel conferendi non conſiſtit in utilitate ſaltem probabili & conſiderabili, ſed in honore, imò magis in onere, ut inquit Bald. in *conſ.* 23. *quidam nobilis conſ.* 2. *lib.* 1. & plenè legitur, & notatur in *c. pia mentis* 16. *quæſt.* 7. Nec etiam obſtat quod jus præſentandi etiam ratione vacationis præcentis ſpectat ad eum ad quem jus patronatus transfertur & ſpectat tempore præſentationis: quia ad hæc omnia unico verbo reſpondetur, quod hîc non transfertur ipſum jus patronatus, ſicut nec proprietas feudi in patronum prehendentem ex defectu hominis: ſed ſolum fruitio & lucrum fructuum tempore prehenſionis excidentium, proprietate & dominio ſemper remanente penes vaſſallum, qui præſentare poterit etiam pendente dicta prehenſione, quia remanet verus patronus, quum non ſit privatus jure ſuo, ſed tantum ſuſpenſus reſpectu vacationum quæ occurrunt tempore prehenſionis: ſed non eſt ſuſpenſus nec impeditur reſpectu vacationum præcedentium, ſicut nec in perceptione & exactione (aliter tamen quàm per prehenſionem feudalem) cæterorum civilium fructuum ante prehenſionem feudi acquiſitorum; licet nondum perceptorum. Quemadmodum in ſimili diximus infrà §. 140. quod ſi vivo patrono cœperit vacare eccleſia patronata, & infrà quadrimeſtre decedat patronus relicta uxore doaria, ad ſolos hæredes ſpectabit reſiduum temporis, & integrum jus præſentandi pro illa vacatione, ita quod vidua concurret cum eis in jure præſentandi. Quid autem juris ſit in caſu converſo, ſi antequam uſufructuarius præſentet ad eccleſiam tempore ſuo vacantem decedat, an ad ejus hæredem, an vero ad proprietarium ſpectet jus pro illa vice præſentandi, ibi diſcuſſi & reſolvi, nec huc transferam, quia nimis remotum eſt à materia hujus §.

14. Tertio juxta prædicta quæro: Quid ſi patronus feudi de facto præſentaverit ad dictam eccleſiam quæ ante manus injectionem vacavit, vaſſallus autem tacuit & neminem præſentavit, Utrum valeat inſtitutio præſentati? Et primo videtur quod non, quia præſeutatio non valuit, quum non ſit facta per eum ad quem ſpectabat, igitur nec inſtitutio ſive collatio quæ ſuper illam præſentationem fundatur. Et maxime ſi inſtitutio ſe refert, non ſimpliciter ad præſentationem domini talis loci eum non nominando, ſed nominatim & individuè ad præſentationem talis domini directi dicti loci jure feudali eo fruentis, & maximè quum hujuſmodi collatio non poſſit ſubſiſtere nec juſtificari ex alia cauſa: non enim ex præſentatione veri patroni, quia non præſentavit: nec ex jure & poteſtate conferentis, quia tunc non habebat poteſtatem pleno & proprio jure conferendi, nec etiam eam intentionem habuit. Hinc ſi Papa in conferendo beneficium, cujus collatio ad eum ſpectabat jure devoluto aut aliàs, fundat ſe ſuper reſervatione generali, vel particulari, non valet proviſio nec ſuſtentatur ex capite ex quo fieri

*Quod potui, nolui, &c.

ri poterat, & hic habet locum illud vulgatum, * quod potui, nolui, & quod volui non potui, de quo in *l. ſi genero. C. de. jure dotium in l. multum intereſt. C. ſi quis alt. vel ſibi & in cap. quum ſuper. de offic. de lega.* Et in terminis quòd collatio facta ex capite incongruo, non ſuſtentetur ex capite congruo, etiam quod collator tunc poterat valide conferre, decidunt Hoſti. Panorm. in cap. *ex parte col. fi. per illum text. de conceſſ. præbend.* Ludov. Roman. in *conſ. 335. circa primum col. fi. conſi. 496. primus conſultationis col. 2.* Domi. de S. Gem. in *conſi. 92. in cauſa canonicatus col. 1.*

15. Sic etiam in ſimili decidit Henri. Bohic. in cap. quum dilectus *in 2. diſtinct.* Quod ſi prelatus inſtituat preſentatum à vero patrono, non tamen ad ipſius præſentationem, ſed aliàs jure ſuo, non valet, ſicut ſi alium non preſentatum inſtituiſſet, nam ex quo præſentatum inſtituit non ſub titulo ſeu qualitate præſentationis, ſed aliàs, perinde eſt ac ſi eum nullomodo inſtitueret. Nam ubi quis poteſt & debet facere aliquem actum ſub certa qualitate neceſſaria & intrinſeca ad illum actum, ſi faciat ſub alia non valet actus, *cap. qui authoritate de præben. & dign. in 6. cap. ſuſcepta. de reſcript. eo. l. 3. ſed, & ſiquidem tutor. ff. judicatum ſol. l. ſi is ad quem. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Et tanto fortius in quæſtione noſtra, quanto hujuſmodi inſtitutio non eſt liberalis, ſed facta prætextu cauſæ debitæ & neceſſariæ, qua deficiente ſequitur inſtitutionem non valere, & non potuiſſe ſuſtentari, etiam ſi inſtituens libere jure ſuo providere potuiſſet, quemadmodum ſi prælatus contulerit alicui beneficium tanquam graduato vel nominato cui non debebatur, quia non erat rite qualificatus: vel beneficium vacaverat in menſe ordinarii, non valet collatio tanquam libera neque jure præventionis, quia conferens hoc non intendit, *argumento l. rem legatam. in fi. ff. de adi. lega.*

16. Sed his non obſtantibus quæ in præſenti quæſtione non obſtant, dico dictam inſtitutionem eſſe validam, ſi vaſſallus ad quem ſpectabat non fuerit conqueſtus, nec alium præſentavit infra quadrimeſtre à tempore vacationis. Et eſt ratio, quia in hoc caſu præſentans non eſt omnino extraneus, imò eſt directus dominus feudi aperti, quo jure feudali fruitur. Et in hac qualitate eſt in poſſeſſione vel quaſi, ipſius juris præſentandi, quandiu prehenſio durat. Et ſi hoc non extendatur ad præſentandum ratione vacationis præcedentis, ut dictum eſt in quæſtione præcedenti: hoc non eſt ex eo quod iſte præſentator non ſit in poſſeſſione vel quaſi, juris præſentandi, ſed ex eo quod iſta præſentatio eſt fructus præteriti temporis ſpectans ad vaſſallum ſive proprietarium, qui non deſiit eſſe dominus juris patronatus, unde ſi vaſſallus patiatur hunc velut fructum colligi à patrono ſuo, non poteſt invalidari præſentatio, nec ratione juris vaſſalli ex quo non conqueritur, nec ex defectu juris præſentatoris, ex quo erat in quaſi poſſeſſione præſentandi, nec ex parte inſtituentis, quia non inſtituit ad præſentationem extranei, & non patroni: ſed ad præſentationem patroni, ſive ejus qui eſt loco veri & immediati patroni. Unde dico quòd prælatus qui inſtituit, non poteſt poſt quadrimeſtre à tempore vacationis, alteri conferre dictam eccleſiam jure proprio & libero tanquam devoluto ex defectu præſentationis veri patroni, nec etiam fiet aliqua devolutio ad ſuperiorem dicti prælati, nec ex capite indebitæ inſtitutionis, nec ex capite negligentiæ: ſed remanet inſtitutio valida.

17. Idem dico in caſu converſo, ſi tempore prehenſionis feudi vacavit eccleſia, patronus autem feudi antequam præſentaret inveſtivit vaſſallum, eique manum levavit, & vaſſallus nondum lapſo quadrimeſtri præſentavit: quia valet inſtitutio nec poteſt revocari ſi patronus feudi infrà dictum quadrimeſtre conqueſtus non fuerit. Idem in ſimilibus eſt dicendum, puta ſi vidua doaria in hac qualitate præſentaverit ad beneficium quod ante mortem viri vacare cœperat, imò etiam idem ſi ſolus hæres præſentaverit ad beneficium quod cœpit vacare poſt obitum defuncti, & præſentatio admiſſa fuerit non conquerente vidua doaria infra tempus legitimum. Ad hæc faciunt quæ in multo fortioribus terminis probavi infra §. 147. quod ſi proximior hæres conquæſtuum & mobilium bona fide preſentaverit, & inſtitutio facta fuerit tacente & forte ignorante hærede propriorum, ad quem ratione feudi antiqui ſpectabat præſentatio privative ad alios hæredes, rata manet inſtitutio, & non poteſt impugnari à vero patrono poſt quadrimeſtre ut clarum eſt, nec ab inſtituente vel ejus ſuperiore per rationes quas ibi deduxi: ſecus ſi inſtitutio eſſet facta ad preſentationem mere extranei, qui nihil habet in jure nec in poſſeſſione nec in reputatione patronatus, quia eſt funditus nulla & tempore non convaleſcit. An autem taliter inſtitutus poſſit tueri ſe triennio, & beneficio decreti de pacificis poſſeſſoribus dixi in dicto §. 147. item ſecus ſi in caſibus præcedentibus, is ad quem vere ſpectat præſentatio conqueratur & præſentet infra quadrimeſtre. An autem idem prælatus, quum nulliter & erroneè inſtituit, poſſit variare, ſive jure proprio tanquam devoluto poſt quadrimeſtre, ſive ratione præſentationis veri patroni infra quadrimeſtre ſupervenientis, dixi late in d. §. 147. cum multis aliis quæſtionibus dubitabilibus & non tactis ab aliis in hac materia juris patronatus, quas nolo huc transferre, ne nimium excedam materiam hujus tituli.

18. Quarto quæro. Pendente prehenſione vacavit eccleſia, & ſic præſentatio ſpectat ad patronum feudi qui neglexit præſentare infra tempus debitum, & forte ignoravit vacationem. Vaſſallus autem de facto præſentavit, & ejus præſentatio fuit admiſſa & inſtitutio facta. Quæritur utrùm valeat? Videtur quod non. Primo quia * electio, poſtulatio, præſentatio vel nominatio facta à ſuſpenſo ab officio vel interdicto non valet, *cap. cum dilectus*, & ibi Innocent. Panor. de conſt. *c. cum inter. de elect. glo.* & Panor. in *cap. cum Vintonenſis. eccl.* Panor. in *c. paſtoralis in fin. de appella. & in c. exceptione.* ubi latè Feli. *de except.* Sed durante prehenſione ex defectu hominis vaſſallus eſt ſuſpenſus & interdictus nedum à beneficio & commodo fructuum: ſed etiam ab officio & omni actu dominicali & honore à re beneficiaria dependente; ut eſt textus in hoc §. Secundo, quia hoc faciendo infringit manum dominicam patroni ſui & meretur mulctari, ut ſuprà eodem §. 29. Igitur quod fecit nullum eſt, ſaltem retractandum ne ei dolus ſuus proſit, *l. ex dolo. ff. de dol. l. ita demum in princip. ff. de arbi. ibi, ne quis doli ſui præmium ferat. l. non fraudantur §. nemo ex ſuo delicto, ff. de reg. jur.* quia non debet conſequi lucrum vel præmium unde pœnam meretur, *l. ſive hæreditaria & ibi gloſſ. ff. de nego. geſt.*

* Factum à ſuſpenſo vel interdicto non valet.

19. Tertio quia non valet præſentatio facta etiam à vero patrono non poſſidente, quando alius eſt in poſſeſſione juris patronatus etiam mala fide, quia non licet vero domino propria authoritate ſpoliare poſſeſſorem etiam malæfidei, in tantum quod hoc caſu neutra præſentatio tenebit, nec veri patroni, quia non poſſidebat: nec poſſeſſoris, quia mala fide poſſidebat. Ita decidit Innocent. in *cap. in literis de reſtitutio. ſpoliat.* quem ſequitur Bal. in *l. 2. col. fina. C. de ſervi. & aqua.* Panorm. in *cap. cum eccleſia ſutrina. col. pen.* & ibi Imol. in *fi. de cauſ. poſſeſſ.* & propriè Panorm. in *cap. conſultationibus in fi. de jur. patr.* Domi. de Rota. in *Deciſ. 7. collatio. de jure patro. in novis.* Roch. Cur. in *repetit. rub. de jur. patro. in verſi. competens quæſt.* 19. Sed in quæſtione noſtra, vaſſallus non poſſidet, quia poſſeſſio feudi rectè prehenſi & jurium

patronum feudi, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. Et ſic ſumus in longe fortioribus terminis, quia patronus feudi juſtè & bona fide poſſidet, & cum hoc eſt dominus directus, imò etiam in effectu utilis durante prehenſione. Igitur cum vaſſallus ſit juſte privatus nedum poſſeſſione feudi, & conſequenter quaſi poſſeſſione jurium à feudo dependentium: ſed etiam util tate dominii & illorum jurium, nullomodo præſentare poteſt.

* Tempus non currit ignoranti.

20. Tertio, quia poſito quod patronus feudi* ignoraverit, non currit ei tempus & ſic etiam poſt quadrimeſtre non eſt excluſus, ſed habet jus integrum: & poteſt præſentere & irritare præſentationem vaſſalli: quemadmodum ipſo jure abſque dubio irritaretur, ſi infra quadrimeſtre veniret ad præſentandum. Quod autem illud tempus non currat niſi à tempore notitiæ, tenet Joan. And. Panorm. in *cap. fi. de jur. patron.* firmat Panorm. in *cap. cum propter eod. tit. & in cap. quia diverſitatem, per illum text. de conceſſ. præb.* & pulchrè Lapus in *alleg.* 78. *ver. ad quartam quæſtionem.* ubi dicit quod requiritur vera & certa ſcientia, & quod non ſufficit interpretativa ad hoc ut incipiat currere tempus: ſequitur Rochus Curt. in *repet. rub. de jur. patron. in ver. honorificum quæſtione* 27.

21. Hæc multum urgent, tamen preſſius cuncta rimando contrarium puto, quia ut diximus, ſuprà 1. *qu.* 2. *num.* 23. Vaſſallus per hujuſmodi prehenſionem non privatur dominio vel proprietate feodi & jurium ejus, imò nec poſſeſſione vel quaſi, niſi reſpectu eorum quæ interim ſpectant ad prehenſionem jure & poteſtate feudali. Poſſeſſio autem quam habet patronus feudi in qualitate domini feudalis feudo prehenſo fruentis, bene ſe compatitur cum poſſeſſione vaſſalli, quam vaſſallus habet jure dominii ſeu patrimonii ſervientis. Plures enim eamdem rem diverſo reſpectu, & in diverſa qualitate in ſolidum poſſidere poſſunt, ut plenè notatur per doctores in *l.* 3. §. *contrario. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Quum igitur vaſſallus remaneat patronus eccleſiæ, imo etiam in quaſi poſſeſſione patronatus ſalvo jure feudali ſuperioris patroni, ſi ſuperior jure ſuo feudali non utatur, non facit impedimentum vaſſallo, qui reſpectu inſtituentis & eccleſiæ patronatæ liberas ædes habet, *l. loci corpus* §. *competit. ff. ſi ſer. vendicet.*

22. Amplio, nedum ſi ſimplex fuerit prehenſio feudi, nullo adhibito curatore vel commiſſario, quo caſu tacite cenſetur patronus permittere vaſſallo adminiſtrationem feudi & collectionem fructuum, ad onus tamen reddendarum rationum ſi voluerit exigere, ut dictum eſt *ſuprà* §. 9. *gloſſ. fin. num.* 3. Sed etiam ſi extraneis commiſſariis adhibitis expulſus de facto & interdictus ſit vaſſallus cum ſuis, quia nihilominus remanet dominus & poſſeſſor reſpectu diſpoſitionis dominii feudi & jurium, & poteſt ea proſequi in judicio contra extraneos, & etiam juribus feudi uti ne pereant, quatenus patronus & ejus commiſſarii non utuntur, nec in tempore conqueruntur. Et ſic ſemper vaſſallus contra alios à patrono & commiſſariis ſuis liberas ædes habet. Sed diligenter adverte quod iſtud liberas ædes habet, non æque quadrat in caſu noſtro, ſicut in caſu *d.* §. *competit*, quoniam in *d.* §. *competit*, jus tertii non erat excluſivum juris agentis, ſed hic jus ſuperioris patroni eſt excluſivum juris vaſſalli, & ſatis per præcedentem feudi prehenſionem veriſimiliter apparet ſuperiorem velle uti jure ſuo. Hinc emergunt plurimæ graves difficultates. Prima, an prælatus teneatur admittere & inſtituere præſentatum ab hujuſmodi vaſſallo, an vero poſſit & debeat refutare? Secunda, an in caſum refutationis poſſit adiri ſuperior, & an is poſſit præſentato providere jure devoluto? Tertia, an immediatus prælatus poſſit voluntarie inſtituere, & an teneat inſtitutio quamvis præſentatio non ligaverit? Et eædem dubitationes verſantur in quæſtione quam examinavi infrà §. 140. An ſolius proprietarii præſentatio debeat admitti, & valeat inſtitutio ad eccleſiam quæ vacavit pendente uſufructu fructuario tacente & forte ignorante per ſpatium quadrimeſtre. His vicina eſt alia difficultas, an ex pluribus patronis vel hæredibus patroni; unius ſolius præſentatio debeat admitti, & valeat inſtitutio aliis non vocatis, & per ſpatium quatuor menſium tacentibus forte ignorantibus, de quo tractavi infrà §. 147. ubi etiam deduxi, an plures patroni debeant ſimul concurrere in præſentationis actu: An vero poſſint ſeorſum & ſingulariter præſentare. Et an ſemper & in infinitum, vel uſque ad quot gradus hæredes patronorum ſuccedant in ſtirpes vel in capita? Quibus in locis multa nova dixi, & certè vix iſta poſſunt commode ſeparatim tradi. Rurſus nimis prolixum & à materia feudali remotum eſſet omnia hic expedire, ne tamen lectorem vacuum dimittam breves aliquas concluſiones hic tradam, ex quibus reſolutio hujus quæſtionis & plurimarum ſimilium facile eluceſcet, reliqua ampliſſimæ hujus materiæ remittam ad not. in *d.* §. 147.

23. Prima concluſio. Vaſſallus vel ſimplex proprietarius feudi vel caſtri, à quo dependet jus patronatus, poteſt præſentare ad eccleſiam quæ cœpit vacare poſt feudum prehenſum vel uſumfructum conſtitutum & traditum, & valida & efficax eſt præſentatio ſi ſuperior patronus vel fructuarius infrà tempus legitimum quadrimeſtris non conquerantur nec præſentent. Ratio, quia hoc caſu præſentans eſt verus patronus & poſſeſſor vel quaſi, juris præſentandi, & ſic habet jus & intentionem fundatam ad præſentandum etiam cum effectu, niſi is ad quem ſpectat commoditas illius juris ea utatur, ut dictum eſt, & idem in domino qui locavit caſtrum vel feudum ſuum ad longum tempus, ut in terminis *c. ex literis, de jur. patron.* & in cæteris ſimilibus. Secus ſi præſentans nullomodo eſſet in poſſeſſione vel quaſi juris patronatus, ſed eſſet mere extraneus, quia nullo modo valeret præſentatio nec inſtitutio ſuper ea fundata, ut ſup. *ea. glo. qu.* 3. *num.* 17. *ad fi.* Idem ſi eſſet verus patronus ſed nullomodo poſſideret, quia tunc alio etiam mala fide & injuſte aut violenter poſſidente non valeret præſentatio veri patroni, ſed bene valeret nullo alio exiſtente in poſſeſſione, ut ſuprà *ea. gloſſ. num.* 10. *&* 19.

* Prima concluſio.

24. Secunda concluſio. Unus ſolus ex pluribus patronis vel hæredibus unius patroni poteſt præſentare, & valida & efficax eſt præſentatio, ſi compatroni per tempus debitum negligant. Probatur, quia jus patronatus de ſe eſt individuum. Unde ſi ſint plures patroni vel hæredes patroni, competit cuilibet in ſolidum, etiam ſi alias inæqualiter ſint hæredes, ut eſt indubitata deciſio gl. 2. & omnium doctorum in *cap.* 1. *de jure patron.* & ubique. Si igitur unus ſolus præſentat, ſi alii ceſſant, remanet præſentatio unius valida & efficax, non per jus accreſcendi: ſed per jus non decreſcendi.

* Secunda concluſio.

25.* Tertia concluſio. In caſibus duarum præcedentium concluſionum, tenetur prælatus admittere præſentationem, vel ſaltem inſtrumentum factæ præſentationis tradere, vel permittere confici: poteſt etiam præſentatum ſtatim inſtituere ſi velit, ſed non tenetur, nec debet hoc facere, niſi ſaltem lapſo præſentationis tempore. Et ad clarum intellectum hujus concluſionis habenda eſt notitia trium * terminorum principalium in hac materia, videlicet præſentatio, admiſſio, & inſtitutio, quæ differunt, quia præſentatio * eſt actus patroni, & debet eſſe perſonalis ex parte præſentati, qui debet eſſe præſens ſenſibus prælati vel ſui vicarii cui fit præſentatio, juxta gl. in *Clem. dudum* §. *ac deinde in ver. præſentari. & ibi* Imol. Cardin. *de ſepul.* Jo. Imol. in *c. cognoſcitur num.* 3. & ibi Panorm.

*Concluſio tertia.

*Præſentatio, admiſſio, inſtitutio differunt.

*Præſentatio quid.

Digitized by Google

not. 2. *de his quæ fi. à præl. ſine conſ. cap.* Maria Soci. in *tract. de citato. arti.* 31. *num.* 9. Rochus Cur. in *tract. de jur. patro. in princ. qu.* 3. patronus autem poteſt præſentare per literas, vel etiam per nuntium, ſi prælatus velit ei credere, ut ibi not.

* Admiſſio quid?

26. Admiſſio * autem eſt, quando præſentatus habetur pro rectè præſentato. Super quo eſt notandum quod quamvis admiſſio partim reſpiciat idoneitatem præſentati, ut ſentit text. in *cap. unico de inſt. in* 6. tamen principaliter reſpicit jus, quaſi poſſeſſionem, poteſtatem, & perſonam præſentantis. Non autem reſpicit perſonam præſentati, quia non obſtante admiſſione, poteſt & debet prælatus antequam inſtituat, inquirere de capacitate & idoneitate præſentati, etſi non ſint alii jus prætendentes, juxta formam *c. fin. de elect. in* 6. quæ nedum in electione, ſed etiam in præſentatione ſervanda eſt, ſecundum gloſſ. 1. *ibi*, quam ſequitur Pet. de Ancha. Gemi. Philip. Franc. & Lap. de Caſtelho. in *alleg.* 8. ubi dicit ita ſervari in practica Panorm. Phil. Decius in capit. *poſtquam col.* 2. *de elect.* Nicol. Everal. in *locis legal. in loco à ratio. l. larga vel. ampla. col.* 24.

27. Adverte tamen quod opinio d. gl. 1. quantumvis communiter approbata, non eſt de jure vera, quia forma *d. c. fi. de elect. in* 6. loquens in electione quum ſit pœnalis, non debet extendi ad præſentationem, nec etiam in ea obſervatur, ut rectè decidit Ægidi. Belle. *decis.* 620. Et ſic concludo, quod prælatus non tenetur ſervare formam *d. c. fi.* poteſt tamen & honeſte facit, ſi non habet præſentatum ſufficienter notum, inquirere antequam inſtituat: non enim debet repente manum imponere, quod prohibet Apoſtolus 1. *ad Tim.* 5. *& habetur* 78. *diſt. quid eſt manus, & in c. cum nobis de elect.*

* Inſtitutio quid?

* Inſtitutio autem principaliter concernit perſonam præſentati tanquam approbatam & acceptatam, & ſolum per eam confertur titulus & jus in re. Præſentatio autem & admiſſio non conferunt niſi jus ad rem, ſi præſentatus non reperiatur minus idoneus, ut notant doctores in *ca. uno. de inſtit. in* 6. Adde quod inter refutationem præſentationis vel præſentati, & ejus admiſſionem, eſt dare medium: videlicet quando prælatus admitteret nedum actum præſentationis, aliter non approbando nec reprobando, donec ſuper hoc deliberaverit.

28. Modo concluſio noſtra quod prælatus non tenetur ſtatim nec ante lapſum quadrimeſtris à vacatione inſtituere præſentatum, vel admittere præſentationem ex parte præſentantis tanquam recte & ab eo ad quem ſpectat factam, probatur: quia prælatus eſſet in periculo quod ſua admiſſio & inſtitutio irritaretur, & quod iterum teneretur variando alium admittere, & inſtituere forte poſtea in fine quadrimeſtris præſentatum à patrono feudi vel fructuario, vel à majori parte reliquorum patronorum, & ſic non poteſt cogi nec tenetur invitus interim primum præſentatum admittere & inſtituere, ſed poteſt excipere de jure patroni feudi vel fructuarii vel aliorum patronorum, quamvis non ſit totaliter & ipſo jure excluſivum juris præſentantis, videlicet niſi res in ea cauſa ſit ut alio ſuperveniente hujuſmodi præſentatio ſubverti poſſit, juxta *l.* 2. & ibi Bar. in *verſ. aut ad hoc ff. de except. rei judi. l. quicum herede. ff. de actio. & oblig. l.* 3. *§. cum extaret. ff. de carbo. l. quandiu. ff. de bo. libe.* Quod non poſſit abſolute refutare præſentationem & præſentatum, ſed ſaltem actum, ut vocant, ſeu inſtrumentum præſentationis ſuæ teneatur dare, probatur ex eo quod efficacia præſentationis eſt in pendenti, & ſi per totum quadrimeſtre cæteri habentes jus in præſentatione ſileant, remanet præſentatio efficax. Ergo non poteſt interim prorſus repelli, quia fieret injuria præſentanti, qui cæteris tacentibus habet plenum jus in præſentando. Quod autem poſſit prælatus ſi velit in continenti alio nõ expectato admittere & inveſtire, palam eſt ex his quæ diximus in *fi. quæſt. præcedentis*, hujuſmodi inſtitutionem remanere validam & incommutabilem ſi per totum quadrimeſtre cæteri tacuerint.

29. Ad quod facit notab. deciſio Panor. in cap. cùm ex officii, facta per ordinarium infrà menſem datum expectantibus, ſi expectans non acceptavit: quamvis non valeat collatio facta per ordinarium de beneficio tanquam devoluto, licet devolutio ſequatur poſt collationem. Et ratio eſt evidens, quia primo caſu collator habet fundatam intentionem ex nunc & de præſenti, & excepto expectanti quod omnes liberas ædes habet: Secus in ſecundo caſu, in quo tempore collationis, nullum jus conferendi habet fundatam intentionem de præſenti, & ſic collatio * funditus nulla ex poſt facto non convaleſcit. Et ſic opinio Panor. eſt vera & tenenda, & eam late ſequitur Joa. Selva. in *tract. de benefic. par.* 9. *quæſt.* 9. quamvis Feli. poſt Cardin. & alios improbare nitatur, (ſed male) in dict. *cap. cum ex offic. col. pen. & fin.*

* Collatio funditus nulla, nunquam convaleſcit.

30. Hinc eſt etiam quòd ſi prælatus conferat beneficium patronale contempto patrono: ſi patronus taceat per tempus datum ad præſentandum, remanet collatio valida & rata, ſive beneficium ſit ſub patronatu laico, ſive ſub patronatu eccleſiaſtico, quod eſt verum dummodo prælatus contulerit ſimpliciter ſive jure ordinario: Secus ſi contulerit tanquam jure ad ſe devoluto ex negligentia patroni antequam tempus lapſum ſit, quia tunc non confirmatur etiam lapſo tempore, etiam accedente expreſſo conſenſu patroni, ſive ante ſive poſt tempus præſentandi lapſum, ſed omnino nova collatione opus eſt, ut pulchre decidit Panor. *in diſput.* 5. *Angerio in* 2. *dubio*, & Domi. de Rota. in *deciſ.* 10. *ſub ti. de jur. patro. in antiq.* Et eſt ratio, quia hoc ultimo caſu nulla ſubeſt, ſed prorſus deficit veritas fundamenti & qualitatis in qua actus fit: ſed in primo caſu ſubeſt de præſenti poteſtas in conferente, qui liberas ædes habet omni reſpectu alio à patrono, qui poteſt expreſſe vel tacite perpetuo vel quoad unum actum remittere jus ſuum. Sed quid diceres de mandato apoſtolico conceſſo in forma concordatorum inter Leonem decimum & Chriſtianiſſimum Regem noſtrum? Mandatarius inſinuavit mandatum epiſcopo nulla inſinuatione facta patrono eccleſiaſtico: Poſt menſem à notificatione contingit primo vacare beneficium ſpectans ad præſentationem patroni. Mandatarius petiit ab epiſcopo ſibi conferri illud beneficium in vim ſui mandati, quod fecit epiſcopus ſpreto ſeu inaudito patrono, qui neque præſentavit nec aliter conqueſtus eſt: deinde mandatarius controverſiam paſſus eſt ab alio prætendente ſe proviſum de eodem beneficio, qui objecit nullam mandati inſinuationem fuiſſe factam patrono. Super hoc plura deduci poſſent. Sed breviter reſolvendo ex prædictis patet frivolam eſſe hujuſmodi objectionem ex quo patronus tametſi eccleſiaſticus infrà ſemeſtre ſibi ad hoc præfixum à jure non præſentavit nec conqueſtus fuit: & ſic pro hac vice cenſetur juri ſuo renunciaſſe, tam reſpectu præſentationis quàm reſpectu inſinuationis, quum in utroque ſit eadem ratio. Imò etiamſi nunc & poſt illud ſemeſtre patronus interveniret in lite ad impugnandum collationem mandatario factam, non eſſet admiſſibilis nec audiendus, nec eſt quod cauſari poſſit formam in inſinuatione non fuiſſe obſervatam ex quo mandatum ad eum non dirigebatur, nec etiam per illud gravabatur, prout nec in effectu per illud mandatum gravatus fuit. Quoniam notandum eſt, quod quando prælatus confert beneficium ſpreto patrono etiam eccleſiaſtico, ſi patronus infra tempus debitum non conqueratur, valet collatio prælati tanquam libera & jure ordinario, & non tanquam ex aliquo de jure devoluto à patrono, ſed tanquam pro hac vice remoto obſtaculo ſervitutis juris præſentandi, ut poſt longam diſputationem recte concludit Cardin. Zabar. in



Digitized by Google

*cle. unica. de ſupplen. negli. prela.* Et ſic in præſenti caſu ſolus prælatus gravatur per dictum mandatum; & valet collatio prætextu mandati facta tanquam neceſſaria, debita & non liberalis: quamvis in veritate reſpectu hujus beneficii non eſſet neceſſaria, ſed voluntaria, quia prælatus recuſare poterat collationem liberam dicti beneficii, negando illud eſſe patronale: verum ex quo tanquam jure libero contulit, & deinde patronus negligendo jus ſuum pro hac vice emiſit, cenſetur & fingitur collatio fuiſſe neceſſaria & debita: & ſic remanet validum quod in vim mandati factum eſt. Et ita ſuper hujuſmodi controverſia conſultus de jure reſpondi. Ex quibus liquido patet veritas reſolutionis quæſtionis noſtræ, quod valet & efficax eſt præſentatio vaſſalli vel proprietarii vel unius ex patronis, cæteris per tempus debitum tacentibus. Et ſiquidem facta fuerit inſtitutio, rata & incommutabilis manet. Si autem prælatus noluerit durante tempore præſentationis expedire, ſaltem tunc illo lapſo tenetur præſentatum admittere & inſtituere, quia tempore vacationis & præſentationis præſentator habebat jus in hoc patronatu. Secus ſi tunc nullomodo erat patronus, quia tunc quantumcumque poſtea verus patronus eſſe incipiat, non convaleſcit præſentatio & inſtitutio, quæ ab initio funditus fuit nulla.

31. Ad allegata pro parte contraria, non obſtat primum, quia in caſu noſtro vaſſallus non eſt abſolute ſuſpenſus vel interdictus, ſed ſolum reſpective & favore ſuperioris patroni, ſi & quatenus jure ſuo uti velit. Unde ſi forte contingeret vaſſallos in pœnam à ſuperiore inflictam ſuſpendi à feudis, nullomodo poſſent illa ſuſpenſione (utpote præciſa & abſoluta) durante, uti jure præſentandi illis feudis annexo, nec unquam convaleſceret inſtitutio in vim talis præſentationis facta. Et ſic junctis prædictis ſatis apparet ſolutio ad ſecundum & tertium.

32. Ad quartum autem reſtat difficultas, quia communis eſt ſententia in textibus juris fundata, tempus præſentandi non currere niſi à tempore * notitiæ, & ſic videtur quod ſuperior patronus vel uſufructuarius etiam

* Notitia vacationis.

poſt lapſum temporis à vacatione, ſed infrà tempus à notitia ſua veniens poſſit irritare inſtitutionem factam ad præſentationem vaſſalli vel proprietarii aut alterius in ſimili, ſed contrarium puto, & moveor per textum optimum *in clemen. unica in fi. de conceſſ. prebend.* ubi velut per modum regulæ dicitur, quod notitia vacationis cenſetur haberi, ex quo in loco vel in eccleſia beneficii vacantis publice nota eſt. Et quamvis textus ibi loquatur in impetrante apoſtolico, tamen ratio quæ illic redditur & in qua fundatur ille textus, eſt generalis, videlicet quod ſibi imputare debet is de cujus commodo agitur, ſi id quod per ſe vel per alium ſcire potuerit, ignoravit, quæ ratio æque quadrat in collatoribus & patronis, & ſic generaliter procedere debet ille text. per regulam, *l. regula. §. pen. & fi.* & ibi Bar. Bal. *ff. de jur. & fact. ignor.*

33. Quod ubi lex eſt ſpecialis, ratio tamen legis eſt generalis, generaliter lex eſt intelligenda: & ubicumque * ratio maxime in lege expreſſa eſt amplior caſu legis, diſpoſitio legis extenditur ad limites & amplitudinem rationis. Facit *l. pater filium. §. fundum. ff. de leg. 3. l. cum pater §. dulciſſimis de lega.* 2. Idem vult gloſſ. in rub. *C. etiam ob chirogra. pecu. glo. in Auth. minoris in ver. a curatore. & in Auth. unde ſumitur. eo. ver. C. qui tuto. dar. poſſunt glo. in clem.* 1. & ibi Card. de elect. Ludo. Roman. in *conſ.* 174. *ampliſſime collat.* 1. Gemi. in *conſ.* 39. *Et themate & in num.* 5. Alexand. *conſ.* 3. *viſo proceſſu. lib.* 3. Franc. Cur. ſenior. *conſ.* 44. *collat.* 5. Anton. Cor. in *tract. de minimis verſ.* 7. Soci. in *l.* 2. *§. mutui. c.* 1. *ff. ſi cer. pet.* Jaſon. in *l.* 1. *ff. in jus voca. ut eant. in l. id quod col.* 2. *l. filiusfamilias. §. Divi. lect.* 2. *col. pen. ff. de lega.* 2. *l.* 1. *§. fuit quæſitum collat.* 4. *ff. ad Trebell.* Facit quod in fortioribus terminis notant omnes ſcribentes in *Auth. quas actiones. C. de ſacroſ. eccleſ. & in c. fin. de reſcript.* de extenſione diſpoſitionis pœnalis vel correctoria à ratione expreſſa.

* Lex ampliatur ad amplitudinem rationis.

34. Et ſic concludo falſam & erroneam eſſe opinionem Lapi in *d. allega.* 78. non ſufficere interpretativam, ſed præciſe requiri veram ſcientiam ad curſum hujus temporis, quia imò ſufficit ut currat tempus tam ad conferendum quàm ad præſentandum, interpretativa ſcientia, quæ eſt eo ipſo quod vacatio publice nota eſt in loco vel eccleſia beneficii vacantis, & ita obſervatur, & ita debet intelligi & modificari præfata communis ſcientia. Unde ſi corpus defuncti fuerit diſſimulata morte per aliquot dies aſſervatum, quod quandoque fit à prætendentibus reſignationem, non incipit currere tempus ad conferendum vel præſentandum à die obitus, ſed demum à die publicationis obitus & ſepulturæ. Alioquin currit ſtatim à die obitus, & ita practicatur, & ita tenent domi. de Rota. in *deci.* 1. *in dec.* 13. *ſub ti. de jur. patron. in antiquis.*

35. Super his obiter occurrit memorabile areſtum ſupremi hujus ſenatus ſuper declaratione & ampliatione regulæ 18. * Cancellariæ *Innocent.* 8. *de veriſimili notitia.* Ubi cavetur non valere proviſionem papæ per obitum, niſi poſt obitum, & ante datam gratiæ hujuſmodi tantum tempus effluxerit, quod interim vacatio de loco obitus ad notitiam papæ veriſimiliter pervenire potuerit. Accidit canonicatum & præbendam ſanctæ Mariæ caſtri Heraldi vacare per obitum in urbe Pictavienſi die ſexta Septembris anno 1527. frater defuncti cupiens illud beneficium cadere in filium ſuum, curſorem deſtinavit Romæ, ubi filio ſuo Joanni Aubrion proviſionem obtinuit die decimatertia ejuſdem menſis, & ſic poſt octo dies ab obitu. Interim autem fecerat corpus fratris defuncti ſale conditum aſſervari occultata morte, & non fuit ſepultus niſi decimaquinta die ejuſdem menſis, unde poſt biduum à publicata morte ordinarius diſtans ſexdecim milliaribus à loco obitus, habita mortis notitia, videlicet capitulum dictæ eccleſiæ S. Mariæ de Caſtro Heraldo, ad nominationem ſui hebdomadarii contulit hujuſmodi beneficium Guidoni Daulton, & eum inſtituit die decimaſeptima ejuſdem menſis, deinde dictus Joan. Audrion levatis bullis & poſſeſſione capta intentavit caſum novitatis contra dictum Guidonem coram Conſervatore privilegiorum Regiorum univerſitatis Pictavienſis, ubi actor oſtendebat ſe proviſum à papa jure præventionis, & priorem in dato ſpatio quatuor dierum. Reus autem excepit & docuit de dicta occultatione facta in fraudem ordinarii, qua ceſſante ordinarius veriſimiliter non fuiſſet præventus à papa, & quod tempus occultationis debet deduci de tempore veriſimilis notitiæ, quæ deductione facta nullum ſpatium reſtabit pro veriſimili notitia. Actor autem replicabat dictam regulam de veriſimili notitia eſſe ſtricti juris, & non debere extendi extra terminos ſuos, & quod per dictam regulam non requiritur mortem eſſe publicatam & notoriam in partibus, ſed ſolum requiritur eſſe tempus ſufficiens ad mittendum Romam inter obitum & datam gratiæ. Et plura alia hinc inde quæ omitto, ſed illa erant puncta deciſionis litis. Tandem per ſententiam diffinitivam præfati Conſervatoris actor obtinuit, & in pleno poſſeſſorio manutentus fuit: dictus Guido reus appellavit, & per * areſtum latum die 23. Februarii, anno 1525. dictum fuit male judicatum, bene appellatum. Et emendando judicium plenum poſſeſſorium & manutentio adjudicata fuit Guidoni, una cum damnis & intereſſe turbationis, & impenſis cauſæ principalis. Eodemque areſto decreta perſonalis citatio in patrem dicti Joa. ut veniret perſonaliter reſponſurus concluſionibus procuratoris generalis Regis. Ex quo areſto elici-

* Declaratio ad reg. 18. cancel. Innoc. 8.

* Areſtum

Digitized by Google

citur notabilis & præjudicata declaratio ad dictam regulam Cancellariæ, ut tempus veriſimilis notitiæ non incipiat currere ſtatim poſt obitum quando mors fraudulenter occultata fuit: ſed demum a tempore mortis publice notæ in loco obitus. Plures alias declarationes collegi in regeſtis meis ad dictam regulam, ſed non eſt hic locus.

36. Quinto quæro, Quid ſi pendente manus injectione vacavit eccleſia, neuter autem neglexit, ſeu uterque infra quadrimeſtre, ſive ſimul, ſive ſucceſſive præſentavit. Patronus unum, * vaſſallus alium, utrius præſentatio teneat? Et clarum eſt quod ſi vaſſallus non conqueratur de prehenſione patroni, nec appellando, nec opponendo, nec aliter impugnando, ſolius patroni præſentationem debere admitti, & ſi forte utraque fuerit admiſſa, & utrique inſtitutio facta, ſolum inſtitutum ad præſentationem patroni habere jus. Sed quæſtio eſt, quando vaſſallus impugnat prehenſionem, puta quando ſe oppoſuit dicens eam nullam vel injuſtam & retractandam: quo caſu, aut non præſentat infra tempus debitum, & tunc præſentatio ſolius patroni rata manet: & conſervat jura feudi & vaſſalli per notata ſupra *ead. gloſſ. quæſt.* 3. aut vero concurrit ad præſentationem infrà tempus, & hic eſt punctus quæſtionis. Et primo videretur præſentationem patroni prævalere, quia ſive prehenſio ſit juſta, ſive injuſta, interim eſt ſervanda, ut ſæpe dictum eſt. Et ſic ſemper patronus remanet poſſeſſor & adminiſtrator feudi, ſaltem donec vaſſallus proviſionem feudi obtineat. Secundo videtur * quod prælatus neutrius præſentationem teneatur admittere, ſed quod lapſo quadrimeſtri poſſit libere conferre, niſi medio tempore præſentatores concordaverint. Caſus eſt in *c. quoniam. ad fi. in c. ex literis, in c. ſi vero, in c. cum te, in c. cum propter, de jur. patron.* ubi Panorm. & omnes notant eſſe caſum mirabilem in quo non valenti præſentare currit tempus, & eſt mirum quod ſecundum illos textus poteſt prælatus fruſtrare patronos jure ſuo, nedum quando ſunt in culpa, ut quia diſcordant in perſona præſentanda: ſed & quando nullo modo ſunt in culpa, ut quia lis infertur eis ab extraneo ſuper jure patronatus. Verum eſt quod illi textus dicunt nullum pro tempore futuro fieri præjudicium vero patrono, & quod taliter inſtitutus debet per victorem repræſentari, ut in *d. c. ſi vero.* Sed certe illi textus non debent ita præfracte intelligi, & alium novum intellectum dedi infrà §. 147. ubi reprobavi differentiam quam Panor. & alii in *d. c. quoniam.* ponunt inter habentes jus eligendi, & habentes jus præſentandi, illi enim textus tunc habent locum quando medio & debito tempore nulla ſit præſentatio, vel non ſit ab eo qui eſt in ultima poſſeſſione & reputatione juris patronatus, ita quod poteſt contemni, & ſic illi textus non militant in caſu quæſtionis noſtræ.

*Præſentatio patroni utrum præferatur præſentationi facta per vaſſallum.

* Utrum propter litem patronorũ prælatus libere providere poſſit.

37. Pro reſolutione breviter eſt dicendum, quod hæc controverſia ratione oppoſitionis vaſſalli, magis concernit poſſeſſionem vel quaſi & adminiſtrationem & lucrum fructuum quam proprietatem: quare utriuſque præſentatio vel inſtitutio pendet ab eventu, juxta notata per *gloſſ. & doct. in c. 1. in fi. de in integ. reſtit. in c. cum eccleſia ſutrina de cauſ. poſſeſſ. & prop. & in d. c. ex literis.* Et eſt ratio, quia ſi prehenſio ſit nulla & injuſta prout arguitur, non evellit poſſeſſionem à vaſſallo, & nullum juris effectum operatur, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ. 4. qu.* 3. Quod ego limito niſi * per judicis ſententiam à qua non ſit appellatum ordinatum ſit patronum vel vaſſallum debere pendente oppoſitione & lite poſſidere vel frui, quia tunc illius præſentatio debet admitti, & inſtitutio fieri, quæ ſtatim valebit cum effectu non expectato eventu litis in diffinitiva, nec retractabitur etiam ſi is qui proviſoriam poſſeſſionem habuit, ſuccumbat per ea quæ diximus in *recredentiario infra* §. 64. *& in dict.* §. 147. *in quæſt.* ad quem ſpectet præſentatio lite inter cohæredes pendente. Nec obſtat prærogativa prehenſionis feudalis, quæ ſive juſta ſive injuſta, tenere debet, donec ſatisfactum ſit patrono, vel aliter cauſa cognita a judice ordinatum. Et quod interim non poteſt vaſſallus ſpoliare patronum poſſeſſione feudi, nec contra eum intentare interdictum uti poſſidetis, ut in *d. gloſſ. 4. qu. 4.* quia oppoſitio vaſſalli habet vim & effectum interdicti recuperandi ſi prehenſio reperiatur nulla, & talis prehenſio non valet quantum ad effectum juris, ut ibi dictum eſt, nec debet eſſe in poteſtate patroni jure vel injuria ſpoliare vaſſallum, & privare beneficio præſentandi vacatione occurrente. Et ſic breviter reſoluta ſit hæc quæſtio ſuper qua quamplurimi hinc inde occurrebant & variarum opinionum anfractus, ſed prolixitatem veritus, brevi compendio uſus ſum.

* Geſta per authoratũ à judice pendente lite, rata manent etiamſi ſuccumbat in lite.

38. Sexto quæro. Utrum commiſſarii à patrono deputati ad regimen feudi prehenſi poſſint præſentare? Et abſque dubio dicendum eſt, quod non. Hi enim commiſſarii multum differunt à vero ſequeſtro de quo diximus infrà §. 64. quia regulariter ſequeſter habet totalem adminiſtrationem rei ſequeſtratæ, in qua habet poteſtatem & mandatum ab utraque parte, vel à judice vice utriuſque partis: ſed hic commiſſarii ſolum ab altera parte deputantur. Unde non plus poſſunt quàm ſimplex generalis procurator, qui non poteſt præſentare, ut no. Jo. Cald. Imol. in *c. ſi. de conceſſ. præb.* Philipp. Franc. in *c. qui ad agendum. §. ſi. de procura. in 6.* imò etiam mandatum univerſale cum libera non ſufficeret: ſed * requiritur ſpeciale, per notata in *c. ſi. de offic. vica. in 6. in l. contra juris. §. ſi filius. ff. de pact.* ita notant Areti. Feli. in *c. dilecto. col. 1. de teſtib.* Nec obſtat quod ad utendum prehenſione feudali ſufficit mandatum generale, ut dictum eſt ſuprà § 1. *qu. 1. num.* 20. Tum quia illud eſt utile domino, & ſpectat ad acquirendum: ſed præſentatio ſpectat ad donandum, ut per Roch. Cur. in *tract. de jure patron. in ver. honorificum. numer.* 25. Tum quia hi commiſſarii minus poſſunt quàm procurator generalis, quoniam eorum commiſſio non eſt ita generalis, ſed tacitè limitata ad cuſtodiam & culturam rei & perceptionem fructuum pecuniariorum, niſi aliud in commiſſione ſit expreſſum, ut not. ſupra §. 9. *gloſſ. 4. in fi.*

* Commiſſarii & ſequeſtres utrum poſſint præſentare.

*Speciale mandatum requiritur ad præſentandum.

39. Adverte tamen diligenter, quod illud non procedit mero jure, & quantum ad hoc, ut prælatus præſentationem commiſſariorum teneatur admittetur, quia non tenetur: ſed poteſt refutare, ſicut & præſentationem cujuſlibet procuratoris non docentis de ſufficienti mandato. Et lapſo tempore, ſi nec vaſſallus nec patronus præſentaverint, poterit jure proprio & * devoluto libere conferre, nec proderit commiſſario vel procuratori adire ſuperiorem, & ab eo inſtitutionem ſui præſentati obtinere, etiam ſi patronus ratificet vel procurator doceat de ſufficienti mandato, ſed poſt tempus quatuor menſium à vacatione, quia paria ſunt non præſentaſſe infrà tempus debitum, vel minus benè: & ſic nulla eſt refutatio, nulla devolutio ex hoc capite, *l. quoties. ff. qui ſatiſda. cogan.* & expreſſim Lap. in *alleg.* 22. *An ſufficiat in princip.* Secus ſi prælatus velit admittere & inſtituere, quia poteſt ſi velit, & tenebit inſtitutio facta ad præſentationem hujuſmodi commiſſarii, quia non eſt omninò extraneus, ſicut etiam teneret inſtitutio facta ad præſentationem procuratoris generalis, etiam ſi aliàs patronus non ratificet infra tempus, dummodo non impediat, nec alium præſentet: & dummodo etiam vaſſallus infrà tempus non præſentaverit, quia ſi veniret ad præſentationem, non poſſet excludi niſi per habentem poteſtatem, mandatum, vel perſonam legitime & ſufficienter fundatam, ut in quæſtione ſeq. Alioquin remanet dicta inſtitutio valida tanquam facta ad præſentationem factam nomine veri patroni, vel poteſtatem habentis. Et eo ipſo quod commiſſarius feudi vel patroni in hac qualitate præſentat, cenſetur expreſsè

*Nulla devolutio ex juſta refutatione.



Digitized by Google

patroni & committentis nomine præſentare.

* Præſentatio facta per vaſſallum utrum præferatur præſentationi factæ per cõmiſſarium patroni.

40. Septimo juxta hæc quæro, Quid ſi pendente prehenſione vacavit eccleſia: Vaſſallus * præſentat unum: Commiſſarii autem patroni præſentant alium: Patronus poſt quadrimeſtre hoc ſciens ratificat præſentationem commiſſariorum ſuorum: Utra præſentatio & inſtitutio valeat? Hæc eſt valdè argumentoſa quæſtio, ſed breviter reſolvendo concludo pro præſentatione vaſſalli, & inſtitutum ad ejus præſentationem habere verum titulum, per notata *ſupra eod. gloſſ. quæſt.* 4. quoniam præſentia ſimplicium commiſſariorum non debuit nec potuit (ſaltem concurrente vaſſallo) efficaciter admitti, quum non habeant mandatum ſufficiens, & ſic non fecit impedimentum vaſſallo, *cap. non præſtat. de reg. jur. in* 6. Et quamvis prælatus in ſui præjudicium poſſit gratificari commiſſariis, vel procuratori generali, aut nuntio, & valeat inſtitutio ad præſentationem, quamvis libere conferre potuerit, non tamen poteſt illis gratificari in præjudicium alterius habentis jus potius, vel habentis ſpeciale mandatum, cujus præſentatio obligat prælatum & neceſſitatem inducit.

* Ratificatio debet fieri infra tempus actus gerendi.

41. Et multominus obſtat * ratificatio patroni, quia ubicumque actus, puta electio, præſentatio, confirmationis vel bonorum poſſeſſionis petitio, debet fieri infra certum determinatum tempus, ſi fiat ab alio etiam expreſſo nomine noſtro, neceſſe eſt ratum haberi infra idem tempus, alioquin ratificatio ſequens poſt tempus, & cum non poteſt amplius actus fieri, nihil operatur, & actus remanet nullus. Textus in *l. pen.* ubi Bart. Ang. *ff. rem ra. hab. glo. no. in c. quam ſit in ver. petere. ff. ibi* Pet. de Ancha. Gemi. Philipp. Franc. *de elect. in 6. no.* Panorm. in *c. accedens de præbend.* Alex. in *conſil.* 55. *ponderatis his lib.* 2. Et qui non facit actum infra tempus requiſitum, vel infra illud non ratificat, videtur tacitè juri ſuo renunciare, Guid. Pap. in *conſil.* 124. *c. pen. qu.* 6. Remanet ergo præſentatio vaſſalli valida tanquam ſola: ſecus ſi patronus infra tempus ratificaſſet, quia tunc præſentatus ab eo vel ſuis commiſſariis obtinet.

* Præſentatio ejuſdem facta à vaſſallo & domino ut valeat & quæ præferenda.

42. Octavo quæro. Prehenſione & lite ſuper ea pendente, * vaſſallus præſentat Titium: Patronus autem præſentat eumdem: Titius accedit ad prælatum, exhibens utramque præſentationem, petens ex utraque admitti & inſtitui, nolens ad alteram ſe determinare. Utrum prælatus teneatur ad utramque præſentationem accumulativè vel alternativè inſtituere, an vero cogere poſſit Titium alteram eligere, alioquin refutare? Hanc quæſtionem in ſimili format & utrimque diſputat Lapus, *alleg.* 8. *incip. præſentatus.* Et concludit quod præſentatus tenetur alteram eligere, *per c. ut qui duas, de elect. in* 6. Idem in ſimili decidit Bald. in *conſil.* 17 *factum. num.* 4. *lib.* 5. Et Lapum ſequitur Phil. Franc. in *c.* 2. *de elect. in* 6. Roch. Cur. in *tract. de jur. patron. in ver. honorificum, quæſt.* 40. & eſt ratio multum urgens, quia hic non agitur de jure acquiſito defendendo: quo caſu facile admittitur, ut ex pluribus collationibus quis ſe tueri poſſit, ut notat Lapus *allega. ult.* Lap. Domi. Philipp. Franc. in *d. cap. ut quis duas.* Card. Panor. in *cap. poſt electionem de conceſſ. præb.* Panor. Feli. in *cap. cum olim de re jud.* Feli. in *cap. in noſtra col.* 2. *de reſcript. in cap. inter dilectos. cap.* 9. *de fid. inſtrum.* Anton. Corſe. in *tract. de gemina, in verſic.* 66. Philipp. Deci in *c. bone. col.* 1. *de appellat. in l. nemo ex his* §. 1. *ff. de reg. jur.* ſed hic agitur de jure acquirendo. Et ſicut confirmatio debet fieri ſuper electione certa, ita inſtitutio ſuper certa præſentatione. Et ſicut non tenetur prælatus plures pluries inſtituere, ita non videtur cogendus ad plures præſentationes ſimul vel alternativè & ſub incerto inſtituere, ut in hoc caſu, in quo præſentatores prætendunt ſinguli ad ſe in ſolidum tantum & privativè ad invicem ſpectare jus præſentandi. Quibus non obſtantibus puto nedum valere inſtitutionem ſi prælatus voluntarie admiſerit: ſed etiam teneri admittere præſentatum & inſtituere, alioquin ſuperiorem adiri poſſe, & eidem providere debere. Et eſt ratio, quia certum eſt Titium eſſe præſentatum ab habente poteſtatem, & licet pro tunc ignoretur uter præſentantium pro hac vice habeat jus (quod pendet ab exitu litis ſuper validitate & juſtitia prehenſionis) tamen conſtat quod ad alterum ſpectat jus. Unde cum præſentatus habeat præſentationem ab utroque, neceſſario infertur eum eſſe præſentatum ab habente jus, & ſic eum habere jus ad rem, eique deberi beneficium & inſtitutionem: ergo inſtitui debet, nec in hoc fit aliquod præjudicium prælato nec eccleſiæ patronatæ, quoniam in hoc caſu non ſubeſt periculum, quod plures conſtituantur in poſſeſſione vel quaſi juris patronatus, quum non ſit profutura præſentatio & admiſſio niſi victori; & cum hoc caſu in omnem eventum non mutetur nec multiplicetur, ſed ſemper remaneat idem & unicus patronus ratione ejuſdem feudi. Plures aliæ quæſtiones inter prætendentes dominium ejuſdem feudi occurrunt, ſed remitto ad notata infrà §. 147.

* Retractu utrum poſſit uti in ſubfeuda vendita patronus ſuperior qui fruitur feudo prehenſo.

43. Nono, propius ad materiam noſtram, quæro: Utrum patronus ſuperior fruens feudo prehenſo, poſſit uti jure * retractus feudalis in ſubfeuda vendita? Et primo abſque dubio videtur quod ſic, quia ad eum pro tempore ſpectant omnia jura dominicalia & honorifica & utilia per hunc textum. Ergo & jus retractus quod eſt unum ex illis. Secundo, quia jus retractus non ſpectat nec ſpectare poteſt interim ad vaſſallum contumacem, cum non poſſit exigere fidelitatem à ſubvaſſallo, nec eum inveſtire, igitur nec jus retractus eligere, ſicut nec jus quinti denarii habet. Igitur ſpectat ad ſuperiorem patronum ad quem & electio quinti denarii & jurium ſpectat. In contrarium argumentor primo, quia jus retractus non eſt in fructu, ut diximus *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 2. *num.* 24. Patronus autem ſuperior nihil ſuum facit de feudo prehenſo niſi fructus. Secundo, quia jus retractus principaliter conceditur favore unionis & conſolidationis, unde non poteſt alii cedi: ut in *d.* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. Sed patronus ſuperior non poteſt ſibi ipſi unire ſubfeuda, quia non poteſt eſſe vaſſallus vaſſalli ſui, & ſi de facto obveniant in feuda, tenetur ponere extra manus ſuas, *ut* §. 20. *gloſſ* 4. *num.* 5. Si autem diceretur quod ſubfeuda redempta uniret & conſolidaret menſæ vaſſalli ſui, hoc eſſet præpoſterum, quia jus prehenſionis feudalis debet eſſe utile prehendenti, & damnoſum adverſario, ſed hic eſſet è converſo. Pro brevi reſolutione diſtingue: Aut agitur de ſubfeudo vendito, & cujus venditio perfecta & purificata fuit ante prehenſionem feudi: Aut de vendito pendente prehenſione. Primo caſu ſit concluſio, quod ſuperior patronus nihil poteſt aliud facere, quam ex defectu hominis ſubfeudum apertum prehendere, & fructus lucrari quamdiu emptor juſta non offert: ſed illo juſta offerente ceſſat prehenſio. Electio autem & perceptio juris quinti denarii vel retractus hoc caſu ſpectat ad vaſſallum vel ejus hæredem: & non ad ſuperiorem patronum, cujus inveſtitura & oblationum admiſſio non nocet vero proprietario feudi prehenſi per notata *ſuprà eod. gloſſ.* 8. Secundo caſu ſit concluſio, quod ad patronum ſuperiorem ſpectant omnia jura feudalia in ſubfeudum, nedum honorifica ſed etiam utilia, & electio quinti denarii vel retractus, ita quod invito extraneo emptore poteſt contra eum uti retentione feudali: habet enim in juribus feudalibus ſolus fundatam intentionem, etiam privativè ad proprietarium feudi prehenſi.

44. Nec obſtat quod non univit feudum menſæ proprietarii, nec proprietati feudi prehenſi. Non enim tenetur (niſi fortè velit) hoc facere, nec adhuc hanc unionem facere poſſet invito proprietario: ſecus ſatis eſt quod retrahit per ſe, & ad ſui & non extranei commodum, quia formalis unio ad feudum immediatum non eſt de eſſentia retractus feudalis: per notata *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1. *in fin.* Finita autem

Digitized by Google

autem prehenſione & vaſſallo inveſtito, non poteſt ſuperior patronus amplius tenere illud ſubfeudum ad manum ſuam, non etiam tenetur illud relinquere vel reſtituere vaſſallo ſuo, etiam offerenti refundere pretium cum legalibus ſumptibus retractus: ſed poterit illud alii donare vel cariori aut quando potuerit pretio vendere. Et in caſum quo velit vendere vel de facto vendiderit, poterit vaſſallus idemque immediatus patronus habere illud pro pretio ultimæ hujus venditionis dumtaxat, nullo habito reſpectu ad priorem venditionem; & infra 40. dies à notificatione hujus ultimæ venditionis ſecundum formam §. 20. *ſuprà eod.* Ex quibus habes ampliationem ad *d.* §. 20. ut procedat etiam ſi feudum vendatur à ſuperiore, & à patrono volenti retractu uti.

* Feudum ob negationem cõmiſſum cui committatur pendente feudi prehenſione.

45. Decimo juxta hæc quæro: Cui acquiratur ſubfeudum, quod propter * negationem ſeu feloniam in ſuperiorem patronum tempore prehenſionis feudi medii ſecundum notata *ſuprà* §. 43. *qu.* 2. cecidit in commiſſum? Videbatur enim conſolidari proprietati, & ſic quod ſuperior patronus non lucraretur niſi fructus ad tempus prehenſionis feudi, ſaltem in commiſſo propter abnegationem, quæ magis rem & proprietatem concernit; quam perſonam, vel perſonæ offenſam. Tamen eodem modo, ut nuper, dicendum eſt quod acquiritur ipſimet ſuperiori patrono negationem aut feloniam paſſo. Tum quia ad eum debet ſpectare hujuſmodi commiſſum, qui offenſam paſſus eſt in ultionem injuriæ *c.* 1. §. *denique*, *quæ fuit pri. cauſ. benef. amitt. in uſib. feud.* Tum quia aliud eſt confiſcari, aliud incorporari, ut plenè diximus in *d.* §. 43. *qu. fin.* Et dato quod aliquando feudum ut ſubfeudum ipſo facto confiſcaretur vel committeretur: tamen non ipſo facto incorporatur, ſed poteſt is ad quem defertur commiſſum, rem commiſſam (ſi velit) ſeorſum poſſidere, vel alii quoquo titulo concedere. Et ſic quamvis commiſſa de ſe non ſint in fructu, *ut ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. tamen ſpectant ad patronum ſuperiorem jure feudali fruentem, eique jure proprietatis acquiruntur, quamvis non ſpectarent ad fructuarium, niſi quo ad uſumfructum dumtaxat. Et ratio differentiæ eſt, tum quia ſuperior patronus principaliter patitur injuriam ex qua jus commiſſi oritur. Tum quia longè plus juris & authoritatis habet, quam ſimplex fructuarius. Secus eſſet in ſubfeudis quæ finirentur, & ipſo facto incorporarentur, *ut ſuprà* §. 43. *q. fin. nu.* 172. quia acquirerentur proprietario feudi prehenſi, & in eis nihil juris haberet ſuperior patronus ultra perceptionem fructuum, nec ea poſſet concedere, nec de illis diſponere, ſicut nec de feudo prehenſo. quod non poteſt in ſe deterius facere. Quod etiam in hac & præcedenti quæſtione diximus poſſe ſuperiorem patronum pro libito diſponere vel alienare ſubfeudum jure retractus feudalis retentum, vel jure feloniæ & commiſſi acquiſitum, debet intelligi dummodo alienet ſub eiſdem conditionibus quibus in ſubfeudum à feudo movetur, & dummodo ſi per modum venditionis alienatur, poſſit vaſſallus retractu feudali uti.

46. Adverte tamen ad id quod diximus vaſſallum habere jus retractus in ſuo ſubfeudo à ſuperiori patrono vendito, ut ſit verum dummodo vendatur poſtquam ſuperior patronus levavit manum ſuam vaſſallo, eumque in fidem recepit, quo facto cogitur ponere illud ſubfeudum extra manus ſuas: Secus ſi pendente prehenſione feudi ex defectu hominis venderet cuicumque ſubfeudum quocumque modo acquiſitum, quia tunc omnia jura ipſimet vendenti acquiruntur, & in eo confunduntur, poteſtque idem venditor emptorem ſubfeudi in fidem admittere, & ſic in perpetuum pro hac vice excludere vaſſallum ſuum ab omni jure retractus.

* Laudimia cenſualium prædiorum ſunt patroni pendente feudi prehenſione.

47. Undecimo quæro: Quid de * laudativis ſeu laudimiis & juribus cenſualium prædiorum feudi prehenſi? Et omnino idem eiſdem datis terminis, dicendum quod de ſubfeudis, hæc enim omnia jura & commoda ſpectant ad ſuperiorem patronum pro tempore ſuo, etiam retractus dominicalis, in quibus de conſuetudine dominus directus uti poteſt retractu in caſualibus, vel ubi in conceſſione ita cautum eſt. Et generaliter omnis fructus extenſo vocabulo & omnis commoditas ſive ordinaria, ſive extraordinaria, ſive uniformis, ſive difformis, obveniens tempore prehenſionis ſpectat ad jus & lucrum patroni. Hinc ſi in feudo prehenſo, ratione feudi ſint homines manus mortuæ, quorum videlicet ſucceſſio ſine liberis eamdem conditionem agnoſcentibus decedentium devolvitur ad dominum, hujuſmodi ſucceſſiones cedunt lucro patroni, ſi tempore manus injectionis obveniant: quemadmodum etiam mulctæ, emendæ, pœnæ, confiſcationes, & cætera omnia jura & commoda juriſdictionis feudalis ex defectu hominis prehenſa tempore prehenſionis excidentia acquiruntur in perpetuum patrono per notata Bart. & aliorum in *l. fin. ff. ſolut. matrim.* Ad hoc facit quod Steph. Bert. in *conſ.* 202. *non videtur lib.* 3. conſuluit ad conductorem fructuum & omnium jurium & emolumentorum certi prioratus, ſpectare & pertinere ſpolia ſive ſucceſſiones curatorum ſive parochorum omnium eccleſiarum ſubditarum dicto prioratui, tempore locationis morientium, quæ quidem ſpolia ſive ſucceſſiones pertinebant ad priorem ratione dicti prioratus per obitum dictorũ parochorum, quoniam veniunt appellatione fructuum largè ſumpto vocabulo, ſaltem appellatione redituum & obventionum, cum his terminis generalibus, omnium & quorumcumque. Et adverte ad Bart. quia prima facie ibi videtur reprobare conſilium Oldra. 129. de quo mentionem fecimus *ſuprà eod. glo.* 4. *nu.* 3. Sed rectè inſpiciendo non eſt ita, quia loquitur in diverſo caſu. Et Bertrand. ibi non reſpondet ad rationes Oldra. ex eo quod dictum Oldradi non ſit verum: ſed ex eo quod non concludunt in caſu in quo conſuluit Bertrandus, & ſic uterque rectè conſuluit in caſu ſuo.

* Fructus appellatione continetur omnis obventio.

* Theſaurus cedit domino utili & non directo.

48. Duodecimo quæro, Quid ſi prehenſione pendente patronus invenit * theſaurum in feudo? Et non eſt quæſtio de dimidia quæ ſpectat ad eum ratione inventionis, ſed de alia dimidia quę debet cedere domino ſoli. Et videtur omnino ſpectare ad patronum quia dominus eſt. Et quamvis non ſit niſi dominus directus, hoc eſt verum niſi in caſu aperturæ & prehenſionis feudi, quia tunc in effectu eſt etiam dominus utilis. Unde quemadmodum ſi vaſſallus, quamdiu eſt vaſſallus inveniat theſaurum in feudo, ſpectat ad eum in totum & nihil habet directus dominus ut notant Joan. Faber, Aret. in §. *theſauros, inſtit. de rer. diviſ.* Joan. de Pla. in *l.* 1. *C. de theſaur. lib.* 10. *C.* ita ſpectare debet ad patronum pro tempore quo feudum apertum juſtè tenet ad manum ſuam. Sed iſtud non placet, quia etiam pendente prehenſione & ea non obſtante vaſſallus & non patronus eſt verus dominus utilis & de dominio ſuo liberè poteſt diſponere ut prius, quamvis ad tempus perdat fructus. Et ſic diſpoſitio *d.* §. *theſauros, & d. l. unica.* verificatur in vaſſallo magis quàm in patrono. Videtur tamen quod ſaltem patronus poſſit retinere theſaurum & eo frui quamdiu prehenſio durat & jure feudali fruetur feudo, quemadmodum in uſufructuario qui pendente uſufructu, toto theſauro à ſe in fructili feudo invento frui poteſt, & dimidium ſolum reſtituere finito uſufructu. Et ſimiliter maritus in theſauro invento in re dotali ſecundum gloſſ. Bar. Bal. & alios in *l. divortio.* §. *ſi fundum*, *ff. ſol. matri.* Et ita tenet Guil. Bened. in *repet. c. Rayn.* in *ver. cætera bona. num.* 30. & 34. & ibi extendit ad creditorem qui invenit theſaurum in fundo hypothecato, ut præter dimidiam quam jure inventionis lucratur, poſſit aliam dimidiam retinere jure pignoris donec debitum ſolvatur. Sed iſtud quamvis ſit coloratum, non puto

Digitized by Google

* Theſaurus non eſt pars fundi.

verum, quoniam * theſaurus non eſt pars fundi nec feudi, neque etiam eſt in fructu, ut probavi *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 43. nec poteſt eo feudaliter ſive jure feudali frui patronus, igitur dimidia illa theſauri quæ cedit domino, præter id quod non poteſt cedere patrono jure domini, ut diximus, non poteſt ab eo retineri, neque tanquam fructus, neque tanquam pars fundi vel feudi, quum neutri accedat. Et ſic in continenti debetur & reſtitui debet vaſſallo. Et ſimiliter proprietario ab uſufructuario, ut diximus in *d.* §. 1. Et idem dico de creditore: ut non poſſit dimidiam illam theſauri quæ cedit domino retinere jure pignoris, quum non ſit neque fructus neque pars ei hypothecata, & ſic non cadit in hypothecam ratione fundi. Secus ſi alias omnia bona debitoris vel domini fundi generaliter fuerint hypothecata.

*Olim fuit 58.

## * §. LVI.

ITEM le ſeigneur feodal qui met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu de luy, ou qu'il a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, auquel ſont baillées à ferme icelles terres: iceluy ſeigneur feodal s'il veut avoir les gaignages d'icelles terres, eſt tenu de rendre & reſtituer au fermier & laboureur ſes ſeurs & ſemences.

Hic §. hodie ita eſt mutatus.

LE ſeigneur feodal qui met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu & mouvant de luy, qui de bonne foy & ſans fraude a eſté baillé à loyer ou moiſſon par ſon vaſſal en tout ou partie, doit ſe contenter de la redevance deuë par le fermier ou preneur, pour ce qui eſt baillé à ferme: & pour le ſurplus le peut exploiter par ſes mains en rendant les labours, ſemences & frais de ce qu'il exploite ou met en ſes mains.

## SUMMARIA §. LVI.

1. *Labor & opera minuunt fructus.*
2. *Q. 1. Differentia inter ſumptus fructiles, & ſumptus factos in perpetuam rei utilitatem.*
3. *Q. 2. Patronus volens capere fructus feudi tenetur omnes ſumptus refundere: nec ſufficit quod offerat ſumptus pro rata fructuum.*
4. *Non tenetur patronus ad aliquam reſtitutionem ſumptuum ſi poſt prehenſionem fructus perierint caſu fortuito.*
5. *Niſi fructus perierint poſtquam à patrono collecti eſſent.*
*Caſus contingens in fructibus jam collectis à colono, non relevat colonum.*
6. *Q. 3. Patronus nil deducit ratione impenſarum perpetuam feudi utilitatem concernentium à quocumque factæ ſint.*

1. HOc tacitè intelligebatur etiam ſi non fuiſſet expreſſum, quoniam ipſo jure de eſſentia & ſignificatione fructuum, deducuntur omnes ſumptus & impenſæ, quæ quærendorum, colligendorum, conſervandorumque eorum gratia fiunt. Textus in *l.* 1. *C. de fruct. & lit. impen. l. fructus. ff. ſol. mat. in l. ſi domino* §. *fin. de peti. hered.* Unde etiam patroni deducuntur & reſtituuntur. Textus in *d. l. ſi a domino. in fin. in l. fundus qui, in fin. pri. ff. famil. herciſc.* ubi dicitur nullum caſum intervenire poſſe qui hoc genus deductionis impediat. Igitur ſi patronus nolit contentari mercede debita à colono vaſſalli, ſed colligere fructus & per manus ſuas vel ſuorum frui expulſo dicto colono, quia jam coluerat & ſeminaverat agros feudales, tenetur eidem reſtituere impenſas factas futurorum fructuum gratia, ſive ſint impenſæ ſeminis & reliquæ culturæ, & pariter operas coloni ſervorumque & animalium ſuorum: hujuſmodi enim operæ quærendorum fructuum cauſa factæ ipſo jure minuunt fructus, ſicut & impenſa ſeminis, ut eſt notum & expreſſum notabile Angel. in *d. l. ſi domino. in fin.*

2. Sed primo quæro, Quid ſi vaſſallus non habeat colonum, ſed per manus ſuas ſive ſumptibus * ſuis colebat, utrum habeat locum hic §? Videtur quod non, quia non loquitur niſi de ſumptibus bona fide factis à colono, qui eſt tertius cui non debet præjudicari, attento etiam quod non fuit in culpa, quum non ſit vaſſalus nec poſſit clientelaria præſtare obſequia: Sed alia ratio eſt in ipſomet vaſſallo qui eſt in culpa, & fortè in dolo nolendo obſequi patrono. Et ſic non videtur habenda ratio de ſumptibus ab eo factis, ſicut & in fortiori non habetur ratio impenſarum factarum ab eo in perpetuam feudi utilitatem & augmentationem, imò illis fruetur patronus pendente manus injectione ſine aliqua deductione, ut diximus ſupra §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 70. Dicendum tamen quod hic §. licet loquatur in colono, tamen etiam habet locum in vaſſallo per jura allegata in princip. hujus §. Sic etiam conſuetudo Aurelianenſis *eo. tit.* §. 22. non diſtinguit à quo facti ſint ſumptus, & ita etiam in ſimili reſolvimus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 8. *qu.* 3. *num* 13. Et pro dilutione objecti, magna eſt * differentiæ ratio inter ſumptus fructiles: & ſumptus factos ad perpetuam rei utilitatem, quia ſumptus fructiles non ſunt propriè pars rei, ſed pars fructuum, eoſque ipſo jure minuunt: Patronus autem prehendens

* De vaſſallo qui ſuis ſumptibus colit & non per colonum.

* Differentia ſumptuum.

Digitized by Google

prehendens ex defectu hominis debet lucrari fructus dumtaxat & nihil ultra: ergo ſumptus quoſcumque & à quocumque factos in fructus debet reſtituere etiam vaſſallo contumaci. Alioquin ultra fructus lucraretur contra intentionem conſuetudinis, quia lucraretur univerſos fructus, & ultra haberet ſumptus eorum gratia factos à vaſſallo. Sumptus autem facti in rei perpetuam utilitatem, non ſunt pars fructuum, ſed pars rei & feudi, & ſic una cum feudo illis fruitur patronus, nec hujuſmodi ſumptus ſive meliorationes retinet vel lucratur, ſed eas una cum feudo quales ſunt tempore levationis manus reſtituit.

3. Secundo quæro: Quid ſi poſt prehenſionem feudi maturitatis & collectionis tempore adveniente calamitate, labe ſive alio fortuito caſu, ſive à cœlo, ſive ab hominibus, puta depopulatoribus agrorum illato, fructus omnes perierint: utrum nihilominus debeat patronus refundere vaſſallo vel ejus colono dictos ſumptus per eos factos gratia ſperatorum fructuum? Reſpondeo: Aut patronus non expulit vaſſallum vel ejus colonum: ſed permiſit eos ſub nomine ſuo colere & poſſidere nullis commiſſariis adhibitis, vel adhibitis ad recipiendum fructus in tempore ſuo, vel ad redditionem rationum dumtaxat, & non ad detentionem realem & gubernationem feudi: & tunc clarum eſt quod non tenetur. Et ſi ſint modici fructus, poteſt illos remittere, & non tenebitur de aliquo ſumptu fructuum. Si autem velit fructus quantumvis modicos habere: tenebitur refundere omnes ſumptus, nec audietur volens refundere ſolum pro rata valoris fructuum per hunc textum quem intelligo & amplio nedum de ſumptibus factis uſque ad manus injectionem, ſed etiam de cæteris juſtis ſumptibus in fructibus colligendis & ſervandis poſtea factis patiente patrono, quum ſit eadem ratio. Aut vero patronus expulit vaſſallum, aut ejus colonum à cura, cultura, & regimine feudi, tanquam fructus per manus ſuas percepturus. Et videtur teneri dictos ſumptus uſque ad tempus prehenſionis reſtituere, quia ex modo & forma prehenſionis cenſetur extunc curam & periculum in ſe ſuſcepiſſe, & ſe ad reſtitutionem ſumptuum uſque ad dictum tempus prehenſionis à vaſſallo vel colonis ejus factorum obligaſſe, a qua obligatione ſemel facto ſuo ſuſcepta non videtur liberari per caſum ſequentem, ſed ſibi debere imputare, maxime attento quod vaſſallo & ejus colono abſtulit factum ſpem fructuum medio tempore vendendi vel permutandi, & ſaltem videtur iſtud procedere reſpectu coloni innocentis, qui ſine culpa ſua privatus eſt fruitione feudi bona fide conducti & culti. Unde non videtur etiam ſumptuum damno afficiendus. In ipſo autem contumaci vaſſallo qui ſumptibus ſuis cœperat colere, ſatis admittendum videtur, ut non poſſit ſumptus à patrono qui nihil percepit exigere.

4 Sed reſolvendo, verius puto indiſtinctè patronum non teneri ad reſtitutionem horum ſumptuum, niſi fructus colligat & accipiat, vel per eum ſteterit, & ſatis patet per hunc textum in quo non obligatur ad reſtitutionem horum ſumptuum, niſi ſub modo & conditione ſi fructus omnes capiat. Igitur ſive medio tempore feudum cum fructibus pendentibus reſtituat, ſive non reſtituat, ſed caſu perimantur fructus, ante tamen quam à ſolo per patronum vel ſuos ſeparentur, puto eum non teneri ad reſtitutionem aliquorum ſumptuum, etiam erga præfatum bonæ fidei colonum, quia patronus non obligatur ad hos ſumptus niſi re ipſa, ſive rei interventu, videlicet perceptione fructuum. Et ſic hac cauſa deficiente nulla ſubeſt obligatio. Nec obſtat quod patronus facto ſuo à tempore prehenſionis abſtulit vaſſallo vel ejus colono facultatem vendendi vel permutandi medio tempore ſpem futurorum fructuum: Tum quia non erat veriſimile fructus ante tempus (quod inſolitum eſt) vænum iri, & eſt intereſſe incertum. Tum quia etiamſi eſſet verum & certum intereſſe, nihil ad patronum qui jure ſuo uſus eſt, & de nullo damno tenetur. Secus ſi prehenſio inveniretur nulla vel injuſta.

5. Item fructus ſi * ſecus ſemel à ſolo ſeparati fuerint: non dico eodem caſu vel tempeſtate, ſed facto & collectione patroni vel ſuorum, quia tunc caſus contingens in fructibus, non caderet niſi ſuper rebus mobilibus patroni, & ad eum ſolum ſpectaret, & nihilominus dictos ſumptus reſtituere teneretur, quemadmodum in ſimili non diceretur contingere caſus niſi ſuper rebus coloni qui ſemel fructus percepit: ideo non obſtante eodem caſu tenetur integram mercedem ſolvere ſine ſpe remiſſionis aut deductionis. *per l. damnum. C. de loca. l. ſi uno. §. Item cum quidam.* ubi Bart. *ff. locati.* Bart. in *l. ex conducto. §. 1. ff. eodem.*

*Refert an fructus caſu pereant ante collectionem vel poſt.

6. Tertio quæro, Quid ſi magnæ impenſæ factæ ſint ab hujuſmodi colono ad perpetuam rei utilitatem? Breviter dico, à quocumque factæ ſint, patronus quamdiu durat prehenſio fruetur feudo quale eſt, nec tenetur illarum impenſarum ratione quicquam deducere vel reſtituere, nec retentionem feudi vel portionis augmentatæ pati. Et habeant qui ſumptum fecerunt recurſum contra vaſſallum ſeu proprietarium feudi ſi velint, ſecundum notata §. 28. hujuſmodi enim prehenſio temporalis eſt: ſecus ſi feudum finiretur, quia eſſet dicendum, *ut ſuprà §. 1. gloſſ. 5. num. 70. & §. 43. quæſt. fin.* Multo plura in materia impenſarum occurrunt, ſed non expedit in quolibet §. ultra textualia effundi.

*Hic articulus olim fuit 59.

## §. *LVII.

LA couſtume deſſuſdite a lieu quand le ſeigneur feodal veut avoir le revenu d'un an pour ſon droict de relief.

## SUMMARIA §. LVII.

1. *Legatum vel ſtipulatio fructuum futurorum conditionalis eſt, & intelligitur de primo anno, nec ſuppletur ex ſequenti.*
2. *Tamen ſi patronus pro relevio eligat fructus primi anni in quo omnes fructus pereunt, vel ſumptibus abſorbentur, debet capere relevium ex anno ſequenti.*

*Diſpoſitio hujus conſuetudinis de relevio, non eſt limitata ad fructus certi, ſed unius anni in genere.*

4. *Patronus qui ſemel eligit proventus*



Digitized by Google

*anni, licet annus inveniatur ſterilis, non poteſt variare, nec eligere ſummam vel arbitramentum proborum.*

ISTE textus eſt de indubitabili, quia iſtud electum relevium eſt limitatum ad proventus unius anni dumtaxat: igitur omnes ſumptus gratia fructuum hujus anni à vaſſallo vel ſuis facti, debent eis reſtitui. Alioquin patronus perciperet ultra proventus anni.

1. Sed pone patronum elegiſſe fructus hujus præſentis anni pro jure relevii, ſed caſu fortuito perierunt univerſi fructus, antequam colligerentur à patrono vel ſuis: Utrum poſſit patronus eligere & habere fructus anni ſequentis? Et videretur quod non, quia hujuſmodi relevium intelligitur de primo & præſenti anno ſeu immediate ſequenti ad electionem patroni, ut dictum eſt ſuprà §. 47. *gloſſ.* 2. Igitur non debet ſuppleri ab anno ſequenti: quod probatur, quia ubicumque ex promiſſione, legato, vel alia diſpoſitione fructus * omnes certi fundi debentur ſemel præſtandi, non appoſita certa menſura vel ſumma, obligatio conditionalis eſt, & intelligitur de fructibus primi anni ſi qui naſcantur, ita quod ſi illo anno nulli fructus naſcantur, non debet fieri ſuppletio ex anno vel annis ſequentibus, ſed extinguitur obligatio. Ita formaliter decidit Bart. poſt Petr. quem ibi Ang. Paul. Alexand. & omnes ſequuntur in *l. inter ſtipulantem §. ſacram. ff. de verbor. obligat. per l. interdum. ff. eod. tit. l. 1. de cond. & demonſtrat. l. nec emptio. ff. de contrah. empt. & vend.* Sed hic fructus futuri unius certi feudi & limitatim ad illud feudum electi ſunt & debentur; igitur, & maximè attento quod hic ineſt expreſſa relatio ad fructus præſentis ſeu proximi anni ratione electionis patroni, qui determinate elegit fructus qui producentur in hoc anno, & ſic in vim relativi obligatio indiſtinctè efficitur conditionalis & limitata, ſi & quatenus fructus naſcantur in hoc anno, ita quod non poteſt fieri ſuppletio ex anno ſequenti, ut tenent gloſſ. & omnes doctores in *d. §. ſacram. per l. cum certus. ff. de trit. vi. & oleo legatis. l. ſi debitor. §. veriſimile. ff. de contrah. empt.*

* Stipulatio vel legatum fructuum futurorum.

2. Quibus non obſtantibus contrarium puto in præſenti, & dico quod aut nulli nati ſunt fructus, vel omnes ante perceptionem perierunt, & tunc debet patronus habere fructus anni ſequentis. Idem dico ſi aliqui fructus percepti fuerint, ſed ita modici ut non excedant ſumptus gratia fructuum illius anni factos, quia tunc nulli fructus nati cenſentur, per notata in *princ. §. præcedentis.* Si vero aliquid ultra ſumptus quamvis modicum ſuperfuerit: illud ſolum ſpectat ad patronum, nec poteſt conqueri ſe deceptum ultra dimidiam conſuetorum fructuum & proventuum, nec petere ſaltem uſque ad dimidiam ſuppleri ex anno ſequenti, quia ſi caſu contigiſſet hunc annum ſupramodum ultra duplum ſolitæ ubertatis fœcundum fuiſſe, totum lucraretur: & ſic è converſo modicos fructus æquo animo ferre debet, & modicum lucrum penſare cum dubio eventu magni lucri.

3. Ad allegata in contrarium reſpondeo, quod intelliguntur & procedunt quando obligatio & præſtatio eſt expreſſè vel tacitè limitata ad fructus primi vel certi anni: quod hic ceſſat, quia debitum relevii in ſe conſiderandum eſt prout introducitur ab hac conſuetudine, quæ eſt obligatio legalis, non reſtricta ad fructus certi anni in particulari, ſed hoc reſpectu eſt indefinita & indeterminata, & æque ſe habet & refert ad fructus uniuſcuiuſque anni in genere, & omninò debentur pro relevio fructus unius non certi, ſed cujuſvis anni. Nec obſtat quod ſaltem per electionem patroni hujuſmodi obligatio determinatur & reſtringitur ad fructus certi anni, videlicet præſentis vel immediatè ſequentis electionem, tum quia hujuſmodi electio quæ supervenit poſt obligationem formatam & acquiſitam in genere ad fructus unius anni, non fit animo taxandi ſive limitandi jus relevii ad certum annum, nec hoc præſumi debet. *Argumento l. 3. ff. de milit. teſtam.* ſed animo deſignandi annum ex cujus fructibus percipiatur relevium: & ſic ſi nulli inveniantur fructus ex eo anno qui poſſint percipi pro relevio, debet relevium percipi aliunde, puta ex fructibus anni ſequentis. *Argumento l. quidam teſtamento. in princ. ff. de leg. 1. l. Paulo Callimacho. §. fin. ff. de leg. 3.* Tum hujuſmodi electio fructuum certi anni facta à patrono conditionalis eſt, & per *l. interdum in princ. ff. de verbor. obligat.* implicitam habet conditionem, ſi qui fructus hoc anno naſcantur & percipi poſſint, unde ſi nulli naſcantur, vel pereant antequam colligantur, deficit electio hujus anni, & remanet obligatio. Secus ſi ſemel à ſolo ſeparati fuerint nomine patroni, deinde caſu fortuito perierint, quia ad eum ſpectat hujuſmodi damnum, utpote in rebus ſuis cadens per jura allegata in *§. præcedenti, quæſt. 2. in fin.*

4. Sed quæritur numquid patronus poterit iterum de novo eligere unum ex tribus, juxta notata §. 47. *ſuprà eodem*? Reſpondeo: Non, ſed debet eligere & accipere fructus anni ſequentis, & non poteſt recurrere ad electionem unius ſummæ vel arbitramentum proborum invito vaſſallo, ex quo ſemel elegit fructus anni, & licet hujuſmodi electio ſit conditionalis in quantum eſt determinata ad fructus certi anni, non tamen eſt conditionalis quantum ad electionem fructuum unius anni in ſe, ad differentiam & excluſionem electionis unius ſummæ vel arbitramenti proborum.

---

## §. * LVIII.

* Hic paragraph. olim fuit 40.

ITEM és cas deſſuſdits, le ſeigneur feodal, ſi bon luy ſemble, peut prendre & avoir la moiſſon deuë par le fermier ou laboureur, qui tient leſdites terres & autres heritages à moiſſon.

## LVIII.

* Hic paragraph hodie ita mutatus eſt.

SI le vaſſal tient en ſes mains ſon fief, & ne l'a baillé à ferme ou moiſſon, & il eſt exploicté par le ſeigneur dominant, doit avoir les caves, greniers, granges, eſtables, preſſoirs & celliers, qui ſont au principal manoir & baſſe-court ſervant pour cueillir & garder les fruits, & auſſi portion du logis pour ſe loger quand il y voudra aller, pour cueillir & conſerver les fruits, ſans toutesfois deſloger ſon vaſſal, femme, enfans, & famille y demeurans & habitans. Et ſi le fief conſiſte en une maiſon ſeule, ſi elle eſt loüée par le vaſſal, ſe doit le

Digitized by Google

ſeigneur contenter du loüage: Et ſi elle n'eſt loüée, il prendra le loyer au dire de gens à ce connoiſſans.

## SUMMARIA §. LVIII.

1. *Patronus capiens mercedem à colono debitam, poteſt & debet etiam frui ceteris prædiis vel obventionibus feudi non comprehenſis in locatione.*
2. *Q. 1. Utrum patronus, qui toleravit colonum vaſſalli in primo anno, poſſit eum expellere pro ſequentibus annis?*
3. *Exceptio in uno caſu amiſſa, poteſt proponi in ſequenti, niſi fuerit illi renunciatum.*
4. 5. *Solutio quod eo ipſo quod patronus recepit mercedem à colono, cenſetur, ejus conductionem approbaſſe, nec poteſt ea durante illum expellere.*
6. *Omnis approbatio actus, ad ejus modos, limites, & conditiones reſtringitur:*
7. *Q. 2. Patronus rectà ſine ceſſione poteſt agere contra colonum feudi prehenſi. Ad quem ſpectant actiones, ſpectant etiam inſtrumenta.*
8. *Q. 3. Hic §. habet locum, etiamſi merces longe excedat fructus hujus anni.*
9. *Q. 4. Ratio remittendæ mercedis propter ſterilitatem.*
10. *Q. 5. In feudalibus tempus collectionis fructuum attendi debet.*

1. ISTUD intelligitur reſpectu fructuum qui cadunt in dicta conductione: non enim ſequitur, quin patronus qui non vult expellere colonum, ſed accipere mercedem ab eo debitam, poſſit habere relictos fructus vel obventiones feudi & jurium ejus, quæ non cadunt in contractum locationis coloni, & ſimiliter fruitionem prædiorum, ſi qua reſervata ſunt à vaſſallo & excepta à locatione. Quæcumque autem cadunt in conductionem coloni, ad eum hoc caſu pertinent, nec poteſt patronus quicquam in eis vendicare, ex quo ſemel colonum approbavit, quod eſt clarum in terminis relevii percipiendi, quum non poſſit commodè colonus ad minus tempus quàm ad annum approbari. Sed in terminis prehenſionis feudalis ex defectu hominis alia ratio videtur.

2. Pone, & hæc ſit prima quæſtio, feudum ex defectu hominis prehendi: Certum eſt quod poteſt patronus colonum expellere ſi velit, vel eũ ſi libeat tolerare, & mercedem quam ex conductione debet ſingulis annis durante prehenſione exigere & lucrari, per hunc textum. Quid ergo ſi in principio permiſit colonum vaſſalli frui juxta formam conductionis ſuæ, & ab eo recepit mercedem illius anni, juxta hunc textum, ſed in anno ſequenti mutata voluntate vult eum expellere, & per manus ſuas frui, vel alium colonum apponere. An poſſit? Prima facie videretur quod ſic, quia ut ſæpe dictum eſt, hoc eſt jus patroni, & talis eſt effectus prehenſionis feudalis. Nec abſurdum videtur patronum ſic variare anno ſequenti, imò quolibet anno, prout alibi ſingulis annis variare licet, quamvis in uno & eodem anno variare non poſſit, ut eſt textus in *l. ſi ſterilis §. fin. & ibi gloſſ.* & Bart. *ff. de actio. empt.* & quamvis Patronus non expellendo colonum à principio renunciaverit quantum ad hoc juri ſuo pro illo anno: tamen ex quo non fuit expreſſa renunciatio & approbatio coloni, ſed ſolum tacita, videtur quod non præjudicaverit ſibi pro ſequentibus annis & tempore futuro, ſed quod libere uti poſſit jure ſuo, per id quod in ſimili notat gloſſa ſingularis in *Clem. ſæpe. in fin. in verb. partibus.* quam Imol. Card. Lanfran. ibi ſequuntur.

3. Quod ſi in cauſa ſummaria judex cœperit ſolemniter procedere de conſenſu partium, nihilominus partes pœnitere poſſunt, & etiam invito judice ſummarie procedere, niſi expreſſe fuerit renunciatum exceptioni ſummarii judicii. Hinc Ang. Alexand. in *l. 1. ff. de fer.* Phil. Franc. in *cap. ex parte tua. de appell.* volunt quod exceptio feriarum omiſſa in uno termino, poteſt objici in alio, dummodo non fuerit expreſſe & ſimpliciter renunciatum feriis. Idem Panorm. in *cap. quoniam contra falſum. cap. fin. de probat. in cap. præſentium. cap. 4. de teſtibus.* Barbatias in *cap. 1. de libell. oblat.* Felin. in *cap. ſi quis contra. de foro competent.*

4. Quibus non obſtantibus contrarium puto & moveor magna æquitate & ratione. Æquitas eſt, quia patronus non debet innocentem colonum ludificare, qui ſemel ſolvit mercedem patrono, & bona fide, putans approbationem & conſenſum ſe habere patroni, illo ſciente & patiente coluit & ſeminavit agros feudales pro anno ſequenti. Quid enim eſſet iniquius quàm patronum nunc expellere dictum colonum, & ſolum ei reſtituere impenſas ſeminis & laboris juxta §. 38. *ſupra eodem?* Nec debet repente mutare conſilium in alterius captionem & detrimentum, *cap. mutare de reg. jur. in 6.* Et tanto magis ſi forte illo anno quo facta eſt prehenſio fuerint exiles fructus qui exceduntur à mercede, ita quod colonus multum fuit in illo anno damnificatus, & tamen ſolvit mercedem ſperans recompenſari ubertate ſequentium annorum, eſſet enim iniquiſſimum nunc quum apparet magna ubertas & fertilitas, expellere colonum, etiam refuſis culturæ & ſeminis impenſis dumtaxat, hujuſmodi autem iniquitates ſive duritiès & acerbitates non debent permitti patronis, ut ſæpe diximus.

5. Ratio autem eſt bina & in jure fundata & plenius concludens. Prima, quoniam patronus prehendens eſt velut novus ſucceſſor, qui ſi non expellat colonum, ſed ab eo mercedem recipiat, cenſetur ipſo facto ejus locationem approbare, & inquantum opus eſſet relocare ſub eiſdem modis, terminis & conditionibus, Argum. not. in *l. legem. C. de loca. in cap. contigit de tranſact. in cap. fin. de preca. cap. fin. ne præla. vices ſuas.* Secunda, quia ſi non eſſet hæc conſuetudo hujus §. colonus non eſſet obligatus patrono, ſicut nec patronus colono, ut in ſimili doctores in *l. emptorem. C. loca.* ſed per hunc §. obligatur colonus patrono ſi patronus velit, ita quod non poteſt diſcedere eo invito à locatione, ſed ei aſtrictus eſt illum obſervare & conventam mercedem ſolvere, & hanc electionem dat conſuetudo patrono, vel expellendi colonum vel eum approbandi & cogendi eum ad ſolutionem mercedis: igitur ſi ſemel elegerit ſtare locationi & habere colo-



Digitized by Google

* Obligatio non debet claudicare.

num obligatum, ei viciſſim obligatur ad patientiam, ne * obligatio ſui natura & ſubſtantia reciproca claudicet, quod eſſet abſurdum & conſequenter ex quo ſemel eum approbavit & obligari cœpit, amplius pœnitere non poteſt. *l. Pomponius. ff. de neg. l. ſicut. C. de actio. & oblig.* quod eſt verum durante eadem apertura & prehenſione feudi, ſecus ſi manus levaretur vaſſallo, & mox ſuperveniente nova apertura feudum iterum prehenderetur. Et ſic concludo, quod non licet patrono in præjudicium coloni variare, nedum re non integra, ut poſtquam colonus eo ſciente & patiente coluit & ſeminavit agrum pro anno ſequenti: ſed etiam ante cœptam culturam anni ſequentis, & ſtatim quod recepit penſionem à colono vel aliàs ipſo facto eum approbavit in colonum, non poteſt amplius eum expellere, ſed tenetur eam tolerare.

8. Quod eſt intelligendum ſecundum formam, metas & conditiones dictæ locationis: quia ea finita non tenetur eidem, ſed libere poteſt alteri relocare, vel per manus ſuas & ſuis ſumptibus frui, approbatio enim actus ſive tacita ſive expreſſa, intelligitur ſecundum ejus limites, conditiones & modos. *l. ſi ita ſcripſero. ff. de cond. & demonſtrat. cap. examinata. de confir. util. vel inuti.* Philipp. Decius in *l. certum. ff. ſi cert. pet. & conſil. 47. per tot. conſil. 292. col. 1.*

Secundo quæro: Utrum iſte §. ſit de indubio ſicut §. præcedens, an vero aliquid addat? Breviter dicendum, quod multum addit & de novo diſponit, quia eo ceſſante poſſet colonus invito patrono diſcedere, nec teneretur ei ſolvere niſi forte vaſſallus vel ejus hæres cederet actiones ſuas patrono, per notata in *d. l. emptorem. & in l. qui fundum.* ubi Paul. *ff. locati.* ſed per hunc textum qui non eſt ſimpliciter permiſſivus ſed diſpoſitivus, patronus habet recta via actionem contra colonum, eumque cogere poteſt ad culturam & ſolutionem ſecundum tenorem & naturam locationis. Et ultra poteſt cogere vaſſallum vel ejus hæredem ad tradendum ſibi inſtrumentum locationis, ut in vim guarantigiæ faciat exequi colonum pro penſione debita, quoniam * pro quo tempore ad eum ſpectant actiones & jura locationis, ſpectant etiam inſtrumenta tanquam acceſſoria, ut tamen ſi opus ſit de illis reſtituendis caveat. *Argumento l. Titius 2. ff. de actio. empt. l. inſtrumenta. C. de fideicomm.* imò etiam abſque his inſtrumentis poteſt cogere colonum ad ſolvendum in termino, vel etiam ad novum inſtrumentum obligationis conficiendum ſub guarantigia de ſolvendo, quamdiu prehenſio durabit, alioquin libere poterit eum expellere, & feudo pleno jure feudali frui, quia cùm non ſit obligatus colono ex contractu expreſſo, ſed ſolum ex tacita approbatione, ex eo quod ſemel eum toleravit & ſolutionem recepit: iſta tacita obligatio intelligitur ſi & quatenus colonus legi conductionis erga patronum parere voluerit cum effectu, alioquin poterit expelli etiam in continenti, hoc eſt non expectato lapſu biennii, de quo in *l. quæro §. interlocatorem. ff. locati.* & nota quod colonus hoc caſu expulſus tametſi ante finem locationis, nullum habebit recurſum ad damna & intereſſe contra vaſſallum à quo conduxit ejuſve hæredem, quia ſua culpa expellitur, ſecus ſi ab initio prehenſionis expelleretur. *l. ſi merces §. qui fundus §. culpa. ff. locati.*

* A d quem ſpectant actiones, ſpectant inſtrumenta.

8. Tertio quæro, in caſu relevii, poſtquam patronus elegit fructus proximi anni pro relevio, & ſic adhuc habet electionem capiendi omnes fructus, reſtitutis colono vel vaſſallo impenſis laboris & ſeminis dumtaxat, vel ſi in feudo ſit colonus conductorius, accipiendi penſionem ab illo debitam pro illo anno: ſed pone eodem anno exiguos & ſemicorruptos colligi fructus, ita quod pro tunc penſio coloni multo plus valet quàm omnes fructus abſque deductione impenſarum, utrum patronus poſſit eligere penſionem coloni? Dubium facit quod conſuetudo in hoc §. videtur dicere hoc ad commodum & utilitatem vaſſalli & ejus coloni, ſaltem ceſſante defectu fidelitatis & in caſu relevii, tum quia patronus hoc caſu capiendo penſionem coloni multo plus haberet & caperet quàm aſcendant fructus anni per eum electi. Tamen dicendum eſt patronum indiſtincte eligere poſſe penſionem coloni per hunc textum. Nedum in caſu prehenſionis ex defectu hominis, in quo non eſt dubium: ſed etiam in caſu ſimplicis relevii, quia merces ſive penſio ex quo cum effectu debetur, eſt verus fructus & reditus hujus anni. Et quamvis patronus hoc caſu percipiat, pluſquam aſcendant fructus reales feudi hujus anni, tamen non capit pluſquam aſcendant pro uno anno in genere, ubertate unius cum alterius ſterilitate penſata: & ſic nulla eſt iniquitas nec exceſſus, quamvis beneficio locationis patronus plus lucretur: imò non cenſetur hoc prætextu plus lucrari, quia ſi non fuiſſet ſecuritas locationis, veriſimile eſt patronum non fuiſſe electurum incertum fructuum, ſed potius arbitramentum proborum.

9. Quarto quæro, numquid patronus tenetur remiſſionem mercedis facere colono in caſu * ſterilitatis vel vis majoris, ſicut tenebatur vaſſallus? *l. ſi merces. §. vis major. ff. locati l. licet. C. eo.* Reſpondeo, ſic, in caſu in quo vaſſallus ſive locator teneretur. Super quo breviter eſt advertendum, quod in locatione ad annum vel biennium, ſi tam magna ſterilitas unius anni emergat, quod veriſimiliter non poterit penſari ubertate ſequentis, vel ſi in ultimo anno veniat inſignis calamitas, & conſtet præcedentes annos fuiſſe ſatis exiles, ita quod non præcedit nec ſequitur, unde hujuſmodi magna ſterilitas (quæ videlicet eſt infrà dimidiam ſoliti reditus) penſetur: tunc practicari debet diſpoſitio dictarum legum, & propter ſterilitatem & fieri moderatio & remiſſio penſionis pro rata. Alioquin ut in conductionibus ad novem annos, quoniam ſterilitas unius anni ubertate alterius compenſari ſolet, non fit remiſſio niſi de gratia: ſed ſolum datur dilatio ſeu moderatur terminus ſolvendi in ſequentes uberes annos. *juxta l. ſi uno. in princip. ff. locati.* & de hoc tam de remittendo quàm de agendo plene ſcripſi infrà. §. 195. *gloſſ. 5. in verb. moiſſon de grains.*

*Sterilitatis, vel vis majoris cauſa utrû facienda ſit remiſſio.

10. Quinto quæro, pone feudum prehenſum in fine Septembris, penſio autem coloni excidebat Idus Novembris, utrum patronus poſſit eam exigere? Reſpondeo quod non, quantumcumque velit colonum approbare, quia illa penſio reſpicit fructus præteritos ante prehenſionem collectos & in quibus patronus nihil juris habet: & quod hic dicitur patronum poſſe exigere penſionem coloni, ſanè debet intelligi de ea quæ debetur ratione fructuum collectorum vel colligendorum durante manus injectione vel durante anno pro relevio electo, per *l. defuncta fructuaria. ff. de uſufruct.* Cujus diſpoſitio ſervatur & non diſtinctio. *cap. 1. §. his conſequenter in tit. hic fini. lex. exinde conſuetud. regni in uſibus feud.* ubi etiam And. Iſern. dicit æquiorem eſſe diſpoſitionem d. *l. defuncta,* & ita quod etiam in feudalibus tempus collectionis fructuum attendi debeat, juxta dictam *leg. defuncta.* pulchre decidit Petr. de Anchar. *in conſil. 193.* ſubtiliter & plene, & notat quod ſi patronus velit ſtare colono, tenetur nedum reſpectu quantitatis penſionis, ſed etiam reſpectu dilationis ſolvendi, quia non poteſt acceptare locationem niſi cum omnibus ſuis modis, qualitatibus & conditionibus, quæ ſunt pars contractus. *l. fundi partem. ff. de contrah. empt.* ſi autem nolit contentari penſione conductitia, debet ab initio expellere colonum, vel eidem ſub aliis modis & conditionibus (prout facere poteſt) locare pro tempore ſuo.

Digitized by Google

## §. * LIX.

* Olim ſuit. 50.

ITEM le ſeigneur feodal qui met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits le fief tenu & mouvant de luy *baillé à rente par ſon vaſſal & ſans demiſſion de foy*, auquel il y a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, iceluy ſeigneur feodal peut ſi bon luy ſemble, prendre les gagnages d'icelles terres, en rendant & reſtituant au fermier & laboureur ſes ſeurs, labours & ſemences, & n'eſt tenu ledit ſeigneur feodal de ſe contenter de prendre ladite rente, pourveu qu'elle ne ſoit infeodée.

ET ſi le vaſſal avoit baillé ſon fief à rente ſans demiſſion de foy & le ſeigneur le met en ſa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, s'il y des terres emblavées, ledit ſeigneur peut, ſi bon luy ſemble, prendre les gaignages de ladite terre en rendant les ſeurs, labours & ſemences, & n'eſt tenu ledit ſeigneur ſe contenter de prendre la rente pourveu qu'elle ne ſoit infeodée.

## SUMMARIA §. LIX.

1. *In perpetua conceſſione ad reditum non retinetur fides niſi expreſſe.*
2. *Infeudatio reditus debet fieri à patrono immediato feudi ſuppoſiti. Et ipſi creditori cui debetur reditus.*
3. *Quid de reditu non infeudato, ſed conſentiente patrono impoſito?*
4. *Dominus directus habet rem reſpectu dominii utilis ſibi hypothecatam pro juribus ſuis.*

HIc habes textum apertum, quod licet vaſſallo ſine conſenſu patroni totum feudum ſuum etiam unica conceſſione alienare & concedere ad onus annui & perpetui reditus ſibi ſolvendi à recipiente & ejus ſucceſſoribus, vel cauſam habentibus, ſuper eodem feudo retenta in perpetuum fide ſeu titulo & onere fidelitatis, & clientelæ erga patronum, ita ut concedens licet nullum jus dominii retinuerit in feudo ſeu rebus conceſſis, nihilominus ſemper remaneat verus vaſſallus patroni feudi, & ex ejus & non recipientis perſonâ metiantur mutationes & jura feudi, à quibus tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem reditus debitorem.

* Sine dimiſſione fidei feudum annuum concedere, quid ſit.

1. Patet in textu ibi, *& ſans demiſſion de foy*, quod eſt intelligendum, id eſt retenta expreſſim fide. Alioquin in perpetua conceſſione ad reditum non cenſetur fides retenta, ſed cenſetur vera tranſlatio, mutatio, & apertura feudi, ex qua jura feudalia debentur & præſtari debent ab acquirente, & adhuc idem eſſet dicendum, etiam ſi hoc caſu fides expreſſe retenta eſſet, niſi aliter per incidentem & poſitivam literam hujus §. innueretur, ut dictum eſt ſuprà §. 51. *quæſt. fin. &* §. 51. *quæſt.* 5. *num.* 29. *& quæſt.* 11. ad quæ loca remitto. Quod autem ſequitur in textu de laboribus & ſemente coloni, expeditum eſt *ſuprà* §. 56. Et quod in fin. textus dicitur de reditu non infeudato, diſcuſſum eſt ſuprà §. 28. nolo in præcedentibus dicta repetere.

2. Sed adde in quantum eſt in fin. textus dicitur, dummodo dictus reditus non ſit infeudatus, debet intelligi ab ipſo ſcilicet patrono feudi, ſuper quo debetur reditus, & non ab alio quocumque. Quia etiamſi infeudatio reditus eſſet facta à ſuperiori patrono, tempore quo feudum ſibi ex defectu hominis apertum & prehenſum tenebat in manu ſua, non valeret, nec præjudicaret ipſi patrono immediato, per notata ſuprà §. 55. *gloſſ.* 8. Ex quibus patet, quod illa finalis clauſula hujus textus *pourveu qu'elle ne ſoit infeodée*, male & impertinenter (puto per in advertentiam) fuit adjecta huic §. nec poteſt conſtare nec quadrare cum themate & dicto principali hujus §. quia ut liquidatum extat per notata in d. §. 28. reditus ſuper feudo debitus, non poteſt ullo modo infeudari ex parte debitoris reditus, nec ab illo recognoſci vel recipi in feudum: ſed ſolum ex parte creditoris cui debetur & competit jus reditus. Igitur in propoſito ſi vaſſallus concedat feudum retenta fide cum certo annuo reditu, non poteſt ille reditus infeudari etiam ab eodem patrono eidem vaſſallo, ſed eſt impoſſibile & repugnans: quia iſte eſt vaſſallus ratione ipſius corporalis feudi; & ſic hoc reſpectu reputatur dominus utilis. Si autem reciperetur in fidem ratione reditus ſuper eodem feudo retenti, jam oppoſitum ſupponeretur, videlicet eum non eſſe dominum feudi corporalis, ſeu rei ſuppoſitæ, ſed eſſe rem alienam, quia non poteſt eidem ſuper re ſua reditus deberi, ſed confunderetur. *l. pen.* §. 1. *ff. de except. rei judi. l. neque pignus. ff. de reg. jur. cum vulg.* Referenda eſt igitur illa clauſula, non ad thema hujus §. ſed ad thema 28. *ſuprà eodem.* Ubi propriè quadrat hæc limitatio, niſi reditus ſit infeudatus.

3. Idem ſi taliter ſit approbatus à patrono, non ſimplici, ſed diſpoſitorio conſenſu, videlicet ad hunc finem, ut non obſtante prehenſione feudali debeat reditus ſolvi & percipi ſuper fructibus etiam cum jure prioritatis & prælationis ad jura patroni.

4. Cæterum patronus niſi jus ſuum remiſerit, potior eſt & antiquior omni creditore, & jura, & debita feudalia, etiam recenter contingentia præferuntur omnibus aliis juribus quantumcumque favorabilibus & prærogatis. Quemadmodum enim * dominus directus rei cenſuariæ, vel emphyteuticæ, habet utile dominium, & jus cenſuarii vel emphyteutæ hypothecatum pro ſolutione cenſus vel canonis, atque ab ipſa primæva conceſſione in cenſum vel emphyteuſim, ut inf. à §. 70. Ita etiam dici poteſt de patrono, vel habeat feudum ſeu jus & dominium utile vaſſalli hypothecatum, ſeu affectum ab ipſa originali infeudatione pro præſtatione fidelitatis, & ſolutione releviorum, & ſimilium jurium. Nec repugnat eamdem rem ipſi domino directo eſſe hypothecatam, quia hoc eſt reſpectu utilis dominii, idque in uſu quotidiano verſatur ut ipſi patrono tanquam alii cuilibet privato poſſit feudum eſſe efficaciter hypothecatum, pro mutuo, vel alio debito, ſive momentaneo, ſive ſucceſſivo, ut pro conſtitutione & aſſignatione certi annui reditus, quem poteſt patronus emere & acquirere ſuper vaſſallo & ejus feudo tanquam privatus, & ſicut quilibet extraneus. Et hoc caſu ſi contingat feudum ex defectu hominis ſperiri, & prehendi, faciet patronus fructus ſuos jure feudali. Et nihilominus tanquam tertius creditor poterit proſequi vaſſallum pro ſolutione dicti reditus, nec tenetur ullomodo compenſare penſiones reditus cum fructibus feudi quos lucratur & qui ad eum ſpectant libere ex alia cauſa & alio ſeparato jure. Imo non obſtante pendente & perſeverante prehenſione feudali poſſet facere prehendi ſive ſaiſiri & ſubhaſta- * Dominus directus jus hypothecæ habet.



Digitized by Google

ri dominium utile quod vocant proprietatem feudi, ut ad onus jurium feudalium & dictus reditus vendatur & adjudicetur plus offerenti. Sed de his ſatis, ne nimis efferat extra metas hujus §.

* Olim 42.

## §. * LX.

ITEM, quand entre pluſieurs ſeigneurs eſt queſtion d'aucun fief, que chacun d'iceux ſeigneurs dit eſtre mouvant de luy, le vaſſal en doit eſtre *receu par main ſouveraine*, & en joüyr pendant le procez, en conſignant par luy en juſtice les droits & devoirs par luy deus à cauſe d'iceluy fief.

Hic articulus nova conſuetudine ita auctus eſt.

QUAND entre pluſieurs ſeigneurs eſt queſtion d'aucun fief, que chacun d'iceux ſeigneurs dit eſtre mouvant de luy, le vaſſal en doit eſtre receu par main ſouveraine & joüyr pendant le procez, en conſignant par luy en juſtice les droits & devoirs par luy deus à cauſe d'iceluy fief. Et apres le procez terminé eſt tenu le vaſſal faire & porter la foy à celuy qui aura obtenu, quarante iours apres la ſignification à lui faite de la ſentence ou arreſt.

## SUMMARIA §. LX

1. *Regulare eſt patronum pendente lite poſſidere.*
2. *Aliud inveſtitura ordinaria, aliud proviſionalis 29. 33.*
3. *Differentia inter judicem ſupremum & ordinarium.*
4. *Non preſumitur voluntas limitata, ſed ut valeat ut poteſt.*
5. *Inveſtitura ordinaria & extraordinaria. 33.*
6. *Lite pendente poteſt patronus prehendere & actus dominicales exercere, niſi per judicem vetitum ſit.*
7. *Plena & abſoluta levatio manus non ſolet fieri per manum ſupremam.*
8. *Proviſionalis levatio manus lite finita reſolvitur, ſed non abſoluta levatio. 9. 10.*
11. *Vetus mos receptionis per manum ſupremam.*
12. *Si litigantes de patronatu conſentiant vaſſallum nomine communi recipi etiam per inferiorem, non poteſt vaſſallus recurrere ad Regem vel judicem regium.*
13. *Receptio per manum ſupremam non ſolum fit in caſu hujus paragraph. ſed etiam contra dominum indubitatum qui recuſat.*
14. *Dominus directus non tenetur litigare niſi manu ſua redintegrata.*
15. *Si vaſſallus patitur commiſſarios frui, non tenetur aliter conſignare ſive unus, ſive plures prætenſi patroni litigent.*
16. *Verba judicis reducuntur ad intellectum juris.*
17. *Etiam nemine prehendente, ſed controverſia imminente locus eſt proviſioni hujus paragraph.*
18. *Receptio in fidem per manum ſupremam poteſt fieri à quocumque ſeculari judice ordinario, etiam nō regio, etiam ſine literis regiis.*
19. *Judex eccleſiaſticus non poteſt cognoſcere de feudo, etiam inter clericos.*
20. *Etiam ſi agatur de felonia clerici vaſſalli.*
21. *Eccleſia non poteſt tenere juriſdictionem temporalem, niſi tanquam perſona laica.*
22. *Judices temporales eccleſiæ ligantur conſtitutionibus regiis, &c.*
23. *Eccleſia non cognoſcit de feudo etiam decimali ad eam reverſo.*
24. *Non poteſt ſecularis evocare contendentes de patronatu coram conſervatore ſuo regio ad finem de quo in hoc paragraph.*
25. *Privilegia fori ſcholarium ſimilium, &c.*
26. *Actor coram ordinario citans reum quem nō ſperat litigaturū, non cenſetur renunciare privilegio fori ſui. 27.*
28. *Quid ſi contendentes de feudalitate non habeant communem vel ullum dominum feudi? 34.*
30. *Quid de ſuperiori domino qui utriſque manum injecit?*
31. *Non nocet incertitudo cujus utrumque extremum concludit.*
32. *Superior debet iura dominicalia exercere.*
35. *Quando alter contendentium eſt in poſſeſſione pacifica, coget vaſſallum fidem & iura ſolvere, &c. 36.*

37. *Differentia*

37. *Differentia inter contendentem de eodem vel diverſis locis dominantibus.* 38.

39. *Homagium non refertur ad perſonam, ſed ad locum dominantem.*

40. *Cur debet hic eſſe conſignatio realis?*

41. 42. *Q. 1. Tantum operatur factum à judice, quantum factum à partibus.*

43. *Receptio in fidem à judice per manum ſupremam, idem operatur ac receptio ipſius veri patroni, ut lite finita non ſit locus prehenſioni feudali.* 44.

45. *Fallit quantum ad oblationem catalogi.*

46. *Q. 2. Si ſit contentio an patronus tanquam Dux, an tanquam Comes debeat recognoſci, non eſt locus huic paragraph.*

47. *Si alter contendentium offerat alterum convincere infrà breve tempus, differtur proviſio hujus §.*

48. *Non auditur vaſſallus in cauſis oppoſitionis in manu domini repleta.*

49. *Q. 3. An proviſio hujus §. peti poſſit poſt litem conteſtatam.*

50. *Non competit hæc proviſio neganti ſe vaſſallum.*

51. *Ceſſant proviſiones, quando principale brevi decidi poteſt.*

52. *An poſt proviſionem feudi oblatam juxta formam §. 31. ſuprà eodem, poſſit eſſe locus prehenſioni hujus paragraph.*

53. *Domini vel craſſa ignorantia faciunt pœnam commiſſi.*

54. *Q. 4. In cauſa hujus paragraph. & paragraph. 45. ſuprà eodem, non reſtituuntur fructus à die prehenſionis feudi, ſed dumtaxat à die proviſionis vel levationis manus.*

55. *Fructus maturi pro collectis habentur reſpectu ejus, cui pro illo anno debentur.* 56. 57.

58. *Quæſt. 5.*

59. *Quæſt. 6. Fructus percepti ante manus levationem, ad quem pertineant?* 60. 61. 62. 63. 64.

65. *Quæſt. 7. Quid ſi unus prehendat tanquam rem cenſualem: alter tanquam feudalem?* 66.

67. *Quæſt. 8.*

68. *Quæſt. 9.* 69.

70. *Quæſt. 10. Pendente lite patronorum currit eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum.* 71.

72. *Quæſt. 11.* 73. 74. 75.

76. *Quæſt. 12.* 77.

HIc §. nullam de ſe habet difficultatem, quia etiam ceſſante diſpoſitione huius §. idem eſſet dicendum de jure communi per notata Bartol. Joann. de Pla. Luc. de Pen. in *l. luibus in fin. C. de agric. & cenſ. lib.* 11. Bald. Fioria. de S Petro, in *l. Lucius & Tuia ff. familia herciſ.* Nicol. Boheri. *deciſ. Burdegal.* 105. *Ad hoc bonus textus in l. cujuſcunque §. ſi fundus, ibi, ſi de fundi proprietate inter duos quæſtio ſit, uſufructuarius nihilominus in poſſeſſione eſſe debet. ff. de uſufruct.* Etiam ſi neutri per ſe caveat, ſed & caveatur alius, non eſſet dubitatio, ſed vaſſallus non minus juris habet quam fructuarius etiam inſpecto initio feudorum Inſubriæ, & plus juris poſtquam feuda cœperunt eſſe perpetua, & adhuc plus juris in Gallia, ubi etiam ad extraneos tranſmittere aut vendere licet. Et hinc eſt quod merito in Gallia vaſſalli vocantur proprietarii quaſi jura feudalia ſint potius ſervitutes in rebus alienis, de quo *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* Lis ergo patronorum vel prætendentium patronatum, non debet nocere vaſſallo de cujus utili dominio & jure non litigatur nec dubitatur: ſed potius ipſiſmet contendentibus nocere debet, quum uterque ſi jura feudalia conſequi velit, teneatur vaſſallum adverſus quemcumque eadem jura prætendentem defendere, per notata *ſupra* §. 10. *quæſt.* 9. & penetrando materiam hujus §. quàm breviter & reſolutiùs fieri poterit.

1. Præſupponenda eſt regula, & communis in hoc regno obſervantia, quod patronus nõ tenetur litigare niſi manu plena. Et quod neceſſe eſt vaſſallum *advoüer ou deſadvoüer*, id eſt agnoſcere vel inficiari patronum & clientelam, ad hoc ut vel ſimplicem feudi & poſſeſſionis proviſionem habeat pendente lite. Quæ regula vera eſt & intelligenda tunc demum quando patronus jure & poteſtate feudali per viam manus injectionis procedit: ſecus ſi aliàs via actionis, ut dixi ſuprà § 45. *in princip. &* §. 1. *gloſſ. fin. in princip.* Nunc habes hic unam inſignem fallentiam ad dictam regulam: videlicet quando ex defectu hominis feudo prehenſo ab aliquo, accedit alius ad defenſionem vaſſalli contendens ſeſe & non prehenſorem eſſe patronum, quamquam non eſt propriè fallentia, ſed potius declaratio ad dictam regulam, utpote cujus termini præciſe & adæquate non conveniunt nec verificantur in hoc caſu: quoniam vaſſallus poteſt, ſi velit, ſe non opponere prehenſioni feudi ſui ab alio factæ, ſed patronum laudare, qui vel ſolus & principaliter litem ſuſcipiat adverſus prehenſorem. Quod ſi jam vaſſalius ſe oppoſuerit, poteſt patrono laudato litem ſuſcipiente, & ante litem conteſtatam, offerre ſe præſtaturum fidelitatem futuro victori, & jura petita conſignare: & hoc faciendo non perſeverare in aliqua oppoſitione, ſed petere & obtinere manum levatam, & penitus eximi & diſcedere à lite inter ſolos contendentes de patronatu remanente: Idque coram ordinario. Alberic. Bru. inter *conſil. feud. conſil.* 45. *col.* 3. Et ſic patet quod hoc caſu dicta regula non eſt ad propoſitum, quia illa loquitur in patrono litigante contra verum & aſſertum ſeu prætenſum vaſſallum: hic nulla eſt lis cum vaſſallo, ſed inter contendentes de patronatu dumtaxat.

Digitized by Google

*Praxis. 2. Hic ad pleniorem * praxis & omnium fere conſuetudinum notitiam refert inter tria quæ ſunt diſtinguenda & ſigillatim explicanda, videlicet primo, inter inveſtituram & receptionem in fidem, & 2. inter plenam & ſimplicem levationem manus ſine homagio & inveſtitura, & 3. inter ſimplicem & proviſionem, ſeu levationem manus proviſionalem. Primum fieri poteſt per utrumque litigantem, vel communem eorum procuratorem, vel de eorum conſenſu per judicem, ſine præjudicio juris inter ſe controverſi nomine contendentium ſeu illiusqui jus habet. Et iſta etiamſi in caſu hujus §. fiat per judicem, non eſt receptio in fidem per manum ſupremam de qua hic. Sed eſt receptio ordinaria, quemadmodum inveſtitura facta per dominum vel alium ejus conſenſu aut poteſtatem ejus nomine habentem, ut tutorem vel curatorem, inveſtitura eſt ordinaria.

3. Idem ſi conſentiant fieri per judicem & per manum ſupremam, ſive in qualitate manus ſupremæ: ſed judex non eſt dominus utriuſque contendentis feudalis, nec officialis generalis ſuperioris domini, à quo feudum controverſum mediate movetur & feuda contendentium immediate: quia tunc cùm talis judex non habeat illam ſupremam manum nec mandatum ab illa, nec à rege ſupremo omnium non poteſt inveſtire per manum ſupremam. Et nihilominus valet actus prout valere poteſt, ſcilicet jure ordinario propter dictum conſenſum, tanquam inveſtitura data à vero domino immediato, qui declarabitur

4. Rejecta impertinenti qualitate manus ſupremæ, ad quam non eſt præſumendum partes ſe reſtrinxiſſe. *l. 3. de nullit. teſt*, ſed proceſſiſſe eo modo, quo melius & tutius fieri poteſt. Panorm. & Feli. in *cap. cum ſuper abbatia extra de offic. deleg.* & in * dubio nunquam præſumitur voluntas limitata, ut dixi in *l. 1. §. ſi quis ita. num. 35. num. 55. cum ſeq. de verbor. obligat. in lectura Tubingenſi & Dolana.* Idem ſi judex inter invitos ita interlocutus ſit & fecerit: ſi tamen non ſit dominus feudalis nec officialis domini contendentium, nec ſit appellatum, vel appellatio deſerta aut finita. Cenſetur enim qui non appellat comprobare, *l. 1. C. ſi ſæpius in integr. reſtit. poſthum. ibi appellare enim debuiſtis. ſi vobis ſententia diſplicebat, & factum judicis factum partis. infra eodem num. 31.*

*Limitata voluntas non præſumitur.

*Inveſtitura ordinaria. 5. Inveſtitura * autem ordinaria eſt quæ fit per ipſummet dominum proprium & immediatum, ſive de legitimo mandato aut nomine illius, ſive ſit unus, ſive plures & contendentes, ſed in hoc concordes *ut ſupra* §. 2. 35. & 38. Extraordinaria * eſt quæ fit per mediatum vel ſupremum dominum in ſpeciali caſu hujus §. & hæc omnino priori æquipollet, ut plenè *infra eodem num. 13. cum ſeq.* Idem in ea quæ fit recuſante immediato & unico & indubitato domino, *ut infra num. 13.* ſed quid de illa quæ fit per dominum mediatum tenentem feudum immediatè dominans ad manum ſuam ex defectu homagii, *ut ſupra* §. 54. & 55. Reſponſio ordinaria eſt, quia ſive fiat per Regem vel inferiorem, tamen fit in qualitate non mediati, ſed immediati domini tanquam feudum immediatum ad manum ſuam apertum tenentis. Et cum habeat poteſtatem à lege feudali vel conſuetudine, non eſt minus, imò magis immediatus quam tutor vel procurator legitimus immediati domini mandatum ab homine habentis.

*Inveſtitura extra ordinaria.

6. Secundum (de quo *ſuprà eodem num. 2.*) fieri poteſt per illum qui prehendit etiam ſine conſenſu corrivalis, & de jure & de facto valebit, non etiam impediet quin alter ſuo periculo per viam novæ ſuæ prehenſionis manum injiciat etiam conteſtata lite, niſi ſpecialiter (puta per interlocutoriam communi conſenſu datam vel a qua non ſit appellatum per litigantem contra quem lata eſt & ſcientem) hoc prohibitum ſit, aliàs lis etiam inter eoſdem non impedit hujuſmodi actus dominicales, ut dixi *infra* §. 74. *gloſſ.* 1. Poteſt etiam fieri per ſententiam judicis, & ejus executionem etiam interlocutoriam invito prehenſore latam, ut quando vaſſallus planè docuit ſe priùs inveſtitum, vel de alia cauſa propter quam plenam & abſolutam levationem manus habere debet. Sed iſta levatio manus non eſt inveſtitura, nec ejus effectum ſola habet, ut dicam infrà §. 133.

7. Et nunquam fit * per manum ſupremam, nec opus eſt cum hæc plena levatio cauſa cognita poſſit fieri per judicem, prout cauſa cognita poteſt declarare præhenſionem nullam vel annullandam & eam revocare officio ſuæ juriſdictionis ſine literis & mandato ſuperioris domini feudalis vel Regis ſupremorum ſupremi. Sed bene fit quandoque per manum ſupremam in conſequentiam primi, quando illud primum per manum ſupremam fit, ut dictum eſt.

* *Al.* per manum ſupremam, nec ea opus eſt.

8. Tertium fit per eoſdem per quos & ſecundum præcedens ex variis cauſis, & defuncta lite ad commodum prehenſoris ipſo jure reſolvitur quando facta eſt in judicio. Idem ſi data eſt extra judicium etiam ſine ulla lite, ut quando de gratia vel mediante aliquo tractatu datur uſque ad tempus, quia finito tempore vel lite ad commodum domini, finita vetus prehenſio (quæ interim tantum ſuſpenſa fuit) vires ſuas ipſo jure reſumit. Hæc proviſionalis levatio manus fieri poteſt in caſu hujus §. ſive ab altero tantum, ſive ab utroque litigante prehenſio facta ſit. Et ſiquidem proviſione contentus ſit vaſſallus, ſatis eſt.

9. Sin minus, poteſt utroque vocato petere plenam & abſolutam levationem manus, ſed ad hoc debet prius oblationes & conſignationes facere quæ ad inveſtituram requiruntur: nec opus eſt literis, nec authoritate vel mandato manus ſupremæ ſi vaſſallus plena levatione manus contentus ſit. Jam ergo multum refert inter plenam & inter proviſionalem levationem. Quia prima, ſive in jus, ſive extra jus data ſit, etiam prætextu induciarum ad certum tempus datarum manet: nec reſolvitur tempore lapſo, ſed nova deintegro prehenſione opus eſt, niſi ſub expreſſa clauſula reſolutiva data fuerit, *ut ſupra* §. 1. *gloſſ.* 7. *num.* 9. Secunda vero reſoluta aut finita, facit ipſo jure locum veteri prehenſioni ex antiqua cauſa retentis fructibus collectis, & durante proviſione ſeparatis dumtaxat, vel donec reſolutio, ſi non ſit lapſu temporis compacti, ſed per ſententiam, vel aliàs, debitè notificata ſit vaſſallo.

10. Quod ſi vaſſallus nec plena quidem levatione manus contentus ſit, ſed oblatis & conſignatis juribus inveſtiri & in fidem recipi velit, ſiquidem litigantes conſentiant, vel judex illis etiam invitis faciat, ut *ſupra eodem num.* 2. ſatis eſt. Quando ſi partes diſſentiant, nec judex faciat prout facere & dare non debet illam inveſtituram, niſi conſenſu expreſſo vel tacito litigantium, & ſic (ſaltem tacitè) vice eorum acquieſcentium ut dixi, niſi ſit dominus ſupremus, vel officialis domini ſupremi feudi. Alias ſi ſine conſenſu litigantium de patronatu attentaret, juſte poſſet appellari, quia faceret id quod non eſt juriſdictionis nec ordinariæ, nec extraordinariæ: ſed domanialis adminiſtrationis quæ non ſpectat ad officium, ſed ad dominium. Sed ſi dominus ſupremus, hoc eſt, immediatus utriuſque litigantis, ſit in loco & ſine ſumptu ab utraque parte poteſt adiri, poteſt vaſſallus utrumque vocare coram eo, ut ab illo per manum ſupremam ad commodum futuri victoris recipiatur in fidem & plenam inveſtituram habeat.

11. Quod ſi ſupremus ille non habet juriſdictionem nec jus imperandi, poteſt vaſſallus petere à judice cauſæ cognitione debita prius apud eum facta, diem aſſignari litigantibus coram eorum feudali domino, viſuris vaſſallum recipi per manum ſupremam: & quod illis præſentibus vel abſentibus recipietur, & iſte erat olim mos antiquus totius Franciæ, nec omiſſo Barone, Comite vel Duce recurrebatur ad Regem, niſi mediis impeditis,

Digitized by Google

impeditis, & adhuc hodie practicari poteſt, & de honeſtate debet, ſi litigantes ſumptu aut diſtractione negotiorum non graventur. Debet enim eligi * ſtylus medius & via minus ſumptuoſior & gravis, ſed commodior omnibus litigantibus. *l.2. ff.* ubi Paul. *ſi quis cautionibus l. ſi cum dotem §. eo autem tempore. verſic. ideo officium judicis. ſoluto matrimonio.*

* Stylus fori, quis eligendus.

12. Cum itaque iſthæc opportunitas rariſſimè ſeſe offerret, utilitatis gratia invaluit uſus & generalis ſtylus non per vim conſuetudinis obligatus, ſed commodioris facultatis, ut in ſimili *ſupra* §.1. *gloſſ.*4. *num.*2. ut ad regiam majeſtatem ultimum & ſupremum omnium dominum in ſua cancellaria recurratur pro literis Regiis in forma jampridem vulgari receptionis per manum ſupremam obtinendis ad judicem cauſæ: ſi tamen ſit judex regius etiam infimi ordinis. Quod ſi non ſit judex regius, non poſſunt, id eſt, non ſolent, quia rex poſſet illi dirigere, nec etiam ſervienti Regio, ut jubeat judici ſubalterno non Regio literas regias exequi, quia talis judex non poteſt ex ſtylo ordinario eſſe executor literarum regiarum. Tunc ergo debent & ſolent dirigi proximo judici regio, nec de feudalitate litigantes conqueri poterunt ſe in dependentibus ab eadem cauſa trahi ad aliud diverſum tribunal. Sunt enim in culpa & illis debet imputari quod requiſiti de inveſtitura communi conſenſu vel per manum vicariam vel ſequeſtrem danda, conſentire noluerunt. Alioquin ſi conſenſiſſent, & nihilominus vaſſallus literis regiis, vel etiam inferioris obtentis, vocaſſet eos ad aliud tribunal vel longiorem locum, deberent comparere vel mittere procuratores expenſis vaſſalli voluntariè impetrantis, qui prætextu vulgari ſtyli ab illis expenſis non excuſaretur, neglecta breviore vel æquè utili via antiquiore, quia novus iſte ſtylus non ſucceſſit niſi in defectum veteris opportunitatis. Porro vaſſallus non plus habet nec utilitatis nec ſecuritatis per inveſtituram manus ſupremæ etiam regiam, quàm per ordinariam etiam vicariam vel ſequeſtrem, *ut infra* §. 173.

13. Receptio vero per manum ſupremam non ſolum fit in caſu hujus §. ſed etiam quando eſt unus ſolus & indubitatus dominus feudatarius, qui tamen recuſat vaſſallum inveſtire, cujus intereſt non ſolum pacificè frui, *ut infra* §. *ſequent.* non ſolum feudo prehenſo plenam levationem manus habere à judice, prout obtinere poteſt à quocumque ordinario, & præceptum fieri domino infrà certos dies ſub pœna damnorum & intereſſe, vel ſub certa mulcta vaſſallum inveſtiendi, qui ſi malit actualem inveſtituram habere, poteſt eum in jus vocare corā ſuperiore immediato domino feudatario, ſi juriſdictionem in eum habeat. Sed quia ſæpius contigit dominos feudales non habere juriſdictionem contentioſam, vel non habere in iſtos, vel remotiores eſſe, brevius & expeditius eſt ad judicem præſidialem loci literas regias à cancellaria impetrare, ut juribus factis vel conſignatis ad recuſationem vel dilationem domini inveſtiatur & in fidem recipiatur ab eodem judice per manum ſupremam: & notandum quod hoc caſu cùm ſit dominus certus, non debent jura conſignari ſi ille velit, etiam ſub proteſtatione ſine præjudicio juris prætenſi ea recipere. Tunc enim ei ſolvi vel conſignari debent etiam ſine ulla ſatiſdatione, per notata *ſupra* §. 33. q.12. aliàs debent in jus conſignari. Unde domino licebit quandocumque conſignata etiam ſine ſatiſdatione recipere exonerando actuarium vel ſequeſtrum judicialem, vocato tamen vaſſallo, & hæc eſt differentia inter priorem & hunc caſum.

14. Notandum tamen quod hoc ſecundo caſu, ſi vaſſallus violaverit manum domini rapiendo fructus poſt prehenſionē excluſis commiſſariis domini, & poſtea impetrat literas in forma receptionis per manum ſupremam, non tenebitur dominus ille indubitatus procedere in cauſa ſuper homologatione harum literarum niſi prius manu ſua redintegrata de dictis omnibus fructibus cum mulcta ſolita infractionis manus, ex regula communi quod ſpoliatus ſit ante omnia reſtituendus *l. ſi de vi. de judici. l. ordinarii, C. de rei vend. cap. ult. extra de ordi. cognitio. cap. in locis. de reſtit. ſpolia.* & præſertim dominus directus cui major reverentia debetur. Et ita ſupremi hujus ſenatus arreſto deciſum fuit die 17. Julii anno ſeſquimilleſimo decimoſexto inter Ducem Longuevillæ dominum de Bray ſur Seine vel Breaci ad Sequanam appellantem: & Archiepiſcopum Senonenſem dominum feudalem dicti Breaci intimatum.

15. Sed quæro in caſu hujus §. vaſſallo petente recipi per manum ſequeſtram vel ſupremam, an debeat etiam * fructus à tempore prehenſionis ſi qua facta ſit collectos conſignare? Reſpondeo: Aut unus ſolus prehendit, & alter corrivalis nequit de hoc conqueri, utpotè nullum jus habiturus in dictis fructibus etiam ſi vincat, ſi ergo ille qui prehendit non exigit, ſatis eſt. Quod ſi exigat: tunc ſi adpoſuit commiſſarios qui perceperunt, ſatis eſt vaſſallum non repetere à commiſſariis, qui ſunt digiti vel marſupium manus dominicæ. Si vero vaſſallus collegerit, tenebitur non in manum prehenſoris propter dubium litis & incertum dominum; ſed in jure æſtimationem fructuum conſignare, aut de illis idoneè ſatiſdare. Quam ſatiſdationem judex admittere debet tanquam viam utrique parti melius conſulentem, niſi ſint conjecturæ malitiæ vaſſalli, & de ſuſcitato per eum corrivali. Et maximè ſi per vim manum dominicam ſpoliaverit: quo caſu, etiam mulctam infractionis conſignare debet, niſi ad ſatiſdandum admittatur.

* De fructuum conſignatione pendente ſequeſtro.

16. Sed quid ſi judex per imperitiam, vel actuarii errorem, * ſimplicem proviſionem loco manus levatæ dederit, vel contra? Reſponde, conſtito de eo quod fieri debet ex eiſdem actis ſi verba ſententiæ hunc ſenſum pati poſſint *l. tamen in fin. ff. de heredibus inſtit.* nihil præjudicatur nec mutatur in jure legis nec in jure partis, cùm mens congruat. *l. ab omnibus in princ. de lega.* 1. quæ lex etiam in judicialibus procedit quia * verba judicis (etiam impropriando ſi opus) reducuntur ad intellectum juris & materiæ ſubjectæ, & talis ejus ſcilicet judicis mens præſumitur qualis eſſe debet: ut tradit Bald. in *l.* 1. & ibi Paul. *C. de nego. geſt.* Bald. in *l.*3. *col.*1. *C. ſi penden. appella. mors interven.* Henri. Boich. in *cap. ex literis de conſt.* hinc eſt quod lex vocat judicem virum bonum *l. vir bonus, ff. judicat. ſolvi.*

* De ſimplici proviſione loco manus levatæ.

* Verba judicis reducentur ad intellectum juris.

17. Et nota pro praxi quod diſpoſitio hujus §. nedum habet locum feudo prehenſo ab altero & fortè ab utroque contendentium: ſed etiam ante ullam prehenſionem, imò etiam ante litem judicialiter motam, poteſt vaſſallus prævenire quos ſcit controverſiam facturos de patronatu, eos in jus vocare, petere in fidem, admitti per manum ſupremam, quod fieri debet conſignatis per vaſſallum juribus ſi qua tunc debeantur ratione feudi. Et ſic ſecurus erit à prehenſione donec controverſia illa ſive judicialis, ſive extrajudicialis, ſive per concordiam, ſive per ſententiam finita fuerit: nec poterunt evocati objicere vaſſallo quod præmaturè agat, utpotè ante manus injectionem & litem, quia ex quo diſcordant, & uterque eorum patronatum prætendit privativè ad alterum, & quotidie imminet periculum prehenſionis, & neſcit vaſſallus utri tuto fidem & jura præſtet vel offerat, non præmaturè ſed tempeſtivè ad judicium provocat, imò à die citationis libellatæ tutus erit contra eos ab omni prehenſione, ſicut à die oblationum rectè factarum *juxta notata infra* §. 63.

18. Et poteſt hujuſmodi receptio in fidem per manum ſupremam fieri à * quocumque judice ordinario vel delegato, Regio tamen, ſed non à non Regio, *ut ſupra eo. num.* 12. niſi eſſet judex vel officialis ſuperioris domini feudalis etiam eccleſiaſtici, *ut infra num.*21. ad literas vel mandatum illius.

* Ad quem ſpectat cognitio cauſarum feudalium.

19. Sed nullo modo à judice vel eccleſiaſtico, quia etiam de jure canonico, quandocumque etiam inter cle-



Digitized by Google

ricos eſt quæſtio de feudo ſive in petitorio ſive in poſſeſſorio, aut dependentibus ab inveſtitura & lege feudali (etiam ſi eſſet feudum decimale) cognitio & juriſdictio non ſpectat ad eorum judicem eccleſiaſticum, ſed ad dominum feudalem, etiam ſi merus laicus ſit. *cap. cæterum.* & ibi Panorm. *de jud. cap. extranſmiſſa. cap. verum. de foro compet.* ita quod ſecundum Innocent. in *d. cap. verum. in princ.* dominus utilis laicus, & ruſticus habet juriſdictionem ordinariam ratione feudi in clericos vaſſallos, contra quos poteſt ſententiam ſuam exequi, eoſque reſiſtentes ſine metu excommunicationis expellere. Et conſequenter poteſt ex lege inveſtituræ vel conſuetudine loci feudo aperto manum injicere, illiſque expulſis ſitui uſque ad ſatisfactionem jurium feudalium. Et de materia cognitionis cauſarum feudalium (quia nolo ulterius quam ad præſens inſtitutum ſpectet immorari) vide latè ſi vacat per feudiſtas in *c. unico. de controverſ. feud. apud pares. ter. in cap. unico. An apud jud. vel curi. de. queſt. feud. deb. term. in uſibus feud.* per Jacob. de ſancto Georg. in *inveſt. in ver. & dic. vaſſall. pro dic. rebus feud.* Franc. *num. 7. & ult. part. feud.* Apud nos enim & in toto hoc regno illud eſt expeditum & notorium: quod nulla cognitio aut quævis juriſdictio materiæ feudalis ſpectat ad quemvis judicem eccleſiaſticum, ſed ad ſæcularem dumtaxat.

20. Ita quod eccleſiaſticus eſt omnino incompetens, etiam inter clericos, etiam ſi agatur de commiſſo feudi propter crimen & ingratitudinem ſeu feloniam clerici vel eccleſiæ aut privati vaſſalli, quamvis Steph. Auffre. vir doctiſſimus & alioquin excuſſi & integri judicii in hoc puncto de commiſſo ratione criminis in *rep. cap. cleri. 1. quæſt. 1. num. 3. & 4. de offic. ordin.* contrarium ſentiat, & malè, quia non agitur de crimine, inquantum eſt delictum commune, & ad pœnam juris communis infligendam: ſed in quantum eſt noxa & contraventio fidelitatis & legis feudalis, ad finem commiſſi feudi ſecundum legem feudi: imò etiam ut diximus ſuprà in *proœm. gloſſ.* 5. nulla cognitio vel juriſdictio temporalium maximè cum de jure reali vel dependente à realitate etiam rei ad eccleſiam pertinentis ſpectat ad judices eccleſiaſticos: ſed ad ſeculares dumtaxat, etiam ſi agatur de re allaudiali, & in totum in eccleſiam tranſlata & pleniſſimè amortizata, quia ſemper remanet penes regem & judices ſuos omnis juriſdictio temporalis & regia, quæ non poteſt abdicari à Rege. Et ſimiliter expeditum eſt (ut tetigi ſuprà §. 2. *gloſſ.* 3) quod feudalium cauſarum cognitio non ſpectat ad patronum in quantum talis, ſed ſolum ad judicem ordinarium ſecularem.

* Eccleſia habet juriſdictionem temporalē tanquam perſona laica.

21. Non autem excludo * eccleſiam ſi habeat temporalem juriſdictionem in loco, imò eam comprehendo, quia habet & tenet illam juriſdictionem tanquam perſona laica, & non tanquam perſona eccleſiaſtica: & per laicos non per clericos debet eam exercere, etiam in merè civilibus, & ab ea ad regem vel judices regios aut ſeculares appellatur, quia eccleſia non poteſt juriſdictionem temporalem tenere in hoc regno niſi in hac qualitate, & ſub onere feudi & appellationis, quod reſſortum vocant, quum non poſſit expropriari & in totum transferri in eccleſiam vel alium: & illa juriſdictio quantumcumque aliàs eccleſia amortizata, non eſt eccleſiaſtica, imò verè & in ſui ſubſtantia temporalis & laicalis remanet, nec naturam ſuam immutat, ut etiam tradunt Innoc. Panor. & alii in *cap. ſolitæ. de majori & obed. cap. verum de foro compet.* Panorm. in *cap. licet ex ſuſcepto. col. pen. eod.* Panorm. & Præpoſ. in *juribus de appellat.* Pan. in *cap. dilectus.* 3. *de præb.* Petrus de Anch. Do. de Sanctogemi. Philip. Franc. in *cap. Romana §. debet de appella. in 6.* Franc. Curt. Junior in *tract. feud. part. 1. qu. 2. princ. num. 4.*

22. Ex quibus infero quod eccleſia habens temporalem juriſdictionem verè & propriè venit appellatione domini temporalis: & judex ab ea conſtitutus, appellatione judicis ſecularis: & includuntur & ligantur edictis & conſtitutionibus regiis, ſimiliter & ſenatuſconſultis vel arreſtis: & comprehenduntur in inferiorum mandatis, rogationibus (quas literas requiſitorias vocant) vel delegationibus loquentibus de juſtitiariis vel officialibus ſecularibus in genere. Ex prædictis patet quod omnis cauſa feudalis eſt temporalis, & ad judicem ſecularem ſpectat privativè ad eccleſiaſticum.

23. Quod ultra prædicta ampliatur, etiam ſi agatur de feudo decimarum, ſive in petitorio, ſive in poſſeſſorio, etiam ſi illud feudum decimarum devenerit ſeu reverſum fuerit ad eccleſiam, quamdiu tamen remanet feudum, & antequam ſit ſuppreſſum, de quo dicemus infrà §. 68. Et quod dictum eſt de judice ordinario, idem debet intelligi de quocumque judice ſeculari cōpetenti, ſive per delegationem, ſive ex privilegio, ſive ex prorogatione partium. Nec eſt in hoc differentia inter cauſas feudales & alias cauſas temporalis juriſdictionis, excepto quod per edictum * Regis noviſſimè anno 1537. publicatum in §. 4. omnes cauſę feudales ſive proprietatem rei feudatariæ, ſive fidelitatem concernentes reſervantur præſidibus provinciarum, etiam in prima inſtantia: excluſis pedaneis ſive inferioribus quos præpoſitos vocant, quod eſt intelligendum quandò ratione rei vel perſonarum cauſa ſubeſt vel agitanda eſt coram judice regio: ſecus ſi aliàs ſpectet ad cognitionem domini temporalis loci & officialium ſuorum quibus per illud edictum (utpotè regios dumtaxat judices in diſtributione cauſarum ad eos ſpectantium concernens) nullum ſit præjudicium. In quam rem rogatus præſertim Bleſenſium formulam deſcripſi edicti declaratorii quod impetratum fuit & publicatum in ſenatu.

* Edictum regium.

24. Sed juxta hæc quæritur, Quid ſi * ſcholaris prehenſionem præventurus, faciat evocare contendentes de patronatu vel ſuperioritate feudali extra forum rei & domicilii coram conſervatore ſuo regio, ubi petit in fidem per manum ſupremam admitti offerendo conſignationem jurium? Breviter dico quod patroni juſtè allegare poſſunt ſe malè evocatos vel citatos & impenſas petere, eo quod nullam de eo controverſiam fecerunt actori vaſſallo, nec impediunt quin faciat ſe recipi per ordinarium loci ubi hoc poſtulare debet ſi bonum ſibi videatur. Et hoc caſu partes præfati conſervatoris erunt in licentiando evocatos, cum impenſis temerariæ evocationis, in quas actorem condemnabit, juxta *l. eum quem. in princ. ff. de judi.* Facit quod notat Specul. in *tit. de cita. §. viſo verſ. quod ſi aliqua*, quem refert & ſequitur Paul. in *l. 1. ff. de fer.* poterit etiam partes remittere ad ordinarium ad certam diem pro hujuſmodi conſignatione & receptione facienda: prout fieri debet in partibus, & locis conſuetis. Ex quo enim patroni non faciunt controverſiam de hoc ipſi vaſſallo, non debent extra locum ſuum evocari & hoc quando evocati declarant ſe nolle impedire, aliàs cogentur procedere. Idem dico ſi qui togati noſtri ordinis contendentes de patronatu feudi ſui fecerint evocari coram præfectis libellorum ſupplicum palatii regii ad eundem finem. Cùm enim ad invicem tantum litigare, & jura ſua liquidare velit, & non contra vaſſallum quem agnoſcunt, nec eum interim moleſtant lite, ſed parati ſunt eum communiter vel per manum ſequeſtrem in fidem admittere, & quod juſtum eſt conſentire & facere in loco quo non debent inde evocari. Igitur impenſas temerariæ evocationis habere debent, intellige, ut nuper dixi, quando evocati ita ſeriò declarant: de quo actor publicum & judicialem actum ſeu inſtrumentum pro ſecuritate ſua per eamdem ſententiam habebit. Quod ſi evocati hæc detrectent vel impediant, cogentur procedere cùm volunt contra evocantem litigare. Idem in cæteris ſimilibus.

* Privilegia fori.

25. Et ratio eſt, quia hujuſmodi privilegia fori non ſunt conceſſa ad ſupervacuam aliorum vexationem, nec ad eximendum aliquem ab eo ad quod tene-

Digitized by Google

tur, puta ad eximendum vaſſallum ab adeundo patrono pro inveſtitura obtinenda, vel ne tentatur vaſſallus ſaltem locum dominantem adire, & ibi oblationes ſuas ſecundum naturam feudi & conſuetudinem loci facere. Poſtulatio autem petentis in fidem admitti per manum ſupremam, implicat veram & realem juſtorum & jurium feudalium oblationem, ad quod decet vaſſallum adire perſonam patroni vel locum dominantem *ut infra* §. 63. Iſta nova conſideratio mea valdè utilis eſt in praxi: & latiſſimè patet, verbi gratia, *ut infra* §. 73. dominus directus cenſualis citati fecit emptorem vel novum acquiſitorem fundi ad declarandum ſi quæ prædia acquiſivit in ſuo cenſu, titulos vel inſtrumenta exhibenda & ſolvendum laudimia: ſi reus ſtatim conſentit & paret, non condemnabitur in expenſas. Si infra octiduum conſuetudinis conventus fuerit vel dominum priuſquam citaretur congruè adierit, & ſic non ſit in mora, ſed de hoc actor habebit actum judicialem ſuis impenſis, nec in expenſas condemnabitur, quia juſtam cauſam habet, hoc eſt verum ſi coram ordinario hoc fecerit. Secus ſi ad remotum & privilegiatum judicem ſuum evocaretur, quia priore caſu temere non fecit. Secundo vero caſu, etiamſi temerè non fecit hoc petere in judicio ad ſecuritatem ſuam, tamen temerè fecit evocando ad judicem ſuum privilegiatum, cùm ſine lite hoc poſſet & deberet obtinere coram ordinario: & ſic hoc ſecundo caſu condemnabitur actor in expenſis ſcilicet temerariæ evocationis ad locum remotum. Secus ſi reus non diſtraheretur nec plus gravaretur coram dicto conſervatore vel privilegiato judice (utpotè in eadem civitate ſedente) quam coram ordinario. Aliud exemplum in feudo *ſupra* §. 20. ſi dominus feudatarius convenit emptorem feudi ad exhibendum literas acquiſitionis & ſolvenda jura vel retrahendum jure feudi, ſi reus malit cedere quam contendere, non condẽnabitur in expenſas, nec etiam actor qui iſtam cauſam habuit, & hoc niſi traxerit reum ad remotum privilegiatum judicem prius quam ſciret an reus vellet cedere vel contendere. Accipe tertium exemplum: Creditor reditus annui ſuper feudo hypothecato citari fecit novum detentorem ut declararet an & pro quâ parte poſſideret & titulũ novum reditus ſolvendi continuandi conficeret: ſi reus cedit, non condemnabitur in expenſas, nec etiam actor qui juſtam cauſam habuit tum interrumpendi temporis præſcriptionem, tum judicialem recognitionem habendi, quod eſt verum coram ordinario: ſed actor qui primo congreſſu reum vocavit ad judicem privilegiatum remotum, etiam ſi temerè non fecit incipiendo à vocatione in jus, quia ſua intererat propter dictam interruptionem & recognitionem; tamen temerè facit ſtatim evocando ad forum remotum privilegii, priuſquam ſciret an ſolicitudines & anfractus litium (quarum intuitu datur privilegium) ſubeundæ eſſent vel non, & ſic reo ſine mora cedenti debet expenſas diſtractionis de foro ſuo, & ſic iſta latè patent. Hinc eſt quod ſi quis velit ante omnem litem inchoatam examinare teſtes ad perpetuam rei memoriam, ſive quia moribundi aut abſfuturi ſunt, non poteſt hoc facere per judicem ſuum privilegiatum, ſed per judicem ordinarium. Quamvis autem hoc debeat fieri mandato vel authoritate judicis, qui de cauſa cogniturus eſt, ut per Bar. in *l. Aquilius ſi deletum, ff. ad l. Aqui.* Panor. Feli. in *cap. Alberi. de teſtibus in c. quintavallis de jurejur.* Intelligitur de jure naturali vel ordinario, non autem de privilegiato, niſi coram eo lis jam cœpta eſſet.

* Conſentire in judicem non dicitur qui petit recognitionem tituli vel quid aliud ſimile.

26. Nec obſtat ſi dicatur quod aliàs actor perdet privilegium ſuum, quaſi non poſſet diſcedere à judice ſemel electo. *l. ſed & ſi ſuſceperit. ff. de judic.* Quia aliud eſt * conſentire in judicem ſuper certa lite jam controverſa: aliud petere inſtrumentum recognitionis tituli novi vel interruptionis præſcriptionis aut declarationem voluntariam juris actionis vel exceptionis competentis & experiri an reus ſine lite conſentiat. Aliud contra negantem & controvertentem ſubire dubium & ſollicitum certamen judiciarium, quia ut ad primum actum non eſt opus privilegio fori, ita quamdiu actor hoc ſperat, vel experitur, non cenſetur privilegio renunciare, etiam ſi non per procuratorem generalem, ſed ſpecialem agere cœperit: prout juris eſt ex parte rei. Quoniam aliud eſt eum vocatum coram certo judice coram eo comparere ad finem videndi libellum & petendi ſibi actionem cedi: quo facto deliberet an ſibi expediat cedere vel contendere, & coram eodem judice vel privilegio fori ſui uti. Textus in *l. non videtur in judicem conſentire, ff de regul. jur.* Quod autem licet reo, idem quoque actori, maximè in præparatoriis, nedum in deciſoriis *l. ult. de fruct. & lit. ex pen. l. in ſacris. de prox. ſacro. ſcrinio. lib. 2. C.*

27. Præterea illa privilegia non ſunt data nec competunt pro quocumque actu vel negotio judiciali: ſed ſolum pro lite vel negotio contentioſo. *Facit cap. 1. de offic. delega. in 6. ut eſt notum.* at in præſenti caſu nulla eſt lis: & ſic cauſa & finis privilegii ceſſat, prout etiam ceſſat, ubi agitur de authoritate judicis interponenda in actu adoptionis, vel emancipationis, vel inſinuationis, donationis, vel exemplationis veterum titulorum & inſtrumentorum, vel aperturæ & publicationis tabularum teſtamenti, vel de decreto interponendo alienationi prædiorum minoris, vel de tutore vel curatore deputando minori, aut agnato furioſo vel prodigo, & in cæteris ſimilibus, quando de illis actibus per ſe & principaliter agitur. Secus ſi vaſſallus oblationes ſuas fecerit, & poſtulaverit ab ipſis contendentibus communi eorum conſenſu, vel ab ordinario judice, per manum ſupremam in fidem admitti: & illi controverterint, cauſantes fortaſſis alium eſſe vaſſallum in fidem receptum vel recipiendum, vel objicientes vaſſallo noxam ingratitudinis & commiſſi feudi, aut aliàs impedientes petitionem vaſſalli, ita quod ſuper his opus ſit litem ſive juridicialiter ſive inficialiter conſtituere, tunc enim ſi vaſſallus privilegium fori habeat, poterit eo uti. Cùm enim lis ſubeunda ſit, poterit ante ejus conteſtationem trahere adverſarios ad judicem ſuum ſecularem hujuſce cognitionis capacem.

28. Nunc ad pleniorem explicationem hujus §. notandum quod dupliciter poſſunt duo vel plures contendere de patronatu. Primo, ratione duorum vel plurium locorum dominantium. Secundo, ratione ejuſdem loci dominantis inter plures controverſi. Primus caſus cui litera hujus §. magis arridet, ſatis in ſe declaratus eſt, ſive enim contendentes habeant eumdem communem utriuſque feudi dominum feudalem, ſatis dictum eſt *ſupra eo. nu.* 5. 7. 10. 13. ſive habeant diverſos, ſaltem Rex ſemper eſt ſupremus omnium feudalis dominus. Quod ſi alter infimum movere concludit, *ut infra* §. 68. Reſpondeo, quamvis nullus ſit ſuperior dominus feudalis utriuſque contendentis, communis tamen locus eſt huic §. Quid quod contingere poteſt ut nullus ſit dominus nec communis nec ſupremus in qualitate feudali, ut ſi uterque contendens teneat locum ſuum in alaudium? adhuc tamen locus eſt huic §. & hoc caſu vel etiam quando alter ſolus tenet in alaudium licet corrivalis teneat in feudum ſive mediatè ſive immediatè à Rege, ut nullus ſit communis ſupremus dominus feudalis, tamen locus eſt huic §. & utroque caſu ſuprema manus eſt regia dumtaxat, & quamvis quando uterque contendens tenet in alaudium & ſub eodem præſidatu ſuprema manus ſit, & verè & propriè manus judicis præſidialis Regii qui hoc caſu poteſt legitimè literas ſeu mandatum inveſtiendi per manum ſupremam dare: tamen quia rariſſimè caſus iſte contingit, crebrius enim uterque contendit ratione feudi à diverſis ſuis cujuſque loci ſuperioribus moventibus, vel ſi unus in alaudium, alter in feudum: adhuc ſi uterque in alaudium; rarum eſt quod ſub eodem judice Regio, & ſic ſtylus ille de quo *ſupra nu.* 12. magis ut

plurimum commodior & magis neceſſarius eſt, nec ab illo facile recedendum.

29. Sed adverte quod quando uterque contendens habet eumdem communem dominum feudi : tunc ſi dominus ille ſupremus teneat utrumque feudum medium ad manum ſuam ex defectu homagii, etiamſi pendente lite ante infimum vaſſallum per manum ſupremam admiſſum utrumque medium feudum prehenderit, quamvis illa prehenſio, etiam ex defectu homagii non abſorbeat dictam litem, nec quæſtionem proprietatis vel poſſeſſionis feudi prehenſi : tamen actus dominicales & fructus & commoda interim excidentia ad ſe rapit, ut dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 22. *cum ſeq.* & ſic poterit & debebit infimus iſte vaſſallus ab illo ſupremo ( qui quoad actus feudales & fructus locum immediati domini privativè ad omnes tenet ) inveſtiri & ab eo in fidem recipi & erit inveſtitura ordinaria per notata ſuprà *num.* 5.

30. Et adverte quod quando ſupremus tenet duo vel plura feuda ſibi immediata ad manum ſuam ex defectu hominis, tunc ſubvaſſallus cui lis à duobus illata eſt, vel ab uno patrono tantum inquietatur, non ſolum poteſt in fidem admitti à ſupremo, ſed etiam ad id ab eo cogi poteſt juxta §. 51. & 54. ſuprà *eo. tit.* Quia lis vaſſallorum non impedit jus eorum dominii, nec reſpectu immediatorum, nec reſpectu mediatorum vaſſallorum. Sed hoc caſu multum refert inter jura præſentia tempore prehenſionis ſuperioris excidentia, & inter qualitatem inveſtituræ concernentis jus perpetuum. Quoad primum, ſuperior poteſt ſimpliciter admittere in fidem, inveſtire & dare apocham validam jurium tunc excidentium & debitorum: quia quamvis propter dictam litem incertum ſit utrius feudorum mediorum ratione debeantur jura, tamen quia in omnem eventum & utroque caſu debentur eidem ſuperiori, valet ejus inveſtitura & apocha & etiam manus levatio tanquam per manum ſupremam.

31. Nec nocet incertitudo immediati vaſſalli ex quo utroque caſu hæc jura eidem debentur, *argumento l. quod ſi dubitet.* Et quæ ibi notant doctores, *ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Feli. in *c. 2. col. 1. de reſcript.* Jaſ. in *l. ubi autem non apparet.* §. *illud aut illud. poſt* Alex. ibi *ff. de verb. oblig. & in l. Gallus* §. *ſi ejus. col. ult. num.* 30. *ff. de liber. & poſthu.* Phil. Deci. in *c. tertio loco col.* 2. *ca. præſentia. col.* 10. *num.* 32. *de probat.* Quod * receptio ſuperioris non eſt definitiva ſed proviſionalis, pendet enim ab eventu dictæ litis, & proderit victori cui ſubvaſſallus tenebitur fidem definitivè facere poſt victoriam & manum ſuperioris levatam, ut ſuprà dictum eſt.

* *Al.* quia.

32. Ceſſante vero & lite & controverſia dominorum immediatorum, non poteſt nec debet ſubvaſſallus fidem offerens ſuperiori vagari, ſed offerre fidem ſpecifice ratione certi feudi, aliàs oblatio fidei non valeret, nec debet ſuperior admittere, ſicut vaſſallus cujus feudum prehenſum tenet, non deberet admittere, & conſequenter aliàs non valet admiſſio & inveſtitura niſi ad vitam recipientis vel ejus hæredis & durante prehenſione ſua tantum. Quia cùm ſupremus ille non ſit verus dominus, ſed magis adminiſtrator in rem ſuam & ad tempus dumtaxat, non debet ineptè ſed debitè & providè adminiſtrare, quod non faceret conturbando rationes ſeu dependentias feudales, & aliàs vaſſallus mediatus levatione manus obtenta poſſet ſubfeudum à ſe movens validè prehendere tanquam apertum, non obſtante inveſtitura facta ratione alterius feudi convaſſalli ſui. Idem ſi propter litem facta eſſet ratione utriuſque feudi. & ſic ſub incerto, quia poſt victoriam parva denunciatione facta poteſt victor prehendere cum effectu, niſi de conſenſu ſpeciali immediati patroni data eſſet inveſtitura definitiva & abſoluta. Quando ergo durante ſuperioris utriuſque prehenſione convaſſalli contendunt vel contendebant de homagio ſubfeudi: tunc omnino valet inveſtitura ſubvaſſallo data à ſupremo, qui utrumque feudum prehendit, quamvis illa inveſtitura ſit data alternatim, ſeu ab utrovis ſubfeudum moveatur, quia talis inveſtitura incerta hoc caſu ab hac conſuetudine approbatur, & ſic legitima & valida eſt, ſed extraordinaria & proviſionalis, non definitiva, niſi de definitivo conſenſu contendentium appareat : quia ſuperior qui dicere non poteſt, definitivam & abſolutam dare non poteſt.

33. Et quamvis utraque poteſtas in caſibus ſuis in eodem concurrat, videlicet ordinaria vel extraordinaria, tamen hoc caſu ( quia ſubvaſſallus utitur beneficio hujus §. ſaltem in hoc quod non tenetur ad alterum ſe reſtringere : ſed incertam vel alternativam fidem facere utrimque utilem ) eſt extraordinaria, ut ſuprà *eo. num.* 5. quia non eſt diffinitiva, ſed pendens. Ideo convaſſalli illi vocari debent: fieri enim poteſt ut unus inſtrumentis ſuperioris domini adjutus ſtatim de jure ſuo doceat, & nota quod ſtante dicta contentione ſupremus ille non poteſt ſubfeudum prehendere ſubvaſſallo offerente juſta facere in qualitate manus ſupremæ ſine ratione alterius feudi. Nec cogi poteſt diſcrimen ſubire & nomine certi feudi fidem facere, & juſtas cauſas oppoſitionis contra prehenſionem habere facta oblatione, juxta hunc §. ſecus ceſſante dicto litigio, quo ſtante poteſt dominus ille per ſuperiorem cogi recipere per manum ſupremam vel, in ejus recuſationem judex mandato Regis recipiet, ut dictum eſt, ſolutione vel conſignatione jurium utilium facta præfato domino, ſi eſſ debeantur, utpote poſt utrumque feudum prehenſum & ea prehenſione durante obventa, aliàs in jure conſignabuntur, in qua conſignatione convaſſalli illi vocandi ſunt, ſed non in ſolutione quando conſtat ei cui ſolvuntur deberi.

34. Secundo vero caſu ſuprà *num.* 28. quando conſtat de unico loco dominante qui à duobus in ſolidum prætenditur. Tunc quamvis vaſſallus poſſit ſibi conſulere per remedium de quo infrà §. 63. & oblationes in loco dominanti factas domino feudali dicti feudi in genere reſpectu perſonæ non nominatæ, ſed in dividuo reſpectu feudi dominantis ut fieri aſſolet. Quoniam hæc jura & onera magis realia ſunt quam perſonalia, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 2. & eas oblationes utrique notificare. Et hoc ſufficiat ſi nulla jura utilia debeantur, ſed ſi debentur, quæ quiſque paratus eſt in ſolidum recipere, neceſſaria eſt proviſio hujus §. ut ſemel conſignando in jure etiam per manum ſupremam inveſtiatur, niſi malit utrique ſatisfaciendo ab utroque inveſtiatur, niſi malit utrique ſatisfaciendo ab utroque inveſtiri. Quod ſi nulla jura utilia debeantur, adhuc eſt neceſſaria proviſio hujus §. ſi non ſolum tutus eſſe velit à prehenſione, ſed etiam inveſtiri non immiſcendo ſe factionibus contendentium. Adhuc etiam ſine neceſſitate ſemper utile eſt plura habere remedia, & ſic indiſtinctè locus eſt huic §. ſive contendant ratione diverſorum locorum dominantium, ſive ratione ejuſdem, quod duo prætendunt in ſolidum, ſive in totum, ſive in parte, ut unus beſſem, alter ſemiſſem vel tres, duo ſemiſſem, tertius trientem, & ſic ſemper in toto vel in parte impediunt. Secus ſi de partibus concordes de modo dividendi tantum litigent: quia tunc ceſſat hic §. & facile ſibi conſulere poteſt vaſſallus juxta notata ſuprà *gloſſ.* 1. *in fi.* §. 2. *gloſſ.* 4. *in fi. vel infra* §. 63.

35. Sed diligenter nota, quod hoc ſecundo caſu ſi alter contendentium ſit ſolus in poſſeſſione pacifica loci dominantis, quamvis ab alio inferatur ei quæſtio proprietatis, non habet locum proviſio hujus §. niſi poſſeſſore jus ſuum negligente: quia ut tetigi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 78 poſſeſſor pacificus poteſt cogere ſibi fidem & jura præſtari, ſine præjudicio tamen proprietatis ( de quo ab eo cujus intereſt proteſtatio fieri poterit ) & homologationem literarum vel reſcripti in forma receptionis per manum ſupremam impedire non ſolum ante litem ſibi factam in petitorio, ſed etiam illa pendente *c. laudabilem extra ut lite pendente.* Floria. de S. Petro. *l. alienationes num.* 4. *verſic. adde etiam ff. famil. hercisc.*

*gl. ult.* & omnes Canoniſtæ in *c. non ſolum. de appellatio. in 6.* Innoc. in *c. 2. Inhibentes. extra de reſtitut. in integrum.* Joan. Fab. *l. appellatione col. 1. C. de appellatio.* Alex. *conſil. 99. num. 5.* ubi in annot. *dixi l. 5. niſi vaſſallus illum abnegare velit ſub periculo commiſſi, de quo ſuprà §. 30. & 31.*

36. Secus in priore caſu videlicet quando plures contendunt de feudalitate ratione diverſorum locorum ad ſe pertinentium. Tunc enim etiamſi alter ſit ratione ſui caſtri, puta rubei, in poſſeſſione juris patronatus, etiamſi ſolus ſit in ea poſſeſſione etiam pacifica, ita quod alter ratione caſtri ſui nigri non prætendat feudalitatem niſi in petitorio: tamen dominus caſtri rubei & poſſeſſor non poteſt cogere vaſſallum ad fidem ſibi faciendam ſimpliciter & abſolutè, ſed poteſt vaſſallus petere ſe recipi per manum ſupremam, conſignando tamen jura utilia penes poſſeſſorem caſtri rubei. Et ratio eſt, quia in iſtis incorporalibus ſufficit habere jus. Bald. *in ult. collat. C. de edict. Divi Adria. tolli poſt* Innoc. *in cap. cum nominis. extra. de conceſſio. præbend.* & dixi ſuprà § 37. *num.* 10. Verum eſt quod ego dictum illud ibi limitavi non exiſtente alio poſſeſſore: ſed quid facilius in quaſi poſſeſſione (quæ momentanea eſt, *C. ubi de momen. poſſeſſ. agitur per to.*) interpellarique dominum caſtri nigri de antiquiore & titulata poſſeſſione docere, & ſic repente ex improviſo abſente impedito vel mortuo vaſſallo, manum injicere. & ſic vaſſallus vel ejus hæres periclitabitur & inconſultè abnegando poterit eſſe in periculo commiſſi vel interim dum ſollicitus erit de reſcripto regio comparando & receptione per manum ſupremam aliquot menſium vel annorum fructus excident quos conſignare oportebit. Ad quæ pericula, ſumptuſque præcavenda poteſt ex nunc curare recipi per manum ſupremam. Præſtat enim in tempore occurrere, quam poſt vulnus inflictum remedium quærere, *l. ult. C. in quibus cauſ. in integrum reſtit. non eſt neceſſaria.*

37. Enimvero maxima & diametralis eſt differentia inter hos duos caſus, de quibus ſuprà *eod. num.* 28. quia in primo non ſolum eſt differentia & controverſia perſonarum, ſed rerum dominantium. In ſecundo vero caſu non eſt differentia nec controverſia rei dominantis quæ unica eſt, certa & indubitata: ſed tantum controverſia perſonalis quæ eſt accidentalis, incidens & temporalis. Tunc enim proprie non eſt quæſtio feudalis, ſed tantum quæſtio patrimonii, videlicet uter ſit dominus loci dominantis non tanquam dominantis niſi incidenter, ſed tanquam fundi. Tunc enim non diſputatur de ea re, ut de feudo, ſed ut de fundo, quæ multum differunt, ut diximus ſuprà § 1. *gloſſ.* 5. *num.* 20. & ſi quæſtio uter ſit dominus fundi, & an in hujus vel illius bonis ſit, impertinens eſt ad rem & materiam feudalem quæ reſpicit rem & non perſonam, ut late probatum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ. 5 in princip.* Et præſertim ipſa dependentia feudi de qua ſola in hoc §. & in hac materia agitur, mere realis eſt & non perſonalis, & in ea tantum agitur de jure rei & non de jure perſonæ, quia ſubfeudum non dependet a perſona niſi ratione rei dominantis: ſed dependet à re dominanti ſimpliciter & perpetuo & immobiliter, quicumque ſit dominus loci dominantis, hunc enim vel illum eſſe dominum loci, caſuale & accidentale eſt, temporarium & mutabile, cum brevi momento res mutet dominos. Res autem præſertim ſoli ſemper eadem ut immobilis maneat, ut tetigi ſuprà §. 51. *num.* 54. *&* 68. ſive igitur duo contendant de hæreditate Titii, hæc quæſtio nullomodo feudalis eſt, quamvis in ea hæreditate ſint feuda vel alaudia à quibus feuda dependent. Idem ſi judicio particulari litigent de proprietate vel poſſeſſione certi feudi vel caſtri, hæc quæſtio nullo modo feudalis eſt, ſive res illa ſit feudalis vel non, ſive ab ea dependeant feuda, ſive non, ut in dicto 2. *caſu.* Sed quando ſinguli habent ſuum feudum vel caſtrum de quo non contendunt, ſed dicunt quiſque feudum controverſum moveri à ſuo caſtro, ut in priore caſu, hæc demum proprie cauſa feudalia eſt.

38. Et ſic prior iſte caſus principaliter & primario ſpectat ad materiam & deciſionem hujus §. non autem ſecundus caſus, niſi ſecundario & incidenter. Quare non eſt dubium ſi hoc ſecundo caſu contingat alterum tantum contendentium eſſe in vera & pacifica poſſeſſione loci dominantis indubitati, quin vaſſallus teneatur & poſſit tuto fidelitatem præſtare, jura ſolvere poſſeſſori loci dominantis indubitati, & inveſtituram recipere ab illo & ad id ab eo cogi non obſtante reſcripto per vaſſallum impetrato ad finem receptionis per manum ſupremam vel ſequeſtrem. Receptus enim in fidem per poſſeſſorem loci dominantis indubitati, eſt in fide ſeu, ut ita loquar, in vaſſallagio reſpectu omnium prætendentium eumdem locum dominantem vel jus vel in partem in eo. Receptio enim facta per poſſeſſorem loci dominantis conſervat jus veri domini ejuſdem loci.

39. Ita quod receptus & inveſtitus à poſſeſſore feudi dominantis ſemper dicitur, & verè eſt antiquus vaſſallus reſpectu veri domini loci dominantis quandocumque ſupervenientis, etiam ſi nullam cauſam prehendat a dicto poſſeſſore, ut dicemus infra §. 65. etiamſi illum ut injuſtum poſſeſſor m evincat. Faciunt quæ diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. 1. in fi.* Confirmatur, quia * vaſſallus non recognoſcit dominum feudi ut ipſum ſive ratione perſonæ ſuæ, ſed ut dominum loci dominantis, & in ea qualitate reali ad quam refertur & limitatur inveſtitura. Et ſic quicquid ſit de jure vel nomine perſonæ, ſemper videtur inveſtitus à vero domino, ſeu nomine veri domini, ex quo in qualitate & nomine loci veri dominantis.

* Vaſſallus quo reſpectu dominum recognoſcat.

40. Quæ omnia ceſſant quando ab alio prætenditur feudalitas ratione alterius loci dominantis. Vaſſallus enim inveſtitus ratione certi loci dominantis ſemper eſt novus, imò nullus vaſſallus ratione alterius loci cui ſemper ex defectu hominis feudum apertum eſt. Rurſus probatur per textum hujus §. ibi, *quand entre plusieurs ſeigneurs,* non dicit inter plures perſonas, ſed inter plures dominos. & ibi, *que chacun d'iceux ſeigneurs,* quæ omnia verba non ad nudas perſonas, ſed ad duos diverſorum locorum referuntur. Et conſequenter quando contenditur inter plures dominos ratione diverſorum locorum quæ dominantia prætenduntur. Et rurſus in textu. ibi, *mouvant de luy.* Et ſic hic § loquitur quando plures contendunt non communiter, ſed oppoſitè & contrariè. Et ſic caſu quo prætenduntur plura & diverſa loca dominantia, & conſequenter iſte textus propriè non loquitur quando ſunt plures prætendentes ratione ejuſdem loci dominantis quem quiſque ſuum prætendit. Tunc enim propriè non litigant de feudo nec feudi dependentia, nec ejus feudalitas revocatur in dubium. Nec ullo modo controverſa eſt, ſed dumtaxat dominium loci dominantis, & ſic propriè hoc ſecundo caſu non loquitur hic textus nec habet locum hoc caſu niſi per viam extenſionis quando eſt eadem ratio: ſed non eſt eadem ratio quando hoc etiam ſecundo caſu alter ſolus eſt in poſſeſſione loci dominantis indubitati.

41. Quod autem in hoc textu etiam pendente diſcordia & incertitudine patronorum, non ſufficit ſimplex ſeu verbalis oblatio jurium utilium debitorum a vaſſallo, etiam cum cautione vel ſatiſdatione, quando alias ſunt liquida, ſed præcisè requiritur realis depoſitio & conſignatio, non eſt mirandum, etiam in primo principali caſu, quando non ſolum perſona, ſed etiam locus ipſe dominans controvertitur & incertus eſt, quia vaſſallus vult ſibi realiter & de facto impleri renovationem inveſtituræ, admiſſionem in fidem, & levationem manus, ſi injecta ſit, igitur oportet eumdem ex parte ſua realiter implere & præſtare quæ ex eadem cauſa debentur & liquida ſunt, niſi

contendentes communi conſenſu gratiam faciant, vel niſi alter eorum qui jam ea receperit, ipſemet conſignet vel ſubvaſſallum exoneret juxta notata ſuprà §. 10 *qu.* 9. Conſignatio autem jurium utilium prompta eſt & liquida quando apertura feudi eſt per emptionem & quintum vel etiam ſubquintum pretii debetur: Sed quomodo conſignabitur relevium ut quando feudum ex parte vaſſalli aliter quàm per venditionem vel lineam directam eſt apertum? Breviter reſpondeo, quod vaſſallus tantam ſummam conſignare debet, quæ circiter & veriſimiliter aſcendat ad valorem fructuum unius anni feudi, per notata §. *eo.* §. 47. *gl.* 3. & ſi minorem ſummam conſignet, contendentes de patronatu poterunt hujuſmodi conſignationem impugnare, & receptionem vaſſalli per manum ſupremam impedire, aliàs non. Ex his videretur materia hujus §. plene ſatis expedita, ſed multo plura cogitanda occurrunt, & ſelectiora magis, quam neceſſaria per quæſtiones expediendo.

42. Primo quæro, de effectu hujus admiſſionis in fidem per manum ſupremam: Utrum tantum operetur quantum admiſſio & inveſtitura ab ipſo vero patrono facta? & videtur quod in omnibus & per omnia eumdem operetur effectum, quemadmodum admiſſio & inveſtitura facta à vero vaſſallo & ſpeciali procuratore patroni omnino æquipollet facto patroni. * Factum enim judicis ex juſta cauſa procedentis non eſt minoris virtutis & efficaciæ quàm factum veri procuratoris, imò reputatur factum ipſius partis participalis, *l.* 1. *C. in cauſ. jud. l. ſi ob cauſam. C. de evictio.* Alexand. *conſil.* 11. *lib.* 8. & maxime in hoc caſu in quo judex ſpeciale ad hoc mandatum habet à lege hujus conſuetudinis, cujus authoritate nullus decipi debet, *l.* 1. *C. de his, qui veni. ata. impetra.* Præterea attento quod ex tacita hypotheſi contendentes de patronatu, ab hujuſmodi admiſſione per manum ſupremam non appellaverunt, & ſic cenſentur conſenſiſſe, & factum judicis approbaſſe, *l. ab eo. C. quomodo & quand. jud. in l. hi qui. C. de appellatio. l.* 1. *C. ſi ſup. in integr. reſti. poſtu. fuer.* vel ſi appellaverunt, acquieverunt, aut aliàs factum judicis confirmatum fuit, quod in idem recidit. Si autem contendentes de patronatu, in hoc concordaverunt quod ab utroque eorum ſimul, vel à procuratore communi conſenſu deputato vaſſallus reciperetur, certum eſt idem per omnia eſſe, ac ſi per illum ſolum qui ex illis verus eſt & reperitur eſſe patronus, factum eſſet, poteſtas autem judicis habentis expreſſum mandatum à conſuetudine, non poteſt eſſe minor poteſtate communis contendentium procuratoris. Tum ut recordor dixiſſe *ſupra* §. 35. *gloſſ.* 3. *qu.* 1. judex hoc caſu tanquam medius ſequeſter, jura recipit ad commodum veri patroni & futuri victoris, cui totum hoc factum attribuitur, & ejus nomine renovat inveſtituram vaſſalli eum in fidem admittendo, eique eodem nomine manum levando.

* Factum judicis reputatur factū partis.

43. Et hæc veritas, niſi ſicubi appareat de evidenti ratione differentiæ. Sit igitur concluſio affirmativa, hanc admiſſionem in fidem & emancipationem feudi à judice factam eumdem effectum operari, atque admiſſio & emancipatio ab ipſiſmet contendentibus vel à vero patrono facta. Ampliatur primo, ſive quæratur de effectu reſpectu vaſſalli, ſive reſpectu patroni immediati vel mediati, ſive reſpectu tertii, ut in *d.* §. 35. *gloſſ.* 3. *qu.* 1. *& infrà* §. 173. ut ſtatim currat annus retractus cum limitatione quam ibi trado. Idem in ſimilibus, ut etiam conditio infeudationis impleta dicatur: quæ tamen in * forma ſpecifica implenda eſt, *l. qui heredem l. Mævius de condit. & demonſt.* Ampliatur ſecundo, nedum quandiu lis durat, ſed etiam ea finita: non enim hujuſmodi admiſſio & manus levatio proviſionalis eſt ſive temporalis: ſed abſoluta & perpetua. Unde lite finita, non tenetur vaſſallus iterum fidelitatem jurare ſeu formaliter præſtare patrono, contra quem admiſſus fuit per manum ſupremam, ſecus enim de novo patrono, ſi mutatio contigerit ex parte patroni, quemadmodum ſi mutatio contigerit ex parte vaſſalli, non prodeſt hujuſmodi admiſſio ejus ſucceſſori, ſed renovari debet etiam pendente adhuc eadem lite. Tenetur tamen etiam idem vaſſallus eumdem patronum lite finita agnoſcere, inſtrumentumque agnitionis prout & catalogum offerre. Ad quod facit *cap. ſi vero de jur. patron.* ubi libere inſtitutus ab Epiſcopo pendente lite patronorum, finita lite repræſentari debet a victore.

* In forma conditio eſt implenda.

44. Non tamen poterit iſte vaſſallus etiam negligens recognoſcendi victorem patronum, pati prehenſionem feudi ex defectu hominis, juxta §. 1. *ſuprà eodem*, quum feudum (obitante dicta admiſſione) nullo modo ſit ex hac cauſa apertum, ſed repletum & clauſum: ſed ſi negligat vaſſallus catalogum (cui agnitio ineſt) infrà 40. dies offerre, poterit prehenſionem feudi pati, juxta formam §. 6. ſuprà *eod.* Amplio tertio, etiam reſpectu jurium debitorum ex præteritis mutationibus non clauſis: quia cùm hujuſmodi admiſſio non poſſit fieri à judice niſi contendentibus de patronatu vocatis, debent excipere de præteritis juribus, & ſi liquida ſint, conſignentur, alioquin ſi tacuerint, præjudicat eis hæc admiſſio in via prehenſoria, remanente ſolum via actionis etiam finita lite, prout in ſimili *ſupra*, *in* §. 1. *gloſſ. fi. num.* 30. clarum eſt autem hujuſmodi admiſſionem nullum habere effectum, reſpectu illius qui non fuit ad hoc vocatus, & cujus vice vel nomine nihil cenſetur judex feciſſe. Amplio quarto etiam ad effectum agendi formaliter interdicto uti poſſidetis contra patronum poſt hujuſmodi admiſſionem manum feudo injicientem, in locis in quibus conſuetudo hoc expreſſim permittit vaſſallo in fidem admiſſo à patrono, ut Aurelianenſis §. 91. de Lorriz §. 52. *& ſentit conſuetudo* Nivernenſ. *eo. tit.* §. 50. idem enim debet intelligi ſive à judice per manum ſupremam, ſive ad recuſationem patroni debito modo in fidem admiſſus ſit. Amplio quinto ut idem ſit in extraordinaria ad recuſationem unius indubitati domini facta, *ut ſuprà num.* 13.

45. Fallit primo præfata regula quantum ad oblationem & traditionem catalogi, quia induciæ quadraginta dierum ad illum præſtandum non incipiunt currere ab hujuſmodi admiſſione veri patroni: ſed demum finita lite & certificato & requiſito vaſſallo, per notata *ſuprà* §. 9. *gloſſ.* 2. *in fin.* & hoc niſi contendentes concordarent in hoc, & parati eſſent per ſe vel procuratorem communem diſpungere & admittere catalogum, tunc enim ſtatim currit tempus ab admiſſione in fidem, ſive à judice per manum ſupremam, ſive communiter ab ipſis contendentibus facta ſit, & lapſis quadraginta diebus valide prehendi poterit feudum ſecundum formam *d.* §. 9. Cæterum (non enim quaquaverſus ſpeculor, aliam pro nunc invenio fallentiam, generaliter obſervanda eſt præfata regula, niſi ſicubi fortè παράλογον, hoc eſt inopinatum quoddam accidat, in quo notabilis circa hæc differentiæ ratio inveniatur.

46. Secundo quæro: Quid ſi patronus eſt Dux & * Comes, & prætendit feudum à ſe moveri ratione Comitatus, vaſſallus autem ratione Ducatus? Et pone feudum ex defectu hominis eſſe prehenſum, vaſſallus offert fidelitatem & jura tanquam Duci, patronus recuſat, petens hæc ſibi præſtari tanquam Comiti: Utrum ſit locus diſpoſitioni hujus §.

* Si dominus ſit Dux & Comes, an ut Duci an vero ut Comiti jura præſtare debeat.

Videtur quod ſic, quia quamvis ſit identitas perſonæ, tamen eſt diverſitas locorum dominantium, quæ multo plus ponderantur in hac materia, & longe plures effectus operantur, quam ſola diverſitas perſonæ, ut latè dictum eſt ſuprà *eo. num.* 37. 38. 39. & 40.

Quibus nonobſtantibus, breviter dico quòd non,

&

Et ratio in promptu eſt, quia nullus eſt alius dominus vel patronus feudi, qui contendit feudum à ſe moveri, & velit à ſe recognoſci, & ſic deficiunt termini hujus §. ſive reſpectu primi & principalis, ſive reſpectu ſecundarii caſus ſuprà *eod. num.* 28. *&* 37. Non obſtat objectum, quia verum eſt, ſed non eſt ad propoſitum in hac hypotheſi. Nullus enim contendit niſi ratione Ducatus, nemo prætendit niſi ſolus vaſſallus, cujus ſolius cauſificatio non curatur ad effectum hujus §. alias poſſet omnes omnium prehenſiones feudales & vigorem conſuetudinis eludere, allegando ſubinde jus alicujus tertii qui non producit, & de quo nihil docent: non ergo ad effectum de quo hic, ſufficeret vaſſallum allegare alium prætendere patronatum: imò etiam ſi alius ſit verus patronus, ſi non conqueratur, nec feudum prætendat, nec aliter vaſſallum pro juribus feudalibus vel competitorem pro jure patronatus proſequatur, principaliter ad hoc: neque enim ſatis eſt ſi prius forte jactationibus extra judicium vel etiam in judicio, ſed incidenter, & ad alium finem, verum ſe eſſe patronum aſſereret, & ſic non debet vaſſallus admitti in fidem per manum ſupremam, nec obtinere manum levatam, quantumcumque cauſetur alium prætendere patronatum ejuſdem feudi: imo etiamſi oſtenderet prehenſionem feudi ſui ab alio recenter factam, non ſufficit, niſi faciat illum vocari in judicio, ut ſimul adverſus utrumque & utroque audito tunc demum per manum ſupremam admittatur. Intereſt enim patroni competitorem vocari & adeſſe, ut ſciat & habeat quem proſequatur & non maneat in ſuſpenſo.

47. Imo ſi patronorum alter alterum offerat in continenti à jure patronatus evincere, & excludere, nedum totaliter, ſed etiam in ſimplici poſſeſſorio vel quaſi, non debet vaſſallus ſtatim per manum ſupremam admitti, nec ei manus levari, ſed parumper ſuperſedendum eſt, uſque ad breve tempus arbitrio judicis ita coarctandum, ut vaſſallus interim non incurrat damnum, & ſi aliter perſtiterit, vel in ſimplici poſſeſſorio evicerit, tenebitur vaſſallus eum agnoſcere & ei jura ſolvere. Alioquin nullam habebit relaxationem, vel proviſionem feudi, niſi formaliter prehenſorem in patronum abnegando, ut ſuprà §. 45.

48. Cæterum quantumcumque vaſſallus per ſe prehenſioni feudi ſui intercedat, & juſtiſſimas oppoſitionis cauſas adducat & probare offerat, nullam obtinebit proviſionem feudi, imo non audietur nec admittetur ad proponendum aliquas oppoſitionis cauſas, niſi permittat prehenſorem interim plene frui & poſſidere, ejuſque manum priùs redintegret ſi fortè eam infregerit, vel aliquos fructus feudi per ſe vel ſuos perceperit à tempore prehenſionis, ut not. ſuprà §. 29. *&* §. 45. Non prodeſt igitur vaſſallo ad manum levandam, vel etiam nudam feudi proviſionem obtinendam, offerre eumdem in patronum recognoſcere ratione alterius loci dominantis ad eumdem ſpectantis, niſi expreſſè neget feudum moveri à loco quem patronus dominantem prætendit. Tunc enim ſimplicem dumtaxat proviſionem pendente lite, & non exſtante dolo ſine periculo commiſſi obtinebit ſecundum notab. ſuprà §. 45. *num.* 14. Si autem vaſſallus offerat prehenſorem recognoſcere, non ejus nomine, ſed tanquam tutorem veri patroni, vel ratione alterius rei, vel dignitatis quæ non ſpectat ad prehenſorem nomine proprio, multominus poteſt eſſe locus diſpoſitioni hujus §. imo nec ſimplici proviſioni, niſi negatione facta & ſub periculo commiſſi.

49. Tertio quæro. Utrum diſpoſitioni hujus §. locus eſſe poſſit poſt * litem conteſtatam? Breviter dico, quod ſi non eſt conteſtata cum vaſſallo, ſed ſolùm inter contendentes de patronatu indiſtinctè, ſemper peti poteſt beneficium hujus §. quandocumque, donec lis finita ſit. Si vero lis conteſtata cum vaſſallo, adhuc poteſt habere locum diſpoſitio hujus §. ſi non interſit ejus cum quo lis eſt conteſtata: Secus ſi ejus interſit, nec poſſunt omnes varietates caſuum certa regula comprehendi, *l. mora. ff. de uſur. l. de acceſſionibus, in princ. ff. de diverſ. & temp. præſcript.* Sufficiet pauca vice exempli tangere. Pone feudum à Caio jure feudali prehendi, vaſſallum autem confidentem Titio quem pro vero patrono obſervabat, eo non expectato, ſed ſtatim ab initio Caium abnegaſſe, liteque inficialiter conſtituta tam ſuper negatione quàm ſuper commiſſo, & ſimplici proviſione feudi à vaſſallo obtenta, Titium ſuperveniſſe ſeque tanquam verum patronum cum vaſſallo adjunxiſſe. An vaſſallus conſignando petere poſſit in fidem admitti per manum ſupremam cum levatione manus? Dicendum quod non, reſpectu Caii, ſed bene reſpectu Titii, quia Caio jus commiſſi acquiſitum eſt in caſum victoriæ. Et ſic non debet interim vaſſallo manus levari, nec debet à lite eximi, ſed in ea remanere uſque ad finem declarationis vel abſolutionis commiſſi.

* De lite conteſtata.

50. Finge poſſeſſorem prehenſioni feudali ſe oppoſuiſſe, eo quod cauſaretur ſe poſſidere in alaudium, & lite ſine aliqua proviſione ſuper hoc conteſtata, ſuperveniſſe alium qui ejuſdem feudi patronatum ſibi vendicat: Utrum reus poſſit petere beneficiũ hujus §. Dicendum quod non, quia iſtud beneficium non congruit, nec introductum eſt niſi pro vaſſallo, & ad commodum ejus qui ſe vaſſallum fatetur. Unde non poteſt huic adaptari, qui fundum alaudialem, vel cenſualem, vel alterius qualitatis quam feudalis eſſe prætendit. Et juſte ab utroque vel altero de patronatu contendentium repelli poteſt ab hoc beneficio. Imo nedum ei levatio manus, ſed etiam ſimplex proviſio feudi denegabitur, tametſi inter contendentes de patronatu feudum ipſum in manum tertiam quandoque ſequeſtratur, quia quod ad vaſſallum attinet, deficiunt termini hujus §. *&* §. 45. *ſuper eodem.* Et hoc niſi à cauſis oppoſitionis ſuæ diſcederet: eiſque renuntiaret, & fundum feudalem eſſe fateretur: hoc enim cum refuſione impenſarum facere poteſt, & ſic beneficium hujus §. obtinere, videlicet admiſſionem in fidem per manum ſupremam cum levatione manus & emancipatione feudi. Si enim vaſſallus offerat clientelariam conditionem agnoſcere, & jura feudalia præſtare, eaque conſignet, ſeque excludi à cauſis oppoſitionis ſuæ, & hactenus in expenſis temerariæ oppoſitionis condemnari: amplius non intereſt contendentium de patronatu (imo eis prodeſt) vaſſallum in fidem admitti communiter vel per manum ſupremam. Si vero velit perſiſtere in cauſis oppoſitionis ſuæ, nullam proviſionem habebit pendente lite, & hoc niſi incipiat expreſſè abnegare à patronatu utrumque contendentium in patronum, hujuſmodi enim abnegatio nedum ante, ſed etiam poſt litem conteſtatam fieri poteſt. Et tunc debet proviſio feudi fieri juxta formam §. 31. *ſuprà eod.*

51. Et hujuſmodi proviſiones habent locum in quocumque ſtatu litis, niſi eſſet concluſum in cauſa, & poſſet veriſimiliter negotium ipſum principale in continenti diffiniri. Omnes * enim hujuſmodi proviſiones quæ pendente lite fiunt, ceſſant ſi in continenti lis finiri poſſit. Textus in *l. ſi is à quo in princ. ut in poſſeſſ. leg. in l. 3. §. ibid. ff. ad exhib. Fac. l. 1. C. de oper. no. nuncia.* de quo plenius infrà §. 78. Imo etiàm lite ſemel per ſententiam diffinitivam deciſa, ſi appellatum ſit & nondum poſſit in continenti appellatio terminari, locus eſt interim hujuſmodi proviſionibus, ſicut & pendente lite principali.

* Ceſſant proviſiones quando principale ſtatim decidi poteſt.

52. Rurſus pro ampliori declaratione finge patronum, Ducem. & Comitem prehendiſſe feudum ratione Comitatus, vaſſallus ſe oppoſuit prætendens feudum ſuum moveri ab actore ratione Ducatus, & quia negavit à Comitatu moveri, ſuper hoc lis inficialiter conſtituta fuit, & ea pendente ſimplex proviſio feudi facta vaſſallo, deinde contingit actorem decedere re-

Digitized by Google

liꝺtis duobus hæredibus, uno in Ducatu, altero in Comitatu ſuccedente, novus Comes reſumit litem in ſtatu ſuo contra vaſſallum, novus autem Dux tanquam tertius litem ingreditur, prætendens ſeudum à ſe moveri: vaſſallus hoc videns petit ſe per manum ſupremam admitti, & manum levatam loco ſimplicis proviſionis concedi: Dux conſentit, Comes impedit, quid juris? Et videtur vaſſallum debere admitti, quia per notab. *ſuprà* §. 31. *quæſtione prima*, *numero ſexto*, vaſſallus eſt extra periculum commiſſi, & ſic hoc reſpectu non intereſt vaſſallum admitti. Verum eſt quod ſua intereſt ratione impenſarum litis conteſtatæ cum vaſſallo, ſed facile eſt in hoc providere, quia illæ impenſæ pendent à victoria & eventu cauſæ principalis patronatus cum Duce. Et ſic vaſſallus poteſt hoc reſpectu remanere in lite pro impenſis ſui temporis, ut eas recuperet à Comite, ſi ſuperetur vel eidem eas ſolvat victo Duce. Sed hoc non impedit quin vaſſallus interim per manum ſupremam in fidem admittatur, plenamque manum levatam obtineat. Pro reſolutione diſtinguendum eſt: Aut Comes nihilominus inſtat & perſeverat ad finem commiſſi adverſus vaſſallum propter præcedentem negationem, & non erit locus beneficio hujus §. niſi reſpectu Ducis ſi velit manum injicere, vel urgere vaſſallum, ut ſuprà *eod. num.* 49. Aut vero Comes non perſeverat ad finem commiſſi, & erit locus beneficio hujus §. remanente vaſſallo in lite pro impenſis temporis ſui dumtaxat.

53. Non obſtant notata *ſuprà* §. 31. *quæſtione prima*, non eſſe hoc caſu locum commiſſo etiam prehenſione facta ratione Comitatus declarata valida, quia illud eſt verum, quando negatio non eſt facta doloſè & ſcienter. Secus ſi conſtet vaſſallum ſciviſſe feudum moveri à Comitatu, & tamen id abnegaverit, quia tunc non excuſatur à pœna commiſſi ex eo quod eumdem patronum ratione Ducatus vel alterius loci dominantis recognoſcere voluerit, per *notab. ſuprà* §. 30. *quæſtione prima*, quum igitur patronus vel Comes probare poſſit & velit negationem ſcienter vel ex craſſa & ſupina ignorantia eſſe factam, non debet vaſſallus per manum ſupremam admitti, & generaliter ubicumque negatio facta eſt per vaſſallum, ſive nondum ſit lis conteſtata, ſive ſit, & alius accedat patronatum prætendens, non erit locus huic §. quandiu patronus abnegatus prætendere poteſt, & prætendit commiſſum. Secus extra caſum & periculum commiſſi ſecundùm prædicta. Ex quibus facile eſt ſtudioſo colligere, quid in cæteris (quæ multa circa hæc omitto) exemplis dicendum ſit.

*De ſubfeudo prehenſo, & an ſubfeudatarius poſſit per manum ſupremam inveſtiri.

54. Quarto quæro. Pro pleniori elucidatione praxis: Titius ratione feudi ſui * ſubfeudum prehendit ex cauſa ſuprà §. 1. Caius feudalis dominus Titii ex eadem cauſa manum injecit eidem rei tanquam feudo immediato & æquali feudo Titii. Non eſt dubium locum eſſe huic §. quanquam alter ſit patronus alterius ratione ejuſdem dependentiæ feudalis, alias nulla eſſet quæſtio: ſed quæritur an prehenſionem paſſus, poſſit per manum ſupremam inveſtiri à Caio? videtur quòd non, ne Caius gerat vicem duorum contendentium contra notab. in *leg. ſi conſul. de adoption.* Aliud enim eſt conſenſus alterius contendentiũ, aliud ſuprema manus, ut eſt textus hic, & minus in eodem ſubjecto concurrunt quam inſtituens & inſtitutus. cap. ult. extra de inſtitutio. Paulus, Jaſon. *l. Senatus in fine delegat. prima*, propter nimiam diſcrepantiam terminorum ſuperioris & inferioris. Bald. *l. ex placito. C. de rerum permut.* Tum ſecundo, quia videretur judex in ſua cauſa contra Titium. *C. ne quis in ſua cauſa judicet.* Reſponde breviter: Hoc verum eſt ſi Caius non habet juriſdictionem vel alias non cognoſcit de illa cauſa. Secus ſi habet juriſdictionem ſuprà illa feuda, & ſuus judex vel officialis de cauſa cognoſcit, prout ſolent domini locorum per ſuos officiales de cauſis ſuis vel procuratorum ſuorum, quod idem eſt ut imperator, *in l. proximè de his quæ in teſtamento delent. l. Titius de heredib. inſtituend.* Angel. *l.* 1. *ne quis in ſua cauſ.*

55. Mero ergo jure poteſt Caius vel ejus judex cognoſcere, ſed Titius poteſt illum juſte recuſare duplici ratione. Prima, ordinaria & perpetua. Quia cùm ſit inferior (hoc eſt non princeps ſupremus) non poteſt eſſe judex in ſua cauſa, videlicet quando in ipſo negotio principali eſt pars principalis, ut hic ubi non agitur de acceſſoriis, nec de quodam fructu vel relevio momentaneo, ſed de ipſo jure perpetuo, ſeu proprietate perpetua, & ſic poteſt indiſtinctè recuſari, quamvis alias non poſſet abſque alia cauſa recuſari, ſi tantum ageretur de quodam relevio, vel alio jure ſemel ſolvendo, præcipua & perpetua cauſa exiſtente in confeſſo & extra controverſiam. Secunda ratione incidenti & occaſionali, quia veriſimiliter timendum eſt quod ſi talis judex videat ſe non poſſe juſtè fidelitatem adjudicare domino ſuo, ſed illam deberi Titio, non adjudicabit illi, ſed dubitabit, aut dubitationem fingens recipiet vaſſallum mediatum per manum ſupremam: ſequeſtrando vaſſallum immediatum quem ſpoliare erubeſcit, & forſan diffinitive excludere niſi metu mulctæ judicis appellationis coerceretur, qui non ſit judex tum Regius, & ſic obnoxius eſt mulctæ malè judicando, & interim ſubvaſſallus eximetur à periculo fructuum damno patroni immediati. Qui etiamſi nobilis ſit, cogetur litigare in prima inſtantia coram præpoſito ſeu judice primi gradus, & interim in ſecunda inſtantia coram Baillivo judice ſecundi gradus domini ſui: quia Regium illud edictum decretum anno 1536. de quo ſuprà eodem numero viceſimotertio non habet locum in judicibus curiarum dominicalium, ut dicto numero viceſimotertio dixi; vaſſallo ſuo forte colludente exempto à periculo fructuum, niſi Titius ab interlocutoria receptionis per manum ſupremam appellaverit.

Secundo fortè & tertio, & quarto ſemper ſub periculo mulctæ. Ad hoc enim judices, etiam ſupremi, valde proclives ſunt, ut infra eodem numero. Quare ad hæc pericula & incommoda evitanda & ne ſubditis immediatis detur occaſio colludendi, juſtam habet cauſam recuſandi. Et dico abſolutè recuſandi non tam perſonam judicis, quam totum tribunal & primi & ſecundi gradus domini ſui, & ad judicem Regium vel ſuperiorem immediatum domini ſui in prima inſtantia, ſine formula & periculo appellationis, hoc eſt per viam querelæ ſeu primæ inſtantiæ recurrendo. Nec hoc caſu locus eſt conſtitutioni anni 1539. §. 11. & §. 15. quia loquuntur quando non rejicitur ipſa juriſdictio, nec ipſum tribunal, ſed tantùm certa judicis perſona etiam nunc totum in ſe traditur & univerſum tribunal dominicum rejicitur. Et eſt potius declinatio totius fori, quàm recuſatio judicis. Hoc ergo caſu merito judex Regius Præſidialis naturalem & originalem ſuam juriſdictionem cum habitu ſemper retinet, & in actum reſumit. Faciunt quæ dixi ſuprà §. 2. *gloſſ.* 3. *num.* 19. *cum ſequ.*

56. Cæterum apud quemcumque de cauſa cognoſcentem, ſive ſit judex Caii, ſive judex Regius, vel alius ad quem fortè per appellationem vel querelam alterius contendentium cauſa devoluta eſt, poteſt vaſſallus per ſimplicem libellum ſine ullo reſcripto, vel commiſſione Regis, vel alterius domini, petere ſe inveſtiri per manum ſupremam, quia hoc ipſo jure debetur ei per hanc conſuetudinem, & etiam jure communi antequam ſit nulla manus injectione præventus vel moleſtatus, quia præſtat in tempore occurrere, ut ſuprà eodem numero, hinc eſt quod quoties uterque contendens eſt vaſſallus Regis ratione feudi vel feudorum cujus vel quorum ratione facta eſt prehenſio & lis agitatur coram quocumque judice Regio vel non

Regio

Regio, judex poteſt & debet ſine aliquibus literis cancellariæ, & debita cognitione adhibita per manum ſupremam inveſtire, & ita per libellorum ſupplicum palatii præfectos ( qui delegati ſunt ) practicari vidi, & bene. Fruſtra enim precibus imploratur quod jure communi conceditur. *leg. unica. C. de theſauris lib.* 10. *l.* 2. *C. quibus non objicit. longi tempo. præſcr. lib.* 7. *l. ei qui ſe* & ibi Jaſo. *ff. de acquir. vel amitt. hæred.*

57. Sed adverte: quod dixi, vaſſallo deberi proviſionem hanc per manum ſupremam vel ſequeſtrem, intelligendum eſſe ceſſante dolo & colluſione vaſſalli juſtam etiam cauſam habentis. Alter enim contendentium promptè docens de jure ſuo eam impediet, ut ſupra *eo. num.* Et ſi judex admiſerit, appellare poterit, & vincendo in cauſa appellationis retrotrahetur ad lucrum & redintegrationem fructuum à die præhenſionis ſuæ. Præſertim ſi vaſſallus tertium illum ſuſcitaverit, & talis poſſet eſſe fraus & ingratitudo vaſſalli, ut deberet feudo privari *ſupra* §. 43. *quæſt.* 37. Et hic ne quis inexpertus putet me quæſtiones inſolitas fingere, hunc caſum vidi ſub præfectura Pariſienſi, cùm Titius partem domanii ſui feudi antiqui à Barone moventi dedit fœneratori in ſolutum reditus uſurarii ad onus recognoſcendi in feudum à Titio, eique & ſucceſſoribus dominis feudi principalis ſolvendi omnia jura feudalia, quia portio data longè ſupervalebat reditui, poſtea infidelis hæres fœneratoris recognovit Baronem: Titius manum injicit ex defectu hominis. Baro non injicit manum, ſed procurante dicto hærede, ſe jungit cum eo: hæres ille petit per manum ſupremam recipi, conſignando. Baro conſentit. Titius impedit. Certè ſi Titius promptè doceat de dicta conceſſione facta deceſſori dicti hæredis, & quod totum in idem feudum tenebat ab antiquo per inveſtituras deceſſorum Baronis, non debet hæres ille, de cujus mala fide ſatis apparet, levationem manus habere: præſertim cum inſtrumentum dictæ conceſſionis ſit in forma guarantigiæ, quæ habet executionem paratam, etiam citra privilegium contractus feudalis, & inſuper ſatis apparet de fraude & malitia dicti hæredis, qui ex ea commodum reportare non debet. Quotidiana ſunt hæc exempla, ſed adhuc frequentiora ſub conſuetudine Turonenſi, Cœnomanenſi, & Andegavenſi § 201. *& parte* 6. *& per totum*, ubi vaſſallus poteſt uni vel pluribus uſque ad tertiam partem feudi ſui alienare in ſubfeudum: ſed mox ut paululum ultra tertiam partem alienaverit, tota illa portio ſeparatur a feudo principali, & fit feudum æquè principale immediatè movens a ſuperiore ſicut antiquum principale feudum. Et ſic ſæpe uſuvenire poteſt vaſſallum injicere manum in ſubfeudum concurrente ſuperiore qui prætendit à ſe immediatè moveri. Interim ergo cum diſputatur an antiquus vaſſallus ultra tertiam partem alienaverit, vel non, & ſic an factum ſit feudum ſeparatum & immediatum, vel non, locus eſt exceptioni per manum ſupremam quæ non poteſt impediri niſi promptè docendo quia ſuper hoc non tenetur poſſeſſor ſubire litem ordinariam, ut liquebit infrà *eo. qu.* 9.

58. Quinto quæro: Quid ſi facta hujuſmodi inveſtitura, lite diu durante vaſſallus vendit, vel donat, vel relinquit hæredes collaterales? Reſpondeo, ſi lis eſt de eodem loco dominanti quod quiſque prætendit, novus vaſſallus poteſt practicare id quod §. 63. & utrique notificare, nec deinde poterit juſtam prehenſionem pati, alias ea jam ſecuta; vel ſi litigant ratione diverſorum locorum dominantium, ut ſuprà *eodem numero vigeſimo octavo, & numero* 37. vel ſi omnino vult inveſtiri, debet petere coram judice dictæ cauſæ, ut deceſſor ſuus faciat juxta hunc §. hoc enim brevius & tutius eſt quàm diverſorum locorum diverſos dominos adire. Verba enim textus ibi, *& en joüir pendant le procez*, intelliguntur ſecundum naturam feudi & conſuetudinis. Et ſic vaſſallus qui tunc eſt, tenetur conſignare jura debita, & pariter ejus ſucceſſores ſi domini petant. Quibus ſilentibus ſilere poſſunt, ut in §. *ſequenti.* Sed vel altero urgente, ſibi ut dictum eſt conſulere debent, ſed ſi ſe quoque recipi velint, hoc poſſunt, ut ſupra, perfecta eſt & abſoluta hæc inveſtitura reſpectu inveſtiti. Imo etiam reſpectu litigantium & ſucceſſorum eorum quandiu lis durat, ita quod ea durante non eſt locus §. 65. *infra eo.* Et hoc eſt quod vult dicere hæc conſuetudo, ut ipſe per manum ſupremam inveſtitus ſit tutus quandiu lis durat, quæ etiam patronis à quorum facto dependet, imputatur. Non quod lite finita feudum maneat apertum, & vaſſallus teneatur ad novam inveſtituram, ut diximus *ſuprà num.* 32. niſi ad ſimplicem recognitionem vel etiam ad fidelitatem novo domino qui non erat tempore inveſtituræ: ſed ſi pendente lite mutatio contingat ex parte vaſſalli, non lucratur vaſſallus fidelitatem & jura, ſed ſub manu ſuprema præſtare debet niſi utroque litigante patiente, ut §. *ſeq.*

59. Sexto quæro an hæc levatio manus extendatur ad præterita. Pone feudum ex defectu hominis prehenſum à Titio, vaſſallus diu tacuit, vel forte ſe oppoſuit propter inducias aut vere rem inveſtitam aut alias: tandem poſt tres vel decem annos venit Sempronius dicens ſe verum dominum feudalem: tunc vaſſallus venit ad praxim hujus §. non dubitatur de fructibus à tempore oblatæ conſignationis, & petitæ levationis manus, ſed de prius perceptis? Breviter dico quòd hæc levatio manus cum etiam citra inveſtituram ſit plena & definitiva, & non proviſionalis ut ſuprà *num.* 2. nullomodo poteſt extendi ad præterita, nec trahi retrò ante oblationes debitè factas & utrique ſignificatat, ut infrà § 63. vel conſignationem in jure oblatam & illis quibus ſit non impedientibus factam, juxta formam hujus §. fructus enim præteriti à die prehenſionis ab utroque factæ, vel à die primæ prævenientis, ex tunc illi affecti & quæſiti ſunt in caſum victoriæ, qua pendente impoſſibile eſt hanc manus levationem in præjudicium juris quæſiti & pendentis dari. Nec eſt de mente conſuetudinis quæ de præſenti & futuro tantùm loquitur, ibi, *& en joüir pendant*, & ſic retrò nihil diſponit, nihil dat civiliter. Tamen intelligitur non ſolùm à die hujuſmodi inveſtituræ per manum ſupremam, ſed à die quo vaſſallus quod in ſe eſt, fecit, eique cum effectu debita fuit, vel utroque contendentium in mora conſtituto.

60. Quid ergo fiet de fructibus temporis præteriti? Quid ſi tertio anno à prima prehenſione ſecundus alius patronus manum ſuam injecit, & per tres alios annos vaſſallus quod in ſe erat, offerre & facere diſtulit? Videretur recuperare debere fructus trium ultimorum, videlicet à tempore dicti concurſus. Quia ex tunc neuter liquidam habuit intentionem fundatam in executione juris conſuetudinis feudalis, utroque mutuo ſeſe impediente, & ſic conſuetudine neutri in jure executorio quod liquidum eſſe debet, aſſiſtente, contrarium dicendum eſt: quia ex quo non negatur eſſe feudum, & neuter dominus abnegatur, fundata eſt alterutrius intentio ad lucrum fructuum à die ſuæ prehenſionis, uſque ad diem quo vaſſallus juſta fecit vel congruè obtulit.

61. An ergo fructus illos conſignare debeat, ut hanc levationem & inveſtituram obtineat? Reſpondeo non, quia conſuetudo omnino non loquitur niſi de conſignatione jurium ſemel ſolvendorum, quæ conſtat ab illo etiamſi nunquam in mora fuiſſet, deberi, alia ratio fructuum, de quibus etiam hæc conſuetudo non loquitur. Cum autem de primis, videlicet primi termini incertum ſit an debeantur: quia ſecundo vincente neutri debentur, pro tempore vero ſequenti incertum eſt cui debeantur: Dico quod ſi lis contendentium



Digitized by Google

brevi finienda ſit, fructus illi in ſtatu ſua manebunt, ſive à prehenſore, ſive à commiſſariis, ſive à vaſſallo teneantur, alias aſſumenda eſt via utrique parti commodior & tutior, juxta notata in *l. 1. ff. ſi quis cautionibus in l. 1. §. 1. C. de aſſer. tollen.* ut videlicet ſi prehenſor eos non exegerit, vaſſallo idoneè caventi proviſionaliter interim relinquantur, vel prehenſori caventi ſi eos exegerit: quod niſi idoneè caveat vaſſallo caventi reſtituentur. Et notandum quod vaſſalli cautio ſine præfinitione temporis erit, ſed ſi prehenſor retinere velit, cogi poteſt non ſolum cavere de reſtituendo ſi contra ſe definitur, ſed etiam ſi lis diu duret, ut niſi infra tempus congruum judicis arbitrio decidatur, vaſſallo caventi reſtituere debeat: quoniam non eſt imputanda vaſſallo nimia mora ut caſus aliorum contendentium, ſed illis potius, & judex non debet invitis arbitrari minus tempus anno, per textum in *fortiori l. ult. §. ſin autem. C. de petit. hæred.* nec majus regulariter triennio. *Argum. l. properandum. C. de judic.* & in dubio favorabilior cauſa veteris poſſeſſoris & proprietarii.

62. Fructus autem ultimi triennii quos certum eſt alterutri deberi & à vaſſallo amiſſos, non debent ei etiam caventi, reſtitui vel relaxari, ſed contendentes de patronatu poſſunt eos communi conſenſu exigere, diſponere vel ſequeſtrare, & ſi vaſſallus ſit in mora reſtituendi, poſſunt levationem manus & inveſtituram hanc impedire. Quod ſi uterque habere velit, judex, poſſeſſori, vel de clariori jure docenti, vel ad minimum melius caventi, proviſionaliter relinquet, inſpecta etiam natura inſtantiæ inter eos motæ. Si enim uti poſſidetis agant proviſiones hujus judicii, inter eos ſervabuntur, videlicet ſequeſtrationis, vel fiduciariæ poſſeſſionis, quam recredentiam vocant. Poſſunt etiam invicem jus feudale condicere ſuſtinendo quiſque ſuam manus injectionem. Idem ſi alter manum non injecit, ſed pro vaſſallo cauſam tanquam patronus ſuſcepit. Idem ſi neuter prehenderit, ſed de eo jure litigant, aut extra jus contendunt.

63. His enim omnibus caſibus poteſt vaſſallus uti remedio hujus §. ceſſante quæſtione fructuum ubi nulla eſt prehenſio, ſecus ſi alter ab altero poſſeſſore vendicet, & multo minus ſi perſonali actione, puta ex legato, vel ex donato feudum dominans ſibi dari vel tradi petat, vel redemptionem quaſi à ſuis deceſſoribus ſub ea facultate venditi, quibus noviſſimis caſibus non eſt quæſtio uter ſit dominus feudalis. Quanquam quæſtio ſit de illo jure obtinendo, de quo nihil ad rem. Imò etiam in caſu rei vendicationis, quanquam jus ipſum patronatus controverſum ſit: tamen quia certum eſt quis ſit & interim manere debeat poſſeſſor, non eſt locus huic §. nec ſimili conſuetudini, ſed poſſeſſori etiam perſonaliter jura facienda ſunt, & ſolvenda ſicut domino pacifico, præſertim cùm magis rei quàm perſonæ fiant, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 2.

64. Quod autem dictum eſt hanc inveſtituram per manum ſupremam perinde valere ac ſi ipſemet dominus feciſſet, verum eſt quando bona fide obtenta fuit. Quia ſi vaſſallus ſciens feudum moveri à Titio, in odium ejus alium ſuſcitavit, ut ea occaſione dominum deturbaret, probata hac colluſione quanquam ſecundum conſuetudines Inſubriæ, *in quibus cauſis feudum amittatur, & quæ fuit prima cauſa benefic. amitt. in uſibus feud. per tot.* mereatur feudo privari, tamen quia non expreſſè abnegavit, ſaltem nulla erit dicta inveſtitura taliter obtenta, quia non ſolum vero patrono, ſed etiam ſuperiori illuſum fuit. Omnes ergo fructus lucro veri domini retro ceſſerunt & deinceps cedent, donec juſta ei facta ſint, ne ex dolo ſuo vaſſallus lucretur *l. ne ex dolo. ff. de dolo cum vulg.* qui etiam ad omne damnum condemnabitur. Poteſt etiam talis & tam evidens dolus probari ut feudo privetur, juxta notata ſuprà §. 43. *quæſt.* 37.

65. Septimo quæro: Quid ſi unus tanquam rem cenſualem prehendit: alter tanquam feudalem? Reſpondeo. Poteſt & debet poſſeſſor non plenam levationem, ſed proviſionem tantum habere pendente inter diverſos dominos lite, quorum jura & dominia in eadem re concurrere non poſſunt, ut dicemus tit. *ſeq. num.* 5. *&* 6. Nec interim cogitur judicium ſuſcipere. *l. 1. §. apud Julianum. ff. depoſiti l. ſtipulatus ſum. 2. in fi. de ſolutio.* niſi in culpa ſit: ut ſi cenſuarius Titii recognovit à Caio feudum, & poſtea uterque manum injiciat, Titius docendo de jure vetuſtiori impediet proviſionem poſſeſſoris. Etiamſi is Caium poſt manum ab illo injectam recognoverit, voluntariè enim fecit, niſi prius dominum cenſualem interpellaverit & congrue expectaverit; quo facto ſi deſtitutus alium agnovit, denunciatio negligenti imputatur, quantum ad hanc proviſionem.

66. Idem caſu converſo: Sic in terminis hujus §. ſi vaſſallus alium inſurgentem recognovit, etiam, ut prehenſionem vitaret veteri domino non requiſito, nec congruè expectato. Si enim poſtea utroque concurrente proviſionem vel etiam manus levationem petat, & antiquus dominus intra biennium terminum (qui denegandus non eſt) de jure ſuo doceat, nec in oppoſitum aliud appareat quam nova recognitio vaſſalli domino veteri irrequiſito facta, juſtè impediet antiquus dominus non ſolum remedium hujus §. ſed ſimplicem etiam proviſionem, etiam alia culpa vel colluſione non probata. Et merito. Non enim ludus puerorum ſunt hi dominicales actus, ut notat *l. ult. C. de teſtam. milit.* nec vaſſallus aut cenſuarius debet quemlibet etiam urgentem timidè ne dicam colluſoriè agnoſcere, nec domini directi debent cothurni ſeu potius mendici more quoſvis admittere, ut malè feriati quidam jactant ſe juxta Dei mandatum & ſanctas leges; cui, honorem, &c. cui tributum, &c. Non autem præpoſtere, ſed cuique jus ſuum reddere, hac enim juſta diſtributione œconomiæ, Reſpondeo, & omnis politia maximè conſtant. Sic dominus directus qui temere quemlibet admittit, periculo ſeſe damnorum & impenſarum implicat.

67. Octavo, juxta prædicta addo quæſtionem in praxi. Mulier anno 1514. emit feudum ſuum apud Moucy, & recepta per manum ſupremam obiit an. 1548. relictis liberis pendente adhuc dicta lite. Dominus de Moucy vel ejus hæredes, forte litem ignorans manum injecit ex defectu hominis. Liberi & hæredes docent de dicta ſententia, ejus executione & lite adhuc pendente. An dominus teneatur ad damna & intereſſe? Videtur quod ſic, quia lis adhuc pendet, & manus illa ſuprema, quæ feudalitatem penes ſe recipit, non moritur, ſed eſt eadem. Et ſic videtur quod ex parte patroni nulla poteſt eſſe mutatio pendente illa lite: tum quia patronus incertus, tum quia jus patronatus ſequeſtratur per ſententiam à qua non eſt appellatum: tum quia non eſſet niſi circuitus. Pariter videtur non eſſe interim mutationem ex parte vaſſalli: quia frui debet pendente lite, ut in hoc textu, ſed lis adhuc pendet, igitur prehenſio injuſta. Reſpondeo: ſi non eſſet mutatio niſi ex parte patroni, certum eſt quod deberet damna & intereſſe ſi non præmiſſis congrue proclamationibus, de quibus infrà §. 65. manum injeciſſet: ſed illis bona fide & ritè præmiſſis ſi vaſſallus vel ejus hæres non notificaverit dictam ſententiam & ejus executionem; ſatis eſt quod doctus de illa & litiſpendentia dominus conſentiat manum levari ſumptibus prehenſionis refuſis per vaſſallum qui fuit in culpa: ſed quando mutatio eſt ex parte vaſſalli, ut hîc valet & tenet prehenſio. Quod enim hic textus dicit vaſſallum debere frui, intelligendum eſt ſub onere & conditione feudali, ut nuper diximus; ſed hic ſufficiet coram eodem judice petere ut eadem ſententia prehenſore vocato continuetur & exequatur. Sed ſi illi eſſent hæredes collaterales, deberent inſuper relevium ſeu ejus æſtimationem conſignare: nec opus eſt

Digitized by Google

aliter recognitionem fidei facere in aliquo loco, ut infrà §. 63. niſi de conſenſu, & requiſitione litigantium patronatus ſuprà *eo. num.*

68. *Nono quæro, de alia quæſtione quam vidi in facto. Quidam vendidit feudum movens à domino de Courtabeuf, qui manum injecit in illud defectu hominis. Emptor intercedit, vel fortè ſe non opponendo procurat ſe citari coram præfectis libellorum ſupplicum palatii Pariſienſis, à quodam tertio ad afferendum literas acquiſitionis dicti feudi, & ſolvendum jura feudalia. Mox emptor impetrat literas in forma vulgata ut conſignando recipiatur per manum ſupremam, & manus levetur, & contra utrumque coram dictis præfectis petit homologationem. Tertius ille conſentit, ſed prehenſor (qui erat verus dominus) impedit, dicens ſe eſſe in poſſeſſione qua non debet privari pendente lite: & quod tertius ille non poſſidet feudum quod non eſt auſus prehendere, ſed tantùm acceſſit via actionis: & attento quod iſte ſolus eſt prehenſor, debet manere in poſſeſſione, in quam, vi conceſſionis feudalis & conſuetudinis generalis ritè eſt immiſſus. Tamen per ſententiam præfectorum reſcriptum homologatur abſque expenſis inſtantiæ dicti reſcripti: uterque appellat, ſcilicet prehenſor, quia reſcriptum homologatur, & manus ſua tollitur, & emptor, quia dictum fuit ſine expenſis quas prætendebat contra prehenſorem à tempore quo impedivit homologationem, præſens etiam in hoc ſenatu cum prehenſore, cauſam agebat Ægidius magiſter die lunæ 4. Januarii anno ſeſquimilleſimo trigeſimo quarto in publicis cauſarum actionibus Senatus Pariſienſis, & Petro Lyſero Præſide ſuccubuit, cliente ſuo in mulctam ordinariam ſexaginta librarum Pariſienſium & in expenſas appellationis damnato, hoc arreſtum non ſolùm durum multis videbatur: ſed etiam inſolens reſpectu præſidis, qui ſolebat initio favere appellantibus, & plura quandoque gravamina ex tempore colligere quam advocati diu meditati fuiſſent.

69. Tamen juſtum fuit arreſtum, quia quantumvis prehenſor juſtiorem haberet & probabiliorem cauſam tertio, & juſtiſſimam contra eam cauſam litigandi, tamen non habebat juſtam cauſam ulterius litigandi cum vaſſallo, ad quem nihil de lite quæ de jure patroni à quocumque movetur ſicut debitori decimarum vel alterius juris prædatorii nihil pertinet de lite ſuper eo jure contendentium. Non ergo tenetur vaſſallus juribus oblatis, & ſimul ac per eum non obſtat quin conſignentur manere in lite multo minus quàm cum res ipſa à tertio contra eum vendicatur. Eſt enim cauſa ipſi ſinet emptoris, & non venditoris, *l. 1. in princip. c. ubi in rem actio.* & tamen poſtquam venditorem laudavit, quia cauſam pro eo accepit, ſtatim extra litem & telam inſtantiæ ponitur uſque ad executionem diffinitivè. *l. venditor. ff. de judic.* Quanto fortius hic cum iſta nullo modo cauſa ſit emptoris nec rei ſuæ, ſed cauſa ſervitutis quam alienam fatetur, eique ſatisfacit? & ſic aliorum tantum non ſua cauſa eſt. Cur ergo remoram patiatur propter alienum juſtum vel injuſtum concurſum? Non ergo ad impediendam, ſed nec ad differendam proviſionem hujus §. à conſuetudine etiam publica datam, ſufficit habere titulos vel probationes de præſenti, etiam ad manum, niſi ſufficiant ad diffinitivam illico ferendam contra tertium illum, & illico feratur. Quia vaſſallo ſatis eſt quod ſive in judicio, ſive extra judicium moleſtatur: nec ad eum refert ſive jure, ſive injuria, cum non ſit cauſa ſua ſed aliena, niſi prehenſor aut alius hanc proviſionem impediens, ponat in facto, & velit in continenti probare per inſtrumenta parata, vel per interrogationem partium hunc tertium fuiſſe dolo vaſſalli ſuſcitatum, & de fraude & malitia vaſſalli, quæ ſunt valde notanda in praxi.

70. Decimo principaliter quæro: Utrum pendente * hac lite inter contendentes de patronatu, currat eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum feudum jure feudali, de quo in §. 20. *ſupra eo.* Et ut clarior ſit hæc utilis & latè patens quæſtio: Pone duobus contendentibus de patronatu, vaſſallum fuiſſe receptum per manum ſupremam juxta formam hujus §. deinde vaſſallum vendidiſſe feudum, & emptorem notificaſſe & exhibuiſſe literas venditionis utrique contendentium, ſive in judicio, ſive extra, non refert. Utrum lapſis ab hinc quadraginta diebus præſcriptum ſit retractui feudali pro hac vice? Et prima facie videretur quod non, per textum *& notata in l. contra majores. C. de inoffic. teſtam.* ubi Cyn. *col. 2.* decidit in materia retractus proximitatis non currere tempus anni ad retrahendum, pendente lite inter emptorem & venditorem, & ſequitur Bald. in tract. de jure *προτιμήσεως* ſeu prothomiſeo *col. 4.* (ita enim debet ſcribi & dici, & non prout vulgo imperiti ſcribunt & dicunt de jure prothomiſeos, quoniam *προτίμησις* Græcè, prælationem Latinè ſignificat à verbo Græco *προτιμῶ*, quod eſt profero.) Contrarium eſt dicendum duplici ratione. Prima, quia conſuetudo noluit emptorem feudi manere in ſuſpenſo & ſub incerto ultra quadraginta dies à debita notificatione, ut diximus ſuprà §. 20. *gloſſ.* 10. *num.* 6. Secunda, quia ipſi contendentes de patronatu pendente eorum lite, & ea non obſtante (ſi velint & niſi per eos ſtet) poſſent nedum à volente recipere, ſed etiam ab invito emptore exigere retractum feudalem. Patet, aut enim uterque eligit, & vult habere retractum, & poſſunt communiter retrahere, & pretium cum legalibus impenſis emptori refundere, fundumque retractum interim pendente eorum lite ſequeſtrare, vel deponere ad onus & commodum futuri victoris.

* Pendente lite patronorum currit eis tempus retractus feudalis.

71. Et ſic dicta lis non impedit dictum retractum peti & fieri ſtatim vel intra dictos quadraginta dies. Aut vero alter litigantium eligit quintum pretii, alter jus retractus. Et tunc is qui eligit quintum pretii ſeipſum perpetuo pro hac vice a jure retractus excludit. Is vero qui eligit retractum, ſiquidem aliàs non eſt in quaſi poſſeſſione patronatus, non poteſt exigere retractum, ſed congrua oblatione jus ſuum conſervare ut mox dicam. Si vero ante litem erat quaſi poſſeſſor, poſtquam ei facta eſt oblatio jurium ab emptore, etiamſi facta eſt in jure ipſi manui ſupremæ, ſtatim etiam invito emptore retrahere poteſt, cavendo tamen ei de reſtituendo feudo cum fructibus ſi ipſe retrahens ſuccumbat in lite: & alter qui quintum pretii elegit verus patronus declaretur. Debebit etiam iſte retrahens conſignare quintum pretii, quo facto levatam manum habebit contra adverſarium, & fruetur feudo, nec ſequeſtrationi feudi locus erit, ſed ſolum conſignationi quinti pretii pendente dicta lite. Et ſic patet quod dicta lis non impedit proſecutionem & exactionem retractus niſi per ipſoſmet litigantes ſteterit. Igitur dicta lis non impedit, nec remoratur curſum dictorum quadraginta dierum. Ex quibus patet nullo modo obſtare dictam deciſionem Cy. & Baldi qui loquuntur in diverſis, imò oppoſitis terminis, videlicet, quando lis eſt inter venditorem & emptorem. Et ſic incertum eſt an vera & valida ſit venditio vel non. Hic autem conſtat de vera & valida venditione, & lis infertur à tertio ſive extraneo, de quo nihil ad emptorem, ut in ſimili ſcripſimus ſup. §. 20. *gl. fi. num.* 8. Confirmatur, quia in fortioribus terminis ſi pluribus ſimul, ſed ita unus ut alteri præferatur, datum ſit tempus, tamen omnibus ſimul currit. *l. ſi maritus prævenerit in princip.* Imm. *l. 2. §. ult. & l. ſeq. ff. de adulter.* ubi notant Bar. & Ang. Peruſinus, quod quando plures poſſunt admitti ad aliquid,



Digitized by Google

omnibus cedit idem tempuſt ſecus ſi ſucceſſivè datum eſſet. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. convention.* §. 2. *num.* 81.

72. Rurſus fac feudum prius venditum, deinde à duobus ſolidum patronatum prætendentibus prehenſum. Emptor utroque vocato quintum pretii conſignat & manu ſuprema inveſtiri petit, unus conſentit, alter impedit volens retractu feudali uti, quæritur primo an poſſit? Secundo, an à corrivali eligente quintum pretii impediri poſſit & quatenus? Tertio, an interim currant quadraginta dies? Ad primum hæc quæſtio multum differt ab illa ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 6. quando ſunt plures domini pro partibus, hic autem unus eſt incertus è duobus. Et ſic nullo modo videtur iſte jus habere, quia etiamſi non deficiat eum jus: tamen quandiu incertum dictæ litis durat, probatio deficit, & ſic inadmiſſibilis eſt ad hoc petendum. Textus in *l. ſi duo. ſimul Titii de teſtam. tute.* Secundo, quia alter etiam ſi velit, non poteſt petere quintum pretii ſicut nec iſte: & ſic neuter petere poteſt hoc jus retractus, quia utrique deficit probatio, imò emptor propriè neutri tenetur quidquam offerre, nec fidelitatem nec jura: ſed tantum tenetur quintum pretii conſignare in jure & fidem offerre non alicui eorum, ſed ipſi manui ſupremæ, tanquam ſequeſtri, & ab illa inveſtiri, & plenam levationem manus obtinere. Et pariter apud acta tanquam apud manum ſupremam acquiſitionis literas exhibere, & in actis copiam exemplatam ab his, quorum intereſt legendam deponere, neutri vero eorum interim tenetur exhibere. Ut autem retrahens poteſt impediri à corrivali volente etiam ſolidum ſuo nomine retrahere. Ita poteſt impediri à volente ſolidum quintum pretii exigere.

73. Reſolvendo dico quod etiamſi neutri ſingulariter, ſed utrique parti judicialiter, ſeu potius judici literas acquiſitionis, ſeu potius copiam exemplatam conſignaverit & affirmaverit: tamen extunc quadraginta dies utriſque currunt, quia potuerunt utrique communi conſenſu retrahere. Quod ſi diſſenſerint, ſibi imputent, ut prima ratione ſuprà *num.* 52. quanquam autem neuter per ſe ſolum jus retractus mero jure interim habeat, tamen ut emptor occaſione litis non debet damnum pati: ita non debet lucrum facere de aliena, præſertim patroni calamitate: & ſic ſi uno volente quintum pretii, alter retrahere velit, iſte poteſt utrumque indemnem reddendo videlicet & corrivalem conſignatione quinti pretii integri, & emptorem ſatiſdatione reſtituendi eidem ſi retrahens ſuccumbat. Emptor enim hoc recuſans certaret de lucro, retrahens vero de damno vitando: & ſic etiam actoris cauſa potior, *l. non debet alteri. §. in re obſcura. de reg. jur.*

74. Et hoc niſi retrahere volens non eſſet ante illam litem in quaſi poſſeſſione hujus juris patronatus, quia magnum eſt commodum poſſeſſionis *§. retinendæ inſtitu. de interdict.* Et ſic emptor etiam non abnegando, nec ſubeundo periculo commiſſi poteſt tueri ſuam poſſeſſionem, nec tenetur cedere prætendenti jus controverſum ſine poſſeſſione. Et præſertim quando eſt caſtrum, cujus poſſeſſio facile recuperari non poſſet ut notatur ſuprà.

75. Nec propterea peribit jus retractus ei qui retrahere voluit, quia ex quo infrà illos quadraginta dies pretium integrum cum legalibus impenſis refundere cum dicta ſatiſdatione judicialiter obtulit, etiamſi non conſignaverit, nec emptorem in vera mora conſtituerit, juſtam per prædicta habentem recuſandi cauſam, tamen jus ſuum conſervat. *l. 3. §. Stichus Annua. junct. gloſſ. verb. quæ obtulit. ff. de ſtatulib.* Rapha. Cuma. Paul. in *l. qui Romæ in princ. de verb. oblig.* Alex. in *l. mora in princ. ſolut. matrim.* & prædicta procedunt non ſolum ſi apud acta in communi, ſed etiam ſi ſingulis emptor obtulerit quintum pretii & homagium literas exhibendo. Quod ſi uterque in ſolidum retrahere velit, mutuo ſe impediunt niſi manu ſequeſtra retrahere conſentiant. Et nihilominus tempus eis currit, niſi reſpectu ejus qui obtulit refuſionem & ſatiſdationem emptore recuſante, ut dixi. Præterea etiam fortius procedunt ſi unum feudum dominans, de quo duo in ſolidum certant.

76. Circa quod addo duodecimam quæſtionem, quam vidi in facto. Caius feudum dominans Seio vendidit ſub pacto redimendi, hæres Caii dicens contractum pignoratitium & uſurarium, oblata fide ſe immiſcet, & juxta §. 65. infrà *eo. tit.* proclamari facit & interpellari vaſſallos ut ſibi homagia faciant. Seius intercedit. Collegium tenens in feudum, mittit quemdam Riſium tanquam hominem viventem & morientem ſecundum not. in §. *præcedenti,* qui loco dominanti adito non fuit admiſſus. Collegium habet reſcriptum in forma per manum ſupremam: & per ſententiam dictum fuit, quod collegium recipietur in fidem proviſionaliter ad onus faciendi homagium per ſe, vel per dictum Riſium tanquam manu vicaria vivente & moriente. Poſt decem annos victor manum injicit ex defectu hominis & jurium.

Breviter reſponde, prehenſionem nullam utpote oblatione ſufficienti facta, quæ non extinguitur, ſed magis confirmatur per receptionem in qualitate manus ſupremæ, & ſic tanquam mutatione ſecuta, non ex parte vaſſalli, ſed ex parte patroni, opus erat nova proclamatione juxta formam §. 64. *infrà eod.* etiam ſi iſte eſſet ſecundus Titius, vel ulterior hæres victoris. Cum autem Riſius congrue oblatus adhuc vivat nullum debetur relevium, & collegium non debet mandatum dare novo homini, quia revocando priorem & faciendo novum hominem, incederet in novum relevium, ſed ſufficit quod Riſius conſtituat procuratorem, ut victorem nomine ſuo agnoſcat, & fidelitatem jam præſtitam continuet, prout in antiquo vaſſallo dicemus infrà §. 65. Non enim requiritur nova ſolemnitas, nec novum dinumeramentum reſpectu antiquorum vaſſallorum niſi impenſis novi domini.

77. Nunc habetis uberrimam materiam hujus §. plenè expeditam, quam anno 1539. menſe Auguſto urgente Typographo multas quæſtiones prætermittere coactus, tantum perſtrinxeram. Deinde in fine Novembris anno 1556. in hac antiquiſſima Sequanorum metropoli Veſontina recens à Rege Angliæ falſis calumniis perfidorum Comitis Montbelgardenſis miniſtrorum perſuaſo, Dola & profeſſione jurium publica pulſus, tutum otium beneficio & tuitione ampliſſimi & æquiſſimi Senatus hujus imperialis, liberæ & florentiſſimæ reipublicæ Veſontinæ nactus abſolvi, dum librorum meorum recuperationem à ſceleratis illis Montbelgardenſibus (qui carè mea mihi vendiderunt) authoritate ejuſdem reipublicæ expectabam, quibus (excepto ab impio Montbelgardenſi ſubſtracto tractatu meo de muneribus & honoribus editioni parato) receptis in ejuſdem reipublicæ gratiam *l. qui Roma. ff. de verb. oblig.* ibidem in eorum ampliſſimis ſcholis frequentiſſimo & denſiſſimo auditorio interpretatus ſum, & patriam rediens ab eis honorificentiſſimè diem unum comitatus ſum.

Digitized by Google

## * §. LXI.

*Olim fuit 43. TAnt que le vaſſal dort, le ſeigneur veille: & tant que le ſeigneur dort, le vaſſal veille.

## * §. LXII.

* Hic articulus 62. per novam conſuetudinem additus fuit. C'Eſt à dire que le ſeigneur ne fait les fruits ſiens auparavant qu'il ait ſaiſi, & apres la ſaiſie les fruits ſont ſiens juſques à ce que le vaſſal ait fait ſon devoir, en renouvellant toutefois par le ſeigneur la ſaiſie de trois ans en trois ans, comme deſſus eſt dit.

## SUMMARIA §. LXI.

1. *Verbum vigilo.*
2. *Patronus non vigilat ipſo jure.*
3. *Nec tempore minoris ætatis vaſſalli etiam prehenſione facta.*
4. *Etiamſi prehenſio facta ſit ſuper majore.*
5. *Dictiones, tamdiu, quamdiu, correlationem habent.*

Allegoria. HIc textus quamvis ἀλληγορικῶς ſcriptus ſit, tamen nullam habet difficultatem, & ejus materia in præcedentibus ſatis eſt expedita. In hoc autem conſiſtit allogaria, quod hic verbum, *dormire*, pro negligentem eſſe, & rebus vel juribus ſuis non intendere accipitur, & è diverſo verbum *vigilare* pro diligenter ad rem ſuam attendere, prout etiam in jure verbum* vigilare pro jurium ſuorum proſecutione & conditionis propriæ meliorante accipitur per Ulpianum in *l. quia autem. §. ſciendum. per Scævo. in l. pupillus in fin. ff. Quæ in fraud. cred.*

*Vigilandi verbum in jure.

1. Et in effectu ſenſus hujus §. eſt quod feudo ex defectu fidelitatis prehenſo, quamdiu vaſſallus dormit, hoc eſt, negligit & differt adire patronum, & juſta facere, tamdiu patronus vigilat, hoc eſt, rem ſuam agit fructus & obventiones feudi lucrando, ſuprà §. 1. & è diverſo, quamdiu patronus dormit, negligit ſuo jure uti, & prehendere feudum ſibi ex defectu fidelitatis apertum, tamdiu vaſſallus vigilat, hoc eſt liberè fruitur feudo ſuo, & omnibus juribus inde dependentibus ac ſi eſſet in fidem admiſſus & inveſtitus, & ita in toto hoc regno intelligitur hoc ſchema & loquendi figura, ſic etiam quædam conſuetudines ad verbum exponunt, ut Carnotenſ. §. 33. Aurelianenſ. §. 6. Nivernenſ. §. 11. *eodem tit.* reliquas omitto.

*Patronus non vigilat ipſo jure. 2. Ex his ſequitur quod *non ſemper, ſive non ipſo jure patronus vigilat (ut communi Francorum loquendi modo utar) hoc eſt, non acquirit ſibi fructus feudi etiam aliàs aperti, etiam quantumcumque vaſſallus negligat fidelitatem, & jura præſtare, ſed tunc demum poſtquam manu ritè injecta cœpit de facto vigilare & ſuo jure uti, quo facto ſibi vigilat cum effectu quamdiu vaſſallus dormit, ſucciſa omni ſpe reſtitutionis in integrum & omni alio remedio, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. Et ita generaliter obſervatur in toto hoc regno, & ſervandum eſt, niſi ſicubi fortè clarè probetur de contraria conſuetudine: videlicet quod feudo ſemel aperto, patronus ſemper & ipſo jure vigilet, ita quod poſt quantumcumque temporis accedat vaſſallus, vel ejus hæres, aut ſucceſſor, ad fidelitatis & jurium oblationẽ, non teneatur patronus eum admittere, niſi vaſſallus offerat & reſtituat omnes fructus feudi à tempore dictæ veteris aperturæ non clauſæ, vel niſi patiatur patronum prius tanto tempore frui feudo & fructus ſuos facere ſine homine ſeu vaſſallo, quanto vaſſalli poſſederunt ſine homagio, quantumcumque non fuerint interpellati à domino, & quanto patronus caruit vaſſallo, ſeu duravit apertura: quam conſuetudinem affirmant nonnulli vigere in quibuſdam locis ubi non ſunt conſuetudines in ſcriptis redactæ nec homologatæ, ut Stampis: ſed profecto prædura nimis & captioſa talis conſuetudo & quæ emendatione indiget & reductione ad communem generalem conſuetudinem hujus regni, de qua *in hoc* §. 1.

3. Modo quæro, ſitne aliqua fallentia ad regulam hujus §. Et prima fronte omnes dicerent quod non. Sed ego do vobis unam valde notabilem fallentiam ad primam partem hujus textus, videlicet quando vaſſallus eſt minor viginti annis, & quoties contingit pendente prehenſione feudali vaſſallum vel vaſſallos eſſe minores ætate idonea ad fidelitatis præſtationem, quamdiu enim durat illa minor ætas, patronus non facit in effectu fructus feudi ſuos, ſed tenetur eos reſtituere, vel compenſare cum utilibus juribus ſibi debitis ratione ejuſdem feudi: per textum & ibi notata ſuprà §. 41.

4. Ampliatur nedum ſi prehenſio facta ſit ſuper minoribus propter negligentiam vel dolum tutorum, & curatorum in adeundo patrono pro judiciis, ut declaravimus in *d.* §. 41. *q.* 7. ſed etiam ſi prehenſio cœpta ſit contra vaſſallum majorem & contumacem, qui in contumacia deceſſit relictis pupillis, quia contumacia perſonalis eſt, & indiſtinctè cõſuetudo dat minoribus illud beneficium, de quo in *d.* §. 41. unde licet prehenſio facta contra patrem majorem perſeveret de facto cõtra ejus filios & hæredes durante eorum minori ætate, niſi induciæ petantur, & jura utilia debita ſolvantur: tamen puto, quod interim dormiat ſive ſit in ſuſpenſo effectus ille rigoroſus prehenſionis quoad patronus faciat fructus ſuos in merum damnum vaſſalli. Et eſt ratio, quia dictis minoribus competit legitima exceptio dilatoria à conſuetudine eis data adverſus patronum, cum jure petendi inducias eis debitas à patrono per hanc conſuetudinem. Et in effectu hanc ſententiam tanquam æquiorem & humaniorem, & verbis & menti noſtræ conſuetudinis non repugnantem (quod κατὰ τὸ ἐπιεικὲς, id eſt, juxta æquum & bonum facere ſoleo hoc opere) ſecutus ſum in *d.* §. 41. *num.* 3. *q.* 1. & 7. Ad ſecundam autem partem hujus textus nullam video fallentiam.

5. Ulterius circa textualia hujus §. adverte, quod iſtæ dictiones, tamdiu, quamdiu, poſſunt in orationibus diſpoſitivis & enuntiativis mutuam habere correlationem, ita quod una poſita, vel expreſsè ponitur altera, vel tacitè implicatur. Et ut colligitur ex deciſione Bart. in *rub. ff. de cond. & dem. col.* 3. *nu.* 10. *in fin.* ſignificant tempus limitatum, ſive (ut verbis Bart. utar) indicant conditionem quamdam extinctivam beneficii vel diſpoſitionis præcedentis, de quo plenius ſcripſi *ſuprà* §. 9. *gl.* 4. *n.* 15. Tamdiu igitur ſibi vigilat patronus, quamdiu vaſſallus dormit & manum dominicam contemnit, & non ultra: & tamdiu ſibi vigilat vaſſallus, quamdiu patronus dormit & ceſſat jure ſuo uti, & non ultra.

Ex quo datur intelligi quod per quantumcumque

temporis patronus jure feudali feudo fruitus ſit, tamen quandocumque vaſſallo juſta offerente, feudum ei reſtituendum. Et quantocumque tempore patronus non fuerit uſus poteſtate feudali, tamen ſemper poteſt expergiſci & ea uti, & ſi ſubtiliter perpendamus illud verbum, quamdiu, in textu infertur quod patronus adverſus vaſſallum & è contra non præſcribit: & hoc eſt indubitatum quamdiu patronus aut vaſſallus in qualitate feudi poſſidet, ſed interverſa qualitate hujus poſſeſſionis vel quaſi, non probatur in hoc textu ceſſare inter eos præſcriptionem, ſed probatur ſuprà §. 12. *& infrà* §. 69. Et his paucis expedita ſunt textualia hujus §. materia autem in locis præcedentibus. Venio ad ſequentia, quia nolo ad extranea diffundi.

## * §. LXIII.

* Hic articulis in veteri conſuetudine fuit 45.

ITEM le vaſſal eſt tenu de faire les offres à ſon ſeigneur feodal, au lieu du principal manoir, ou autre lieu dont eſt tenu & mouvant le fief. Et icelles notifier audit ſeigneur, ou l'un de ſes officiers, ſi aucuns y en a ſur le lieu, & où ledit ſeigneur ou ſes officiers ne ſont trouvez par le vaſſal audit fief, il ſuffit notifier leſdites offres au prochain voiſin d'iceluy fief.

* Hic articulus nova conſuetudine ita mutatus eſt.

LE vaſſal pour faire la foy & hommage & ſes offres à ſon ſeigneur feodal, eſt tenu aller vers ledit ſeigneur au lieu dont eſt tenu & mouvant ledit fief, & y eſtant demander ſi le ſeigneur eſt au lieu, ou s'il y a autre pour luy ayant charge de recevoir les foy & hommage & offres. Et ce fait, doit mettre un genoüil en terre, nuë teſte, ſans eſpée & eſperons, & dire qu'il luy porte & fait la foy & hommage qu'il eſt tenu faire à cauſe dudit fief mouvant de luy. Et declarer à quel titre ledit fief luy eſt advenu, le requerant qu'il luy plaiſe le recevoir. Et où le ſeigneur ne ſeroit trouvé, ou autre ayant pouvoir pour luy, ſuffit faire foy & hommage & offres devant la principale porte du manoir, apres avoir appellé à haute voix le ſeigneur par trois fois. Et s'il n'y a manoir ou lieu ſeigneurial dont dépend ledit fief, & en cas d'abſence dudit ſeigneur ou de ſes officiers, faut notifier leſdites offres au prochain voiſin dudit lieu ſeigneurial & laiſſer copie.

## SUMMARIA §. LXIII.

1. Oblatio *jurium clientelarium debet fieri in loco dominanti, nec tenetur patronus extra locum admittere.*
2. *Fallit ſi nec vaſſallo nec ejus procuratori pateat tutus acceſſus.*
3. *Item, fallit ſi nulla ſit manſio in loco dominanti.*
4. *Principalis manſio pendet à deſtinatione patrisfamilias.*
5. *Quod prius nominatur, dignius & majus cenſetur.*
6. *Denominatio certi caſtri tanquam loci dominantis in inveſtitura non eſt de ſubſtantia, ſed de ſimplici demonſtratione.*
   *Poteſt patronus invitis vaſſallis transferre caput & ſedem loci dominantis de loco ad locum intra fines ejuſdem territorii.*
7. *Electio eſt vaſſalli an manſionem principalem, an locum unde feudum movetur adeat juſta oblaturus.*
8. *Error commiſſus in oblatione non purgatur in ſimplici notificatione, ſecus ſi verbum offero repetatur.*
9. *Quin principale.*
   *Si ſint plures manſiones æquè principales, eſt electio vaſſalli.*
10. *Si oblatio fiat ipſi patrono vel habenti poteſtatem inveſtiendi, non requiritur alia notificatio.*
    *Ordo notificationis.*
    *Oblatio non prodeſt niſi à tempore notificationis.*
11. *Vaſſallus non tenetur quærere nec adire patronum extra locum dominantem, etiamſi domicilium patroni ſit vaſſallo vicinius.*
12. *Q. 1.* Oblatio *hujuſmodi non liberat à fidelitate præſtanda.*
13. *Patronus volens purgare moram, debet adire vaſſallum vel ejus domicilium & non locum ſervientem.*
14. *Receptio in fidem per manum ſupremam idem omnino operatur ac receptio ipſius patroni.*
15. *Q. 2. An omnia jura debeant in hujuſmodi* oblationibus *exprimi?*
16. *Forma ad majorem cautelam obſervata non inducit neceſſitatem.*
17. *Solutio, quod oblatio debet eſſe ita clara & certa, ut patronus ſcire & deliberare poſſit, quid eligere debeat.*
18. *Rejiciuntur formulæ & captiones verborum.*
    *Quod eſt in relato, cenſetur ſpecificatum*

Digitized by Google

*ficatum in referente.*

19. 20. 21. *Emens feudum certo franco non diſtributo pretio, quomodo faciet oblationes ſuas patrono reſpectu feudi, &c.*

22. *Cujus impenſis debeat fieri æſtimatio.*

*Q. 3. Utrum novus acquiſitor feudi teneatur etiam jura præteriti temporis* offerre?

23. 24. *Et an ſufficiat generalis? Reſpondeo non niſi patronus interpelletur, ut præteriti temporis jura declaret.*

25. *Quid in feudis quæ reguntur more Vulquecini?*

26. *An oblatio debeat eſſe realis?*

27. *In ſimplici oblatione ſupervacua eſt verbalis exhibitio fidelitatis.*

28. *Oblatio poteſt proviſionaliter fieri.*

29. *Q. 4. Unus ex convaſſallis non tenetur* offerre *jura, niſi pro parte ſua. Nec tenetur vaſſallus pluries nec pluribus dominis offerre.*

PAtronus pro juribus feudalibus non debet adire vaſſallum, ſed è converſo, cliens debet adire patronum, ut vulgo dicitur, & hic patet, quia patronus non tenetur interpellare vaſſallum ut juſta præſtet, ſed horum defectu rectè manum injiciet feudo. E diverſo, vaſſallus ſive obviare velit futuræ prehenſioni, ſive ea facta recuperare feudum, tenetur reverenter adire patronum, eique juſta offerre.

Et ut textualia paucis expediamus, hic textus dividitur in duas partes, in prima loquitur de loco in quo debet fieri oblatio plurium feudalium. In ſecunda ibi *& icelles*, loquitur de notificatione oblationum.

1. Ex prima parte not. quod patronus non tenetur admittere oblationem & præſtationem fidelitatis & obſequii clientelaris, in quocumque etiam alias idoneo loco tempore fuerit inventus à vaſſallo, etiam in domicilio ipſius patroni: ſed poteſt eum cogere, ut perſonaliter veniat ad manſionem * principalem loci dominantis, vel ad locum unde ſpecialiter movetur feudum, ut ibi fidelitatem præſtet patrono, vel habenti poteſtatem ab eo ſi ibi inveniatur, alias præſtare offerat, deinde oblationes debitè notificet. Patet in hoc textu in quo vaſſallus tenetur, & obligatur ad duo, ſive ad unum qualificatum. Primo, ad offerendum patrono. Secundo, ad hoc faciendum in manſione principali vel loco unde feudum tenetur, & ſic non ſufficit unum ſine altero, nec ſufficit factum ſine qualitate. Jura ſunt trita, & in præcedentibus ſatis allegata. Si igitur vaſſallus fidem & jura præſenti etiam alias non impedito patrono & in ejus domicilio offerat extra dicta loca, ſive patronus expreſsè recuſet, ſive nihil reſpondeat, ipſo jure non valet oblatio, nec conſtituit patronum in mora, nec protegit vaſſallum à periculo vel damno prehenſionis feudi factæ vel fiendæ, quoniam locus fidelitatis præſtandæ vel offerendæ in honorem patroni & ejus favorem præſtitutus eſt: & eſt pars clientelaris obſequii & ſervitutis feudalis per hunc textum. Quemadmodum etiam habetur in jure, quod debitor obligatur ſolvere vel aliquid facere aut præſtare certo loco favore creditoris appoſito, ſi hoc alibi offerat etiam præſenti creditori & in ejus domo, nullius eſt momenti hæc oblatio, nec liberat offerentem à mora incurſa vel incurrenda, & periculo *l. qui Roma. in princ.* & ibi per omnes doctores, *ff. de verb. oblig. l. 3. ff. de eo quod cert. loc.* & hoc niſi creditor vel patronus oblationem extra locum debitum factam acceptare velint, prout ſæpè apud nos patroni benignè indulgere ſolent vaſſallis. Et raro opportunè aditi ſolent refutare & remittere ad locum requiſitum.

* Oblatio fieri debet in loco principali;

Ampliatur præfatum notabile, etiam ſi vaſſallus juſto impedimento detineatur quo minus ad locum requiſitum proficiſci poſſit, quia poteſt mittere procuratorem ſpecialem. Et juſtè, quamvis quandoque cum rigore poſſit patronus exigere, ut vaſſallus in hoc caſu ſaltem per procuratorem compareat & juſta faciat vel offerat in loco debito.

2. Fallit, ſi nec vaſſallo (ſine ſui culpa) nec procuratori ſuo tutus pateat acceſſus ad locum debitum, quia tunc valida erit & efficax oblatio aliàs debitè facta & notificata extra locum debitum: & tenetur patronus etiam ſi acceſſum non impediat, admittere, non enim intelligitur hæc conſuetudo in caſu impoſſibili, ſed hoc ſemper in omni diſpoſitione cenſetur exceptum, nec patronus audiendus eſſet impoſſibilia exigens vel hoc prætextu intercipiens vaſſallum. *l. impoſſibilium*, cum ibi notat. per gloſſ. Alber. & Dec. *ff. de reg. jur.*

3. Item fallit, ſi nulla ſit manſio nec vetus nec nova in loco dominanti, prout contingere poteſt: quia tunc dico quod vaſſallus poteſt oblationes ſuas facere ad perſonam patroni, nedum in domicilio patroni, ſed etiam in quovis alio loco honeſto, & ad hunc actum congruo & opportuno, eum invenerit, ſecundum quod alias de jure communi, oblatio & ſolutio fieri poteſt, juxta notata in *d. l. qui Roma. ff. de verb. oblig. in l. acceptam, ff. de uſur. in l. ſi ſoluturus, ff. de ſolut.* Et ratio eſt, quia hoc caſu deficiunt termini hujus conſuetudinis, & ſic ad jus commune recurrendum eſt. Unde non tenetur vaſſallus hoc caſu transferre, nec poteſt patronus eum remittere ad prædia vel campos loci dominantis, & idem multo fortius dicendum quando nullus eſt locus dominans: ſed feudum dominans conſiſtit in jure vel juribus incorporalibus, prout de facto vidi in quodam nobili, qui totum domanium cujuſdam feudi ſui ſubinfeudaverat.

4. Quod autem in hoc textu in fine primæ partis dicitur, vel in alio loco unde feudum movetur ideo expreſſum eſt, quod aliquando & ſæpè contingat patronum veteri & antiqua loci & dominantis manſione derelicta * novam in eo ædificare, ibique habitare & principalem manſionem (quæ in deſtinatione patrisfamilias conſiſtit) conſtituere, prout viſuntur adusque multa antiqua caſtra & arces ruinoſæ, & ferè in totum dirutæ, à quibus ab antiquo moventur feuda ab eodem loco dependentia, & ſub illius veteris caſtri vel ejus dominatione recognoſcuntur inſequendo & continuando formam veterum inveſtiturarum, & tamen tota & principalis manſio loci dominantis eſt in novo caſtro vel ædificio ſeparato. Et ſic nota, ex hoc textu quod non tenetur vaſſallus pro juſtitia & validitate ſuarum oblationum adire vetus caſtrum, ſive locum, etiam ſub cujus nomine adhuc hodie feudum renovatur, & in quo nullus habitat, dummodò ſit una alia manſio principalis in loco dominanti: ſed omnino ſufficit hanc principalem manſionem quæ pro tempore præſenti ad habitandum deſtinata eſt adire, & ibi oblationes facere, ut patet in textu.

* De nova manſione domini.

5. Sed quæritur, utrum ſufficiat vaſſallo oblationes facere in dicto veteri loco ruinoſo, eas poſtea notificando non adita principali manſione præſentis temporis, & nulla ibi oblatione facta, ita quod ſit electio vaſſalli, utro in loco actualem oblationem faciat, in veteri vel in novo? Et videtur quod non, tum quia principalis manſio primo loco nominatur, & ſic præferenda & prius adeunda videtur, quod enim prius nominatur, cenſetur dignius, *c. quorumdam.* & ibi glo. *de elect. in 6.*

* Prior manſio.

Digitized by Google

*gloſſ. in c. bene quidam, in verb. Medialanenſem. 96. diſtinct.* etiam cenſetur majus, *l. 1. ff. de albo ſcribendo.* Bal. in *l. cum quidam. in 3. oppoſit. C. de verb ſignificat.* Ang. in *l. generaliter. §. ſi quidem. ff. de fideicommiſſ.* Et magis delectum eſt præponendum, *l. quotiens, ff. de uſufruct.* ubi ſi duobus alternis annis uſusfructus relinquatur, primo, nominatus incipit habere uſumfructum, quia magis dilectus videtur, de quo plenè per Phil. Dec. in *c. Nicol. col. 1. de appell. in c. avaritia, col. 1. 2. de preb.* Tum quia ratio ſubjectæ materiæ, & id quod rei gerendæ aptius eſt, debet attendi, *l. quoties idem ſermo. de reg. jur.* Sed hic agitur de actu & obſequio clientelari, quod non fit rei ſed perſonæ, nec refertur ad rem ſed ad perſonam. Igitur principalis manſio quæ ad habitationem patroni deſtinata eſt prius debet (ſi detur acceſſus) adiri, non autem locus deſertus & antiquus niſi ſubſidiariè, & deficiente aditu manſionis habitatæ.

6. Nec obſtat quod ſub denominatione veteris & non novi caſtri fiunt renovationes feudorum, quia dico (& eſt veritas) quod denominatio veteris caſtri vel loci (etiam ſi conſtet de originali infeudatione & conceſſione feudi facta ad onus quod feudum dependeret & teneretur à tali caſtro) non ſtet de ſubſtantia (quantum ad ipſum corpus) certi caſtri, ſed ſimplici demonſtratione loci principalis, quod eſt velut totius loci dominantis: unde eſt in libera poteſtate & facultate patroni illud primum caſtrum diruere & aliud novum in qualibet parte territorii loci dominantis conſtruere: quo facto non erunt vaſſalli uno modo liberati à fidelitate præſtanda, imò aſtricti ut prius, & tenebuntur novum caſtrum adire tanquam caput loci dominantis, & in illo ſolo deinceps verificantur præfata verba originalis conceſſionis feudi; *Facit cap. cum Epiſc. de offic. ordin. in 6.* Benè verum eſt quod quando patronus non diruit vetus caſtrum, ſed novum, vel aliam domum pro habitatione ſua conſtruit in loco dominanti, tunc in dubio cenſetur velle transferre caput loci dominantis, ſed commodius vel habitare, quamdiu ſpes eſt quod caſtrum vetus inſtaurari & habitari poſſit à patrono: ſecus ſi vetus caſtrum vel caſu fortuito in totum ſit dirutum, vel etiam eo ſtante ſi conſtet caput & ſedem loci dominantis in totum tranſlatum in novum caſtrum vel novam manſionem, quod etiam invitis vaſſallis, infrà tamen limites ejuſdem territorii loci dominantis facere poteſt patronus, ut dixi, ſive vetus caſtrum funditus diruit ſive non.

7. Sed ne nimium efferar veniendo ad reſolutionem quæſtionis propoſitæ, dico, quod illa ſecunda pars alternativa principii hujus textus ibi, *ou autre dont eſt tenu & mouvant ledit fief*, non intelligitur de qualibet manſione ſita in territorio loci dominantis à quo feudum dependet & alia manſione principali: ſed intelligitur dumtaxat de certo loco territorii dominantis à quo ab antiquo & adusque feudum tenetur & movetur, ſaltem ſub cujus expreſſione & denominatione ſolitum eſt adhucuſque recognoſci & renovari, ſive ſit vetus caſtrum, turris aut domus, dummodo non ſit omninò deſtructa, & non conſtet caput & ſedem in totum alibi tranſlatam, quamvis patronus habeat pro tempore aliã principalem manſionẽ in eodem territorio, in qua ipſe vel ſui reſident: & in his terminis loquitur hic textus dicens quod tenetur vaſſallus oblationes facere vel in manſione principali, vel in loco unde aduſque feudum dependet & recognoſcitur. Et ſic pro reſolutione quæſtionis dico eſſe in mera electione vaſſalli, utrum horum locorum adeat pro ipſo actu oblationum, quia iſte textu non obligat vaſſallum niſi ad alterutrum alternativè, imò duplici & geminata alternativa, & ſic non eſt ſuper hoc diſputandum. Amplio, etiamſi conſtet vaſſallo patronum præſentem tunc & reſidentem eſſe in principali manſione ſine prohibitione acceſſus, quia nihilominus poteſt oblationes facere in loco veteri & ſolito: ſed etiam ceſſante impedimento & patente acceſſu tenetur illico præfatas oblationes notificare ipſi patrono, adeundo eum in principali manſione, alioquin corruent oblationes tanquam clandeſtinæ, ut ſtatim dicetur.

8. Ulterius circa hanc primam partem quæro, pone *plures eſſe manſiones in loco dominanti, vaſſallus autem ſive errore ſive aliàs non acceſſit ad principalem manſionem, nec ad locum unde movetur & recognoſcitur feudum, ſed acceſſit ad quamdam manſionem loci dominantis minus principalem, & ibi oblationes ſuas fecit, deinde illas notificavit ipſi patrono in principali manſione, vel ejus officialibus ſecundum quod habetur in ſecunda parte hujus textus: Utrum valeant hujuſmodi oblationes? Videtur quod ſic, quoniam notificatio totum actum oblationum cum modis & qualitatibus ſuis nedum tacitè, ſed etiam expreſsè refert & continet, igitur valent in vim novarum oblationum, notificationi inexiſtentiũ, & hoc ſaltem ſi hujuſmodi plena notificatio fiat perſonaliter per ipſummet vaſſallum, vel ſpecialem procuratorem in caſu juſti impedimenti, ita quod in hac notificatione interveniant omnia, quæ requiruntur, & ſufficiunt ad validas oblationes, & eo maximè ſi notificatio fiat ipſimet patrono, & ſi conſtet vaſſallum non ex contemptu, ſed per ignorantiam minus principalem manſionem adiviſſe. Quibus non obſtantibus dicendum, nec oblationem nec notificationem valere. De oblatione patet per hunc textum de notificatione probatur, quia qui tantum notificat nihil de novo agit nec diſponere intendit. *Arg. l. hæres palam, §. ſi quis poſt. ff. de teſta. cum vulg.* & ſic non offert de novo, ſed refert oblationem jam factam qualis fuit & adhuc eſt, ſcilicet vitioſam & nullam. Et hæc procedunt ſi notificans remaneat in terminis meræ notificationis: ſecus ſi ultra procedendo addatur vulgaris & ſalutaris illa clauſula & in quantum opus eſt de novo & iterum offert, quia tunc in vim novæ, & expreſſæ oblationis valet actus, & hoc dummodo alia omnia requiſita iterum adſint & repetantur, videlicet quod hoc fiat per ipſummet vaſſallum, vel per procuratorem in caſu in quo per procuratorem poteſt fidelitas offerri & præſtari. De obſervatione autem vel repetitione ſuperſtitioſæ quorumdam ſolemnitatis in diſtinctione, ſupplicum manum conjunctione, & flexibus genuum in ſimilibus ludicris nihil dico, quia non ſunt de ſubſtantia nec de decentia inter bonos & graves, nec apud nos curantur, *ut ſupra §. 2. gloſſ. 3. num. 5.*

* Si plures manſiones patronus habeat in qua offerre vaſſallus debeat.

9. Quid ſi in loco dominanti ſint plures manſiones æquè principales? Et videretur deficere primo pars alternativa principii hujus textus, quaſi nulla ſit principalis manſio, ex quo omnes ſunt æquales. *Principale autem propriè præeminens ſignificat, & ad unum & ſingulare refertur, & dicitur relativè & reſpectivè ad reliqua tanquam minus principalia. Et ſic videtur quod diſpoſitio & obligatio hujus textus remaneat in altera parte alternativè dumtaxat: ut hoc caſu neceſſe ſit vaſſallo ipſum locum unde feudum movetur adire pro actu oblationum feudalium Contrarium puto, quod ſit in ejus libera electione & facultate adire quamlibet dictarum manſionum æquè principalium, vel locum unde movetur feudum, & ſatis eſt quod quælibet dictarum manſionum poteſt dici principalis facto ipſo & deſtinatione patroni, cujus & hujus §. prætextu non debet vaſſallus decipi, nec à patrono intercipi. Facit quod poteſt quis habere plura domicilia æquè principalia in diverſis locis, *l. Labeo. l. aſſumptio. §. juriſprud. ff. ad municipal.* & quod tunc idem de uno quod de alio maximè in ejus præjudicium indicatur.

* Principale quid dicatur.

10. Modo venio ad ſecundam partem textus noſtri de notificatione oblationum: & nota quod aliquando oblatio fit in præſentia patroni vel habentis mandatum & poteſtatem inveſtituram renovandi: & hoc caſu non loquitur textus quia tunc non requiritur alia notificatio juxta *regulam c. cum qui certus de regul. jur. in 6. junctis not. ſuprà §. 14. nu. 12.* Aliquando oblatio fit in loco debito, ſed patrono vel alio poteſtatem habente

* Ordo notificationis.

habentè non præſente: & tunc * debet notificari ſecundum formam gradualem quæ hic habetur. Non enim ſufficiet notificare extraneo quamvis vicino propinquo loci dominantis, ſi poſſit notificari colonis aut famulis patroni in locodominanti exiſtentibus: rurſus non ſufficit his notificari ſi poſſit officialibus patroni ( inter quos nedum baillivos ſeu deputatos exercendæ juriſdictioni loci, & procuratores, quos vocant fiſcales & receptores vel procuratores generales qui propriè officiales ſunt, ſed etiam hoc caſu commiſſarios deputatos ad regimen feudi, ſi jam prehenſum ſit, comprehendi puto ) in loco dominanti exiſtentibus, per quos veriſimile eſt, citius perventurum ad notitiam patroni. Rurſus non ſufficit his notificaſſe, niſi etiam notificetur patrono, ſi ſit in loco dominanti, & ad eum facilis pateat acceſſus. Et poteſt hujuſmodi notificatio fieri etiam ex intervallo, & per quemcumque ad hoc deſtinatum à vaſſallo, dummodo alias oblatio ſit rectè facta & in loco debito. Tamen quando notificatio fit ex intervallo, oblatio non prodeſt nec protegit niſi à tempore notificationis, quia in iſto caſu hujus §. notificatio eſt pars oblationis.

11. Juxta hæc quæro, pone patronum & clientem in eadem civitate morari, & fortè in eodem vico, dormiente ſeu ceſſante patrono, cliens adit manſionem principalem loci dominantis diſtantem à civitate decem forte vel viginti milliaribus, & ibi oblationes fecit, & ſecundum formam hujus §. exiſtentibus in loco (in quo fortè non morabantur niſi ruralibus operis dediti ) vel vicinis notificavit, & confectis inde per notarios inſtrumentis rediit ad domum ſuam: poſt aliquod tempus ignorans patronus factum vaſſalli à quo fortè vix à limine vel in tranſitu ſalutabatur, manum injecit feudo tanquam aperto ex defectu fidelitatis, vaſſallus ſe oppoſuit, deinde produxit inſtrumentum oblationum & notificationis præcedentis, utrum prehenſio iudicanda ſit nulla? Videtur quod ſic per hunc textum ubi ſatis apparet in illa clauſula, *Et où ledit ſeigneur, &c.* quod vaſſallus non tenetur adire nec quærere patronum extra locum dominantem, ita quod validæ ſunt oblationes factæ & notificatæ in loco dominanti, juxta formam hujus §. licet non ſint factæ nec notificatæ in domicilio patroni, ſive domicilium patroni erat vicinum, ſive remotum, ſive commodè adiri poterat patronus extra locum dominantem, ſive non, quia conſuetudo aliud non requirit fieri quam in loco dominanti & juxta illud, nec eſt * noſtrum addere literæ, nec eſt plus requirendum quam lex requirat. *l. Gallus. §. videndum eſt. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in §. *notat. ff. de liber. & poſthum.* & notatur *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 9. & ita dicendum eſt in dubio; ſed ſi non ſumus in dubio, ſed manifeſtè conſtet quod vaſſallus quamvis concivis & vicinus nunquam juſta obtulit ad perſonam patroni, nec de hoc nec de oblationibus unquam illi locutus fuerit, ſed velut ſecreto ſeu clam à patrono factum diu tacuit, puto ex tota vicinitate & temporis lapſu præſumptionem quamdam eſſe fraudis adverſus clientem, quod ſtuduerit hoc celare patronum, & ſic videretur quod hoc caſu hujuſmodi oblatio non deberet prodeſſe vaſſallo, quoniam inter patronum & clientem nulla fraus, nullum malum ingenium verſari debet. *cap. quoniam de prohib. feud. alien.* per Lotharium in *uſibus feud.* ſubſiſto tamen, tum quia præſumptionibus non eſt judicandum, tum quia patronus & cliens non debent ad imparia judicari. *cap. unico, in fin. de form. fidel. in uſibus feud.* ſed patronus prehendens feudum non tenetur hoc notificare perſonæ clientis, nec ad ejus domicilium, ſed ſufficit exiſtentibus in loco aut vicinis notificari, ut notatur ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 2. igitur idem dicendum & concedendum in vaſſallo, ut ſufficiat oblationes notificare in loco dominanti ſecundum formam hujus §. qua ſervata non tenetur notificare perſonæ patroni,

* Nihil addendum litteræ.

nec ad ejus domicilium, nec eſt recedendum à verbis conſuetudinis ut dictum eſt. Concludendo dico retractandam eſſe prehenſionem cum reſtitutione fructuum, ſed abſque impenſis, damnis & intereſſe reſpectu patroni uſque ad tempus prolati & editi inſtrumenti oblationum, ex his textualia ſatis expedita ſunt, nec altius ingrediendo materiam hujus §.

12. Quæro primo circa effectum harum oblationum, ſuppoſito quòd ritè recteque factæ ſint, An ſint * ejuſdem effectus ſicut receptio in fidem? Breviter reſpondeo, non: tanta eſt enim differentia & tanta ſimilitudo inter hujuſmodi oblationes & renovationem inveſtituræ, quanta differentia & ſimilitudo inter legitimam & congruam oblationem debiti & realem ſolutionem vel acceptilationem creditoris. Unde quemadmodum per ſimplicem oblationem non ſolvitur obligatio, nec liberatur debitor quin interpellans ſolvere debeat, & in ultima mora conſtituatur, de quo per doctores in *l. ſi mora. ff. ſol. matr. in l. qui Romæ in princ. de verb. oblig. in l. acceptam. C. de uſu.* ita per hujuſmodi oblationes, licet interim vaſſallus ſit in tuto a prehenſione feudi, quaſi patrono in mora conſtituto, tamen non eſt ſublata nec clauſa apertura feudi, nec vaſſallus ullomodo liberatus eſt à fidelitate præſtanda, licet verbaliter ex parte ſua quantum in ſe fuit eam præſtiterit ( ut moris eſt ) ſed ſuperfluo tempore oblationum, illa enim verbalis agnitio & fidelitatis præſtatio a ſolo cliente facta, non eſt fidelitatis præſtatio nec agnitio: quum ille ſit actus duorum, ſcilicet patroni & clientis ſimul, & non alterutrius tantum, ut dictum eſt ſuprà §. 35. *gloſſ.* 2. *num.* 23. eſt igitur oblatio deſiderium & realis conatus fidelitatem præſtandi, & non obſtantibus quibuſcumque oblationibus vaſſalli, vel etiam ( quod fortius eſt ) injuſtis recuſationibus patroni, etiam ſine alia nova mutatione feudi, poteſt patronus interpellare clientem de fidelitate præſtanda offerendo eum recipere juribus debitis ſolutis.

* Oblatiò non eſt ejuſdem effectus ac receptionis fidem.

13. Et hoc caſu patronus volens purgare moram, debet adire vel mittere ad perſonam vaſſalli vel ejus domicilium, juxta not. Bart. in *l. in illa ff. de conſtitut. pecun.* Nec ſufficeret adire locum feudi ſervientis, & ibi notificare ſecundum notata ſuprà §. 1 *gloſſ.* 4. *num.* 2. quia hujuſmodi purgatio moræ non eſt actus feudalis, ſed præparatio ad actum feudalem. Quod ſi vaſſallus congruo loco & tempore interpellationis non paruerit, poſterior mora priorem & omnem effectum abſorbet. *l. illud. ff. de pericu. & commod. rei vend. l. interdum, in fin. l. ſi ſervum. §. ſequitur. ff. de verb. oblig.* Et ſic patronus ipſo jure reponitur in ſtatu in quo erat ante oblationes vel moram ſuam, & poteſt manum injicere & frui, juxta formam §. 1. *ſupra eodem*, donec ſatisfactum eſt. Hinc cœperam colligere caſus in quibus oblatio fidei tantum operatur quantum admiſſio in fidem, & in quibus non idem operatur. Sed tum brevitatis cauſa omiſi, tum quia ſatis colligi poſſunt ex notab. ſuprà §. 35. *gloſſ.* 2. *quæſt.* 7. & *quæſt.* 8. & *alibi in diſcurſu hujus tituli.*

14. Si verò vaſſallus factis oblationibus nolit in ſuſpenſo manere, debet in jus vocare patronum, & concludere, ut juribus, ſi qua debita ſint, receptis, teneatur eum in fidem admittere & inveſtire, alioquin quod ad recuſationem juribus conſignatis recipiatur a judice per manum ( ut aiunt ) ſupremam. Et ad hoc ſolent reſcriptum regium impetrare, quod non puto neceſſarium: quum iſtud jure communi legis feudalis competat & debitum ſit. Et ejuſmodi conſignatio juris in judicio, & admiſſio per judicem facta eumdem omnino effectum operatur atque receptio patroni & ſolutio jurium, quantum ad liberandum vaſſallum in perpetuum à ſolutione dictorum jurium & à fidelitate præſtanda eidem patrono. *l. obſignatione. C. de ſol.* Tum factum judicis reputatur factum partis. *l.* 1. *C. ſi ob. cauſ. jud. pign. cap. ſit.* Adde notata ſuprà §. 1,





Digitized by Google

*gloſſ.* 3. 1. 2. *&* §. 6. *gloſſ. quæſt.* 1.

* Oblatio quæ jura feudalia à patrono eligenda continere debeat.

15. Secundo quæro: Utrum ſit neceſſe quod vaſſallus in * ſuis oblationibus omnia jura feudalia à patrono eligenda nominet ſpecialiter? Dudum audivi antiquos advocatos præfecturæ Pariſienſis tenentes quod ſic, & alioquin corruere oblationes, quorum ſententia fundari poteſt, Primo in communi uſu & obſervantia modi & formæ faciendi hujuſmodi oblationes, in quibus vaſſalli ne fortè aliquid deſit, & ne ſit quod deſideretur vel reprehendatur, ſolent omnia nominatim exprimere, puta ſi novus vaſſallus acquiſivit feudum donatione vel permutatione, offeret fidelitatem & homagium ratione talis feudi tali titulo acquiſiti, una cum relevio, videlicet proventus unius anni, vel ſecundum proborum arbitramentum decem libras ad optionem & electionem patroni. Secundo fundari poteſt in §. 47. *ſupra eodem.* ubi vaſſallus certam ſummam ſpecificè offerre debet, ut patronus unum de tribus expreſſis eligere poſſit, & ſic videtur vaſſallum teneri etiam reliqua ibi alternativè ſpecificè offerre, quia non poteſt offerri electio plurimum jurium, niſi pluribus juribus expreſſis.

16. Sed primum fundamentum non valet, quia quando certus modus vel certa forma ſervatur ad majorem cautelam, vel ex mera facultate, non obligat nec facit jus, nec indicit communem obſervantiam, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. *num.* 11. *&* 12. Et ſic dato quod à tempore antiquiſſimo vaſſalli in eorum oblationibus ſoliti ſint cuncta ſigillatim exprimere, non ſequitur quod illa ſpecifica expreſſio ſit neceſſaria vel de forma: ſed quod potius ad abundantiorem cautelam fuerit facta, juxta notata in *l. ſtipulationes* §. *commodiſſimum.* & ibi per Paul. & alios *ff. de verborum oblig.* & ad ſummum ſatis eſt quod non apparet ſolitum eſſe ſententias arreſtis confirmatas reprobari oblationes, quæ non eſſent in forma illius ſolitæ expreſſionis. Secundum autem fundamentum non concludit, quia in d. §. 47. conſuetudo non determinat quanta eſſe debeat ſumma unica à vaſſallo offerenda: ſed relinquit arbitrio vaſſalli, & vult quod teneatur certam quamdam ſummam offerre, quæ ratio ceſſat duobus aliis alternativè conjunctis in dicto §.

17. Et ſic pro reſolutione concludo, quod non requiritur illa ſpecifica & ſcrupuloſa expreſſio omnium jurium quæ poſſunt cadere in relevium & eligi à patrono, dummodo oblatio ſit aliàs clara & certa, ita quod ex illa ſcire poſſit & debeat patronus quæ & qualia jura ſibi debeantur, & quid eligere poſſit. Secus ſi oblatio ſit incerta, ita quod patronus non poteſt ſcire nec deliberare quid eligere debeat, quia tunc irrita eſt oblatio, nec elidit prehenſionem factam, nec impedit fiendam. Unde ſi donatarius novus vaſſallus offerat patrono fidem, homagium & relevium de conſuetudine & ſecundum naturam feudi debitum, etiam ſi exhibeat literas acquiſitionis, alio non expreſſo, non valet hæc oblatio, quia patronus non eſt certus nec poteſt deliberare quid eligat pro relevio, ex eo quod vaſſallus nullam certam ſummam expreſſit, quæ eſt unum de tribus eligendis. Si vero vaſſallus dixerit, offero fidelitatem & decem libras, vel alia quæ debentur pro relevio, valet oblatio, quoniam per relationem ad conſuetudinem quam ſcit vel ſcire debet patronus, ſatis redditur certus, nec audiendus eſſet ad impugnandum oblationem ex eo quod non eſt facta expreſſio & oblatio ſpecifica proventus annui, vel arbitramenti proborum, idque ad electionem patroni.

* Rejiciendæ captiones & decipulæ verborum.

18. Quoniam illud eſſet mera * captio & cavillatio verborum penitus irridenda. *l. penult. ff. ad exhib. l.* 1. §. *tractori, ibi, aut verba cavillatus. ff. ad ſenat. Tertull.* & explodi debent hujuſmodi formulæ & decipulæ & aucupia verborum per quæ cadens à ſyllaba cadit à cauſa. *l.* 1. *& per tot. C. de form. & impetrat. act. ſublat.* imò per expreſſam relationem & conſuetudinem cenſentur expreſsè oblata & proventus annui & proborum arbitramentum, & jus eligendi in eadem conſuetudine expreſſa. *l. in ſumma. ff. de re judi. l. ubi autem non apparet.* §. *illud. ff. de verbor. oblig. l. ſi ita ſcripſero. ff. de condit. & demonſt.* Et illud quod eſt in * termino relato cenſetur ſpecificatum in termino referente, inquit Bald. in *l. quid interrogatus* §. *niſi forte per illum text. ff. de interrog. actio.* & idem dicendum in ſimilibus, puta in emptore feudi, quia exhibitis literis emptionis, vel ſi non ſit confecta ſcriptura, contractu toto clarè explicato obtulit fidelitatem & jura quæ debentur de conſuetudine & ex natura feudi & acquiſitionis ſuæ, alio non expreſſo, puto hujuſmodi oblationem validam & efficacem, quia per relationem ad conſuetudinem & ad contractum de quo debite certificatus eſt patronus, ſatis virtualiter & ſpecificè oblatum videtur quintum pretii. Secus ſi hujuſmodi oblatio fieret ſine exhibitione literarum & plena notificatione acquiſitionis feudi, quia tunc tanquam incerta non valeret.

* Relatum in eſt referenti.

19. Si quis certo franco non diſtributo pretio emerit feudum & cenſuale prædium ab eodem venditore, vel hæreditatem in qua erant feuda & cenſualia prædia, quomodo reſpectu feudorum faciet oblationes ſuas patrono reſpectu feudi, ut non poſſit juſtè prehendere, vel prehenſionem factam continuare cum lucro fructuum? Et videretur non ſufficere facta exhibitione literarum acquiſitionis offerre fidelitatem & jura quæ debentur in genere. Non obſtant notata in quæſtione præcedenti, quia ibi ex natura & qualitate acquiſitionis notificatæ quæ certum & determinatum feudi pretium continet, ſtatim certior efficitur patronus de juribus ſibi debitis, & ſic per relationem ad certum & liquidum oblatio eſt certa & liquida. Secus eſt hicubi alia ratio pactum reformat, quia forma contractus non continet certum determinatum feudi pretium: & ſic oblatio ad acquiſitionem relata, nec aliunde liquidata remanet obſcura, incerta & invalida, fortius nedum obſcura, ſed captioſa videtur, quia cum facta hujuſmodi oblatione patronus debeat infrà quadraginta continuos dies deliberare, & cum effectu eligere retractum feudi, vel quintum pretii (quod non poteſt facere propter incertitudinem pretii refundendi vel acceptandi) ſequitur dicendum duorum alterum, Vel oblationem eſſe nullam tanquam imperfectam, & non aſtringere patronum, nec facere quod ei tempus currat; quod non eſt iniquum & ſatis facto emptoris, qui taliter contraxerit, imputandum. Vel patronus per factum emptoris incidet in captionem & periculum amittendi dilationem deliberatoriam, quæ brevis eſt, & conſequenter jus ſuum, interim dum de liquidatione pretii diſquiritur: quod eſt iniquum, & omnino ſi alterutrum capi oporteat, juſtius eſt emptorem potius capi & damnificari utpote cum ab initio ſcire debuerit qualitates & conditiones rei, & tam ſibi quàm patrono providere potuerit. *l. qui cum alio. ff. de regul. jur.* paratuſque & expeditus, & re explorata ad petendam inveſtituram venire debuerit. *l. qui in alterius. ff. de reg. jur.* Et merito ferendus eſt patronus, ſed non inveſtituram poſtulans emptor ignorans certam & veram quantitatem pretii feudi ſibi venditi.

20. Rurſus conſidero durum nimis eſſe adſtringere emptores & contrahentes ad exprimendam & determinandam certam pretii ſingularum rerum quantitatem: quando plures res vel jus univerſale venduntur, hoc enim eſſet contra libertatem commerciorum, & publicam utilitatem, quæ coarctari non debet, ut ſæpe diximus. Unde quamvis nova conſtitutio hoc anno 1539. die 6. Septembris publicata, §. 180. jubeat ſub pœna nullitatis contractus, in omnibus contractibus ſeu inſtrumentis rerum feudalium vel cenſualium exprimi, à quibus moventur, & qualia ſint onera dominicalia: quod etiam quædam locales conſuetudines ſub pœna arbitraria cenſuerant, ut conſuet. Nivernenſis tit. *des cenſes.* §. *penult. & fin.* non tamen adigit ad

Digitized by Google

exprimendum pro unoquoque feudo vel cenſuali prædio certum & determinatum pretium, & benè: multa enim accidere poſſunt, ut (vel ceſſante directorum dominorum fraude) non expediat contrahentibus, vel non vacet tunc ſingularum rerum pretia æſtimare & diſtribuere, vel concluſionem contractus eo uſque differre: facta autem hujuſmodi venditione non eſt æquum emptorem feudi in periculo eſſe ſtatim imminente patrono fructus amittendi, donec liquidato pretio feudi, claram & perfectam oblationem facere poſſit. Clarum eſt enim venditionem eſſe perfectam & puram, quamvis nondum ſingularum rerum pretium notum ſit, quia in rerum natura eſt certum, quod ſufficit. *l. hac venditio* §. 1. *ff. de contrah. empt.* Sufficit etiam unius totalis pretii certitudò ad perfectionem venditionis, licet nulla ſit facta pretii diſtributio. *l. cum ejuſdem. ff. de ædil. edict.* & ſic illico virtus prehenſoria in feudis aperta eſt per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. Nec etiam æquum eſt patrono interim currere tempus retractus feudalis.

21. Quare rem omnem juſtis decretis temperando juxta *l. in ambiguis, in fin. ff. de regul. jur. in l. bona fides. ff. depoſiti & quæ not. ſuprà* §. 51. *num.* 86. Dico in præfato themate ſufficere plenam acquiſitionis qualis eſt notificationem; fidei & jurium ex acquiſitione debitorum oblationem ad impediendum vim imminentis, vel ſuſpendendum effectum jam factæ prehenſionis feudi. Satis eſt, enim quantum ad hoc nihil dominum celari, & oblationem ipſam per relationem ad acquiſitionem penè notificatam in tantum eſſe certam à patrono, juraque ei debita in tantum nota & liquida, quantum veritas & natura actus & præſentium rerum ſtatus ferre poſſunt. Sed prout non tenetur patronus inveſtire emptorem, niſi ſoluto quinto quoque & ſubquinto denario, & ſic (niſi concordaverint) prius liquidatione facta: ita non curret patrono tempus quadraginta dierum ad retrahendum, niſi liquidatione hujuſmodi facta & patrono notificata. Ea autem facta ſi eligat patronus quintum pretii, & emptor non ſolvat, ſed remaneat in ultima mora, poterit patronus manu injecta ex defectu hominis & jurium, fructus ſuos facere, vel ſi jam prehenſio facta erat, non tamen levatione manus reſoluta, ſed per ſupervenientem oblationem, forte etiam per inducias ad tempus à patrono datas, infra quas fieri debet liquidatio ſuſpenſi ipſo jure, ſine nova prehenſione reſumit vires & effectum commiſſi fructuum.

22. Sed modo quæritur cujus impenſis fieri debeat dicta æſtimatio & liquidatio? Breviter dico, quod impenſis emptoris ſeu vaſſalli, niſi malit certam ſummam pro vera æſtimatione quinti denarii offerre. Quo facto poteſt patronus acceptare, vel ſi ſuſpicetur infra condignum offerri, poterit ipſe impenſas æſtimationis prorogare ſub periculo eventus, ut videlicet ſi quod appareat emptorem notabiliter infra juſtum obtuliſſe teneatur nedum quod juſtum eſt offerre & ſolvere, ſed etiam impenſas æſtimationis reſarcire, nec non etiam fructus ſi forte manus injecta erat fundo, quia interim propter oblationis inſufficientiam & defectum, ſemper remanſit in mora: & conſequenter prehenſio in vigore ſuo. Cæterum modicus defectus, puta unius nummi, vel circa, non eſſet imputandus nec conſiderandus. *l. quamvis*, & ibi Bald. Imol. *ff. de condit. & demonſtrat.* ſi verò oblatio non inveniatur minus ſufficiens, patronus voluntarias æſtimationis impenſas amittat. Plura ſuper æſtimatione & portione pretii dici poſſent, quæ remitto *infrà tit. ſeq.* §. 60. *quæſt.* 5.

23. Sed juxta hæc tertio quæritur, utrum oblatio novi acquiſitoris, qui debite obtulit jura acquiſitionis ſuæ, vitietur ex eo quod non obtulit jura debita ab authore & prædeceſſaribus authoris ſui? Breviter reſpondeo diſtinguendum, ut ſcripſi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 9. *quæſt.* 4. *num.* 29. quia ſi veteres aperturæ fuerunt clauſæ, non tenetur offerre: ſi verò à prædeceſſoribus non fuit renovata fidelitas, tenetur etiam jura præteritarum mutationum offerre. Alioquin corruit oblatio tanquam imperfecta, nec protegit à prehenſione facta vel fienda in forma §. 1. *ſuprà eodem.* Nec obſtat quod iſte novus vaſſallus eſt in bona fide, & habet juſtiſſimam cauſam ignorantiæ, forte quod emit expreſsè ſine onere aliquorum jurium feudalium præteriti temporis, quia habet recurſum evictionis adverſus authorem & ad damna & intereſſe. Cæterum ſive novus vaſſallus habeat juſtam ignorantiam, ſive non, nihil (de rigore legis feudalis) ad patronum, qui ſecundum Bald. in *cap. admonet. de renuncia.* magis habet oculos ſuos ad feudum quam ad vaſſallum, & feudum exequendo juxta formam §. 1. *ſuprà eodem*, poteſt prehenſionem ſuam ſuſtinere & fundare, nedum in hac nova apertura feudi, ſed etiam in antiquiori non clauſa, & in omnibus quæ ſupervenerunt, & omnia jura non præſcripta exigere ante manumiſſionem feudi & admiſſionem vaſſalli.

24. Sed ſi patronus ad oblationem novi vaſſalli nihil reſpondeat, vel cauſetur alia jura ſibi deberi ex tempore præterito: numquid huic vaſſallo ſaltem ad vitandum periculum & longam & rigoroſam admiſſionem fructuum feudi ſui ſufficiet reſpectu mutationum temporis authorum ſuorum offerre in genere jura quæ debentur ex præteritis mutationibus? Reſpondeo non, per prædicta, ſi maneat in terminis oblationis, ſed debet interpellare patronum ut declaret quæ & qualia jura ſibi debentur, & prætendit ex præteritis illis mutationibus, & offerre illi ſatisfacere, quo facto ſi patronus nolit declarare, puto generales has oblationes reſpectu mutationum præteritarum valere attenta bona fide & diligentia vaſſalli, & captioſa taciturnitate & negligentia patroni, tum quia non ſtat per vaſſallum, ſed per patronum, quominus ei ſatisfiat. Si vero patronus exprimat tot relevia ſibi deberi ex tot mutationibus, quarum ratione nulla facta eſt fidelitas, ſatisfaciendum eſt, licet iſtud aliter non liqueat nec appareat vaſſallo, alioquin niſi patronus (quod cordati & honeſti ſolent) gratiam ſaltem induciarum facere velit vaſſallo, perſeverat prehenſio facta: vel fieri poteſt cum lucro fructuum, ſalvo ipſi vaſſallo recurſu contra authorem ſuum. Et quod dictum eſt in vaſſallo ſingulari ſucceſſore, idem cæteris paribus dicendum in ſucceſſore univerſali in linea collaterali, vel etiam in linea directa, reſpectu jurium non ſolutorum à prædeceſſoribus.

25. Sed quid ſi feudum regatur more Vulquecini, & filius offerat patrono fidelitatem & jura in genere alio non expreſſo, an valeat hujuſmodi oblatio? Reſpondeo, non, niſi etiam expreſsè obtulerit relevium unum, vel niſi expreſſerit feudum cujus ratione fidem offert more Vulquecini regi, & obtulerit ultra fidem ſolvere pro more Vulquecini jura debita, quia tunc per expreſſam relationem ad certum morem novum patrono oblatio certa eſt & ſic valida. Idem in expreſſione æquipollenti, ut ſi in territorio in quo omnia feuda Vulquecini more reguntur, filius offerat fidem & jura ſolita, non poteſt ad aliud referri quàm ad relevium, & hoc certum & notorium eſt in loco. Alioquin dubia vel incerta oblatio nulla erit per prædicta.

26. An autem hujuſmodi oblatio reſpectu jurium utilium debeat eſſe realis? Reſpondeo, non; quantum ad vim & actum oblationis in ſe, & in terminis noſtræ conſuetudinis, per notata ſuprà §. 47. *gloſſ.* 3. *num.* 3. Secus ſi ultra actum oblationis tranſeundum ſit, ut quia paratus eſt patronus inveſtire vaſſallum & jura recipere, quia tunc realiter eſt ſatisfaciendum, & corruet oblatio vaſſalli ſi remaneat in mora.

27. Ulterius circa formam harum oblationum nota quod quamvis offerentes ſæpe ſoleant ultra verbum offerendi in loco dominanti exprimere ſe facere fideli-



Digitized by Google

tatem & homagium: tamen hujuſmodi expreſſiõ non eſt de forma nec de natura oblationis, ſed ſupervacua, quum non poſſet hoc fieri niſi præſente & recipiente patrono vel habente poteſtatem ab eo. Et ſic ſufficit ſimplex oblatio & inſtrumentum in quo narratur vaſſallum obtuliſſe, licet narratur feciſſe vel potius expreſſiſſe ſe facere fidem & homagium. Amplio, ut etiam ejuſmodi inſtrumentum vel ſimplex oblatio, notificetur ipſimet patrono, quia valet oblatio, nec requiritur aliud fieri, niſi patronus offerat in fidem recipere.

28. Ultimo circa formam hujus oblationis fidei & jurium, notandum eſt quod debet eſſe pura & ſimplex & conditionalis, aliàs regulariter non relevat nec tenetur patronus admittere. Tamen ex juſta cauſa poteſt hujuſmodi oblatio valida fieri ſub clauſula * reſervativa, vel per modum proviſionis dumtaxat. Quod enim ſi (prout vidi de facto) prædeceſſor) vaſſalli per errorem in catalogo comprehendit propria ſua alaudia & alia prædia quæ non erant de feudo: tamen quia deinde patronus per realem jurium feudalium exactionem conſtitutus fuit in poſſeſſione vel quaſi, juris patronatus feudalis in dicta prædia, quamvis nondum dominium directum, & jus feudale in ea præſcripſerit, poteſt poſſeſſione ſua uti. Et ſic vaſſallus pendente quæſtione proprietatis ſeu rei vendicationis & reſciſſione agnitionis ſeu recognitionis factæ per prædeceſſorem cujus eſt hæres, tenetur recognoſcere patronum & ei jura ſolvere, non tamen abſolutè & ſimpliciter, ſed perſonaliter dumtaxat, & ſine præjudicio litis & juris ſui. Idem in ſimilibus.

*Oblatio facta ſub clauſula reſervativa.

29. Quarto principaliter quæro: Quid ſi unius vaſſalli ſint plures hæredes collaterales? Certum eſt in terminis conſuetudinis noſtræ quod unus ex eis etiam cum mandato non poteſt fidelitatem & jura offerre & præſtare pro omnibus invito patrono, ſed pro ſe tantum, & hunc etiam pro parte ſua tenetur patronus admittere, ut diximus ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. quæſt.* 5. & §. 3. *gloſſ. 2. quæſt.* 1.

Sed quæritur, utrum ad validitatem oblationis ſuæ teneatur offerre integrum & ſolidum relevium totius feudi? Breviter reſpondeo quod non: ſed pro rata portionis ſuæ tantùm. Non obſtat quod relevium eſt obligatio alternativa, quia electio non eſt vaſſalli debitoris, ſed patroni creditoris, & ſic hæc obligatio de ſe eſt dividua omni reſpectu, nedum contractu & obligatione, ſed etiam petitione & ſolutione, quia electio creditoris facit ceſſare inconveniens, de quo in *l. 2. §. & harum §. ſi tamen. ff. de verborum obligat.* & dictum eſt ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. num. 46.* Minus obſtat quod forte probi viri arbitrabuntur aliquid individuum præſtandum, quia hoc caſu non arbitrabuntur niſi pro rata æſtimationis & valoris hujus partis feudi. Imò ſi ex ſpeciali lege inveſtituræ loco relevii debeatur: certum quod omnino individuum deveniendum erit ad æſtimationem pro rata portionis quam iſte habet in feudo, ut in dicta *gl. 4. nu. 45. in fin.* niſi malit patronus aliquantum differre exactionem juris ſui utilis, & cæteros convaſſallos proſequi via prehenſionis vel actionis.

30. An autem ſi ſint plures patroni debeat omnibus vel ſufficiat uni eorum juſta offerri? Reſpondeo: Aut ſunt plures patroni reſpectu certi loci dominantis, & tunc eſt expeditum quod non tenetur vaſſallus plures dominos adire, cùm ſufficiat ſemel in loco dominanti ſecundum formam hujus §. juſta offerre domino vel dominis, & oblationem notificare uni ex dominis: ſi in loco repetiatur, vel officialibus eorum, aut proximo vicino. Aut vero ſunt plures patroni ratione eorum perſonæ nullo exiſtente in loco dominanti, ut exemplum habes ſuprà *eodem num. 3. in fin.* & tunc adhuc non tenetur vaſſallus pluries & pluribus ſacramentum fidelitatis iterare vel offerre, ſed ſemel offerre & præſtare omnibus ſimul, vel uni eorum, puta antiquiori vice omnium, de quo ſuprà §. 2. *gloſſ. 4 quæſt. fin.* ubi remitto.

*Hic articulus olim fuit 47.

## §. *LXIV.

LEDIT ſeigneur feodal n'eſt tenu de recevoir la foy de ſon vaſſal en autre lieu que celuy du fief, ſi bon ne luy ſemble.

## §. * LXV.

QUAND un fief vient de nouvel par ſucceſſion, acquiſition ou autrement, à aucune perſonne, le nouveau ſeigneur ne peut empeſcher ny mettre en ſa main les fiefs qui ſont tenus de luy juſques à ce qu'il ait fait faire les proclamations & ſignifications que ſe vaſſaux luy viennent faire la foy & hommage dedans quarante jours. Et ce fait, leſdits quarante jours paſſez, ſi leſdits vaſſaux ne ſe preſentent, il peut ſaiſir & exploicter les fiefs tenus & mouvans de luy, & faire les fruits ſiens: Pourveu toutefois que ladite proclamation & ſignification ait eſté faite: C'eſt à ſçavoir quant aux fiefs eſtans és Duchez, Comtez, Baronnies & Chaſtellenies dont ils ſont mouvans par proclamation à ſon de trompe, & cry public par trois jours de Dimanches ou de marché, ſi marché y a: Et quant aux fiefs eſtans hors deſdits Duchez, Comtez, Baronnies, & Chaſtellenies dont ils ſont mouvans, par ſignification faite au vaſſal à ſa perſonne, ou au lieu du fief s'il y a manoir, ou au procureur dudit vaſſal, s'aucun y a, ſinon au prône de l'Egliſe parrochiale dudit lieu en jour de Dimanche ou autre jour ſolemnel.

## SUMMARIA §. LXV.

1. *Differentia quando feudum aperitur ex parte patroni vel ex parte vaſſalli.*
2. *Quæſt. 1. Diſpoſitio hujus paragraph. fallit 1. quandocumque feudum ex parte vaſſalli apertum invenitur.*
3. *Fallit 2. ex defectu veræ inveſtituræ.*

Digitized by Google

*Fallit 3. In prehenſione ex defectu catalogi.*

*4. Quæſt. 2. Quid ſi novus patronus ſtatim factis proclamationibus deceſſit? Mora tranſit ad hæredes & in hæredes.*

*5. Solutio quod ſucceſſori patrono non proſunt interpellationes prædeceſſoris, ſed de novo renovandæ ſunt.*

*6. Effectus moræ tranſit ad hæredes in his quæ non cohærent perſonæ, nec tranſmittuntur.*

*7. Quid in emptore vel ceſſionario novi patroni?*

*8. Q. 3. Quando quid dicatur eſſe de forma?*

*9. Interpellatio vaſſallorum in ſe eſt de forma, ſed non modus interpellandi.*

*10. Q. 4. Utrum hujuſmodi interpellationes ligent omnes tam minores quam majores vaſſallos?*

NOTA hic differentiam quando feudum mutatur ſive aperitur ex parte vaſſalli, vel ex parte patroni.

1. Si enim ex parte vaſſalli, tenetur novus vaſſallus ſtatim ad clientelare obſequium, non tamen ſtatim eſt in mora, imò nec quamdiu patronus ceſſat, ſed dico teneri ſtatim, id eſt pure, & liberum eſt patrono prehendere feudum ex defectu fidei. Et hoc niſi feudum ſit apertum per obitum ultimi vaſſalli, quia tunc expetendæ ſunt induciæ quadraginta dierum ab obitu, quibus lapſis hujuſmodi obligatio purificata eſt, ut ſuprà §. 7. Quum autem ex parte patroni ſit mutatio, ſtatim quidem feudum aperitur, & obligatio naſcitur ad fidelitatem renovandam, ſed non eſt pura, ſed per interpellationem vaſſalli à novo patrono fiendam, & lapſum quadraginta dierum immediate ſequentium purificanda. Et ratio eſt evidens, quoniam * mutatio contingens facto patroni, vel caſu in ejus perſonam contingente non debet eſſe captioſa vaſſallo, juxta notata in *l. ſi uno. §. Item cùm quidem. ff. locati.* Unde ad inopinatam captionem vitandam ſtatuit hæc conſuetudo poſt debitam interpellationem adhuc quadraginta dierum inducias,

* Mutatio patroni facto contingens, vaſſallo captioſa eſſe non debet.

2. Quæro primo: Quid ſi feudum aliàs apertum ſit ex parte vaſſalli? Hæc quæſtio duplex habet caput. Primum caput reſpicit antiquam aperturam feudi quæ erat ante adventum novi patroni & adhuc perſeverat. Secundum caput reſpicit novam aperturam quæ ſupervenit tempore novi patroni. Et breviter omiſſa diſputatione dicendum eſt generaliter & differenter in utroque capite hujus quæſtionis ceſſare diſpoſitionem hujus §. & ſolemnitatem in eo expreſſam non eſſe requiſitam: quia hic §. non loquitur niſi in caſu quando feudum per adventum novi patroni dumtaxat eſt apertum: ſecus quandocumque invenitur apertum ex parte vaſſalli, ſive ante, ſive poſt adventum novi patroni, quia tunc non habet locum diſpoſitio hujus §. ſed diſpoſitio §. 1. & 7. & aliorum ſuprà *eodem*. Et ratio eſt, quia novus vaſſallus ſcit vel ſcire debet ſe teneri & pure (ſaltem poſt quadraginta dies ab obitu quando per ſucceſſionem venit) obligatum eſſe, ad eumdum patronum, & jura feudalia offerendum & præſtandum, quæ ratio ceſſat in vaſſallo antiquo, id eſt qui ſemel juſta implevit, quia ſcit ſe liberatum, & non poteſt nec debet ſcire iterum ſe obligatum niſi præmiſſa ſolemnitate & forma in hoc §. expreſſa. Et ſic concludo, quod novus patronus liberam habet poteſtatem prehenſoriam in feuda ex parte vaſſalli quandocumque aperta: ſed non in feuda aperta per adventum novi patroni dumtaxat, niſi præmiſſa ſolemnitate hujus §. Amplio etiam ſi plures novi patroni ſucceſſivè fuerint, quia reſpectu vaſſalli antiqui qui ſemel in fide fuit, ſemper præmittendæ ſunt hujuſmodi ſolemnitates antequam ejus feudum prehendi poſſit. Ex his habes unam & primam limitationem ad hunc *ſt*.

3. Item fallit ſecundo, ut procedat in feudis antiquitus conſtitutis, ſive in quibus dudum præceſſit vera & propriè ſumpta inveſtitura, ſive implementum ex parte patroni, ita quod nunc non agitur niſi de ſimplici renovatione inveſtituræ. Secus ſi de re conceſſa in feudum vaſſallus & ſui nunquam fuiſſent verè & realiter inveſtiti, quia tunc non poteſt eſſe locus alicui aperturæ feudi, nec juribus feudalibus, quum feudum ſit magis conſtituendum quam conſtitutum. Et antequam patronus ex parte ſua impleverit, non tenetur vaſſallus ſervare juramentum fidelitatis, ut per gloſſam & feudiſtas in *cap. unico. in gloſſ. pen. verſic. utilitatem. de nova forma fideli. in uſibus feud.* Bald. in *conſ.* 466. Andræas Peudatarius. *lib.* 1. Panorm. in *conſil.* 94. *in quæſt. col. penult. num.* 5. *lib.* 2. Item tertio fallit in prehenſione ex defectu catalogi, in qua ceſſat diſpoſitio hujus §. qui loquitur ſolum in prehenſione fructuum lucratoria ex defectu hominis, unde novus patronus ſtatim ex defectu catologi prehendere poteſt feudum antiqui vaſſalli, nec aliud requiritur niſi quod lapſi ſint quadraginta dies ab admiſſione in fidem dicti vaſſalli, *ut ſupra* §. 9.

4. Secundo quæro, Quid ſi novus patronus factis interpellationibus ſecundum formam hujus §. ante deceſſerit quam homagia à vaſſallis reciperet: An ejus hæres, & aliàs novus patronus poſſit non præmiſſa alia interpellatione, vel ſolemnitate prehendere feuda? Videtur, quod ſic. Primo, quia ſemel ſatisfactum eſt formæ hujus §. & vaſſalli debite interpellati. Igitur non requiritur nova interpellatio, quum regulare ſit ſufficere unicam interpellationem, ut notatur in *l. ſi. ex legati cauſa. in l. qui Romæ §. cohæredes. ff. de ver. oblig.* Secundo, quia ratio præmittendæ hujus ſolemnitatis, de qua in quæſtione præcedenti, ceſſat hic, & oppoſita ratio locum habet, videlicet quod antiqui vaſſalli, utpote debite certificati & interpellati, ſciunt, & ſcire debent ſe teneri ad fidelitatem præſtandam novo patrono. Et cùm per hujuſmodi interpellationem, & lapſum quadraginta dierum fuerint conſtituti in mora nullam habent excuſationem. Non obſtat quod interpellans mortuus eſt, quia reliquit hæredem qui eum repræſentat, & in quem tranſmiſit jus libere prehendendi ſibi per præfatam interpellationem & temporis lapſum acquiſitum vel acquirendum, per lapſum reſidui temporis quadraginta dierum, quoniam hæres ipſo jure eodem jure uti poteſt, quo & defunctus cui ſucceſſit *l. hæredem ejuſdem. l. qui in jus. ff. de reg. jur. cap quum in jus. eod. ti. in* 6. Sicut in ſimili, interpellatio debitoris & effectus * moræ incurſæ tranſit in hæredes activè & paſſivè, & ipſo jure prodeſt hæredi creditoris & nocet hæredi debitoris moroſi per textum & notata in *l. mora. in l. ſi ſervum §. nunc videamus. ff. de verb. obligat. in l. ſi a colono* §. 1. *ff. de fidejuſſ. in cap. mora. de reg. jur. in* 6. Hinc etiam diximus ſuprà 4. *quæſt.* 4. *n.* 9. *&* 10, quod ſi tempore defuncti vaſſalli feudum erat apertum & poterat prehendi, valet prehenſio facta ſtatim poſt ejus obitum non expectato lapſu quadraginta dierum, quia fundatur in præcedenti apertura. Ita & hic prehenſio hujus novi patroni non fundatur in hac nova apertura ex perſona hujus novi patroni, ſed in præcedenti apertura ex perſona prædeceſſoris, & in diligentia & interpellationibus per eum factis, quæ tranſeunt in hæredê patroni activè, ſicut in dicto §. 4. diximus tranſire

* Mora tranſit ad & contra hæredes.



Digitized by Google

hæredem vaſſalli paſſivè. Et hæc multum urgent.

5. Tamen his non obſtantibus contrarium puto. Primo, per hunc textum ubi cuilibet novo patrono prohibetur uſus poteſtatis prehenſoriæ adverſus antiquos vaſſallos (id eſt qui ſemel in fidem admiſſi fuerunt) niſi novus patronus prehendere volens prius ſervaverit formam hujus §. qui non diſtinguit, & ſic indiſtinctè debet intelligi *l. 1. §. generaliter. ff. de leg. præſt. l. de pretio. ff. de publicia. in rem actio.* Secundo, quia hujuſmodi poteſtas prehenſoria eſt odioſa & exorbitans à jure communi. *l. ſi cum nulla. ff. de re judic.* cum ſimilibus. Et ſic nullo modo debet extendi, ſed potius reſtringi prout non habet locum niſi in caſibus expreſſis à conſuetudine dumtaxat, ut ſæpe dictum eſt. Sed non eſt expreſſum, imò expreſsè denegatum quod alicui novo patrono adverſus antiquum vaſſallum prehenſione hujuſmodi fructuum lucratoria non uti liceat, niſi ipſe ſolemnitatem hujus §. præmiſerit.

6. Non obſtat quod præmiſſa fuit ab ejus prædeceſſore, & quod effectus interpellationis & moræ tranſit in hæredem activè & paſſivè, quia verum eſt in his quæ ſunt tranſmiſſibilia ad hæredes, ut in debito pecuniario, vel ſimili. Secus quando ſubjectum non eſt tranſmiſſibile, ſed perſonale, & cum perſona deficiens, prout in caſu præcedentis quæſtionis in qua agitur de prehenſione facienda adverſus antiquum vaſſallum, qui nulla jura utilia debet. Sed ſimplex fidelitatis ſacramentum quod eſt perſonaliſſimum, nec eſt tranſmiſſibile in hæredes, ut not. ſuprà §. 2. *gloſſ. quarta quæſt. ſeptima.* Unde proclamationes & interpellationes à prædeceſſore hujus novi patroni factæ reſpectu antiquorum vaſſallorum referuntur, ut expreſſim in ſui forma limitentur, & reſtringantur ad ſacramentum fidelitatis, quod ipſi perſonæ interpellantis debitum erat, & ſic nullo modo poſſunt extendi ad ſacramentum fidelitatis, quod debebitur ejus ſucceſſori. Et ſic patet quod hujuſmodi interpellationes tanquam ex ſui forma, & natura limitata ad perſonam interpellantem, limitatum pariunt effectum, unde non proſunt ſucceſſori: ſed nova de integro interpellatione opus eſt. Et ſic patet reſponſio ad omnia allegata pro parte contraria.

7. Ex quibus infertur quod ſi novus patronus factis proclamationibus juxta formam hujus §. vendat, aut aliàs quovis modo cedat alii feudum dominans cum omnibus juribus & actionibus, etiam expreſſe cum jure prehendendi feuda vaſſallorum etiam antiquorum in vim factarum proclamationum, hoc non relevat ceſſionarium novum patronum, quin teneatur de novo, & nomine ſuo præmittere formam hujus §. Unde ſi contrahentes velint reiterationem hujus formæ evitare, forte quod multum eis expediat prehenſionem non differri, neceſſe eſt quod cedens vel vendens non procedat ad traditionem, vel dominii tranſlationem donec lapſis quadraginta diebus à ſua interpellatione feuda negligentium nomine ſuo prehenderit. Et tunc prehenſio facta proderit emptori, ſicut & cuivis ſucceſſori. Vel quod venditor differat tranſlationem dominii, donec feuda prehenſa fuerint ab emptore, vel ceſſionario nomine cedentis, à quo ad hoc mandatum habuerit, quoniam hæc poteſtas non poteſt ab alio exerceri quàm à vero patrono, & ejus nomine, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3.

* Quando dicitur de forma.

8. Tertio quæro, Utrum ſolemnitas in hoc §. expreſſa ſit de * forma? Et videtur omnino & præcisè quod ſic, quia quandocumque lex prohibet aliquid fieri niſi ſub certo modo, ille modus cenſetur de forma, etiamſi lex ultra non procedat expreſſe annullando ſi contra vel aliter. Textus in *l. non dubium.* & ibi Bald. Salic. *C. de legib.* Bald. Alexand. Jaſ. & alii in *l. 1. ff. de lib. & poſthum.* Joan. Firmia. in *tract. de gabel. id 3. part. 8. princ. quæſt. 14. verſic. & dic. concluſivè.* Jaſon. in *l. 2. §. fin. col. 2. ff. de vulg. & pupill.* Sed in hoc §. prohibetur poteſtas prehendendi niſi ſub certo modo in eo expreſſo, igitur ille modus eſt forma, & etiam attento quod hujuſmodi ſolemnitas requiritur antequam actus fiat, & ſic eſt de forma, per doctrinam Bart. in *l. univerſa. C. de precibus imperat. offerend.* Ludovic. Roman. in *conſil. 203. quoad primum.* Panorm. in *cap. quoniam frequenter. col. 6.* & ibi Felin. *col. 3. & 4. ut lit. non conteſt.* Panorm. in *cap. 2. col. 2.* & ibi latè Felin. *de teſtib.* & de his plenè per Albert. Brun. in *tract. de forma & ſolemnium rubri. quando aliquid cenſeatur traditum pro forma.* Quod enim diſpoſitio hujus §. ſit prohibitiva, patet in verbis, *ne peut*, id eſt non poteſt, quæ præciſam inducunt & excludunt omnem potentiam facti & juris. *gloſſ. in cap. 1. in verb. non poteſt. de reg. in 6.* Bart. in *l. fin. col. 2.* & ibi Jaſ. *col. 4. ff. de feriis.* Bartol. Joan. Gallus in *princ. l. 1. ff. de liber. & poſthum.* Et quod hujuſmodi verba ſint prohibitiva & reſiſtant actui, tradit Bart. in *l. de his verſicul. Præterea lex. iſta ff. de tranſact.*

9. Pro verbi reſolutione dico, quod iſta interpellatio vaſſallorum in ſe eſt de forma per prædicta, modus autem interpellationis faciendæ hic expreſſus ſub illa clauſula, *c'eſt à ſçavoir, &c.* non eſt propriè de forma, ſed magis vice demonſtrationis aut exempli: tamen quia modi hic expreſſi abierunt in conſuetudinem, debet alter illorum obſervari, ne vaſſalli cauſari poſſint ſe non aſtringi per alium diverſum & prorſus inſolitum modum. Argumento not. per Angel. in *l. fin. l. de cano. largit. lib. 10.* Hippol. de Marſi. in *ſing. 118. in fin.* Sed dico, quod patronus habens merum imperium ſi velit juxta ſecundum modum ſingulatim interpellare vaſſallos, hoc poteſt facere, nec aſtringitur ad obſervationem primæ formæ hic expreſſæ, vides enim quod hic duplex modus exprimitur. Primus eſt juriſdictionalis, non quod ſit actus juriſdictionalis propriè, & minus actus iudicialis, ſed ex eo quod ejus uſus non congruit nec competit niſi habenti merum imperium ſeu altam juſtitiam, ut vocant in loco, ut ſatis innuit hic textus. Unde non poteſt fieri à patrono niſi habeat merum imperium, & intra fines meri imperii dumtaxat, ut hic dicitur. Quod ſi contingat patronum eſſe dominum directum territorii, ad alium autem ſpectare juriſdictionem meri imperii, poteſt patronus ſi velit, implorare officium habentis merum imperium, ut ejus juſſu & authoritate ad ſonum tubæ & voce præconis vocentur vaſſalli ſui, quamvis patronus ad hoc non teneatur, ut dixi. Secundus autem modus eſt ſimplex actus vel denunciatio privati, nulli innixus juriſdictioni, ideo relinquitur pro fundis exiſtentibus extra limites juriſdictionis: ex quo ſatis apparet primum illum denunciandi modum per clangorem tubæ & præconiam vocem non eſſe de forma nec de neceſſitate, ſed meræ facultatis, ſi patronus talem juriſdictionem habeat, & infra limites juriſdictionis ſuæ, cujus contemplatione ille modus expreſſus eſt. Ex quibus infero quod novus patronus habens merum imperium in loco dominanti, & feudis ſervientibus, poteſt, ſi velit, quemlibet ex vaſſallis ſuis, ſive unum, ſive plures, ſemel interpellare ad eorum perſonam de fidelitate præſtanda, omiſſa tuba & præconis voce, & omni alia ſolemni proclamatione, & valet denunciati vel denunciatorum hujuſmodi reſpectu, ſic denunciati vel denunciatorum, & lapſis quadraginta diebus à denunciatione poterit prehendere feuda denunciatorum negligentium, & fructus ſuos facere.

10. Quarto quæro, utrum proclamatio aut ſignificatio de qua in hoc §. liget omnes vaſſallos tam majores quàm minores ætate idonea ad fidelitatis præſtationem & feudi adminiſtrationem, de qua ſupra §. 32. Breviter reſpondeo: diſtinguendum inter ſolemnem denunciationem publicè & generaliter factam, & inter denunciationem privatam & ſingulatim factam. Primo caſu, comprehenduntur & ligantur omnes vaſſalli etiam minores ætate, ſecundum tamen & quatenus per præcedentes diſpoſitiones hujus conſuetudinis

Digitized by Google

nis tenentur clientelaria munera ſubire. Unde reſpectu eorum qui ſunt minores ætate, tenentur eorum tutores, vel curatores infra quadraginta dies à publica denunciatione inducias petere, ut ſuprà §. 41. Alioquin prehenſio fieri poterit. Tamen ut ibi dixi, non erit lucratoria fructuum durante illa minori ætate. Et pariter ſi quis conventionales inducias habuerit à prædeceſſore novi patroni, poterit illas allegare, & ſi de illis docuerit ante prehenſionem, revocabitur prehenſio ſequens tanquam nulla, cum fructibus, damnis & intereſſe. Si verò non docuerit niſi poſt prehenſionem, tantum recuperabit feudum cum fructibus deductis impenſis prehenſionis, & ſine damnis & intereſſe. Operatur enim illa publica & generalis denunciatio, ut hi qui legales aut conventionales inducias habent, ſaltem illis finitis teneantur in fidem novi patroni ſe conferre ſine alia interpellatione: alioquin illis finitis prehenſionem feudi & amiſſionem fructuum pati poterunt. Secundo vero caſu ſi denunciatio privata & particularis facta ſit vaſſallo minori dicta ætate non valet. *l. ſed & ſi ex ſtipulatu. ff. de verbor. obligat. l. ſi pupillus. ff. eodem.* nec convaleſcit ſecuta ætate majori. Si autem facta ſit habente ætatem idoneam, ſtatim ligat cum effectu, lapſis tamen quadraginta dierum induciis ab interpellatione, & nota quod in his quadraginta diebus, de quibus in hoc §. non computatur dies interpellationis privatæ, nec etiam computantur, ſed excluduntur illi tres dies qui requiruntur in denunciatione publica & generali, per ea quæ diximus ſuprà §. 10. *quæſt.* 1. Et non poteſt patronus hunc terminum quadraginta dierum abbreviare *cap. in dubium. de reg. jur. in 6.* cum ſimilibus. Licet bene poſſit prorogare, videlicet interpellando vaſſallos ut infrà tres vel ſex menſes fidelitatem offerant & præſtent.

*Olim fuit 48.

## §. * LXVI.

L'Ancien vaſſal ne doit que la bouche & les mains à ſon nouveau ſeigneur.

## SUMMARIA §. LXVI.

1. *Quis dicatur antiquus vaſſallus.*
2. *Feudum pluries ex ſimili vel diſſimili cauſa prehendi poteſt.*
3. *Mutatione patroni feudum ſerviens non mutat manum.*

Secundum communem loquendi modum in locis harum & ſimilium conſuetudinum,

1. Antiquus vaſſallus dicitur non ab antiquo feudo, vel antiqua inveſtitura, ſed reſpectivè, ſeu relativè ad recentiorem patroni perſonam, qui reciproca relatione patronus novus dicitur. Hic igitur novus patronus etiam ſervata forma §. præcedentis, ſimplicem fidelitatis renovationem exigere poteſt à vaſſallo antiquo, qui videlicet à prædeceſſore patroni in fidem admiſſus fuit. Ex quo patet quod non poteſt eum compellere ad novam catalogi traditionem: quando ſcilicet catalogum præſtitit prædeceſſori. Secus ſi nunquam præſtiterit quia etiam omiſſa ſolemnitate §. præcedentis, ſtatim ad hoc compelli poterit via prehenſionis per novum patronum. Et hic habes caſum ſingularem in quo poſt validam prehenſionem ex defectu catalogi, poteſt fieri valida prehenſio ex defectu hominis inter eaſdem perſonas & non ſuperveniente interim nova mutatione, puta quando antiquus vaſſallus poſt prehenſionem feudi à novo patrono factam ex defectu catalogi, non comparet, nec fidelitatem offert poſt quadraginta dies à debita interpellatione. Quare feudum de novo prehenditur ex defectu fidei, ut in §. præcedenti.

2. Nec tamen præcedens prehenſio quamvis heterogenea abſorbetur, ſed durat & perſeverat ſimul cum poſteriori, & unaquæque ad finem ſuum. Non eſt autem dubium, quin ex defectu hominis pluries feudum prehendi poſſit, videlicet quoties nova mutatio accidit, ſive ex parte vaſſalli, ſive ex parte patroni, & omnes prehenſiones hujuſmodi & accumulativè & per ſe tenent, juxta notata *ſuprà* §. 1. *gloſſ. fin.* Et hoc niſi præceſſerit prehenſio injuſta cum executione facti, hoc eſt expulſione vaſſalli, quia non poterit procedi ad aliam prehenſionem, niſi prima revocata & vaſſallo reintegrato, per notata ſuprà §. 7. *quæſt.* 7. *&* *in* §. 12. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 3.

3. Amplia hunc textum, ut procedat etiam in feudis quæ Vulquecini more reguntur, quorum hæc eſt lex, *qu'il faut relever à toutes mains*, hoc eſt ſolvendum relevium in omni mutatione manus, quia hoc intelligitur in veris mutationibus præcedentibus ex parte patroni, quia quando ſolus patronus mutatur, non dicitur tum ipſum ſerviens mutare manum, prout non mutat, ſed ſemper remanet in eadem manu ejuſdem antiqui vaſſalli: ſed ipſum feudum dominans dicitur mutare manum, de quo nihil pertinet ad inferiorem vaſſallum, ſed ad ſuperiorem patronum feudi dominantis. Et alioquin ſequeretur quod facto patroni feudum dominans pluries vendentis & recuperantis, aut caſu in ejus perſonam cadente, toties etiam ab antiquo vaſſallo poſſet exigi relevium, quod eſſet abſurdiſſimum.

*Olim fuit 49.

## §. * LXVII.

Item le ſeigneur feodal n'eſt tenu ſi bon ne luy ſemble de recevoir la foy & hommage de ſon vaſſal, s'il n'eſt en perſonne, ſi ledit vaſſal n'a exoine ou excuſation ſuffiſante,

Hic articulus per novam cõſuetudinẽ auctus eſt ſequentem in modum.

Le ſeigneur feodal n'eſt tenu, ſi bon ne luy ſemble, de recevoir la foy & hommage de ſon vaſſal s'il n'eſt en perſonne, ſi ledit vaſſal n'a excuſe ſuffiſante. Auquel cas d'excuſe ſuffiſante eſt tenu le recevoir par procureur, ſi mieux n'ayme ledit ſeigneur bailler ſouffrance & attendre que l'excuſe ceſſe.

Digitized by Google

## SUMMARIA §. LXVII.

1. *Cur fidelitas perſonaliter & non per procuratorem vel nuntium præſtanda ſit.*
2. *Impedimentum quoddam perpetuum, quoddam temporale.*
3. *In caſu juſti temporalis impedimenti non tenetur patronus clientem per procuratorem inveſtire, ſi offerat competentes inducias dare.*
4. *Non tamen tenetur patronus ei dare inducias ſolvendorum jurium utilium. ſed ipſius fidelitatis dumtaxat.*
5. *Non tenetur procurator docere de impedimento ſpecificato in mandato. Quomodo adverſus fraudem conſulatur patrono?*
6. *Ex parte vaſſalli requiritur mandatum ſpeciale, idem regulariter ex parte patroni, ad fidelitatis ſacramentum præſtandum.*

* Per procuratorem etiam ſpecialem vaſſallus non poteſt in Gallia inveſtiturã petere, niſi ex cauſa juſti impedimenti.

NOTA quod quamvis ſecundum uſus Inſubriæ compilatos per Obertum, poſſit vaſſallus petere renovationem inveſtituræ & fidelitatem præſtare per * procuratorem ſpeciale mandatum habentem, ut in *uſibus feud. per quos fin. inveſtit. §. ſed utrum.* & ibi Alvarot. Cardin. Alexand. Bald. in §. *nulla. eodem tit.* Præpoſit. in §. *omnes collat. fin. num. 3. de feud. defunct. content. fin. int. do. & agnat. vaſ.* Joann. Bapt. in *repet. cap 1. de feud. cogn. in 6. differen. inter jus feudale & emphyteuticum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *inveſtit. in ver. Qui quidem inveſtit. præſtiterunt juram. fidel. collat. 3. verſ. nunc quæro.* Tamen de conſuetudine noſtra (quæ eſt ferè generalis in toto hoc regno) non licet fidelitatem præſtare vel offerre per procuratorem etiam ſpeciale vel ſingulare mandatum habentem niſi ex cauſa juſti aut rationabilis impedimenti, & ita ferè invaluit ubique rationabilis uſus.

1. Primum, quia juramentum fidelitatis habet annexam reverentiæ exhibitionem quæ in præſentia perſonarum fieri debet, ſecundum Bald. in *l. 1. ad fin. queſt. 56. ff. de rer. diviſ.* ubi hac ratione tenet quod non poteſt præſtari per procuratorem, vel nuntium. Idem vult Bald. in *cap. 2. ad fin. de ordin. cognit.* Ubi dicit quod homagium requirit corporalem præſentiam. Idem ſentit Bald. in *l. quiſquis. C. de epiſcop. & cleri, & in l. unica. §. ne autem* (tametſi cæteri inde advocent eum in contrarium) *C. de cad. toll.* ubi vult quod ea quæ ſunt dignitatis ſeu honoris & reverentiæ, aut aliàs ſui natura perſonalia, non poſſunt regulariter per alium expediri niſi in caſibus neceſſitatis. *Facit l. nullus qui nexu. de Decurio. libr.* 10 C. Sit igitur concluſio, quod ſi vaſſallus mitteret procuratorem quantumcumque ſpeciali mandato fundatum ad patronum cauſa fidelitatis offerendæ, præſtandæ, & jurium ſolvendorum, non tenetur patronus admittere, nec valet hujuſmodi oblatio per procuratorem facta, ſed liberum eſt patrono manum injicere feudo, & fructus ſuos facere juxta formam §. 1. *ſuprà eodem.* Fallit in caſum ſufficientis excuſationis vel impedimenti.

2. Modo ſupereſt difficultas, quæ ſit juſta excuſatio, ſive legitimum impedimentum. Reſpondeo ſub brevi diſtinctione. Aut agitur de impedimento * perpetuo, aut de temporali.

* Impedimentum perpetuũ.

Primo caſu non eſt aliud inquirendum, ſed ſemper patronus tenetur in fidem admittere, & inveſtire curatorem, vel ſyndicum, vel alium ſufficiens mandatum habentem à lege vel ab homine, puta curatorem vaſſalli furioſi, vel ſyndicum capituli, aut eccleſiæ vaſſallæ, ut per Jacobum in loco præallegato. In tantum quod non audiretur patronus offerens dare inducias fidei preſtandæ & inveſtituræ renovandæ, ſed ad recuſationem patroni poſſet dictus curator vel ſyndicus à judice per manum ſupremam in fidem admitti.

* Impedimentum temporale.

Secundo caſu quando agitur de * impedimento temporali, certum eſt morbum ſonticum (de quo in *l. quæſtum. ff. de re judic.*) aut neceſſariam abſentiam, aut captivitatem, aut aliud neceſſarium impedimentum eſſe juſtam cauſam, ut patronus debeat vicariam manum admittere. Non autem puto ſufficientem illam excuſationem de qua loquitur hic §. ad terminos meræ neceſſitatis coarctandam: ſed latius & humaniùs boni viri arbitrio maximè ex conſuetudine & moribus regionis metiendam, ut ſufficiat verum & non fictum impedimentum, quo fiat ut vaſſallus non poſſit commodè adire patronum per ſeipſum, & ita ſentit. Bald. in *cap. ſancimus. ver. niſi juſta. col. fin. quo tempore miles inveſtit. pet. deb. in uſibus feud.*

3. An autem hoc caſu teneatur patronus præcisè admittere & inveſtire procuratorem? Videretur quod ſic, ex vi verborum hujus textus, ibi, *ſi ledit vaſſal.* quæ reſolvuntur in hanc adverſativam, niſi dictus vaſſallus. Tamen aliam puto eſſe mentem hujus conſuetudinis, videlicet quod in caſum legitimi impedimenti non poteſt patronus refutare oblationes factas per procuratorem ſpecialem, ſed quod tenetur illas admittere, ſi alioquin integræ ſint, & ſic vaſſallum vicaria manu inveſtire, vel ſecurum illum pro tempore impedimenti reddere, datis & conceſſis competentibus induciis, in tantum quod non poteſt vaſſallus temporaliter impeditus, vel ejus procurator tanquam ad refutationem patroni curare ſe in ædem recipi à judice per manum ſupremam, patrono offerente competentes pro rationis æqualitate impedimenti inducias dare, & quemadmodum etiam non tenetur invitus in fidem admittere & inveſtire tutorem vel curatorem vaſſalli minoris ætate idoneâ de qua ſupra §. 52. ſed ſufficit quod inducias reſpectu fidelitatis concedat uſque ad dictam ætatem legitimam, & hoc ne patronus fruſtretur honore & reverentia clientelari, quæ principaliter conſiſtit in perſonali obſequio.

4. Et nota in quantum dixi, quod dato impedimento tenetur patronus oblationes procuratoris ſpecialis admittere: Verum eſt dummodò idem procurator promptè præſtet vel ſolvat jura utilia, ſi qua tunc debeantur patrono, acceptis competentibus induciis reſpectu fidelitatis à patrono oblatis. Secus ſi nihil velit ſolvere, niſi præcisè à patrono recipiatur in fidem procuratorio nomine, quia tunc poteſt patronus oblationes procuratoris refutare, manum feudo injicere & fructus lucrari ex defectu hominis: quoniam vaſſallo majori & voluntariè fortè impedito, non eſt plus tribuendum quàm vaſſallo annis minori habenti impedimentum naturale & neceſſarium, cui

nec

nec ejus tutori tenetur patronus inducias jurium utilium ſolvendorum dare, ſed ſolum inducias fidelitatis, præſtandæ dumtaxat: ut diximus ſuprà §. 41. *quæſt.* 4.

5. Sed quæritur, Utrum iſte procurator qui tenetur docere de ſpeciali mandato per prædicta, teneatur etiam docere patronum de juſta cauſa impedimenti ſuper qua mandatum fundatur? Videretur quod ſic, cum ſit facti & fundamentum intentionis ejus qui nititur contra regulam feudorum. Alioquin regulæ ſtandum per not. in *rub. de regul. jur. ff. & lib.* 6. Tum per text. in *l. in eadem cauſa, juncta gloſſ. in verb. ſi probantur. ff. ex quibus cauſ. major.* ubi alleganti impedimentum incumbit illud onus probandi. Reſpondeo quod mandatum debet expreſsè continere nedum ſpecialiter, ſed ſingulariter & nuncupativè cauſam rationabilem impedimenti ipſius vaſſalli, quam tenetur procurator requiſitus à patrono affirmare veram eſſe. Non tamen tenetur procurator aliter probare, & hoc quantum ad validitatem oblationum, & inveſtituram vel inducias obtinendum. Verumtamen ad excludendum undique dolum, & ne liceat fraudulenter & indevoto vaſſallo patronum prætextu commentitiæ excuſationis eludere, & perſonali fidelitatis exhibitione privare; puto quod ſi feudum prius erat prehenſum, poteſt patronus in manumiſſione feudi & levatione manus quam tenetur facere huic procuratori, apponere clauſulam illam conſervatoriam juris & reſolutivam actus: Salvo niſi appareat commentitiam & falſam eſſe excuſationem: quod ſi poſtea detegatur retro, debebunt fructus recipi, prout in inveſtitura facta ſub conditione reſolubili diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 9. *num.* 7. Si vero feudum non erat prehenſum (tunc quia non ſufficeret patronum verbaliter proteſtari) poteſt patronus eodem actu manum injicere feudo, eamque levare dicto procuratori procuratorio nomine ſub præfata clauſula. Quinimo ſi certo confidat patronus convictum ſe falſum illud & ſuppoſititium impedimentum, poteſt rejectis oblationibus dicti procuratoris prehendere feudum & prehenſo frui de facto, ſub eventu litis. Quamvis autem regulariter non poſſit vaſſallus fidelitatem præſtare per alium, ſecus eſt in patrono qui poteſt per alium idoneum, & ſine captione vaſſallorum exigere, & eſt ratio diverſitatis ſuper §. 55. *gloſſ.* 2. *num.* 6.

6. Nota etiam aliam differentiam, quia ex parte vaſſalli ad fidelitatem præſtandam vel offerendam requiritur mandatum ſpeciale: ut per Alvar. Præpoſ. in *dicto §. ſed utrum per quos ſit inveſti.* quamvis Jaſ. in *l. Gallus. §. forſitan. collat. fin.* tenuerit ſufficere mandatum generale, & malè. Sed ex parte patroni ad efficacem renovationem inveſtituræ & admiſſionem in fidem, non requiritur mandatum ſpeciale: ſed ſufficit mandatum generale cum libera, ut tenet Præpoſ. in *d. §. ſed utrum per l. mandat. l. procurator tutorum. ff. de procur.* Idem ſentit Pet. de Ancha. *conſ.* 63. *motiva juditii. verſ. quoad ſecundum.* Idem Zaſ. in *epit. feud. par.* 5. Sed iſtud ſanè intellige quando talis generalis procurator eſt conſtitutus à patrono diu abſfuturo, vel quando ex conſuetudine illa permittit procuratori generali: ut in *l. vel univerſorum. ff. de pign. act.* Alioquin cum receptio ſacramenti fidelitatis tanquam concernens reverentiam & honorem perſonæ patroni debitum, & quid majus quam ut veriſimile ſit in quovis generali mandato ſubintelligi vel concedi, *cap. in generali. de Reg. in* 6. *cum vulg.* Ideo regulariter & in effectu requiritur mandatum ſpeciale ſecundum notata *ſupra* §. 21. *num.* 9. 10. & 11. Secus in receptore cenſus & laudimiorum & renovatione inveſtituræ cenſuarii, in quo non verſatur tantus honos nec tanta affectio inde per procuratorem generalem vel caſtaldionem, ut loquitur Anchar. in *dict. conſ.* 63. expediri poteſt.

---

*Olim 46.

## * §. LXVIII.

FRANC-ALEU auquel il y a juſtice, cenſive ou fief mouvant de luy, ſe partit comme fief noble: mais où il n'y a fief mouvant de luy, juſtice ou cenſive, il ſe partit roturierement.

## SUMMARIA §. LXVIII.

1. *Definitio & etymon* Alaudii.
2. *Res alaudialis non poteſt debere cenſum, ſed bene perpetuum reditum.*
3. *Alaudium quoddam nobile, quoddam paganicum.*
   *Juriſdictio nunquam efficitur pars eſſentialis rei cui annectitur, ſed ſemper per ſe ſubſiſtit.*
4. *Q.* 1. *An in dubio* præſumatur *res alaudialis?*
   *Dominus territorii habet fundatam intentionem intra fines ejuſdem.*
5. *Res libera & alaudialis præſumitur.*
   *Domini civitatum non ſunt fundati in dominio, ſed in juriſdictione.*
   *Idem de principe.*
6. *Habens territorium limitatum, eſt fundatus in qualibet parte territorii in eodem jure quod habet in toto.*
7. *Si territorium non habeat certos limites, non eſt fundata intentio domini ſuper aliquo fundo etiam vicino, niſi includatur in inveſtitura.*
8. *Quid de terris quarum non invenitur particularis poſſeſſor.*
9. *Terræ ſteriles, incultæ & non poſſeſſæ, non ſpectant ad dominum juriſdictionis, ſed ad dominum territorii, & fiunt occupantis.*
10. *Si princeps concedat caſtrum cum territorio, omnia tranſeunt exceptis regalibus.*
11. *Q.* 2. *An in hoc regno poſſit* poſſideri *alaudium ſine ſpeciali titulo.*
12. *An poſſit quis in hoc regno tenere terram ſine domino.*
13. *Duplex titulus collatorius & declaratorius.*



Digitized by Google

nea eſt, ut ſæpè dictum eſt. Patet etiam neceſſario, quia juriſdictio competens inferiori à Rege, in hoc regno nunquam eſt alaudialis, & hoc eſſet impoſſibile per notata ſuprà §. 1. *gloſſ. 5. num.* 53. *&* 54. Sed neceſſe eſt quod recognoſcatur à Rege tanquam à ſupremo directo domino. Et ſic quantumcumque ſit unita caſtro vel latifundio alaudiali, tamen feudalis eſt & in feudo recognoſcenda à Rege qui non potuit dominium directum nec jus ſupremarum appellationum juriſdictionis ſuæ in totum vel in minima parte addicere vel appropriare. Sed dices, quomodo igitur fit ut adjunctio juriſdictionis nobilitet alaudium, cum juriſdictio ſemper remaneat eſſentialiter & naturaliter diſparata? Reſpondeo, ex eo quod tunc alaudium æquiparatur feudo nobili quantum ad ſucceſſiones & jura primogenituræ. Alioquin nudum alaudium non æquiparatur feudo, ſed rebus paganicis, & ita diſpoſitum fuit ne contingeret ſecundogenitos filios etiam in legitima fraudari. Alaudium igitur paganicum, eſt nudum prædium alaudiale, cui neque juriſdictio ineſt, neque ab eo moventur feuda vel cenſus, ut patet in hoc textu. Et ſimilem ferè diviſionem faciunt reliquæ conſuetudines, ut Trecenſis §. 54. *&* 55. *&* Victriaca. §. 19. *&* 20. & ita diſtinctio in noſtra conſuetudine adjecta fuit in ſolemni conſeſſu redactionis harum conſuetudinum ad optimum finem, ne videlicet accideret ſecundogenitos filios in totum etiam legitima fraudari in ſucceſſione parentis, qui non reliquiſſet niſi domum alaudialem: ut diximus ſuprà §. 13. *gloſſ. 4. quæſt.* 3. Ex quibus manifeſtè patet, quod juriſdictio, ſubfeuda, cenſus, adhærentia feudo, vel alaudio nobili, non cedunt jure præcipui ſoli primogenito capienti totam manſionem principalem, ſed debent inter filios dividi ſicut reſiduum bonorum feudalium. Nunc ad ampliorem diſcuſſionem hujus §.

* Præſumitur res alaudialis.

4. Quæro primo, utrum in dubio res* præſumatur alaudialis: an vero feudalis vel cenſuaria? Pone Baronem vel Caſtellanum manum dominicam injeciſſe certo fundo ex defectu ſolutionis cenſus. Intercedit poſſeſſor dicens fundum ſuum eſſe francum alaudum, neque feudali neque cenſuali conditioni ſubjectum, ſuperior replicat illum fundum ſitum eſſe ſub ſua juriſdictione & in ſuo territorio in quo eſt directus dominus; & ſic quod niſi appareat fundum eſſe feudalem, præſumi debet cenſualis. Quæritur, non apparentibus aliis documentis nec probationibus, de conditione rei, quid dicendum, & qualis debeat judicari? Et primo videtur judicandum* pro domino territorii: quia habens territorium limitatum ab antiquo, eſt fundatus de jure communi infra metas ejuſdem, ad exercendum in qualibet parte territorii, quod in toto univerſali exercet. *Argum. l. pupillus. §. territorium. ff. de verbor. ſignif. l. qui ex vico. ff. ad municipa. l. forma. §. ſi vero quis agrum. ff. de cenſib.* per quæ ita decidit Joan. Fab. in *l.* 1. *collat.* 2. *verſ. ſed tu potes dicere. C. de ſum. Trin.* addens quod ſecundum Speculatorem omnia cenſentur teneri à domino territorii. Et in terminis ſpecificis hanc quæſtionem noſtram inter dominum territorii & poſſeſſorem certi fundi negantem rem eſſe emphyteuticam vel cenſualem, decidit Joan. Fab. in *l.* 1. *C. de jur. emphyt. ver. item dico.* quod eſt præſumptio pro domino (ſcilicet territorii) licet contractu non probetur ſi reſiduum territorii movetur ab eo.

* pro domino territorii.

* Res alaudialis præſumitur.

5. In contrarium* videtur judicandum pro poſſeſſore ſeu pro domino particulari aut proprietario fundi, quia in dubio qualibet res præſumitur libera, *l. Imperatores. l. cujus. ff. de ſervit. urb. prædio.* cum ſimilibus. Sed feudalis & cenſuaria conditio eſt quædam ſervitus: per notata ſuprà §. 1 *gloſſ.* 5. *col.* 1. Unde nulla res præſumitur eſſe feudalis niſi probetur, inquit Bal. *in cap. cæterum ad fid. de judici.* & eadem ratione nec cenſuaria nec emphyteutica, quoniam in dubio alaudialis præſumitur. Bal. & omnes in *cap.* 1. §. *inter filiam. ſi de feud. defunct. contr. ſit inter. dom. & agn.* hinc eſt quod domini civitatum, caſtrorum & ſimiles, * non habent intentionẽ fundatam in aliquo directo dominio feudali, cenſualive, emphyteutico, vel alia ſervitute aut perſtitatione ſuper rebus ſitis in eorum territorio, ſed ſolum habent intentionem fundatam quoad juriſdictionem: ut poſt Hoſtienſ. tenet Joan. And. Henry. Panor. Feli. in *cap. ſi diligenti. de præſumpt. in cap. nimis de jurejur.* Anth. Butr. in *cap. cum contingat. col.* 2. *ver. quædam eſt poteſtas dominica. de foro compet.* And. de Iſer. in §. *illud quoque. col.* 3. 4. *&* 5. *de probib. feu. alien.* per Federic. in *uſibus feudor.* Jacob. de S. Georg. in *inveſtitu. in ver. quiqui. præſtit. jura fideli. col.* 2. *& in verb. dictique vaſſalli primi recognoſ. d. feud. col.* 3. Stephan. Bertran. in *conſi.* 30. *quicquid ſit conſil.* 238. *domini civitatum lib.* 2. *& conſil.* 1. *col.* 1. *num.* 4. *lib.* 3. Imò etiam* ſupremus princeps non eſt fundatus in dominio rerum particularium, nec dicitur univerſalis dominus niſi quoad juriſdictionem & protectionem: ut per gloſſ. & doctores in *l. bene a Zenone, C. de quadri. præſcript. gloſſ.* & Bartol. in *l.* 2. *in ver. & cujus in quibus. cauſ. col. domi. accuſa. poſſ. lib.* 11. *C.* And. Iſer. in *c. unico de capita. qui curiam. vendi. collat.* 8. *& in dicto § illud quoque. & quæ ſunt reg. collat.* 29. *in uſibus feud.* Alexand. in *conſil.* 112. *in cauſa & lite col.* 2. *lib.* 4.

* Domini civitatum,

* princeps

* Solutio.

6. Pro brevi* reſolutione concludo poſt Soci. in *l.* 1. *in princip. collat.* 4. (*ubi hoc optimè reſolvit*) *ff. de acquiren. vel amitt. poſſeſſ.* quod habens territorium limitatum in certo jure ſibi competente in illo territorio, eſt fundatus in jure communi in eodem jure in qualibet parte ſui territorii. *l. æde ſacra. §. fin. ff. de contrahen. emptio. cap. cum Epiſcopus. de offic. ordin. cap.* 1. §. *item ſi quis junctis notatis.* ibi per Bald. *quibus mod. feud. amitt. in uſib. feud.* unde aut dominus ſuperior habet juriſdictionem territorii, & eſt fundatus in juriſdictione in qualibet parte & loco territorii, non autem in dominio etiam directo tantum, quia juriſdictio nihil habet cum proprietate rerum, nec cum juribus feudalibus vel cenſualibus, ut ſæpè dictum eſt. Aut vero dominus habet dominium ipſius territorii, ſaltem directum terrarum ſitarum in eodem territorio, & tunc habet fundatam intentionem, ut quilibet fundus ejuſdem territorii qui non eſt de domanio ſuo, ſaltem debeat ab eo tanquam domino directo recognoſci in feudum vel cenſum, non autem ex hoc erit fundatus in juriſdictione. Si vero habeat territorium limitatum in dominio directo terrarum & juriſdictione earum, erit fundatus in utroque in qualibet parte. Idem in effectum voluit Soci. in *conſil.* 86. *in cauſa communitatis. collat.* 2. *lib.* 1. *quod eſt repetitum in conſil.* 169. *lib.* 2. Socin. in *conſil.* 127. *viſis capitulis collat.* 2. *lib.* 1. *quod eſt repetitum in conſil.* 181. *lib.* 2. Et hæc diſtinctio eſt clavis neceſſaria, quia quandoque invenitur aliquis inveſtitus de juriſdictione caſtri vel territorii, alio non adjecto: & tunc non poteſt aliud prætendere quàm juriſdictionem. Quandoque invenitur aliquis cum juriſdictione vel ſine ea inveſtitus de caſtro cum certo territorio vel amplo latifundo certis limitibus deſignato & ſic de ipſo dominio univerſitatis agrorum, cum ſubfeudis & cenſibus intra eoſdem limites contentis. Et tunc habet fundatam intentionem, quod quilibet poſſeſſor fundi in eodem territorio teneatur eum agnoſcere in feudum vel in cenſum, & quod res non ſit alaudialis, nec ab alio movens, niſi hoc clarè per poſſeſſorem probetur: & ita in hoc caſu dumtaxat loquitur & intelligitur præfata ſententia Joan. Fab. in *d. l. C. de ſumm. Trin. & in l.* 1. *C. de jure emphyt.*

7. Secus ſi territorium vel latifundium non ſit vel non appareat conſiſtere in certis limitibus & finibus à quibus nihil apparet exceptum: vel non ſit exceptus locus in quo ſitus eſt fundus controverſus, ſed conſiſtat in variis portionibus terrarum diſtantium, prout ſæpè contingit, & tunc in dubio non puto fundatam intentionem domini in aliquo, etiam ſi fortè



Digitized by Google

fundus, de quo agitur, ſit vicinus terris ab eodem domino moventibus vel ei ſubjectis. Secus ſi appareat dominum eſſe in poſſeſſione vel quaſi, vel fundum de quo agitur facere partem locorum in inveſtitura domini contentorum: quia tunc non ſumus in dubio. Sed adverte, iſta aduſque tendunt ad oſtendendum dominum territorii non eſſe fundatum in dominio utili ſive (ut communi noſtro loquendi modo utar) in proprietate rerum ſitarum in ſuo territorio: ſed dumtaxat in dominio directo feudali vel cenſuali, quod eſt verum, quando illæ res non apparent derelictæ, ſed ab aliquo licet forte abſente poſſideri. Et hoc eſt indubitatum.

* Ad quem ſpectant terræ carentes poſſeſſore.

8. Si vero * nullus invenitur poſſeſſor, tamen apparet quod illæ res aliàs fuerunt cultæ & poſſeſſæ, & ſuperſunt veſtigia. Et tunc tenet Paul. Aret. Socin. & alii in *l. 1. in princip. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ.* & adhuc idem eſſe. Rationes eorum vide apud eos ne prolixior ſim. Ego autem ſum in alia ſententia, & ſic diſtinguendum puto in hoc puncto: Aut apparet quod fuerunt noviſſimè, licet ex diu cultæ & poſſeſſæ à ſubditis domini, & qui habitaverunt vel poſſederunt prædia in eo territorio: aut apparet fuiſſe cultas & poſſeſſas noviſſimè à domino loci vel ſuis prædeceſſoribus: & non eſt dubitatio, quia primo caſu conſtat non eſſe fundatam intentionem domini niſi in directo dominio ſecundum prædicta. Secundo caſu conſtat fundatam eſſe intentionem patroni etiam in pleno dominio & proprietate. Aut vero non apparet à quo vel à quibus fuerunt poſſeſſæ & detentæ, & tunc contra Aret. Socin. & omnes, teneo in terminis noſtræ diſtinctionis fundatam eſſe intentionem domini loci, nedum in dominio directo, ſed etiam in pleno dominio: idque etiam in terminis juris: quia ſupponitur & conſtat dominum de dominio totius territorii vel loci limitati inveſtitum, ſi reperiantur in eo terræ deſertæ, nedum omnino incultæ, & abſque ullo veſtigio culturæ, ſed etiam cum veſtigiis culturæ, præſumuntur nunquam fuiſſe ſubinfeudatæ nec in cenſum conceſſæ, vel aliter per dominum territorio alienatæ, ſi nec per inveſtituras & catalogos aut aliter de hoc appareat. Sed vel relictæ in eodem ſtatu incultæ vel cultæ per dominum, deinde omiſſæ coli, prout ſæpe accidit, & ſatis eſt dominium à domino ejuſdem territorii infeudatum habere titulum & fundamentum in dominio, ab alia fortiori præſumptione non eliſum. *l. ſive poſſidetis*, & ibi Bald. *C. de pro.*

9. Amplio etiam ſi ſit alius dominus in eodem loco reſpectu juriſdictionis tantum, quia hujuſmodi ſterilia & inculta non ſpectant ad dominum juriſdictionis, ſed ad dominum territorii, ut plenius dixi infrà §. 199. declarando illum §. ubi etiam dixi cui competat jus faciendi proclamationes in loco ad finem ſciendi, ſi quis ſit poſſeſſor & in defectum poſſeſſoris ſibi applicandi, de quibus per Bartol. Alexand. & alios in *l. rem quæ nobis. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ.* Ex quibus patet quod intelligendo quoddam dictum Paul. *l. quædam C. et. d. l. 1. ff. acquir. vel amitt. poſſeſſ.* quod terræ ſteriles, incultæ, & à nemine poſſeſſæ in territorio alicujus civitatis, Baronis, vel caſtellani exiſtentes non fiunt occupantis, ſed cenſentur eſſe in dominio & diſpoſitione civitatis, vel Baronis, vel Caſtellani, quod dictum (licet Aret. ibi. not. 2. illud repræhendat) ſequitur ibi Soci. *col. 2.* & Jaſ. in *l. rem. quæ nobis. col. 6. num. 32. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Sentit Andr. Alciat. in *l. Sylva cædua. in verb. novalis. ff. de verb. ſignif.* eſt de jure veriſſimum, intelligendo prout debet intelligi quando civitas, aut alius dominus loci eſt fundatus in dominio territorii, & quando illud territorium eſt certum, certiſque finibus deſignatum, aliàs non, per prædicta.

*Contra Matt Laudanum.

10. Ex quibus etiam infertur falſum eſſe quoddam dictum * Mart. Laud. in *rubric. de caſtella. & caſtr.* §. 12. ubi dicit quod ſi princeps conceſſerit caſtrum cum toto territorio, non venit uſus fluminum, nec locus ſterilis, quod erroneum, quia in tali conceſſione omnia veniunt & tranſeunt, exceptis fluminibus publicis, & cæteris regalibus. *per l. ſi quando*, & ibi Bart. Alex. *C. de bonis vacant. lib. 10. C. l. 1. §. cum urbem.* & ibi Bal. *ff. de offic. præfect. urb.* Luc. de Pen. in *l. 1. de privil. ſchola. l. 1. col. 2. verſic. Sed pone rex de vetera. lib. 12.* Soc. in *l. 1. in fi. ff. de juriſd. omn. judic. Faciunt not. ſupra* §. 1. *gl.* 5. *num.* 47.

11. Secundo ſubſequenter quæro: Utrum quis tenere poſſit francum alaudium in hoc regno ſine ſpeciali titulo? (Hæc quæſtio eſt de materia præcedenti, quam ſic diviſi in duas propter amplitudinem materiæ, & ad faciliorem traditionem.) Et videtur quod ſic, quia in dubio res præſumitur alaudialis, & ſic poſſeſſor in hoc habet intentionem fundatam de jure communi. Unde non tenetur docere de titulo. *l. cogi. C. de peti. hæred.* Sed bene econtra pretendens rem feudalem emphyteuticam, vel cenſualem, debet docere de titulo vel alio legitimo documento, & quod in dubio res præſumatur alaudialis ultra ad hoc allegata in præcedenti quæſtione (ut plenè habeas quando locus occurrit) adde locos plenos Andr. de Iſer. *de contr. inter maſcul. & fœmi. de beneſi. col. 1. in uſib. feud.* Alexand. *conſil. 129. ponderatis his. collat. 1. lib. 1. conſi. 15. viſis narratis. collat. 1. l.* 5. Franciſc. Curt. *ſen. conſil.* 75. Domin. Ludovic. *collat.* 2. Jaſon. in *l. ſi prius collat. 12. de ope. no. nuncia. & in conſil.* 60. *col. 2, conſil.* 102. *lib.* 1. Albe Bru. *inter conſil. feudalia conſil. 1. collat. 1. conſil.* 82. *& conſil.* 89. Phil. Deci. *conſi. 467. & conſil. ſeq. conſil. 498. collat. 1. conſil.* 588. *numer.* 8. Franciſc. Curt. Junior. *conſi.* 140. *num.* 4. In contrarium videtur quod iſta non procedant in hoc regno in quo ſupremus rex noſter nedum eſt dominus quoad juriſdictionem, ſed etiam quoad domininium directum terrarum, & poſſeſſionum in eo ſitarum. Et expreſſim ſcripſit Panorm. in *c. veniens collat. 1. de accuſat.* eum eſſe fundatum in directo dominio bonorum temporalium regni ſui, etiam ad eccleſias ſpectantium.

12. Et refert Guil. Benedi. in *repet. c. Raynutius in verb. & uxor. nomine Adelaſ. num.* 465. *de teſt.* quod ſuper hoc olim orta quæſtione apud præfectos ratiociniorum regiorum in hac urbe reſponſum fuerit, & ad æternam rei memoriam publicis inſcriptum monumentis, quod nullus in regno Franciæ tenere poſſit rem aliquam ſine domino, hoc eſt, quin regem vel alium inferiorem à rege teneatur in dominum directum rei ſive mobilis ſive immobilis recognoſcere. Sed certe iſtud non poteſt ſtare, quia ſequeretur quod in regno Franciæ nulla poſſent eſſe alaudia, quod notoriè falſum eſt, ut patet in hoc præcellenti præſidatu aliqua eſſe per hunc §. qui non eſt ſuperfluè ſcriptus. Et vel in hac urbe quæ eſt caput regni, ſunt quædam alaudia, ſeu plures domus quæ jure alaudii poſſidentur, ut ſupponit proceſſus verbalis ſuper hoc §. Similiter & in comitatu hujus urbis & præfecturæ reperiuntur inſignia alaudia, ut caſtrum de Villeacoublay cum latifundio (ubi nuper ſanitatis cauſa ruſticatus ſum, & ibi me reliquit febris, ſed reverſum, & hæc pro abſolutione hujus primæ partis ſedulo ſcribentem aliquoties repetiit, perſiſtam tamen & finiam, quia plus febri me gravat impreſſionis interruptio, & avari bibliopolæ importunitas) quod in francum & nobile alaudium poſſidetur, & ſpectat ad nobilem & optimum virum dominum Franciſcum de Monceaux militem, mihi à multis annis amicitia magna conjunctiſſimum. Tum per reliquas conſuetudines hujs regni, patet multa eſſe alaudia in patria conſuetudinaria. Similiter & in patria quæ jure ſcripto regitur, ut teſtatur Guilliel. Bened. in *d. repet. in d. verb. & uxor. nomine. Adela. num.* 519. Ubi reprobat præfatum reſponſum præfectorum ratiociniis regiis, quod etiam non credo ita ſimpliciter reſponſum & regiſtratum

Digitized by Google

fuiſſe, interrogavi enim quoſdam ex dominis præfectis, qui mihi reſponderunt ſe nunquam vidiſſe in præfatis regiſtris illud prætenſum reſponſum, cui etiam reſiſtit notorietas antiqua facti permanentis in pluribus locis hujus regni. Quinetiam pluribus conſuetudinibus hujus regni inſcriptis principali juſſione redactis, & à ſupremo hoc ſenatu homologatis, nominatim cavetur omne hæredium ſeu prædium cenſeri, & præſumi francum alaudium, etiam ſi ſit ſub territorio & juriſdictione aliena, & poſſeſſor nullum titulum oſtendat, niſi de contrario probetur, ut in conſuetudine *Trecenſi* §. 51. *& Nivernenſi. titul. des rentes & hypothec.* §. 1. Ex quibus liquet falſum eſſe illud dictum vulgatum, non poſſe aliquem in hoc regno tenere terram ſine domino. Et hoc intelligendo ſine domino ſcilicet directo, quem ſit neceſſe in dominum directum ſoli recognoſcere, ſed intelligendo ſine domino, id eſt quin ſubſit dominationi & juriſdictioni regis vel ſubalterni domini ſub eo, eſt veriſſimum.

* Titulus collatorius & declaratorius.

13. Modo ad ſolutionem quæſtionis dico quod duplex eſt * titulus, Quidam collatorius ſive juris acquiſitorius, & hic propriè titulus eſt: Quidam declaratorius, & hoc, large accipiendo titulum. Primo modo non requiritur titulus in hoc regno ad tenendum & poſſidendum francum alaudium ſive adverſus regem, ſive adverſus quoſcumque inferiores ab eo, quia poteſt quis allegare ſe poſſidere in alaudium etiam ſi nec literas acquiſitionis, nec alium titulum oſtendat vel habeat, & etiam in hoc regno præſumitur res (ſi allegatur) alaudialis eſſe, niſi in locis ubi conſuetudo localis repugnet, ut Meldis in *conſuetud. Melden.* §. 119. *& in conſuetudine Melodunenſi*, §. 97. vel niſi appareat rem ſitam infra limites territorii in quo dominus loci eſt fundatus in dominio directo. Secundo autem modo accipiendo titulum dico, quod etiam ſimplex titulus declaratorius, vel literæ verificationis nullo modo requiruntur in locis in quibus expreſſa viget conſuetudo juri communi conformis, quod omnis res alaudialis præſumitur niſi de contrario doceatur, ut apud Trecenſes, & Nivernenſes, quia conſuetudo eſt pro generali titulo declaratorio. Et hoc niſi res ſit ſita intra territorium domini in eo habentis dominium directum, quia tunc * ſpecialis præſumptio vincit generalem in terminis ſpecialitatis ſuæ, juxta Bal. in *l. ſive poſſidetis. C. de probat.* Philipp. Deci. in *l. in toto jure. ff. de regulis juris*, in locis autem in quibus conſuetudo expreſſe derogat præſumptioni juris communis pro alaudio, clarum eſt requiri titulum, ut in dicta conſuetudine Melden. §. *centeſimo octuageſimonono*, quod intelligo nedum de titulo juris vel rei acquiſitorio, ſed etiam de ſimplici titulo declaratorio, qui ſufficiet, modo ſit conceſſus ab habente poteſtatem, & cujus intereſt. In locis autem in quibus conſuetudo nihil de hoc diſponit, idem mero jure dicendum eſt quod in primo modo, vel caſu. Tamen quia notoriè major pars terrarum hujus regni eſt de dominio directo regis, à quo mediatè vel immediatè movetur, & recognoſcitur, ſive in feudum, ſive in emphyteuſim, ſive ſub onere terragii, vel campi partiti, aut aliis modis directi alterius dominii recognitivis, de quibus in rubrica ſequenti; & ſic illa præſumptio juris communis de alaudio caret effectu in majori parte locorum hujus regni, & intereſt principis in locis, in quibus eſt immediatus ſuperior, ſcire an aliqua & quæ ſint alaudia.

* Præſcriptio ſpecialis generalem vincit.

14. Poterit juſte cogere poſſeſſorem alaudii, non ad docendum de proprietate & jure alaudii, niſi aliàs haberet princeps intentionem fundatam in pleno dominio, vel in directo ſecundum notata in quæſtione præcedenti, ſed ad declarandum quid & quantum poſſideat in alaudio. Et hujuſmodi ſimplex deſcriptio quum nemini præjudicet, nec mutet, ſed conſervet qualitatem & ſtatum rei, non poteſt impediri. Imò etiam ceſſante ſuſpicione permittitur, ut in ſimili notatur in *l. defenſionis facultas*, & ibi gloſſ. Bartol. Luc. de Pen. Joan. de Plat. *de jur. fiſc. libro decimo. C.* per Bald. in *l. ſi fidejuſſor. §. fina. verſic. Item adde. ff. qui ſatiſda. cogant.* imo non tantum prodeſt principi, ſed potius ipſi poſſeſſori ad conſervationem & verificationem juris ſui in poſterum. Habet enim hujuſmodi deſcriptio, vicem approbationis & confirmationis alaudii, & quandoque ipſi poſſeſſores ſecuritati ſuæ conſulentes, curant habere à rege & præfectis ratiociniorum regiorum cauſa cognita confirmationem alaudiorum ſuorum, & hoc modo dixit Guilliel. in *d. repet. in ver. & uxor. nomine Adelas. numero quingenteſimo decimonono*, multa eſſe alaudia in civitate Tholoſæ à rege Joanne privilegiata, id eſt, confirmata & approbata, quia non eſt propriè privilegium nec exemptio, quæ fieri non poſſet in his quæ ſemel ſunt de domanio regio. Et per prædicta idem dico in inferioribus non ſimplicem juriſdictionem habentibus, ſed dominium directum in territorio, ut nedum vaſſallos & cenſuarios territorii ſui poſſint cogere ad declarationem & inſcriptionem poſſeſſionum, ſed etiam tenentes alaudia, ut deſcribatur quid & quantum teneant in alaudio, ad finem ne domini incidant ad temerariam prehenſionem alaudialium, & ut hujuſmodi bona poſſidentes quietius & ſecurius poſſideant, nec ultra uſurpent,

* Simplex deſcriptio.

15. Tertio quæro: Utrum quis poſſit præſcribere, ut teneat prædium in alaudium? Et perinde eſt ac ſi quæratur, an vaſſallus cenſuarius, emphyteuta, aut ſimilis, poſſit præſcribere directum dominium, & omne jus dominicum adverſus dominum ſuum. Breviter reſpondeo, aut agitur de vaſſallo, ſive de re quæ erat feudalis, & nullo tempore etiam cum titulo & bona fide præſcribi poteſt adverſus patronum, & hoc niſi centum annis ſeu tempore immemoriali per notata ſuprà §. 21. *num.* 11. Et adhuc non poteſt nec debet præſcribens ſe fundare in præſcriptione etiam temporis immemorialis, quia ſuccumberet, ſed in præſumptione juſtitiæ reſultante ex poſſeſſione tanti temporis, ut in dicto §. 12. *num.* 14. Aut agitur de re cenſuali emphyteutica, vel ſimili, & tunc aut allegatur, & probatur poſſeſſio temporis immemorialis in qualitate alaudii, & omnino ſufficit etiam in locis in quibus conſuetudo requirit titulum particularem vel expreſſum ad poſſidendum jure alaudii, quia tanti temporis decurſus habet vim tituli. *l. hoc jure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quoti. & æſtiva.* Aut vero agitur de præſcriptione minoris temporis, & non ſufficit in locis in quibus conſuetudo requirit titulum ad poſſidendum jure alaudii, ut conſuetudo Melden. §. 189. & Melodunenſis §. 97. in locis autem in quibus conſuetudo non requirit titulum, nec aliter diſponit, reciditur in quæſtionem miſtam legalibus, & conſuetudinariis argumentis quam tractavi infrà §. 69. ubi remitto. Ex his habes textualia & materiam hujus §. expedita. Sed quia neceſſarium eſt tractare de feudis decimarum, ut ſub paucis ſummam rerum habeas;

* Feuda decimarum.

16. Quarto quæro: Quid de feudo decimarum infeudatarum ſive quæ ſupponuntur infeudatæ ante concilium Lateranenſe? Breviter reſpondeo, quod in iſtis ſucceditur eodem modo ſicut in aliis feudis ſecundum conſuetudinem loci, & ultra poſſunt vendi, & quocumque titulo etiam ſine epiſcopi conſenſu transferri in alium etiam laicum, & generaliter in omnibus & per omnia eodem modo regulantur in toto hoc regno ſicut cætera patrimonialia bona, & res prophanæ, & ita nominatim diſponunt quædam conſuetudines, ut Bleſenſis §. 63. & Nivernenſis, in *titul. des diſmes.* §. *octavo*. Et cognitio ejuſmodi decimarum infeudatarum ſpectat ad ſolum judicem ſecularem privative, & ad judicem eccleſiaſticum, & hæc eſt antiqua obſervantia & concluſio indubitata in hoc regno, quod ut clarius liqueat rudibus in praxi



Digitized by Google

( quia hæc materia nondum fuit ab aliquo diſcuſſa. ) Pone laicum habentem decimam prædialem ſuæ parochiæ infeudatam ante concilium Lateranenſe, vendere vel donare hujuſmodi feudum decimale alii laico, à quo parochus incipit vendicare, reus excipit quod decima per eum acquiſita eſt infeudata ante concilium Lateranenſe, parochus replicat quod illa infeudatio non prodeſt niſi infeudato, & deſcendentibus ex eo: cæterum quod non potuit aliquo modo transferri in alium laicum. Quid dicendum? Videtur pro parocho judicandum, per textum ex concilio Lateranenſi deciſum in *capit. prohibemus. de decimis*. Ubi tenet Panorm. non poſſe in alium laicum transferri, etiam de conſenſu Epiſcopi, per illum textum in verbo, *aliquo modo*. Et eſt communis opinio, licet gloſſ. & ibi Hoſti. in *ſum. tit. de deci. §. tertio quæritur. verſicu. porro aliud in decimis.* Jaſon. in *conſilio* 155. *in fin.* 158. *collat. prima, volum.* 1. contra teneant, quòd nunc non diſſentio, & ita tenet Joan. Fab. *inſti. de rerum diviſ. ad fin. princip.* Et idem ſentit, in §. *loca. in princip. inſtit. de empt. & vend* Nec obſtat quod Joan. Fab. *inſtit. de actio. §. Item Serviana. collat. duodecima. verſicu. quid ſi decima*, tenet quod in regno Franciæ hujuſmodi feudum decimale, ſeu decima feudalis poſſit hypothecari, quia per dictum cap. *prohibemus*, non prohibetur pignoratio vel hypotheca decimæ infeudatæ etiam laico, & ſine authoritate epiſcopi, ſed ſolum prohibetur alienatio & ipſa tranſlatio, & ſic Joan. Fab. non contradicit opinioni ſuæ præcedenti in præfatis locis.

17. Antequam veniam ad ſolutionem, præmitto quod ſi feudum dominicale ſit annexum caſtro, vel dependeat ab alia re prophana, tunc ſimul cum univerſitate ſeu dotalitate illius rei, poteſt quomodolibet alienari vel transferri ſine conſenſu epiſcopi, etiam de jure canonico, per textum & notata in *cap. ex literis de jur. patronat.* Et de hoc non quæritur. Sed ſi hujuſmodi feudum ſtet vel per ſe ſeparatim, & principaliter vendatur, tunc loquitur dictum cap. *prohibemus* & procedit quæſtio in qua prædictis non obſtantibus, dicendum liberè poſſe alienari in hoc regno in vim conſuetudinis generalis quod omnia feuda ſicut patrimonialia regulantur, & ad cognitionem ſolius ſecularis judicis ſpectant.

18. Nec obſtat *dict. cap. prohibemus*, & concilium * Lateranenſe quod fuit celebratum ab Alexand. 3. papa, anno domini milleſimo centeſimo ſeptuageſimo-nono, ut rectè tradit Joan. Andr. in *collecta*. Anthonius de Butri, in *cap. cum apoſtolica*, & ibi Card. Flor. *col.* 3. *quæſtione* 2. *de his quæ fi. à præl. ſine conſil. cap.* Cæpol. in *tractatu de ſimulat. contract. in fin.* Guid. Pap. in *deciſ. Delph. quæſt.* 208. *deciſ. Tholoſ.* 439. *in fin.* ubi mirandum eſt Sthephan. Auffrer. aliam temporis datam ex Plat. & Bergom. adducere, cùm ex ſcriptis Pla. & Berg. facile appareat hujuſmodi concilium ab Alexand. 3. circa finem, ſcilicet anno penultimo pontificatus ſui habitum eſſe, cùm Romam poſt longam abſentiam rediiſſet, ex quo attento tempore dicti pontificatus verificatur data Joan. Andr.

*Tempus concilii Lateranenſis.

19. Solvendo autem dico, quod illud concilium Lateranenſe fuit celebratum poſt infeudationem decimarum laicis factam, & jus eis quæſitum. Et ſic papa cum ſuo capitulo ſeu collegio Cardinalium præſidens Romæ in æde S. Joan. Lateranenſis ( quomodo * celebratum concilium Lateranenſe appellatur ) quæ * eſt major & principalior Romana eccleſia, & apoſtolica ſedes nuncupatur ſecundum Joan. Andr. Gemin. Philipp. Franc. in *c. fundamenta, collat. prima de elect. in* 6. *& in cap.* 2. *de praſcript. in* 6. benè potuit ſtatuiſſe quod amplius eccleſia non infeudaret hujuſmodi decimas, & ſic impedire jus de futuro laicis acquirendum, quia hoc modo non ſtatuebat ſuper rebus vel juribus laicorum, & ad ſecularem juriſdictionem ſpectantium, ſed legem ponebat clericis & rebus conceſſis, & adhuc exiſtentibus in juriſdictione eccleſiaſtica, ſed non potuit præjudicare juri ſemel acquiſito laicis in decimis infeudatis ante dictum concilium, quia illæ decimæ fuerunt ab eccleſia expropriatæ & effectæ ( tanquam res prophanæ ) proprium patrimonium laicorum ſecundum morem cæterorum feudorum, quia infeudatio cenſetur facta ſecundum conſuetudinem loci in quo ſita eſt res infeudata, ut plenè dixi *ſupra* §. 12. *in fin.* Fuit igitur ex tunc juxta conſuetudinem loci acquiſitum laicis jus poſſidendi, vendendi, & quocumque modo ſicut patrimonialia diſponendi illas decimas. Igitur non potuit papa nec ſummum concilium limitare jus laicis acquiſitum. Imò nullo modo potuit ſtatuere, nec legem dicere laicis, nec ſuper illis decimis jam infeudatis, utpote quum non eſſent amplius ſub juriſdictione Eccleſiaſtica, ſed effectæ eſſent res prophanæ, & de temporali juriſdictione. Ergo per textum *in c. novit. de judi.*

* Cur vocetur concilium Lateranenſe.
*Eccleſia S. Joannis Lateranenſis, major & principalior Romæ.

20. Amplio primo, nedum ſi hujuſmodi feuda competant merè laicis, ſed etiam ſi competant clericis, ſed ratione patrimonii, * quia in hoc cenſentur laici, nec ſubſunt papæ, ſed principi ſeculari, ut per Innoc. expreſſum in *cap. noverit. de ſentent. excomm.* latè ſuprà in *proœm. gloſſ.* 6. Intelligitur etiam ſi hujuſmodi feudum competat clerico per ſe & ſeparatim, & non ſit annexum caſtro vel alii rei patrimoniali. Facit textus in *c. cum dilectus*, & quod ibi notant Panor. & alii, quod ſi clericus habeat jus patronatus ratione patrimonii in hoc judicatur tanquam laicus, & cenſetur jus patronatus laicum, & non eccleſiaſticum, ita quod nec papa nec legatus de latere poſſunt illi derogare, nec ſine præſentatione conferre, prout poſſunt de jure patronatus eccleſiaſtico, *cap. dilectus de offic. delegat.* quod eſt intelligendum nedum ſi illud jus patronatus ſpectat clerico ratione caſtri cui eſt annexum, ſed etiam ſi per ſe ſtet, modo competat clerico ratione fundationis à ſe factæ de ſuo patrimonio, vel ex ſucceſſione prædeceſſorum, & non ratione eccleſiæ vel beneficii, in quo non habet niſi titulum.

* Clerici ſi patrimonio ſunt laici.

21. Amplio ſecundo, etiamſi hujuſmodi feudum decimale eſſet in eccleſiam tranſlatum, imò etiam amortizatum, in qualitate tamen feudi. Ad quod intelligendum notandum eſt, quod * Ludovicus nonus Francorum rex ſtatuit, quod decimæ ad eccleſiam reverſæ ex tunc, & deinceps ſemper cenſerentur & reputarentur res merè eccleſiaſticæ, tanquam ad originem, & primitivum ſtatum ſuum reverſæ, etiamſi conſtaret quod prius ſpectabant laicos jure infeudationis ante concilium Lateranenſe. Quæ quidem conſtitutio debet intelligi ( & ita ſæpe audivi ampliſſimum illum & eruditiſſimum virum dominum Petr. Lyſetum protopræſidem in ſupremo hoc ſenatu dicentem graviter, & plura ad hoc ejuſdem ſenatus arreſta advocantem ) quando decima eccleſiæ donatur per ſe & ſimpliciter ſine onere feudi vel feudo ſuppreſſo, ita quod eccleſia cui datur à nemine teneat in feudum, ſed liberè & jure proprio poſſideat: tunc enim decima recuperat antiquam naturam rei merè eccleſiaſticæ ( quam canoniſtæ ſpiritualem vocant ) ſed ineptè & impropriè, cùm non ſit res ſpiritualis eſſentialiter nec effectivè, non magis quàm manſus doti eccleſiæ deputatus, ſed ſolum per quamdam deputationem, ut per Joan. Gerſon. in *tract. de vita ſpiritu. animæ. & in* 1. *lectione ſuper Marcum* ) ita ut per privilegia eccleſiæ data, ſit deinceps exempta à juriſdictione ſeculari, nec poſſit à poteſtate ſeculari præhendi. Et hoc procedit ſive hujuſmodi decima detur vel remittatur ipſi eccleſiæ parrochiali ad quam de jure communi ſpectat, ſive alii eccleſiæ vel collegio eccleſiaſtico, dummodò ſine onere & qualitate feudi.

* Conſtit. Ludov. 9.

22. Secus

Digitized by Google

22. Secus ſi laicus habens hujuſmodi decimam quam recognoſcit in feudum immediatum ab alio laico; donaret hujuſmodi decimam vel feudum ſuum decimale eccleſiæ etiam parrochiali, quia etiamſi ſimpliciter & nullo onere expreſſo legaverit vel donaverit, non amittit naturam ſuam præſentem, nec recuperat antiquam, quia non eſt in poteſtate donantis præjudicare ſuperiori patrono ſuo. Et ſic tranſit cum onere ſuo, & poteſt cogi eccleſia à patrono nedum ad recognitionem & ſolutionem relevii etiam vi prehenſionis, *ut ſupra* §. 1. ſed etiam ad vacuandum manum ſuam, & transferendum in alium laicum, ſecundum notata *ſuprà* §. 33. *quæſt.* 41. & §. 51. *quæſt.* 12.

Poſſeſſio defertur ad titulum.

23. Idem ſecus ſi quis laicus decimam ſuam infeudat eccleſiæ, vel ei concedat in feudum & ad onera feudalia erga ſe, quia tunc ſemper remanet feudalis & res prophana; etiamſi eccleſia longiſſimis temporibus non exigeretur, nec præſtaret jura feudalia, quia non præſumitur intervertiſſe poſſeſſionem vel quaſi feudalitatis, ſed ſemper in qualitate in qua acquiſivit, poſſediſſe; præſumitur enim poſſeſſio continuata in qualitate tituli & conformiter ad titulum, ut per gloſſ. fin. in *l. quadam mulier. ff. de rei vendicat. gloſſ. in l.* 2. & ibi Bar. C. *de acquir. vel reti. poſſ.* Bar. in *l. cum ſolus ad fi. ff. de uſucap.* Ang. in *conſil.* 161. *viſo puncto.* Ludov. Roman. *conſil.* 228. *pro plena, verſ.* 11. Soc. *conſil.* 15. *Inſignis doctor. lib.* 4. An autem ſaltem in præcedenti caſu: quando eccleſia ſine onere feudi acquiſivit, poſſit præſcribere ut jure proprio tanquam rem eccleſiaſticam liberè poſſideat, dicam infrà §. 69.

24 Item ſecus ſi feudum decimale tranſiret vel reverteretur ad eccleſiam non per ſe, ſed cum univerſitate caſtri, vel alterius rei temporalis cui annexum eſt, & à quo dependet, quia ſemper retinet naturam feudi & rei prophanæ, ſicut & ipſum principale cui accedit. *cap. acceſſorium, de regul. jur. in* 6 *cap. dilectus* 3. *de præbend.* hoc enim caſu eccleſia ſive prælatus non fruitur hac decima tanquam eccleſia, vel tanquam prælatus eccleſiaſticus ſimpliciter, ſed tanquam domina vel dominus loci temporalis à quo feudum decimale dependet. Et prædicta procedunt quantumcumque feudum decimale, tanquam feudum eccleſiæ datum, vel ad eam cum univerſitate alterius rei tranſlatum, amortizetur, ſive per ſe, ſive cùm univerſitat rei, quia amortizatio non immutat qualitatem rei, nec eximit à juriſdictione ſeculari, ut plenè dictum eſt ſuprà §. 51. *num.* 78.

25. Et ſic feudum decimale ad eccleſiam pertinens, ſpectat ad agnitionem judicis ſecularis, privativè ad omnem judicem eccleſiaſticum, & ſaiſiri ſive prehendi poteſt, & iterum ad laicos reverti, ſive jure feudi aut aliàs, etiam principaliter alienando vel vendendo ſervata ſolemnitate eccleſiæ, non obſtantibus omnibus præfatis juribus canonicis, ſicut * cætera bona temporalia ſive immobilia eccleſiarum de foro & juriſdictione ſeculari ſunt, imo in *cap. non minus. de immunita. eccleſia. in cap. noverit. de ſentent. excomm.* & prehendi & cum decreto vendi poſſunt.

* Temporalia eccleſiarum ſunt de foro ſeculari.

26. Modo redeundo ad quæſtionem noſtram, non obſtant dicta Joan. Fabri qui erat callendiſſimus conſuetudinum regni Franciæ, qui rectè & ſubtiliter perpendendo ejus verba, tenet præfatam concluſionem noſtram. Et primo in dicto *princip. inſtit. de rer. diviſ.* & ideo credo ubi dicit quod ſi quis det omnia bona laico, non videtur date decimam quæ non acquiritur per tranſlationem. Reſpondeo quod in illo verſiculo loquitur in terminis juris communis & ſcripti, & non tanquam interpres jurium Gallicorum vel conſuetudinum Franciæ, prout in dubio quilibet legens inſtitutiones vel aliud volumen de corpore utriuſque juris. Sed in verſiculo ſequen. ibi, Credo etiam, incipit obiter loqui de conſuetudine regni Franciæ, & ex illa infert, quod prædicta veniant in generali alienatione, & ſic quod etiam feuda decimalia poſſint attenta illa conſuetudine in laicos libere transferri. Quod autem Joan. Faber in hac illatione ſentiat de feudis decimarum, patet primo ex generalitate dictæ illationis, & ex verborum ſerie. Secundo & inevitabiliter ex clauſula immediate ſequenti ibi, cùm eſſet ratio dictorum capitulorum. Et ſic expreſſe ſe refert ad textus & ſanctiones juris canonici, à quibus recedit in terminis & locis conſuetudinis regni Franciæ. Et per hoc reſponſum eſt ad id quod dixi in princ. *dict.* §. quia ibi loquitur in terminis juris ſcripti. Ulterius concluſionem noſtram tenet Joan. Fab. in *d.* §. *Item Serviana inſtit. de action.* quia poſtquam locutus eſt in terminis juris, incipit loqui de conſuetudine regni Franciæ, ſecundum quam feuda liberè venduntur & pignorantur: ex qua infert quod ſuppoſita dicta conſuetudine poſſit feudum decimale pignorari. Unde ſequitur poſſe etiam libere vendi, quia ratio conſuetudinis in qua illud dictum fundatur, & ſecundum quam dictum debet intelligi & ampliari, *l. regula.* §. *fi. ff. de jur. & fact. ignor.* æque concludit tam in venditione quàm in pignoratione. Et hæc velut pro fundamento & elementis hujus uberrimæ materiæ decimarum infeudatarum breviter perſtricta ſufficiant. Fuſius hæc deducere & reſolvere ſtatueram, ſed temporis brevitas & quorumdam de prolixitate mea querelæ impellunt, ut calamum ſiſtam, & reliquas hujus materiæ quæſtiones aliis in locis reſervem.

---

## * LXIX.

*Hi 4. ſequentes articuli additi ſunt per novam conſuetudinem.

LE ſeigneur haut juſticier qui à cenſive, peut avoir *colombier* à pied, ayant boullins juſques au rez de chauſſée.

## LXX.

AUSSI le ſeigneur non haut juſticier ayant fief, cenſive & terres en domaine juſques à cinquante arpens, peut avoir colombier à pied.

## LXXI.

NUL ſeigneur ne peut contraindre ſes ſubjets d'aller au *four* ou *moulin* qu'il pretend bannal, ou faire corvées, s'il n'eſt en titre valable, ou adveu & denombrement ancien. Et n'eſt reputé titre valable, s'il n'eſt auparavant vingt-cinq ans.

Digitized by Google

locorum quæ conſuetudinibus reguntur, ut ſic longo labore noſtro in brevi aperta fiant, & perſpicua juris ſtudioſis, & ad rempublicam regendam cauſaſque recte adjudicandas vel agendas tendentibus, quæ vix lauream civilis diſciplinæ feliciter adeptis poſt diuturnam forenſium negotiorũ exercitationem dignoſcere contingebat. Non enim in hoc opere compilo theorias Bartholi, Baldi, cæterorumve inſignium juris profeſſorum, nec ex his creſcit immenſitas hujus operis, ne aliqui forſan cavillentur univerſas juris materias à me tranſplantari, deduci, & aptari ſuper his conſuetudinibus, ſed longè aliud ago. Totum enim ſtudium meum, & omnis labor tam in inventione quàm in judicio & diſpoſitione, verſatur in hoc, ut ſuper ſingulis titulis & articulis hujus conſuetudinis (præter textualium expoſitionem) diligenter & accuratè mediter & inveniam quæſtiones & dubia, quorum ſuper unoquoque titulo vel paragrapho quæſtio & diſputatio verſari poteſt, & de facto verſatur in praxi tam in judicando quam in conſulendo inventaque perpenſo & maturo judicio (ad normam legalis illius & abſolutæ æquitatis quæ ex civilibus præceptis & conſuetudinibus, perſonarum rerumque circumſtantiis & in ſumma ex totius negotii plena & ſymmetra conſideratione impletur, ut pulchrè & eleganter deſcribit Thrypho, in *l. bona fides. ff. depoſi.*) ſincerè decidam: inventaque & deciſa ſuis quibuſque locis quam aptiori & clariori poſſit ordine tradam & diſponam: non enim recitatorem deciſionum juris ſcripti vel inventorem alienorum, ſed conſuetudinarii juris interpretem ſum profeſſus, tametſi nonnunquam in hoc opere prout loci occurrentis ratio exigit novos quoſdam intellectus (ex multis à me noviter meditatis & in aliud opus mearum decadum reſervatis) ad certas leges deducam, cæterum ab aliis diſcuſſa & deciſa non repero (quod ſcholas regentibus & vivâ voce docentibus relinquendum eſt) nec transfero, ſed ſi locus occurrit ad illa remitto, niſi novi aliquid annotandum aut addendum ſit, nihil enim in publicum edendum, aut Typis excudendum cenſeo, niſi quod novum aliquod lumen, & utilitatem afferat. Porro nemini abſurdum videri debet ſi nunc prima hæc pars ſeorſum à reliquis tribus in lucem prodeat, quum unum juſtum volumen per ſe impleat, nec omnia ſimul profundi aut excudi poſſint, & quia non vacat omnibus omnium cavillis reſpondere, ſufficiat cunctis notum eſſe primam hanc partem non temere in publicum editam eſſe, ſed magno maturoque judicio & probatione doctiſſimorum, illuſtrium & principum virorum, juſſuque ac mandato principali. Siquidem illuſtriſſimus ille & vigilantiſſimus *Guillielmus Poietus Franciæ Cancellarius* juſſit primam hanc partem peritorum in ea re virorum cenſuræ ſubjici, & juxta edictum regium & arreſta ſupremi hujus ſenatus priuſquam ederetur, probari quale opus eſſet, ut ſi legitimum & utile inveniatur, in lucem publico decreto prodiret, ſin contra illegitimum & luce indignum appareret, perpetuis tenebris damnaretur ac ſepeliretur. Eamque provinciam præfatus Cancellarius nominatim commiſit illuſtri illi & clariſſimo jureconſulto Domino Joanni Jacobo Præſidi Pariſienſi in civilibus cauſis Subpræfecto, qui ut eſt acerrimi & incorruptiſſimi judicii, diligenter cuncta excuſſit & retulit ad Cancellarium in præſentia plurium illuſtrium & peritiſſimorum virorum magni conſilii regis. Qua relatione audita præfatus Cancellarius decrevit hoc opus imprimendum, & in publicum edendum, atque in eam rem regiæ majeſtatis nomine diploma privilegii chalcographorum magiſtro conceſſit, & majore ſigillo regio obſignavit. Perfruamini igitur lectores amantiſſimi primoribus hiſce laboribus meis, & meliora in dies & auguſtiora expectate: futurum enim confido ut reliquæ totius operis partes longe fœliciori Minerva prodeant, quando benigniori numinis afflatu mihi defunctus videor adverſis valetudinibus & fortuaæ caſibus noxiis, quibus ſub tempus compoſitionis & editionis hujus primæ partis fere obrutus & abſorptus ſui.

Τῷ Θεῷ δόξα.

600

Digitized by Google

# IN NOMINE DOMINI NOSTRI JESU CHRISTI. AMEN.

## SECUNDA PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in conſuetudines Pariſienſes, ſolertiſſimi & conſultiſſimi Jurium Doctoris & Profeſſoris D. Caroli Molinei, Pariſienſis, in ſupremo Pariſiorum Senatu, & ampliſſima Curia Franciæ, antiqui & experientiſſimi Advocati.

*Titre II. De cenſive & droits ſeigneuriaux.*

### EPITOME TIT. II.

1. *Duo genera jurium dominicalium, Feudale, Cenſuale.*
2. *Campipars.* Bourdelagium, *non ſunt regulariter jura dominicalia.*
3. *Duo tantùm jura dominicalia, alia verò onera eodem jure non gaudent.*
4. *Non omnis dominus directus eſt dominicalis.*
5. *Plura jura dominicalia non concurrunt. 6.*
7. *Termini quatuor, cenſus, æquivocum: cenſus Romanus.*
8. *Cenſus pro tributo capitis ſoli.*
9. *Novus intellectus.* l. ſacroſanct. C. de ſacroſ. eccleſ. 10.
11. *Exceptio debet eſſe de Regula.*
12. *Specialiter inhibitum, plus timetur.*
13. *Cenſitor peræquator, aliud magiſter cenſus, & cenſor. 14.*
15. *Tributum in recognitionem, non particularis ſed univerſalis dominii.*
16. *Coloni aſcriptitii nullum cenſum pendebant domino, contra omnes 17.*
18. *Cenſus tertio ſecundum canoniſtas tam generaliter ut nil concludat.*
19. *Quarto pro canone fundiario.*
20. *Quinto pro modico canone in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium.*
21. *Cenſus ipſe eſt contractus nominatus, convenit emphyteuſi, differt. 22.*
23. *Emphyteuſis differt à conceſſione in reditum. 24. 36.*
25 *Ager vectigalis genus eſt. 26. 27. 30.*
28. L. ſciendum §. 1. qui ſatiſd. cogan.
29. *Emphyteuſis duplex, temporalis, perpetua. 34.*
31. *Temporalis eccleſia permittitur non ultra tertiam generationem, etiam jure canonico 32.*
33. *Hodie ſpecifica differentia emphyteuſis eſt commiſſum poſt triennium.*
34. *Contractus perpetuarius. 35.*
37. *Non cenſetur contractus cenſualis vel emphyteuticus, niſi expreſsè conſtet. 41. 43.*
38. *Emphyteuſis non requirit ſcripturā. 39.*
40. *Non valet argumentum de emphyteuſi ad cenſum, & contra.*
42. *Contractus libellarius.*
44. *Eccleſiæ noſtris conſuetudinibus ligantur.*

# TITULUS SECUNDUS

## DE CENSU ET JURIBUS DOMINICALIBUS, SCILICET CENSUARIIS.

** Duo genera dominii directi in Gallia.*
** Duo jura dominicalia.*

1. QUEMADMODUM in Gallia * duo ſunt genera dominii directi, prædiorum ſeu rerum immobilium, videlicet feudale, & cenſuale: ita duplicia* ſunt jura dominicalia, illis attributa, videlicet feudalia, de quibus in titulo præcedenti, & cenſualia, de quibus in hoc titulo & in ſimilibus aliarum Galliæ conſuetudinũ titulis. In tota enim Gallia, tam quæ moribus quàm quæ jure ſcripto regitur, non ſolent eſſe alia jura dominicalia quàm hæc duo. Quod enim Bleſis faciunt tertium jus dominicum, quod vocant * Campipartem ſive terragium, ut in *conſuet. Bleſenſ.* §. 33. §. 130. ſpecies eſt cenſus generaliter ſumpti, quæ conſiſtit in reditu pecuniario vel pecunia æſtimabili, ſine homagio & honore feudali, ut cenſus annuus, quamvis ſibi tanquam ſpecies coæqualis diſtinguatur à cenſu magis ſpecialiter ſumpto: Sic in conſuetudine Nivernenſi *c.* 6. quod vocabulo barbaro obſcuræ origini & duræ conditioni congruo vocant * Bourdelagium à cenſu diſtinctum, ſpecies eſt cenſus oneroſioris & deſpicabilioris. Idem in paucis ſimilibus.

** Campipars.*
** Bourdelagium.*

2 Et nota quòd quamvis ſæpe in conſuetudinibus Galliæ fiat mentio de Campiparte vel Bourdelagio, ut in *conſuet.* Aurelianenſi §. 137. *cum ſequent. Et* Carnotenſi. §. 113. *cum ſeq.* tamen non eſt jus dominicale, nec laudimia trahit, niſi ubi conſuetudo hoc expreſsè dicit, ut Bleſis, Niverniis, & in conſuetudine de Lorriz, *c.* 3. §. 4. & in conſuet. Sylvanectenſi §. 239. aliàs inter jura privata & ſervitutes particulares computantur, quamvis quandoque poſſint concurrere cum cenſu, ut quodlibet aliud ejuſdem rei privatum onus, ut in *conſuet.* Aurelian. §. 140. videlicet ex impoſitione particulari ubicumque ita pactum fuit.

3. In hoc autem nobili præſidatu & ditione Pariſienſi, & etiam in toto Regno, niſi ubi alia eſt ſpecialis conſuetudo, nulla ſunt alia jura dominicalia quàm feudalia, vel cenſualia contenta in hoc & præcedenti titulo: ita quod conſuetudo noſtra loquens, *des droits ſeigneuriaux*, id eſt, de juribus dominicalibus, non intelligitur nec verificatur niſi de iis quæ in his duobus titulis ab eadem conſuetudine exprimuntur & deſcribuntur, prout diximus *ſuprà* §. 2. *gloſſ.* 6. *num.* 1. *&* §. 33. *q.* 40. *num* 125. *&* 126. Non tamen inconvenit quin vel ipſi domino directo feudali aut cenſuali ex ſpeciali pacto debeantur alia quædam jura & commoda, ſeu reditus aut vectigal ſuper re feudali aut cenſuali: ſed iſta non ſunt nec computantur inter vera jura dominicalia, ſed inter * juſa privata & ſervitutes, quæ ex variis conceſſionum & contractuum vel cauſarum figuris cuivis privato & extraneo ſeu non habenti dominium directum deberi poſſunt, unde ejuſmodi jura non habent fomentum hujus conſuetudinis, ſed relinquuntur in diſpoſitione juris communis, nec pro illis juribus privatis & ab hac conſuetudine incognitis, competunt remedia & privilegia, ſpecialiter ab hac conſuetudine, pro juribus dominicalibus introducta.

** Jura privata.*

4. Non eſt etiam inconveniens, ſed frequentiſſimum, aliquem eſſe dominum directum fundi, & tamen nullum jus dominicale habere, qualis eſt locatio ad longum tempus, quæ dominium utile & poſſeſſionem naturalem habet, *l.* 1. *in fin. l. ult.* & ibi per gloſſ. & doctores. *Si ager vectig. vel emphyteut. vendit.* & tamen locator habens verum dominium directum & veram poſſeſſionem civilem, nullum habet jus dominicale in conductorem vel fundum conductitium. Tametſi ei concedatur quoddam jus pignorationis in bonis mobilibus domus conductitiæ, ut in §. 164. Sed illud non eſt jus dominicale. Jus enim dominicale in conſuetudine noſtra, & ſecundum noſtrum communem loquendi modum, eſt illud dumtaxat quod jure dominii directi, feudarii, vel cenſuarii competit, vel debetur ex diſpoſitione legis & conſuetudinis feudalis vel cenſuariæ domino directo feudali vel cenſuali, unde nec ad alia jura quàm in hac conſuetudine expreſſa, nec ad alios dominos directos fieri debet extenſio. Idem dicendum de dominio directo emphyteuſeos reſpectu emphyteutæ vel rei emphyteuticæ, & de dominio directo reſpectu ſuperficiarii vel libellarii, vel de eo qui conceſſit prædium ad certum annuum & perpetuum reditum, cum retentione expreſſa vel etiam tacita voluntate ex rectè expreſſis ſimplicis dominii directi, ſine jure vel onere feudi vel cenſus. Idem de cæteris ſimilibus.

5. Et nota generaliter quod * plura jura dominicalia non poſſunt ſimul in eadem re vel ſubjecto concurrere, ſive ſint ſimilia, ſive diſſimilia, ſive ejuſdem, ſive diverſæ ſpeciei: unde quemadmodum eadem res non poteſt moveri in feudum à duobus diverſis patronis in ſolidum, nec in cenſum à duobus dominis cenſuariis in ſolidum, ut eſt clarum per *l.* 3. §. *ex contrario de acquir. vel amitt. poſſeſſ. l. ſi ut certo* §. *ſi duobus ff. commodati c. licet cauſam. de probat.* & non poſſunt eſſe duo dominia directa feudalia vel cenſualia ejuſdem rei: ita eadem res non poteſt ſive ab uno, ſive à diverſis teneri & moveri in feudum & in cenſum ſimul, imo hoc eſſet repugnans & incompatibile. Feudum enim & cenſus contrariè opponuntur, & ſic ex regula logicorum, ad poſitionem unius, ſequitur deſtructio alterius, quamvis ad remotionem alterius non ſequatur conſtructio alterius. *l. ſi inter me & te. de excep. rei jud.* Et ſic licet fundus poſſit nec feudalis nec cenſualis eſſe, ut ſuprà §. 68. tamen ſi eſt feudalis, non poteſt eſſe cenſualis, & èconverſo.

** Plurima jura dominicalia nõ concurrũt.*

6. Secus in aliis juribus non dominicis. Plura enim hujuſcemodi ſive ejuſdem, ſive diverſæ ſpeciei poſſunt concurrere in eadem re, etiam inter eoſdem: unde idem fundus poteſt ſive uni ſive pluribus debere plures reditus, vel erga eumdem, ſeu erga diverſas perſonas obnoxius eſſe cenſuali & emphyteuticæ conditioni, vel in cenſum & reditum teneri: unde non poteſt quis rem ſuam concedere in feudum & in cenſum ſimul: ſed bene poteſt concedere in feudum & certum reditum perpetuum, vel in cenſum & in alium reditum perpetuum, & in cenſum & partem fructuum ſeu campi partem, vel in cenſum & emphyteuſim. Sed de his ſatis ad intelligendum qualiter jura dominicalia ſecundum noſtras conſuetudines accipiantur.

7. Nunc ad pleniorem terminorum intelligentiam. Plures * termini paucis & perſpicuè declarandi

** 4. Termini.*

Digitized by Google

ſeſe offerunt, videlicet cenſus, emphyteuſis, contractus perpetuarius, conceſſio in annum & perpetuum reditum.

* Cenſus æquivocum.

Circa primum, notandum quod * cenſus eſt dictio æquivoca & *πολύσημος* ſeu variæ ſignificationis, ut etiam tradit Felin. ut cap. cùm Bertholdus *col. antepen. de re jud.* & quintupliciter accipitur. Primò pro æſtimatione rerum & bonorum cujuſque civis, ſecundum quod tributa pendebantur, & cives cenſiti in certas claſſes diſtribuebantur. Siquidem olim * apud Romanos, ſolitum fuit cenſum agere, id eſt nomina & facultates ſingulorum civium recenſere, & pro modo opum ſuperiores vel inferiores aſſignare claſſes, ut latè dixi in *tract. de dignit. & magiſt. Roma.* Quod primus omnium introduxit Servius Tullius penultimus Romanorum Rex, ut eſt apud Livium & Halycarn. & cæteros chronographos. Regibus autem ejectis, cenſus per conſules acti ſunt, & Coſſ. propter continua bellorum impedimenta non ſufficientibus, huic officio cenſores conſtituti, ut teſtatur Pompon. in *l. 2. §. poſt deinde.* & ibi Zaſ. in *ſuo eleganti gloſſemate, in verbo cenſus, de orig. jur.* & hæc eſt primitiva & propriè Latina cenſus ſignificatio.

* Cenſus Romanus.

8. Secundo modo accipitur pro tributo, & hoc modo cenſus, tributum, publica penſitatio, functio vel collatio idem ſunt, ut rectè notant Accurſ. in *rubr. C. de cenſ. & cenſitor. lib.* 11. *& probatur. C. ſi propter publ. penſ. & in titul. Sine cenſ. vel reliq. per totum, & competit. C. de præſcriptio.* 30. *vel* 40. *ann. & in Auth. de mandat. princip. §. coges autem. coll.* 3. Duplex autem erat cenſus ſive tributum: Aliud * capitis, aliud ſoli vel agrorum *l. ult. §. Divus Veſpaſianus. de cenſib. gloſſ.* Bar. Joan. de Platea & alii in *rubr.* C. *de anno. & tribut. lib.* 10. Primum viritim & ratione perſonæ per ſingula capita præſtabatur *l. ætatem de cenſibus, l. cùm antea.* C. *de agric. & cenſit. lib.* 11. Ideo vocabatur capitatio. Secundum, quando pro modo jugerum vocabatur jugatio *l. immunitates,* C. *de agric. & cenſi. lib.* 11. *l. unic. de colon. Thracenſ. eod. lib.*

* Tributū capitis, ſoli.

* Intellect. l. ſacroſancta. C. de ſacr. eccleſ.

9. Sed valdè errant gloſſ. & doctores in *l. ſacroſancta. de ſacroſ. eccleſ.* intelligentes dictam l. de munere capitationis hominum & animalium. Ut enim novè probavi in *tractatu de muneribus & honoribus. num.* 26. latiſſima eſt differentia inter munera & tributa. A munere verò municipali capitationis, quod patrimoniale eſt, nec veterani, nec actu militantes, nec pontifices quidem excuſantur *l. ult. §. patrimonium. §. præterea. de muner. & honor.* Quod autem intelligunt eccleſiam Theſſalonicenſis civitatis primum exemptam fuiſſe à tributo fiſcalis capitationis, per Aurelium Carum Imperatorem, deinde, cives habitantes omnium civitatum per Conſtantinum Magnum, *l. un.* C. *de capit. civium cenſib. exi. lib* 11. graviùs errant: quia d. l. unica Conſtantini, facta eſt plus centum annis ante *d. l. ſacroſancta.* quæ non eſt Aurelii Cari: qui etiam religionis Chriſtianæ hoſtis erat, ſed plus 140. annis poſt eum fulgure peremptum, lata eſt a Theodoſio juniore optimo & Chriſtiano Imperatore, ut patet per *l. ult.* C. *de annon. & tribut. lib.* 10. *quæ eſt Theodoſii junioris.* Cujus *l. ult. d. l. ſacroſancta,* partem facit, *ut patet per d. l. ult. ad fin.* Et rurſus patet in codice Theodoſiano *libro* 11. *tit.* 1. *l.* 33. Tertio probatur per omnes leges præcedentes *d. l. ſacroſ.* quæ omnes ſunt Imperatorum qui regnarunt diu poſt obitum Aurelii. Ergo *d. l. ſacroſancta.* non eſt Aurelii, aliàs fuiſſet prima non octava ejuſdem tituli per textum in prima conſtit. C. §. *quibus ibi, ita tamen ut ordo temporum: & ibi primis quidem in primo loco, poſterioribus verò ſecundo loco ponendis.*

10. Quartò probatur per quinque leges immediatè præcedentes, quæ ſunt Honorii & Theodoſii junioris, & per inſcriptionem *l. qui ſub prætextu,* immediatè ſequentis, quæ inſcribitur Theodoſio (ſcilicet juniori) & Valentiniano (ſcilicet tertio.) Et in *d. l. ſacroſancta,* (quæ eſt in medio) alia & nova eſt inſcriptio, ergo neceſſe eſt eſſe ſolius Theodoſii junioris, ſcilicet poſt obitum Honorii patrui ſui, & antequam Valentinianum. 3. in generum & imperii conſortem aſſumeret. Et ſic errant Alciat. in *d. l. ſacroſancta.* & Jacobus Spiegel. *in lexico juris, verbo capitatio.* ſequentes vulgatam inſcriptionem, & Gregor. Haloand. in *ſuperſcriptione d. l. ultim.* C. *de anno. & tribu.* malè & contra fidem antiquorum etiam librorum addit Valent. 3. quia per d. l. qui ſub prætextu, *& per l.* 33. *l.* 11. *tit.* 1. *in* C. *Theod.* apparet eſſe ſolius Theodoſii junioris. Cùm ergo per l. Conſtantini magni omnes cives favore urbium eſſent exempti à tributo capitationis; quorſum attinebat poſt 140. annos eximere ab eodem tributo eccleſiam civitatis Theſſalonicenſis, quæ proculdubio jure civium gaudebat? Ergo *d. l. ſacroſancta* non loquitur de tributo capitationis, à quo omnes cives, præſertim per Orientem, erant liberi per *d. l. unic.* C. *de capit. civium. cenſ. exi. libro* 11.

11. Sed dico quòd loquitur de tributo ſoli quod ratione bonorum & poſſeſſionum immobilium fiſco imperiali præſtabatur: ut liquet per *d. l. ult.* C. *de anno. & tribut.* non ſolùm per ipſum titulum ſub quo ſita eſt, & per textum omnium legum ejuſdem tituli, in quo nulla lex eſt, nec ullum quidem verbum de tributo capitis: ſed tantùm de tributo ſoli & patrimonii. Sed etiam comprobatur per text. ipſum ejuſdem legis ibi, poſſeſſiones eorum, & ibi, tributa, ergo tributa poſſeſſionum. Et quia immediatè in eadem oratione includuntur hæc verba: ſacro ſancta Theſſalonicenſis eccleſia civitatis excepta. & ibi eſt punctus: ergo neceſſario eximitur à tributis ſoli, annonis, & omnibus functionibus publicis, de quibus d. l. & totus titulus & omnes leges præcedentes loquuntur. Exceptio enim debet eſſe de regul. *l. nam quod liquidè in fi. de pen. legat.* Bar. & Bal. *l. ſi enim. §. qui injuriarum. Si quis caut.* Bart. Philipp. Deci. *l.* 1. (*ubi in annot. Decii tetigi*) *de reg. jur.* etiam ſi ſit in oratione vel diſpoſitione ſeparata, quanto magis in unica & eadem oratione incluſa. In clauſula autem & oratione ſeq. verba propriæ tantummodo capitationis non loquuntur de tributo capitis (ut omnes gloſſ. & doctores peſſimè aduſque intellexerunt) imo de nullo tributo loquuntur, ſed de portione ſeu contributione propria tributi ſoli quam dicta eccleſia conſueverat & debebat pro ſe, hoc eſt pro prædiis ſuis ſolvere. Et dicit Imperator, quod beneficio ſuo illam deinceps eximit pro ſe, ſeu quoad ipſam eccleſiam tantum, & non alios, nec pro aliis, ita ut nec ipſa nec alii abutantur, ſed (ſolis veris poſſeſſionibus dictæ eccleſiæ exceptis) omnes alii tributa ſolvant.

12. Et ſic verbum propriæ * capitationis in ea ult. clauſula: non ſpeciem tributi ſignificat, ſed portionem propriam ipſius eccleſiæ, prout aliàs in jure capitatio ſumitur pro portione taxata certi prædii & tributo ſoli. *l. ſi minori. C. de act. emp.* ad quam ſuam taxatam portionem exemptio dictæ eccleſiæ ſpecialiter & expreſſè (licet ſatis ineſſet) reſtringitur, ut tanto minus audeant fraudem admittere. Plus enim movet quod ſpecialiter inhibetur, *l. ulti.* C. *de indict. vidui. tol. l. item, apud Labeonem. §. hoc edictum ff. in injur. & plus timeri ſolet. c. quanquam.* 23. *diſtinct. c. ſi adverſus. extr. de hæreticis. c. unic. & in gloſſ. ver. ſpecialius de injur. in* 6. & tanto in fraudatores proclivius erit rigorem juris ſervare, de quo in *l.* 1. *de navibus non excuſan. libro* 11. *C.* ſcilicet confiſcationis rei fictæ attributæ, & per fraudantem tantumdem de ſuo ſolvendi fiſco. *l. ordine. §. in fraudem. ad municipalem.* Tum d. ult. clauſula d. l. ult. non eſt diſpoſitiva, ſed executiva, & ſic principalem diſpoſitionem & exemptionem, quæ eſt de omni tributo poſſeſſionum ſive ordinario ſive extraordinario, non variat. *Cle.* 1. *in fi. de præben.* Alex. *l. more. col.* 3. Jaſon. *col.* 7. Philipp. Dec. *num.* 32. *de juriſd. omn. jud.* Nec etiam expreſſio ejus quod aliàs ineſt, *l. muto. §. ſub con-*

* Capitatio.

*ditione.* Et ibi Bart. *de tutel. l. hæreditas.* & ibi Bart. *per illum textum de hæred. inſtit.*

13. Redeundo ad rem ſuprà *num.* 8. hinc prædia & territoria cenſeri dicuntur, id eſt æſtimari, ſterilia cum fertilibus compenſando & cenſum pro rata valoris & reditus peræquando. *l. omne territorium de cenſi. & cenſitor.* *l.* 1. & per tot. *de omni agr. deſer. libro* 11. *C.* &

* Cenſitor.

* Cenſitor erat magiſtratus qui cenſibus & tributis diſtribuendis & exigendis præerat. *l. forma.* §. *illam. de cenſ.* qui etiam vocabatur peræquator, *tit. de cenſ. & cenſit. & peræq. lib.* 11. *C. per tot.* & eſt textus in *leg.* 5. *C. de fundis patrimonialibus, lib.* 11. & in Authen. *de mandat. princ.* §. *coges.* vocatur cenſualis. Non tamen intelligas de

* Magiſter cenſus.

* magiſtro cenſus: qui eſt novus magiſtratus creatus ab Imperatoribus Romæ: deinde etiam Conſtantinopoli per Conſtantinum magnum, ut patet in C. Theodoſiano. *lib.* 14. *tit.* 9. *l.* 1. *in princ.* & in Juſtinianæo. *l.* 25. 26. & 27. *C. de donat.* vel ſaltem non diu poſt Conſtantinum magnum, ſi dictæ 3. leges C. noſtri non ſunt Conſtantini. 1. ut vulgò habetur: ſed Theodoſ. 1. ut Gregorius Haloander cenſet. Et de magiſtro cenſus in utraque urbe poteſt intelligi. *l. teſtamenta omnia* (quæ eſt Arcadii & Honorii) *C. de teſtam.* Quia *l. in hac. C. de donat.* quæ de eo meminit, eſt Leonis primi, qui diu poſtea Conſtantinopoli imperavit, & omnes aliæ leges quæ de magiſtro cenſus loquuntur, ſunt poſteriorum imperatorum, *ut l. ſecundum divi. C. de donat. l. conſulta divalia. C. de teſt. in Authent. de teſtibus.* §. *& hic vero. & Authent. ut fratrum filii.* §. *illud.*

14. Multo vero minus intelligas de cenſore magiſtratu, qui ut & plures alii republica in Monarchiam mutata deſiit. Et de quo dicta jura D. & C. nullomodo loquuntur, ſed loquuntur de cenſitoribus & peræquatoribus qui longo poſt dictos

*Cenſores.

* cenſores intervallo, per imperatores introducti ſunt ad tributa provincialibus ſubditis impoſita cenſenda & peræquanda dumtaxat. Longè autem aliud fuerat officium cenſorum, de quibus loquitur Pomponius in *d. l.* 2. §. *poſt deinde, de orig. jur.* quippe penes quos cenſus, civium deſcriptio, deinde judicium, cenſura & reformatio morum & publicorum vectigalium cura reſidebat, ut apud Livium *lib.* 1. & Plutarch. in *vita Pauli Æmilii in fin.* ut dixi in tractatu *de dignit. & magiſtr. Rom. num.* 26.

*Cenſus pro tributo.

15. Et hoc ſecundo * modo (videlicet pro tributo) accipitur cenſus in toto corpore juris civilis, ubi tamen principaliter de cenſu vel cenſibus tractatur non ſicubi perſunctoriè & recitativè, ut in *d. l. cogi. in princip. ff. ad Trebell.* pro patrimonio & facultatibus accipitur, ut & in *l. de creationibus verſicul. ſin autem. C. de epiſc. audien.* quo etiam modo crebriùs utuntur poetæ & oratores: ut Ovid. *Dat cenſus honores, cenſus amicitias.* Et hæc pro publico tributo eſt propria & vera appellatio in materia juris ſcripti, & ejuſmodi cenſus non præſtatur fiſco ſeu ſupremo principi in recognitionem particularis dominii rei cenſitæ, quæ nihilominus eſt in pleno dominio poſſeſſoris: ſed in recognitionem univerſalis dominii: ut rectè tradunt Bart. Bald. Angel. Salicet. in *l. competit. C. de praeſcr.* 30. *vel* 40. *ann.* Panorm. & alii in *cap. ad audientiam. in fin. de praeſcr.* Propriùs tamen & veriùs loquendo præſtatur in recognitionem & auxilium rectæ gubernationis & tuitionis reipublicæ quæ fit per principem, ut colligitur in *Authent. de collatoribus. per tot. coll.* 9. & expreſsè teſtatur beatus Paul. *Rom.* 13.

16. Sed valde errant omnes gloſſ. & doctores *in rub. & in l. quiſquis. & l. ſervos & per tot. C. de agri. & cenſ. lib.* 11. *& tit. ſeq. ſeq. & ubique*, qui putant colonos

* Coloni adſcriptitii.

* originarios & adſcriptitios, ideo dici cenſitos, quod certum cenſum dominis ſuis ſolverent. Hoc enim falſum eſt, & præpoſterum. Sunt enim pars feudi cui adſcripti ſunt, & à quo ſeparari non poſſunt. *l.* 3. *l. quemadmodum. l. cum ſatis.* & per tot. *C. de agric. & cenſ. l. ſi quis inquilinos, in princ. de legat.* 1. Ideo dominus unà cum feudo tenetur eos in cenſum publicum referre, ſicut partem patrimonii, & inde majorem cenſum ſolvere. *l. hi penes. in princ. l. omnes. l. quemadmodum. l. diffinimus. de agri. & cenſ. l. coloni cenſibus. C. in quib. cauſ. colo. cenſiti dom. accuſ. poſſunt lib.* 11. & quemadmodum fundus dicitur cenſitus: ita hujuſmodi coloni qui debent ſimul & in eodem loco, in quo fundus cui adhærent, cenſeri: unde hi nulla tributa debent fiſco *d. l. coloni cenſibus. l. colonos. C. de agric. & cenſit. lib.* 11. Nec etiam dominus ſuis. *l. unica. de col. Illyrici, ibi: inſerviant terris non tributario nexu: ſed nomine & titulo colonorum. lib.* 11. *C.* ſed magnam colonariam penſionem ſolvebant dominis, quæ conſuetum modum excedere non poterat. *l. cum ſatis.* §. *caveant. de agric. & cenſ. l.* 1. *in quibus cauſ. colo. dom. accu. poſſ. lib.* 11. *C.* ſunt autem pars terræ cenſitæ, pro qua & membris ſimul cenſitis domini tributũ & publicas functiones ſolvunt.

17. Et ſic dicuntur cenſiti ad differentiam colonorum ſeu ruſticorum libertorum: qui etiam ſi primum terræ, nomine proprio poſſideant, tenentur cenſum pro rata ſubire. non enim ſunt in alieno, ſed in proprio cenſu. textus in *l. hi penes.* §. *ſanè. C. de agric. & cenſ. lib.* 11. qui ita (ut nove declaramus) debet intelligi, & non de adſcriptitiis, ut gloſſ. & omnes doctores aduſque malè intellexerunt, qui etiam in *d. rub. de agric. & cenſi.* malè faciunt octo & quatuor ſpecies: quia

*Coloni originarii, adſcriptitii, ruſtici, cenſiti & inquilini.

* coloni originarii de quibus in *l.* 4. *l.* 7. *in princ. l.* 11. *l.* 16. *de agric. & cenſi in l. unic. de agric. Thracenſ. lib.* 11. *C.* & ad ſcriptitii de *quibus in l.* 6. *l.* 20. *l.* 21. *l.* 24. *l. ult. de agric. & cenſ.* & ruſtici cenſiti. *l.* 7. *in princ. eod. tit.* & inquilini. *l.* 6. *l.* 12. *l.* 13. *eod. tit. C. lib.* 11. *l. ſi quis inquilinos. in princip. ff. de legat.* 1. erant unum & idem, videlicet homines ſervilis cujuſdam conditionis: nempe perpetuo cum ſua ſobole adſcripti glebæ ſeu terræ, de quibus etiam dixi *ſupra* §. 2. *gloſſ.* 3. *num.* 3. longè verò aliud erant coloniæ * & coloni, de quibus in *l.* 1. *ff. de cenſib.* & per Alciat. in *l. municipes de verb. ſignific.* & per beatum Auguſt. *de civit. Dei, lib.* 10. *cap.* 1. Erant enim homines liberi in agros vel oppida ad propagationem ſpeciei cujuſdam particularis Reipublicæ addicti, ut latè dixi in *tract. de dignit. & magiſtr. Rom. num.* 79. *cum ſeq.*

* Coloni ſimplices.

18. Tertio * modo generaliùs ſecundum morum loquendi juris canonici accipitur pro eo quod annuatim, etiam inferiori à principe præſtatur: quandoque ratione & in recognitionem ſubjectionis, *ut in cap. conſtitutus de religioſ. domibus. cap. recipimus. de privileg.* Quandoque ratione fundationis. *cap. præterea. cap. quoniam de jur. patr.* & propter alias quaſcumque juſtas cauſas. *ext. de cenſ. per tot.* unde quum cenſus præſtatio tanquam æquivocum ad plura ſe habere poſſit, non concludit ad aliquod certum, nec probat ſubjectionem vel aliud, niſi aliter probetur, vel de cauſa ſpecifica ſolvendi appareat, ut tradit Panorm. & alii in *cap. ult. de caſ. poſſ. & propriet. & in cap.* 2. *de cenſib.*

* Cenſus pro annua præſtatione quacumque.

19. Quarto * modo ſpecialiter accipitur pro canone debito ei qui prædium ſuum & quicquid juris & dominii in eo habebat, conceſſit & tranſtulit, retenta modica annua penſione ſub nomine cenſus, & ita tradunt Bart. Lud. Rom. & alii in *l.* 1. §. 1. *C. de publica.* Jaſ. in *l.* 1. *col.* 9. *num.* 48. *C. de jur. emphyt.* Canoniſtæ *in cap. ad audientiam de præſcript. in cap. conſtitutus extra de relig. dom.* & generaliter omnes utriuſque juris profeſſores: quæ tamen impropria acceptio eſt, cùm hic prædia non cenſeantur, nullaque fiat æſtimatio nec peræquatio, & ſic deficit verum etymon, & genuina ſignificatio cenſus. Unde hæc acceptio non poteſt ullo modo fundari in jure civili, ut rectè ſcripſit Joan. Faber in §. *adeo. col. pen. verſic. ſed hoc obviat in fin. inſtit. locati.* Sed ſolum in communi modo loquendi canoniſtarum & *gloſſ. pen. in d. cap. conſtitutus.* unde d. gl. & doctores præcipuam hanc ſtatuunt differentiam inter contractum cenſualem & contractum emphyteuticum, ut in illo omne jus & dominium transferatur: in iſto, dominium utile tantùm retento directo dominio: verùm nullo

* Cenſus pro canone præſtando prædii accepti nomine.

Digitized by Google

nullo ex prædictis modis accipitur cenſus in hoc noſtro titulo.

* Cenſus pro canone annuo in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium.

20. Sed * quinto iſto & ultimo modo pro modico cànone annuo, quod præſtatur in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium. Unde apud nos contractus cenſualis eſt, quando dominium utile certi fundi transfertur ſub annua & perpetua penſitatione nomine cenſus retento, dominio directo & juribus dominicalibus. Et ita generaliter accipitur & uſitatur in toto hoc Regno. Hinc Joan. Fab. in *d. §. adeo. col. ult.* dicit quod de conſuetudine ſervatur quod is cui cenſus ſolvitur, eſt dominus directus & percipit laudimia quando res venditur: & quod ferè ſicut de contractu emphyteutico utuntur, & eſt verum. Nullus eſt enim contractus in jure, cui cenſus noſter magis aſſimiletur quàm contractui emphyteutico, uterque eſt enim contractus nominatus, uterque legitimus, quamvis ſtricti juris.

*Cenſus eſt contractus nominatus.

21. Habet enim cenſus * ſpecificum & elegans nomen à lege noſtra conſuetudinaria, à qua confirmatur ſicut feudum ab eadem conſuetudine, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 9. *num.* 4. Et emphyteuſis à lege communi & ſcripta & in utraque, videlicet cenſu & emphyteuſi dominium directum à concedente retinetur, & modica penſio in recognitionem dominii à recipiente præſtatur. Uterque ſui natura (niſi ſit emphyteuſis eccleſiaſtica) perpetuus eſt, & ad quoſcumque hæredes vel ſucceſſores tranſitorius, neuter ſcripturam exigit, ut cõtra communem dicam in *num.* 38. Utrique, ſed non æque (ut dicam in §. 55.) Accedit jus laudimiorum in utroque novus ſingularis ſucceſſor inveſtituram recipere debet à domino quod declaratur in §. 56. In utroque particulare damnum ſeu peremptio partis rei ſpectat ad cenſuarium vel emphyteutam, totius rei caſus ad dominum, ut probo & declaro in §. 74. Et ſic ſunt ſeptem, imò novem, ſi bene numeres, in quibus conveniunt.

*Emphyteuſis.

22. In paucioribus autem differunt. Primò quod contractus emphyteuticus eſt à jure ſcripto inventus: cenſualis vero à conſuetudine. * Emphyteuſis ex defectu ſolutionis canonis per triennium cadit in commiſſum, ſecus in cenſu. An autem in utroque vel alterutro ſit locus commiſſo per abnegationem domini & conditionis cenſualis vel emphyteuticæ, dicemus in §. 74 Tertio emphyteuſis non poteſt vendi domino irrequiſito, & per bimeſtre non expectato, ut ſi velit jure prælationis habeat rem pro pretio, alioquin nulla eſt venditio & res cadit in commiſſum: ſecus in re cenſuali ut dicemus in §. 94. De his, commodè ſatis, quantum ad præſens inſtitutum attinet, explicaſſe videmur quid ſit emphyteuſis, & in quo à contractu cenſuali differat.

*Conceſſio ad reditũ.

23. Sed & neceſſarium eſt oſtendere in quibus differat à datione vel * conceſſione certi prædii in certum annuum reditum, alioquin non poteſt rectè cognoſci quid ſit emphyteuſis, nec à cæteris hiſce contractibus ſymbolum habentibus diſcerni. Et animadvertendum (in his enim juniores aliàs juriſperiti cæcutiunt,) quia nec in jure & necdum alibi horum contractuum natura, proprietas & differentia explicata fuit. Proferatur charta in qua ejuſmodi ſpecies in ſcriptis habeatur: Titium dediſſe, conceſſiſſe, tradidiſſeque Sempronio pro ſe, ſuis & cauſam habentibus, recipienti certum fundum ſuum, ad onus viginti ſolidorum, vel unius ſextarii frumenti annui & perpetui reditus ad fruendum, ſeu, ut vulgò dicunt, gaudendum in perpetuum per Sempronium & ſuos, cauſamve habentes, ſolvendo dictum reditum Titio & ſuis, ſeu quandiu ſolvetur reditus. Modo quæritur an hujuſmodi ſit contractus emphyteuticus? Prima facie videretur quod ſic, per textum *in §. adeò inſt. locati*, ubi nihil addendo vel tetrahendo literæ habetur hujuſmodi ſpecies, ſive, ut dicunt, expreſſus caſus in terminis & in individuo.

24. Tamen in veritate & in effectu non eſt contractus emphyteuſis, ſed conceſſionis ad reditum, quæ origine, ſpecie, natura, qualitate, & effectu differt ab emphyteuſi: quantumcumque enim ea ſymbolum habere, videatur idque jamdudum in jure deciſum eſt præjudicio textus *d. §. adeo. in verſ. ut ecce.* Sed ne amplius juvenes decipiantur prætextu exempli poſiti in *d. §. adeo. & verſic. ut ecce.* notandum eſt quod ibi non ponitur exemplum abſolutum, nec definitio emphyteuſeos, ſed ſolum quædam deſcriptio, quæ per ſe & alio non addito non infert, nec præciſè concludit eſſe contractum emphyteuticum, ſed ad aliud etiam extenditur & alii quàm emphyteuſi convenire poteſt. Quod ut clarè & noviter (utpote præter omnium adhuc ſcribentium in jure ſententiam) attingamus;

*Ager vectigalis quid

25. Priùs videndum & diſcutiendum eſt quid * ſit ager vel fundus vectigalis. Et Accurſ. in *rubr. Si ag. vectig. vel emphyt. pet.* (quem cæteri ſcribentes quotcumque de hoc agunt, ſequuntur) autumat eſſe agrum vel fundum emphyteuticum, nihilque ad invicem differre, hæc duo ſubſtantiva vocabula, *vectigal & emphyteuſis*, vel hæc duo cognata ſeu derivata, *vectigalis & emphyteuticarius*, ſed ea purè *ſynonyma* eſſe, & eamdem rem ſignificare. Et ad hoc citat Accurſ. text. qui videtur ad hoc expreſſus & inevitabilis, in *l. ſciendum* §. 1. *ibi ſed & qui vectigalem, id eſt, emphyteuticarium agrum, qui ſatiſdare coguntur.* Addo bonum text. in *l. ſi tutoris. C. de adminiſt. tut.* ubi penſio emphyteutica vectigalis nomine appellatur: verùm aliam puto eſſe veritatem, & dico tantam inter hæc duo eſſe differentiam, quanta inter genus & ſpeciem.

*Vectigal quid.

26. * Vectigal enim quamvis ſecundum rationem ethymi & ſtrictiorem ſignificationem ſit illud, quod ex vectura ſeu rebus quæ vehuntur, fiſco penditur, ut not. gloſſ. in *l.* 1. §. & ibi Bar. & alii de publicanis, gloſſ. in *rub. C. de vectiga. & commiſſ.* Alber. in *dict. §. in verb. vectigal*: latiùs tamen patet ejus ſignificatio, imò latiſſimè. Eſt enim vox generaliſſima ſignificans omnem præſtationem ſive tributum, aut cenſum, aut penſionem vel collationem, ſive realem, ſive perſonalem: & omne genus reditus, ſive publici, ſive privati. Probatur in *l. inter publica. §. publica vectigalia.* Ubi Alciatus de verb. ſignifi. in *l.* 2. §. *ſi quis à nemine. verſ. vectigal enim hoc. ff. ne quid in loc. publ. & ff. de publ. & vectig. & C. de vectig. & commiſſ. per tot.* Hinc Budæus noſter in annotat in *l.* 2. *de orig. jur.* vectigalia vocat reditus illos fœneratorios qui ſuper fundus & poſſeſſionibus alienis pro certa pecunia ſub pacto redimendi comparantur, de quibus in §. 94. quos Sequani vocant *Cenſes*: quin etiam latiùs vagatur appellatio: & accipitur etiam pro omni reditu & emolumento quod ex patrimonio noſtro percipimus, ut Paul. Aret. in *l. arbores. in fin. ff. de uſufr.* Et Cic. in 6. & *ult.* paradoxo, *Quod ſolus ſapiens dives*: O dii immortales (inquit) non intelligunt homines quàm magnum vectigal (id eſt, quam magnus proventus) ſit parſimonia. Et paulò poſt, ex meo tenui vectigal (id eſt patrimonio) detractis ſumptibus cupiditatis, aliquid etiam redundabit.

27. Ex his patet quod vectigalis ager vel fundus propriè & generaliter dicitur cui quodcumque vectigal, ſive publicum, puta tributum cenſus aut publica functio ſive privatum, puta canon emphyteuticus, aut alia quævis penſio vel ſalarium impoſitum eſt. Ager autem colono elocatus ad modicum tempus, non ex eo quoque dicitur ager vectigalis: ſed tunc demum quando per poſſeſſorem & dominum ſcilicet naturalem & utilem, debetur annua penſio vel aliud vectigal ſive ratione dominii directi, ſive alia juſta cauſa: ut colligitur ex *l.* 1 *Si ager vectigal & l. ſi uno. in pr. loc.* Et ſic concludo quod ager vectigalis & ager emphyteuticus non ſunt ſynonyma, nec convertuntur, quicquid velit Accurſ. in d. rub. ſi ager vecti. quod etiam probatur *per l. etiam. C. de præd. mi*

Digitized by Google

*l. ſciendum. §. 1. qui ſatiſd. cog.*

*nor. ſine decret. non alien.* Sed differunt ſecundum analogiam generis & ſpeciei.

28. Non obſtat quod ſecundum hæc ſupervacua videtur expoſitio generis per unam ex ſuis ſpeciebus in *d. l.* * *ſciendum* §. 1. *ibi vectigalem, id eſt emphyteuticarium. ff. qui ſatiſd. cog.* quia illa expoſitio non fit ad reſtrictionem generis nec in vanum, ſed ut oſtendatur verbum generaliter accipi pro quocumque agro vectigali, per expreſſionem ſpeciei in qua ſuberat major ratio dubitationis, videlicet in agro emphyteutico, qui de facili poteſt amitti & cadere in commiſſum per lapſum triennii non ſoluto canone, quod periculum non ita imminet aliis agris vectigalibus, unde ne fortè dubitaretur poſſeſſorem agri emphyteutici à ſatiſdatione judicio ſiſti relevandum, addita fuit ſpecialis mentio emphyteuſis: quod tamen debet intelligi niſi ad comparationem cauſæ de qua agitur, emphyteuſis eſſet modica vel propediem tempore finitura, quia tunc non relevaret à ſatiſdatione per *not. gloſſ. & doct. in d. l. ſciendum.*

29. Redeundo ad propoſitæ rei curſum, dico ſimplicem conceſſionem ad reditum & emphyteuſim

*Cenſus ab emphyteuſi diſtat.

* necnon conceſſionem ad cenſum (de quo ultimo ſatis dictum eſt, contractus eſſe diſparatos, & ſpecie diſtinctos, quantumvis res ſic conceſſæ ſub eodem genere & appellatione rei vectigalis contineantur: emphyteuticus autem contractus dupliciter & utroque modo propriè accipitur: primò ſtrictè ſecundum ethymologiam & primam inſtitutionem, & eſt temporalis conceſſio rei ſterilis aut aliàs incultæ ad meliorandum ad vitam recipientis vel certas generationes, retenta interim certa modica annua penſione in recognitionem directi dominii. Hinc dicitur emphyteuſis ἀπὸ τῦ ἐμφυτεύειν. quod eſt implantare & inſerere, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 73. & pleniùs tradit Alciat. in *primo parerg. capite* 36. & in hac forma primùm cœpit appellatio emphyteuſis ſeu meliorationis.

30. Quamvis nondum erat ſpecificum nomen contractus uſque ad tempora legis Zenonianæ, quæ eſt *in l.* 1. *C. de jure emphyteu.* quam ob cauſam dumtaxat videlicet propter ſpecificam diſcretionem à cæteris contractibus, hujuſmodi contractus dicitur habere originem à jure civili, ut no. in *d. l.* 1. *& in l. ex hoc de jure. ff. de juſt. & jur.* Fallitur Gregor. Haloan. in *l.* 3. §. *ſi emphyteuticum de reb. cor.* ubi originem refert ad Byzantinos, ante jus civile Romanum. & ante Ariſtotelem. Quod enim refert Ariſtot. 2. οἰκονομικῶν Byzantinos indigentes pecunia prædia publica ſub penſione conceſſiſſe, τὰ μὲν κάρπιμα χρόνον τινὰ, τὰ δ' ἄκαρπα ἀϊδίως, id eſt fertilia ad aliquod tempus, ſterilia verò in perpetuum, & intelligo recepta certa ſumma ab initio non erat ſtrictè emphyteuſis, quicquid etiam velit Alciat. *parer. lib.* 1. *cap.* 37. ſed locatio agri fertilis, & perpetuaria datio fundi ſterilis.

31. Præfato primo modo poſſunt res eccleſiaſticæ alienari ſine aliqua ſolemnitate eccleſiaſtica, ſeu potiùs ad meliorandum ad tempus concedi: quia non eſt propriè alienatio, ſed temporalis conceſſio ad meliorandum, ut finito tempore res in meliore ſtatu, utpotè fertilis & culta revertatur, ut eſt text. in *Authent. de non alien. aut permut.* §. *alienationis. &* §. *emphyteuſim autem*, & hoc de jure civili eſt indubitabile, cum authenticorum jure noviſſimo, *collat.* 9. *de alien. & emphyt.* §. *licentiam*, permittatur emphyteuſis rerum eccleſiaſticarum etiam perpetua, ſervata tamen forma præfixa in *d.* §. *licentiam. & in Authent. perpetua. C. de ſacroſanct. eccleſ.* Videlicet cum conſenſu & voluntate majoris partis ibidem, ordinatorum & deſervientium clericorum vel monachorum, necnon & œconomi & inſcriptione juramenti in inſtrumento nihil ad læſionem eccleſiæ fieri, & dummodo penſio emphyteutica non minuatur ultra ſextam partem ſoliti reditus quam habet res conceſſa tempore contractus, & ſic *d.* §. *alienationis*, non propriè corrigitur per *d.* §. *ſubſeq.* §. *licentiam.* prout voluerunt gloſſ. & doctores in *d.* §. *alienationis. & in cap. in præſentia. de probat.* Alex. in *l. etiam. col.* 2. ſoluto matrimonio, ſed potiùs limitatur.

32. Emphyteuſis autem temporalis rei eccleſiaſticæ ſine aliqua ſolemnitate permittitur, dummodò tertiam generationem non excedat computata perſona, vel perſonis accipientibus pro una & prima generatione *d.* §. *emphyteuſim autem.* quod etiam de jure canonico indubitanter procedit, ſi res conceſſa ſit modica & exigua, minùs utilis aut longè poſita, ut eſt textus apertus. in *cap. terrulas.* 12. *qu.* 2. In fortioribus terminis, unde ſi res eccleſiæ modica conceſſa ſit in præfatam temporalem emphyteuſim, ſed conſtet quod tempore contractus erat utilis, ſterilis aut ruinoſa, tenendum eſt pro conſtanti, quod nullo modo debet contractus annullari vel reſcindi prætextu cujuſvis formæ aut ſolemnitatis omiſſæ: temporalis enim emphyteuſis hujuſmodi rerum jure civili comprobata, nullo jure canonico prohibetur, nec per jura antiqua ut *extr. de reb. eccleſ. alien. vel non per tot.* & maximè in *cap. nulli liceat.* ubi emphyteuſis dumtaxat ſi perpetua ſit, prohibetur, nec per jura *lib.* 6. *in cap.* 2. *eodem titul. in* 6. *& ibi gloſſ. in verb. non concedendo* quam Archidia. Gemin. Philipp. Franc. & omnes canoniſtæ ſequuntur, nec per jura clementinarum quia *clemen. Monaſteriorum eodem titulo* non extendit caſus prohibitos, ſed prohibitis novam pœnam addit, ut ibi per Card. Floren. & alios.

33. Secundo modo & largè accipitur emphyteuſis pro perpetua conceſſione rei immobilis prout procedente tempore frequentari cœpit hujuſmodi conceſſio: nedum de prædiis incultis ſterilibus, ſed de quocumque etiam cultiſſimo prædio in perpetuum fruendo, quamdiu penſio conventa ſolveretur §. *adeo. inſtit. de locat.* etſi hujuſmodi emphyteuſeos proprium ſive ſpecifica differentia per quam à cæteris contractibus & conceſſionibus diſcernitur, jam non eſt melioratio & reverſio ad dominum poſt tempus ad meliorandum præfixum: ſed eſt periculum commiſſi, ſi per triennium ab emphyteuta privati vel per biennium in emphyteuta eccleſiæ penſio annua in recognitionem directi dominii retenta non ſolvatur, ut in *l.* 2. *C. de jure emphyt. in* §. *ſcire autem. in Authent. de non alien. aut permut. collat.* 2. *Authent. qui rem. C. de ſacroſ. eccleſ. cap. potuit de loca.*

34. Itaque hodie in dubio emphyteuſis perpetua eſt *d.* §. *adeo. l.* 1. *C. de offic. comit. ſac. Palat.* ibi, totius perpetuarii, hoc eſt emphyteuticarii. *l.* 3. *de fundis patrimonial. lib.* 11. C. ſed Gregor. * Haloander in *l.* 3. *Contra Haloan.*
*in fin. de reb. eorum* malè reſtringit contractum perpetuarium ad emphyteuticarium. * Differunt tamen ut genus & ſpecies, imò ut excedentia & exceſſa, quia emphyteuſis ſæpè temporalis eſt: contractus autem perpetuarius non eſt emphyteuſis, ſed conceſſio ſub annua penſione in perpetuum ſive ſub onere commiſſi emphyteutici, ſive non: imò crebriùs ſine dicto onere, ut patet in *l.* 1. 3. & ult. *C. de locatio. prædio. civil. lib.* 11. ſic & capitur in *l.* 10. *tit.* 15. *C. Theodoſiano*, ubi fundi ſub tyrannide Maximi non à judicibus ordinariis, ſed à ſuis rationalibus ad rem privatam (ſcilicet principis) revocantur: & * errat Alciat. *parerg. lib.* 1. *cap.* 37. dicens perpetuarios in jure dici, ut in *d. l. C. de offic. comit. ſacri Palat.* qui ad vitam ſuam conductum habent à principe, vel republica. Hoc enim eſt contra textum rotundum in *d. l. ultima, C. de locat. prædio. civil.* Ibi, jure igitur perpetuo publici contractus firmitate perpetuarius ſecurus ſit, & intelligat neque à poſteris ſuis vel his ad quos ea res vel ſucceſſione vel donatione, ſive venditione vel quolibet titulo, & in text. ibi ſanè ſi quis non perpetuo jure, ſed ad tempus, & ſic ſive certum, ſive incertum ut vitæ, & in fine ejuſdem text. ibi, Si vero idem hanc ipſam rem aliquando

*Perpetuarius contractus differt ab emphyteuſi.

* Contra Alciat.

meruerit

Digitized by Google

meruerit jure perpetuo poſſidere, habebit & ipſe ſuperiùs expreſſam perpetuam firmitatem, *ſc. in d. verſic. Jure igitur*, & ſic pro omnibus ſucceſſoribus cauſam habentibus.

35. Et hinc eſt quòd emphyteuſis perpetua & ad omnes tranſmiſſoria, veniebat appellatione perpetuarii generaliter & univerſaliter ſumpti. Et ita loquitur & intelligitur. *d. l. 1. C. de offic. Comit. ſac. Pal. ibi totius perpetuarii.* unde merito exemplificatur ibi, etiam in emphyteuſi perpetua, quia textus nullum jus perpetuarium vult excipi: verbum ergo hoc, *eſt*, in eo textu non eſt reſtrictivum (ut putat Haloander,) ſed potiùs ampliativum & declarativum, ut nullum jus perpetuum nec emphyteuticum quidem excipiatur. Cæterùm contractus perpetuarius per ſe ut indicant ll. de eo loquuntur, magis conceſſioni perpetuæ ad certum annuum & perpetuum reditum quam emphyteuſi, quæ ſpecialem habet naturam, congruit.

36. Conceſſio autem ad certum annuum & perpetuum reditum in tota Gallia non eſt contractus cenſualis nec emphyteuticus ſed diſtinctus contractus totalem alienationem & expropriationem rei importans ſine retentione dominii directi vel alterius juris quam dicti reditus percipiendi, de quo in *l. 1. ſi ſer. vulg.* ut diximus ſuprà §. 51. *num.* 29. unde quantocumque tempore ceſſatum ſit in ſolutione reditus non cadit res in commiſſum, nec in iſto contractu habent locum jura, conſuetudines, vel ſtatuta loquentia de cenſu vel emphyteuſi: ex his facile eſt ſingulatim quæque colligere in quibus ab illis differt.

37. Et ſic concludo quod nulla conceſſio ad reditum vel aliam quamvis præſtationem cenſeri debet contractus cenſualis vel emphyteuticus, niſi expreſsè appareat conceſſionem eſſe factam in cenſum vel reditum emphyteuticum, quod etiam expreſſim vult conſuetudo Bleſenſis, §. 211. quæ in hoc eſt generalis, & ita generaliter obſervamus in hoc Regno: quod etiam eſt conforme juri communi per regulam *l. ſemper in obſcuris l. ſemper in ſtipulationibus. in fin. de regul. jur. l. ex parte de cenſ.*

38. Non autem obſervamus quòd ad ſubſtantiam contractus emphyteutici requiratur ſcripturam inde confectam eſſe, ſed ſufficit quod aliàs legitimè appareat conceſſionem eſſe factam ad reditum emphyteuticum vel ad onera emphyteutica quæ ſunt periculum commiſſi, & alia de quibus in *d. l. & in d. Authent. qui rem:* * quod etiam de jure verum eſſe puto quicquid aduſque voluerit * omnes ſcribentes in *l. 1. C. de jure emphyteut.* Poſt Joann. Andr. in addit. ad Speculat. *tit. de loca. §. nunc aliqua. verſicul. 5. quæritur.* Et in ſua gloſſ. in *cap. 1. §. poſtquam de cenſib. lib. 6.* Alexand. *conſ.* 136. *numer.* 8. *lib.* 1. quorum opinio non fundatur niſi in *d. l.* 1. quæ non probat niſi per argumentum à contrario ſenſu, quod non valet nec eſt ſumendum ad correctionem communium Regularium juris, ut not. in *l. 2. C. de condit. in ſer. in l. 1. in princip. de offic. ejus cui mand. eſt juriſ.* unde ſatis eſt quòd in *d.* l. 1. & alibi non prohibetur hunc contractum fieri ſine ſcriptis, ut ibi ſentit Accur. & bene. Ut etiam vult Alexand. *conſ.* 50. *num.* 4. *conſ.* 76. *num.* 4. *lib.* 5. Alciat. *l. pactum quod bona fide. col.* 1. *C. de pactis.* Ita etiam expreſſim decidit Speculat. in d. §. *nunc aliqua. quæſt.* 5. ubi dicit generalem conſuetudinem ita interpretari, ut non ſit neceſſaria ſcriptura. Et Ludovicus Rom. *conſil.* 103. *Viſo prapoſita, col. ultim.* dicit in hoc derogatum eſſe *d.* l. 1.

* Scripturã non eſſe neceſſarium in contractu emphyteutico.

* Contra communẽ.

39. Sed non eſt opus derogatione per prædicta, & ultra, quoniam præfata communis opinio apertè infringitur per text. in *Authent. de non alien. aut permu. §. Anaſtaſius. col.* 2. ubi ex conſtitutione Anaſtaſii, qui (ut ex hiſtoriis apparet) 26. annis imperavit poſt Zenonem authorem *d. l.* 1. permittitur emphyteuſis rei eccleſiaſticæ ad vitam accipientis, nec ſcriptura requiritur in emphyteuſi, etiam rei eccleſiaſticæ, niſi cùm fieret in perpetuum: quod non eſſet (utpote fruſtratoriè) ſtatutum ab Anaſtaſio, ſi ex conſtitutione Zenonis prædeceſſoris ſui ſcriptura fuiſſet neceſſaria in omni contractu emphyteutico. Lex enim illa Anaſtaſiana non fiebat ad ampliandam, ſed ad reſtringendam facultatem alienationis rerum eccleſiæ & patriarchatus Conſtantinopolitani: unde nullo modo certo caſu permiſiſſet ſine ſcriptis fieri emphyteuſim eccleſiaſticam, ſi aliàs jure communi & ex conſtitutione prædeceſſoris nulla emphyteuſis niſi mediante ſcriptura fieri potuiſſet. Et hanc novam noſtram inductionem nota ad rectum intellectum *d. l.* 1. contra communem. doctorum ſententiam Multum * ergo deliravit Aymo Craverta *conſ.* 112. *num.* 8. ubi poſt Bald. *conſ.* 220. proponitur quod *lib.* 1. extendit communem errorem, etiam ad ſolutionem penſionum emphyteuſis, ut debeant fieri & probare ſcripto.

* Contra Cravertã.

40. Ex prædictis infertur * non valere argumentum de emphyteuſi ad cenſum, nec è diverſo nec ab altero eorum ad ſimplicem conceſſionem ad reditum, ſed diſparatorum ſeparata eſt ratio. *l. Papinianus exuls. ff. de minoribus, l. ultim. ff. de calum. l. inter ſtipulantem. §. ſacram. verſicul. ſed hæc diſſimilia ſunt de verbor. obligat. cum ſimilibus.* Quod nota quia paſſim in jure doctores confundendo terminos inadvertenter errant, & aliis occaſionem dant graviter errandi, * prout Bart. in *l. 1. §. penult. ſuper verſicul. ſed & trabi. de ſuperficie. extendit. l. 1. C. de jure emphyteut.* ad eum qui ſuperficiem conduxit ſub certa annua penſione, ut non poſſit vendere domino irrequiſito, & vendendo recedat à jure ſuo: idque contra text. in *d. verſicul. ſed & tradit.* qui generaliter & examplificativè loquitur.

* Argumentum ab emphyteuſi ad cenſum nõ valet: ut nec à cenſu ad emphyteuſim: contrarium tamen tenet Molinæus ſuprà §. 20. *num.* 49. *in fin.*

* Contra Bartolum.

41. Et errorem Bart. exaſperans * Angelus Aret. *inſtitut. de locat. §. adeò in fin.* dicit hanc pœnam commiſſi habere locum, nedum in ſuperficiario, ſed etiam in cenſuario: ſentiens eadem via quod etiam in illis habet locum commiſſum ceſſante ſolutione per triennium. Cuncta falſo & perperam: quia commiſſum de quo in *l. 2. & l. ultim. C. de jure emphyt.* non habet locum, niſi in vera emphyteuſi, & in re quam conſtat clarè ad onus & conditionem emphyteuticam conceſſam. Hinc malè conſuluit Philipp. * Decius. *conſil.* 146. ubi concludit vineam cecidiſſe in commiſſum & propria authoritate novi prælati rectè occupatam ob defectum penſionis per biennium, quamvis non probetur ſpecialiter quod eſſet emphyteutica, ſed tantum quod eſſet libellaria. Non enim ſequitur, eſt conceſſa, vel tenetur ad libellum: ergo in emphyteuſi vel ſub oneribus emphyteuticis: quum non ſolùm ſecundùm opinionem vulgi,

* Contra Angelum Aretinum.

* Contra Philipp. Decium.

42. Sed * etiam ſecundum communem doctorum ſententiam, libellarius * contractus dicatur de conceſſione ſub vili penſione facta, ſive de ſuperficie, ſive de fundo, ſive in cenſum, ſive in emphyteuſim, ſive ad alium reditum, ſive ad vitam, ſive in perpetuum, ſive cum pacto de renovando vel non, ut per Bald. & alios in *rub. C. de jure emphyt. & in l. ſi finita. §. vectigalibus. ff. de damno infecto*: ergo non poteſt nec debet inferri eſſe conceſſum in emphyteuſim, niſi ſpecialiter appareat: ut etiam dixi in annot. ad Philipp. Decium *Authent. qui rem. col.* 1. *C. de ſacroſanct. eccleſ. & in* 1. *annot. ad d. conſil.* 146. Non ignoro quod Bald. in *tit. de pace Conſtant.* verb. *perſolvere fictum, poſt uſus feudo*, tenet quod quando quis non ſolvit cenſum de re ſua (videlicet cujus eſt dominus directo & utiliter, accipiendo verbum cenſus, ut *ſuprà num.* 18. & 19.) ſed de aliena (videlicet habenti directum dominium) quod tunc non ſolvendo cadit in commiſſum, ut in emphyteuſi & ſequitur Philipp. Decius. *conſ.* 164. *col.* 1. ſed falſum eſt, ut ibi ad Decium in annot. dixi,

* *Lege* etiã ſi per communem.

* Libellarius contractus ab emphyteuſi differt.



Digitized by Google

43. Et quià Decius ibi *num.* 1. poſt Bart. & alios in locis præallegatis dicit, quod abutimur his vocabulis, libellarius, emphyteuſis, ſuperficies, cenſus, & quòd unum pro uno alio ponitur : Ego dico quod ſi quæ ſint loca in quibus ita abutantur, nullus erit locus commiſſo, ſive non ſolvendo, ſive alienando, niſi aliter in contractu ſit expreſſum : etiamſi facta ſit conceſſio ſub nomine & titulo emphyteuſis, quia in d. locis verbum emphyteuſis eſt æquivocum, & ſic non concludit ad onera veræ emphyteuſis niſi aliter ſit expreſſum.

Concludo prædictos contractus differre maximè à cenſu ſpecialiter, ut *ſuprà num.* 20. ſumpto, & vera emphyteuſi : utque in dubio nunquam præſumatur cenſus ille ſpecialis cum onere jurium dominicalium, niſi expreſsè vel clarè probetur : ita nunquam præſumitur vera emphyteuſis niſi clarè & ſpecificè probetur. Et adhuc etiam ubi conſtat actum de vera emphyteuſi & onere commiſſi, adhuc etiamſi conceſſio facta ſit ab eccleſia in pátria conſuetudinaria, non cenſetur intellectum de commiſſo biennii, juxta Auth. *qui rem. C. de ſacroſanct. Eccleſ. & novel. unde ſumitur. & c. potuit extra de locat.* quæ non ſervantur in quantum augent pœnam *d. l. 2. C. de jure emphyt.* ſed de commiſſo triennii, niſi aliter ſit expreſſum.

44. Unde conſuetudo Calvimontis §. 58. & Bleſenſis §. 211. habent locum etiam in emphyteuſi eccleſiaſtica. Hoc etiam generale eſt, quod conſuetudinibus Regni etiam municipalibus * eccleſiæ ligantur, niſi quatenus apparent expreſſim exceptæ, ut dixi ſuprà *in proœm. gloſſ.* 6. & nota quod in quantum d. conſuetudo Calvimontis §. 58. loquitur alternativè de emphyteuſi vel cenſu & pœna commiſſi, modificata tamen, ut etiam triennio lapſo debeat debitor interpellari, & rurſus in majore mora conſtitui : debet intelligi quando conceſſio vel recognitio legitimè à majore facta habet dictum onus expreſſum per prædicta. Imò etiam per eamdem conſuetudinem ubi art. 62. omne prædium præſumitur alaudium, niſi de onere probetur, & quamvis propter altercationes articulus ille fuerit remiſſus ad noſtrum Senatum, tamen interim ſtetit, & nunc perpetuo manet, præſertim cùm habeat concurſum juris communis, ut dixi ſuprà §. 68. *num.* 5. Probatur etiam per eamdem conſuetudinem art. 57. ubi etiamſi fundus probetur cenſuarius, tamen pro laudimiis vel alio onere præſumitur, niſi quatenus per dominum probentur. Et hæc pro declaratione rub. hujus tituli, & terminorum ad eum, & generaliter ad omnes conſuetudines Regni, etiam in patria juris ſcripti pertinentium ſufficiant.

* Eccleſiæ ligantur conſuetudinibus municipalibus.

## *Des cenſives & droicts Seigneuriaux.*

### Article * 73.

* Olim. 51.

Il eſt loiſible à un ſeigneur foncier ou cenſier, de pourſuivre l'acqueſteur nouvel detemteur d'aucun heritage eſtant en ſa cenſive ou ſeigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquiſition d'iceluy heritage, s'aucunes en a, pour eſtre payé des droicts de vente, ſaiſine & amende, s'ils y eſcheent.

### * 74.

* Olim 52.

Un ſeigneur cenſier peut proceder ou faire proceder par voye d'arreſt ou brandon ſur les fruicts pendans en l'heritage à luy redevable d'aucuns cens ou fonds de terre, pour les arrerages qui luy ſont deûs.

### * 75.

* Hic articulus additus eſt novam conſuetudinem.

Si le proprietaire ſaiſi s'oppoſe à la ſaiſie, il doit avoir main-levée par proviſion en conſignant trois années du cens.

### * 76.

* Olim 53.

Les droicts de vente deûs au ſeigneur cenſier, ſont de douze deniers un denier : qui eſt pour chacun franc ſeize deniers pariſis.

### * 77.

* Olim 54.

Pour ventes recelées & non notifiées au ſeigneur cenſier dedans * la huitaine de l'acquiſition, il y a ſoixante ſols pariſis d'amende audit ſeigneur.

* *Hodie* dedans xx. jours.

### * 78.

* Olim. 55.

Si aucun achete à prix d'argent aucun heritage eſtant en la cenſive d'aucun ſeigneur cenſier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente eſt tenu de payer audit ſeigneur cenſier ou foncier les ventes dudit achapt * & ſaiſine pour ce deuë & accouſtumée, avec douze deniers pour la ſaiſine.

* *Loco ſignificatum verborum per novam conſuetudinem :* ou ſort principal de la rente, encore qu'elle ne ſoit rachetée.

### 79.

Si l'acheteur d'un heritage eſt contrainct deguerpir & delaiſſer l'heritage pour les debtes de ſon vendeur & il ſe vend & adjuge par decret à la pourſuite des creanciers, ledit acquereur ſuccede au droict du ſeigneur, pour avoir & prendre à ſon profit les ventes dudit decret telles qu'euſt pris ledit Seigneur. Ou eſt au choix dudit Seigneur de les prendre, en rendant celles qu'il a receuës de l'acquiſition premiere.

### 80.

Si l'heritage ne ſe peut partir entre coheritiers, & ſe licite par juſtice ſans fraude, ne ſont deuës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux. Mais s'il eſt adjugé à un eſtranger, l'acquereur doit ventes.

### 81.

Les rentes & amendes ſe pourſuivent par action ſeulement.

Digitized by Google

*Hic art. olim fuit 56.

* 82.

Ne prend ſaiſine qui ne veut : mais ſi on prend ſaiſine, ſera payé douze deniers pariſis pour la ſaiſine.

83.

Pour heritages vendus ou adjugez par decret à la charge de rente rachetable, ſoit que ledit heritage ſoit fief, ou roture, eſt deû au ſeigneur du fief, le quint denier du prix : & au cenſier le droict de ventes, tant pour le prix contenu és contracts ou decret, que pour le ſort principal deſdites rentes : encores que leſdites rentes ne ſoient lors racheptées.

84.

Si aucun achepte heritage, à la charge qu'il ſera adjugé par decret : ou bien ſi l'achepteur pour purger les hypotheques, le fait decreter, & tel achepteur eſt adjudicataire, n'eſt deub qu'un ſeul droict de quint ou vente, tant pour le contract d'acquiſition que du decret. Eſt toutesfois au choix du Seigneur de prendre leſdits quints ou ventes ſelon le prix dudit contract ou du decret.

*Olim fuit 61.

* 85.

Toutes perſonnes tenans leurs maiſons & heritages en cenſive, ſont tenus de payer les droits de cens au ſeigneur, dont leurs heritages ſont tenus & mouvans au lieu & jour que deûs ſont, ſur peine de cinq ſols pariſis d'amende : fors & excepté les heritages aſſis en la ville & banlieuë de Paris, qui ne doivent aucune amande, par faute dudit cens non payé. Si à ladite amande de payer les detempteurs d'iceux ne ſont expreſſement obligez.

*Olim fuit 64.

* 86.

Il eſt loiſible à un ſeigneur cenſier en la ville & banlieuë de Paris : en defaut de payement des droits de cens, dont ſont chargez les heritages tenus en ſa cenſive, de proceder par voye de ſimple gagerie ſur les biens eſtans és maiſons pour trois années d'arrerages dudit cens, & au deſſous. Et eſt entendu ſimple gagerie, quand il n'y a tranſport de biens.

87.

De toutes rentes foncieres non racheptables, venduës à autres, ou delaiſſées par rachapt, depuis le premier bail ſont deuës ventes, eu égard au prix de la vente ou rachapt d'icelle vente, tout ainſi que ſi l'heritage en partie d'iceluy eſtoit vendu.

---

## EPITOME GLOSS. 1. §. 51

*Olim 51.

1. *Alternativa præſupponit res diverſas : ſed inter genus & ſpeciem exponit.*
2. *Sæpius repetita videntur magis ſeria.*
3. *An dominus fundiarius & cenſualis differant 4.5.6.7.8.9.10.11.*
12. *Cenſus dominicalis univocus eſt, & monadicus.*
13. *Definitio cenſus & feudi.*
14. *Cenſus poteſt eſſe ſine laudimiis, ſed non ſine penſione.*
15. *Cenſus ſeparatim auctus non eſt cenſus, ſed reditus fundiarius.*
16. *Quid*, chef cens?
17. *Quid*, croix de cens?
18. *Quamvis vaſſallus poſſit ſubinfeudare, tamen cenſuarius non poteſt in cenſum concedere. 20.22. nec alium recognoſcere. 24.*
21. *Primus dominus emphyteuſis requirendus, eique ſoli laudimia debentur.*
23. *Declaratur conſuetudo Arverniæ.*

## §. * LXXIII.

PAR la couſtume de la ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, il eſt loiſible à un Seigneur foncier ou cenſier de pourſuivre l'acqueſteur nouvel detemteur d'aucun heritage eſtant en ſa cenſive ou ſeigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquiſition d'iceluy heritage, ſi aucunes y en a, pour eſtre payé des droits de vente, ſaiſine & amende, s'ils y eſchéent.

*Hic articulus nova conſuetudine ita reformatus eſt.*

IL eſt loiſible à un Seigneur foncier ou cenſier de pourſuivre l'acqueſteur nouvel detemteur d'aucun heritage eſtant en ſa cenſive ou ſeigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquiſition d'iceluy heritage, ſi aucunes en y a, pour eſtre payé des droits de vente, ſaiſines & amendes.



Digitized by Google

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Seigneur foncier, ou cenſier.*

IN ver. domino fundiario vel cenſuali. Quæro primo, an & qualis ſit differentia inter dominum fundiarium & cenſualem, & inter cenſum & fundum terræ ſive jus fundiarium: quæ vocabula ſæpè repetuntur & inculcantur in hoc titulo, in quo principaliter de illis agitur, nempe ſuper eis totius hujus tituli cardo verſatur. Et prima facie videntur differre, quia ſemper ſeparantur per alternativam: aut quæ præter id quòd eſt dictio diſiuncta, adhuc in vim alternativæ debet poni inter diverſa: quia alternatio neceſſariò præſupponit ſaltem duo diverſa & ſeparata extrema, quæ æquè principaliter ſint in diſpoſitione. Text. in *l. ſi unus.* §. *ſed ſi ſtipulatus.* & ibi gloſſ. de pact. in *l. ſi duo rei.* in *l. ubi autem non apparet.* §. *qui illud aut illud. de verborum obligat.* cum ſimilibus.

2. Tum ſecundò, ne verba ſint ſuperflua, quod maximè in legibus vitandum: ut eſt in 1. *Conſtitut.* C. §. *quibus.* Tum maximè quando eadem verba ſæpius* repetuntur, non poſſunt videri ſupervacua aut otioſè dicta, ſed ſerioſè, & ut operentur. *Gloſſ. ſing. in Clem.* 1. *in verbo Diœceſanis, de jure patron.* Gemin. Philipp. Franc. in cap. *duobus. de reſcript. in* 6. *& ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 6. prout præfata verba bis affirmativè repetuntur in hoc §. ibi, *Un Seigneur foncier ou cenſier*: & ibi, *en ſa cenſive ou ſeigneurie fonciere* & adhuc in §. ſequenti, ibi *d'aucun cens, ou fonds de terre.* & in §. 78. ibi: *Seigneur cenſier, ou foncier.* & 59. *&* 60. Et ſic ex verbis conſuetudinis toties repetitis

*Repetita præſumuntur ſeriò dicta.

3. Videtur eſſe differentia ſaltem qualis inter* genus & ſpeciem, inter dominum & fundiarium, & dominum cenſualem, & inter jus ſeu reditum aut vectigal fundiarium, & cenſum ſpecialiter acceptum prout hîc & de generali conſuetudine Regni accipitur, ut dictum eſt ſuprà in *rubr. numer.* 17. & hoc in ſe verum eſt: Ut videlicet dominus fundiarius ſit quicumque dominus directus, cui aliquod jus ratione fundi & dominii primitivi & directi ejuſdem fundi debetur, ſive ſit jus feudale, ſive cenſuale, ſive emphyteuticum aut aliud id genus; dominus autem cenſualis ſit ſpecies ſub genere termini præcedentis. Et ſimiliter jus ſeu vectigal fundiarium ſit quodcumque jus ſeu reditus ratione fundi domino directo debitum, cujus noſter cenſus, ſpecialiter ut ſuprà & in hoc titulo acceptus, ſpecies ſit, & huic ſententiæ accedit ethymon hujus appellativi fundiarius, & adſtipulari videtur communis uſus loquendi, quo nedum reditus emphyteuticus, ſed etiam reditus ſimplices ad certum reditum conceſſionis vulgò rentas funciarias ſeu vectigalia fundiaria appellamus, quaſi verbum vulgatum reditus fundiarius ſit terminus generalis ad omnem reditum ex fundo ratione directi vel priſtini dominii debitum.

*Imò ſunt relata. Cenſuarius dominus is eſt qui cenſum pendit, fundiarius dicitur primitivus, is cui cenſus præſtatur.

4. Et ne cui fortè videatur hæc noſtra inquiſitio verbalis magis quàm realis & parum utilis, eò tendit ut deinceps vel nullo judicio judicari poſſit, an quivis dominus directus & fundiarius, puta qui fundum in emphyteuſim conceſſit, poſſit pro reditu fundiario ſibi debito uti prærogativis vel commodis hujus tituli: in quo paſſim dominus fundiarius domino cenſuali æquè principaliter comparatur. Quod ſi negetur, ex eo quòd dominus emphyteuſis non ſit dominus cenſualis ſpecialiter (prout hîc) cenſum accipiendo: adhuc ſupereſt alia non improbabilis dubitatio, an dominus ipſe cenſualis, prout hîc ſtrictè & ſpecialiter accipitur, poſſit uti & prærogativis & commodis hujus tituli, nedum pro ipſo cenſu ſtrictè & ſpecialiter capto, ſed etiam pro alio reditu fundiario cenſui ſuperaddito & ſibi debito ex eadem ferè conceſſione & inveſtitura primitiva fundi. In quo videretur quòd ſic per prædicta, & per text. in §. ſeq. ibi, *d'aucuns cens ou fonds de terre.*

5. Breviter reſolvendo, ea differentia *ſuprà num.* 3. vera eſt ſecundum idiotiſmum noſtrum communem loquendi Gallorum. Quamvis enim cenſus aliàs etiam generalior ſit reditu fundiario, ut ſuprà in *rub. num.* 18. *&* 19. tamen Francis ſpecialiter certum ſpecificum jus dominicum ſignificat, & ſic jus fundiarium eſt genus. Sed hic alternativa poſita inter genus & ſpeciem reſolvitur in expoſitivam, ut eſt text. in *l. ubi pactum de tranſact. vel tranſactio.* C. *de tranſact.* & ibi gloſſ. 1. Bart. & omnes doctores, & in *l. ſi quis major, ibi adverſus pacta vel tranſactiones, & ibi, pacto vel tranſactione conventa eodem tit.* Philip. Decius in *l. ſi filius familias num.* 6. *ff. ſi cert. peta.* Matth. de Afflict. *Deciſ. Neapol.* 106. *in fin.* Item text. in *l.* 2. *ibi quadrupedem vel pecudem.* & ibi gloſſ. *ad leg. Aquil.* quæ regula ſemper procedit quando materiæ ſubjectæ congruit, *ut hîc.*

6. Probatur primò, argumento à rubrica quæ dumtaxat loquitur de cenſiva ſive de cenſu, & juribus dominicalibus cenſuariis, & ſic in §. ſequenti verbum, fundus terræ debet intelligi de ipſo cenſu vel reditu cenſuali, & non de alio jure ſeu vectigali etiam fundiario: ut textura correſpondeat rubricæ, à qua de jure licet argumentari & interpretationem ſumere, juxta *l. Imperatores, de in diem addict.* & notant doctores in *rub. ſi cert. pet. & rub. de verbor. oblig.* & in *rub. de actio. inſtit.* Secundò per contextum totius hujus tituli, ubi laudimia & jura cenſualia, nedum domino feudario aut cenſuali, ut in *hoc* §. vel cenſuali aut fundiario, *ut in** §. 55. 58. 59. 60, 61. *infra*, eodem velut promiſcuè attribuuntur: ſed etiam ſingulariter ipſi domino cenſuali omnia hæc dominicalia, jura de quibus in hoc titulo, attribuuntur, ut in §. 76. 77. *&* 86. Et quamvis quandoque fiat mentio de domino cenſuali vel fundiario complexivè: tamen nunquam in toto hoc titulo fit mentio de domino fundiario per ſe, ſed benè paſſim fit mentio de domino cenſuali per ſe & ſingulariter, *ut* §. 74. 75. 76. 77. 86. Ex quibus ſatis colligitur dominum fundiarium ad dominum cenſualem coarctari in hoc titulo, & ſpecialiter accipi pro domino cenſuali tantùm.

*Hi §. ſunt omiſſi à Molineo.

7. Tertiò clariùs probatur per text. §. 58. 59. *&* §. 60. *infra eodem.* in quibus promiſcuè fit mentio de domino cenſuali aut fundiario, & tamen ibidem dicitur prædium eſſe ſpecialiter cenſuale ſive in cenſiva ejuſdem domini, ſine aliqua alternativa adjectione vectigalis aut juris fundiarii vel alterius termini generici, & ſic ſatis apparet hanc vocem *dominum fundiarium*, in hoc titulo non generaliter, ſed ſpecialiter pro domino cenſuali ſtrictè & ſecundum uſum noſtrum propriè ſumpto accipi, prout etiam in conſuetudine Borbonienſi. §. 392. cum ſequentibus & quibuſdam aliis conſuetudinibus quanquam crebriùs conſuetudines in hac materia non utantur verbo, *ſeigneur foncier*: ſed tantùm verbo, *ſeigneur cenſier*, vel *cenſivier.*

8. Alioquin ſequeretur quod alius à domino cenſuali (puta dominus emphyteuſis, qui verè & propriè eſt dominus fundiarius, & cui verè fundiarium vectigal ratione fundi, & in recognitionem directi dominii debetur) poſſet laudimia exigere, & ex

Digitized by Google

defectu ſolutionis penſionis fructus rei prehendere, & reliqua omnia jura & commoda dominicalia, de quibus in hoc titulo, percipere & exercere: ſicut poteſt dominus cenſualis: quod eſt falſum, & contra communem obſervantiam & mentem conſuetudinis, & ejus verba quæ nequeunt verificari nec adaptari niſi in domino cenſuali, & in cenſu ſtrictè, ut ſuprà, ſumpto. Ex quibus pariter inferendum eſt quòd in §. ſequenti verbum *fundus terræ*, ſeu vectigal fundiarium non ſtat generaliter, ſed ſtrictè & ſpecialiter pro ipſo jure cenſus, & reditu cenſuali dumtaxat.

9. Et hæc eſt vera mens hujus conſuetudinis & talis eſt communis obſervantia in toto Regno (nedum in hoc præſidatu) ut dominus cenſualis, & cenſus ſpecialiter accipiantur, ut ſuprà in *rubr. num.* 20. & ut prærogativæ, jura & commoda cenſualia, non alii conceſſa intelligantur, quàm huic domino cenſuali, & pro hujuſmodi cenſu. Et quòd dictio, *aut*, non ſtet alternativè, ſed expoſitivè ultra allegata ſuprà *num.* 2. *probatur infra eodem.* §. 91. *ibi, ſeigneur cenſier & foncier.* Et ſic conſuetudo modò alternativa, modò copulativa promiſcuè utitur ad deſignandum iſodynamiam, ſeu æquipollentiam nominum.

10. Ex quibus liquet quòd ſi dominus conceſſerit certum jugerum terræ (ut Gallicè protrita verba uſurpem) *à deux deniers de pur & chef cens, & cinq ſols de rente annuelle & fonciere*: hoc eſt ad verbum, ad duos denarios puri & capitalis cenſus, & quinque ſolidos annui, perpetui & fundiarii reditus: hanc ſemel pro multis antiquis & modernis temporibus frequentiſſimam formam exempli vicepoſui; tunc quamvis eadem primitiva conceſſione, & cenſus & reditus debeantur, etiam ſi eodem fortè die & loco ſolvi debeant; tamen ſi debitor cenſum, non autem reditum, ſolverit nullam mulctam ſolvet ex defectu reditus, nec eo nomine fundi vel fructuum pendentium prehenſionem patietur in vim hujus conſuetudinis, videlicet vi & poteſtate dominica cenſuali. Si enim cenſuarius ad dictum reditum obligatus eſſet ſub ſigillo authentico & guarentigio: tunc omnem ejuſdem guarentigiæ executionem & compulſionem pati poſſet, ut plenè diximus *infrà tit.* 15. quæ guarentigia nihil habet commune cum materia hujus tituli, ut in §. *ſequ. gloſſa* 1. *num.* 64. ſed ſolo reditu & non cenſu ſoluto, ſuberit his quæ in §. ſequenti, & omnibus pœnis cenſualibus.

11. Quid ergo ſi neutro ſoluto dominus manum injecerit ex defectu cenſus & reditus ſimul? Reſpondeo: Si dominus declaret ſoluto cenſu ſe manum levaturum; tunc nec damna nec impenſas debet, ſed has debet cenſuarius niſi à tempore quo cenſum debitum legitimè obtulerit, à quo tempore etiam damna & intereſſe habere poterit, vel etiam damna retardatæ promiſſionis petitæ, conſignatione cenſus unius anni facta vel congruè oblata, ut plenè in §. *ſeq. gloſſ.* 1. *num.* 118. *cum ſeq.*

Secundo pro clariori horum terminorum notitia in praxi, quæro quotuplex ſit cenſus? & loquor de cenſu noſtro dominicali ſtrictè, ut in *rub. numer.* 20. Invenitur enim aduſque in veteribus inſtrumentis, inveſtituris, renovationibus, catalogis, & rationum libris, ut Gallicè dicam, *chef cens, menu cens, gros cens, ſurcens*: hoc eſt capitalis cenſus, minutus cenſus, gravis cenſus, ſupercenſus, ſive ſecundus cenſus, & quædam alia ejuſdem farinæ vocabula: & ſic viderentur plures eſſe ſpecies cenſus, etiam accipiendo in hac ſtricta acceptione de qua in hac conſuetudine & ſuprà in *rubr. verſicul. Sed quinto.* Tamen dicendum eſt omnem hunc cenſum unius * particularis eſſe ſpeciei, & non poſſe in plures ſpecies dividi, ſed ſolùm in plura diſtingui ſubjecta numero, qualitate, pactis, accidentibus aut aliis circumſtantiis ſpecificam differentiam minime conſtituentibus, differentia.

* Cenſus particularis.

13. Quemadmodum & feudum non dividitur diviſione propria & ſubſtantiali (quæ eſt in plures ſpecies) ſed ſolùm per accidentia, & tamen feudi ſpecies longè latiùs patet & in non parum plura diſtinguitur & multiplicatur quàm cenſus, ut in *tit. præcedenti.* §. 1. *gloſſ.* 6. §. 1. *gloſſ.* 3. *& per totam.* hujus autem ſpeciei cenſus de qua tantum loquimur, genus * eſt jus dominicum: proprium autem ſeu conſtitutiva differentia eſt, penſio cenſualis, & hoc logice adæquate loquendo, quemadmodum feudi genus eſt jus dominicum, proprium vero ſeu ſpecifica differentia, fidelitas: quam vulgo fidem & homagium vocant.

* Definitio cenſus.

14. Et ut feudum poteſt eſſe ſine releviis & laudimiis (quamvis hæc apud nos ex natura feudorum inſint) imò etiam ſine juramento, ſed non ſine fidelitate, ut diximus ſuprà *tit.* 1. *in fin.* §. *gloſſ.* 4. *in princ.* ita cenſus poteſt eſſe ſine laudimiis & mulctis (quæ tamen ex natura cenſus in hoc regno regulariter inſunt) ſed non ſine penſione quotannis aut aliis terminis in recognitionem dominii & jure dominico cenſuali pendenda.

15. Quem autem vocant * *capitalem cenſum*, verus eſt cenſus, & duobus modis dicitur, primo ad differentiam ſupercenſus vel ſecundi cenſus, idque dupliciter. Aut enim hoc ſecundum onus eſt appoſitum in augmentum primi: & utrumque eſt unus & idem cenſus, argumento *l. inter ſocium.* §. *cùm inter verſicul.* nec *ſeparabitur portio data addimenti cauſa. de pact. dotali.* vel ut cenſus duplicatus, eſt unus & idem cenſus licet arctus: & ex juſta cauſa fieri poteſt, ut ſi major factus ratam habet conceſſionem in cenſum factam ab adminiſtratore ſuo cenſum augendo, vel ſi augetur remiſſis gravibus aliis oneribus, quamvis antiqua portio poſſit dici capitalis vel nativa, ad differentiam augmenti. Aut verò ſecundum onus eſt adpoſitum tanquam ſeparatum per ſe, & tunc verè non eſt cenſus, ſed reditus fundiarius. Secundo modo capitalis cenſus dicitur ad differentiam ſubdiviſi & ſic minuti cenſus, ut quando latifundium unum una conceſſione datum eſt ad triginta ſolidos cenſus, poſtea hæredes vel hæredum hæredes dividunt in 30. partes inter ſe, domino etiam cujus non intereſt connivente, ſinguli reſpectu ſui debent unum ſolidum qui dicitur minutus cenſus, qui videtur dici capitalis, id eſt integri & totalis totius inveſtituræ cenſus, qui videtur dici groſſus cenſus in conſuetudine Senonenſi veteri, §. 18. *& nova.* §. 20. quandoque tamen quem vocant * minutum cenſum, eſt idem cum cenſu capitali, & dicitur ad differentiam groſſi vel gravis. ut nuper diximus, ut cùm unum jugerum terræ conceditur ad unum denarium capitalis aut minuti cenſus, & ad decem ſolidos gravis aut ſecundi cenſus: denarius eſt verus proprius, utque preſſiùs Græce dicam νόμος, cenſus: ſed decem ſolidi non ſunt niſi reditus fundiarius & jus reale in genere, non autem jus dominicum pariens jura laudimiorum, mulctarum, inveſtiturarum prehenſiones & effectus, de quibus in hoc titulo, quale jus eſt obligatio dicti denarii.

* Chef cens, capitalis cenſus.

* Minutus cenſus.

16. Et quamvis hujuſmodi cenſus ut plurimùm in modico ære conſiſtat, & conſiſtere debeat, utpote in quo non id quod ſolvitur (quod eſt parvum) ſed qualitas ſolutionis, quæ magna eſt, & recognitionem dominii & reverentiam implicat, conſideratur, ut ſentit Bald. in *l. ade. collat.* 2. *in fin. de locato*, tamen quandoque ex tenore inveſtituræ magna penditur ſumma, puta decem vel viginti ſolidi, vel ſinguli medimini frumenti in ſingula jugera, vel decem libræ pro certa domo, non refert an nummis, an alia quantitate, fructu aut ſpecie, conſtet canon cenſualis, quin etiam in flore,



Digitized by Google

ave, vel ſimili ludicro (ſi ita placuerit) conſiſtere poteſt.

17. Quid ſi conceſſio ad cenſum vel reditum indiſcriminatim facta ſit, puta ad decem ſolidos cenſus & reditus, ſeu alternativè cenſus vel reditus, quales plurimæ viſuntur? Breviter reſponde, ſive copulativè ſive alternativè concipiantur, non refert: quia utroque caſu intentio concedentis non eſt dare ad merum reditum, ſed etiam jus cenſus retinere, & ſic alternativa æquipollet copulæ, & eſt conceſſio mixta. Ratio tamen cenſus ſive in ordine verborum præcedat ſive ſequatur, tanquam potentior prævalet, & integras vires retinet & mens dictorum verborum indiſcretorum, eſt quòd ſumma conventa, tam pro cenſu dominico quam pro reditu fundiario præſtetur. Idem ſi dictum ſit, *dix ſols de cens & furcens*, vel, *à dix ſols de croix de cenſe ou rente*, & verbum* *croix* antiquitus uſitatum non ſignificat incrementum cenſus, prout nonnulli argutè putant, ſed incautè, quia illud verbum, etiam unico denario cenſus à veteribus frequenter addebatur: ſed donat præſtationem cenſus in certa pecunia numerata conſiſtere, quæ altera parte cruce ſignata ſit.

* Croix de cens, quid.

18. Tertio, quæro utrum cenſuarius poſſit alium cenſuarium facere, & non quæritur an poſſit prædium cenſuarium in totum cum onere ſuo transferre in alium nullo jure retento, vel etiam retento reditu annuo vel alio quovis jure fundiario, ſed non cenſuali: quia hoc non eſt alium cenſuarium acquirere, ſed cenſuarium eſſe deſinere, toto ſervienti jure cenſuali cum fundo in alium translato, quod de conſuetudine generali etiam domino irrequiſito fieri poteſt. Sed quæſtio eſt, an cenſuarius totum vel partem prædii cenſualis alii concedere poſſit in certum cenſum ſibi ſolvendum jure dominico tanquam domino cenſuali & cum oneribus cenſualibus? Prima facie videtur quòd ſic, quemadmodum in feudo licitum eſt vaſſallo ſubinfeudare tam de conſuetudine Inſubriæ, *qual. olim poter. feud. alien.* §. 1. & d. l. Conradi. §. 1. *& per quos fiat inveſtit.* §. *in quam de conſuetudine Franciæ ut ſuprà tit.* 1. §. 35. *quaſt.* 5. dummodo id ſincerè & ſine præjudicio domini fiat, videlicet quando concedens in ſecundum cenſum ſicut ſubinfeudās, remanet cenſuarius domini & ad omnia jura & onera cenſualia obſtrictus ut priùs, cùm conſuetudo noſtra hoc non prohibeat in cenſu fieri magis quam in feudo.

19. Secundò, quia de jure emphyteuta poteſt ſibi de conſenſu domini ſecundùm emphyteutam acquirere, ut tradit Speculator in tit. *de locat.* §. *nunc aliqua. verſic.* 105. Joan. Fab. Jaſ. in *l. fin. col.* 11. *C. de jure emphyt.* Sed de conſuetudine in hoc regno conſenſus domini directi in alienationibus non requiritur, ſed ipſo jure ſalvum manet jus domini. Et ita de conſuetudine ſervari atteſtatur Joan. Fab. *inſtit. de locat.* §. *adeo. col.* 1. quod emphyteuta abſque conſenſu & requiſitione domini poſſit dare in emphyteuſim: fortiùs vult ibi Joan. Fab. per duas collationes ſequentes, quod etiam de jure poſſit fieri, ut ſint plures domini directi & varii diverſis reſpectibus, & quod primus concedens in emphyteuſim habeat omnia jura emphyteuticaria in primum emphyteutam, & ſecundus in ſecundum, & ſic deinceps. Et hoc expreſſim tenent domini de Rota, *deciſ.* 862. *in fin.* quæ eſt deciſio prima ſub tit. *de locat.* in antiquis idem ſentit Soc. *conſ.* 256. *conſ.* 261. *lib.* 2.

20. Contrarium dicendum eſt, aliud eſſe in feudo, aliud in cenſu, & ratio differentiæ eſt, quia in feudo conſuetudo permittit vaſſallo retenta fide quoquomodo libuerit diſponere de feudo *ſuprà* §. 41. Ita quod ſubvaſſallus, vel quicumque alius cauſam habens à vaſſallo, non poteſt inquietari à ſuperiore patrono, quando concedens remanet in fide, vel feudum ex ejus perſona non aperitur & prehenditur, vel illi aperturæ ſatisfit, ut dixi ſuprà §. 51. 54. & 55. ſecus in cenſu, ubi conſuetudo non exprimit hanc licentiam, nec permittit cenſuario facere ſecundum ſubordinatum cenſuarium, & ita differenter ſervari de conſuetudine in feudo & cenſu teſtatur Joan. Fab. in d. §. *adeo. col.* 3. *ver. ſcio tamen.* ubi dicit eſſe conſuetudinem in feudis admittere ſubordinationem plurium dominorum & vaſſallorum & feudalium jurium ſingulos concernentium: ſed nec in cenſu nec in emphyteuſi hujuſmodi ſubordinationem admitti. Solus igitur primus dominus cenſualis exigit profeſſionem cenſualem, laudimia, mulctas: ſolus inveſtituram faciet, & juribus dominicis utetur.

21. Facit quod in emphyteuſi doctores ubique tenent ſolum primum dominum requirendum, & illi ſoli jura & laudimia deberi, ut Guill. Cuneus. Alberic. Bald. Paul. in *l. filium.* ad Macedonian. Speculator in tit. *de locat.* §. *nunc aliqua. verſic.* 195. *verſic.* 126. *gloſſ.* & omnes in *l. ultim.* Ubi latè Jaſ. *col.* 11. *col.* 24. *C. de jure emphyt.* Bart. Alexand. *l. ſi finita.* §. *ſi de vectigal. quaſt.* 3. *de damno infecto.* Bald. Salic. *l. ſi in promittente C. ad Maced.* Joan. And. Joan. Imol. Cardin. Flor. *cap. prout. extra de locato.* Jaſ. *l.* 3. *ex contrario. col. penult. de acq. vel amit. poſſ. & conſil.* 176. *col.* 1. *conſil.* 180. *colum.* 1. *lib.* 1. Soc. *conſ.* 256. *conſil.* 261. *lib.* 2. ex quibus & ex his quæ pleniùs dicam infrà §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 166. habes explicata quæ involvit Nicol. Boer. in *conſuetud.* Bituricenſ. *de conſuetud. feud. & cenſ.* § 22. & ſic concluſio eſt quòd quamvis* poſſint eſſe plures ſubordinati domini feudales ejuſdem prædii feudalis, *ut ſuprà tit.* 1. §. 1. *gloſſ.* 7. tamen non poſſunt eſſe plures hujuſmodi domini cenſuales ejuſdem prædii, ſed unus tantum aut plures pro portionibus ſuis concurrentes, quod etiam expreſſim diſponunt conſuetudines de Lorriz §. 27. Nivernenſis §. 12. *eod. tit.* Arvernenſis *tit.* 21. §. 4. Senonenſis §. 236. Trecenſis §. 56. Aurelianenſis §. 131. Ambianenſis §. 33. Bleſenſis §. 127. Burgundiæ tit. *des cenſes* §. 53. & Comitatus Burgundiæ §. 81. ſeu §. pen. tit. *des rachapts.* Borbonienſis §. 333. Idem reliquæ conſuetudines, quæ etiamſi non exprimant, tamen ſatis tacitè cautum intelligitur, & eſt generalis uſus & conſuetudo hujus regni, ut etiam dicam infrà §. 78. *gloſſ.* 1. *nu.* 71.

* Domini feudales plures eſſe poſſunt, at non cenſuales.

22. Quid igitur ſi cenſuarius de facto dederit aut vendiderit ad cenſum dominicalem erga ſe, ſive ſub jure dominico ſolvendum. Reſpondeo, de jure contractus nullus, quia quum ſit oneroſus, & non poſſit in totum vel utrimque ſubſiſtere corruit in totum. *l. cùm emptor. ff. reſcin. vend. l. quid ſi duo. de in diem. addict. l. ſi quis aliam. de ſolut.* Philip. Decius. *l.* 1. *col.* 1. *C. qui admitti.* & ita expreſſim decernunt quædam conſuetudines, ut Nivernenſis d. §. 12. Res ergo redit ad priorem ſtatum, niſi conſenſus domini primi cenſualis intervenerit, ut crebrius conſuetudines admittunt eo caſu valere.

23. Sed conſuetudo* Arverniæ. d. §. ultim. vult omne onus ſuperadditum ſine domini conſenſu, ei committi vel acquiri, quod eſſet durum & iniquum, niſi eadem conſuetudo moderationis medelam adderet, dum addit ſavendo, per ſententiam declarari commiſſum, & non aliter. Hoc eſt, ita demum ſi uſque ad ſententiam diffinitivam reus perſeveraverit in contumacia: ſecus ſi indemnitati domini ſatisfecerit, vel contractum ipſum declarari nullum conſenſerit, ſatisfaciendo ei cum quo contraxit, qui tenebitur data recipere & à contractu quod contra conſuetudinem fecit diſcedere, & hoc quando cenſuarius ſub conſuetudine Arverniæ conceſſit ad alium ſimplicem reditum erga ſe, vel etiam reditum impoſititium alii ſolvendum conſtituit, quia dicta conſuetudo generaliter loquitur.

* Conſuetudo Arverniæ.

24. Sed in caſum quo dedit ad ſecundum cenſum erga ſe, facile eſt rem expedire, ſi cenſuarius declaret ſe nolle ſecundum cenſum habere jure cenſus dominicalis, ſed jure ſimplicis reditus fundiarii. Sed valdè aberrant qui exponunt has conſuetudines de cenſua-

rio

Digitized by Google

ſio qui recognoſcit ſe tenere in cenſum ab alio: hoc enim modo non fit cenſus dominicalis, ſicut nec feudum, & non ſolùm non præjudicat verò domino directo, nec in proprietate, nec in poſſeſſione vel quaſi, ſed nec ipſo falsò recognoſcenti, ut latè dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 22. *cum ſeq.* Verum eſt quod quædam conſuetudines permixtim loquuntur etiam de oneribus & reditibus impoſititiis, & conſequenter de eorum recognitionibus, ut Burgundica & Arvernenſis: ſed nihil ad rem.

## EPITOME GLOSS. II.

1 *Res cenſuales ſunt patrimoniales.*

2. *Dominus faciens citari ad afferendum literas, non approbat reum nec ſibi præjudicat in jure expellendi manum mortuam.* 3.

4. *Citatio ad afferendum literas acquiſitionis ad finem ſolutionis jurium, non eſt libellata, ſed præparatoria.*

5. *Rex tenetur extra manus ſuas ponere res feudales, & cenſuales ſubditorum, & eſt originalis conſtitutio Caroli Pulchri.*

6. *Guillielmus Durandus, Speculator Gallus, quo tempore ſcripſit.*

7. *Sic inferior tenetur extra manus ſuas ponere à ſuis vaſſallis moventia, aliàs poteſt retinere vel menſæ ſuæ unire.*

8. *Etiam contra ultimum poſſeſſorem, aget dominus ut declaret cui & quomodo ceſſit.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *L'acqueſteur nouvel.*

1. UT enim feuda vaſſallis. §. 26. *gloſſ.* 5. *in princip. num.* 8. ita cenſualia cenſuariis ſunt patrimonialia, dominis irrequiſitis liberè alienabilia in toto regno. Idem etiam de vera emphyteuſi ex conſuetudine generali, ſalvis tamen aliis pactis & juribus dominicis, ut per Joan. Fab. §. *adeo. col.* 1. & Alber. Brunum *conſ.* 44. *inter conſilia feudalia.* Nota quòd hîc loquitur de quocumque acquiſitore abſque ulla reſtrictione, quia cenſus eſt onus * realiſſimum, & cum re ad quemcumque ſive proprietarium, ſeu poſſeſſorem juſtum vel injuſtum tranſit. *l. quum poſſeſſor. ff. de cenſ. C. ſine cenſu. vel rel. per tot.* etiamſi ad fiſcum regium, eccleſiam, vel Xenodochium.

*Cenſus eſt onus realiſſimum.

2. Sed quid ſi eccleſiam * ejuſve prælatum aut œconomum citavit dominus ad afferendum & exhibendum literas acquiſitionis ſecundùm formam hujus §. etiam nominatim expreſſa illa clauſula ad finem ſolutionis laudimiorum, inveſtituræ & mulctæ acquiſitionis, utrum per hoc videatur renuntiaſſe juri expellendi, quòd vulgò dicunt amortizare, ſalva tamen indemnitatis exactione? Videtur quòd ſic, quoniam illa citatio eſt libellata, & ſic implicat libellum & petitionem, ſed dominus directus petendo ſeriò maximè in judicio laudimia, cenſetur ipſo facto renunciare dicto juri expellendi quod contradictoriè opponitur per reg. *l. illud. ff. de acquir. hæred. l. ad rem mobilem. ff. de procur. l. ſi inter me. de except. rei judic.* quemadmodum renunciare juri retractus, ſi alias competeret, per notata ſuprà §. 21. & 33 *quæſt.* 41. & §. 51. *num* 69.

*De Eccleſia ejuſve prælato, aut œconomo citato ad exhibendas literas acquiſitionis?

3. Contrarium puto, niſi dominus viſis literis acquiſitionis aut alias de illis certificatus concluſerit præciſè ad ſolutionem laudimiorum, vel ſimilium jurium approbationem acquiſitionis concernentium, & eccleſia non fruſtratoriè conſenſerit: quoniam quamdiu durat contumacia, aut aperta recuſatione & conteſtatione, aut quibuſvis forenſibus cavillis, aut fruſtrationibus denegat aut moratur petitiones juſtas domini, liberum eſt domino reſilire, & jure ſuo velut adverſus manum mortuam uti, ut res ponatur in manum idoneam, nec eccleſia ſe fundare poterit in petitionibus & concluſionibus actoris, quas ſeriò & tempore debito acceptare noluit, etiamſi directè non impugnaverit, per doctores & gloſſ. ſingularem ab omnibus approbatam in cap. *quum veniſſent.* in verbo *obtulit.* ubi Panorm. *de eo qui miſſ. in poſſeſſ. cauſ. rei ſervandæ.* Ludov. Rom. *ſing.* 150. appellans Panorm. in *conſ.* 2. *ad fin. verſic. nec obſtat. lib.* 1. Fel. in *cap. capitulum ſanctæ crucis. col.* 3. *de reſcript.* Et ſic non obſtant contraria.

4. Præterea illa citatio propriè non eſt libellata, ſed tantùm cauſata reſpectu jurium dominicalium. Nullam enim certam concluſionem ad hæc jura continet: ſed eſt præparatoria ad exhibendum, ut exhibitione facta deliberare poſſit dominus, & eligere quæ & qualia jura petat, & ſic etiam ſi eccleſia ſtatim pareat citationi, inſtrumenta acquiſitionis & jura laudimiorum offerat, adhuc omnia integra ſunt domino, antequam certa jura elegerit & acceptaverit: tum citatio illa * cauſativa habet expreſſam conditionem, *s'ils y eſcheent*, & ſic nulla eſt certa concluſio, ſed præparamentum quale *ff. de interrog. actio, de eden. & de tab. exhib. per tot.* Si enim nullum factum ſit inſtrumentum acquiſitionis, non eſt inutilis citatio, ſed reſolvitur ad finem declarandi, unde reus negans aliquas confectas literas ſive publicas, ſive privatas, non debet dimitti, nec ab inſtantia abſolvi, etiamſi actor ponat in facto eſſe literas: ſed reus cogi debet declarare veritatem, qualitates & circumſtantias actus, nec cauſificari poterit ſe ad hoc non citatum: quia in effectu non eſt citatus niſi ut ab eo reveletur veritas: unde ſi offerat inſtrumentum contractus ſive publicum, ſive privatum, nondum ſatisfecit, ſed petente domino debet etiam juratus affirmare eſſe verum, non ſimulatum, & aliud non eſſe ſive omiſſum ſive in antigrapho, vel illud exhibere: unde etiamſi in citatione clauſula illa conditionalis, ſi quæ debeantur, omiſſa ſit, non nocet: ſed integrum eſt perſpecta veritate ad hoc vel illud concludere, ſive ad ſolutionem jurium & recognitionem, ſive ad commiſſum, ſi res ad hoc diſpoſita ſit, vel ut reus teneatur extra manus ſuas infrà ponere.

* Citatio cauſativa, ſeu conditionalis.

4. Quòd ſi * res cenſualis à ſubdito regis movens perveniat quoquomodo ad fiſcum regium, debet ponere extra manus ſuas, quia non poteſt nec debet eſſe

* Cenſualis res à ſubdito movens ſi ad fiſcum pervenerit; Rex à ſe eã illico abjicere debet, & cur.

Digitized by Google

cenſuarius ſicut nec vaſſallus ſubditi ſui, ut dixi ſuprà §.20. *gloſſ.4. num.*3. ubi allegavi conſtitutionem regis Joannis, ſed originaliter fuit Philippi Pulchri, confirmata per Carolum Pulchrum ejus filium: qui tertio loco videlicet poſt Ludovicum Huttinum & Philippum Groſſum patri ſucceſſit: deinde per Joannem filium Philippi Valeſii, Carolum quintum, ſextum, & ſeptimum reges confirmata & innovata fuit, & etiam Specul. *de feudis §. quoniam queſt.* 40. citat ad hoc legem Caroli ſcilicet Francorum regis, quam etiam ad idem allegat Henric. Bohic in *cap. argentis col. penult. de haret.* & intelligi debet de conſtitutione d. Caroli Pulchri, qui fuit Rex Francorum quartus hujus nominis, quia ad alium non poteſt referri. Non enim ad Carolum quartum imperatorem qui Rex Bohemiæ exiſtens electus fuit ad imperium anno domini 1347. tempore Clementis 6. Papæ, & ſic aliquot annis poſt tempus.

6. Guillielmi Durandi Galliæ Narbonenſis, qui prolixum illud * Speculum ex ſcriptis potiſſimè aliorum & praxi ſui temporis compilavit, de quo in *proœmio numero* 7. juveniliter gloriatur, & minus veriſimile eſt referri ad Carolum Magnum, vel Carolum Calvum ejus nepotem Francorum Reges & Imperatores: nec ad Carolum Groſſum Caroli Magni pronepotem hujus nominis tertium Imperatorem: nec ad Carolum Simplicem Caroli Magni abnepotem hujus hominis tertium Francorum regem, & ſic patet quòd Speculator pervenit, ſcribendo & addendo in ſuo ſpeculo, uſque ad tempora Joan. 22. Papæ, ſub cujus Pontificatu ann. domini 1321. Carolus Pulcher regnum iniit, quamvis quadraginta quinque annis retro, & ante undecim Romanos retro Pontifices, ſpeculum ſuum inchoaſſet, imò perfeciſſet & dedicaſſet (ut patet in ejus proœmio) Ottobono Cardinali qui tunc (ſecundum Joann. Andreæ ibi, in fine primæ additionis) erat nepos Innocentii 4. & poſtea promotus fuit ad Papatum, & vocatus Adrianus 5. anno Domini 1276.

* Speculator.

7. Redeundo ad rem, idem multò fortiùs dicendum de inferiore à rege, qui ſive titulo particulari contractus legati, vel ſucceſſionis, vel confiſcationis acquiſierit ſubfeuda vel cenſualia prædia à vaſſallo ſuo moventia, ut poſſit ab eo compelli ponere in aliam idoneam manum, idque nullo temporis ſpatio obſtante, niſi inferior. 1. immediatus dominus directus juri ſuo renunciaſſet. Cæterùm ceſſante hac ſubordinatione directi dominii & jurium dominicalium, non tenetur Princeps, Comes vel Baro extra manus ſuas ponere prædia ſubditorum ad ſe jure fortè confiſcationis devoluta, ſed poteſt menſæ ſuæ unire: tamen princeps commodis ſubditorum conſulens non ſolet unire, ſed ſæpius aliis concedere, niſi pro qualitate loci publicè interſit domanio & coronæ unire, & ita debet reſtringi & modificari dictum Baldi qui nimis generaliter loquitur in *cap. 1. §. ſi verò in fin. qualit. feud. alien. poter. in uſibus feud.* quem ſimpliciter ſequitur Anton. Corſet. in *tractatu de excellentia & poteſtate regia. queſt.* 78.

8. Ultimò nota quòd dominus non ſolum habet actionem contra novum acquiſitorem ut edat titulum, ſed etiam contra ultimum cenſuarium qui alienavit, ut declaret cui & quo titulo, & idem in feudis, quia non eſt bonum ut veritas occultetur. *cap. 1. de conten. inter. do. & vaſſal. de inveſtit. feud. in uſibus feudo.* & ultimus vaſſallus vel cenſuarius ſatis ad hoc erat obligatus, & ad nullam fraudem faciendam.

## EPITOME GLOSS. 3. §. 73.

1. *Quando poſſeſſor tenetur edere titulum ſuæ poſſeſſionis.*
2. *An poſſit rex citare Baronem ſuum, ut oſtendat jura quæ habet in caſtris quæ poſſidet.*
   *Rex Franciæ fundatus eſt in directo dominio terrarum regni ſui.*
3. *An jure actionis petenda ſit editio.* 5.
4. *Duæ ſpecies editionis prima nunquam præſcribitur, ſed ſecunda triginta annis.* 7.
6. *Etiam ſi nulla jura utilia domino directo debeantur, tamen ei facienda eſt editio.*
8. *Etiam ſi nolit novum acquiſitorem inveſtire.*
9. *Dictio,* pro, *devotat cauſam finalem.*
10. *Dominus directus non poteſt titulum novum exigere, ſed bene inſtrumentum probationis.*
11. *Novus acquiſitor non tenetur exhibere inſtrumentum diviſionis hæreditatis ab inteſtato, ſecus in aliis, etiam in univerſalibus vel generalibus Titulus* 12.
13. *Sed ſi habet plures titulos ejuſdem rei, tenetur omnes exhibere, niſi eos quibus renunciat.*
14. *Juramentum interrogatorium exigentem non obligat.*
15. *Sententia ſuper exhibitione literarum non præjudicat veritati.*
16. *Per negationem juris dominicalis turbatur poſſeſſio.*
17. *Proviſio hujus paragraphi eſt de jure communi, unde etiam in domino feudi & aliis procedit.*
18. *Dominus non habet retentionem literarum, niſi ad finem deſcribendi: non autem pro laudimiis, niſi ubi conſuetudo dat prehenſionem.*

GLOSS.

Digitized by Google

# GLOSS. III. IN VERBO

## *Exhiber lettres d'acquiſition.*

HIc eſt caſus in quo poſſeſſor tenetur edere titulum poſſeſſionis ſuæ contra regulam *l. cogi. C. de petit. hæred.* Nec mirum. Tum quod prætendit jus in re quam fatetur de directo domino petentis. Facit Bald. *l. 2. C. quomodo & quando judex.* Phil. Dec. *conſil. 61.* Tum quia inter iſtos eſt mutua etiam antiquorum titulorum editionis obligatio, ut dixi ſupra §. 5. *num.* 4. 5. & 6. & in annot. ad Philip. Dec. *cap. 1. extra de probat.*

* Citatio generalis.

2. Unde quod Bar. Joan. de Platea & ſequaces in *l. 1. de conduct. & procur. prædio. lib.* 11. C. dicunt quod ſi * Rex facit citari ſuum Baronem ut oſtendat jura quæ habet in caſtris quæ poſſidet, alias auferet ea, quod talis citatio ipſo jure eſt nulla, cum nemo titulum oſtendere debeat ſuæ poſſeſſionis, *d. l. cogi.* quos ſequitur Jaſ. ſeu potiùs Alexand. *inſtitu. de actio. §. actionum. num.* 125. non procedit niſi in Rege qui in ſimplici juriſdictione fundatus eſſet in regno ſuo, ut per canoniſtas in ca. *ſi diligenti de præſcript. cap. nimis. de jurejurand.* Quare illud dictum Bartol. & doctorum non procedit in regno Franciæ, in quo quamvis ſint plura allodia, tamen in majori parte Rex fundatus eſt, etiam in directo dominio terrarum regni ſui, ut etiam Panorm. in temporalibus eccleſiarum fatetur in Rege Franciæ, *in cap. veniens extra de accuſatio.* Unde non ſolum citationem talem decernere poſſet, ſed etiam contra eos quos conſtat tenere in allodium ut declarent quid & quantum allodii poſſideant, ut dixi ſuprà §. 86. *qu.* 2. *num.* 14.

3. Hæc autem editio etiam noviſſimi tituli non poteſt peti niſi jure actionis, ut in hoc text. ver. *pourſuit.* Quod eſt ſimpliciter verum in cenſu in terminis conſuetudinis noſtræ, vel ſimilis, ut infrà §. *ſeq.* quædam enim prehendere concedunt ut Sylvanect. §. 256. In feudis autem quamvis ex hoc capite non poſſit incipi à prehenſione: tamen feudo defectu vaſſalli aperto, in conſequentiam prehenſionis ex quo capite, ſimul & jurium retinetur & perſeverat prehenſio cum effectu: donec etiam reliquis juribus ſatisfaciat, inter quæ eſt exhibitio vel informatio tituli noviſſimæ acquiſitionis, ut ſuprà §. 20. *in fin.*

* Duæ ſpecies editionis.

4. Duæ * ſunt autem ſpecies editionis: prima ad inſtructionem petentis & notitiam veritatis, & hæc regulariter fit officio judicis, ut *ff. & C. de eden. per totum.* quandoque (ut inter quos verſatur mutua obligatio) etiam jure actionis, *ut hic:* cui tamen nunquam præſcribi incipit quamdiu mutuæ & ſucceſſivæ obligationis cauſa durat, ſicut quamdiu durat vel centum annorum locatio, nunquam præſcribi incipit obligationi patiendi frui qua tenetur locator, nec obligationi ſecundum naturam conductionis frui qua tenetur conductor, ut dixi in novis intellect. *ſuper l. corruptionem. C. de uſufr.* De hac non agitur hîc, & ſatis dictum eſt ſuprà §. 5. *in princ.*

5. Secunda ſpecies ad finem exigend jura utilia indebita, ut in hoc § & huic editioni, triginta annorum ſpatio (quemadmodum dictis juribus) præſcribitur: etiamſi interim dominus cenſum ſemper receperit, vel non. Et ita intelliguntur reliquæ conſuetudines, quæ (ut Pictavenſis § 18.) dicunt quod poſt triginta annos non poteſt dominus feudarius vel cenſuarius vaſſallum aut cenſuarium etiam via actionis cogere inſtrumenta acquiſitionis vel contractuum ſuorum exhibere, nec inde relevia, laudimia aut alia jura petere De contractibus enim per vaſſallum aut cenſuarium cum aliis factis nihil ad dominum directum, niſi propter jura quibus jam præſcriptum eſt. Et quod dixi de obligatione ſucceſſiva procedit in inveſtituris & ſimilibus inſtrumentis inter eoſdem vel eorum deceſſores factis.

6. Quod autem dixi nihil ad dominum directum de contractibus inter alios factis pertinere, niſi propter jura, non reſtringas ad jura utilia tantum: ſunt enim jura honorifica non ſolum in feudis, ſed etiam in cenſibus recognitionis dominicæ, ideo etiamſi conſtet & notorium ſit tale genus eſſe acquiſitionis, ex quo jure communi conſuetudinario loci nulla jura utilia debeantur, nihilominus locus eſt huic §. intereſt enim domini directi non ſolum ſi & quanta laudimia debeantur explorare: ſed etiam recognitionem vel profeſſionem cenſualem novi cenſuarii recipere, quæ plenè & bona fide impleri nequit ſine exhibitione vel informatione tituli acquiſitionis: etiam ſi jam conſtet ejuſmodi eſſe ut nulla inde jura utilia jure communi conſuetudinario debeantur.

* Secretarii regis à laudimiis quemadmodum immunes.

7. Idem multò magis ſi jure communi conſuetudinario debeantur, ſed conſtat novum acquiſitorem ſpeciali jure vel privilegio ſive pro hac vice ſive perpetuò, exemptum eſſe. Ita etiam ſervatur in * ſecretariis Chriſtianiſſimi noſtri Regis, qui tametſi nulla laudimia cenſualium prædiorum a Rege moventium debeant, à literarum tamen exhibitione, quæ vice profeſſionis cenſualis eſt, non ſunt exempti. Sed, ut dixi, poſt triginta annos non tenetur cenſuarius exhibere, nec ſe juramento purgare contractuum ergo cum aliis à domino directo factorum. Faciunt notata *ſupra* §. 12. *num.* 14.

8. Tum quamvis dominus directus poſſit quemlibet admittere, non tamen ſemper honeſtum eſt, *ut dixi ſupra* §. 33. *quæſt.* 27. *num.* 92. Sed honeſtius repelli quem putat ex forma contractus, puta emptionis à minore ſine decreto, vel fundi dotalis aut paraphernalis à marito ſine conſenſu uxoris factæ, ſive aliàs conſtat jus non habere, ſive ſummariè convincere poteſt. Et nihilominus interim poteſt novum acquiſitorem compellere ad editionem vel informationem acquiſitionis, declarando conventionem integram & nominando teſtes qui præſentes erant, ut in *ſimili conſuetud. Bleſenſis* §. 118. hoc enim præparatorium eſt, ut in gloſſ. præcedenti dixi: quo facto quamdiu non vult inveſtire non poteſt laudimia, nec alia jura petere præter cenſum ſemper à quovis poſſeſſore ſolvendum, ut dixi ſuprà §. 1. *num.* 72. Quamvis ergo dominus directus etiam ſuo facto ſe excludat à facultate exigendi alaudimia, non tamen ſe excludit à jure hujus exhibitionis.

* Pro, cauſam finalem deſignat.

9. Nec obſtat quod præpoſitio, * *pro*, cauſam finalem deſignat, *l. pen. §. ult. verſicul. ſi pro alimentis. de aliment. & cibar. lega. gloſſ. l. dominus Sticho. verſ. pro quibus. de pecul. lega.* Bar. *l. 1. col. pe. C. per quas perſon. nob. acquira. in l. ex arrali. C. de actio. empt. in l. quo ſcitis. C. de bonis quæ liber.* Franciſc. Ripa. in *cap. cum M. Ferrarienſis. num. 7. de conſtit.* præſertim quando jungitur cauſæ de futuro, ut tradit Phil. Dec. *conſil. 46. num. 4. ut in hoc §. in fin. ad verb. pro habenda ſolutione laudimiorum*; quia non eſt tota cauſa nec etiam abſolutè, & multominus limitatim apponitur, ſed conditionaliter & ſuſpenſivè in fin. textus ibi *s'ils y échéent*, & ſic hæc ultima verba nullomodo reſtringunt.

10. Unde non ſolum poteſt dominus directus hanc editionem petere ad finem in textu expreſſum: ſed multo magis ad finem profeſſionis & recognitionis cenſualis, non tamen ut poſſit exigere, quem pragmatici vocant titulum novum, hoc eſt obligationem in



Digitized by Google

forma guarentigiæ, ſed tantum ſimplicem recognitionem & inſtrumentum authenticum & probatorium, ſed non novæ compulſionis vel executionis inductivum, ut dicemus infrà * §. 70. [* Suo loco.] Unde quando vaſſalli vel cenſuarii, etiam coram notariis ſub forma inſtrumenti publici, ſumptibus domini recognoſcunt jura & ſervitutes debitas, ut deſcribantur in libris quos papyros terrarios vulgò vocant, non tamen tenentur promittere, ſive ſub guarentigia ſe obligare. Aliud nova ſtrictior obligatio, aliud veteris, qualis eſt ad ſinem perpetuæ obligationis recognitio, de qua latè Bal. *Authent. ſi quas ruinas*, C. *de ſacro. eccle.*

11. Nunc do unam aliam à præſcriptione temporis notabilem limitationem ad hunc textum, videlicet in literis vel inſtrumentis diviſionis hæreditatis ab inteſtato, quæ non tenetur cenſuarius edere, quia diviſio propriè, non eſt alienatio nec nova acquiſitio, ſed portionum diſtributio: & ſemper cenſetur res haberi jure ſucceſſivo primitivo, cujus virtute facta eſt diviſio, quæ non eſt niſi illius juris & primariæ acquiſitionis executio, hinc dicitur neceſſaria alienatio, ut dixi ſuprà §. 33. *quæſt.* 22. non tamen vis eſt in hac qualitate, neceſſaria alienatio: quia in quantumvis neceſſaria locum habent hæc jura ſi eſt novus acquiſitor, ſed vis eſt in hoc quod per diviſionem ſequentem non cenſetur fieri nova acquiſitio reſpectu domini directi & horum jurium à priori acquiſitione per ſucceſſionem & hæreditatis aditionem: ſed cenſetur executio & diſtributio portionum ſecundum naturam prioris acquiſitionis, & ſecundum cauſam illi ab initio implicitam, & ſecundum cauſam illi ab initio implicitam, quòd fit ut res videatur in eodem ſtatu manere, *l. ult.* & ibi latè Alex. Jaſ. *ſi ex noxali cauſa agat*.

12. Amplio etiamſi uni ex decem hæredibus una tota res cenſualis adjudicetur, etiam ſuppletione facta cohæredibus in pecunia, etiam non hæreditaria, juxta notata ſuprà §. 33. *num.* 70. Confirmo, quia dominus directus non debet eſſe curioſus rimandi ſecreta alienæ ſucceſſionis: ſed hoc perquam durum eſſet. *l.* 2. & ibi Bar. & alii. *C. quand. & quib. quarta pars. lib.* 10. Quatenus ergo hoc caſu eſſet oneroſius, creditor non eſſet audiendus *l. ſervos. in fi. de pignor. actio.* Tum modus ſucceſſionis ab inteſtato ſatis eſt notorius, & de modo diviſionis nihil ad dominum directum, modò ſit vera diviſio. Limito ſubſiſtente probabili ſuſpicione, quod unus hæredum abſtinuerit, aut vendiderit, & non diviſerit, quia tunc debet editio contractus fieri, & ſaltem debet poſſeſſor ſeſe juramento purgare. Si enim aliter quàm per veram diviſionem juris univerſalis acquiſivit partem conſortis, eſt novus acquiſitor titulo particulari obligatus edere & ad jura ſi qua accidant, *ut ſuprà* §. 33. *num.* 61. Item prædicta limito etiam in titulo univerſali non conſuetudinario, ſed ex teſtamento vel donatione aut venditione juris univerſalis: debet enim edi necnon contractus diviſionis inde factus, concernens feuda vel cenſus & multo magis contractus ſocietatis conventionalis & matrimonii & ejus diviſio feuda vel cenſus continens. Et legatarius teſtamentum, ſaltem clauſulam teſtamenti, in qua feudum vel res cenſualis legatur. Idem in ſimilibus.

13. Sed quid ſi novus cenſuarius habeat plures titulos acquiſitionum, etiam primarios, etiam æquè principales. ut fieri poteſt? *l.* 3. §. *ex pluribus de acquir. vel amitt. poſſ.* Prima facie videtur quod non tenetur nec compelli poſſit omnes exhibere, ſed ſufficit ſi exhibeat unum idoneum, dum tamen ex aliis titulis non ſint jura aliqua utilia domino acquiſita, & nullam juribus domini fraudem faciat. Ratio in promptu eſt, quia quamvis quis habeat plures etiam idoneos titulos, non tamen tenetur omnibus uti, ſed utrovis illorum voluerit, & electionem habet, ſine tamen alterius fraude: de quo, ſi ſuſpicio ſit, juramento ſe purgare debet: quod tamen non erit deciſorium, ut dicam infra §. 176. Quibus non obſtantibus dico quod niſi exhibens ſe reſtringat ad titulum vel titulos exhibitos renunciando aliis, tenetur omnes exhibere: aliquin quum haberet electionem ſubinde variabilem, dominus ſæpe fraudari poſſet. Plus dico quod & titulos prædeceſſorum (qui tamen non fuerunt inveſtiti) edere tenetur, vel ſe juramento purgare.

14. Cæterum & poſt inveſtituram, quoties dominus ſuſcipere vellet onus probandi, alium celari titulum verum mediante pecunia, vel re æquipollente factum à triginta annis, ex quo ſibi jura debentur, libello oblato, poterit juramentum non delatorium, ſed interrogatorium, quod exigentem non obligat ſuper articulis pertinentibus inde dependentibus, a cenſuario exigere juxta conſtitutiones Regias, & reo ſive ſua confeſſione, ſive probationibus poſtea factis convicto, jura ſua cum impenſis litis, damnis & mulcta occultatorum laudimiorum percipere. Plura hic occurrunt de juramento purgatorio: de quo remitto ad ea quæ ſcripſi infrà §. 179. *gloſſ. pen.*

15. Quod ſi dominus aliud non probaverit quàm quod erant alii quoque tituli non exhibiti, ſed è quibus nulla nova jura ſibi debentur, reo ab inſtantia abſoluto, in damna & expenſas litis damnabitur. Et notanter dixi ab inſtantia: non enim per hanc liticulam ſuper exhibitione literarum motam, præjudicatur veritati quandocumque apparenti, quia non fuit conteſtatum ſuper juribus, niſi incidenter: ſed tantum principaliter ſuper exhibitione. Si igitur poſt hanc ſententiam inveniatur cenſuarius emiſſe, ſive aperta veritate, ſive per conjecturas ſufficientes, poſtea appareat de ſimulatione permutationis exhibitæ, quæ erat vera venditio, dominus de integro agere poteſt & jura cum damnis recuperare, & ſecundum novam conſuetudinem Senonenſem §. 228. duplicia laudimia.

16. Et quod ſcripſi ſuprà ea. *gloſſ. num.* 13. omnes titulos edendos, * [* Arreſtum ſolemne.] confirmatum fuit ſolemni ſupremi hujus Senatus areſto, claſſibus omnibus ejuſdem Senatus conſultis, relatore inclyto Senatore Dom. Dormantio, die 23. Junii, ann. 1542. contra habitantes pagi de Briſeau in Viromandua, qui condemnati fuerunt edere omnes titulos & inſtrumenta concernentia jura quæ habent in prædiis cenſuariis, nec non veteres recognitiones ad finem novas emendandi, ſi opus eſſet, & papyri terrariæ conficiendi, utque juramento ſe purgarent. Sed ſi primus acquiſitor neget rem cenſualem eſſe vel ab actore moveri, poteſt actor, ſi eſt in poſſeſſione juris dominicalis, hac inſtantia ſuſpenſa, poſſeſſorium intentare, vel in lite cœpta pergere: quæ utpote admixta & ordine intellectus præcedente, & prius indicanda vendicatione cauſam proprietatis continebit.

17. Finaliter nota, quod diſpoſitio hujus §. cùm nullam ſpecialem prærogativam contineat, ſed tantùm perſecutionem juris communis, utpote via actionis vel querelæ, non ſolum locum habet in domino cenſuali, ſed etiam in domino emphyteutico, in domino feudali, in domino ſuperficiei, vel bourdelagii, & generaliter in omnibus qui ex tenore vel virtute conceſſionis aut recognitionis jus quoddam habent ex mutationibus poſſeſſorum: quia hic §. jus commune deſignat, & nihil ponit ſpeciale in domino cenſuali vel alio domino cenſuario: quin dominus feudi, qui feudo per venditionem aut per mutationem aperto poteſt manum injicere, proculdubio poteſt, ſi velit, minus agendo citare, facere novum acquiſitorem vel literas acquiſitionis exhibendas. Nec minus competit actio ex eo quod non ſoleat practicari pinguiore ſuppetente remedio. Unde duæ principales limitationes hujus textus ut non procedat poſt triginta annos, *ſuprà num.* 4. & 7. utque ſufficiat unum titulum idoneum oſtendi, æquæ le-

Digitized by Google

cum habent in domino feudi & reliqua eadem analogia.

* Retinere literas pro laudimiis utrum poſſit dominus.

18. Ultimo quæro, an dominus habeat * retentionem literarum pro laudimiis? Videtur quod ſic: cùm res ſit hypothecata, *ut infra §. ſeq. gloſſ.* 2. *num.* 12. *& conſequenter inſtrumenta, cùm ſint pars rei. l. 1. C. de dona.* Tum pervenerunt ad dominum voluntate debitoris & ſine vitio: ergo per *l. ſi non ſortem. §. ſi centum. de condictione indeb.* ſaltem quando ex eiſdem literis clarè conſtat & in confeſſo eſt laudimia deberi, ita quod jus eſt liquidum. Contrarium dicendum eſt, quia nec tenetur novus acquiſitor tradere literas, ſed tantùm exhibere: & ſic retineri non poſſunt, quia propriè non pervenerunt, ſed tantum exhibitæ ſunt. Et quando interim eſſent traditæ literæ, non cenſentur traditæ ulera quàm teneatur tradens ſcilicet ad finem exhibitionis tantùm *l. rem legatam. de adimen legat.* Aut ad ſummum tantùm cenſetur depoſuiſſe & ſic indilatè debent reſtitui *l. penult.* C. *de poſſ.* Limito primò ut poſſit dominus retinere ad finem deſcribendi, niſi copiam deſcriptam cenſuarius offerat, quo caſu debet adhuc dominus habere ſpatium congruum conferendi per ſe, ut ſuum conſilium, ſine fraude & tergiverſatione, aliàs non diceretur novus acquiſitor exhibere, nec huic conſuetudini ſatisfacere, *l. 1. ʃ. de eden. l. 3. §. hoc interdictum, de tabul. exhib. adde quæ dixi ſuprà §. 20. gloſſ. 12. in princ.* Limito ſecundo in quibus conſuetudo permittit etiam pro laudimiis prehendere vel arreſtare fundum, quia multò fortiùs poteſt retinere inſtrumenta, quæ ſunt pars fundi.

* Olim fuit 52.

## * §. LXXIV.

UN ſeigneur cenſier peut proceder ou faire proceder par voye d'arreſt ou brandon, ſur les fruits pendans en l'heritage à luy redevable d'aucun cens ou fonds de terre, pour les arrerages qui luy ſont deûs.

In principio textus in verbo, *le ſeigneur cenſier*, quæri poteſt quid de uſufructuario, procuratore, poſſeſſore, aut aliis variis circa perſonam occurrentibus: de quibus remitto ad *not. ſuprà titul.* 1. §. 1. *gloſſ.* 1. *per tot.* ex quibus ſatis ex ſimilitudine rationis colligi poteſt quid hîc ſit dicendum, ſcilicet quid poſſunt nomine domini vel in qualitate ad eum ſe referente, vel dependente, ut etiam practicatur.

In text. ibi, *peut proceder, ou faire proceder*, De vi & effectu horum verborum maximè verbi *poteſt*, ſufficiunt notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3. & §. 13. *gloſſ.* 2. & 3. *ad quæ remitto.*

## EPITOME GLOSS. I. §. LXXIV.

1. *Areſtum pro ſupremo judicato, Græca vox eſt, areſtum Gallica, pro impedimento, ſpecie executionis.* 2.
3. *Dominus feudalis plus habet juris & poteſtatis in re quam cenſualis.*
4. *Signum pro ſignato.*
5. *Signa aut vela regia non poſſunt à privatis apponi.*
6. *Ordo dicendorum in* 6. *art.* 7.
8. *Jura dominicalia ſunt ſtricti juris, nec poſſunt extendi ultra verba conſuetudinis & inveſtituræ.*
9. *Sat eſt quod ſtatutum exorbitans aliquid operetur ut in reſiduo reſtringatur.*
10. *Dominus cenſualis poteſt commiſſarios apponere & plus poteſt quàm miſſus ex primo decreto.* 20.
*Communi obſervantiæ ſtandum.* 116. 148.
11. *Qui poteſt fructus percipere, poteſt eos ſequeſtrare.*
12. *Differentiæ inter miſſionem ex primo decreto, & hoc areſtum.* 16.
13. *Judex poteſt quem facere executorem in re ſua.*
14. *Miſſio unius prodeſt aliis, non areſtum.*
15. *Jure Authen. miſſio fit pro rata debiti.*
17. *Miſſio ex primo decreto & hoc areſtum conveniunt.* 18. 19. 20. 27. 40. 123.
*Creditores miſſi de lata, conventionales de levi culpa tenentur.* 20.
21. *Miſſus etiam ex cauſa judicati non poſſidet, niſi in re adjudicata* 23.
22. *Paragraph. Imperator in l. poſtquam ut legato ſeu fideicom. nomin. caveat. loquitur in executione proviſion.* 25.
24. *Miſſio, & executio, ſententia diffinitiva, & proviſionalis, & ſequeſtrum differunt* 26.
27. *Dominus per hoc arreſtum non fit poſſeſſor.* 28. 29.
30. *Creditor ſive prætorius ſive conventionalis nunquam præſcribit* 31. 32. 33. 35.
34. *Contumacia non ſufficit ut miſſus faciat fructus ſuos niſi cauſa cognita decernatur.* 36. 37. 38. 40.
39. *Miſſio ceſſat facto eo cujus defectu facta eſt.*



Digitized by Google

41. *Dominus cenſualis poteſt impedire fundum & fructus vel fundum vacuum. 42. & 43.*
44. *Hæc manus injectio domanialis eſt & extrajudicialis. 71. 118.*
45. *Et piſces ſtagni vel fundi cenſualis.*
46. *Etiam piſcinæ ſi non ſint alii reditus.*
47. *Idem de vivariis, leporariis, columbariis, fodinis, molendinis: non ut molitura publica, ſed mercedes impediantur.*
48. *Duæ antiquæ ſtudiorum authoris molæ.*
49. *Oſtia non debent tolli vel præcludi.*
50. *Fructus jacentes impediuntur.* 51. 52. 53.
54. *Niſi fiat vel ſignificetur importunè.*
55. *Quàm clementer ſubditi tractandi de jure & conſtitutione Caroli Magni.*
56. *Fructus reconditi in horreo cenſuali, impediri poſſunt.* 57. 58.
59. *Etiam ab aliis prehenſi, & dominus cenſualis potior eſt.*
60. *Impedimentum ob laudimia non ſoluta non valet.* 61. *niſi.*
62. *Quando judex poteſt revocare ſuam interlocutoriam.*
63. *Utile per inutile non vitiatur in executione patrimoniali.* 105. 106. 107.
64. *Quædam conſuetudines dant prehenſionem, aliàs præciſam, aliàs data oppoſitione reſolubilem.*
65. *Thema & areſtum.*
66. *Quoties conſuetudo prehenſionem dat, intelligitur præciſè.*
67. *Conſuetudo Sylvanectenſis declaratur.* 61. 69. 70.
68. *Interpretatio limitatoria præſtat correctoria.*
71. *In toto regno ex defectu cenſus valet commiſſio prehendendi vel arreſtandi præciſa, id eſt non cedens ulli oppoſitioni.* 117.
72. *Regulariter conſuetudines non permittunt, etiam ex defectu cenſus, prehendere privata, ſed judicis authoritate.*
73. *Forma executionum juriſdictionalium non requiritur in hoc arreſto 95. 108. ſed ei quæ in denunciationibus extrajudicialibus.*
*Unde arreſtum debet habere cauſam ſubſtantialem & rei impeditæ deſignationem, & notificari. 74. 99.*
75. *Arreſtum incongruè notificatum non ligat. 102. 124.*
*Declaratur conſuetudo Sylvanectenſis.*
*Intellectus l. de pupillo. paragraph. ſufficit. l. operis. de oper. novi nunciat.* 107.
76. *Quid ſi cenſuarius eſt pupillus tutore carens?*
77. *Dominus non debet privata authoritate hoc arreſtum facere, ſed mandato judicis, de quo tamen non eſt neceſſe doceri, ſi executio teſtibus adhibitis probè facta eſt & notificata. 78.*
79. *Confortatio manus ſi ſupervacuè appoſita eſt, non taxatur in expenſis.*
80. *Confortatio manus non viſa manu domini, periculoſa fuit, ſed errore.* 81. 100.
82. *Saltem non debebat eſſe locus damnis & intereſſe* 91.
83. *Idem ſi confortatio ſit nulla, quia commiſſio ſuperannalis eſt.*
84. *An confortatio manus poſſit fieri pendente litè? Sic* 86.
85. *Litiſpendentia non impedit poſſeſſorem ſua poſſeſſione uti.* 146.
87. *Pendente lite poteſt dominus directus prehenſione dominica uti, & creditor guarentigia.*
88. *Intellectus tit.* C. ut lite penden. & Authent. in *medio litis* non fieri ſacras formas.
89. *Thema, arreſtum. 91.*
90. *A literis regiis non appellatur, ſed ab executione earum.*
92. *Actus ſervientis vitioſus non vitiat actum qui ſine eo fieri poteſt nec ejus notificationem. 93.*
*Officiali non creditur niſi in his quæ officium & mandatum concernunt.*


Digitized by Google

94. *Citatio vitioſa non vitiat actum in quo non requiritur.*
95. *In locis ubi non licet prehendere ſine commiſſione, commiſſio ſuperannalis non vitiat: ſecus ſi eſſet falſa.*
96. *In executionibus dominicalibus magis veritas quam forma & ſubtilitas attenditur. 95. 108.*
97. *Relatio ſervientis fidem facit licet commiſſio ſit invalida.*
98. *Licet prehenſio fiat authoritate judicis: tamen res non ponitur ad manum judicis, ſed domini.*
100. *Succumbit appellans ſi appellatus re integra reparavit gravamen.*
101. *Officiali etiam nulliter procedenti creditur in ſpectantibus ad officium.*
102. *Niſi de falſo inſcribatur & convincatur.*
104. *Vitioſo fundamento nihil ſuperædificatur.*
106. *Non cenſetur quis ſe aſtringere, ſed acumulare remedia.*
109. *Commiſſiones generales in iſtis valent ex veteri praxi male quandoque mutata. 110. 111. 112.*
113. *Quod brevius ſit, melius ſit.*
114. L. 1. C. de jure do. impetran.
115. *Cap. cum in multis. de reſcrip. in 6.*
116. *Vetus praxis non de levi mutanda, errores novæ praxis. 128. 130.*
117. *Oppoſitio non impedit manum dominicam: ſecus de appellatione. 118. 119. 120.*
121. *Praxis appellationum & anticipationum. 123. 124.*
122. *Regulariter omnis appellans poteſt deſiſtere ab appellatione.*
125. *Mulcta non debetur niſi à die adjudication.*
126. *Intellect. conſtitutionis quod judex ad quem, debet tantum dicere bene vel male appellatum.*
127. *Quando appellanti neceſſariæ ſunt literæ regiæ.*
129. *Liber cenſualis papier terrier.*
131. *Ratihabitio non habet locum in exercitio ipſius juriſdictionis.*
132. *Arreſto deciſum etiam à domino feudi repetit quintum pretii venditione reſoluta.*
133. *Art. 5. dominus cenſualis non lucratur fructus niſi paucis locis.*
135. *Mulcta manus dominicæ infractæ.*
136. *Intra ſex, vel quinque ſolidos.* 137.
138. *Non debetur fiſco etiamſi regia manus fracta: niſi ob contumaciam vel crimen in judicium devenerit.*
139. *Dominus non habet jus retentionis pro laudimiis.* 140. 141.
140. *Contra Philip. Deci.* 154.
142. *Conſuetudo Senonenſis ubi commiſſio pro laudimiis præciſa abuſiva eſt.*
143. *Conſuetudo tacite ineſt.*
144. *Judex eccleſiaſticus non cognoſcit de laudimiis, etiam inter clericos.*
145. *Quando executio convertitur in actionem, inſtantia mixta eſt.*
146. *Conſuetudo Calvimontis declaratur.* 147.
148. *Opponens veniens poſt annum, eſt actor.*
149. *Quid ubi conſuetudo permittit etiam ob laudimia arreſtare?*
150. *Receptio cenſus non inducit inveſtituram nec approbationem perſonæ, ſed in conſuetudine Melodunenſi laudimia perduntur.* 151.
152. *Secus de inveſtitura.*
153. *Quando locus eſt retentioni & intell.* l. C. etiam ob chirographa. per pign.
155. *Artic. 6. de reſolutione arreſti: duplex levatio manus judicialis, & extrajudicialis.*
156. *Hæc duplex eſt, diffinitiva, & proviſionalis.*
157. *Hæc ex quadruplici cauſa fit.*
158. *Exceptio derogans fundamento ſemper admittitur.*
159. *Proviſio ceſſat ſi diffinitive conſtet.*
160. *Aliàs fit conſignato cenſu unius anni.*
161. *Conſuetudo Carnotenſis declaratur.*
162. *Ubi certus ſtilus non eſt, Pariſienſis ſervetur.*
163. *Offerens ſe liti non ex eo præſumitur in dolo.*
164. *Mulcta non eſt conſignanda.*
165. *Conſignatio fit in manu domini, niſi quando plures domini contendunt.*
166. *Valet argumentum de feudo ad cen-*



Digitized by Google

*ſum quando eadem eſt ratio.*

167. *Cenſuarius vel emphyteuta negans dominum, in quo puniendus.*

168. *Non fit reſtrictio ex eo quod major ſit ratio in uno quam in alio.*

169. *Non eſt locus commiſſo nec pœnæ, ſi lex aut conſuetudo non dicit.*

170. *Praxis in judicando. 171.*

172. *Negans dominum magis frangit manum quàm capiens fructus.*

173. *Negans proprietatem & non poſſeſſionem.*

174. *Quando cauſa in ſententia exprimenda. 175.*

176. *Condemnans in intereſſe debet exprimere ad quid refertur.*

177. *Dominus feudalis in juribus ordinariis poteſt mitiori via hujus §. uti.*

178. *An valeat pactum in inveſtitura, quod tam pro reditu fundiario quam pro cenſu res prehendi poſſit.* Reſpondeo, *non. 185.*

179. *Pactum injectionis manus quando valeat. 188. 190. 191.*

180. *Colonus non facit fructus ſuos detrectando mercedem: ſed poſſunt invecta & illata includi. 181. Sed authoritate judicis. 192.*

182. *Alternativa poni debet inter diverſa.*

183. *Via executionis minus oneroſa, deligenda.*

184. *Quanta mala ex nundinatione juſtitiæ & ſacerdotiorum.*

186. *Executio minus ritè facta, ſed debitum non excedens, non eſt retractanda.*

187. *Secus ſi omni authoritate judicis omiſſa, violentia facti proceſſerit.*

188. *Novus intellectus* l. pen. C. de pignorat. act. 189.

191. *Favore caritatis & politiæ & correctionis ſervorum permittebatur manus injectio, etiam contra tertium emptorem ſervi vel ancillæ.*

192. *Quatenus periculum eſt in mora, non requiritur authoritas judicis.*

193. *Is cui datum eſt in cenſum jus molendini bannalis, prehenſione uti poteſt.*

## GLOSS. I. IN VERBO

### *Arreſt ou Brandon.*

** Arreſt, quid ſignificet Gallis.*

1. ANTEQUAM ſolidiora tractem, pauca de horum verborum ſignificatione diſſerenda ſunt. Verbum iſtud Gallicum, *Arreſt*, * non idem ſignificat quod Græcum verbum Arreſtum, ab hac Græca deductum voce ἀρεστὸν hoc eſt placitum. Unde quas nos ſupremorum tribunalium ſententias vulgo vocamus Arreſta (Græco vocabulo ut probabile uſurpato) non per duplex, ſed unicum r, ſcribi & proferri debet, ut poſt Paulum Æmiliú Gallicæ hiſtoriæ ſcriptorem elegantiſſimum, author eſt Budæus in *annot. ff. l. ult. chart ult. de ſenat.* In alio autem ab hujuſmodi ſententia ſignificato, prout nec Græca nec Latina, ſed merè Gallica vox eſt: ita per duplex r, gentilitio Gallorum more ſcribi & proferri debet, ut in hoc text. arreſt. Et ſignificat impedimentum, ſive periphraſticos interdictum, ne res loco aut ſtatu ſuo moveatur, quia paraphraſi omiſſa, non poſſum breviùs & aptiùs Latinè exprimere, quam per hoc * verbum, impedimentum: quo propterea deinceps frequentiùs utar pro arreſto noſtro. Fit autem variis varias ob cauſas modis, tam in perſonas quàm in res quaſcumque à commercio hominum non exemptas, ut plenè dicemus in *tit.* 15. *in rub. & per tot.*

** Arreſt, pro impedimento.*

** Arreſta, ſive impedimenta regulariter prohibita.*

2. Et eſt ſpecies executionis, unde * regulariter eſt prohibita niſi quatenus jure, conſuetudine vel privilegio apparet permiſſa, ut ex text. infrà §. 162. & de jure communi clariſſimum eſt *l. nulla. ff. de re jud. l. negantes. C. de act. & oblig. l. ult. C. de exec. rei jud l. unic. C. de prohib. ſeq. pec.* In primis autem quantum ad materiam hujus tituli videndum eſt in quo differat à prehenſione, de qua in *tit. præced.* §. 1. *& per tot.*

3. Et dicendum quod in tantum differunt, quantum prehenſio, captura aut carceratio perſonæ differt ab impedimento vel interdicto perſonæ ne diſcedat: quia ſicut aliud & plus eſt perſonam capere quam impedire vel interdicere, ſeu ut vulgo dicunt arreſtare: ita & plus eſt fundum vel aliam rem prehendere, quàm impedire. Et hoc loquendo de ſimplici impedimento, quod hoc verbum Arreſtum importat, ex quibus infert quod dominus feudalis plus habet juris & poteſtatis in feudum, quàm dominus cenſualis in rem cenſualem: quia ille feudum apertum poteſt prehendere & in manu ſua ponere, & ejus poſſeſſor effici, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *qu.* 2. Secus in domino cenſuali, qui etiam ex defectu ſolutionis cenſus non poteſt in terminis noſtræ conſuetudinis ponere rem cenſuariam ad manum ſuam, nec ejus poſſeſſionem ad ſe evocare, ſed ſolum rem impedire & poſſeſſorem interdicere donec ſolverit, ùt hic dicitur. Et ſimile eſt iſtud impedimentú miſſioni in poſſeſſionem ex primo decreto, non omnino, ſed quadamtenus, ut dicemus inf. *ea. gl. num.* 11. Differt etiam à ſequeſtratione, in tantùm quod etiam ſi rei impeditæ curatores adhibeantur, non tamen eo ipſo eſt vera ſequeſtratio, licet inſtar ſequeſtrationis habeatur, ut latiùs ex ſequentibus liquebit. Et hæc de ſignificatione verbi Arreſtum, quantum ad materiam hujus tituli ſatis.

** Brandon quid Gallis.*

4. Verbum autem Gallicum * *Brandon*, ſignificat ſignum quoddam aut ſymbolum, infixum vel appenſum ad deſignandum impedimentum aut interdum rei cui adhibetur eſſe & durare factum. Et quemadmodum ſignum

gnum, pro re ſignata & ſymbolum pro repræſentato ſæpe metonymicos accipitur: ita in conſuetudinibus & communi modo loquendi Franciæ verbum *Brandon* pro ipſo arreſto ſeu impedimento paſſim accipitur. Hinc eſt quod in hoc text. arreſto ſubjungitur per alternativam tanquam idem ſignificans vel repræſentans & æquipollens. Quale autem ſit illud ſignum, id in unaquaque regione pro ſuo cujuſque more vel ruſticis notum eſt. Solent autem ſæpiùs pro hujuſmodi ſigno, ex foliis fortè, ramuſculis aut verba fundi ruſtici impediri confectum faſciculum, vel evulſum thyrſum in ſummitate infixæ radicis vel pali appendere. Et ſi ſit prælium urbanum idem, aut aliquid quidpiam, puta baculum vel pannum in loco patenti appendere. Poteſt etiam ſi velit dominus pro ſymbolo hujuſmodi facere appendi inſignia ſua in loco patenti, & abſque nocumento, aut aliud quodcumque aptum ſignum, non refert. Sunt enim hæc ſigna privata, & ad libitum effingibilia, de quibus loquitur hic textus.

*Velum regium.

5. Et non de ſigno aut * volo regio, ſoli principi reſervato & privatis ſemper interdicto. *l.* 1. *&* 2. C. *ut nemo priv. titulos*, qualia ſunt regia liliorum coronatorum & cochleatorum inſignia, quæ ſpeciali Regis auctoritate & mandato in tabula picta, affigi ſolent pro foribus monaſteriorum, domorum aut villarum, ad xenodochia aut alia loca pia ſpectantium cum ſubſcriptione ſecuritatis, adde notandam ſecuritatem quam vulgo vocant, ſalvamguardiam regiam, adverſus petulantiam & effrænam rapacitatem militum noſtrorum.

6. Quod autem dixi hunc textum loqui de ſigno privato, verum eſt quando ſola privata domini auctoritate apponitur: ſed ſi publica auctoritate domini fiat impedimentum, non inconvenit ſervientem apponere publica ſigna juriſdictionis vel judicis cujus mandata exequitur. His pro verborum explicatione præmiſſis rem ipſam aggredior copioſiorem certè & difficiliorem quàm prima facie videatur, utque omnia ad competentem ordinem reducta, & commodiùs tradantur, & clarius eluceſcant, methodicam hanc & jamdudum aſſuetam obſervabo rationem. Primo loco reſolutivè diſſerendo quæ circa perſonas verſantur, ſecundo loco quæ circa res, tertio cauſam, quarto formam, quinto effectum, ſexto remiſſionem vel ſublationem hujus impedimenti.

*De perſonis.

7. Ad primum, *circa perſonam domini, an uſufructuarius, an dominus mediatus, puta patronus, feudum apertum in manu ſua tenens, à quo moventur cenſualia prædia, an maritus ad cauſam uxoris poſſit ea exequi quæ in hoc textu & ad reliqua id genus ſufficiunt remiſſivè & affirmativè dicta ſuper primis verbis hujus §. 1.

*De rebus.

Ad ſecundum circa res * primo ante omnia dicendum erat quid ſit id circa quod tota diſputatio verſatur, niſi ad id abundè ſufficeret perſpicua hypotypoſis in *princip. hujus. gloſſ.* circa interpretationem verborum. Neque verò in definitionibus ſubſtantialibus, quas vulgo quidam ditativas vocant, ſuperſtitioſè tempus inſumere operæpretium eſt. Videndum ergo reſtat circa quas res fiat: pro expedito enim habetur quod non fit in perſonam cenſuarii, nec illam ullo modo affici per notabilia in fortioribus. *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princ.*

*Vtilitas arreſti.

8. Quæro primo, Utrum domino cenſuali ſimplex impedimentum pendentium fructuum * tantum concedatur, ut non poſſit aliud quicquam facere aut exequi in rem cenſuariam? Quod prima facie videtur. Primo, quia ut ſæpe dictum eſt in præcedentibus *ſuper* §. 1. *gloſſ.* 5. §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 1. §. 33. *num.* 8. *& in rubr. hujus tit.* tam feudalia quam cenſualia prædia ſunt patrimonia noſtra, & non ſubſunt oneri vel ſervituti niſi in tantum & quatenus conſuetudine loci exprimitur. Et omnia hæc jura dominicalia ſunt ſtricti juris nec poſſunt extendi ultra verba conſuetudinis, vel tenorem inveſtituræ. Unde neceſſario colligitur dominum nullum decretum, nullum jus, nullam poteſtatem habere aut exercere poſſe, in vim conſuetudinis & legis cenſualis in rem cenſuariam, ultra quam lex cenſualis concedat: ſed hæc noſtra lex cenſualis non permittit domino aliam executionem, quam per viam impedimenti fructuum pendentium in re cenſuali, ex quibus neceſſario concludendum videtur quod ſolum ipſum cenſuale fortè fructibus vacuum impedire non poſſit, multo minus prehendere, nec aliud auctoritate ſua via executionis facere quàm ſecundum formam & ad limites hujus text. dumtaxat.

9. Tum ſecundo, quia clarum eſt quod diſpoſitio hujus §. eſt contra jus commune, ſcriptum & conſuetudinarium, ut in *l. nulla. ff. de re judi. & infra* §. 162. & in ſpecie eſt contra textum in *rubr & l.* 1. *&* 2. *C. ut nemini lice. ſig. ſine jud. auct. impri.* ubi prohibetur res ab aliis poſſeſſas aut detentas, aut earum fructus impedire, & ſigna ſua aut quæcumque privata impedimenti ſymbola apponere, etiam prætextu plenæ proprietatis aut alterius juris, in re, & permittitur poſſeſſori propria ſua auctoritate ea ſigna revellere, & impedimentum tollere, & ſic liquet quod conſuetudo noſtra ſatis operatur hanc ſignorum impoſitionem & impedimentum in caſu ſuo permittendo contra jus & regulas communes: unde in reſiduo reſtringenda eſt, ut nihil amplius operetur per doctrinam ab omnibus approbatam, utriuſque Imolæ in *l.* 4. §. *prætor ait. de damn. inf.* Paul. Alex. Philip. Corn. Jaſon. in *l. ult.* §. *in computatione. C. de jure delib.* ſecundum quam ſatis eſt quod ſtatutum exorbitans aliquid, vel quod modicum ultra jus commune operatur, ut in reſiduo quantum fieri poteſt, reſtringatur. Igitur multo minus extendi poſſunt verba hujus conſuetudinis, maximè cùm hoc diſponant ſpecialiter, ut in caſu ſpeciali & ſic in reſiduo jus commune ſubſiſtere & manere præſupponitur *l.* 1. ubi gloſſ. & Bar. *ff. ad municip. faciunt notata ferè in ſimil. ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 7.

*Commiſſarii, colligendis & conſervandis fructibus.

10. Quibus non obſtantibus dicendum eſt dominum in caſu hujus §. non ſolum fructus pendentes ſignis appoſitis, impedire poſſe: ſed etiam * idoneos colligendis & conſervandis fructibus curatores ſeu commiſſarios apponere ne fructus depereant, cenſuario perſeverante in mora ſolvendi cenſus, & interdicto à fructuum impeditorum collectione.

Probatur primo, quia conceſſo uno, ea videntur concedi quæ veniunt in conſequentiam, & ſine quibus id commodè expediri non poteſt. *l.* 2. ubi Ang. & omnes *de juriſd. omn. jud. l. ult. ff. de offic. ejus cui mand. eſt juriſd.* & cum ipſo principali etiam acceſſorium cenſetur commiſſum. Textus in *c. prudentiam.* §. *Sexta. in fi. de offic. deleg.* Faciunt quæ rectè tradit Hippol. Marſil. in repet. rubricæ de fidejuſſoribus *qu.* 25. & Nico. Everal. in *loc. legal. in loco.* 102. *à conceſſione antecedentis.* Sed quoties natura rei impeditæ, qualis eſt fructuum pendentium, exigit commiſſariorum deputationem: clarum eſt, & communis experientia docet, quod eorum appoſitio eſt ſequela & acceſſorium impedimenti.

Secundo, quia iſtud eſt ad commodum cenſuarii, & non domini: quoniam cenſu ſoluto, aut aliàs manu levata, commiſſarii rationem reddent cenſuario, & non domino qui non eſt lucraturus nec facturus fructus ſuos, & ſic cenſuarii intereſt potius quam domini commiſſarios apponi. Nec ullo modo inde conqueri poteſt cenſuarius qui non poteſt queri ſe per hoc turbari in poſſeſſione, ſicut nec per reale impedimentum. Nec cauſari poteſt id non licere domino tanquam à conſuetudine minus expreſſum, quia per hoc non domino, ſed cenſuario conſulitur: tum ſatis virtualiter in vim ſequelæ & acceſſorii expreſſum videtur, & ſic non obſtant adducta in oppoſitum. Tertio quia talis eſt vetus & communis obſervantia à qua

Digitized by Google

verba hujus §. recipiunt interpretationem & declarationem, *l. ſi de interpretatione. l. minimè mutanda. de legibus.*

11. Quarto appoſitiſſimè facit deciſio Bal. in *l. ſi is qui. §. ſi. Antichreſis in fin. de pignor.* ubi comprobat praxim quæ habet, quo aliquo miſſo in poſſeſſionem ex primo decreto, fit ſequeſtrum fructuum ad ejus petitionem, & hanc praxim optimè fundat in jure, quia * miſſus ex primo decreto poteſt per ſe percipere fructus d. §. *ſi Antichreſis* tex. in *l. ſi is cui. §. qui legatorum. ff. ut in poſſ. leg.* ſi igitur poteſt quod plus eſt, ſcilicet per ſe percipere, poteſt id quod eſt minus, ſcilicet facere fieri ſequeſtrum. Ultra Bal. fortius probo per text. in *l. in venditione §. in l. prætor ait in princip. & §. in eum. ff. de bon. auth. judi. poſſid.* ubi miſſus ex primo decreto, nedum poteſt fructus capere, ſed etiam vendere, vel etiam prædium locare: igitur multo fortius (ſi malit) & priuſquam fructus acceperit, poteſt eos facere ſequeſtrari. Et expreſſim pro quæſtione noſtra eſt textus, in *d. §. in eum, verſic.* vel ipſe, vel juſſu ejus alius, ubi patet quod miſſus rei ſervandæ cauſa nedum poteſt manere in poſſeſſione per ſe, ſed etiam alium deputare loco ſui: quod nihil aliud eſt quam commiſſarium vel commiſſarios deligere & deputare, ex quibus patet iſtud impedimentum maximam habere affinitatem cum miſſione in poſſeſſionem ex primo decreto, non tamen eſt idem: conſtat enim quod realiter & eſſentialiter differunt. Et quia generaliter ad notitiam hujus materiæ utile eſt ſcire in quibus conveniat vel non,

* Miſſionis ex decreto utilitates.

12. Secundo principaliter quæro an & in quibus impedimentum de quo in hoc §. æquiparetur * miſſioni ex primo decreto? Breviter reſpondeo. Differunt primo, quia miſſio decernitur à judice ſive à ſententia hominis: ſed iſtud impedimentum à conſuetudine ſive à ſententia legis: tum miſſionem præcedere debet citatio & contumacia *l. 2. & per tot. quib. ex cauſ. in poſſ. eat.* & ſecundum Bart. & communem in *l. ſi finita. §. Julianus. col. 1. de dam. inf.* requiritur citatio peremptoria vel æquipollens, & de contumacia liquere debet judici priuſquam decernat: alioquin decretum nullum eſt. *l. hac autem §. 1. ibi, conſtare debet, liquereque prætori. ff. quibus ex cauſ. in poſſ. eatur.* Bart. *col. 3. & omnes in d. Julianus,* Et licet non requiratur libellum præcedere citationem, tamen antequam interponatur primum decretum, requiritur libellum eſſe oblatum. Paul. in *d. §. Julianus,* & ibi Alexand. *col. 6.* Verius tamen eſt quod ſufficiat talis qualis petitio, ut ibi tenet Imol. *col. 6. num. 9.* Sed in hoc §. nihil horum requiritur: ſed ſufficit veritas cauſæ, videlicet reliqua cenſus deberi.

* Miſſionis ex primo decreto & arreſti ſive impedimẽti differentiæ quatuor.

13. Secundo, quia miſſus non poteſt ingredi per ſe, ſed per publicum executorem judicis authoritate. Bar. *d. §. Julianus. col. 3. verſic. ſecundo quæro.* Sed hic dominus in quibuſdam locis poteſt propria authoritate fructus impedire & capere. Et quamquam crebrius requiratur commiſſio judicis, tamen non ad manum judicis, ſed domini res ponitur vel poni intelligitur, ut infrà *num. 95.* Verùm hæc non eſt propriè differentia, quia ut ibi fatetur Barto. & Bal. *Auth. ei qui jurat col. 6. verſic. ſed pone.* & ibi Salic. *C. de bo. autho. jud. poſſid.* poteſt judex licentiam dare parti ſuæ auctoritate intrandi, & erit velut nuntius aut executor in re ſua: prout & hic conſuetudo facit dominum executorem in re ſua, ſine alio judicis miniſterio. Et licet judicis authoritatem & mandatum addere poſſit, hoc in quibuſdam locis eſt ad abundantiorem, corroborationem, & ex mera facultate, ſecundum notata in *ſimili. §. 1. gloſſ. 4. qu. 1.* Nec verum puto quod ſcripſit Bar. in *d. col. 3. in fi.* quod caveat pars ne intret ſine executore, vel ſine authoritate judicis, quia perderet jus ſuum. *l. ſimiles. §. qui judicati. de re jud.* Imo puto quod de jure poteſt per ſe ingredi ſi admittatur: ſi vero non admittatur, non debet per ſe adhibere vim, ſed ad ſententiam judicis, & publicam authoritatem recurrere, text. in *l. ſi is cui §. miſſus. ff. ut in poſſ. leg.* Non obſtat d. §. *qui judicati:* quia non loquitur in ſimplici miſſione, quæ poſſeſſores non expellit, ſed in executione ſententiæ per quam poſſeſſor expellitur & res alienatur.

14. Tertio differunt, quia unius miſſio, aliis qui ſunt ejuſdem tituli, hoc eſt ſimilem habent miſſionis cauſam & rationem, prodeſt. Hinc eſt quod uno ex creditoribus miſſo in poſſeſſionem ex primo decreto: cæteri omnes creditores nedum præſentes, ſed etiam futuri videntur miſſi, dummodo veniant infra tempus debitum, puta biennium in præſentibus, quadriennium in abſentibus, quia docendo de debito & in expenſis miſſionis pro rata contribuendo, habentur pro miſſis ſine alia executione. Nec unus eſt potior altero, ex eo quod prius miſſus ſit vel venerit. *tex. in l. cum unus in princip. ff. de bo. auth. jud. poſſ. in l. ult. in princip. C. eo. tit.* Sed iſtud impedimentum non poteſt prodeſſe niſi uni, videlicet ipſi domino cenſuali impedimenti, nec habetur res pro impedita quoad alium etiam conſortem, quia ſi ſunt plures domini cenſuales pro indiviſo, & unus non nomine communi, ſed proprio & pro parte ſua tantum impedivit, non prodeſt aliis, niſi re integra cenſuario vel exiſtentibus in loco ſignificent ſe idem impedimentum pro partibus ſuis continuare, ut ſine novis ſumptibus facere poſſunt. Facit quod in fortioribus terminis de recommendatione carcerati tradit Bart. in *diſputa. incip.* Lupus, Bald. *tract. ſtatuto. ver. carcer.* Socinus *l. 1. §. 1.* & ibi Jaſon. *l. 3. §. prætor ait. ff. ne quis eum qui in jus vocatus eſt, vi eximat.*

15. Quarto, quod quamvis jure ff. & C. fieret miſſio in omnia bona, *l. 1. quib. ex cauſ. in poſſ. eat.* tamen jure authenticorum non fit niſi pro rata debiti prætenſi, *Auth. ei qui jurat. C. de bon. auth. jud. poſſid.* Sed iſtud impedimentum fit in omnes fructus pendentes etiam pro uno obolo cenſus. Sed hæc non eſt propriè differentia propter admixtam vim hypothecariæ quæ omnes fructus afficit: Tum quia modus impedimenti attemperatur per conſuetudinem ad exigentiam commodæ exactionis cenſus, per not. infrà *eadem gloſſ. num. 52. cum ſeq. num. 55.*

16. Quinto, quia in hoc impedimento non ſperatur nec pervenitur ad ſecundum decretum: ſicut regulare eſt in miſſione ex primo decreto. Aut enim poſſeſſor intercedit, & negotium devolvitur ad judicem, coram quo lis ſuo marte curret & decidetur, ut not. infra *eadem gloſſ. num. 148.* Aut nulla eſt oppoſitio, & poteſt dominus ex fructibus ſi velit in ſolutum accipere, vel vendere pro rata cenſus debiti, & reſiduum relinquere vel reſtituere cenſuario ſine alio proceſſu & figura judicii, quod eſt utilius: aut ſi malit dominus (quod ſecurius, maximè quando cum rixoſis dubitat habere negotium) poteſt ſervandis & colligendis fructibus commiſſarios apponere: deinde illos in jus vocare ad redditionem rationum, vocato etiam cenſuario, ut ſi bonum ſibi videatur adſit viſurus rationem reddi & reliqua in manum domini ad ratam debiti & impenſam inferri, reſiduum ſi quod ſit, ſibi relinqui.

17. Conveniunt * autem primò in hoc quod ſicut creditor miſſus in poſſeſſionem, voluntarium & ſuum gerit negotium, non autem negotium debitoris, nec propriè eſt rei alienæ adminiſtrator, ut eſt text. in *l. prætor. ait §. in eum. verſic. cum voluntarium. ff. de bon. auth. jud. poſſid.* Et hæc eſt vera ratio quod creditores miſſi non tenentur de levi culpa, ſed ſolùm de dolo & lata culpa quæ dolo æquiparatur circa cuſtodiam & gubernationem rei & fructuum, vel etiam circa fructuum venditionem. *l. in venditione. §. 1. in fi. de bon. auth. jud. poſſidendis.* quamvis aliud ſit in curatoribus bonorum, qui ideo quia veniunt non

* Miſſionis ex primo decreto & arreſti ſex ſimilitudines.

Digitized by Google

non ad ſuum, ſed ad alienum gerendum negotium, eorumque fidem ſequuntur: hi ad quos ſpectat negotium, tenentur etiam levis culpæ nomine ſicut & creditores conventionales quorum fidelem cuſtodiam & prudens regimen pignoris ſequuntur debitores: quæ ratio ceſſat in debitoribus ex primo decreto miſſionem & pignus prætorium paſſis, quia nihil fidei creditorum commiſerunt, nec eorum fidem ſequuti ſunt, ut in *d. l. prætor ait. §. præterea.* quam ita novè & germanè interpretati ſumus ſuprà §. 9. *gloſſ.* 6. *num.* 10.

18. Ita idem eſt in domino cenſuali, qui ex defectu cenſus fructus pendentes impedivit, & commiſſarios adhibuit, quia circa electionem & deputationem eorum, ſive ſua authoritate privata tantùm, ſive etiam judicis authoritate, etiam initio non vocato cenſuario factam, non tenetur niſi de dolo & lata culpa tantum, ut in ſimili de domino feudali diximus ſuprà §. 9. *num.* 15. Si verò nullos commiſſarios adhibuit, idem eſt dicendum dummodo non prohibuerit cenſuarium fructus curare & colligere ad onus impedimenti: ſecus ſi nihilominus cenſuarium prohibuerit accedere, & ſe immiſcere: tunc enim alia ratio pactum reformat, quia totam rei impeditæ curam ad ſe & in ſe ſuſcepiſſe cenſetur, & proprio nomine ad rationum redditionem uſque ad levem culpam obligatur, niſi quatenus commiſſarios adhibuit, eorumque deputationem cenſuario notificavit, per notata in ſimili ſuprà *in d. gloſſ.* 6. §. 9. *num.* 4. *&* 5.

19. Secundo conveniunt in hoc quod ſicut per miſſionem in poſſeſſionem ex primo decreto non expellitur poſſeſſor, ſed ſimul cum eo miſſus poſſidere jubetur, ut ſaltem tædio miſſionis compareat aut ſatisfaciat, *l. is cui. in princ. ff. ut in poſſeſſ. legat. in l. ſi finita. §. ſi quis auth. de dam. infect. ca. quoniam frequen. ut lit. non conteſt.* Manet enim miſſionem paſſus nedum poſſeſſor: ſed etiam in poſſeſſione, & ſicut non tenetur diſcedere (ſalvo ſi per judicem cauſa cognita aliter decernatur, ut per text. in *l. Fulcinius, in fine, quib. ex cauſ. in poſſeſſ. eat.* Alexand. *l. finita §. Julianus. col.* 32. *de dam. infect.* Philipp. Deci. *c. conſultationibus col. ult. de officio delega.*) ita tenetur miſſum admittere & pati, & poteſt miſſionem paſſus agrum colere ut prius & fructus colligere, ſed miſſus debet eos cuſtodire, ne in ſui fruſtrationem per debitorem conſumantur, & ſi debitor negligat fructus colligere, poteſt miſſus eos colligere, & conſervare, quinetiam, eos quàm primum vænire expediat, vendere poterit, & pretium ſervare. Et ſi debitor negligat colere, nec priùs ſine fraude locaverit, poterit miſſus locare, ad modicum tamen tempus, ut per Bal. in *Auth. ei qui iurat. col.* 13. *in fin. verſ. ulterius quæro. C. de bo. auth. ind. poſſeſſ.*

20. Nec in his omnibus & aliis dependentibus tenetur miſſus niſi de dolo & lata culpa dumtaxat. text. in *d. l. in venditione. §.* 1. *de bon. auth. ind. poſs. in d. l. is cui. §. qui legatorum,* Ita & in hoc impedimento vel etiam in prehenſione feudi ex defectu catalogi & ſimilibus prehenſionibus omnium conſuetudinum quæ lucrum fructuum non attrahunt: ſed hæc æquiparatio non procedit niſi quatenus domino lubitum fuerit, videlicet quando nullos apponit commiſſarios, ſed expreſsè vel tacitè permittit vaſſallo vel cenſuario rem prehenſam vel impeditam ſub manu ſua curare, ut priùs, alioquin ſubeat, poteſt vel expellere poſſeſſorem à re prehenſa, vel omnino interdicere à re interdicta, ſive per ſe aut ſuos, ſive per commiſſarios ſolos adminiſtrando, & ſic patet quod manus dominica ſemper plus juris & plus virium habet quàm miſſio ex primo decreto, quamvis in multis æquiparentur.

21. Tertio quia ſicut præfata miſſio neminem privat poſſeſſione ſua: nec * facit miſſum poſſidere. *l. cum legati. ff. quib. ex cauſ. in poſs. eat. l.* 2. *in princip. pro hæred. l. ſi duo. §. creditores. ff. uti poſs. l.* 3. *in fi. de acquir. vel amitt. poſs.* & ibi gloſſ. & omnes doctores niſi in actione reali *l. ſi quis emptionis §. penul. C. de præſcript.* 30. *vel* 40. *ann.* Bar. Pau. Imo. Alex. in *l. ſi finita. §. Julianus col.* 31. *ff. de damn. infect.* quod procedit etiam ſi miſſio fiat ex cauſa rei judicatæ, quamvis in hoc contrarium teneat Bart. in *l. à divo Pio. §. ſi ſuper rebus. col.* 1. *quem ibi ſequuntur* Pau. *in ult. not. ff. de re jud.* Angel. in *l. cùm noviſſimi, col.* 3. *C. de præſcrip.* 30. *vel* 40. *ann.* Franc. Aret. *l.* 3. *§.* 1. *col.* 2. *ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* Sed contra Bar. & cum gloſſ. in *d. §. ſi ſuper rebus. in verbis integris in fi.* tenet ibidem Joa. de Imol. Raph. Cuma. & latè Alex. *col.* 7. 8. 9. Jaſ. *col. pen. de re jud.* Bal. in *l. conſentaneum. in* 5. *oppoſ. col. pen. C. quom. & quando jud. in l. etiam in prin. C. de exec. rei judi. in c. contingit col.* 7. *de dol. & contu.* & ſic hæc eſt vera & deliberata opinio Baldi, quamvis idem Bald. *in l. unica in fin. col.* 1. *C. de prohibit ſequeſtr. pecun.* (ſed inadvertenter, ut puto) tranſierit cum Barto. & Bald. in *d. l. unica.* ſequatur ibi Franc. Curt. ſenior in *fi.* idem tenet Anton. Neguſanus *in tract. de dignitat. in* 2. *mentio.* 3. *pactis qu.* 5. *num.* 6. *& in* 7. *mentio. cum ſin.* Aliquid tetigi *ſuprà* §. 1. *glo.* 4. *num.* 16.

* Miſſus in poſſeſſionē

non poſſidet etiam ſi miſſio fiat ex cauſa rei judicatæ.

22. Non obſtat §. * imperator in *l. poſtquam. ff. ut legat. ſeu fideic. no. cave.* ubi fundatur Bar. quia ſecundum omnes præfatos doctores eſt caſus ſpecialis in terminis illius reſcripti duplici favore, & ultimæ voluntatis & ſententiæ, ita quod niſi hæres appellans caveat, transfertur vera poſſeſſio rerum per ſententiam adjudicatarum in legatarium vel fideicommiſſarium hæredi caventem. Et ſic ille textus nullo modò facit pro ſententia Bar. quia textus ille non loquitur in miſſione in poſſeſſionem ex cauſa judiciali, cùm judicatum per appellationem interim ſit extinctum *l.* 1. *in fi. ff. ad Turpill.* nec de miſſione in poſſeſſionem ex edicto prætoris, de quo in *l.* 1. & per Bart. *ut lega. ſeu fideicom. nomine cau. ſed* (ut etiam ſentit Fran. Aret. in *l.* 3. *§. ult. col.* 1. *de acquir. poſſeſſ.*) de proviſionali executione ſententiæ, legatario vel fideicommiſſario cavente, nonobſtante appellatione hæredis non caventis, & ſine appellationis præjudicio, & non in omnibus bonis, ut ex edicto: ſed in re adjudicata tantum, & ex reſcripto principali ſeu ſpeciali conſtitutione principum, & ſic ille textus nullo modo poteſt extendi ad miſſionem ex edicto, nec extra caſum ſuum.

* Intellectus novus §. imperator.

23. Benè fateor quod quando in vim rei judicatæ victor mittitur in poſſeſſionem rei ſibi adjudicatæ, nedum transfertur poſſeſſio, ſed etiam dominium vel rei uſucapiendæ conditio, ut notatur in *l. ſi per errorem. de uſucap. in l. Pomponius. §. ſi juſſu. de acquir. vel amitt. poſs.* Sed tunc non eſt ſimplex miſſio in poſſeſſionem quæ per ſe temporalis & proviſionalis eſt: ſed perpetua & præjudicata executio, de qua non loquimur, ſed de ſimplici miſſione, in bonis non parentis: quæ etiam ſi ex cauſa judicati fiat, non confert dominium, nec etiam regulariter veram poſſeſſionem, ſicut nec verum ſequeſtrum, donec aliud diſponatur, ut eſt textus appoſitiſſimus. *in l. cum rempublicam. C. qui potio. in pign. hab.*

24. Aliud ergo miſſio in poſſeſſionem, quæ non ſolum temporalis & proviſionalis eſt: ſed etiam non fit propter ſe, ſed ad aliud extorquendum vel obtinendum, quàm id in quod fit. *l. is cui in princ. ut in poſſeſſio. legat.* Et eſt minus quàm ſequeſtratio, etiam ſi fiat ut victus tædio pareat rei judicatæ. Aliud diffinitiva executio rei judicatæ, aliud proviſionalis executio rei judicatæ, quæ longè plus eſt quàm ſequeſtrum, de quo in *l. imperatores. in fi. de appell. & in c. ult. ext. de ſequeſt. poſſeſſionis & fructuum.* Tetigi. *ſup.* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 32. Si enim fiat in ſummis & quantitatibus, poſſeſſionem & dominium transferet, non enim idem, ſed tantundem reddetur ſi opus ſit, ut dicemus infrà §. 562. Si vero fiat in corporibus ipſis, poſſeſſionem quidem



Digitized by Google

tranſfert, textus in *d. §. imperator.* qui in terminis reſcripti, (id eſt conſtitutionis principalis) utitur verbis transferendæ poſſeſſionis, idque his & abſolutè ſine ulla modificatione poſſeſſionis: ſed in miſſione ex terminis edicti, addit poſſeſſioni nunc verbum vicaria, nunc verbum cuſtodiæ gratia, nunc verbum ſervandi gratia, ex quibus reſultat tertia principalis differentia inter illud edictum & reſcriptum, quamvis *gloſſ. ibi verb. cum alia*, non ponat niſi duas.

25. Cæterum quamvis illud reſcriptum emanaverit initio duplici favore: tamen generaliter idem in omni ſimili conſtitutione quacumque (etiam non ultimæ voluntatis) favore facta. Sed ea proviſionalis executio non transfert dominium, donec ſententia in rem judicatam tranſierit, quia jure non cavetur: ſed tamen interim pro dominio habetur, & confirmatio ſequens retrò trahetur. Idem quando judex ex cauſa cognita; puta etiam vice mulctæ decernit ipſam poſſeſſionem certarum rerum transferendam, quia executio ſecum trahit quod in decreto continetur, *argum. infrà eod. num.* Ex his nec alibi habes plenum intellectum *d. §. imperator.*

26. Et hæc nota ad diſtinguendos hos terminos, miſſionem in poſſeſſionem ex cauſa judicati, & ipſam diffinitivam, ſeu perpetuam executionem rei judicatæ, vel etiam proviſionalem ipſius rei judicatæ, quia multum differunt, & tantum tenebrarum confuſi, quantum lucis diſtincti afferunt, ut apud Henri. Bohic. in *c. quoniam frequenter, in fi. ut lit. non conteſt.* ubi præ confuſione horum terminorum multum laboravit involvens & repetens ſalebroſas & fluctuantes diſtinctiones ſuas.

**Cenſuarius per hoc arreſtum non privatur poſſeſſione.*

27. Stat ergo quod ut ſimplex miſſio in terminis juris, ita & iſtud impedimentum, *non privat cenſuarium poſſeſſorem, quamvis aliud ſit in prehenſione feudi ex ſimplici defectu catalogi, ut dictum eſt ſuprà § 9. *glo.* 3. *qu.* 1. Amplio etiam commiſſariis adhibitis & fructibus per eos collectis, quia nedum remanent in dominio, ſed etiam in vera poſſeſſione cenſuarii donec vendantur aut aliter diſponatur.

28. Tametſi multum in oppoſitum urgere videbatur quod diximus infrà *eo. glo. ſeq. num.* 12. & rem cenſuariam & fructus ejus etiam ſeparatos, eſſe hypothecatos domino pro cenſu & omnibus juribus cenſuarii, ex quo conſequi videtur dominum verum poſſeſſorem fructuum effici, ſaltem poſtquam nomine ſuo per eum vel commiſſarios ſuos ſeparati ſunt à ſolo, & ab ipſo domino vel ſuis ejus nomine juſtè detinentur, quoniam creditor verè pignus poſſidet, & non debitor, niſi quoad uſucapionem continuam vel ſatiſdationem vitandam dumtaxat, text. in *l. 1. §. per ſervum corporaliter in l. re pignoris de acquir. vel amitt. poſſeſ. in l. ſervi nomine. ff. de uſucap.* Nec obſtare ſi dicatur illa jura procedere in pignore per debitorem tradito creditori: quia cum dominus non injuſtè, nec merè privata authoritate, ſed authoritate legis ſeu conſuetudinis pignus ſuum capiat, perinde eſſe ac ſi cenſuarius ipſe & debitor traderet, maximè quando non intercedit, nec appellat, nec aliter reclamat; & ſic tacitè conſentit. *l. 1. C. ſi ſæpius in integ. reſt. poſtul.* & quia factum legis ſicut judicis cenſetur factum partis, & maximè directo dominio & poſſeſſione civili concurrentibus.

29. Quia ad hoc reſpondetur quod cenſuarius non cenſetur tradere nec eſſe volens aut conſentiens: unde ſicut in ſequeſtratione neceſſaria, quæ fiet per judicem ex diſpoſitione legis nulla poſſeſſio amittitur, ut notatur per Bart. & omnes in *l. intereſſe puto. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* per Cy. & alios in *l. unica. C. de probib. pecu.* Ita & hic, quia in quantum eſt de ratione ipſius impedimenti, nullam poſſeſſionem tollit, unde non tollitur per collectionem fructuum quæ fit à domino vel ſuis commiſſariis. Tum quia venit in conſequentiam impedimenti, & ſic ultra illius naturam non operatur: Tum quia factum commiſſariorum neceſſariæ ſequeſtrationi æquiparatur, ut ſtatim dicemus, nec priùs cenſuarius vel ſciens & patiens conſentire cenſetur, quum ſciat ſe poſſe cogi & invito ſe fieri *l. noviſſimè. ff. quod falſ. tut. authore*, ſic nec miſſus in poſſeſſionem cauſa rei ſervandæ fructus colligendo, dominus aut poſſeſſor eorum efficitur, tametſi & dominium & poſſeſſionem vendendo transferre poſſit. *d. l. in venditione. §. 1.*

30. Quando conveniunt in non præſcribendo, quoniam ſicut miſſus in poſſeſſionem cauſa rei ſervandæ nunquam præſcribere incipit: ita & dominus directus qui prehendit rem à ſe moventem. Amplio etiamſi mille annis detinuerit, dummodo conſtet de hujuſmodi titulo nec appareat poſſeſſionis cauſam immutatam, ut etiam non præſumitur, & in ſimili dixi ſuprà §. 12. *num.* 8. *&* 9. Scio quantum ad miſſum in poſſeſſionem in contrariam opinionem eſſe glo. in *l. 2. in fi. C. ubi in rem act. in Auth. ei qui jurat in fi. C. de bon. auth. jud. poſſ. in Authen. de exhib. & introd. reis. §. ſi verò ſemel. in verb. occurrerit coll.* 5. Et communem doctr. Bar. Paul. in *d. l. ſi finita §. Julianus.* & ibi Alex. Imol. *col.* 7. *num.* 11. Alex. *col.* 1. 20. 25. *innoc.* (perfunctoriè tamen non deciſivè examinantis) in *c. quoniam frequenter col. ult. ut lit. non conteſt.* Speculator *de pri. & ſecun. decreto. §. 5. jam de effectu num.* 26. ubi tenent quod in actione perſonali non auditur debitor volens recuperare tenutam (ut eorum verbis utar) debitum & impenſas offerendo poſt 30. annos à miſſione ex primo decreto: Idem videtur concludere Bald. in *d. Auth. ei qui jurat. col.* 6. ſed non clarè, quia ſubdit: *alii dicunt*, &c. Sed non apertè firmat & in *c. paſtoralis in fi. col. 1. de off. ord.* Tamen * Bal. in *c. quoniam frequenter §. ult. col. ult. ut lit. non conteſt.* Primò concludit pro communi, deinde fortiter arguit in oppoſitum, & ita reſidet: quare non bene apparet quid ſenſerit, niſi quod varius & dubius fuit.

** Bal. Varius.*

31. Quantum tamen legere potui, inveni quod hæc eſt crebrior ſententia, ſed eam ſemper exiſtimavi * erroneam & falſam. Tum quia deeſt primum & ſubſtantiale fundamentum præſcriptionis, nempe * poſſeſſio. *l. ſine poſſeſſione ff. de uſucap. c. ſine poſſeſſione de reg. jur. in 6.* Tum quia deficit nedum bona fides, ſed etiam animus poſſidendi. Tum quia nedum deficit titulus, ſed etiam facta eſt miſſio ſub nomine tituli dominii & poſſeſſionis alienæ: unde impoſſibile eſt nedum perfici, ſed etiam incipere præſcriptionem. Et invenio quod hanc partem tenent Cyn. in *l. 2. ad fi. C. ubi in rem actio.* & ante eos Dyn. quem refert Joan. Fab. ibi dicens eſſe veriorem ſententiam, Jaco. de Arenis, quem refert Bald. in d. *c. quoniam frequenter col. ult.* idem tenet Joan. And. in d. *c. quoniam frequenter §. ult.* & ibi Panorm. *num.* 44. Joan. Andr. in addit. Specul. *de primo & ſecun. decret. §. 5. num. 10. in fi. ſuper verba uſque.* Henric. Bohic. in *c. contigit. in fi. de dol. & contum.* Faciunt quæ in fortioribus terminis diximus infrà §. 68. Etiam conventionalem creditorem qui verè poſſidet, nullo tempore præſcribere.

** Contra cõmunem.*

** Præſcript. fundamentum poſſeſſio.*

32. Bene verum eſt quod præfata communis opinio videtur habere æquitatem in illo caſu, in quo principaliter loquitur, videlicet quando facta eſt miſſio in actione perſonali pro rata debiti: quia tunc ex ſpatio temporis longiſſimè videtur debitor habere rem pro derelicto ſive relinquere in ſolutum pro debito. Imò videtur text. in *d. l. ſi finita §. non autem de dam. infect.* quod longo ſilentio puta x. annorum videtur dominus (etiam qui non erat debitor) habere abſolutè rem pro derelicto, quantò fortiùs in eo qui tantum debet quantum detineri relinquit, & ſic videtur potiùs alienare quàm in pignus prætorium relinquere? *argum. l. qui habeat*, & quæ ibi not. Bart. *de leg.* 3. unde hoc caſu cùm ſit tantum pro tanto (ut verbis Bal. utar) in *d. c. paſtoralis, in fi. col.* 1. non videtur creditor eſſe in mala fide.

Digitized by Google

33. Sed quantumcumque hæc plauſibilia & colorata videantur, perſiſto in ſententia, & moveor quia aut aliter non fuit conventum nec decretum. Et miſſus * in poſſeſſionem non facit fructus ſuos, ſed tenetur eos computare in ſortem & extenuationem debiti. Textus in *l. is cui* § *quæri poterit ut in poſſ. legata.* Quod ſi ampliùs quàm ſibi debeatur, perceperit, poteſt conveniri utili pignoratitia actione ad reſtituendum pignus prætorium cum eo quod percepit ultra debitum, ut eſt ibi text. apertus. Latè Alex. in d. *l. ſi finita* §. *Julianus col.* 30. unde non eſt præſumendum quod debitor differat offerre debitum & agere, eo quod habeat pro derelicto, vel relinquat in ſolutum pro debito æquivalenti, quoniam melior & utilior præſumptio aſſumi poteſt, quòd relinquat ut fructus in ſortem imputentur, deinde rem ſuam cum ſuperfluo fructuum reputat conformiter ad diſpoſitionem juris communis.

* Miſſus in poſſeſſ. an & quando faciat fructus ſuos.

34. Amplio etiamſi appareat de magna aut nimia contumacia debitoris, quoniam non ſufficit ut eo ipſo creditor faciat fructuos ſuos, ſed hoc petendum eſt & cauſa cognita decernendum à judice, ut in *l. Fulcinius* §. *ult. quib. ex cau. in poſſ. eat.* Panorm. in *conſ.* 84. *arbitror indubiè, verſic. reſpectu vero fructuum ad fi. lib.* 2. Alex. in d. *l. ſi finita* §. *Julianus col.* 32. Phil. Dec. c. *conſultationibus col. ult. de off. deleg.* Et ſi ſine cauſæ cognitione, & prætermiſſo juris ordine, judex hoc decreverit, decretum nullum eſt, & ſic fructus in ſortem ſunt imputandi, ut ſentit Bal. in *l.* 1. *poſt princ. C. de Carb. edi.* Matth. de Afflict. in Dec. Neap. 218. *in fin.*

35. Aut vero facta eſt antichreſis ſine conventione partium, ut quando inter partes convenit ut creditor uſum vel fructum pignoris habeat, & ſic recompenſet pro uſuris vel intereſſe debitis, donec ſors ſolvatur, Græcè dicitur antichreſis, id eſt, mutuus uſus, vel antipoche, id eſt, mutua detentio & poſſeſſio pignoris pro detentione & uſu ſortis, ut in *l. ſi pecuniam de pig. act.* in *l. ſi is qui* §. 1. *de pign.* quod quandoque juſtum & licitum eſt, ut dicemus infra §. 94. & jam in lucem emiſi in tract. *de uſura. qu.* 35. Sive decreto judicis hoc fiat, quod nedum in pœnam ad puniendum nimiam debitoris contumaciam fieri poſſe puto in d. *l. Fulcinius in fi.* ſed etiam & multo fortius in ſatisfactionem & compenſationem juſti intereſſe creditoris cui res fortè cum pretio abeſt, & quod not. in *l. curabit. C. de actio. emp.* in *l. uſuras. C. de uſur.* Et tunc nedum pignoratio ſive conventionalis ſive prætoria, aut judicialis, ſed etiam pignoris qualitas & poſſeſſio & decretum & conventio reſiſtunt principio, titulo & animo præſcribendi.

36. Etiam ſi maxime creditor miſſus in caſum antichreſeos verus efficiatur poſſeſſor, ut (quandoque per conſuetudinem vel per judicem decernitur, quod debeat lucrari fructus) tenent Bal. in *l. conſentaneum in* 5. *oppoſit. col. pen. C. quomodo & quando judex.* Alex. in d. *l. ſi finita.* §. *Iulianus. col.* 31. Jaſon. *l.* 3. §. *ult. num.* 12. *de acq. poſſ.*

37. Fatendum eſt tamen quod quanto pignus æquivalet debito, facilius eſt præſumere habitum pro derelicto vel datum in ſolutum, & hoc junctum cum longi temporis ſilentio, non facit niſi præſumptionem quamdam hominis, quæ non ſufficit, ut patet in d. *l. ſi finita* §. *non autem*, ubi nihilominus requiritur partem vocari, & cauſa cognita ſecundum decretum interponi.

38. Quinto conveniunt, quia ſicut miſſio ex primo decreto fit etiam contra pupillos tutore carentes & indefenſos *l. apud Iulianum cum l. ſeq. in l. poſſeſſio.* §. 1 *quib. ex cauſ. in poſſ. eat.* & contra reipublicæ cauſa (etiam ſine dolo) abſentes *l. ignorare. C. de reſtit. mil.* ita & hoc impedimentum fortius tamen aſtringit quia nulla ſpes eſt reſtitutionis in integrum, per not. ſup. §. 1. *gl.* §. 12. & §. 32. *in fi.* & etiam via cõmuni de facili tolli poteſt: ſed in caſum miſſionis, pupilli & abſentes reipublicæ cauſa indefenſi & minus ſolemniter citati, poſſunt in integrum reſtitui ad recuperandum tenutam cum fructibus ſine refuſione impenſarum, ſecundum notata Jo. Andr. in addi. ad Specul. *de primo & ſecund. decret.* §. *reſtat in addit. magna.* Alex. d. *l. ſi finita.* §. *Iulianus*, & etiam pupilli interim alendi ſunt *l. ult. de privileg. cred.* quod non habet locum in hoc impedimento, in quo nulla citatio prærequiritur.

39. Sexto, conveniunt quia ſicut facto eo, ob cujus defectum facta eſt miſſio * refuſis etiam impenſis revocatur, *l. ſi pecunia in fi. ff. ut in poſſ. lega.* unde ſi facta eſt ex eo quod reus non defendatur, ſi defenſioni ſe offerat & impenſas refundat, recuperat integram poſſeſſionem cum fructibus. *l. hac autem* §. *ſi de fundi cœperit quibus ex cauſ. in poſſ. eat.* Si vero ex defectu ſatiſdationis, ſatiſdando ceſſat *l.* 2. *in princ. ff. pro hered.* Si ex defectu ſolutionis, puta ex cauſa judicati, demum ſolutione facta *l. his conſequenter ad fin. ff. famil. herc.* Et hoc niſi aliquid allegetur, propter quod probabile dubium videatur an debeat ſolvi argentum, vel non: quia tunc ſufficit refundere expenſas & ſe offerre defenſioni, ut tradit Joan. de Imol. in d. *l. ſi finita* §. *Iulianus*: quem §. idem Imol. legit *cum* §. *ſi plures num.* 11. *col.* 7. & ibi Alex. *col.* 21. Ita & in hoc §. * relaxari debet impedimentum, ſoluto cenſu petito, ſi nulla ſit oppoſitio, ſed ſi juſta aut pertinens oppoſitionis cauſa allegetur, fieri debet ut dicemus infrà *ead. gloſſ. num.* 160.

* Miſſio revocatur refuſis impenſis.

* Relaxandum impedimentum ſoluto cenſu.

40. Ex prædictis apparet, quod iſtud impedimentum quando non eſt oppoſitio, æquiparatur miſſioni in poſſeſſionem ex cauſa judicati, ſed non miſſioni in rem adjudicatam. In caſum vero oppoſitionis æquiparatur potius miſſioni, propter contumaciam in actione perſonali. Plures aliæ ſimilitudines aut diſſimilitudines deduci poſſunt, ſed à ſubjecta materia remotiores, quas ne etiam prolixior ſim miſſas facio, & ad expeditionem materiæ revertor, in qua latiſſimus aperitur quæſtionum circa hoc occurrentium campus, quas continuo uno curſu, & eodem cognitionis calore cum deciſiva & punctuali ratione, tum quærendo, tum notando perſtringere ſatius viſum eſt, quam longo in utramque diſputationem tractu moram facere, primum mihi, deinde ſtudioſo & ingenioſo lectori.

41. Tertio igitur juxta hæc quæritur, quid ſi executor dicat copulativè ſe impedire fundum & fructus pendentes, an vitietur impedimentum in aliquo, quaſi non liceat ſolum ipſum impedire ex eo quod conſuetudo non dicit? Reſpondeo non: & ſic cenſuarius hac de cauſa intercedat vel appellet, repelletur cum expenſis, ſcilicet inſtantiæ oppoſitionis vel appellationis, ſi fortè judex mandaverit fundum & fructus impediri, ut poteſt: & declarabitur impedimentum in dicta forma bonum & validum, & quod ſuum plenum ſortietur effectum, quia hic non aliam ob cauſam conceditur fructus ipſos pendentes impedire, niſi quoniam ſunt pars fundi cenſuali conditioni obnoxii; & ſic multo magis in ipſum ſolum exiqui poteſt poteſtas hæc dominica interdicti & impedimenti. Verum quoniam hic non vera prehenſio fundi permittitur, ſed ſolum impedimentum quod eſt parum efficax, quando fundus eſt vacuus, donec autem pendent fructus, ſufficit eorum impedimentum, ideo invaluit frequens uſus, ut non niſi fructus pendentes ſub tempus ferè maturitatis & collectionis ſoleant impediri.

42. Et ad hunc frequentem & commodiorem uſum reſpiciunt verba hujus §. quare non debent ita mordicus & (ut alibi gloſſ. pe. in *l. damni infecti* §. *ſi is qui vicinas de damn. infect.* Judaicè obſervari, ut non admittant juſtam interpretationem menti & rationi congruentem, & cui verborum ſignificatio non repugnat: ut eſt pulcher tex. in *l. ab omnibus in prin.*



Digitized by Google

*ff. de lega.* 1. *in l. talem. in fi. neque enim hunc caſum teſtatorem voluiſſe excludere palàm eſt, neque enim verba repugnant. de hæred. inſtituend.* Roma. *conſ.*355. neque enim conſuetudo loquendo de fructibus pendentibus, excludere voluit impedimentum ipſius ſoli, imò potiùs includere & tacitè concedere, ex quo non potiùs loquitur de fructibus pendentibus niſi ratione frequentioris & commodioris uſus, quæ loquendi forma non reſtringit per not. ſuprà §. 2. *glo.* 3. *num.* 7. *in fi.*

43. Quarto quæro, Quid ſi fortè dominus fundum vacuum fructibus jam à poſſeſſore collectis impediat? Scio hoc eſſe inuſitatum in toto hoc præſidatu & ferè ubique. Quare ſi cenſuarius contempſerit & nihilominus fundum ingreſſus coluerit, ſeminarit & omnia fecerit ut priùs ſolebat, vel etiam ſi vendiderit & tradiderit alii qui hæc fecerit, videretur nulla mulcta infracti arreſti cauſa deberi: Tum quia hæc non ſunt in præjudicium, ſed potiùs in commodum domini: Tum ex eo quod præter ſolitum & uſitatum morem factum eſt impedimentum, non videtur obligare, prout in ſimili dicit Joan. de Plat. de citatione quæ non eſt ſecundum ſtylum conſuetum in *l. ult. C. de Cano. præſt. lib.* 10. *ſequitur* Fel. in *c.* 2. *de reſcript. in c. quoniam contra falſam. col.* 7. *de probat.* imo ex eo quod verba conſuetudinis prorſus deficiunt, videtur funditus nullum, quia cui non conveniunt verba nec diſpoſitio *l.* 4. §. *quoties ubi* Alexand. *ff. de damn. infe.* cum vulgaribus, Lancelotus, Deci. in *l. omnes populi col. pen. verſic. undecima regula. ff. de juſt. & jur. Faciunt not. ſupra qu.* 13. *glo.* 3. *num.* 5.

44. Tamen quia verbis potiora ſunt mens & ratio, & per notata in quæſtione præcedenti puto impedimentum eſſe validum, ſed non habet effectum niſi ſecundum morem regionis ad impedimentum ne fructus colligantur & exportentur cenſu non ſoluto, quia qui cenſum rei detrectat, non meretur ex ea fructum percipere: non autem ad impediendam culturam & ſeminationem feudi, reipublicæ & conſervationi & perceptioni cenſualis juris utilem. Fructibus autem maturis liberum, erit domino cenſuali in vim præcedentis impedimenti, illum continuando certos commiſſarios deputare: vel eos omittere, vel etiam novum impedimentum facere, non facta muntione primi: nec in hoc eſt periculum, nec reſpectu quidem domini directi, eo quod hujuſmodi executio dominicalis ſit patrimonialis, utque vulgò dicunt, Domanialis, & ſic ſæpius etiam ex eadem cauſa durante repeti poteſt. Nec etiam ex parte domini utilis vel poſſeſſoris, quia non magis afficitur duobus impedimentis quam uno. Sed in ſumptibus refundendis non habetur ratio niſi unius impedimenti tanquam altero ſupervacuo, ut in ſimili de prehenſione feudali dictum eſt ſuprà §. 54. *num.* 8.

45. Quinto quæro, Quid ſi prædium cenſuale ſit redactum ad ſtagnum, quod (ſicut in feudo) vel invito domino fundiario, ſive feudali, ſive cenſuali, licet domino utili (quem vulgo proprietarium vocamus) facere? Reſpondeo, licet domino ex defectu cenſus impedire * piſces, ſive ſtagnum & piſces vel ſtagnum per ſe, ut in quæſtione præcedenti, ad finem impediendi piſcationem vel ablationem piſcium donec ſatisfactum ſit de cenſu. Non obſtat quod piſces non ſunt naturaliter in fructu fundi, quia ſatis eſt quod ſunt verus fructus civilis in ſtagno, in quo ponuntur ad nutritionem & propagationem, ut notatur ſuprà §. 1. *gloſſ.* 8. *num.* 17. Et quod per manus traditur legem vel ſtatutum debere intelligi in ſignificato naturali dumtaxat. *l. ult. C. de his qui veniam ætat. impet.* tunc demum verum eſt quando in ſenſu civili vel ficto deficit medium extenſionis ſeu comprehenſionis, quod eſt eadem mens & ratio. Secus ſi in fundo cenſuali eſſet facta piſcina, in qua tenentur piſces cum cuſtodia: quia dicti piſces non

* Piſces impedire an poſſit dominus cenſuarius.

ſunt etiam civiliter in fructu, nec pars fundi. *l. fundi tum l. ſeq. ff. de act. empt.* & ſic non poſſunt impediri. Sicut nec gallinæ, boves, equi, greges, & cætera etiam fundi ipſius inſtrumenta, quia non ſunt pars fundi nec cenſualia; ut in ſimili de exiſtentibus in feudo dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 1. & 13.

46. Quod reſpectu piſcinæ limito primo, niſi piſces eſſent extracti è ſtagno cenſuali, & piſcina in eodem prædio cenſuali, per ea quæ dicam *infra ead. glo. num.* 51. *de fructibus jacentibus, vel etiam jam reconditis. num.* 57. Secundo limito, ut procedat ſi totus fundus non conſiſtat in piſcina, ſed ſuperſit pars fundi cenſualis ferens fructum, quæ commodè poſſit impediri: & moveor duplici ratione. Prima, quia ſecundum notabilem doctrinam Bart. in *l. cum in plures in princ. locati*, ſi fundus nullum producit fructum ex ſe, ſed per occaſionem aliquam affert utilitatem, illa utilitas dicitur ejus fructus. Et ſic hoc caſu hi piſces (qui alioquin inter moventia & ſeparata ſunt & ponuntur) cenſentur fructus fundi, ſaltem in præjudicium ipſius cenſuarii qui ſic utitur, & ad talem commoditatem fundum applicat. Quod ſi deſtinatio patrisfamilias facit fundum multo magis qualitatem & fructus fundi. *l. quod in rerum de lega.* 1. Secunda, quia alioquin poſſet cenſuarius, mutato ſtatu rei, fruſtrare vel coarctare unum è juribus dominicis, quod eſt poteſtas impediendi, quo caſu etiam in odioſis admitteretur extenſio, ut not. ſuprà §. 1. *glo.* 3. *num.* 9. *in fi. fa. infra* 86. *eo.* ubi etiam mobilia domus cenſuariæ quæ non ſunt pars rei, nec ejus fructus naturales nec civiles: ideo ibi tantum pro reliquis trium annorum tantum, non ultrà. Sed hic etiam ultrà & ſimpliciter, quia dicti piſces ſunt hoc caſu loco fructuum, & quaſi fructus. Plura alia adducere poſſem, ſed brevitati maximè in re brevi ſtudendum eſt.

* Piſcina fundi impediti.

47. Idem dico de * vivariis vel leporariis, in terra cenſuali: ut nedum ſolum, ſed etiam venatio ferarum ſive vagantium ſive incluſarum impediri poſſit.

* De Vivariis & leporariis.

Idem de * columbario, cretifodina, auri aut argenti fodina exiſtente in fundo cenſuali, qui non ſoluto cenſu impediri poterunt; etiam materiæ extractæ in fundo exiſtentes, nedum ſolum ipſum & extractio materiarum. Idem de molendino cenſuali vel in prædio cenſuali conſtructo: non tamen intelligas quod dominus poſſit impedire molituram, & interdicere metæ, & catillo, maximè ſi molendinum ſit meritorium, ad quod vicinia confluat. Sed debet impedire mercedes molituræ ſive alios reditus molendini, deputatis commiſſariis qui loco molendinarii recipiant: vel ſi etiam domus inſit intra leucam ab urbe, poteſt pignorare mobilia in ea exiſtentia, pro reliquis cenſus trium ultimorum annorum dumtaxat, ſecundum no. *infrà eod.* §. 86. aut aliis modis qui plures ſunt ſibi conſulere: non autem ferendus eſſet prætextu privati ſui cenſus, ſi publicam aut viciniæ utilitatem aut neceſſitatem, impedire vellet, aut parandorum alimentorum vim ſubtrahere. Text. à fortiori in *l. à divo* §. *in venditione de re jud.* ubi etiam judicatum, tamen civiliter & minore incommodo debitoris diffinitivè condemnati exigendum eſt: ergo fortiùs minore damno publico, & ubi ante omnem cauſæ cognitionem. Fac. *l. ſi cum ſervitu.* Idem in ſimilibus eſt dicendum.

* De columbariis, lapidicinis & metallis,

48. Eſt autem * meta, inferior, catillus, ſuperior mola molendini. Text. in *l. cùm de lanionis* §. *idem conſultus de meta. ff. de fund. inſtr. vel inſtr. lega.* quod tamen latebat inſignem quemdam & doctum virum, qui quatuordecim annis ante annum 1540. quo hæc ſcribebam, abſtruſum me in bibliotheca inter librorum acervos offendens, rogavit: quorſum tanta ſolitudo, quidve rei agerem, an Favonius molendino mihi dormienti ultro afflaret? Verebatur enim pertinax & juge ſtudium meum in damnum cenſus

* Meta, catillus quid?

Digitized by Google

ætatiſque meæ ceſſurum: reſpondi, frumentum meum molo inter metam & catillum. Tum ille rogare quidnam eſſet meta & catillus, ſeque non legiſſe apud probatos authores: tum libro aperto locum Julii Pauli in d. textu oſtendi quem ſequi malui, quàm Calepinum contrarium ſentientem in verbo mola, quem ſequitur Grapaldus Philippi Beroaldi diſcipulus, in lexico ædium lib. 2. cap. 4. Intelligebam autem per metam variam lectionem copiamque locorum omnium inventionis quæ apud Boëtium in Topicis Topicè dicitur: per catillum verò judicium & reſolutionem materiarum quæ Criticè dicitur apud eumdem Boëtium, hæ duæ molæ mihi ſemper comites fuerunt & ſimul in hoc indefeſſo mihique nimis infœlici piſtrino ſtudiorum, in quo magno & continuo cenſus nonnunquam etiam valetudinis damno adufque verſatus ſum.

* Domus cenſualis.

49. Sexto quæro quid de domo * cenſuali, utrum poſſit dominus directus habitationem impedire vel oſtio fortè ſublato, aut obicibus præcluſo donec cenſus ſolvatur? Reſpondeo. Non in toto hoc præſidatu, ſed aliter proviſum eſt, de quo dicemus infrà §. 63. quò remitto.

* Fructus ſecti jacentes humi.

50. Septimo, quæro de quæſtione quam vidi in facto: dominus miſit ad impediendum fructus * pendentes prædiorum cenſualium, ſerviens ingreſſus invenit avenas ſectas,& humi jacentes, prout ruſticæ rei periti ſolent avenas ſectas aliquandiu humi relinquere, ut pluvia vel rore madeſcant & pingueſcant: dixit ſerviens ſe impedire,vulgò arreſtare, avenas ſectas terræ cenſualis humi jacentes ex defectu cenſus duorum annorum: cenſuarius interceſſit, contenditur ſuper validitate impedimenti. Et prima facie videtur, nullum, & inquantum de facto proceſſit, retractandum cum expenſis, damnis, & intereſſe impedimenti realis, quia conſuetudo nominatim & ſpecialiter permittit fructus pendentes impediri: igitur in fructibus non pendentibus ſed ſeparatis cenſetur negare, præſertim cùm ſit manifeſtè diverſa ratio per regul. *l. cum prætor in princ. ff. de jud.* in *cap. nonne bene dicimus de præſumpt. & per argum.* à contrario ſenſu. quod hic optimè verificatur cùm ſit oppoſita & contraria ratio: nempe fructus pendentes ſunt pars rei, & quid immobile, & ea ratione permittuntur impediri, cujus oppoſitum eſt in fructibus ſectis vel ſeparatis qui ſunt proprietas ſeparata & res mobilis, ut latè dixi ſuprà §. 1. *gl.* 1. *qu.* 3. *nu.* 36. tum etiam ſi conſuetudo tacitè non negaret, nec aliud in contrarium ſentiret in fructibus collectis, ſatis eſt quod ſaltem de illis non diſponit & nihil permittit fieri niſi in fructus pendentes: nimis enim abſurdum videtur & non ferendum, ſi quis velit hæc verba extendere ad caſum oppoſitum. Tum dominus feudalis majus & fortius habet jus quàm dominus cenſualis ut dictum eſt, & tamen non poteſt prehendendo feudum manum mittere ad fructus ſeparatos in eo repertos,ut *ſupra* §. 1. *gl.* 5. *num.* 13. *in fin.* Igitur multò minus cenſualis dominus maximè quando non allegatur collectionem fructuum fuiſſe acceleratam in fraudem imminentis impedimenti prout in hac ſpecie nulla fraus facta erat.

51. Quibus nonobſtantibus dicendum valere impedimentum & debere ſortiri effectum, & ita ſumma æquitate obtinuit per multa ſimul juncta. Primo, quia quamvis avenæ eſſent ſectæ, tamen non erant ſublatæ à prædio cenſuali,nec adhuc ventum erat ad actum tranſportationis de fundo in horreum, ſed inventæ ſunt adhuc jacentes humi cenſuariæ: & ſi non erant fructus pendentes, ſaltem erant fructus jacentes immediati pendentibus. Sed certè quod dicitur ineſſe quod in continenti fit, non poteſt his adaptari, quia procedit quando fit circa idem: ſed hic nuda ſectio facit illico cenſeri aliam rem, & alterius generis & ſpeciei, & ſic hæc cauſatio ſola per ſe non ſufficit. Secundo, quia ſolum ipſum in quantum ſpectat ad cenſuarium, eſt hypothecatum domino directo pro cenſu & juribus cenſualibus, ut dicemus *infra ea. glo. nu.* 141. *& glo.* 2. *nu.* 12. Igitur & fructus ex eodem ſolo procreati. Text. in *l. prædiis, quibus ex cauſ. pig. tacit. contra.* Sed nec iſtud per ſe concludit, quia etiam ſi ſint ſublati & repoſiti in horreum, vel alio tranſvecti, adhuc hypothecati manent, & tamen non poſſunt impediri prætextu cenſus fundi cenſualis non ſoluti, ſola authoritate domini & in vim hujus conſuetudinis prædictæ, tamen duæ rationes corroborant ſequentes quæ concludunt.

52. Tertiò, quia cenſuarius non habet intereſſe nec gravamen in eo circa quod vertitur cardo quæſtionis, ſcilicet quod factum eſt impedimentum, non in pendentes, ſed in jacentes fructus. Sive enim illud, ſive iſtud fiat, non plus ex uno quàm ex alio gravatur & ſic dum pro juſtificatione oppoſitionis non cenſum fuiſſe ſolutum vel remiſſum, aut aliam juſtam cauſam non ſolvendi allegat: ſed id ſolum quòd tempore impedimenti, fructus non pendebant, ſed jacebant, conſtat hanc eſſe cavilloſam & nimiam ſubtilitatem, quæ à bonis judicibus admitti non debet, *l. ſicut* §. *ſi debitori. Quib. mod. pign. vel hypoth. ſol.* Quartò, quia cenſuarius certat contra ſuum commodum, queritur enim ſe mitius tractatum: ſi enim dominus pendentes impediviſſet, poterat adhibere commiſſarios, qui majori ſumptu ſtatim ſecuiſſent. Porro non eſt quærenda via, qua domini etiam cogantur præveniendo durius poteſtatem ſuam exequi, & graviori damno afficere cenſuarios, quin potius alliciendi eſſent & laudandi minore incommodo procedendo. Quinto, quia hic non agitur de executione guarentigiæ vel juriſdictionali quæ rigoroſa eſt & ſtrictior, per not. infrà §. 162. ſed de exercitio poteſtatis dominicæ in inveſtitura retentæ & de actu domaniali, qui etiam patrimonialis dici poteſt, in quo non ita ad vivum ſolemnia formularum exiguntur: ſed magis ſimplicitas & bona fides & veritas quam forma attenditur, quòd eſt ſummè notandum.

53. Ad allegata in contrarium ſufficeret tertia & quarta ratio per viam inadmiſſibilitatis in hoc caſu, tamen ut plenius ſatisfaciam: Ad primum & ſecundum reſpondeo quod conſuetudo dum loquitur de fructibus pendentibus, non ſolum reſpicit quod ſunt pars fundi: ſed & ad duo alia, videlicet primò ad frequentiorem uſum, ſecundo ad commodiorem & minus damnoſum cum ſufficienti efficacia ad conſulendum domino in perceptione cenſus: & tam hic quam infrà §. 63. quocumque conſuetudo noſtra de hoc loquitur, imitatur mentem juriſconſulti & juris communis in *l. à divo Pio.* §. *in venditione de re judica. & in l. ſi bene collocata, de uſuris*, ut hæc executio cum efficacia ſit minimè nociva quàm fieri commodè poſſit.

Ad tertium & ultimum dico aliam & diverſam eſſe rationem in feudo quàm in cenſu: quia patronus poſſeſſionem penes ſe avocat & fructus lucratur, & ſic ibi agitur de magno præjudicio, & quoad fructus, irreparabili, & ſic ſatis eſt fructus eſſe ſectos, licet non ſint aliter collecti, ſed jaceant, ut non debeant eodem momento cedere lucro domini, ſed ſit aliquod ſpatium intra quod fide & juribus oblatis commiſſum fructuum evitari poſſit. Secus in domino cenſuali qui non facit fructus ſuos, ſed ſolùm tantiſper dum cenſus ſolvitur, impedit: in quo ſive pendeant, ſive jaceant fructus, non ſit præjudicium cenſuario. Ex quibus habes notabilem ampliationem ad textum noſtrum, ut procedat nedum in fructibus pendentibus, ſed etiam in jacentibus, quod eſt verum in terminis integræ hujus æquitatis, de qua in caſu hujus 7. quæſtionis, ne quis fortè prætextu imaginariæ & truncatæ æquitatis (quæ eſt potius iniquitas) audeat temerè à ſcripto diſcedere, contra not. *ſupra* §. 51. *num.* 86.

54. Unde ſi dum cenſuarius conductis operariis, accedit ad dictam avenam vel meſſes ante aliquot dies ſectas quæ ſatis jacuerunt, auferendas, vel fortè emptoribus tradendas, ſuperveniat dominus directus arreſtando, ut practici loquuntur, non tenetur dominus utilis ſuperſedere ab exportatione fructuum non pendentium, ſed ſeparatorum, nec incurret aliquam mulctam tanquam infractor impedimenti: quia primò non congruunt verba conſuetudinis quæ loquuntur de pendentibus: ſecundò, deficit prædicta noſtra æquitas.

55. Tertiò, cenſuarius non impedit fundum ipſum arreſtari, tum alioqui aperta eſſet occaſio domino directo ejuſve officialibus inſidiandi cenſuario in periſtaſi, & magno cum damno afficiendi contra rationem & mentem hujus conſuetudinis, quæ non eſt facta in captionem, ſed in congruum remedium, & ita modum exequendi attemperavit, ut quàm minori incommodo fiat juxta Ulpianum in *d. l. à Divo Pio*, utque dominus non acerbum ſe exactorem nec contumelioſum præbeat, ſed moderatum & cum efficacia benignum, & cum inſtantia humanum, *l. ſi bene. de uſur.* nec oneroſum, juxta eumdem Ulpian. in *l. ſi ſervos. in fi. de pignorat. actio.* Et ita cum ſumma civilitate debent hæc dominicalia jura tam feudalia quàm cenſualia tractari, & non avarè nec tanquam inter infeſtos *l. ſi id quod. §. ſi quas. de donat. inter vir. & uxor. fa. l. ſi quid venditor.* ibi, ſed cum quodam temperamento, & ibi, ſed hæc omnia ex bono & æquo, *de ædilit. edict.* Id quod etiam ſanctus * Carolus magnus Francorum Rex & Longobardorum domiuator, Saxonum & Romanorum Imperator in ſuis capitularibus (ita vocabant conſtitutiones Regias) *lib. 2. c. 39.* in compilatione Anſegiſi abbatis ſtatuit, jubens omnibus dominis & prælatis ſive eccleſiaſticis, ſive laicis, ut clementer & miſericorditer tractent ſubjectos, ſive in exigendis operibus, ſive in aliis debitis, ſcientes fratres ſuos eſſe, & unum ſecum patrem habere Dominum, cùm clament omnes, Pater noſter qui es in cælis. Diſciplina igitur eis miſericordiſſima & opportuna gubernatio adhibenda eſt. Diſciplina, ne indiſciplinatè vivendo authorem ſuum offendant: Gubernatio, ne in quotidianis vitæ commeatibus prælatorum adminiculo deſtituti fatiſcant. Hæc Carolus magnus, quæ conſtitutio renovata eſt in concilio * Cabilonenſi tempore ejuſdem Regis & Imperatoris habito, & ad ſacratiſſimum ejus judicium relato, *c. 51. quod erat in 2. tomo Concil. eccleſiæ, pa. 628.*

* Carolus magnus.

* Conciliū Cabilonenſe.

56. Redeundo ad materiam *qu. 7.* ſuprà *num. 54.* Idem ſi dominus prius impedierat fructus jacentes * ignorante cenſuario cui non notificavit, niſi jam cum operariis vel emptoribus ad exportationē accincto, imò idem dico etiam ſi dominus pendentes impedivit, ſed non niſi nunc dum incurrit, ſignificavit: clandeſtinum enim impedimentum non ligat. Cum ergo cenſuarius legitimè & bona fide fructus ſeparaverit, poteſt illos exportare non obſtante ſignificatione importuna & incongrua, quæ ut per ſe non ſubſiſtit per prædicta, ita non ſubſiſtit in vim antiquioris, ſed clandeſtini impedimenti.

* De fructib. jacentibus.

57. Sed quid ſi univerſi fructus ſunt collecti & reconditi in certo horreo, utrum dominus poſſit impedire horreum & fructus prædiorum cenſuariorum in eo exiſtentes pro ſolutione reliquorum cenſus? Multa hinc inde revolvi poſſunt, ſed breviter diſtinguo. Aut fructus illi ſunt ſuper eodem ſolo cenſuali in quo ſitum eſt horreum, & tunc valet impedimentum per prædicta, *num.* 51. Secus ſi horreum vel quodvis conditorium non ſit ſuper eadem terra cenſuali ab eodem domino directo movente, quia tunc non poſſunt dici fructus nec pendentes nec jacentes, ſed prorſus ſeparati & exportati, & à quibus nimis remota ſunt & mens & verba hujuſmodi conſuetudinis, & non poſſunt impediri in vim hujus §. etiamſi dominus non horreum, nec ſolum, ſed dictos fructus tantùm vellet impedire, quoniam hujuſcemodi impedimentum eſt ſpecies executionis, vel injectionis manus dominicæ, quæ fundatur in dominio directo & dominicali retento in fundo ſervienti.

58. Et ſic non poteſt alibi quam in fundo ſervienti exerceri. Eſt enim quædam juriſdictio prædialis ſeu fundiaria, quam veteres Gallicarum rerum periti, quinetiam noſtri ſæculi antiquarii, juſtitiam funciariam vocant: unde non poteſt extra locum exerceri. *Fa. l. ult. ff. de juriſd. omn. jud. l. cum unus. §. is qui ff. de bonis auth. jud. poſſid.* Et hoc in vim conſuetudinis & poteſtatis dominicalis dumtaxat. Secus in vim guarentigiæ, ſi fortè dominus haberet publicum inſtrum. recognitionis cenſus, quia tunc recurrendum eſſet ad materiam §. 166. infrà *tit.* 15. Et nota quod omnia præcedentia & ſeq. in ſimili, procedunt, ſive cenſuarius per ſe & ſumptibus ſuis colat fundum, ſive per colonum, ſive etiam fructus pendentes alii vendiderit, ſive per ipſum cenſuarium ſive per emptorem fructuum ſint jam collecti, & in fundo cenſuali relicti & inventi, quia jura dominicalia, utpote realia & omnibus priora & potiora, rem contra omnes afficiunt.

59. Amplio, etiamſi illi fructus nedum pendentes, ſed etiam, quod fortius eſt, à ſolo ſeparati, adhuc tamen in ſolo cenſuali exiſtentes eſſent nedum ſimpliciter impediti, ſed etiam realiter prehenſi vel ſequeſtrati inter manus commiſſariorum judice authore, ſive ad inſtantiam competitorum cenſuarii prætendentium ſive proprietatem ſive poſſeſſionem fundi cenſualis, ſive in totum, ſive in parte, quoniam ſuperveniens impedimentum domini cenſualis tenebit, & omnibus potior erit manus dominica, & his de rebus ſatis.

60. Ad tertium principalem art. ſuprà *num. 6. in fi.* videlicet de * cauſa, propter quam fieri poteſt iſtud impedimentum, dicendum quod ex defectu ſolutionis cenſus, tantum, ſive pro reliquis cenſus, ut in text. & non aliam ob cauſam, ſub hac conſuetudine, in tantum quod ſi novus acquiſitor quotannis ſolvit cenſum, nec ſit reliquator, non poteſt dominus ſub hac conſuetudine impedire fundum nec fructus ex defectu exhibitionis tituli acquiſitionis ſuæ, ut dictum eſt in §. *præc. gloſſ.* 3. nec propter laudimia non ſoluta in terminis hujus aut ſimilis conſuetudinis, quæ dum ob defectum ſolutionis cenſus permittit incipi ab impedimento reali, ſatis in caſu à ſe expreſſo operatur contra jus commune unde nullo modo debet ad alium caſum extendi. Et ſi conſuetudo eadem fuiſſet in laudimiis, æquè expreſſum fuiſſet addendo poſt illud verbum *Arrerages*, hæc verba, *& droits Seigneuriaux*, quod factum non eſt, & merito, quia laudimiorum ſolutio quæ caſualis eſt, nihil habet commune cum ordinaria præſtatione cenſus, qui certam habet & ſtatam ſolutionis formam. Tum in cenſu exigendo plus eſt favoris & minus præjudicii: contra in laudimiis minùs favoris, & plus præjudicii, ideo in feudis propter ſola relevia aut laudimia non poteſt fieri prehenſio ſuprà §. 1. *gloſſ.* 2.

* De cauſa impedimenti faciendi.

61. Unde ſi fiat impedimentum ex defectu laudimiorum dumtaxat non valet, & ſi quidem factum ſit privata authoritate domini, liberum eſt cenſuario impunè contemnere, vel ſi interim parere malit, intercedere, & coram judice obtinere caſſationem & declarationem nullitatis impedimenti cum expenſis litis, damnis & intereſſe realis executionis, ſalvis actionibus domino pro prætenſis laudimiis, & cenſuario defenſionibus & exceptionibus ſuis in contrarium. Et notanter dixi, ſi interim paruerit, quia liberum eſt cenſuario utrumque facere, & impedimentum contemnere, & ad judicem provocare, non dico appellando.

Digitized by Google

lando, ſed per viam oppoſitionis aut querelæ, & faciet declarari impedimentum nullum cum expenſis inſtantiæ, ſed non obtinebit damna & intereſſe, ſi nihilominus contempto impedimento re & fructibus potitus fuerit, & ſic impedimentum nullum habuerit re... effectum. Contumax non poteſt allegare litiſpendentiam, nec ſi vincat petere impenſas citationis quam contempſit. Bart. in *l. ubi cœptum. de judic. l. quamvis de damn. infe. l. ſepulchri. de ſepulc. viol.* Alex. *l. de die. §. ult. qui ſatiſd. cog.* Franc. Rip. *l. 2. col. 2. num.* 8. *de re jud.* Hippol. Mar. *ſing.* 239. *contumax.* Alex. *conſ.* 23. *num.* 4. *lib.* 3.

62. Si autem judicis authoritate & mandato factum ſit impedimentum, liberum eſt cenſuario vel coram eodem judice ſe opponere, vel ad ſuperiorem immediatum ejuſdem judicis ab ejus commiſſione & executione appellare & alterutra via idem in effectu conſequi. Nec mireris quod hic etiam in foro noſtro ſeculari ſecundùm approbatam praxim dicam concurrere in optione partis viam querelæ ſeu actionis & primæ inſtantiæ, & viam appellationis: quia verum eſt quod * primus judex talem commiſſionem præter juris & conſuetudinis formam concedendo eo ipſo gravavit: tamen quia ſine cauſæ cognitione hoc fecit, nec ſumus in terminis ſententiæ cauſa cognita latæ ſuper lite juridicialiter conſtituta, quæ (etiamſi interlocutoria ſit,) non poteſt poſt pronuntiationem emendari nec corrigi ſecundum conſtitutiones regias hujus regni §. 17. Inter conſtit. Caroli 7. liberum eſt dicto judici revocare & reparare gravamen: quare ſi cenſuarius illum adire velit, poteſt viam interceſſionis ſeu oppoſitionis eligere, & hæc paucis quàm dilucidiùs potui perſtrinxi, ut juvenes cum intellectu juris conſuetudinarii, ſimul & praxis modum capiant.

* Quando judex poteſt revocare interlocutoriã.

63. Sed quid ſi impedimentum non fiat pro laudimiis per ſe, ſed ſimul ex defectu cenſus & laudimiorum? Reſpondeo. Non vitiabitur utile per inutile quamvis ſimus in materia executoria, ſtricta & rigoroſa, quia hujuſmodi impedimẽtum fundatur in jure dominico & patrimoniali, ut ſæpiùs dixi, & ſic in quantum tangit cenſum, tenebit impedimentum: ſed in quantum tangit laudimia non tenet, & poteſt peti declarari nullum à judice cum impenſis hoc reſpectu, niſi dominus ſtatim declararet ſe nolle ſuſtinere hoc reſpectu (ſed abſque damnis & intereſſe) quia ſola juſta cauſa cenſus ſufficit ad totum & totius rei impedimentum, & ad id quod ex eo ſequitur juſtificandum, & ſic adjectio laudimiorum non ampliavit nec prorogavit executionem realem facti. Et hoc verum, quando etiam aliqua reliqua cenſus tempore impedimenti debebantur, aliàs deficiente fundamento & mentione laudimiorum non ſolum non juvante, ſed aggravante, retractari deberet impedimentum, ut injuſtum cum impenſis, damnis & intereſſe, inde procedentibus.

64. Plurium tamen locorum conſuetudines expreſſim permittunt, nedum pro cenſu vel cum defectu cenſus, ſed etiam per ſe pro laudimiis & cæteris juribus dominicalibus prehendere vel impedire ut conſuetudo Bleſenſis §. 38. Calvimontis §. 60. 63. Borbo. §. 413. Arverniæ *tit. des emph. & louages.* §. 6. Nivernen. tit. *des cens.* §. 16. & 18. quæ omnes loquuntur de prehenſione præciſa, hoc eſt, tenente non obſtante oppoſitione, vel etiam appellatione: quamvis quandoque locus ſit proviſioni, petendo eam à judice cauſa cognita, ut Bleſis §. 39. & quantum ad vim illam præciſam ſuis locis ſervandæ ſunt: quædam autem conſuetudines pro laudimiis dant prehenſionem non præciſam: ſed data oppoſitione reſolubilem, ut Senonenſis infrà, & Sylvanectenſis infrà *num.* 66. 67. aliàs conſuetudo quatenus contra jus commune diſponit in reliquiis cenſus, non eſt extendibilis ad cætera jura & commoda cenſualia per prædicta, ut etiam expreſsè conſuetudo Rhemenſis §. 158.

65. Circa hæc in hoc ſupremo Senatu in publicis cauſarum actionibus die Martis 27. Janu. anno ſalutis ſeſquimilleſimo quinquageſimo, * occurrit cauſa hujuſmodi: Abbatiſſa, moniales & conventus Maubuſſoni quæ juxta Pontiſaram merum & mixtum imperium cum vaſſallis & cenſuariis in ſuo territorio habent, ſive earum fiſcalis procurator prehendi fecit, ſeu ad manum monialium & conventus poni prædium quoddam ob cenſum non ſolutum in vim commiſſionis, ſeu mandati judicis dictæ abbatiſſæ & conventus in eodem territorio, in qua commiſſione erat clauſula, *Saiſir & mettre en la main deſdites Dames & Convent par faute de cens non payé, & en cas d'oppoſition la main tenant adjourner les oppoſans pardevant nous*, hoc eſt, in caſum oppoſitionis prehenſione ſtante opponentes citari. Poſſeſſor vel detentor à decreto & executione hujus commiſſionis appellavit ad Baillivum Sylvanectenſem regium, & præſidialem judicem ſuperiorem immediatum dicti judicis ſubalterni, ubi dictum fuit bene proceſſum & malè appellatum, & appellans in mulctam & impenſas ſolitas condemnatus, qui rurſus appellavit ſupremam hanc curiam, in qua cùm advocati breviter peroraſſent, ſtatim * areſtum latum malè judicatum per Baillivum Sylvanectenſem, bene appellatum, & emendando judicium malè fuiſſe prehenſum & executum per dictas abbatiſſam & moniales intimatas: bene appellatum per appellantem, & intimatæ condemnatæ in expenſas cauſarum appellationum damna & intereſſe prehenſionis ſive executionis realis, quaſi commiſſio fuiſſet nulla vel abuſiva propter illam clauſulam præciſam, *la main tenant en cas d'oppoſition.*

* Thema.

Areſtum.

66. Tamen conſuetudo Sylvanectenſis anno 1539. ante dictam prehenſionem à provincialibus comprobata, & in eodem ſenatu homologata, ſub qua locus dominans & ſerviens ſitus eſt, art. 256. diſertè permittit habenti merum imperium (quem altum juſticiarium vocant) vel etiam medium aut infimum (verba enim illa dicti art. 256. *haut juſticier, moyen & bas*, debent alternativè intelligi, dummodo etiam in prima inſtantia competat) ad manum ſuam ponere non ſolùm ex defectu cenſus: ſed etiam ex defectu exhibitionis titulorum ſcilicet novæ acquiſitionis, quinetiam propter jura laudimiorum, & jura reſignandæ & recipiendæ inveſtituræ, & mulctarum inde dependentium: quoties autem conſuetudo hujuſmodi actus ſimpliciter permittit, intelligitur cum effectu, ut nonobſtante appellatione maneant in ſtatu non ulterius attentando: & non obſtante ſimplici oppoſitione etiam ulteriùs procedatur, donec aliter per judicem diffinitivè vel proviſoriè decernatur, & alioquin omnes hujuſmodi executiones domaniales in ſimplicem citationem & ad viam actionis ordinariæ reo volente & nullo modo ſatisfaciente ſtatim reducerentur, quod eſſet abſurdum, ut ſatis in fortioribus terminis declaratum fuit areſto 24. hujus menſis Martii (quo hæc excuduntur) lato 1557. ante paſcha adjecta cauſa, quia *exploit domanier.*

67. Verum eſt quod eadem * conſuetudo art. 248. videtur quantum ad cenſualia reſtringere permiſſionem ſuam in caſum oppoſitionis detentoris, ibi. *Et quant aux roturiers juſques à ce que le detenteur ſe ſoit rendu oppoſant*, per quam clauſulam debet generalis permiſſio §. 256. quoad cenſualia reſtringi, quamvis ſit poſterior, quia etiam lex nova tempore poſterior poteſt declarari & reſtringi per priorem *l. non eſt novum. l. & poſteriores de legibus.*

* Declaratur conſuetudo Sylvanectenſis.

68. Quantò fortiùs hîc ubi dictus §. 256. quamvis ſit poſteriùs ſcriptus, tamen non eſt poſterior, ſed concurrens tempore, quia unica eſt eodem tempore facta & compilatio & homologatio, ſimultaneus & coæquaneus utriuſque ortus & uſus. Punctus eſt, primo uter articulus alterum corrigat, vel limitet: & cer-

Digitized by Google

tè clariſſimum eſt dicto §. 256. loqui magis generaliter & indeterminatè, quàm dicto §. 248. qui in clauſula de qua agitur magis explicatè & determinatè loquitur, ergo debet reſtringere §. 256. quamvis ordine ſcripturæ poſteriorem, & non ab eo corrigi.

69. Et quando uterque articulus eſſet æqualiter generalis & determinatus, tamen ſi neceſſe ſit (ut hic) unum vel alterum vel corrigi vel* limitari, tunc (ſalvo æquitatis urgentiore favore juxta Bal. in *c. cum olim de conſuet.*) interpretatio limitatoria præſtat correctoria per notata in *l. ſi conſtante in princ. ſol. matrim.* Et in omnibus interpretationibus, ea ſemper præfertur per quam contrarietas aut correctio vitatur. Bar. in *l. omnes populi, ad fi.* & omnes poſt eum de *juſtit. & jure.* Alex. *conſ.* 141. *num.* 4. *lib.* 2. *conſ.* 58. *lib.* 4. Phil. Dec. *l. ubi repugnantia. de reg. juris. conſ.* 168. *vol.* 1. *conſ.* 195. *col.* 2. ubi in annot. dixi. Stephan. de Phederi. in *tract. de interpret. juris parte* 2. & Hippolyt. Marſil. *l.* 1. §. *ſi ſervi. col. pen. & ult. de quæſtio.* ergo §. 256. licet ſcriptura poſterior non corrigit, §. 248. in d. explicata clauſula: ſed per eam limitatur & declaratur, quod concludere videtur pro arreſto.

*Interpretatio limitatoria.

70. Subſiſto, quia (& hic ſupremus punctus) videndum in quo & in quantum dicta clauſula jus prehenſorium domini cenſualis limitet: Et clarum eſt quod non loquitur de omnibus juribus cenſuariis, ſed de laudimiis dumtaxat: ergo horum reſpectu tantùm limitat prehenſionem dominicam, eamque in caſum oppoſitionis detentoris in actionem reſolvit: non autem quando fit ex defectu cenſus, ſed nec quando propter titulum non exhibitum, ut in §. 256. qui non limitatur niſi quando prehenſio fit ex capite laudimiorum & jurium utilium inveſtituræ cenſuariæ, quod etiam clariùs probatur in §. 249. immediatè ſequenti dictam clauſulam limitatoriam, ibi, *pour raiſon deſquels droits des ventes & ſaiſines*, ubi eſt textus quod per ſimplicem oppoſitionem non reſolvitur prehenſio niſi quando eſt facta pro laudimiis & ſaiſinis cenſualibus, verba ſunt dictæ conſuetudinis.

71. Et ſic concludo quod pro cenſu ipſo, ſive ex defectu reliquorum cenſus, poteſt incipi ab impedimento vel prehenſione præciſa, id eſt, cum clauſula etiam expreſsè, *en cas d'oppoſition la main tenant*, non ſolùm (ut generaliter) in toto regno, ſed etiam ſub dicta conſuetudine Sylvanectenſi, ut ſemper uſitatum fuit, & patet per antiquos libros manuſcriptos, nec judicandum unico exemplo dicti areſti quod in ea particulari appellatione tantùm ſemel jus fecit, & in quo etiam quædam alia facti particularis circumſtantia eſſe potuit, nec debet in conſequentiam trahi, *adde infra ead. gloſ. num.* 117. Quid ſi forſan areſtum illud fundatum fuit in eo quod dicta commiſſio erat generalis prædio prehenſo in ea non ſpecificato, fuit alius error formularius & ineptus, cujus author fuerat Dom. Petrus Liſetus dum patronatu fiſci fungeretur, qui error jam deferveſcere incipiebat tempore dicti areſti anno 1550. ut dicam infrà *eod. num.* 109. Et cum præſens eſſem & bene memini, nec ab appellante nec ab alio objici audivi, quod commiſſio eſſet generalis, ſed tantùm quod præciſa, *la main tenant.*

72. Ex quibus etiam obiter liquet quod conſuetudo Sylvanectenſis non permittit domino ſive feudali ſive cenſuali propria authoritate apprehendere: ſed ſolùm authoritate & commiſſione judicis, etiam ſui ſi quem habeat, nec requiritur quod merum vel mixtum imperium habeat, ſufficit quod vel ſimplicem vel infimam juriſdictionem habeat hujus fundariæ capacem. Et principium *d.* §. 256. *ibi, un haut juſticier & moyen, & bas*, & in medio, ibi, *haute, moyenne & baſſe*, non ſtant copulativè, ſed demonſtrativè, ut etiam probat *d.* §. 248. ibi, *par arreſts de leur juſtice*, & ſic infima & fundiaria juriſdictio ad hoc ſufficit ut etiam regulare eſt, & expreſsè volunt conſuetudines citatæ ſuprà *eod. num.* 64. & pleræque aliæ, ut Rhemenſis §. 144. quædam autem etiam expreſsè permittunt propria domini authoritate, ut infrà *num.* 78.

73. Venio ad quartum articulum videlicet ad formam* ſeu modum ſervandum in hoc impedimento, ſuper quo dicendum nullum requiri præceptum, nullam neceſſario prætermittendam eſſe interpellationem ſolvendi cenſus, quanquam in aliis executionibus requiratur. Et ut dicemus infrà *tit.* 15. leges & conſtitutiones de formis executionum juriſdictionalium non habent locum in his patrimonialibus actibus, in quibus ſufficiunt ea quæ in denuntiationibus vel interpellationibus aut proteſtationibus extrajudicialibus. Satis eſt ergo reliqua quædam cenſus deberi, ut dominus poſſit recta jus ſuum exercere in rem præſentem veniendo aut mittendo, ut in ſimili not. ſuprà §. 1. *glo.* 4. *not.* 2. Et debet prædium cenſuale impeditum, vel cujus fructus impediuntur, ſeu res impedita tam clarè deſignari, ſive per ſe, ſive per relationem ad aliud certum, ut impedimentum paſſus ex ipſo inſtrumento vel ſcriptura impedimenti certus eſſe poſſit. Similiter hi quorum intereſt certi eſſe poſſint quidnam, & propter quid impeditum ſit: ut etiam novus acquiſitor ſtatim poſſit authorem ſuum certificare. Ideo debet tale inſtrumentum (relationem executoris vocant) ante omnia continere cauſam fundamentalem & ſubſtantialem, videlicet ex defectu ſolutionis cenſus: alioquin ipſo jure non valeret nec ligaret per notata in ſimili, ſupra §. 1. *gl.* 4. *num.* 24. non tamen requiritur qualitatem vel quantitatem cenſus exprimi, nec etiam quot annorum reliqua prætenduntur. Sed ſatis eſt ſimpliciter ad inſtantiam domini cenſualis rem per ſe certam vel per relationem ad aliud certum impedire ex defectu cenſus. Et ſufficit quod poſtea impedimento interim tenente dominus directus, ſi hoc poſtulat cenſuarius, declaret quantum & quot annorum cenſum prætendat.

*De forma & modo ſervando in impedimento.

74. Et notandum quod ad efficaciam hujus impedimenti & executionis (niſi in præſentia cenſuarii vel poſſeſſoris fiat) debet cum dictis qualitatibus notificari cenſuario ad perſonam ejus, ſi commodè inveniri poſſit, vel ad domicilium in loco: non tamen tam exacta ſignificatio ad perſonam requiritur, ſicut in perſonalibus ad conſtituendum debitorem in mora, vel ad purgandam moram: de quo in *l. item illa*, per Bar. *de conſtit. pecun. in l. mora de uſuris. in l. ſi legati. de verb. oblig.* idque duplici ratione. Prima, quia illud arreſtum fit in rem, non in perſonam. Secunda, quia proprietarius ſcit vel ſcire debet ita in rem fieri ſolere & debere, & poſſeſſorem in his merè realibus non debere nec ſolere regulariter longè à territorio quæri. Debet tamen bona fide fieri & teſtato vel ſcripto quantum ad hoc eo loci noto & authentico, ita ut veriſimiliter & tuto ad notitiam ejus, vel eorum quorum intereſt, pervenire poſſit & debeat, *l. de pupillo.* §. *nuntiare. verſic. ſufficit. Ibi, ſic ut domino poſſit renuntiari. de operis novi nuntia. l. aut qui aliter.* §. 1. & 2. *quod vi aut clam.*

75. Alioquin ſi omiſſa eſſet notificatio vel ineptè aut fraudulenter facta, nullas vires haberet executio, nec teneretur cenſuarius aliqua pœna propter infractionem, nec poſſet compelli à domino vel ſuis commiſſariis ad fructuum reſtitutionem. Non obſtat *d. l. de pupillo.* §. *ſufficit enim, ibi, etiam fabris, & ibi, puero vel puellæ, & l. operis, ibi, furioſo & infanti fieri poteſt. de operis novi nuntia*, quia illi text. & ſimiles non loquuntur (ut ferè malè putant) de notificatione quæ debet idoneè & bona fide fieri, ſed loquuntur de ipſo actu reali, qui rei ipſi fit & non perſonæ, ideo fieri poteſt & debet arreſtum in ipſa re: etiamſi nemo adſit niſi executor cum ſuis teſtibus, ſed poſtea debet idoneè notificari: aliàs non tenet, ut in ſimili diximus ſuprà §. 1. *gl.* 4. *num.* 2. & in novis intellectibus dictorum jurium, quæ hactenus malè intelliguntur, ut oſtenduntur intricata & ambagioſa doctorum ſcripta, & quæ conjecit Andr. Tiraq. *de re tract. proximit.* §. 1. *glo.*

Digitized by Google

*gloſſ.* 13. *a num.* 14. *uſque ad finem gloſſ.* Ita etiam debet intelligi conſuetudo Sylvanecten. §. 258. quæ requirit prehenſionem vel arreſtum in præſentia duorum teſtium vel duorum notariorum fieri antequam præjudicet tertio, debet enim intelligi concomitante vel ſequente congrua notificatione, & idem generaliter ubique.

76. Sed quid ſi cenſuarius ſit pupillus tutore carens & indefenſus? Et videtur non poſſe fieri impedimentum cùm nulla ſit perſona idonea quæ interpellari aut in mora conſtitui poſſit. *l. ſed ſi ex ſtipulatu. l. ſi pupillus de verbor. obligatio.* Contrarium dicendum eſt, quia hujuſmodi impedimentum fit propter onus reale in rem, non in perſonam, & eſt quædam manus injectio non lucratoria, ſed impeditiva dumtaxat in conceſſione rei retenta, nec cenſetur aliquod negocium cum perſona geri: ſed in rem ipſam huic conditioni aſtrictam. Ideo quantum ad hanc manus injectionem, de cauſa tantum ex qua permittitur, & de re in quam fit, curatur: non autem de perſona proprietarii an aliqua ſit vel qualis ſit, ſed debet actus congruè & bona fide notificari. Unde ſi res vacat vel poſſeſſor abeſt nemine relicto: debet notificari vicinis, vel etiam in parochia vel foro ubi ſolent proclamata fieri, niſi malit dominus reditum poſſeſſoris expectare: qui ſi adeſt vel ejus familia, & eſt capax interpellationis vel habet tutorem vel curatorem, debet ei notificari, ut *ſuprà num.* 73. *dictum eſt.* Si verò eſt pupillus, vel demens carens tutore & curatore: vel ſi tutores aut curatores abſunt, notificandum eſt familiæ, vel cognatis, amicis, vicinis, vel ad extremum in loco publicitus conſueto, ut *in l. hac autem.* §. 1. *ex quibus cauſis in poſſeſſionem eatur l. aut qui aliter.* §. 1. *ver. & ſi fortè. quod vi aut clam.* Non obſtat *l. dictum.* §. *ſi pupillo. de evictio.* quia debet intelligi ut novè diximus ſuprà §. 13. *gloſſ.* 13. *num.* 8. Et hic differt cenſua à feudo in hoc quod ſi vaſſallus eſt infrà ætatem, de qua ſuprà *num.* 28. dominus directus abſtinere debet: quia debet inducias, quæ non debentur in cenſu in quo de modico præjudicio agitur.

* Propria authoritate utrum poſſit dominus hoc impedimentum facere.

77. Ulteriùs quæro utrum dominus poſſit ſua* propria authoritate hoc impedimentum facere vel jubere? Videretur quod ſic, etiam commiſſarios deputare, quoniam non eſt actus publicæ juriſdictionis, ſed privatæ potius poteſtatis velut in rem propriam, & quoad dominium directum ſemper etiam in quaſi poſſeſſione retentum, & quoad jura dominicalia per notata in ſimili ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4 *quæſt.* 1. Hanc vocabant veteres Galli, & uſque hodie juſtitiam fonciariam, Gallicè, *juſtice fonciere & exploict domanier*, ut pragmaticorum verbis utar, & probatur per hunc text. ibi. *peut proceder*, quæ ſunt verba directa, ad ipſum dominum relata: quod fortificatur per ſequentem in hoc § alternativam, *ou faire proceder*, quæ per *l. de reb. dub.* determinant præcedentem alternativæ partem, & faciunt illam ſtare in ſua propria & genuina ſignificatione, & ſic neceſſario pro actu ipſiuſmet domini etiam ſolius, alio non requiſito. Tum alioquin ſuperflua eſſent hæc verba, quæ tamen per ſe ſeriosè & ſignificanter conſtat eſſe appoſita, quod non eſſet ferendum etiam in ſtatutis exorbitantibus & odioſis, ut per Alexand. Bart. Joan. de Imol. *in l. dies cautionis.* §. *prætor ait. de dam. infect.* Alberic. in *prima parte ſtatuto. quæſt.* 153. Petr. Anch. in *repe. cap.* 1. *coll.* 71. *de conſtitut.* Alexand. Jaſ. in *l. ultim.* §. *fin. in computatione. C. de jure deliberati.* Jaſon. in *l. ſi conſtante col.* 14. *ſolut. matr.* Facit gloſſ. ultim. in *verbo veniendi*, *in l. de pupillo.* §. *ſi is qui. de operis novi nuntia.* quam ſequitur Jaſ. in *rep. l. admonendi. col.* 4. *de jurejur.* quod quoties lex concedit aliquod remedium vel beneficium, & de adeundo prætore vel judice nihil dicit, apparet quod tale beneficium & remedium competit mero & proprio jure. Secus quando verba referuntur ad judicem & non partem. *gloſſ* 2. & doctores in *l. ſi ſoror. C. de collatio.* Jaſ. *l.* 2. *num.* 1. *C. de edendo.* & ita etiam clarè exprimunt conſuetudines Aurelianenſis §. 105. de Lorris §. 2. *eodem tit.* Nivernenſis *eodem tit.* §. 16. & conſuetudo Arverniæ loquens in feudo. *tit. des fiefs.* §. 1.

* Dominus non privata, ſed judicis authoritate debet procedere.

78. Reſolvendo dico * dominum directum mero quidem jure conſuetudinario & dominicali poſſe ſola privata authoritate procedere, ut dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. *num.* 18. Sed brevius, tutius & conſultius eſt authoritate & mandato ſui judicis etiam fundiarii, vel alterius competentis, & per publicum executorem, qui executionis ſuæ copiam authenticam dare poſſit & det: qui tamen poteſt & debet non ad manum dicti judicis, ſed ad manum domini directi rem prehenſam ponere, ut dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. *in fin.* quamquam ſi ad manum judicis poſuerit, idem ſit effectus, talis eſt etiam crebrior *l. ſi de interpretatione. de legib.* Tum alioquin incertitudine & dubia fide geſtorum lites inextricabiles è modicis oriri poſſent. Non tamen ita ſeverè, ut judicialibus vel executionibus obligationum exigitur liquere de commiſſione judicis: ſi enim appareat de relatione vel executione ſervientis probè facta & notificata, etiam ſi non apparet de commiſſione judicis inibi narrata: vel etiam ſi ruſticus executor, puta vinearum cuſtos, narret ſibi mandatum à judice ruſtico viva voce, ex hoc ſolo defectu non poteſt actus revocari etiam ſi ſit de recenti: imò idem etiam, ſi conſtet nullam fuiſſe judicis commiſſionem, ſed merè privata authoritate prehenſionem factam à domino nullam nec minimam quidem juriſdictionem habente: ſed concurrente ſimul publica authoritate & ſecuritate fidei publicæ, ut ſi dominus cenſualis nullum juriſdictionem habens acceperit commiſſionem judicis ſuperioris in forma confortationis manus dominicæ cenſualis injectæ vel injiciendæ, & executor narret vel famulum domini manum ſe præſente injeciſſe, quam confortando ſuperioris manum appoſuit, quanquam enim aliter non appareat de originali prehenſione vel impedimento publica authoritate facto, ſed conſtet factum eſſe merè privata authoritate: tamen quia ſatis cautum eſt, poſſeſſor non poteſt allegare defectum commiſſionis judicialis primitivæ manus domini, quæ concurſu ſuperioris ſatis firmatur, nec intereſt poſſeſſoris, imò potiùs illi prodeſſe poteſt, quia tanto minores ſunt ſumptus, & tantò minori diſpendio manum levari obtinebit. In locis autem ubi conſuetudines volunt dominum per ſe (etiam ſi nullam juriſdictionem habeat) poſſe hanc manum injicere, intelligendum ut faciat publico tabellione adhibito & teſtibus, ut liquere poſſit quid & qualiter actum ſit, quoties in judicium res adducetur, utque poſſeſſor authenticum exemplar habens, ſuos authores laudare vel aliter ſibi cavere poſſit. Et ita intelligi & practicari debet conſuetudo Arverniæ, *tit. des fiefs.* §. 1. & ſimiles. Utcunque ergo conſuetudines liberam dent domino directo, civiliùs tamen, breviùs & utiliùs authoritate judicis ſui, ſi propriam juriſdictionem habeat in loco, vel mandato ſeu commiſſione judicis ordinarii, hoc exequetur juxta notata in *l. creditores. C. de pign.* ita etiam crebriùs uſitatur, ut dixi ſuprà *eodem num.* 73. ut ſcripto publici ſervientis de toto actu ſemel conſtet, nec lite emergente ſit opus & ſolemnitatem & ſignificationem poſtea teſtibus probare. Quinetiam multis conſuetudinibus quæ in loco ſuo neceſſariò ſervandæ ſunt, ita expreſſim de commiſſione judicis cavetur, ut in conſuetudine Meldenſi. §. 194. Sylvanectenſi. §. 256. Bleſenſi. §. 38. & 112. & in aliis citatis ſupra *eod. num.* 66. Et alioquin citatus dominus ad afferendum literas & acta quorum virtute prehenſionem vel impedimentum fecit, niſi doceret infra brevem terminum de congrua executione, actor levationem manus obtineret.

* Literæ confortationis.

79. Cæterum domini tam feudales quàm cenſuales poſſunt facere * confirmari à ſuperiore immediato vel à judice præſidiali, vel à Rege per literas Cancellariæ, prehenſionem vel impedimentum in rem vel

fructus factum authoritate ſua privata vel ſui, ſi quem habeat, judicis: & vulgo vocant literas regias confortationis manus, quando à Cancellaria regia obtinentur, vel commiſſionem confortativam, quando à ſuperiore ordinario loci, tamen in hoc prædidatu raro ſunt in uſu: niſi in prehenſionibus feudorum, in quibus de majori periculo & præjudicio agitur, nec frequentatur in impedimentis rerum vel fructuum cenſualium, quia non agitur de tanto præjudicio. Tamen quando domini cenſuales nullam habent juriſdictionem contentioſam loco, tunc crebriùs ſolent accipere commiſſionem confortativam ab habente juriſdictionem in loco cujus virtute faciunt eodem inſtanti ſuam manum confortari: ſæpè etiam rectà capiunt commiſſionem ad prehendendum vel impediendum per ſuperiorem: & regulariter ſufficit unicum impedimentum vel interdictum domini vel judicis juſſu factum, ad cogendum poſſeſſores ad ſolutionem cenſus. Sed quid ſi dominus facto hujuſmodi arreſto, literas confortationis ſive à Rege ſive à præſide impetravit & exequi fecerit: deinde cenſuarius offert reliquias cenſus & impenſas primi impedimenti, dominus petit etiam impenſas confortationis refundi? Breviter puto quod ſi cenſuarius non reſtiterit arreſto, nec illud ullo modo violare attentaverit, quod tunc non tenebitur refundere expenſas dictæ confortationis tanquam ſupervacuas, & merè voluntarias maximè in locis ubi non ſolent frequentari, ſed potius ſolitum eſt ſatisfieri de reliquiis cenſus, non expectata fortiori ſuperioris compulſione.

80. Quod dixi licere domino manum ſuam per ſuperiorem confortare, amplia ſive in continenti ſive ex intervallo, ſemper tamen ſaltem in ordine præcedere debet manus appoſitio domini: quoniam literæ confortationis præſupponunt confortandum præcedere, & etiam ſemper habent illam clauſulam executori directam, ſi tibi appareat de appoſitione manus domini, noſtram appone vel prehende, & pone dicta feuda vel prædia cenſualia in manu noſtra confortando manum domini. Unde ſi executor literarum confortationis eas exequeretur antequam eſſet appoſita manus domini, vel antequam ſibi de ea conſtitiſſet prout ex ejus relatione conſtare poteſt, periculoſa eſſet executio, hoc anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo, quo hæc ſcribo: ut enim fert præſens curſus ſtyli palatini, hoc tempore juſta eſſet appellatio ab hujuſmodi executione: & ſæpe vidi, in ſupremo Senatu pro appellantibus ab hujuſmodi incautis executionibus judicari, male executum, bene appellatum; & dominos intimatos etiam juſtiſſimam prehendendi cauſam habentes, ob hanc ſolam novam & inauditam* ſcrupuloſitatem, in expenſis cauſarum appellationis condemnari, & etiam in damnis & intereſſe realis executionis, erga pervicaces & malæ fidei vaſſallos aut cenſuarios.

* Contra ſcrupuloſas formulas.

81. Quanquam & moroſam ſubtilitatem (quæ fuit inventum dom. Petri Liſeti tum advocati fiſcalis) mirabar cùm non eſſet ad commodum fiſci: imò eam erroneam & falſam ſemper cenſui, quoniam eo ipſo quod ſerviens procuratori vel nuntio domini præſenti & ad hoc miſſo, dixit ſe confortare manum domini: ſatis præſuppoſuit, imò aſſeruit eam appoſitam: & ſi tunc & non priùs (niſi probetur) appoſita cenſetur, prout tunc apponi potuit & etiam pluries repeti: ergo verba enuntiativa propter ſe & pertinenter appoſita de his quæ tunc geri potuerunt, probant ea ſaltem tunc geſta, ut per Bartol. in *l. prædia. de acquir. vel amit. poſſeſ.* Alexand. *conſil.* 98. *lib.* 1. *conſil.* 191. *num.* 21. *lib.* 6. & ſic appellatio non eſt admiſſibilis: quæ etiam non aliud quàm mera cavillatio eſt, & in jurium dominicalium derogationem & recurſus ad ſuperioris irriſionem.

82. Dicebam tamen tunc vigentibus illis novis arreſtis, quod ſaltem illud de condemnandis dominis directis in damna & intereſſe debebat reſtringi, & ſanè intelligi in quantum realis executio facta fuit in vim literarum confortationis, & in earum executionem dumtaxat, quia ſi dominus docuit quod tunc res erant vel ſtatim poſitæ fuerant ad manum ſuam, quamvis per imperitiam executoris incautè prius proceſſerit ad executionem confortationis, quàm ſibi conſtitiſſet de appoſita manu domini, pervertendo tenorem & ordinem mandati, ſufficere ſatis criticis debet revocare difformem mandati executionem cum impenſis appellationis, nec debent adjudicari aliqua damna prætextu executionis realis, & ſi adjudicata fuerint idem eſt in effectu, quia ſane intelligitur quatenus verè ſunt aliqua damna inde procedentia, ſed executio literarum confortationis nullum de novo damnum attulit, ſtante prima vel in continenti ſuperveniente valida & efficaci appoſitione manus domini, & ſic nihil invenitur quod horum damnorum nomine taxari poſſit.

83. Idem, ſi quavis alia de cauſa executio literarum confortationis ſit nulla, puta conformiter facta prout mandatur (videlicet poſtquam apparuit de appoſitione manus domini) ſed poſt annum à data literarum, tunc enim poteſt appellari ab executione, quia in hoc regno omnes commiſſiones à Cancellaria regia emanatæ ſunt annales in hoc quod lapſu anni (niſi cœptum ſit exequi) ſiniuntur, & ſic appellans obtinebit cum impenſis & abſque damnis & intereſſe per prædicta. Quod autem dixi manum dominicam vel ex longo intervallo poſſe confortari ſuper inducendo ſuperioris vel Regis fortiorem & valentiorem manum.

84. Sed hic inſurgit neceſſaria quæſtio. Quid ſi jam lis mota erat & pendebat inter dominum directum & utilem ſuper manus injectione domini directi, puta quod vaſſallus aut cenſuarius interceſſit, & cauſas oppoſitionis dedit & defendit, vel quod idem eſt, ſi dominum citare fecerit (ut aſſolet) ad afferendum literas & acta quorum vi prehendit aut impedivit, ad finem interceſſionis formandæ, & obtinendæ levationis manus, aut proviſionis: & citatio taliter cauſata ſeu libellata ad dominum pervenit, & ſic lis pendet per *Clem.* 2. *ut lite penden.* & pro not. Angeli & aliorum in *rubric.* C. *de in jus vocand.* An hac lite pendente poſſit dominus directus iterum prehendere, vel prehenſionem controverſam * confortari facere per ſuperiorem dominum feudi, vel per Regem? Prima facie videtur quod non: ſed quod debeat expectare finem & eventum litis: Tum per regulam vulgatam & generalem ut lite pendente nihil innovetur: Tum per ſpecialem juris prohibitionem in novella 82. *in Auth. de judicib. in fin.* ubi ſpecialiter prohibetur ſacras formas ſive programmata à principe vel ejus Cancellaria impetrare pendente lite ſive ſuper modo decidendi, ſive ſuper modo procedendi, & per ſecundam peculiarem de hoc conſtitutionem novella 113. in Auth. in medio litis non fieri ſacras formas, unde pendente lite non licet ſupplicare niſi fiat mentio de proceſſu & ſtatu cauſæ. Bald, Salicet. in *l.* 2. C. *ut lite pendente per cap. inter monaſterium. de ſentent. & re judica.* Guido Papa *conſil.* 134. *col. ultim.*

* Confortatio lite pendente.

85. Quamvis ergo dominus poſſit & debeat interim manum ſuam jam appoſitam exercere & continuare, hoc enim non eſt de novo aliquid facere, ſed ſtatum qui erat tempore litis motæ & poſſeſſionem ſuam continuare quod ſemper licet, *cap. laudabilem*, ut lite pendente Compoſtella. *Innoc. in cap. cum M. Ferrarienſis. de conſtitut.* Innoc. in *cap.* 2. *in verb. inhibentes. de reſtit. in integ.* Joan. Faber in *appellatione. col.* 1. *verſicul. in tertio. C. de appellatio. gloſſ. ultim.* & doctores in *cap. non ſolum de appellatio. in* 6. Paul. *conſil.* 346. *forma capituli. lib.* Philipp. Franc. C. Romana. §. *quod ſi objiciantur de appellat. in* 6. tamen non poteſt innova-

poteſt innovare & multò minùs ad ſacram formam confortationis regiæ recurrere.

86. Quibus non obſtantibus contrarium dicendum eſt, eo quòd juris communis executio nullam habet injuriam, *l. injuriarum. de injur.* nec dicitur aliquid innovare qui jure ſuo utitur. Sed certum eſt jure communi conſuetudinario licere hanc manus confortationem quandocumque apponere, ergo etiam pendente lite maximè ab adverſario mota, ne ſit in ejus poteſtate præveniendo impedire alterum jure ſuo uti: imò idem ſi ipſe prehenſor litem intulerit, ſive ſuper redintegranda manu ſua infracta, ſive ad illam confortandam, vel aliàs, quia iſta confortatio * eſt actus extrajudicialis ſicut & prehenſio, unde non tenetur ad hoc faciendum petere permiſsionem à judice litis, cum qua hæc confortatio quæ extra judicialis eſt nihil habet commune.

* Confortatio eſt extra judicialis.

87. Quinimo etiam ſi de primitiva prehenſione quæratur, nullo modo impeditur fieri prætextu litis inter eaſdem partes jam motæ: vel etiam conteſtatæ, vel etiam in cauſa appellationis etiam à diffinitiva pendentis ſuper juribus feudalibus vel cenſualibus ejuſdem fundi, vel etiam ſuper eadem apertura, qua de agitur, quemadmodum, ut diximus *infrà* §. 166. pendente lite inter creditorem & debitorem etiam ſuper nullitate vel ſolutione vel reſciſsione vel reſtitutione in integrum oblationis contractæ (ceſſante tamen ſpeciali ſuſpenſivâ inhabitatione cauſa cognita lata) non impeditur creditor habens inſtrumentum guarentigiæ illud facere exequi etiam ſine licentia judicis, quia utitur jure ſuo ſibi jam competenti & acquiſito. *l. injuriarum actio.* §. *de injur.* & ita practicatur. Atqui injectio vel confortatio manus dominicæ magis eſt extrajudicialis, quàm executio guarantigiæ.

88. Et ſic non obſtat regula ut lite pendente nihil innovetur. Minus obſtant novellæ, in medio litis non fieri ſacras formas: quia loquuntur quando quis pendente lite vult impetrare novum jus ſive novum privilegium vel gratiam, ut inquit Bald. in *d. l.* 2. C. *ut lite pendente.* ſive mutando ſtylum ſive meritum aut deciſionem cauſæ: debet enim procedi & judicari juribus antiquis, ut jubent dictæ novellæ & leges codicis. C. *ut lite pendente* per totum: ſed hic non agitur de novo jure vel novo ſtylo impetrando, ſed de veteri exequendo, tantum abeſt ut de nova gratia impetranda agatur.

89. Satis recordor me præſentem audiviſſe contrarium olim ſemel judicari in hoc ſenatu in publicis cauſarum actionibus, ſed cauſa minùs probè, ut ſæpè etiam juvenis in illo ferventi rogatu * uſuvenire vidi) defenſa circa finem menſis Februarii anno ſalutis ſeſquimilleſimo viceſimo quinto. In hac ſpecie dominus cenſualis fecerat prehendi (& ſic ſub conſuetudine prehenſionem concedente ut ferè omnes conſuetudines volunt) prædia cenſualia, & commiſſarios deputari, quos poſtea citari fecit ad rationem reddendam. Tum poſſeſſor comparuit intercedens, & cauſam capiens pro commiſſariis, dominus metuens commiſſarios ſuos hujus litis metu ſegniores fieri vel intimidari & manum ſuam contemptum iri, literas regias in forma vulgari & conſueta conformationis manus nulla facta mentione litis in Cancellaria regia Pariſiis impetravit & exequi fecit.

* Thema.

90. Reus autem videns quod lite durante dominus iterum prehendi fecerat eadem prædia, vel veterem & controverſam prehenſionem confortari in vim litterarum confortationis regiæ, appellavit, non à litteris ſeu commiſſione, quod impoſſibile eſſet, cùm non appelletur à Rege nec ab ejus Cancellaria, ſed ab executione dictarum literarum regiarum, & cauſa utcumque celeriter perorata obtinuit, dictumque fuit malè executum, bene appellatum & intimatus qui erat dominus, condemnatus in expenſas cauſæ appellationis, damnis tamen & intereſſe reſervatis in diffinitiva.

91. Et in hoc ultimo bene ut in ſimili dixi *ſuprà eod. nu.* 82. quia etiam ſi dominus in dicta appellatione ſuccumbere debebat, non erant nova damna ex ſecunda prehenſione vel confortatione, utpote prima prehenſione ſemper durante debente durare. Sed uter ad ea tenebatur tam factæ quàm continuatæ prehenſionis, liquidandum erat per finem & exitum cauſæ principalis. Sed certè (niſi quia fuit alia occulta circumſtantia facti) dominus obtinere debebat, appellans verò in mulctam Regi & in expenſas domini condemnari debebat. Et jura ut lite pendente & in medio litis non fieri ſacras formas extra propoſitum per prædicta, quæ valde ad rectam praxim & æquum judicium tuendum formulariis ſcrupuloſitatibus amolitis notanda ſunt.

92. Sed quid retento themate præcedentis quæſtionis *ſuprà eodem num* 83. cùm literæ confortationis exequuntur poſt annum à data earum, ſi (ut plerumque aſſolet) manus domini fuerit appoſita ſimul eadem hora, nec de ea aliter conſtet quàm per inſtrumentum executionis literarum confortationis, vulgò vocant relationem ſervientis, qui refert ſe in tale prædium veniſſe cum teſtibus & procuratore domini, & prehenſione per dictum procuratorem in ejus præſentia facta, confortaſſe manum ejus per appoſitionem regiæ manus & commiſſarios deputaſſe? Tunc videretur totum annullari, tum quia propter connexitatem & vicinitatem temporis videtur unus actus: Tum quia manus domini eſt neceſſaria pro ſubſtantia hujus executionis, & videtur eſſe ejus pars: Tum quia de appoſitione manus domini non conſtat niſi per relationem ſervientis, quæ eſt nulla propter nullitatem mandati ſeu commiſſionis ſuperannalis, & ſic totum eſt nullum per notabile in *cap. cum dilecta. de reſcript. in cap. Piſanis de reſtit. ſpolia.* Tum in nullo credendum relationi hujus ſervientis, quia non creditur ei ſine literis & mandato ſuperioris: & intelligitur de litteris validis, & adhuc in his dumtaxat quæ mandatum & officium concernunt. Bartol in *l. prohibitum de jure fiſci lib.* 10. gloſſ. & doctores in *cap. cum parati. de appellatio.* Dixi in annotat. ad Alexand. *conſil.* 75. *num.* 18. *lib.* 5. & ad Philip. Decium *cap. quoniam contra falſam. num.* 21. *de probatio.* & ſuper ſtylo *parlamenti Pariſ. par.* 7. *arreſto* 25. Sed hic deficit mandatum, utpote lapſu anni, jam finitum & reſolutum & revocatum.

93. Quibus non obſtantibus dicendum valere & tenere cum effectu manus appoſitionem domini per dictum procuratorem factam, quia eſt actus per ſe ſubſiſtens, & diſtinctus ab executione ſervientis & confortationis manus, quia illa fit à ſerviente, hæc fit ab ipſo domino vel ejus procuratore aut nuntio. Illa debet fundari in mandato ſuperioris & juriſdictione publica: hæc autem ſatis fundatur & ſuſtentatur in ipſa poteſtate dominica & in lege conſuetudinaria. Unde quantumvis confortatio ex defectu mandati vel formæ non valeat: remanet tamen valida prehenſio dominica, quæ in ſe non indiget judicis aut ſuperioris mandato vel confirmatione, per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt. ultim. num.* 47. & 48.

94. Quibus adde Ludov. Rom. *conſil.* 497. *diligenter perſcrutatis col.* 3. Ubi decidit per citationem & relationem ſervientis vitioſam & defectivam non vitiari actum ad cujus ſubſtantiam non eſt neceſſaria. Idem latè Alexand. Jaſ. Philipp. Decius in *l. cum quid ſi cert. petat.* Et etiam ſemper præſuppono non eſſe aliud in ipſa manu dominica: puta verè feudum eſt apertum, & nullæ ſunt induciæ, vel non negatur rem cenſualem & conſuarius reliquator eſt, & facta eſt debita tutaque denunciatio ſeu notificatio manus dominicæ.

95. Amplio ut procedat etiam in locis in quibus non licet domino ſua privata, ſed tantum ſuperioris vel judicis authoritate & mandato prehendere vel arreſtare, quia ſatisfeciſſe cenſetur formæ & menti



Digitized by Google

conſuetudinis, ex quo non ſua privata, ſed publica & vera ſuperioris authoritate & commiſſione proceſſit, quamvis propter formulam qualitatis ſuperannalis finitam, quia in iſtis actibus & executionibus domanialibus magis ſimplicitas, veritas & bona fides, quàm ſcrupuloſa formularum ſubtilitas (quæ pro iſtis non eſt adinventa) attenditur, *ut ſuprà num.* 73. *& infrà num.* 98. 108. *ſæpe dixi.* Et ita Reipublicæ, quin etiam ipſorum vaſſallorum aut cenſuariorum intereſt niſi ad malitiam & pervicaciam fovendam quod non eſt intereſſe, ſed labes cujus oppoſitum intereſt. Quid enim (ut ſæpè uſuvenit) ſi dominus commiſſiones habens paratus rogatu vel miſericordia vaſſalli vel cenſuarii diſtulit? Si enim anno lapſo nova commiſſione opus eſſet, major & novus eſſet ſumptus qui in damnum vaſſalli vel cenſuarii recideret.

96. Secus ſi commiſſio eſſet falſa, quia tunc funditus deficeret ſuperioris mandatum, & dupliciter offenderetur conſuetudo: tum nulla funditus ſuperioris authoritate, tum falſi fabricatione. Nec huic ampliationi noſtræ obſtat quod neutrum valere debeat in locis ubi conſuetudo requirit prehenſionem fieri commiſſione & mandato ſuperioris, ex eo quòd primò actus non poteſt valere tanquam confortatio, cum mandatum confortandi anni lapſu expiraverit, nec etiam tanquam prehenſio ſimplex & non confortata, cùm non poſſit fieri privata authoritate domini, quia reſpondeo ſatis eſſe quod manum non injecit temerariè, hoc eſt per ſe ſolum & ſua privata authoritate, ſed publica veri ſuperioris, per quod ſatisfactum eſt menti conſuetudinis loci reſtringentis licentiam poteſtatis dominicæ, quam non ſic reſtrinxit ad aperiendum locum captionibus, utque vaſſalli & cenſuarii poſſint illudere & circumvenire actus dominicales, ſed ut actus illi fiant majore reverentia, cautione & fiducia, utque de veritate ſtatim plenè cognoſci poſſit inſtrumento publici ſervientis, quæ omnia hic conveniunt.

* Relatio ſervientis ſive apparitoris plenam fidem facit.

97. Et * relatio præfati ſervientis plenam fidem facit de omnibus contentis in ea: quamvis enim commiſſio ſit ſuperannalis, tamen eſt vera & plenam fidem facit, & conſequenter inſtrumentum executionis in concernentibus & dependentibus plenam fidem facit, & ſatis eſt quod dominus non irrepſit nec ſe intruſit privata authoritate. Minus obſtat ſi dicatur quòd in terminis dictarum conſuetudinum etiam infrà annum datæ dictæ commiſſionis facta executio vel prehenſio non valeret.

98. Ex eo quòd primò inſpicitur & attenditur prehenſio confortanda, quæ nulla eſt, niſi ut à ſolo domino ſine ulla commiſſione prehendendi facta, & quamvis præſto ſit commiſſio confortandi: tamen illa præſupponit prehenſionem præcedentem validam, & debitè factam & nunc confortandam, quæ deficit: quia reſpondeo quod conſuetudo volens dominum directum prehendere vel impedire authoritate & commiſſione judicis, non vult nec intendit quòd res ponatur ad manum judicis vel juſtitiæ, ſed ad manum ipſius domini, per notata ſupra §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. *num.* 15. & ſic etiam in terminis dictarum conſuetudinum dominus ſatisfecit menti conſuetudinis, etiam accipiendo primariam commiſſionem in forma confortationis, manus ſuæ privatæ, dummodo non præveniat ex intervallo ſe ingerendo privata ſola authoritate, ſed ſimul publica authoritate concurrente quod abundè ſufficit, nec debent in iſtis patrimonialibus formulæ ad vivum exigi.

99. Sed quid eodem themate retento, ſi non eſt alia notificatio quam per eumdem ſervientem, qui dictam executionem ſuam notificavit domino utili vel poſſeſſori aut ſuis? Reſpondeo: Satis eſt ex quo * copiam dedit relationis ſuæ in qua manus domini appoſita narratur: Secus ſi non data dicta integra copia, ipſe vel alius denunciaret manum regiam eſſe adpoſitam non facta mentione de manu domini, quia non valeret: ſed eo ipſo quod fecit mentionem confortatæ manus dominicæ, ex tali cauſa in talem rem, hoc ſufficit pro notificatione manus domini.

*Copia relationis.

100. Quantumcumque dominus utilis ab executione dicti ſervientis in quantum eſt executio ipſius ſervientis dumtaxat, & non in quantum eſt executio domini directi, videlicet in quantum eſt invalida confortatio, appellare poſſet, ut ſub favore dictarum formularum *ſuprà num.* 90. poterat. Quibus ſervientibus ergo exemplo ordinatoris perpetui edicti in *l. Salvius de leg. præſtante.* ita temperabàm, ut appellans ſolius confortationis dumtaxat retractationem cum impenſis appellationis hoc reſpectu petere poſſet, & adhuc niſi dominus directus ab initio conſentiret actum confortationis eſſe nullum, & ſe non velle ea juvare, ſed ſola ſua manus appoſitione, & hoc debitè declararet vel notificaret appellanti, aut appellare volenti, offerendo etiam impenſas, ſi quæ à domino utili prætextu executionis ineptæ literarum confortationis factæ eſſent quia tunc dominus utilis omnino deſinebat habere intereſſe & colorem gravaminis, unde nolens deceptare, ſed voluntariè litigare non debebat obtinere expenſas: ſed in eas cadere, etſi poſt eam declarationem & prætenſi imaginarii gravaminis reparationem appellaret, & uſque ad ſententiam ſuſtineret, debuiſſet etiam tunc declarari inadmiſſibilis, & ſine gravamine, & nedum in expenſas erga dominum condemnari, ſed etiam in mulctam frivolè appellantium: ſed nunc apertis æquitatis janius, liquet talem indevotum vaſſallum vel cenſuarium, per ineptas nudarum formularum captiones juribus domini ſui, & veritati inſidiantem, non eſſe admiſſibilem, utpote ſine vero intereſſe & gravamine, & voluntariè & inſidioſè appellantem.

101. Nec prædictis obſtat quòd tempore dictarum formularum relatio aut notificatio dicti ſervientis, quaſi nulla ex defectu validi mandati, non debebat facere ullam fidem de appoſitione manus dominicæ, ſed quòd dominus debebat aliter eam probare & notificare, quia dicebam quòd hujuſmodi relatio ſervientis, licet tunc haberetur nulla quantum ad effectum juris, in quantum concernit actum & executionem ipſius ſervientis dumtaxat, & non actum ipſius domini: tamen non erat nulla in ſe, & quantum ad faciendam fidem, quoniam creditur nuntio, vel officiali ſeu ſervienti publico in his quæ concernunt ejus officium. *d. cap. cum parati.* *l. ſi quis decurio.* *C. ad leg. Cor. de fal. cap. ad audientiam. de præſcriptio.* & in connexis & dependentibus ab officio & mandato. Speculator in tit. *de citatione* §. *ſequitur. verſicul. hoc autem.* Bart. in *extravag. ad reprimendum in verſicul. per nuntium. in l. à divo Pio* §. *fin. in executione de re judica. in l. ultim. de in integrum reſtitut. in l. ex conſenſu.* §. *ultim.* & ibi Imol. de *appellat. in l. tres denuntiationes. C. quomodo & quand. judex.* Bart. Paul. in *l. ſi publicanus.* §. 1. *de publica.* Bald. in *l. magis puto.* §. *illud de reb. eorum in l.* 1. §. *ſi quis in fin. quemad. teſt. aperi.* Rom. *conſil.* 497. *diligenter perſcrutatis. col.* 2. *verſicul. creditur.* Panorm. Philippus Francus Philipp Decius in *d. cap. cùm parati.* Alciat. in *tract. de præſum. regul.* 3. *præſum.* 4. tetigi ad Philipp. Decium *cap. quoniam contra falſum. num.* 21. *de proba.* Sed certificatio manus dominicæ eſt de connexis dependentibus: imò etiam de neceſſariis ad officium exequentis hujuſmodi literas confortationis: tamen non eſt verum omnino deficere mandatum, & literas ſuperioris, quia literæ non ſunt falſæ, ſed habent primordium veritatis. *l. cum filius hæres meus. in fin. de legat.* 2.

102. Et ſic niſi chirographum executionis à ſerviente factum de falſo ſub inſcriptione & pericula talionis arguatur & convincatur, illi cum pertinentibus & connexis ſtandum eſt, ex conſtitutionibus regiis, & ſtylo curiarum Franciæ. Ex his etiam habes

Digitized by Google

non eſſe inconveniens quòd data literarum confortationis præcedat injectionem manus dominicæ, ſed ſufficit quòd earum executio non ſit præcedens & præpoſtera: & poſſunt ſimul fieri injectio manus dominicæ & executio literarum confortationis: ſed ordine naturæ intellectus, cenſetur manus dominica quæ confortatur præcedere. Ex his multæ quæſtiones facilè decidi poſſunt in praxi occurrentes & nonnunquam vel peritis difficiles.

* Si literæ confortationis emanaverunt à judice incompetente.

103. Pone literas * confortationis à judice incompetente (fortè alieni territorii) emanaſſe, certè ſola executio confortationis vitiabitur per *l. ultim. de juriſd. om. jud. l. cum unus* §. 1. *de bon. auth. jud. poſſ.* remanente valida & efficaci manu domini quæ per ſe ſubſiſtit nec alienis fulcris indiget. Idem in ſimilibus: ſerviens tamen puniendus eſt in quantum officio ſuo deliquit: tum illud exercendo extra metas ſui territorii, ſi fortè eſt alterius provinciæ, tum alieni judicis commiſſione abutendo contra conſtitutiones regias, & ab eo appellari poteſt. Quòd ſi commiſſio ipſa non ſit in ſimplici & conſueta generali forma, ſed expreſſim continet exceſſum territorii mandantis: tunc non ſolùm ab executione, ſed etiam à judice tanquam incompetente vel ejus decreto appellari poterit. Galli dicunt *de l'oſtroy de la commiſſion*, quum hæc nihil habeat commune cum prehenſione domini.

104. Sed occurrit valde neceſſaria quæſtio, quid ſi non appareat de aliqua manus appoſitione ipſius domini ejus privata authoritate vel alterius judicis competentis facta: ſed ſolùm de prehenſione vel arreſto factis authoritate judicis prorſus incompetentis, putà extra territorium? Et videtur non valere, ſed nova prehenſione opus eſſe: quia nullitas & vitium eſt in principio & ipſo fundamento, ex quo nihil validum elici aut ſuperædificari poteſt *l. egi tecum in princip.* & ibi Panorm. *de except. rei judi. l. qui bona fide.* §. *ſi quis juxta.* & ibi Bald. *de dam. infect. cap. principatus*, & *cap. ſequent.* 1. *quæſt.* 1. Tum hoc caſu non eſt niſi unicus actus & nullus, & ſic non poteſt dicere quòd dominus ſua authoritate dominicali & privata uſus ſit & prehenderit, quia hoc non fecit, nec de hoc apparet, & hæc valdè ſtringunt.

105. Nec obſtant quæ ſcripſimus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt. ultim. num.* 47. & 48. de prehenſione feudi facta per commiſſionem judicis ineptam & minimè ſolemnem: quia ibi non agebatur de judice incompetente, ſed de judice formam & ſolemnitatem aliàs in mandatis & commiſſionibus requiſitam omittente: quia tunc nihilominus valet prehenſio feudalis & ſimilis actus, qui poſſet etiam omiſſa judicis authoritate celebrari, tunc enim ſatis eſt illum qui jubet prehendi & in poſſeſſionem mitti, habere hanc juriſdictionem & poteſtatem puta in ſuo territorio, licet non ſervet formam & ſolemnitatem aliàs requiſitam, ex quo ſumus in cenſu in quo illa forma & ſolemnitas non requiritur, per ea quæ ibi & nuper diximus: ſed hic deficit poteſtas & fundamentum.

106. His tamen non obſtantibus puto rem manere prehenſam tanquam ab ipſo domino & in manu dominica, quamvis in quantum concernit mandatum & actum judicis incompetentis poſſit appellari & obtineri declaratio nullitatis cum impenſis cauſæ appellationis, ut in *d. gloſſ.* 4. *num.* 47. Et moveor quia dominus non cenſetur elegiſſe viam ad ſe impugnandum, *l.* 3. *de teſt. milit.* ſed clarum eſt quòd dominus vi ipſa poterat, per ſe ſolum prehendere, utroque modo copulativè per ſe & per judicem: igitur ſimpliciter imponendo authoritatem judiciariam, non cenſetur ſuam & feudiariam ſeu domanialem juriſdictionem excluſiſſe, & noluiſſe propria manu & poteſtate uti caſu quo eſſet ſibi utile, ſed potius in dubio cenſetur judicis authoritatem adhibuiſſe accumulativè, & ad majorem corroborationem actus ſui, utque promptiùs pareatur prehenſioni ſuæ: non igitur cenſendus eſt voluiſſe ſe limitare ad ſolemnitatem & authoritatem alienam & non requiſitam. Nec eſt dicendum quòd hanc authoritatem judiciariam elegerit pro forma & limitatione, ſed potiùs ad augmentum & ampliorem efficaciam actus, utpote & dominicali & judiciali poteſtatibus concurrentibus per notata in *cap. cum ſuper de offic. deleg. in cap. cum ex officio. de præſcrip. in l. multum intereſt. C. ſi quis alteri vel ſibi fac.* Bald. in *conſil.* 42. *compromiſſum lib.* 1. Et quæ latè notat Alciat. *tract. de præſump. reg.* 3. *præſ.* 35.

107. Tum nemo judicem adeundo debet facere jus ſuum deterius *l. nemo proſequendo. de reg. jur.* Non obſtat *l.* 1. §. *in operis autem. l. de pupill.* §. *meminiſſe. de operis novi nuncia. l. ſi alius* §. *ait Iulianus. quòd vi aut clam*, quia longè alium habent cenſum quàm hactenus putaverint, ut docui in novis intellectibus & tetigi ſuprà *num.* 75. Tum eo ipſo quod ſerviens deferebat literas & inſtrumenta ſibi tradita à domino, vel de ejus voluntate, videtur habere mandatum nedum à judice incompetente, ſed etiam à domino directo, & ſic ſi non valet actus in vim mandati judicis incompetentis, & tanquam factus per ſervientem & perſonam publicam, valebit in vim mandati ipſius domini, & tanquam factus à quolibet procuratore vel nuncio domini, & ſub fide publica *ſuprà eodem num.* 95. *cum ſeq.*

* Actus dominicales.

108. Tum ut ſæpè diximus, hæ injectiones manuum dominicarum quæ ſunt actus * dominicales & favorabiles in caſibus à conſuetudine & lege inveſtituræ permiſſis, ut hîc, non debent ad vivum exigi, ſicut executiones guarantigiæ aut aliæ, nec debet ſolemnitas aut formula attendi, ſed meritum ipſum negotii & veritas cauſæ, an videlicet ſimus in caſu vero & aperto hujus prehenſionis, nec audiendus eſſe indevotus vaſſallus aut cenſuarius juſtam manum domini impugnans ex eo ſolo quod in ſupervacua forma imperitè electa, ant in electione judicis ſupervacuò additi per ſimplicitatem domini peccatum ſit. Et alioquin ſequerentur multa abſurda & iniqua, putà quòd contumax & infidelis vaſſallus, videns patronum ſuum (qui quàm mitiùs poterat agendo colonum ingrati vaſſalli commiſſarium deputari fecit) in ſolemnitate aliqua temerè & ſupervacuò adhibita lapſum eſſe, ſervatis tamen ſubſtantialibus & quæ actus feudalis requirit, fortè commiſſione accepta à judice incompetente, ſileret: & tandem dum patronus diu fortè fictis pollicitationibus aut technis vaſſalli ludificatus, vult colonum urgere ad redditionem rationum, vaſſallus colludendo, & colono ſeſe adjungendo intercederet: deinde ad ſummum viſis actis dictæ prehenſionis tanquam de novo ad notitiam perventis appellaret vel nullitatis argueret: & ſic patronum cauſa lapſum, in expenſas, damna & intereſſe damnatum: fructibus etiam medii temporis fruſtratum, ad initium novæ petitionis vel prehenſionis redigeret, quinetiam releviis aut aliis juribus ſuis cedere compelleret, ut cum dictis impenſis, damnis & intereſſe compenſaretur. Et ſic unde jura naſci debent, hinc orirentur injuriæ: & occaſio legalium ſolemnitatum (etiam ubi non requiruntur) ad iniquum traherentur compendium, contra *l. meminerint. C. unde vi. l. ultim. C. de uſucap. pro empt. in Authent. de trien. & ſemiſſe.* §. *prohibemus autem, in princip. collat.* 2. quod quàm ſit abſurdum & iniquum nulli non liquet.

* Commiſſiones generales.

109. Nunc recordor quòd in d. §. 1. *gloſſ.* 4 *num.* 47. ſcripſi commiſſiones * generales, arreſtis Curiæ infirmari, & ſic decretum judicis & ſui ſervientis executionem (ſi appelletur) eſſe caſſanda, quanquam ſemper cenſui manum ipſam dominicam nihilominus manere debere in vigore ſuo: nunc ut clariùs veritas innoſcat, & pro defenſione veteris circa hæc & juſtæ praxis nimium à quindecim ferè annis aduſque quo hæc ſcribo anno 1540. nimia ſubtilitate turbatæ. Scio ab antiquo ſemper obſervatum fuiſſe, non ſolum in hoc

præſidatu, ſed etiam generaliter in hoc regno, hujuſmodi commiſſiones tam ad prehendendum quàm ad confortandum eſſe generales, tam reſpectu rerum quàm reſpectu perſonarum ſeu poſſeſſorum, ſola ſpecificata perſona domini commiſſionem impetrantis, ut comperitam ex vetuſtiſſimo praxis conſuetudinum Franciæ libro manuſcripto, quem penes me ab anteceſſoribus habeo: quàm ex pluribus antiquis ejuſmodi commiſſionibus quas ſemper in ea forma vidi, & ita nemine diſcrepante obſervari, donec circa annum Domini 1525. per quemdam inſignem ſanè & doctum virum, nempe dom. Petrum Liſet. cœperunt hujuſmodi commiſſiones ſæpius in publicis cauſarum actionibus impugnari.

110. Cauſabatur me audiente & hanc novitatem mirante, etiam inopinatus dum cauſæ occurrerent inſurgens, tum fiſcalis advocatus in hoc ſummo Senatu, eas autem eſſe contra diſpoſitionem juris communis tum civilis in *l. 1. C. de jur. domi. imp.* tum canonici in *cap. cum multis de reſcr. in 6.* Quinetiam contra conſtitutiones regias quibus generales protectiones & commiſſiones (quas vulgò dicunt de debitis) omnibus judicibus interdicuntur, & pleraque alia quæ omitto, & in tantum invaluit ut nemine tum veterum formam defendente per plura arreſta appellantes ab ejuſmodi commiſſionibus, ideo obtinuerint, quia generales, dictumque pluries me audiente, malè executum bene appellatum, intimatis (qui erant domini directi) condemnatis in expenſis cauſæ appellationis & in damnis & intereſſe prehenſionis ſive executionis realis.

Quæ fuit cauſa ut in prima editione primæ partis præcedentis, quam ſæva & inopinata febri repente correptus præcipitavi, dum in §. 1. *gloſſ. 4. quæſt. ultim.* locus ſe obtuliſſet, de ejuſmodi commiſſione tractandi velut obiter & ſuſpenſo gradu tranſiens ſcripſero, commiſſiones generales per quædam arreſta Curiæ reprobari, quòd tamen æquitatis intuitu quantum potui temperavi, ut factum judicis & apparitoris ſui dumtaxat deberet revocari, non autem ipſa manus injectio domini, quæ ſine ulla judicis commiſſione fieri poteſt.

111. At tunc anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo dum pleniùs conſidero præfatam limitationem meam non ſufficere, & quòd etiam hodie vetus illa praxis per omnes ferè præfecturas hujus regni notoriè obſervatur, dominos autem directos bona fide ita utentes, non abeſſe à periculo ſi quis aſtutior appellet, cum etiam meminero me, pluribus dominis feudalibus, metu dictorum areſtorum conſuluiſſe, ut commiſſiones ſuas confici curarent deſignatis ſpecialiter vaſſallis aut feudis prehendendis, quod à pleriſque judicibus & actuariis locorum non potuerunt obtinere, nolentibus illis à vetere forma diſcedere, conſentaneum duxi veterem & commodioris in hoc praxis defenſionem ſemel aſſumendam quò deinceps magis ſit in tuto. Et primo de commiſſione ad prehendendum vel impediendum jure dominico feudali vel cenſuali clarum eſt ubi conſuetudo commiſſionem judicis non requirit, non debere eam vitiari eo prætextu quod ſit generalis, videlicet ad prehendendum quæcumque feuda aperta ab impetrante moventia ex defectu hominis & jurium, vel ex defectu catalogi, vel cenſualia ex defectu ſolutionis cenſus, quæ petierit impetrans à ſerviente, cui vel in genere dirigitur mandatum ex ea cauſa impediri vel prehendi, per notata *ſup. eod. nu. 94.*

112. In locis autem ubi commiſſio judicis requiritur, adhuc idem: quia quantumvis ſit generalis & incerta, tamen executio non poteſt eſſe niſi particularis, certa & ſpecifica, quia quot ſunt feuda aperta & prædia cenſualia, tot requiruntur prehenſiones vel impedimenta, in quibus ſingulis neceſſe eſt venire in rem præſentem, deinde unamquamque executionem unicuique poſſeſſori ſingulatim notificare. Et ſic nullum periculum, nulla circumventio prætextu generalis commiſſionis fieri poteſt, nihilque inde contra jus aut gravamen aliquorum reſultat, imò quum commiſſio referatur ad prædia non ſolùm ſpecificè, ſed etiam corporaliter oſtendenda executori in rem præſentem corporaliter deducendo, qui jubet ſuis quibuſque poſſeſſoribus ſingulatim notificare, ſatis ea commiſſio dicitur per relationem ad corpora certificanda, certa & ſpecifica, etiam in individuo: quia ralatum propriè & ſpecificè ineſt referendi, *ſupra* §. 63. *num.* 18. Tum judex qui nullam cognitionem adhibet, imò penitus ignorat, utpote hujuſmodi mandatis à ſolo actuario conficiendis non magis inſtrueretur, nec ipſe executor ſpecificatione antecedente quàm concomitante executionem.

113. Præterea longè utilius eſt, particulares ſeu ſpeciales * commiſſiones hujuſmodi denegari, & generales dumtaxat concedi, quàm è diverſo: quia ſi pro ſingulis prehenſionibus, ſingulis quoque commiſſionibus opus ſit, neque res meliùs, neque civiliùs fiet, ſed duriùs, & cum majore ſumptu, quem refundi oportebit à vaſſallis aut cenſuariis, cum quibus mitius veriſimiliter acturi ſunt domini directi & officiales eorum, quanto minore ſumptu (puta unica & generali commiſſione) jura ſua exequi potuerint. Quæ ſingulæ rationes militant etiam pro commiſſione à ſuperiore vel præſide provinciæ obtinendæ, vel ad confortandam manũ dominicam ut generalis eſſe poſſit & debeat, quum etiam referatur ad certam & à certis corporibus factam prehenſionem confortandam. Quòd autem una hujuſmodi commiſſio pluribus ſpecificis actibus uſui ſit, quæ eſt invidia, ſi quod breviùs & paucioribus ſit, meliùs & minore ſumptu fiet? *l. ultim. C. de donat.*

* De ſpecialibus & generalibus commiſſionibus.

114. Reliquum eſt oſtendere quàm levia ſint & frivola quæ in contrarium ejaculata ſunt: & primò * *l. 1. C. de jure domini imp.* loquitur quando creditor petit bona ceſſantis debitoris ſibi adjudicari jure dominii in ſolutum pro debito, in quo cum agatur de gravi præjudicio & periculo captionis & injuſtitiæ, merito prohibetur univerſa bona debitoris ceſſantis etiam hypothecata adjudicari creditori in genere. Sed debet exprimere quantitatem debiti, & ſolemnitatem quæ præceſſiſſe debet, & bona vel pignora ſingularia quæ petit adjici & dari in ſolutum, ut ſciatur ſi qua fraus vel iniquitas adſit, adhibita etiam cauſæ cognitione, quæ aliter adeſſe nequit: quod eſt prorſus impertinens ad materiam noſtram, in qua ceſſat ejuſmodi periculum, & fraudis, & iniquitatis occaſio, & nulla eſt cauſæ cognitio.

* *l. 1. C. de jure domini imp.*

115. Et minus ad rem facit d. c. * *cum in multis de reſcript. in 6.* quia loquitur in commiſſionibus ſeu delegationibus cauſarum ad evocandum partes à propriis & ordinariis judicibus coram certis delegatis, quod eſt contra jus commune, exorbitans, periculoſum, & in occaſionem multarum fraudum & vexationum à frequentantibus Romanam curiam inventarum: quare ad certum ſaltem perſonarum expreſſarum numerum reſtringi debuerunt, prout etiam Bonif. ille 8. fecit in d. c. *cum in multis*, quorum nihil cum præſenti materia commune habet, in qua nullus intercipitur, nec à proprio judice avocatur, ſed in cauſam oppoſitionis coram proprio judice dies illi dicitur. Et ſic patet quòd illa jura, & ſimilia minùs ad rem faciunt quàm §. *gallicanum.* Conſtitutiones autem regiæ nullatenus veteri huic praxi derogant, nec de ejuſmodi commiſſionibus loquuntur, ſed ſolum, *des lettres*, de debitis, *ou ſauve-gardes generales*, quæ Cancellariæ regiæ reſervantur, ut patet in § 60. conſtitutionum publicatarum anno Domini 1512. quæ nihil habent commune cum iſtis commiſſionibus domanialibus de quibus nunc agitur, ut vel lippis & tonſoribus (ſi ad rem attendant) patere poteſt, ut cum gloſſ. loquar. in *l. quidam cum filium de verbor. obligatio.* ne remorer

* *C. cum in multis de reſcrip. in 6.*

in

in narrandis ad longum omnibus [illegible] vel imperitis nota eſſe poſſunt.

116. Et ſic concludo veterem [illegible] praxim juſtam & juridicam, eſſe Reipublicæ util[illegible] quam formam diverſam, atque ideo retinenda[illegible] etiam ſi præfato Dobiſcto poſtea præſide primam [illegible]gis læſa fuerit: luculentum exemplum antiquam, [illegible] non eſſe levi ſubtilitate temerè mutandum, *l. [illegible]mæ ſunt mutanda. l. ſi de interpellatione de legibus*, ſed demum ex evidenti utilitate *l. in rebus novis de conſtit. princ.*

117. Ultimò notandum quod de natura omnium hujuſmodi * commiſſionum ſive ad prehendendum, ſive ad impediendum, ſive ad manum confortandam, eſt vulgata illa præciſa clauſula: *& en cas d'oppoſition la main tenant*, hoc eſt in caſum oppoſitionis executione ſtante & effectum ſortiente, citetur opponens, &c. Verum quod hodie imperiti quidam dicaſtæ veteris praxis & conſuetudinum ignari nolunt hoc in cenſu admittere, quod in feudo convellere non audent. Atque conſuetudines non minori vigore quanquam minori effectu tam in cenſu quam in feudo concedunt, quod etiam æquum eſt, ne ſimplici oppoſitione poſſit cenſuarius dominum directum ad formam actionis relegare conſuetudinem ludificando. Quod autem dixi, non ſolùm juri publico conſuetudinum, ſed etiam veteri praxi & æquitati conformatur. *adde ſupra eadem gloſſ. num. 66. & 71.* Idem in omni materia in qua reo invito incipitur à reali executione ante cauſæ cognitionem. Unde ſi pro executione inſtrumenti publici petatur commiſſio, ponitur dicta clauſula per not. infrà §. 166. Secus in executione ſententiæ cauſa cognita latæ, vel arreſti: quia non admittitur oppoſitio condemnati, ſed tantum appellatio à ſententia inferioris, non autem ab arreſto ſupremæ Curiæ. Et hoc dummodo executio ſiat intrà annum, alioquin etiam arreſtum non habet promptam executionem, etiam contra condemnatum ſi intercedat, ideo in commiſſione poſt annum ſententiæ vel arreſti obtenta, non ponitur dicta clauſula præciſa, ſed mandatur fieri præceptum vel exequi, & in caſum oppoſitionis, opponentem citari dicturum cauſas, &c. De quibus dicemus infrà *tit.* 16.

* De commiſſione prehendendi, impediendi & confortandi.

118. Sed quid dum authoritate judicis ſit hujuſmodi prehenſio, poſſeſſor * appellet tam à decreto commiſſionis quam ab executore, an nihilominus ſerviens poſſit ultrà procedere, & commiſſarios cum effectu adhibere? Videtur quòd non, quia certi ſunt caſus duntaxat in regiis conſtitutionibus contenti, in quibus licèt ultrà procedere non obſtante appellatione, alioquin ſemper in hoc regno deferendum eſt appellationi, quæ regulariter utrumque ſuum habet & ſuſpenſivum & devolutivum effectum: ſed inter illos caſus iſte non reperitur. In contrarium videtur quòd etiam ſi cauſam nunc per appellantem inchoatam devoluat, poſt ipſum articulum appellationis duntaxat: non tamen actum jure publico conſuetudinis ſubnixum ſuſpendit; præſertim attenta principali & naturali ſubſtantia & qualitate actus: qui propriè eſt (ut vulgò dicunt) domanialis, & extrajudicialis non juriſdictionalis, ut in ſimili ait Alexand. *conſ.* 185. *col. ultim. num.* 30. *lib.* 3. ſed executorius & conſervatorius poſſeſſionis patrimonialis domini directi eſt magis factum privatum domini quàm judicis, ut dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4, *num.* 46. Non ergo videtur hic recurrendum ad caſus conſtitutionibus regiis comprehenſos, quin etiam ſatis in eis caſus iſte comprehendi videtur dum volunt omnes executiones obligationum regio aut alio authentico ſigillo munitarum ſortiri effectum uſque ad ſufficientem & realem pignorationem, non obſtantibus appellationibus aut oppoſitionibus quibuſcumque ut conſtitutio *Caroli* 8. §. 54. Conſuetudo autem vim executoriam tribuens his juribus dominicis, non eſt minor quocumque ſigillo authentico, cum etiam ſub regio ſigillo ſit homologata.

* De appellatione à decreto commiſſionis & executore.

119. Breviter dicendum quod aut hujuſmodi appellatio * non interponitur per eum ad quem ſpectat, ſed per extraneum non docentem de mandato, & nihil operatur, nec ſuperſedendum eſt. Aut per ipſum poſſeſſorem vel ejus procuratorem de legitimo mandato docentem, & tunc quamvis privata & merè extrajudicialis manus domini non impediretur [illegible] ſuſpenderetur, quando conſuetudo (quod rarum eſt) hoc domino ſine ullo juſtitiæ miniſterio concedit: tamen ubi judicis authoritate ſit, quamvis quod jam factum eſt non extinguatur nec ſuſpendatur ipſo jure & de jure: tamen progreſſus facti ad ulteriora impeditur, donec aliter per judicem decretum ſit: non enim poteſt apparitor (cum hoc in mandatis non habeat) non obſtante appellatione procedere. Et ita intelliganda ſunt quæ in materia prehenſionis feudalis dixi *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 6. Sed hæc diſtinctio ceſſat in domanio Regis, ubi ſemper non obſtante oppoſitione & appellatione & ſine præjudicio procedi mandatur: quod eſt verum in caſibus, ubi alias de jure vel conſuetudine poteſt incipi ab executione, alias (quicquid fiſcales dicant) ſecus eſt *per l. res quæ de jure fiſci l. defenſionis facultas. C. de jure fiſci. lib.* 10. *l. [illegible]itum. & ibi gloſſ. verbo. copia. C. de bo. vacan. libro* 10. & alibi plenius dixi.

* Appellatio.

120 Cæterum * appellari poſſe & ſuſpendere quandoque utile eſt: ſimplex * enim oppoſitio non impedit dominicam manum in forma conſuetudinis injectam, nec ejus progreſſum: ſed quandoque contingit poſſeſſorem promptas & juſtas habere cauſas oppoſitionis, & valde ſua intereſſe realem miſſionem in poſſeſſionem & velut ſequeſtrationem non pati: ideo ſi non ſolùm de juſtitia, ſed etiam de liquida probatione confidit, poteſt à commiſſione & ejus decreto vel executione appellare: & cum ſtatim de jure ſuo docere poſſit, non utetur remedio converſionis in oppoſitionem refuſis impenſis: ſed cauſam intrepidè dicet, ut quando ſtatim docere poteſt ſe jura præſtitiſſe & inveſtitum eſſe, vel ſententiam pro ſe habere. Et ita ſæpè conſului veteribus vaſſallis, quia novis officiarius dominorum novæ prædæ inhiantium infeſtantur.

* Praxis
* De ſimplici oppoſitione

121. Nec poterunt jura domini directi longa appellationis mora diu fruſtrari: poteſt enim appellantem ſtatim etiam non expectato ſtilo anticipare, hoc eſt in jus vocare breviſſimo die coram judice ad quem, & in eadem anticipatione apponere clauſulam ad finem proviſionis, ut decernatur prehenſionem interim proviſionaliter tenere, & ſic ipſa prima die aſſignationis, ſi appellans nondum ſit paratus cauſam dicere, vel appellationis cauſa longiùs (ut ſit) protrahatur, petet dominus ut per proviſionem prehenſio ſua teneat, & ita per judicem decernetur, niſi appellans ſaltem ſummariè doceat de juſta cauſa impediendi vel ſuſtinendi. Quòd ſi appellator appellatione cadat vel renunciet, [illegible]: tenebitur enim à die manus injectæ illam redintegrare, etiam ſi cauſas oppoſitionis prætendat, ſuper quibus ad judicem remittatur, non enim ſuper illis invito domino directo audietur, niſi manu ejus redintegrata, juxta not. *ſuprà* §. 45. *quæſt.* 3.

122. Et quia in materia anticipationem obiter aliquid novè dixi, breviter, notandum quòd regulariter * omnis appellans (qui non vult habere regreſſum contra alium quod excipio propter nota per gloſſ. ult. & Salic. in *l. Herennius de evictio* per Bart. Salic. in *l. ſi procuratorem.* §. *ſi ignorantes. mandati* per Bartol. Alexand. in *l. invitus C. de procurat.* Per. Joan. Imol. in *c. ult. col.* 4. *ext. de empt. & vend.*) poteſt liberè deſiſtere ab appellatione debitè notificando, & re integra, id eſt, antequam ſuper appellatione ſit in jus vocatus, anticipationem pragmatici vulgò vocant à crebriori eventu, quia non ſolent appellati tempus deſertionis prævenientes citare appellantem ad dies ordinarios poſt tempus fatalium futuros, ſed tempus anticipare.

* De Anticipatione appellationis.

Ideò ( ut ſæpè in publicis cauſarum actionibus hujus Senatus judicari vidi ) hujuſmodi anticipatio non poteſt regulariter impetrari ante octiduum. Tamen hoc caſu iſte deſiſtens ( etiam ſi infrà octiduum deſiſtit ) debet impenſas, ſi quæ ſint, offerre.

123. Quamvis enim quando à ſententia à judice prolata appellatur, liceat infrà octiduum liberè renuntiare ſine impenſis, quia ex ſtylo & conſtitutionibus regiis tacitè ineſt, ut infrà octiduum liberè renuntiari poſſit, & jure communi condemnatus habet decennium liberum, ſecus ubi non à ſententia ſed ab executione appellatur, vel etiam à decreto executorio ſine cauſæ cognitione miſſo. Tunc enim induciæ octidui non habent locum, & ſemper ſatisfaciendum de impenſis vel damnis retardatæ executionis, prout non expectato octiduo poteſt eodem vel ſimili caſu fieri anticipatio. Scio vulgatam praxim, impetrandi literas à Cancellaria ad finem appellationis ſine mulcta mutandæ in oppoſitionem, ut de ſtylo ſunt neceſſariæ poſtquam appellatus prævenit anticipando.

124. Ita alias non ſolùm intra fatalia, ſed etiam poſt appellationem deſertam ( niſi appellans vocatus ſit ad ſuperiorem ſuper deſertione ) poteſt coram ordinario etiam ſubalterno vel non regio judice parte vocata, * cauſas oppoſitionis dicere, impenſas rationabiles appellationis à qua deſiſtit offerendo. Nec obſtat appellationem deſertam eſſe: quia cùm nulla præceſſerit ſententia quæ jus fecerit per appellationem peremptam vel ſuſpenſam *l. 1. in fin. ad Senatuſc. Turpilian.* nihil eſt quod in rem judicatam tranſeat, nihil quod confirmari poſſit, niſi ſimplex commiſſio & executio, ut videlicet ea ſtante ( donec cauſa cognita aliter ſtatuatur ) in cauſis oppoſitionis procedatur, prout hoc eſt de natura hujuſmodi commiſſionum & executionum præſertim domanialium; & conſequenter non ſunt neceſſariæ aliquæ literæ regiæ, niſi ut ad mulctam vitandam reſtituatur à deſertione ſuper qua impetitur, quæ judicem à quo non impedit, ſed potiùs juvat partibus ſuis fungi.

* De cauſis oppoſitionis dicendis, refuſis impenſis.

125. Cæterùm vetus ille rigor quo * mulcta ſtatim ab appellatione emiſſa niſi appellans vinceret, videbatur fiſco quæſita, meritò exolevit, niſi in quantum per conſtitutiones regias vel ſupremi Senatus, mulcta in pœnam fruſtrationis imminet, non tam fiſco quàm fruſtrationem paſſo applicanda. Mulcta verò non debetur niſi ex die adjudicationis, ita quòd non debetur redemptori cujus tempus finitum eſt ante ſententiam, ut ſuo loco dicam. Non ignoro quaſdam conſuetudines etiam renuntianti appellationi infra octiduum apud acta mulctam imponere, *ut conſuetudo Victriaca* §. 12. Arverniæ *tit.* 30. §. 3. ſed de mulcta valdè modica loquuntur & apud inferiores ſubalternos nec regios judices, non autem de regiis juriſdictionibus, quæ à quæſtuariis captionibus remotiores & puriores eſſe debent, & præſtaret hujuſmodi mulctas arbitrarias eſſe, juxta *l. eos.* §. *ne temere. C. de appell.* Eſt enim quid novercale juſtitiæ, probabilem vel dubiam cauſam appellandi habentes gravi mulctæ ſubjici, quos autem conſtat iniquè litigaſſe & iniquius provocaſſe, non gravius mulctari. Quòd appellatus poſtquam ſibi ut ſuprà ſatisfactum eſt, vel debita ſatisfactione oblata, in jus vocare appellantem, ſive ſuper appellatione, ſive ſuper deſertione, caderet ab ea inſtantia cum impenſis. Plus dico, quòd etiamſi appellans prævenerit, & jam lis pendeat coram judice, ad quem etiam ſubalternum, puta Baillivum Allonæ caſtri ante centum annos ab Angelis diruti, hæredii proaviæ maternæ filiorum meorum, poteſt, imò debet Baillivus ille audito procuratore fiſcali dictæ Caſtellaniæ appellationem hujuſmodi convertere in oppoſitionem vel annullare ſine mulcta, & appellantem in expenſas appellationis condemnatum admittere ad cauſas oppoſitionis dicendas, vel ſuper his remittere ad præpoſitum primæ inſtantiæ. Idem multò fortius poteſt & debet judex regius audito procuratore Regis ſine literis Cancellariæ Regiæ, nec obſiſtere poteſt appellatus, cujus jam non intereſt. Faciunt notata. *ſupra eadem gloſſ. num.* 100.

* De mulcta A cui applicetur

126. Nec obſtat conſtitutio regia lata anno 1512. art. 33. quæ tacitè prohibet annullare appellationem, dum jubet ſummariter jus fieri, an benè vel malè appellatum, quia primò dicta conſtitutio de regiis tantum judicibus loquitur, ut patet ibi, *Noſtre procureur*, & ad finem, Ne judices regii gratioſè remittant mulctam Regi debitam: ſecus ergo de judice non regio. Præterea loquitur dumtaxat de appellationibus à ſententiis latis poſtquam ſuper productionibus partium concluſum eſt in cauſa, practici vocant *Procez par eſcrit*. Secus in appellationibus verbalibus etiam verè judicialibus: ergo multò minus procedit in hujuſmodi extrajudicialibus appellationibus. Tum conſtitutiones non intendunt obſtruere judicibus ne lites abbrevient, & partium ſumptibus parcant, & omnis contraria interpretatio etiam perverſa ſtyli rejicienda eſt.

127. Quandò verò ageretur de reſtituendo à deſertione, mulcta vel ſententia jam incurſa, neceſſariæ eſſent literæ Cancellariæ Regis, etiam coram judice ſubalterno, niſi ageretur de ſolo intereſſe domini loci, cujus vel ſui procuratoris conſenſus ſufficeret. Et quæ ſuprà dixi de appellatione à prehenſione, procedunt etiam ſi à literis conſortationis manus vel earum executione appelletur ſive à Rege, ſive ab inferiore ſint conceſſæ.

128. Cum hæc anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo ſciberem, * conſultus fui ſuper appellatione eadem * Thema
die interpoſita per dominum directum qui commiſſionem impetraverat ad prehendendum omnia prædia à ſe moventia in cenſum, ex defectu declarationis prædiorum & confinium, exhibitionis literarum acquiſitionis, in loco ubi conſuetudo hoc caſu non permittit ut hîc: hanc commiſſionem tradidit exequendam ſervienti, qui tamen non fuit ſequutus erroneam & præproperam illius formam: ſed ne vacuus rediret prehendit prædia Titii ex defectu cenſus, & commiſſarios appoſuit. Titius, ſive ſecretarius, ſive conſiliarius regius habens cauſas ſuas commiſſas præfectis libellorum ſupplicum palatii, fecit coram eis evocari dominum ad afferendum literas & acta, quorum virtute prehenderat: dominus exhibet prædictam commiſſionem cum relatione ſervientis, illicò Titius difformitatem commiſſionis & executionis per earum lecturam oſtendens apud acta ſedentibus præfectis, ab illis obtinuit in promptu diffiniri malè executum, & in expenſis litis, damnis, & intereſſe prehenſionis condemnari dominum qui appellavit. Reſpondi eo tempore 1540. propter quorumdam formulas dubiam & periculoſam eſſe ejus appellationem, tutiuſque fore illa omiſſa de novo prehendere, & cautius agere: inconſultè enim egit commiſſionem executoriam cauſa non cognita in caſu à jure & conſuetudine non permiſſo impetrando, ſed inconſultius dum eamdem commiſſionem cum relatione executoris adverſario ſimpliciter exhibuit: hoc enim faciendo fundabat prehenſionem in commiſſione quæ erat nulla & difformis. Cum enim non valeat commiſſio, executio ad eam relata no valet, ex quo de commiſſione penitus vitioſa conſtat: relatum enim pars eſt referentis: & inſtrumentum ſe referens ad aliud eſt pars relati. Bart. *l. ſi civile de legibus.* Ludov. Rom. *conſil.* 305. Alexand. *conſil.* 35. *num.* 8. *lib.* 4.

129. Præfata autem commiſſio non continebat aliam cauſam quàm defectum declarationis, ex qua cauſa non poteſt à prehenſione inchoari, ſed præcedere debent monitiones ad finem declarandi congruo ad hoc termino præſcripto vel publicato, cum comminatione prehenſionis futuræ, deinde contumacia ſubſecuta & judicata, decretum prehenſionis, ad

quod

quod exequendum datur commiſſio, tum demum ritè obtenta & legitima. Solent etiam initio ad hunc finem obtineri literæ à Cancellaria regia, quas vocant, * *De papier terrier*, ſeu libri cenſualis conficiendi.

* Papier terrier.

130. Quòd ſi illa commiſſio alternativa vel copulativa fuiſſet etiam ad finem ex defectu cenſus prehendendi, poterat executio ex cauſa valida etiam de rigore ſuſtineri: itaque dominus bonam alioqnin cauſam incautè procedendo amiſit. Si enim ſuppreſſa inepta commiſſione declaraſſet ſe executionem apparitoris ex defectu cenſus & in vim conſuetudinis dumtaxat ſuſtinere, optimo jure ſi etiam per formulariorum iniquitatem licuiſſet, obtinere debebat etiam ſi de commiſſione non conſtitiſſet: poſſeſſor enim reliquator erat, nec in his domanialibus admiſſibilis erat, ad exigendum commiſſionem edi, etiam in locis ubi conſuetudo abſque judicis commiſſione prehendere vel impedire non permittit: quia alioquin executio probè facta eſt, nec minus obligabat dominum, quàm ſi de commiſſione conſtaret, nec intereſt poſſeſſoris niſi ad illudendum domino moram cenſus paſſo, qui ſatis gravatur amittendo ſumptus ineptæ vel perditæ commiſſionis: nec eſt indulgendum indevoto & reliquatori cenſuario formularum occaſionem trahere ad iniquum compendium, *leg. ultim. Cod. de uſucap. pro emptio.*

131. Plus dici poteſt quod rectè interpretando & conſiderando, dicta appellatio defendi debuiſſet per ea quæ nuper diximus, prout in veritate apparet ſervientem habuiſſe mandatum ad prehendendum ex defectu cenſus, ex quo dominus ratum habet, quod ſolum ſufficit, etiamſi conſtaret ſervientem non habuiſſe hoc in mandatis: idque ex natura ratihabitionis, *l. ult. Cod. ad Maced. cap. ratihabitio de reg. jur. in 6.* Nec obſtat quod ratihabitio non habet locum in exercitio juriſdictionis, *l. obſervare in fin. de off. proc. & lega. cap. ex parte decani. de reſcript.* quia hæc manus injectio magis eſt privati quam publici juris, ut ſæpè dictum eſt. Præterea non eſt præſumendum ſervientem hoc feciſſe niſi dominus expreſſim juſſiſſet, & ita intellectum fuiſſet: quare admiſtio ſupervacuæ & ineptæ commiſſionis, nec impedit, nec tollit effectum manus & poteſtatis ipſius domini, nec eſt præſumendum quod dominus poteſtatem per ſe habens voluerit ſe limitare ad vires & fines erroneæ commiſſionis: imò potiùs quod noluerit ſequi errorem commiſſionis, nec ſe illi conformare, ex quo apparet de actu difformi & non apto: quin potiùs præſumendum eſt errorem commiſſionis per actuarium aut ſcribam præter conſcientiam domini commiſſum, prout in his modicis non ſolent eſſe ſolliciti, ut omnia prævideant: præterea cenſuarius in nullo læditur neque per erroneam commiſſionem, cujus error non fuit reductus ad effectum neque per prehenſionem, quæ eſt facta in caſu vero & permiſſo, & ſatis per ſe ſubſiſtente in virtute conſuetudinis & poteſtatis dominicæ.

132. Ideò ſufficiebat quod judices declararent dictam commiſſionem nullam, jubendo cenſuarium cauſas oppoſitionis tradere adverſus dictam prehenſioné, ex defectu cenſus factam, quatenus in conſuetudine commiſſionem judicis hoc caſu non requirente, & in poteſtate dominica tanquam actus domanialis legitimè fundatur. Et quamvis hæc allegari potuiſſent coram ſupremis judicibus, ad quos tamen propter periculum dictarum formularum nondum deferventium, & quia de modico agebatur, conſului quod in tempore magis expediebat, videlicet ad novam prehenſionem redire, quam ſumptuoſam, laborioſam & periculoſam victoriam affectare, tametſi tum nuper anno præcedenti, videlice 1539. in alia cauſa ſatis ardua, de qua ſuprà §. 23. *nu.* 10. *uſque ad nu.* 17. viciſſet tandem in ſuprema & ampliſſima Franciæ Curia quædam nobilis vidua, quæ ſecundùm conſilium meum non obtinuerat Bleſis, ſed viſis à ſupremis & æquiſſimis judicibus rationibus meis & ipſis chartis jam exaratis, me ſæva febri tertiana decumbente, in Senatum delatis per ampliſſimum & æquiſſimum Senatorem D. Jacobum de Ligneris ejus cauſæ referendarium, qui nuper magno reipublicę & totius togati ordinis damno præſes in eodem Senatu obiit 1556. & ſic corrigendo ſententiam Baillivi Bleſenſis præfata mea ſententia ſuprà §. 23. *num.* 10. ampliſſimi * ordinis areſto confirmata fuit, contra communem omnium ferè etiam antiquorum advocatorum opinionem & ſpem, nec dubium quin idem de laudimiis rei cenſualis etiam domino prærogatis dicendum ſit: pleraque alia id genus feſtinans prætereo.

* Areſtum.

133. Ad quintum art. ſuprà *num 6. in fin.* de effectu, dicendum quòd dominus cenſualis nullo modo facit fructus ſuos, ſed tantiſper impedit dum cenſus ſolvatur vel conſignetur: & hoc eſt generale in toto regno, excepta conſuetudine Carnotenſi §. 45. & Artheſienſi §. 16. ubi dominus cenſualis ſicut feudalis, poteſt uſque ad agnitionem & ſolutionem cenſus & jurium cenſualium fundo cenſuali prehenſo frui, & fructus lucrari, confuſo tamen cenſu pro tempore quo ſic fruitur, quod eſt multum durum, non tamen iniquum, tum quia dominus qui conceſſit non tenetur implere non implenti, tum quia cenſuarius facile ſibi conſulere poteſt conſignando reliqua cenſus trium ad ſummum noviſſimorum annorum, ut in d. Carnotenſi conſuet. § 46. Cæteræ conſuetudines huic noſtræ quæ mitior & communior eſt, crebriùs in hoc conformantur.

134. Tenetur ergo dominus commiſſarios idoneos re & fructibus impeditis adhibere, rationem reddituros cenſuario manu levata, vel ipſi cenſuario permittere rem curare, & fructus colligere: niſi ipſe dominus rationarius effici velit, & nomini proprio ad redditionem rationum cenſuario ſuo obligari, in quo de ratione culpæ & aliis dicendum eſt, ut in ſimili prehenſione feudi ex defectu catalogi diximus *ſuprà eod. num.* 17. *& ſuprà* §. 9. *gloſſ.* 7.

135. Sed quid ſi cenſuarius fregerit impedimentum, puta ſine permiſſu domini vel judicis & invitis commiſſariis fructus impeditos auferendo? Quamvis conſuetudo noſtra non loquatur hîc de aliqua mulcta, tamen generalis conſuetudo Regni & obſervantia eſt, infractionem hanc eſſe mulctandam, & cùm hoc ſit conſentaneum juri ex notatis per gloſſ. & doctores in *l. nemo Martyres, Cod. de ſacroſ. eccleſ. in l. unica, ff. ſi quis judici non obtemp.* ultra reſtitutionem fructuum, & redintegrationem manus dominicæ mulctandus eſt infractor a judice pro modo admiſſi. Si enim ignoravit, ſed ſupina ignorantia, quia congrua facta erat notificatio: vel ſi ab initio incongrua, tamen poſtea abiit in ſufficientem viciniæ notitiam: minor arbitrabitur mulcta, quam ſi ex contemptu & certa ſcientia: non tamen fructus amittit quos tamen redintegrando manum domino & ut pignus reſtituet: ſed ſoluto cenſu ſumptibus & mulcta, vel his ſuper fructibus deductis, reliquum recuperabit.

136. Quòd ſi arreſtum non fuit debitè nec ab initio nec poſtea notificatum nulla eſt infractio, nulla reſtitutio, quia tale arreſtum pro nullo habetur. Cæterum quamvis ante redactionem harum conſuetudinum mulcta eſſet 60. ſolidorum Pariſ. ut ex libris antiquis manuſcriptis liquet: tamen cùm illa huc non ſcripta nec ad intelligentiam neceſſaria ſint, ſed antiquata: & quantitas mulctæ non determinetur hîc à noſtra conſuetudine ſcripta & redacta, remanet in * arbitrio judicis per not. Bald. Paul. in *d. l. Nemo martyres.*

* Mulcta arbitraria & quomodo.

137. Debet tamen illud arbitrium conformari communi obſervantiæ, per notata in *Auth. ſed novo jure, C. de ſer. fugit.* Etiam circumvicinorum locorum, cùm non ſit dubium de re, ſed ſolum de quantitate vel modo, *cap. cum ſuprà. eod. de cenſib. cum ſimilib. adductis*



Digitized by Google

ſuprà §. 2. *gloſſ. ult. in fin.* Cùm igitur ſecundum circumvicinas, imò ferè totius Regni conſuetudines, mulcta quæ ob hanc cauſam infligitur non ſolet eſſe major 60. nec minor 5. ſolidis: judex pro qualitate admiſſi, rerum & perſonarum debet arbitrari hanc mulctam, ita ut non excedat 60. ſolidos, etiam ſi agatur de magno cenſu, & acceſſerit confortatio manus regiæ, nec etiam ea mulcta ſit minor 5. ſolidis, etiamſi agatur de modico cenſu, & de impedimento privata domini authoritate facto: quin etiam hic pro ſimplici omiſſione ſolutionis cenſus ad diem præſtitutum debetur hæc 5. ſolidorum mulcta infrà §. 62. Unde quædam conſuetudines quæ mulctam hujus fractionis taxant ad 60. ſolidos Turonenſes, nolunt eam augeri propter conformationem ſuperioris & Regiæ, vel inferioris, ſed inter eum & dominum dividi, ut Aurelianenſis §. 72. de Lorris. *tit.* 2. §. 2.

138. Et hæc intelligenda ſunt de ſimplici infractione aut contemptu manus dominicæ ſine violentia. Secus ſi vim adhibuerit cenſuarius, quia tunc ultra mulctam infractæ manus pro qualitate criminis puniri debet, ut in ſimili dictum eſt ſuprà §. 29. Aliud enim ſimplex inobedientia vel infractio manus domini, aliud vis publicæ aut privatæ crimen, vel aliud delictum. Adverte etiam quod quamvis propter confortationem regiam non debeatur regulariter mulcta Regi, nec audiendus ſit procurator regius vel ejus ſubſtitutus volens inquirere de manu infracta domino non conquerente: tamen ſi cenſuarius infractor adeo contumax fuerit, ut res deducatur in judicium: poterit fiſcalis procurator ſine præjudicio mulctæ domini, petere mulctam ſibi taxari, & multò magis ſi propter delicta cenſuarii in rebellione facta res in judicium devenerit.

* De oblatis reliquis cenſus &c. utrum per ea oblata, ceſſare debeat impedimentum factum à domino.

139. Nunc videndum ſi cenſuarius offerat* reliqua cenſus, an dominus poſſit denegare levationem manus, & ſemper tenere impedimentum donec etiam reliqua jura, puta laudimiorum & inveſtituræ, ſolvantur per cenſuarium, qui fortè eſt novus emptor? Et videtur quod ſic, etiam in terminis conſuetudinum quæ tantùm ex defectu cenſus permittunt rem cenſuariam prehendi, ut hîc: quia ex quo pervenit ad dominum ſine vitio, & occaſione jurium cenſualium, videtur competere jus* retentionis pro juribus cenſualibus. *l. eleganter.* §. *qui reprobos. de pignerat. actio. l. ſi cum aurum. de ſolutio. l. ſi non ſortem,* §. *ſi centum,* & ibi Bart. *de condict. indeb.* Secundò res eſt hypothecata pro juribus laudimiorum, ut infrà *ead. gloſſ. dicam. & gloſſ.* 2. *num.* 12. Igitur omnino retinere poteſt per text. *a fortiori: & in l. unica. C. etiam ob chirogra. pecu. pig. ret. poſſ.* Tertiò quia *d. l. unica, C. etiam ob chirogra.* habet locum etiam in pignore prætorio ſecundum *gloſſ. ult. ibi ad fin. verſ. Idem ſi eſt prætorium. & ibi ſequuntur* Joa. Fab. Bal. Salic.

* Jus retentionis.

* Contra Phil. Deci.

140. Quarto per id quod decidit * Phil. Deci. *conſ.* 449. *nu.* 21. ubi dicit quod licet tenuta legitimè data non fuerit: tamen ſi illa res erat aliàs obligata, datur retentio propter debitum, & citat Bal. in *l. fundus not.* 3. *de reſcind. vendit.* Ubi tamen Bal. non loquitur de tenuta, ſed de gravamine in genere (hoc eſt de quavis compulſione judiciali) quod dicit non revocari niſi ſolvat, quando debitum eſt liquidum per conſenſum. Quintò per id quod Phil. Dec. in *d. conſil. num.* 22. tenet poſt Specul. & Bart. in *l.* 3. *in fin. de acquir. poſſeſſ.* quod ſi agens hypothecaria miſſus eſt in poſſeſſionem ex primo decreto, non audietur debitor ſi vult revocare primum decretum, quia creditor poteſt retinere rem jure pignoris, quando conſtat de debito, & hypotheca. Fab. Alex. ibi, & in *l. ſi finita.* §. *Julianus, col.* 22. *de dam. infect.* & ſubdit Decius in *d. conſil.* 449. *num.* 22. hoc maximè habere locum in creditore qui propria authoritate poteſt poſſeſſionem accipere, ſed iſte dominus cenſualis talis eſt, ergo, &c. Et maximè ſi dominus non contendit retinere pro laudimiis antiquis eorum à quibus cenſuarius habuit cauſam, ſed pro ultimis laudimiis ab iſto eodem cenſuario debitis.

141. Sed his non obſtantibus quantumvis urgere videantur, dicendum nulli retentioni locum eſſe, ſed ſtatim oblato cenſu debito relaxandum eſſe impedimentum: quia ſicut pro laudimiis impediri non poteſt, ut ſuprà *num.* 60. *cum ſeq.* ita nec eorum prætextu differri relaxatio impedimenti, ſicut nec recommendatio fieri poteſt niſi ex cauſa ex qua de novo fieri poteſt incarceratio per notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 9. *nu.* 12. Et iſtud impedimentum jure ſpeciali permiſſum ad certam limitatam cauſam, non poteſt eam egredi: ſed limitatum parit effectum, *l. in agris, ff. de acqu. rer. dom.* Et hoc indiſtinctè procedit in terminis noſtris vel ſimilis in hoc conſuetudinis Carnotenſis §. 151.

142. Conſuetudo vero Senonenſis in veteri §. 222: (Ubi littera erat erronea, linea penult. ibi, *ſa main garnie*, ubi oppoſitum legendum erat, *ſans main garnie.*) Et pariter in nova homologata §. 226. bene permittit pro laudimiis incipere à prehenſione vel impedimento ipſius fundi non præciſo, ſed in caſum oppoſitionis reſolubili. Ideo ſi ibi vel ſub ſimili conſuetudine emanaret commiſſio præciſa propter laudimia non ſoluta, videlicet adjiciendo clauſulam: *Et en cas d'oppoſition la main tenant*, id eſt, in caſum oppoſitionis ſtante prehenſione vel arreſto, citentur opponentes, &c. talis commiſſio eſſet abuſiva & ab ejus decreto poſſet appellari.

143. Ideo tunc vel non debet fieri mentio de caſu oppoſitionis, quæ omiſſio non vitiat, quia ſatis tacitè cautum intelligitur quod ſuppletur à conſuetudine, *l. his ſolis. C. de revoc. donat.* quæ tacitè ineſt. Bald. *l. contractus. col.* 4. *C. de fide inſtrum.* & omnem actum informat, ſuprà §. 33. *nu.* 86. Vel ſi fiat mentio de oppoſitione, abſtinendum eſt à clauſula illa præciſa ſtante interim prehenſione.

144. Et intellige de oppoſitione ipſius poſſeſſoris ſeu nomine ſuo detinentis, hæc enim ſola facit prehenſionem reſolvi, & in formulam actionis converti, quam actionem dicta conſuetudo Senonenſis vocat Realem, non quod origine & concluſione ſit perſonalis: ſed quia in rem ſcripta, & à realitate dependens: de qua judex eccleſiaſticus etiam ſi utraque pars eſſet clericus cognoſcere nequit, ut diximus ſuprà *in proœmio gloſſ.* 6. *verſic. gens d'Egliſe.* Oppoſitio vero extranei dictam prehenſionem vel arreſtum non ſuſpenderet, nec reſolveret etiamſi appellaret, ex quo contra eum nihil exequitur, ſed tantum contra detentorem. Idem de conſuetudine Sylvanectenſis §. 248. & 249.

145. Quod autem conſuetudo Senonenſis expreſsè & Sylvanectenſis tacitè, & ſimiles dicunt prehenſionem in caſum oppoſitionis converti in actionem, intelligitur quantum ad modum poſſidendi, & procedendi in judicio in futurum: tamen ſemper remanet qualitas prehenſionis in qua dominus eſt actor, & ſi vincat, declarabitur prehenſio valida & juſtè facta, & præter ſumptus inſtantiæ condemnabitur reus ad ſumptus & intereſſe prehenſionis, & ſic in effectu inſtantia mixta eſt. Idem in ſimilibus.

146. Quædam autem conſuetudines, ut Calvimontis §. 60. & 63. permittunt etiam pro laudimiis prehendere prehenſione præciſa, hoc eſt ea ſtante non obſtante oppoſitione & pendente lite, ita ut cenſuarius vel poſſeſſor opponens non poſſit interim habere levationem manus etiam proviſionalem, niſi conſignando jura propter quæ facta eſt prehenſio, vel abnegando jura propter quæ facta eſt prehenſio, vel abnegando actorem in dominum cenſualem, quod adhuc non proderit ſi actor ſtatim doceat de ſua quaſi poſſeſſione in qua regulariter conſervandus eſt pendente lite. *cap.* 2. *extra, ut lite pendente.* Joan. Faber in *l. appellatione. collat.* 1. *Cod. de appellat.* Florian. de S. Petro in *l. alienationis num.* 4. *verſic. adde etiam. famil. her.* dixi in annot. ad Alex. *conſil.* 99. *num.* 5.

Digitized by Google

*lib.* 5. *& ſuprà eod. num.* 85. *& ſupra* §. 42. *num.* 29.

* Conſuet. Calvimontis declaratur.

147. Quod autem dicta conſuetudo * Calvimontis §. 63. addit: *dont eſt poſſeſſeur*, id eſt pro juribus tantum, quorum eſt quaſi poſſeſſor, hoc nec addit nec tollit ad formam inſtantiæ, ſed tantum ſignificat conſuetudinem non permittere prehenſionem illam præciſam niſi pro juribus quorum actor eſt quaſi poſſeſſor: quod an ſit verum vel non, pendet ab exitu litis ſtante prehenſione, niſi reus abneget ut dixi, & ſic abnegando cogat actorem prehenſione & virtute ejus ſuſpenſa, vel petitorium vel poſſeſſorium intentare. Quod enim dicta conſuetudo dicto §. 63. ſimpliciter dicit, *que le ſeigneur cenſier ne doit plaidoyer deſſaiſi, ſoit en demandant ou en defendant*,

148. Non debet ita crudè & generaliter accipi de omni actione vel defenſione: ſed de ea quæ dependet à prehenſione, quæ non eſt reſoluta, ſed continuatur à domino, videlicet quando dominus incœpit à prehenſione, & ſtatim vel infra annum poſſeſſor intercedit tanquam reus neceſſarius, & ſic dominus eſt actor: vel quando poſt annum & diem verus poſſeſſor venit, quo caſu non debet ex crebriori ſtylo admitti per viam formalis oppoſitionis tanquam reus: ſed per viam petitionis tanquam actor, petendo prehenſionem revocari vel nullam declarari, & ſic dominus eſt reus, & dicitur ſe defendere, & utroque caſu debet ſtare prehenſio pendente lite, ut nuper dixi *nu.* 134. Et ita intelligitur dicta conſuetudo, & ſimiles quæ ex his obiter & in ſenſu & in praxi elucidantur. Sub conſuetudine ergo Calvimontis §. 60. & 63. vel alia ſimili valet commiſſio præciſa, etiam cum clauſula expreſſa, videlicet & in caſum oppoſitionis prehenſione vel arreſto ſtante.

* Oblatio cenſuum ſine laudimiis non facit ceſſare impedimentum factum à domino.

* Laudimia prædeceſſorum an cenſuarius offerre quoque debeat.

149. Redeundo unde digreſſi ſumus ſuprà *num.* 139. locus erit retentioni pro laudimiis in conſuetudinibus quæ permittunt tam pro cenſu quam pro laudimiis & juribus cenſualibus prehendere vel impedire, * nec ſufficit offerre cenſum niſi etiam offerantur laudimia & jura inveſtituræ ſi qua debeantur à cenſuario. Sed an tunc * prædeceſſorum laudimia debeant offerri, puta ſi eſt ſecundus aut tertius emptor? Et breviter diſtinguendum prout in ſimili diſtinximus ſuprà §. 1. *gloſſ. ult. q.* 3. quod aut illi priores emptores nunquam fuerunt inveſtiti, aut fuerunt inveſtiti, ſed non ſolutis laudimiis, ſive dilationem ſolvendi habuerint, ſive ad certam ſummam compoſuerint, quam nondum ſolverunt. Primo caſu ſit concluſio quod dominus non tenetur ultimum emptorem recipere nec ei fundum mancipare, niſi etiam prædeceſſorum laudimiis ſolutis, quamvis ipſe ultimus emptor ea non deberet, nec perſonaliter ſit ad ea obligatus domino: & fortè ſine aliquo onere antiquorum laudimiorum emit, quia hujuſmodi prehenſio dominicalis non reſpicit perſonam, ſed rem ipſam, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *in princ.* unde ſatis eſt jura deberi, & non eſſe eorum reſpectu remiſſum jus prehenſionis, & ſic cum etiam præterita laudimia ſint jura dominicalia, verificantur in eis verba conſuetudinis. Emptor autem qui ſine illo onere emit, habebit contra actores ſuos omnia remedia denuntiationis & evictionis, ſuper quibus remitto ad jura communia *ff. & C. de evictio*,

150. Ampliatur concluſio, primò etiam ſi pro tempore priorum emptorum dominus recepiſſet cenſum ſingulis annis, quia ſimplex receptio cenſus, cùm debeatur à quocumque poſſeſſore juſto vel injuſto, habili vel inhabili, non inducit inveſtituram nec approbationem perſonæ & novæ acquiſitionis, per notata ſuprà §. 51. *num.* 72. Ampliatur ſecundo, etiam ſi cenſus ſit ab illis receptus poſt exhibitas litteras acquiſitionis. Quod nota contra errorem vulgarium, qui per ſolutionem & receptionem cenſus ſimpliciter & ſcienter ſine proteſtatione factam, putant jura inveſtituræ & laudimiorum eſſe remiſſa & ſolventem in cenſuarium approbatum, quod eſt erroneum. Inde autem inſurgit error quia per receptionem cenſus ſcienter factam recipiens cenſetur fateri rem eſſe cenſuariam, & non de domanio ſuo, & ſolvens ejus reſpectu conſtituitur in quaſi poſſeſſione cenſuarii, quod eſt in ſe verum.

* De receptione cenſus, & quam vim habeat.

151. Sed paralogiſantur imperiti inferentes etiam ad alia, quæ neceſſario non ſequuntur. * Receptio enim cenſus ſcienter & ſimpliciter facta non infert neceſſario niſi illa duo: non autem infert quod ſolvens habeatur pro inveſtito, nec quod laudimia & jura inveſtituræ, & poteſtas eorum ergo prehendendi vel compellendi ad dimittendum & ponendum in idoneam manum ſint remiſſa, niſi in una anomala conſuetudine Melodunenſi §. 125. ubi per ſimplicem etiam unius ultimi anni cenſus receptionem ſcienter per dominum ab emptore factam, cenſentur omnia laudimia & venditori & emptori remiſſa. Sed ea conſuetudo loco ſuo clauditur & adhuc de domino majore 25. annis intelligitur. Fallit autem prædicta concluſio ſuprà *num.* 149. ſi illa jura lapſu triginta annorum eſſent præſcripta, vel ſi animo novandi in aliam obligationem eſſent transfuſa, quia facta vera novatione non debentur amplius jure dominicali. Verùm in dubio non præſumitur novatio, ſed obligationis accumulatio & liquidatio, *l. ult.* C. *de novat.*

* 2. Concluſio.

152. Secundo * diſtinctionis caſu ſupra *nu.* 149. ſic concluſi, quod non poteſt dominus pro antiquis laudimiis fundum nec fructus prehendere nec retinere. Et adverte, intelligo facta plena inveſtitura, non autem de ſimplici permiſſione domini, quod liceat novo acquiſitori ingredi & poſſidere: puta ad vitandam mulctam, quæ quorumdam locorum conſuetudine, de quibus infrà §. 56. manet ingredientem & poſſeſſionem apprehendentem ante receptam inveſtituram & jura ſoluta: talis enim permiſſio non eſt inveſtitura: ſed eo ipſo quod dominus plenè recipit novum acquiſitorem in cenſuarium, & eum de facto inveſtit, in tantùm confirmat ei poſſeſſionem, quod pro præteritis juribus non poteſt amplius jure prehenſionis uti (niſi fortè & hoc expreſsè reſervatum fuerit) ſecundum notata ſuprà §. 1. *gloſſ. ult. quæſt.* 3. *nu.* 19. Sed ſolùm remanet jus agendi ſi non fuerint remiſſa nec ſoluta jura, & ita in ſimili diſtinxi ſuprà §. 1. *gloſſ. ult. num.* 29. *&* 37.

* Contra communem.

153. Ad allegata in contrarium non obſtat primum ſuprà *num.* 139. quia ſatis eſt quod ex hypotheſi res non pervenit ad creditorem occaſione vel contemplatione eorum laudimiorum pro quibus vult nunc retinere, & quorum contemplatione non potuiſſet incipere ab aliqua executione, & ſic ex communi doctrina Doctorum non eſt locus retentioni, Bar. Salic. & omnes in *l. ult. per illum text. C. commodati.* Bar. Bald. in *d.* §. *ſi centum, in fi.* Non obſtat ſecundum, quia hypotheca non erat ſufficiens ad apprehendendam poſſeſſionem, ergo nec ad retinendam, & errant Doctores qui putant naturam hypothecariæ actionis eſſe nudam avocare poſſeſſionem, ut creditori poſſidere liceat, donec ſolvatur. *l. ſi venditor. in princ. de evict.* quam novè ſuo loco declaravimus. Minus obſtat *l. unica. C. etiam ob chirogra. pecu.* quia loquitur dumtaxat in pignore conventionali tradito creditori qui eſt in poſſeſſione voluntate debitoris, & caſum ſpecialem continet, qui non poteſt ad aliud extendi: & falſa eſt * communis opinio glo. & Bald. & aliorum ibi, quod locum habeat in pignore prætorio, quia omne pignus prætorium revocatur finita cauſa propter quam factum eſt, ut latè diximus ſuprà *eo.* 29.

154. Non obſtat quartum, quia falſum eſt & illud dictum Bald. quod non concludit, nec probatur in *d. l. fundus*, quicquid Bal. ibi dicat eſſe textum expreſſum. Non obſtat quintum, quia Phil. Dec. ibi malè loquitur, & ibi in annotationibus illud reprobavi, & Bar. *d. l.* 3. *in fi.* non firmat illud dictum Speculatoris, quod adhuc propriè non loquitur, niſi in ipſo debito propter quod facta eſt miſſio, de quo non eſt difficultas, ſi





Digitized by Google

hodie conſtat. Nos autem loquimur in alio prætenſo debito, & in miſſione prætoria vel quaſi, hoc eſt, conſuetudinaria, quæ fit in invitum, contra regulas juris communis, & ad cauſam ſuam limitata eſt, nec poteſt extendi, ut in ſimili diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 9. *num.* 35.

* Arreſta ſeu impedimenta facta per dominum cenſuariū quemadmodum ſolvantur.

155. Ad ſextum & ultimum artic. * quomodo reſolvatur & finiatur hoc arreſtum. Primò clarum eſt quod ſolutione reliquorum cenſus de noſtra conſuetudine vel etiam laudimiorum & jurium inveſtituræ in locis in quibus etiam horum gratia prehendere licet, ut ſuprà *num.* 102. hoc enim facto, vel debitè etiam extra judicium (ſi nondum per oppoſitionem in judicio admiſſam lis pendeat, aliàs in judicio cum impenſis impedimenti oblato), debet illico levari, quod ſi differat vel recuſet dominus, tenebitur ad damna & intereſſe retardatæ levationis manus. Quæ ut clarius liqueant, ſciendum quod * duplex eſt levatio manus, una extrajudicialis, videlicet quando cenſuarius ſe non oppoſuit, vel oppoſitioni factæ etiam in judicium deductæ renuntiat tranſigendo, vel aliter extra jus concordando, & tunc habent locum quæ nuper dixi, & quæ ſuprà *nu.* 149. dicta ſunt. Amplio etiam ſi arreſtum factum fuerit authoritate judicis, poteſt enim extra jus tolli, remitti, finiri, quicquid Alber. & Jaſ. in *l. ult. de offic. procura. Cæſar.* ſcripſerint, ut dicam infra *tit.* 15. *quò remitto.*

* Duplex levatio manus: extrajudicialis & judicialis.

156. Altera judicialis, & hæc duplex eſt, videlicet proviſionalis, & diffinitiva. * Proviſionalis interlocutoria eſt, qua pendente lite permittitur cenſuario re & fructibus frui & ſimilis eſt ei quam in materia poſſeſſoria infrà *tit. ſequent.* recredentiam ſeu fiduciariam poſſeſſionem vocant. Diffinitiva vero, quando lis diffinitur impedimentum tollendo, ſive purè ſive ſub modo vel conditione, ſive declarando illud nullum, ſive liquidando jura per cenſuarium ſolvenda: quæ facto manus levabitur, & tunc in executione ſententiæ diffinitivæ ſatisfaciendo plenam levationem manus conſequitur. De quo in executionibus ſententiarum infrà *tit.* 15. Tantum neceſſe eſt hic aliqua dicere de * proviſionali quæ de facili fit ex cauſa probabili ne pro modicis controverſis reliquis cenſus, majores fructus partim diſſipiantur, partim ſumptibus abſorbeantur: quod etiam in majus damnum dominorum directorum recideret, ſi ſuccumberent, & ad damna, & intereſſe prehenſionis vel dilatæ relaxationis condemnarentur. Utque omnia membra brevi methodo comprehendam;

* De levatione judiciali, proviſionali & diffinitiva.

* Proviſionalis manus levatio.

157. Hæc proviſio fit reſpectu opponentis ex triplici cauſa, aut propter negationem, aut propter ſatisfactionem, aut propter probabilis ignorantiæ vel dubitationis allegationem, & * quarto, reſpectu domini pluribus dominis in ſolidum concurrentibus. Primo caſu, ut quando poſſeſſor pro cauſis oppoſitionis negat rem eſſe cenſualem, vel in cenſum moveri ab arreſtante, tunc enim ſtatim manus (proviſionaliter tamen, ut in ſimili dixi ſuprà §. 45. *in princ.*) levatur, ſive privata prætenſi domini, ſive publica judicis authoritate injecta, non ſolum ſine cautione, ſed etiam ſine ulla conſignatione, quia negatio iſta eſt velut ſecuris ad radicem.

* Proviſionalis levatio quadruplex.

158. Ergo prout dicunt doctores de exceptione derogante qualitati in qua ſtatutum vel actus fundatur. Bar. & alii in *l.* 1. §. *& parvi. ff. quod vi aut clam.* Bar. in *l. divus per illum text. de teſtam. milit.* Jaſo. *l. nam poſteaquam.* §. *ſi minor. num.* 9. *de jurejur.* Phili. Dec. *cap. ex parte* 2. *num.* 5. ubi in annot. dixi *de offic. deleg. & conſil.* 458. *num.* 1. & dixi in ſimili ſuprà §. 45. *num.* 6.

159. Et hoc niſi dominus ſtatim doceat de jure ſuo vel de recognitione aut obligatione ipſius negantis, vel ejus cujus eſt hæres, quia tunc non fiet proviſio niſi ſolvendo vel conſignando in manu domini. Quod ſi quis inexpertus dicat, non eſſe locum proviſioni quando de jure conſtat, adeat exercitium praxis, & illà docebit eum, tum demum illud eſſe verum quando hinc inde (id eſt utraque parte plenè audita) conſtat ut diffinitiva fieri poſſit, ut dixi ſuprà §. 60. *num.* 28. Cætera etiam ſi conſtet ex una parte, tamen ab altera poſſunt in contrarium allegari quæ longiorem diſcuſſionem requirunt. Ut autem proviſio fundatur in claritate juris cui fit: ita hac claritate per probationem contrariam adverſariorum ſublata impeditur.

160. Secundo caſu ſive ſolutionem ſive remiſſionem vel aliam pro nunc ſatisfactionem alleget, non refert, modò admiſſibilem (compenſatio enim non admitteretur ut dicam infrà §. 85. *q.* 5.) levatur manus conſignando cenſum unius noviſſimi controverſi anni tantùm. Talis eſt antiqua praxis & obſervantia à qua non eſt recedendum, ut ſuprà §. 45. *nu.* 11. & ſuprà *eo. nu.* 10. & infrà *eo. nu.* 170. Ita etiam habet vetus conſuetudo Senonenſis §. 22. & etiam nova 225. & 241. anno ſalutis 1555. homologata præſide ampliſſimo illo conſultiſſimo & æquiſſimo ſupremi Senatus noſtri præſidè D. Chriſtophoro Thuano. Addit tamen conſuetudo Senonenſis conſignationem mulctæ ultimi anni, quod remitto infrà *nu.* 164. Et ita ut dixi, vidi ab anno 1522. practicari in prætorio Pariſienſi, quod Caſtelletum vocant, & ab antiquis pragmaticis accipi, & habeo in antiquis ſtylis & formulariis conſuetudinum, præſertim Pariſienſium, manu antiqua ſcriptis, quare ſervandum eſt, etiam ſi non ſit in hac conſuetudine expreſſum, quum etiam valde æquum ſit, ne ſubinde poſſeſſores reliqua 30. annorum dominis conſignare cogantur & via ſit apertè frequentibus liticulis & extortionibus officialium dominorum, qui quandoque ſolent hujuſmodi prædiis inſidiari, & ita nominatim quædam conſuetudines exprimunt, ut Valeſiana §. 56. Viromanduana §. 136. & ita generaliter obſervatur niſi ſicubi ſtylus certus & antiquus fori, vel conſuetudo localis aliud velit.

161. Ut conſuetudo * Carnotenſis §. 46. vult uſque ad trium annorum (ſcilicet noviſſimorum, die prehenſionis inſpecta) conſignari, ſi dominus per ſe vel procuratorem ſpecialem jurandi in animam ejus mandatum habentem juret tantumdem ſibi deberi; quod ſi plus juret, pro illo pluri finis litis expectabitur: Ita etiam debet intelligi §. 148. in eadem conſuetudine; ubi in ultima linea, verba, *au moins*, quæ * erronee ſunt in omnibus exemplaribus, corrigi debent per *d.* §. 46. Et legendum, *ou moins*, ut in *d.* §. 46. rectè habetur. Sic conſuetudo de Lorris *tit.* 2. §. 3. vult trium tantum annorum reliqua conſignari: de conſuetudine autem Claromontenſi §. 112. debet conſignari cenſus ultimi anni & ſatiſdari de reliquis duorum immediatè præcedentium annorum tantùm. De conſuetudine autem Meldenſi §. 194. debet conſignari cenſus duorum annorum. Sed de conſuetudine Borbonienſi §. 415. cenſus decem annorum, niſi ſcilicet minus prætendat dominus. Reliquas conſuetudines non refero ne ſim prolixior.

* Conſuet. Carnotenſis.

* Vetus mendum tollitur.

162. Quod ſi conſuetudo loci nihil circa hoc determinet, primò ſequendus eſt * ſtylus & obſervantia fori ſi qua in loco eſt conſtans & uniformis, tametſi non ſcripta, ut dictum eſt ſuprà *ead. glo. num.* 160. & per ea quæ dicemus in *fi. operis ſuper conſtitut. Carol.* VII. & decreto harum conſuetudinum; quo deficiente, noviſſimè ſervandus erit ſtylus & obſervantia hujus Pariſienſis præfecturæ, argumento notabili per Cardi. Floren. in *Clemen. quamvis rigor. in princ. de appell.* & per text. in §. *ult. inſtit. de ſatiſdat.* qui loquitur de urbe Conſtantinopolit. à qua Roma jura capiebat, & quæ dixi ſuprà in *proœm. gloſſ.* 2.

* Stilus ſequendus.

163. Tertio caſu puta novus hæres vel emptor, qui non putat reliqua deberi & probabilem habet cauſam ignorantiæ, interim enim dum de apochis inquirit vel deliberat de authore laudando, proviſionem

Digitized by Google

eamdem habere debet. Idem in antiquo etiam cenſuario, ſi putat vel dubitat ſatisfectum per procuratorem vel alium geſtorem, vel etiam per alium cui mandatum dedit: & generaliter niſi de tergiverſatione aut malitia conſtet, quia ſaltem aliqua probabilis dubitandi cauſa præſumitur in eo qui ſe ſumptibus & periculo offert. *l. in ratione.* 1. § *cùm quidem. in fi. ad leg. Falcid.* per quem text. inquit Bald. in *l. ult. col.* 3. *C. de edicto Divi Adrian. tollen.* quod in dubio nemo præſumitur diffidere de victoria donec litigat. Nec eſt* odioſus nec improbus, nec dubio facere videtur qui ignorat quantum, vel cauſam cur ſolvere debeat. *l. non poteſt videri. l. qui in jus §. nemo videtur. de reg. jur.* Non igitur remediis & favoribus uſitatis privandus eſt, etiam ſi aliàs poſitivas defenſiones, quam meram ignorationem non proferat. Secundus ergo & tertius caſus omnino & ubique in toto regno pari paſſu ambulant.

*Ignorantia excuſat.

164. Quæro ergo an etiam mulcta non ſoluti cenſus debeat conſignari? & primò videamus in terminis noſtræ conſuetudinis. Et videtur quod ſic, ſaltem unica ultimi anni, quum ſit acceſſoria ejus quod ad minimum conſignandum eſt, ut uſura ſortis ergo. *l. cum principalis. de regu. jur. c. acceſſorium de regul. jur. in 6.* & intelligo quando æquè conſtat eam deberi ſecundum terminos §. 62. infrà *eod.* & licet re ſita infrà urbem vel ſecundum lapidem ſeu banleucam urbis, vel titulo ſpeciali de quo conſtat, huic oneri affecta. Contrarium ab antiquo obſervari vidi & ab antiquis advocatis audivi prætorii Pariſini, & benè. Quia conſuetudo non permittit impedire pro mulcta, ſed pro cenſu tantùm, & adhuc etiam ſi permitteret prehendere pro omnibus juribus dominicalibus etiam pœnalibus, adhuc æquius eſt ſufficere conſignationem præcipui & ordinarii juris: quæ conſignatio utrique parti favorabilis eſt, *ut infrà num.* 183. & ideo generaliter in toto Regno ita obſervandum, niſi ſicubi alius eſt certus & antiquus ſtylus fori: vel approbata conſuetudo, ut Senonenſis conſuetudo tam vetus §. 220. quam nova noviſſimè homologata §. 225. & 241. vult etiam mulctam illius ultimi anni conſignari: Idem conſuetudo de Lorris, *tit.* 2. §. 3. & ſecundum prædicta reliquæ conſuetudines, quatenus obſcuræ ſunt vel indeterminatæ debent intelligi, ut conſuetudo* Viromanduana, §. 136. *in fi.* quæ vult prehenſionem non tenere niſi pro reliquis ultimi anni, debet intelligi quando cenſuarius ſe opponit & in reliquo offert conſignare cenſum ultimi anni, & ſic his duobus concurrentibus: aliàs ſive non intercedat, ſive nihil conſignet, tenet arreſtum pro toto, & ſic verba *d.* §. 136. *ibi, ne tiendra,* debent intelligi reſpectu virtutis præciſæ, non obſtante oppoſitione juxta materiam ſubjectam. Et nota quod inter effectus dictæ juſtitiæ fundariæ eſt, quod opponens non poteſt declinare forum loci: ſicut nec vaſſallus forum domini *cap. verum extra de for. compet.* & ita cavetur conſuetudine Rhemenſi, §. 144. ad hoc in fortiori textus in *c.* 1. *de privileg. in 6. Gemmia. conſil.* 8. *col.* 1. *conſil.* 72. Sed intellige de jure communi puta ratione domicilii ſui alibi ſiti, ſecus ratione privilegii, ut ſcholaris qui poteſt evocare coram ſuo conſervatore, vel militans in Palatio regio, coram præfectis libellorum ſupplicum Palatii. Et ita conſuetudo Rhemenſis §. 144. & 158. debet reſtringi.

*Conſuet. Viromanduana.

165. Quarto principaliter fit proviſio quando plures domini in ſolidum concurrunt, de quo ſatis ſuprà *eod. numa* 45. *& ſuprà* §. 60. *& infrà* §. 82. quo ultimo caſu ſufficit in jure vocatis illis conſignare ut ſuprà: aliàs ut in duobus immediatè præcedentibus caſibus conſignandum eſt in manu domini, qui ad nullam ſatiſdationem tenebitur, quia nec etiam cenſuarius cui proviſionaliter levatur manus, tenetur nomine jurium controverſorum ſatiſdare cùm de modico agatur: & ſumptuoſior eſſet ſatiſdatio quam conſignatio: & fundus ſemper ſupervaleat. Facit *l. mediterranea,* & ibi Bar. Joan. Plat. C. *de an. & trib. lib.* 10. Et hic adverte quia quod dico ſufficere conſignare ut in ſecundo & tertio caſu, verum eſt ad finem dictæ proviſionalis levationis manus tantùm: Secus, ſi etiam cenſuarius velit per manum ſupremam vel ſequeſtrem inveſtiri, ut dicam infrà §. 82.

166. Nunc pro pleniori doctrina circa primum caſum quæro, an ille cenſuarius qui* negavit, convictus cadat à jure ſuo. Prima facie videtur quod ſic, quia contempſit dominum & violavit directè legem inveſtituræ, qua tenetur agnoſcere dominum, & modicum cenſus in ſignum recognitionis & honoris ſolvere, & in hoc eſt eadem ratio omnino ſicut in feudo, quod à negante amittitur, quia negans contra totalem ipſam feudi ſubſtantiam malè agit, ut notatur in §. *vaſſallus. ſi de feud. vaſ. conteſt. ſit inter do. & agnat. in uſib. feud. & ſuprà tit.* 1. §. 43. ubi plenè diximus. Facit quod valet argumentum de feudo ad cenſum, quemadmodum de feudo ad emphyteuſim quando eſt eadem ratio, ut communiter tradunt doctores in *l.* 1. C. *de jure emphyt. & in l. Gallus* §. *inſtituens. ff. de liber. & poſthu.* Tum ſi cenſuarius negavit rem eſſe cenſualem, ſéque & prædeceſſores ſuos in cenſum accepiſſe, & de cenſu inveſtitos, & adegerit dominum ad probationem directi dominii, & conceſſionis cenſualis, & convictus fuerit, non videtur hoc facto audiendus ad allegandum conceſſionem & inveſtituram cenſualem quam negavit: ſed potius tanquam contraria allegans repellendus *l.* 1. *C. de fur. c. ſollicitudinem de appella.*

*Negans cenſum an perdat jus ſuum.

167. Et merito puniendus in ea re in qua deliquit *l. ex facto* 2. *ad fi. de vulga. & pupil. l. conſenſu.* §. *& niſi verſic. æquum eſt,* C. *de repudiis.* Unde negans ſe poſſeſſorem de hoc convictus, non poteſt ſe adhuc dicere poſſeſſorem: ſed quod negavit, amittit & in actorem transfertur *l. ult. ff. de rei vendic.* Tum quia negando malè verſatur & prorſus abutitur. Hinc emphyteuta dominum abnegante deinde convicto, decidit Speculator *tit. de locato* §. *nunc aliqua, verſic.* 65. quod privatur emphyteuſi. Et licet utrimque arguat, tamen manifeſtum eſt quod ita tenet, quando emphyteuta totum negat, videlicet & rem fore domini, & conceſſionem emphyteuticam fuiſſe factam, & ita poſt Marti. de Fano. reſidet quando negans non habuit juſtam cauſam ignorantiæ. Idem tenet ibi, in *addi.* Specul. *col.* 6. *verſic. in emphyt. negavit.* Innoc. in *c. cæterum extra de judici.* Idem expreſſim firmat. Ang. Peru. in *l. ult. col.* 1. *de rei vendicat.* Jac. de S. Georg. in *inveſtit. feudal. in ver. dicti vaſſal. promiſt. non commit. felon. in undecima cauſa verſic. quod dixi de vaſſallo negante & in verb. dictique vaſſal. promiſer. recogn. dict. feud. col.* 6. *verſic. advertat tamen* Jaſon. ſeu verius Alexand. *inſtitu. de actio.* §. *omnium. num.* 87. Et ita ſentit Jaſon. in *l. ult. qu.* 13. *num.* 125. *C. de jure emphyt.* loquens de emphyteuta contemnente perſonam domini etiam in parte, ut privetur toto, & ſic in fortioribus terminis, quia negans totum contemnit in totum. Idem tenet Nicol. Everardus in locis legalib. in *loco.* 12. *de feud. ad emphyt.* Hippol. de Marſil. in *ſingul.* 242. *tu habes. Facit cap. quo jure* 8. *diſtinct.* ubi negans jus quo poſſidetur, non poteſt habere poſſeſſionem. Qui ergo negavit quicquam ad ſe pertinere de dominio directo, inveſtitura & conditione cenſuali, non poteſt dicere ad ſe pertinere rem cenſualem, ſed rei renuntiaſſe cenſetur, ſicut & ipſa jura cenſualia renuntiavit & abnegavit.

168. Et quamvis fortè dici poſſit non eſſe tantam rationem in cenſu, ſicut in feudo, cujus ſubſtantia eſt fidelitas & vaſſallus ad majorem fidelitatem & reverentiam aſtringitur per not. ſuprà §. 2. *glo.* 5. tamen ſatis eſſe videtur, quod eadem aut ſimilis eſt ratio. Unde non eſt facienda reſtrictio propter hoc ſolùm quòd in uno ma-



Digitized by Google

jor ſit ratio quàm in alio, *ut in l. 1. §. quod autem. ff. de aleato. l. in fraudem in fi. de teſtam. milit. l. 1. §. generaliter de legat. præſtand.* ut tradit Phil. Dec. in *rub. lect. 1. col. 3. & in l. 1. col. 2. ſi cer. peta. l. ult. col. 7. C. unde libe. in l. ſi emancipati. col. 1. C. de colla.* Et certè cenſuarius qui ſcienter abnegavit & convictus fuit, omnino meretur re privari ad commodum domini.

* pœna nõ eſt niſi expreſſa jure.

169. Tamen quia conſuetudo noſtra hoc non dicit, non * eſt noſtrum introducere, ut in ſimili decidit Bal. in *d. §. vaſſallus in feudum. col. 2. verſic. extra quæro. in uſib. feudo.* quod pœna *d. §. vaſſallus* loquens in vaſſallo ſcienter negante, non habet locum in libellario vel emphyteuta, quia pœnæ non trahuntur ad caſus non expreſſos. *Et* ut inquit *glo. pen. in fi. c. ult. de jure patron.* pœna non debet imponi niſi exprimatur quod ſit imponenda, quam Panorm. & omnes ibi ſequuntur. Joan. Calder. *conſi. 10. ſub tit. de reſcript.* Alex. *conſil. 103. num. 15. lib. 1.* ubi in annot. dixi Phil. Dec. in *rub. ext. de judiciis. col. 1. l. pen. col. 3. ff. de juriſd. om. judic.* Jaſon. *l. quòd te. col. 10. ſi cert. petat. in l. illam. col. 3. C. de collat.* Et quod non ſit idem in emphyteuta tenet Jaſon. in *l. 2. num. 86. qu. 32. C. de jure emphyt.* Franc. Purpura. *l. 2. in fi. princ. ff. ſi cert. peta. & in l. 1. num. 81. C. de tranſact.* quamvis ſentiant illum privandum poſſeſſione tantum, ut & Phil. Dec. *conſi. 28. num. 4. per l. ult. de rei vendic. & Auth. item ſi poſſeſſor. C. qui potior. in pignore habe.* Et ſic concluditur in cenſu propter negationem non eſſe locum commiſſo, niſi in loco ubi conſuetudo hoc exprimit vel intendit, ut Cœnomanenſis §. 215. ubi cenſuarius in declaratione rerum cenſualium aliquid omiſerit vel celaverit, niſi ante litis conteſtationem recognoverit, privari debet, & res celata domino adjudicari: adhuc in hac vel ſimili conſuetudine debet intelligi de negatione vel occultatione facta ſcienter, ſive dolo vel lata culpa: utque non ipſo jure, ſed per ſententiam, ut etiam tenent doctores pro prima parte allegati, & in ſimili ſuprà §. 43.

* praxis.

170. Nunc pro declaratione * praxis forenſis in eodem primo caſu, aut actor ſuccumbit & arreſtum ejus declaratur nullum & injuſtum, practici dicunt, *nul & tortionnaire*, & reum ad bonam & juſtam cauſam ſe oppoſuiſſe: actore damnato in omnes impenſas, aliàs damna & intereſſe impedimenti: & nota quod hæc damna tanto erunt minora, quanto citius dicta proviſio conceſſa fuerit nec ejus executio impedita. Et ſi actor ſua privata authoritate tantùm arreſtaverat vel prehenderat: non debet (ut imperiti faciunt) addi levando manum domini, vel plenam manus levationem faciendo, quia ipſo jure nulla fuit manus, deficiente omni fundamento: & ſic prorſus ſupervacuum, imò ineptum eſt, & cauſæ in qua ſententia fundatur contrarium de aliqua manu (quæ non eſt) mentionem facere: ſed ſi judicis authoritate prehenderat, ſed per ſuperiorem confortari fecerat, tunc non eſt ineptum addere levando ſeu tollendo plenè & abſolutè manum juſtitiæ vel ſuperioris, quanquam non ſit neceſſarium, quia ſatis ex aliis diffinitivis hoc reſultat.

171. Nota etiam ſi non ſolùm actor probavit: ſed reus probavit non in proviſionali, ſed in principali inſtantia rem eſſe allodialem vel feudalem, poterit talis in ſententia declarari juxta notata in §. 1. *inſtit. de actio.* vel feudalis vel ab alio moveri in cenſum, maximè ſi verus dominus ſe liti adjunxerit & probaverit. Aut verò actor vincit, & declarabitur ad bonam & juſtam cauſam arreſtaſſe, reum verò malè & injuſtè ſe oppoſuiſſe, (& in locis ubi eſt conſuetudo commiſſi) rem domino commiſſam, quæ illi adjudicabitur cum fructibus à die negationis, ut Cœnomanis §. 215. Andibus §. 200. vel etiam à die prehenſionis, ſi eadem conſuetudo; vel dominum ex defectu cenſus facere fructus ſuos, reo in expenſis litis condemnato. Ubi vero conſuetudo non dat jus commiſſi, nec lucrum fructuum ut hîc, & regulariter in toto Regno, dicetur nihilominus quod reus tenebitur manum domini redintegrare fructus reſtituendo, quos prætextu proviſionis recepit, recuperaturus ſolutis impenſis impedimenti & reliquis cenſus. Item condemnabitur ad mulctam unam cenſus non ſoluti, ut dicam infrà §. 62. & ad alia jura ſi quæ deberi appareat & impenſas litis.

172. Addo ego (quanquam non ſit adhuc animadſum) quod debet condemnari in ſexaginta ſolidos Pariſienſes mulctæ manus dominicæ fractæ, vel in aliam ſaltem conſuetam mulctam infractionis manus: quanquam enim negans non ſuſtulerit impedimentum via facti capiendo fructus ſua authoritate, ſed via juſtitiæ, obtentu dictæ proviſionis: tamen hæc proviſio fundatur & incipit à vera fractione manus: negans enim dominum, magis & fortius tollit & frangit manum domini, quam fructus ſine negatione juris dominici rapiens. Hic enim tantum fructus quoſdam & ſemel: ille vero & fundum, & fructus, & omne jus dominicum perpetuo eripit, & quantum in ſe eſt, dominum ſua poſſeſſione ſpoliat: unde dominus potuiſſet, ſi voluiſſet in poſſeſſorio novitatis, ſive interdicto uti poſſidetis concludere, ut in titulo ſeq. niſi reus declaraſſet ſe non quaſi poſſeſſionem, ſed tantum proprietatem dicti juris negare.

173. Quæ enim hactenus de negante dicta ſunt, intelliguntur quando ſimpliciter & abſolutè negat, & ſuper hoc ſimpliciter proceditur: ſecus ſi fatetur actorem eſſe in quaſi poſſeſſione juris cenſualis, negans illius juris proprietatem: Tunc enim non obtinebit proviſionem abſolutam, de qua hîc & ſuprà *eo. num.* 145. ſed ſine præjudicio proprietatis conſignando in manu domini, prout in ſecundo & tertio caſu dictum eſt ſuprà *eo. num.* 145. & hoc ſi præter quæſtionem proprietatis prætendat alias cauſas oppoſitionis contra arreſtum, aliàs illud ſortietur effectum diffinitivum & condemnabitur reus ſolvere & in expenſis, etiam pendente judicio proprietatis ſine illius præjudicio, ſive illud per dominum ſive per proprietarium intentetur, per notata ſuprà *eo. num.* 87. In ſecundo vero & tertio caſu ſi reus abſolvatur, non dicitur arreſtum nullum, quia tenuit: ſubeſt enim fundamentum, & eſt factum conformiter ad caſum & formam à conſuetudine permiſſam, ſed pro qualitate materiæ ſubjectæ: quandoque (quod eſt gravius) dicetur malè & injuſtè arreſtatum & oppoſitionem rei bonam & juſtam: quandoque (ut quando dominus habuit juſtam cauſam erroris) arreſtum relaxabitur, vel annullabitur, & conſignatio in quanto plus debito facta eſt reſtituetur, plena levatione manus reo facta, cui expenſæ litis adjudicabuntur cum damnis & intereſſe impedimenti, niſi fortè ſubſit cauſa hæc omittendi vel compenſandi. Quarto caſu res eſt expedita cum cenſuarius non remanſerit in lite, ſuper quo tamen multa occurrunt quæ remitto infrà §. 76.

174. Circa prædicta nota quod in iſtis quanquam ſummariis bonus & prudens judex debet cauſam * exprimere, ne fortè ſententia minùs aut magis ſit efficax quàm debeat; multum enim refert arreſtum revocari, reumque abſolvi ex fundamentali defectu juris actoris, putà quòd res non eſſet cenſualis vel ab alio moveretur: an verò quia reus non erat reliquator. Primo caſu nullum eſt arreſtum, ſecundo vero revocatur. Primo caſu obſtat vel obſtare debet (ſi ſententia ſit clara) exceptio rei judicatæ in perpetuum contra actorem, ſi tamen plenè auditus fuerit habitis legitimis dilationibus probandi vel appoſito probato Secundo vero caſu res judicata prodeſt actori ipſi in perpetuum. Nocet enim momentaneè quoad penſiones & ſumptus præſentes: ſed perpetuo prodeſt, ut ſi judicatum ſit eum eſſe dominum directum aut ſaltem in quaſi poſſeſſione: his enim & ſimilibus caſibus non ſolùm debet, ſed tenetur judex

* Cauſa in ſentẽtia exprimẽda.

Digitized by Google

judex in ſua ſententia cauſam exprimere ne ſit incerta & periclitetur jus partis, ut tradit Specul. in *titul. de ſentent. §. qualiter autem, ad finem verſic. in quibuſdam.*

175. Et generaliter quoties ſententia ultra intentionem judicis vel ultra vim actorum poſſet alterutri præjudicare ex varietate aut incertitudine cauſæ, per text. in *l. 2. §. ignominia. ibi, ſemper enim debet reddere. ff. de his qui not. infam. in l. 2. §. ſenatus ibi, ita ut ſententia comprehendatur. ff. de jure fiſci.* vel quoties poſſet referri ad plures cauſas & varios effectus. Joan. Andr. in *cap ſi confirmationem.* & ibi gloſſ. *ult.* & domini de S. Gemi. Philip. Franc. in *fi. de elect. in 6.* Panorm. in *conſi. 7. quæſitum fuit a me. lib.* 1. Bald. & Panorm. in *c. ſicut.* & ibi *Feli. col.* 8. *&* 9. *de re judica.* vel cauſam pertinentem ſaltem in genere reſervare. *l. Bebius Marcel. in fi. de pact. dotal.* notant doctores in *l. qui Romæ § duo fratres. de verb. obligat.* Anthon. Corſet. in *repertor. verſ. abſolvens.* Alioquin ſi judex dum materia hoc poſtulat nullam vel malam cauſam expreſſerit, juſtè poteſt appellari, ut not. Angel. in *l. utique in fi. in l. qui petitorio. ff. de rei vendicat.*

176. Addit Alexand. *conſil.* 185. *num.* 2. *lib.* 6. Idem quando judex non condemnat victum in expenſis, ſed dic quod imò tunc ſufficit exprimere in genere, videlicet ſine expenſis, & ex cauſa: adhuc hæc clauſula omiſſa non parit cauſam appellandi, quia non audiuntur appellantes quorum non intereſt. Sed tunc demum poteſt ob cauſam) non expreſſam appellari quando incertitudo gravat, vel poteſt generare gravamen in futurum. Adde etiam quod dum judex condemnat in damna, & intereſſe, tenetur (niſi quando materia ſubjecta ſatis hoc oſtendit: ut in cauſa novitatis titulo ſeq.) apponere certam determinatam & limitatam cauſam, ad quam referantur, & à qua procedunt dicta damna & intereſſe: alioquin ſi ſimpliciter & indeterminatè condemnaret in damna & intereſſe, juſtè poſſet appellare. Latiùs dicam infrà §. 162. *num.* 22.

177. Ultimò pro coronide hujus glo. diſcutiendum erat an cenſuarius contra dominum injuſtè, putà ſoluto cenſu vel pendentibus induciis datis per prehendentem, poſſit intentare* cauſam novitatis, ſive interdictum uti poſſidetis, vel unde vi; ſeu redintegrandæ aut aliud poſſeſſorium remedium de quo ne nimis hunc §. onerem, remitto ad tit. ſequentem: ſed notandum, quod ut proviſio hujus §. dat prærogativam domino cenſuali, non alii inferiori: ita domino feudali digniori pro juribus feudi ordinariis: idem per locum à fortiori permittit. Quoties ergo poteſt feudum ipſum ob jura feudalia prehendere, toties ſi mitiùs agere velit, poteſt ob eadem jura ſimplici arreſto vel impedimento fructuum feudi pendentium uti; nec dicitur rem indebitam aut inſolentem facere, ſed minus debito & ſolito, quia pluri vel majori ineſt minus. *l. 1. §. ſi ſtipulanti:* ubi in lectione Dolana dixi *de verb. oblig.* Et cui quod plus eſt, licet ergo & quod minus eſt. *l. cui jus eſt, de reg. jur. v. cui licet. eod. tit. in* 6.

*Novitatis cauſam utrum poſſit intendere cenſuarius ſi dominus ejus ſoluto jam cenſu aut pendētib. induciis prehenderit.

178. Rurſus circa prædicta ſeſe offert valdè neceſſaria quæſtio: jam enim plures vidi in hoc præſidatu dominos directos concedentes de novo in cenſum ſimul & in reditum fundiarium clauſulam expreſſam apponere, ut poſſint* via hujus arreſti vel impedimenti pro reliquis tam reditus quàm cenſus procedere, an pactum valeat? Multis rationibus videtur quod non: tam propter jura prohibitiva & negativa incipiendi ab executione quibus renuntiari non poteſt. Glo. magna in fi. & doctores in *l. 1. C. ne fidejuſſores dot. dentur.* And. Alc. in *ca. cùm contingat. num.* 311. *cum ſequ. extra. de jurejur.* Tum quod poteſtas incipiendi ab executione publici juris eſt, nec eſt in commercio privatorum, nec hoc ſingulis, id eſt, privatis concedendum eſt, *l. non eſt ſingulis. de reg. juris.*

*Pactum de facultate arreſtandi an valeat?

In contrarium pluribus & urgentioribus rationibus arguitur pactum valere: primò propter virtutem non ſolum directi, ſed etiam dominicalis dominii retenti: ſecundò propter poſſeſſionem civilem, imò quaſi poſſeſſionem civilem & naturalem juris dominicalis & hujus reditus percipiendi retentam à domino directo. Tum quod reditus eſt coæquævus cenſui & ſimul natus: tum publica juriſdictio non læditur: quia poteſt actus appellatione ſuſpendi ſecundum not. *ſupra ea. gloſſ. num.* 117. ſimplex autem oppoſitio cenſuarii dominium directum non negantis, non poteſt nec debet ejuſdem virtutis eſſe, cujus & manus injectiò dominica.

179. Tum de jure* valet pactum injectionis manus etiam nullo dominio & nulla poſſeſſione in re alienata retentis. *l. penult. C. de pigner. actio. l. creditores C. de pignorat.* ubi valet pactum injectionis manus in ſimplici creditore hypothecario, & fortiùs etiam in eo qui nullum jus in re retinuit, ut etiam contra tertium emptorem vel detentorem poſſit quis exequi pactum injectionis manus. *l. 1. & 2. C. ſi ſervus export. veneat. l. Titius ff. de ſervis export. l. ſi quis ſub hoc pacto, de contrah. emption. & vend.* Alexand. & alii, in *l. traditionibus. C. de pact.* & ibi Joan. Rugger. de Mota. *num.* 64. *in nova limitatio.* Igitur multò magis valet, retentis dominio directo & poſſeſſione civili, ſaltem contra eumdem obligatum: vel ejus hæredem, vel detentorem qui emit ad idem onus, vel illud recognovit.

*Manus injectio.

180. Tum ſicut colonus non facit fructus ſuos niſi mercede ſoluta vel fide habita, ut tenet gl. in *l. ſi ſervus communis. §. locavi. ver. facere* & ibi expreſsè Bar. de *furt. ſicut in emptore. Inſtit. de rerum vendit. §. venditæ.* quem text. ad alios contractus extendunt gl. in *l. cum proponas. in verb. remanſit, C. de dolo. gl. pen. in l. cum precibus. C. de rer. permut.* Alexand. Joa. Riminal. Phil. Dec. in *l. traditionibus col.* 2. & And. Alc. & ibi Joa. Rugger. de Mota. in *repet. num.* 49. Fabia. de monte S. Savini. *de empt. & vendit.* Jaſ. *l.* 1. *in fi. ff. de rerum permut.* Franc. Aret. *conſil.* 63. Ludo. Roman. *conſil.* 86. *col.* 2. Ita cenſuarius non videtur facere fructus ſuos niſi cenſum & reditum debitum ſolvendo: etenim fructus quandiu ſolo cohærent, fundi ſunt, & ſic in dominio locatoris, ideo colonus non facit ſuos, niſi quia voluntate domini eos percipere videtur, inquit textus in *d. §. locavi.* ſi ergo reliquator ſit, & dominus impediat voluntatem ſuam declarando, colonus non facit ſuos: ſic ergo videtur in cenſuario: fructus enim pendentes ſunt in dominio, directa poſſeſſione vel quaſi, domini cenſualis: igitur eo impediente & voluntatem declarante cenſuarius non poteſt tollere nec ſuos facere, niſi reliquis cenſus & reditus ſolutis.

181. Tum in fortioribus terminis locator, qui non eſt dominus illatorum & invectorum quæ è re ſua non proceſſerunt: ſed tantum in illis habet tacitam hypothecam, poteſt propria authoritate illa retinere, ſi colonus vel inquilinus non ſatisfactus de penſione præterita, diſcedere velit. *l. utique de damno infecto.* vel ſi non diſcedit, ſed eſt in mora ſolvendi, poteſt ea includere, *l. eſt differentia,* & ibi Bar. *quæ res pign. obligari poſſunt.* doctores in *l. item quia in princip. de pact.* & in *l. certi juris in princ. C. loca.* Igitur multo fortius hoc poteſt dominus cenſualis in fructibus pendentibus qui ſunt in ſuo dominio directo & poſſeſſione civili vel quaſi, & plus quàm fortius concurrente pacto expreſſo ab ipſo poſſeſſore convento vel recognito.

182. Quid, quod exploratum hoc videtur, & indubitatum utpote deciſum in hoc text. hujus conſuetudinis, ibi, *à aucuns cens ou fonds de terre pour les arrerages qui luy ſont deus:* ergo non ſolùm pro ipſo

Digitized by Google

cenſu & reliquis cenſus, ſed etiam pro alio fundiario jure & reliquis ejus, hoc jus arreſtandi & impediendi datur etiam ab ipſa conſuetudine, & aliàs alternativa *ou*, quæ debet poni inter diverſa, ſuperflueret: & altera pars alternativæ quæ ſequitur in tex. corrigenda eſſet & rejicienda. Porrò literæ textuali ſtandum eſt, ut diximus ſuprà §. 31. & ubi apparet text. *l. nulla ſupereſt quæſtio, l. ancillæ. C. de furt. l. illam. C. de coll.* Nec poteſt hæc alternativa textualis meliùs verificari quàm in reditu ſimul eadem originali conceſſione cum cenſu nato & conſtituto.

183. Tum non eſt in effectu novum gravamen cenſuariorum præſertim ruſticorum, quippe quod non ad eorum damnum, ſed ad eorum commodum ſpectat: ita enim fiet, ut dominus qui alioquin habet inſtrumentum authenticum inveſtituræ & obligationis garantigiæ, non mittat apparitorem judicis præſidialis cum litteris ſigillatis ad prehendenda, transferenda & diſtrahenda bona debitoris pro reliquis dicti reditus, ſed contentetur impedimento fructuum pendentium, quod per ruſticos executores, *ut ſuprà num.* 78. etiam ſine commiſſione ſigillatâ fieri poteſt, & ſolet modico ſumptu, qui ſumptus nullo modo augebitur addito pro reliquis reditus fundiarii, & ſic cenſuarii longè minori damno liberabuntur. Hoc etiam eſt de mente juris in *l. ſi ſervos. de pign. act. ibi: neque delicatus debitor, neque oneroſus creditor audiatur: & in l. ſi bene de uſur. ibi, non acerbum ſe exactorem nec contumelioſum præbeat: ſed moderatum &c. l. cum Stichus. in fi. de ſolutio.* Et via minùs utrique parti oneroſa deligenda *l.* 1. & ibi Pau. *ſi quis cautio.*

184. Notæ ſunt enim expilationes apparitorum præſidialium, præſertim hoc tempore, quo non ſolùm officia multiplicantur, ſed non niſi ingenti pretio habentur, ut jam ridiculæ ſint antiquæ ſanctæ conſtitutiones de eorum ſalariis, nec hoc ſolùm, ſed multò plus exigunt à pauperibus ruſticis quibus breve temporis ſpatium & uſuratias dilationes ſubinde vendunt ne pignora transferant aut ne vili diſtrahant. * Neceſſe autem eſſet ad rectam & debitam & à Deo præceptam politiam non ſolum judicandi officia, ſed quæcumque vel minima Juſtitiæ miniſteria, idoneis & fidis, gratis concedere, quemadmodum & beneficia omnia & dignitates eccleſiaſticas: ſic enim fieret ut nefario & cauponario rerum ſacrarum & magiſtratuum quæſtu ſublato totum regnum & præcipuè Majeſtas ipſa regia non ſolum coram omnibus hominibus ſed etiam coram Deo & angelis & ſanctis ejus maximopere floreret & proſperaret, & omnibus, cum ſpiritualibus tum temporalibus opibus & maxima pace lætaretur. Perde, ac obrue, ô Deus ultionum, impios qui his ſanctis omnium votis ſua avaritia aut libidine adverſantur.

* Modus fœliciter regnandi.

185. Sed ad rem & quæſtionem inchoat. *ſuprà numer.* 178. periculoſum puto novitatem hanc inducere, ſatius eſt contentos nos eſſe terminis & remediis à lege vel conſuetudine poſitis, niſi quatenus de conſuetudine vel communi obſervantia ſaltem interpretativa appareat: & in reliquo ſtare regulæ juris communis, de qua in *l. negantes* (id eſt etiam ceſſantes) C. *de actio. & oblig. in l. unica. C. de probi. ſeque. ſtra. pecunia. in l. ult. C. de executio. rei judic.* & text. *ſuprà* §. 162.

186. Si tamen dominus directus via hujus impedimenti vel arreſti debitore non opponente nec appellante debitum ſuum duntaxat exegerit, cenſuarius qui nullo alio damno fuit affectus, non poteſt etiamſi abſens fuit conqueri, nec citare dominum ad afferendum litteras ut ſe opponat arreſto vel impedimento inepto, & extra vel ultra terminos conſuetudinis facto, non eſt admittendus, ſed in expenſas hujus voluntariæ & ſupervacuæ inſtantiæ condemnandus. Text. in *l. ult. in fi. de eo quod metus cauſa.* & ibi Bar. & Bal. & omnes. Pau. Alex. in *l. ſi cum nulla, de re re judic.* Paul. *conſ. pe. in fi. lib.* Jaſ. *l. à Divo Pio. §. in venditione col.* 3. *de re judi. ad hoc l. ſi cum exceptione in prin. de eo quod met. cauſa.*

187. Et falſa eſt * *glo. ult. in fi. in d. l. ult. in fi.* quæ dicit quod licet iſte creditor non teneatur edicto de eo quod metus cauſa: tamen incidit in edictum Divi Marci: & amittit jus crediti: & condictione ſine cauſa reſtituere tenetur. *l. ſed & partus in l. extat. de eo quod met. cauſa.* quia illa jura loquuntur duobus concurrentibus: primum quando creditor res vel bona debitoris inviti invadit & aufert adhibita violentia facti: ſecundò quando hoc facit merè privata temeritate & ſine ullo juſtitiæ miniſterio. d. *l. extat. in fi.* ibi ſine ullo judice temerè poſſediſſe vel accepiſſe: ſecus ſi adhibito apparitore judicis, *d. l. ult. in fi. ibi per vim apparitore præſidis interveniente ſine notione, &c.* ſecus ergo ſi apparitore publico adhibito tutè & apertè procedendo, ita ut aliud non deſit quàm vel commiſſio vel cauſæ cognitio judicis, de quo non curatur, quando debitor non fuit plus debito exactus vel damnificatus: & ita debent hæc jura intelligi.

* Contra gloſſam.

188. Non obſtant allegata *ſuprà num.* 179. *de l. pe.* * *C. de pignor. actio. & l. creditores. C. de pigno.* quas omnes glo. & doctores aduſque tam malè contrarias faciunt quàm malè conciliant & intelligunt. Falſum eſt enim quòd omnes putant, valere pactum injectionis manus in creditore etiam hypothecario, ita ut poſſit propria authoritate illud exercere: hoc enim nullo jure probatur, ſed eſt contra *l. extat de eo quod metus cauſa.* & contra *d. l. creditores.* & contra *l. pen. ad l. Jul. de vi. privata,* & omnia jura. Nec obſtat *l. pen. C. de pignorat. actio.* quia non loquitur in creditore auferente rem ipſam vel poſſeſſionem: ſed in auferente dominium debitoris & transferente in alio vendendo rem ſibi priùs traditam à debitore, ut patet in eadem *l. ibi reſtitui.* ergo jam creditor erat factus poſſeſſor: & adhuc ait textus quòd talis creditor & legitimus poſſeſſor non poteſt pro ſuo arbitrio auferre, id eſt, vendendo in alium transferre, & reſtitutionem perimere ſine permiſſione judicis vel ex conventione expreſſa.

* Novus intellect. *l. pen. C. de pig. act.*

189. Non ergo d. l. loquitur de pacto, ut non ſoluto debito liceat creditori authoritate ſua rem obligatam accipere: ut omnes gloſſ. & doctores ubique malè & præpoſterè hactenus intellexerunt: ſed loquitur de pacto & facultate diſtrahendi pignus ſibi traditum, quod poſtquam ex lege conventionis fecit, non tantum venditio valet, ſed etiam dominium aufertur à debitore & in emptorem transfertur, re illi tradita per ſolum creditorem. *l. ſi convenerit in princip. de pigno. actio.* per quam *d. l. penult.* debet, ſi opus eſt, gloſſari & intelligi, quanquam ſatis è verbis ejuſdem legis, novus imo nativus noſter intellectus clarè probetur: alloquitur enim debitorem qui pignora tradiderat creditori, & ait quod contra eum ſoluto debito pignoratitia agere poteſt, ut reſtituantur. Quod autem ſubdit textus, nec creditor citra, &c. non mutat caſum, ſed eandem hypotheſim continuat prout eſt idem reſcriptum eidem ſuper eodem reſtitutionis pignorum libello directum: ut ſi ea creditor interim alienaverit aut in alios tranſtulerit, nihilominus procedat actio ad reſtitutionem, niſi id permiſſione conventionali aut judiciali fecerit, & ſic dicta l. creditores, ibi attamen authoritate præſidis poſſeſſionem adipiſci debent, propriè ut ſtat, debet intelligi, non autem verbum, debent, quod eſt neceſſitatis, transformandum eſt in verbum, poſſunt, quod non eſt exponere ſed corrigere textum, ut omnes aduſque perperam, falſo metu contrarii d. *l. pen.* violenter detorſerunt dictam *l. creditores,* ut putant in facultate creditoris quod ponit in neceſſitate, loquitur enim ex debito & non ex civilitate.

190. Multum

Digitized by Google

190. Multum ergo aberrarunt qui poſt Bart. in d. l. *creditores* crebrius tenuerunt tale pactum etiam contra ſingularem poſſeſſorem privata authoritate exerceri poſſe, ut Ant. Neguſan. in *tract. de pigno. par.* 4. *num.* 20. & quòd glo. in d. *l. pe. & in d. l. creditores, in l. in poſſeſſionem. C. ad l. Jul. de vi publ. in l.* 3. *C. vi bon. rap. in l. pe. ad leg. Jul. de vi privata*, adduńt iſtud pactum excuſare à pœna vi bonorum raptorum l. Juliæ, de vi publica & privata non eſt verum probata fraude, vel atrocitate facti.

191. Nec etiam obſtant leges de ſervis exportandis allegatæ *ſuprà num.* 179. quia ſingulare jus eſt in ſervis & ancillis ſpecialiter introductum, nunc favore caſtitatis & bonorum morum & eripiendi ab injuria proſtitutionis irreparabili, ut d. *l. Titius in fi. de ſerv. export.* ( ut etiam rectè cenſuerunt Petrus, Cynus & Salic. in *l.* 2. *C. ſi ſervus exportan. veneat* : & bene, quamvis crebriùs aliter dicant doctores in *l. traditionibus. C. de pact.* ) Nunc favore politiæ & vitandæ corruptelæ ſervorum, ut ne veterator ſervus ad alios corrumpendos Romæ vel ubi abligurire ſolebat, moraretur, d. *l. Titius in princ.* Porrò non eſt ſimile quod *ſuprà num.* 180. dictum eſt de colono qui nullo modo poſſidet, ut omittam quod d. gloſſ. in verb. *facere*, Bald. ibi reprobat, de quo latius dicam infrà §. 195. gl. 5. in verb. *moiſſon de grains*.

192. Minùs obſtat *l. uniquè ſuprà num.* 181. quia dum periculum eſt in mora, debitore cum rebus abeunte permittitur, quod aliàs non liceret, ut in *l. quæſitum*, ubi gloſſ. Bart. & alii *de pign.* & contra fugientem. *l. ait prætor.* §. *ſi debitorem. quæ in fraud. credit.* & tetigi ad Alexand. *conſil.* 64. *lib.* 3. *conſil.* 241. *lib.* 6. & ad Philip. Dec. *cap.* 1. *lect.* 2. *extra de judic.* aliàs nec includere quidem, imò nec ingredi & deſcribere licet niſi authoritate judicis & publicis perſonis adhibitis, ut eſt textus in *l. cùm domini horreorum.* ubi Paul. Caſtr. pulchrè praxim explicat *ff. locati.* Non obſtat quòd hæc conſuetudo non ſolùm concedit impedire pro ipſo cenſu, ſed etiam pro jure fundiario, *ut ſupra num.* 182. quia ut diximus *ſuprà* §. 73. *gloſſ.* 1. *& infra eo.* §. *gloſſ.* 2. *in princip.* fundus terræ hîc pro cenſu accipitur, & alternativa ſtat pro expoſitiva, quod non eſt novum. *l. ubi pactum C. de tranſact.* cum ſimilibus. Nec etiam obſtat de minori gravamine *ſupra num.* 183. quia verum eſt poſt factum, ut dixi *ſupra num.* 185. ſecus ante factum, ne novitati feneſtra aperiatur: multa enim in utroque jure fieri prohibentur quæ facta tenent, *l. patre furioſo.* de his qui ſunt ſui vel alieni juris. *l.* 1. §. *caſum in fi. & utrobique gl. de poſtul.*

193. Noviſſimè ad hanc gloſſam pertinet quæſtio nuper controverſa. Quidam habens latifundium & jus molendini ſingularis ( bannale vocant ) dedit in cenſum jus dicti molendini cum ſeſquijugero terræ ad illud inibi conſtruendum, utrum molendinarius iſte poſſit contra ſubditos refractarios procedere via prehenſionis vel arreſti granorum & jumentorum molituras in aliena molendina deferentium? Nonnulli etiam docti jurabant, quia iſtud jus prehendendi cedi non potuerit, ſed tantùm concedi, quia à concedente tenetur in feudum ſub titulo unius feudi, quòd diſmembrari nequit, nec ſubditi in alium transferri ſinè curia, ut per Joan. Fab. *inſtit. de aſſignat. libert. l. ſi plures, col.* 1. *de condit. inſertis.* Alexand. *l.* 2. *in fi. princ. ſol. matrim.* Roman. *conſil.* 26. *col. ult.* & quæ latè ſcripſi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *qu.* 3. Contrarium reſpondeo quia non penitus alienat: retinet enim jus cenſus & directi dominii, & conſequenter fidem ſeu vaſſalagium: quia ſemper remanet vaſſallus totius, nec feudum diſmembratur, ſicut ſi hoc jus ſubinfeudaſſet, ut latè ſcripſi *ſupra* §. 35. & 41.

## EPITOME GLOSS. II. §. LIII.

1. *Cenſus & fundus terræ idem ſunt.*
2. *Cenſuarius poteſt faciem fundi mutare, etiamſi laudimia minora futura ſint, niſi ſpes eorum debita adimeretur* 6.
3. *Secus in emphyteuta.*
4. *Originalis inveſtitura tam in feudo quàm in cenſu ſemper attenditur.*
5. *Quatenus ex certa ſcientia apparet mutata, tenet, ſed in reliquo remanet vetus conceſſio.*
7. *Non fit damnum domino directo ſi adventitium lucrum minore concurſu hominum minuitur, ſecus ſi concurſus prohiberetur.* 8. 9.
10. *Solus dominus cenſuarius dicitur fundiarius.*
11. *Dominus feudi non poteſt uti prehenſione feudali pro juribus extraordinariis nec ſimplici arreſto.* 13. 14.
12. *Feudi natura à pactis inveſtituræ dependet.*
15. *Pactum ut liceat pro jure extraordinario manum injicere, non valet, niſi ut privatum pactum creditoris.*
16. *Quod non valet contra tertium.*
17. *Nec contra paciſcentem de facto reſiſtentem, aliàs excuſat à furto & vi.*
18. *Domino directo res feudalis vel cenſualis vel emphyteutica hypothecata eſt.* 22.
19. *Diſpoſitio percipiendi ſuper tali re importat hypothecam.*
20. *Reſponſum I. C. ad punctum qui reſtringitur.*
21. *Res noſtra quatenus avocabilis eſt, poteſt nobis eſſe hypothecata.*
23. *Si datur aut venditur reditus, ſuper tali re inducitur hypotheca.* 24.
25. *Secus ſi tantùm dicatur, quod capietur de, vel ſuper tali re.*
26. *Hypotheca legatorum diviſibilis eſt, ut perſonalis actio.*

## GLOSS. II. IN VERBO

### *D'aucuns cens ou fonds de terre.*

1. HÆc duo, cenſus aut fundus terræ, ſeu jus fundiarium, pro eodem hîc & in toto hoc titulo accipiuntur, videlicet pro jure dominico cenſus, ut dictum eſt *ſuprà §. præcedent. gloſſ. 1. quæſt. 1.* quod procedit à communi & antiquiſſimo Francorum loquendi modo, qui cenſum pro ipſo terræ fundo præſtare dicunt, & juſtitiam fundiariam, ut etiam conſuetudo Pictavienſis §. 14. de quo etiam dicam infrà §. 78. *gloſſ. 4. in princip.* non enim imponitur ſuperficiei: ſed ipſi fundo & ſolo, quamvis aliuſmodi reditus nedum ipſi fundo, ſed etiam ſuperficiei imponi poſſit.

2. Hinc eſt quod regulariter * cenſuarius poteſt ad libitum probè vel perperam de re cenſuaria diſponere domino invito, ſive ædificando, ſive demoliendo, ſive in plantando, ſive in ſtagnum, aut contrà convertendo, ſive ad vineam vel nudam aream aut de ambulationem utilitatis vel voluptatis gratia convertendo. Nec prohiberi poteſt à domino cenſuali ea ſola ratione quod res ab eo movetur in cenſum, quia cenſus nunquam perit: non enim penſationem fructuum, ſed honorem domini reſpicit: ideo ſemper ſalvus remanet, nec eſt in conſideratione quod laudimia erunt minora, quia de hujuſmodi caſibus adventitiis aut fortuitis non curatur. *l. Julia.* Sicut nec ordinarium jus decimæ minueretur, nec minui cenſeretur: quod tamen longè antiquius, fortius & favorabilius eſt laudimiis iſtis.

*Cenſuarius poteſt faciem rei mutare.*

3. Secus ſi perceptio ipſius cenſus læderetur, & ita debet intelligi conſuetudo Senonenſis §. 239. in vet. & §. 224. in nova, ſcilicet quando mutatio vel deterioratio noceret ipſi cenſui, non autem ſi aliis juribus adventitiis. Idem de aliis ſimilibus conſuetudinibus. Quod circa hæc adventitia modifico, ut procedat quando pro ſtatu præſenti tantum juribus adventitiis præjudicatur: ſecus ſi in perpetuum. Unde ſi cenſuarius non ſolum in cenſum, ſed etiam in campipartem teneat, de quo *ſuprà in rub. num. 2.* non autem formulam ſoli mutare in læſionem partis redituum campi conſuetæ & debitæ: Eadem ratione non poteſt transferre rem in manum mortuam, ſaltem dominus non tenetur pati, ut latè diximus ſuprà §. 51. *qu.* 12. quamvis enim cenſus ſemper integer & ſalvus maneat: tamen laudimia perpetuò & in totum peribunt ſpe adempta, quia hi non ſolent alienare nec hæredes habere. Rurſus modifico, ut non procedat quando domus probè conſtructa data eſt in cenſum, & de hoc conſtat: facta eſt enim inveſtitura, etiam magnorum laudimiorum contemplatione. Ideo demoliendo & in ſtabulum vel cortem convertendo, non poteſt cenſuarius hanc ſpem tollere, ſed cogi poteſt reficere. Idem ſi ſtatum ſub ea denominatione in cenſum datum ſit, vel nudum ſolum ſi qua ratione eadem adſit ratio.

4. Et intelligo de originali conceſſione, non autem de recognitionibus etiam antiquis poſteà factis. Si enim cauſa demonſtrationis ſit adjecta qualitas domus, molendini vel ſtagni poſtea conſtructi, hoc non debet cenſuarium gravare, quia ad * originalem inveſtituram ſemper recurrendum eſt: & ſecundum eam recognitiones ſequentes tanquam erroneæ (niſi de expreſſa novatione ex certa ſcientia ſponte & legitimè facta appareat) corrigendæ ſunt, ut plenè dixi ſuprà §. 35. *num.* 10. & ultra ea quæ ibi dixi. Ita tenent Cardin. Florent. *conſil.* 92. favendo pupillis Alexand. *conſil. 92. num. 12. lib.* 5. Alvar. *conſ.* 1. poſt lecturam feudo. Matth. de Afflict. Deciſ. Neapol. 195. *dictat. num. 5. cum ſeq.* Udalric. Zaſius in *epit. feud. par.* 6. Franciſc. Rip. *lib. 1. de legibus reſp. 1. num. 48. cum ſeq.* Dixi etiam in annot. ad Philipp. Dec. *conſ.* 185. *col.* 2. latè do, And. Tiraq. *in tractatu de retracti proximit. §. 32. num.* 39.

*Prima inveſtitura.*

5. Quod ſi in renovatione de certa ſcientia & animo diſponendi ſit appoſita nova qualitas aut novum onus vel forma, crebrius tenent, ut Bald. *in l. imperialem §. inſuper de prohib. feudi alien*, per Federic. *in uſib. feudo.* & in *l. col. 2. de rerum diviſ.* Alexand. *l. ſi mihi & Titio col. 5. de verb. obligat.* Carol. Ruinus *conſ.* 20. *lib.* 1. Jaſon, *conſ. 24. num. 4. lib.* 3. eſſe novam conceſſionem: ſed non eſt ita, imò remanet vetus feudum vel cenſus, nec dicitur novum niſi in qualitate mutata dumtaxat Fac. *l. ult. C. de novatio. l. præcipimus C. de appell.* &. dixi *ſuprà* §. 5. *num.* 78. Concluſio ergo noſtra *ſuprà num.* 2. procedit in dubio quando non apparet de origine conceſſionis cenſualis, & ejus conditione: quia nudum ſolum in cenſum olim conceſſum præſumitur, nec rem deteriorem facit (etiam diminuendo) ſed ad priſtinum ſtatum reducit *l. ſi unus §. pactus ne peteret. in fin. de pact.*

6. Hîc libet non ad longum tranſcribere, ſed brevem ſummam dare conſilii olim à me redditi in gravi cauſa inter Joannem Deſloges ſcutiferum domini de Chauvigni actorem & pignotantem vel impedientem ex una parte: & Jacobum Blanchet ſcutiferum reum & opponentem ex altera parte. Terra erat * argilloſa tegulis, imbricibus & vaſis fictilibus conficiendis idonea: actor ſolitus erat in ſuo hujuſmodi argillam effodere, & artificibus vendere: reus habens vicinum in eadem plaga prædium ſub gravi cenſu & reditu actori debito, cœpit idem facere in ſuo, quod dominus directus prohibebat, nolens faciem ſoli à ſuo directo dominio moventis, in ſuum præjudicium de novo mutari. Reſpondi reum quatenus jura feudalia vel cenſualia fruſtrarentur vel diminuerentur in ſe, prohiberi poſſe, non aliàs: unde ſi fundus ipſe non minoris ob id veriſimiliter vendatur in poſterum, nec minus idoneus erit ad jura perſolvenda.

*Argilla.*

7. Non poteſt reus prohiberi eo prætextu quod dominus vilius aut rarius ſuam argillam deinceps venditurus ſit: hoc enim eſt intereſſe extrinſecum, adventitium & indebitum de quo non curatur. Textus in ſimili, in *l. libertus negotiatorius. de oper. libertor. l. quæro de jure patron.* ubi etiam in patrono qui libertatem, quæ vitæ æquiparatur, dedit hujuſmodi confiſcatio non admittitur. Hinc Alber. in *l. ſi manifeſta. in fi. C. ad l. Aquil.* decidit appoſitiſſimè: quod ſi duo fratres fecerunt diviſionem in qua molendinum unum cum rivo & aquæductu remanſit commune: deinde unus alteri concedit jus ducendi aquam de dicto rivo & aquæductu communi ad prædia ſua ſine damno molendini, decidit quòd iſte poteſt in ſuo conſtruere novum molendinum ſi aqua utrique ſufficiat, nec dicitur inferre damnum priori molendino communi, licet ei minus lucrum deinceps accedat: quia illud lucrum eſt adventitium & ex arbitrio aliorum. Ita etiam decidit Bal. in *l. unica oppoſitio* 13. *C. de ſenten. quæ pro eo quod intereſt.* & in *conſ. incipiente commune & homines.* quod eſt conſilium Signor. de Homode, inter conſilia Bal. *conſil.* 56. *lib.* 2. ſecundùm veterem, *& conſil.* 71. *lib.* 1. ſecundum novam impreſſionem. Bar. in *l. quominus de fluminibus,* & ibi Jaſ. *qu.* 13. Præpoſi. Mediol. *de controv. inveſt. §. ſi quis de manſo. in uſibus feud.* Alex. *conſ.* 194. *num.* 11.

Digitized by Google

*lib.* 2. Cæpola *de ſervit. ruſtic. prædio. in tit. de ſervit. aquæduct.* paulò ante medium Matth. de Afflict. Deciſ. Neap. 388.

8. Quæ limitat ſingulariter Steph. in. Bertran. *conſil.* 296. *num.* 5. *l.* 2. in primo, impreſſis per Simo. Vincent. quando homines prohibentur ire ad prius molendinum, ita quòd tolleretur ei commercium, quod non fit hîc, & ſic hac ratione non poteſt dominus conqueri. Sed ſi dicta argilla copioſè ſemel eruta non renaſceretur niſi longiſſimo tempore: & interim prædium effoſſum eſſet inutile per longiſſimum tempus, poſſet dominus utilis prohiberi niſi ſatisfaceret indemnitati domini directi, niſi argilla brevi tempore renaſceretur, vel niſi tam moderata quantitate extraheretur, ut prædium in valore notabiliter non diminueretur, quin præter canonem ordinarium poſſet vendi & ferre laudimia ſolita.

9. Quamvis ergo primo intuitu videatur in dicta concluſione *ſuprà eodem num.* 2. differentia inter cenſum & emphyteuſim, eo quod in iſta reditus eſt major, & ſic facilius contingit læſio: tamen eadem analogia eſt, nec eſt jus diverſum, ſed rarius contingens in modico cenſu, & frequentius in alio reditu aut vectigali vel emphyteuſi, quia ſi domus conceſſa ad reditum dirueretur, aut aliàs notabiliter deterioraretur, fieret illicò præjudicium concedenti quominus percipere poſſet reditum ordinarium, & principaliter ad penſationem fructuum ordinatum Cæpol. *tract. de ſervit. ruſti. prædio. ca.* 22. *de montibus.* Bal. & alii *l.* 1. *C. de jur. emphyt.* Franc. Curt. ſenior. *conſil.* 70. *vol. ult.* Joan. Amicus *conſil.* 107. Hinc eſt quod ager juri campi partis ſubjectus (de quo in rub. hujus *tit. num.* 2.) non poteſt per proprietarium (ita dominum utilem vocant) paſcuus fieri vel inædificari ſine conſenſu domini, ut decidit conſuetudo Ambianenſ. §. 15. quæ in hoc eſt generalis tanquam jus commune continens: idem in ſimilibus.

10. Redeundo ad principium hujus gloſſæ, quamvis alias ex ethymo & generali ſignificatione vocabuli, omnis dominus directus ſive feudalis, ſive cenſualis, ſive emphyteuticus, ſive etiam locator ad longum tempus, poſſit vocari dominus fundiarius: tamen communiter uſus loquendi apud nos invaluit ut ſolus dominus cenſualis, cui ratione ipſius fundi annua præſtatio in qualitate juris dominicalis & cenſualis penditur, dominus fundiarius in hac materia appelletur: & idem ſit deberi quid ex cenſu vel fundo terræ, ut hîc & in conſuetudine Sylvanectenſi §. 28. 279 & Borbonienſi §. 392. 393. 394. Senonenſi antiqua & nova in tit. *de juſtice fonciere, & no. infrà* 55. *gloſſ.* 4. *in princ.* Sunt tamen quædam loca extra hunc præſidatum in quibus domino fundiario nihil annuum debetur, ſed tantum in caſum alienationis jus inveſtituræ vel laudimiorum: licet fundus non ſit feudalis nec allodialis, ſed paganicus, toturarium vocant, ut ſub conſuetudine Rhemenſi §. 140. & tunc dominus directus non dicitur cenſualis, ſed tantum fundiarius, & ſic vox fundiarius generi magis accedit.

11. Quæro primò quid ſi de facto prædium conceſſum fuerit in feudum ad onus jurium feudalium, & etiam ad onus certæ præſtationis annuæ ipſi domino & ſucceſſoribus, cujuſmodi quædam vidi non ſolum ab eccleſiaſticis, ſed etiam à quibuſdam ſecularibus conceſſa: utrum dominus pro ſolutione hujus penſionis poſſit prehendere ſeu ſaiſire & ad manum ſuam ponere prædium, ut poteſt ex defectu fidei, aut ſaltem ut poteſt ex defectu catalogi? Et ſi non poſſit, an ad minimum poſſit impedire fructus pendentes fundi, ut ſimplici domino cenſuali liceret? Breviter ad duo prima capita hujus tricipitis quæſtionis dicendum eſt quod non, per notata ſuprà §. 33. *num.* 125. *cum ſeq.*

12. Ad tertium verò & ultimum caput prima facie videtur quòd ſic, quia cum iſtud arreſtum vel impedimentum concedatur ſimplici domino cenſuali, fortiùs conceſſum videtur domino feudali qui habet jus potentius & nobilius, ut etiam jam expeditum eſt in gloſſ. *præcedenti num.* 177. Tum non diſcrepant, ſed conveniunt verba hujus conſuetudinis, quia dominus feudalis vere eſt dominus directus fundiarius. Tum tertio cùm natura cujuſque feudi potiſſimum dependeat a pactis inveſtituræ, *c.* 1. *propter tenorem inveſtituræ de duobus fratribus de benef. inveſti.* & ibi Bald. Alvarot. Præpoſi. Bal. in *c.* 1. §. *denique col.* 1. *quæ fuit cauſa primæ beneficii amitt. & in prælud. feudo. in* 4. *diviſe.* Bal. in *l. quoties col.* 1. *C. de ſuis & legit. hære.* iſta penſio videtur etiam jus dominicum, & dominicali in re deberi, utpote pactis inveſtituræ inter dominicalia jura comprehenſa: & ita in multis locis practicatur.

13. Quibus non obſtantibus, contrarium in terminis noſtræ vel alterius ſtrictæ conſuetudinis dicendum eſt, quia proculdubio iſte titulus non loquitur niſi de cenſu & domino cenſuali, unde de ſe non poteſt extendi ad alia jura etiam dominicalia, nec ad alium dominum directum quàm cenſualem, niſi in vim conſuetudinis localis vel communis obſervantiæ de qua conſtet. Præterea jura feudalia extraordinaria, id eſt, quæ præter conſuetudinem & contra feudorum naturam ſpeciali & privata pactione introducta ſunt, non cenſentur inter jura dominicalia, ſaltem quantum ad favores & remedia introducta à conſuetudinibus locorum, ut plenè dixi ſupra §. 33. *qu.* 40. *num.* 125. Et quemadmodum dominus cenſualis pro reditu fundiario etiam in prima inveſtitura & conceſſione in cenſum æquè originaliter creato, non poteſt uti prærogativis hujus conſuetudinis domino cenſuali & pro cenſu dumtaxat datis, ut ſuprà in rubr. hoc titul. *num.* 14. ita nec dominus feudalis pro juribus aliis quàm verè feudalibus & ordinariis ad quæ tantùm conſuetudo reſpexit. Patet, quia etiam pro veris originariis feudalibus juribus, ſed antiquis hoc eſt ante noviſſimam aperturam clauſam debitis, nec prehendere, nec prehenſum retinere liceret.

14. Et ſic pro iſto reditu etiam æquè originario, nedum non poteſt uti prehenſione feudali, ut dominus feudalis: ſed nec ſimplici impedimento, ut dominus cenſualis vel fundiarius, quia non eſt dominus cenſualis: & ille reditus non eſt nec eſſe poteſt cenſus, & eadem res reſpectu ejuſdem non poteſt eſſe feudalis & cenſualis propriè, ut dictum eſt in rubrica hujus tituli. Et quamvis ſit jus fundiarium, tamen hoc remedium dominicum & conſuetudinarium arreſtandi & impediendi, non eſt datum cuivis domino fundiario, nec pro quovis jure fundiario, ſed ſoli domino cenſuali, & pro cenſu tantum, ut dictum eſt: quanquam dominus feudalis pro juribus ordinariis feudalibus ſimplici arreſto uti poſſit, non tanquam arreſto cenſuali, ſed tanquam ſemiprehenſione feudali, ut dictum eſt in gloſſ. *præcedenti. num.* 77. ſi quæ verò alia, puta ex garantigia, remedia habeat, illis uti poterit privatorum more, & communi aliorum obligationum jure: non autem hac ſpeciali prærogativa dominicali quæ ad ſua peculiaria jura à conſuetudine intenta limitata eſt. Si tamen feudo aperto & ex defectu hominis & jurium prehenſo, dominus propter hæc jura extraordinaria retineat, non tenetur ad damna & intereſſe, nec ex capite prehenſionis quæ ex juſta, vera & permiſſa cauſa facta eſt, nec ex capite retentionis ſi conſtet de debito & mora vaſſalli, ſed fructus non lucrabitur, in cenſu vero nunquam fit apertura, ideo nunquam licet prehendere niſi ex cauſa limitata.

15. Secundo, quæro quid ſi in inveſtitura pactum ſit quod etiam pro dicto reditu vel pro releviis, liceat * manum injicere feudo, vel prehenſum retinere, vel ſi in inveſtitura cenſus pactum ſit, ut liceat domino manum injicere vel fructus impedire etiam pro renovatione

* Pacti de manus injectione an & cujus reſpectu valeat.





Digitized by Google

inveſtituræ vel ſolutione laudimiorum? Breviter dico primo, pactum non valere jure publico vel conſuetudinario, quia à conſuetudine nullo modo favetur, ſed relinquitur in terminis conventionis privatæ, odioſæ, inſolentis & reſtringendæ. Secundò dico, quòd jure ſcripto non poteſt valere, niſi ut in ſimili pactum privatum creditoris hypothecarii de occupanda poſſeſſione pignoris vel hypothecæ propria authoritate debito non ſoluto, *l. pen. C. de pignor. actio. l. creditores. C. de pignor.*

16. Quod tamen non valet contra tertium cui debitor poſtea ſine dicti pacti onere vendidit vel ceſſit, quicquid dicant Bar. & ſequaces in *l. ſi quis ſub pacto. de contrab. emp. & vend.* Pet. Cy. Bar. Bal. Sali. in d. *l. creditores:* qui in hac materia & intellectu legum valde erraverunt, dum de caſibus particularibus, d. *l. ſi quis ſub hoc pacto. & l. Titius, de ſervis exportand. & l. 1. & 2. C. ſi ſervus exportandus veneat*, faciunt regulas generales, ut dixi in novis intellect. è quibus quædam ſumpta tradidi in *gloſſ. præcedenti num. 187. cum ſeq.*

17. Adhuc contra debitorem ipſum de facto reſiſtente non valet ad exequendum propria authoritate, cùm via facti prohibita ſit, præſertim in hoc Regno & nemini liceat ſibi jus dicere, imò nec domino quidem feudali authoritate publica & favorabili conſuetudinis armato, licet prehenſionem ſuam feudalem armis aut violentia facta exequi: ſed tunc recurrere debet ad auxilium prætoriæ juriſdictionis, ut dixi ſupra §. 1. *gloſſ. 4. num. 14.* Quartò, minùs licere poteſt ubi nulla ſubeſt authoritas, nulla permiſſio juris, imò jure reſiſtente quod prohibet ab executione incipi. *l. negantes C. de actio. & oblig.* & cui prohibitioni juris non poteſt derogari pactis privatorum: ſed illud pactum operatur, ut debitore de facto non reſiſtente creditor pignore capto vel feudum ingreſſus non incidat in edictum. *l. extat quod metus cauſa, nec in l. meminerint & l. ult. C. unde vi*, nec teneatur furti nec interdicto quod vi aut clam, nec alio privato vel publico judicio. Manus autem injectio conſuetudinaria majoris eſt efficaciæ & ſtatim trahit ſecum fructuum vel ſaltem mulctarum periculum, etiam contra tertium qui nondum recognovit. Fateor tamen quod illud pactum ejuſdem poſſet eſſe effectus contra ipſum obligatum vel eum qui recognovit juncta communi obſervantia, quæ hoc caſu non careret ratione per notata in *glo. præcedenti. num. 178. cum ſeq.* Nec obſtaret decretum de quo in fi. hujus operis ex conſtit. Caroli 7. quia iſta eſſet potiùs interpretatio quàm nova conſuetudo: ſed uni ſoli privato hoc attentare periculoſum eſſet, ut dixi.

*Hypothecata eſt res cenſualis vel feudalis domino directo pro ejus juribus.

18. Tertio quæro utrum * res feudalis vel cenſualis ſit hypothecata domino directo pro juribus & commodis feudalibus aut cenſualibus? Dubium facit quod etiam in emphyteuſi ſententia quorundam eſt rem non hypothecam domino pro canone emphyteutico, quaſi abſurdum ſit aliquem in eadem re & dominium directum & hypothecam habere: argum. *l. que pignus de reg. jur.* & quòd fundus emphyteuticus non ſit hypothecatus pro canone, firmat Angel. in *l. univerſus in princ. C. ne rei domi. vel templo.* Breviter contrarium dicendum eſt etiam in feudo vel cenſu: quin etiam fructus ipſi, etiam à ſolo ſeparati, nedum pendentes, ſunt hypothecati. *l. in prædus, in quibus cau. pign. vel hypoth. taci. contra. ſuprà eo. gloſſ. 1. num. 28. & 51.* & idem generaliter in omni re conceſſa ad certum reditum aut vectigal ſuper eadem præſtandum vel percipiendum, etiamſi non ſit retentum dominium directum, vel aliud jus.

19. Quia quoties aliquod onus apponitur ſuper certa re vel paciſcitur de percipiendo aliquo jure ſuper ea, eo ipſo cenſetur pro ea præſtatione hypothecata. *l. codicillis §. inſtituto. ibi, neque fœnerari ſuper eas:* & ibi Bar. Bald. Paul. & alii de *lega. 2.* Idem decidit Bart. in *l. fundus quem*, & ibi Lancelo. Deci. *ff. de annuis leg.* & plenè Joan. Fab. in §. *item Serviana, col. pen. & ult. inſti. de actio.* Matth. de Afflict. in *Deci. Neapol.* 162. *num.* 6. And. Alciat. in *l. plebs §. pigrus de verb. ſignif.* Ludov. Rom. *conſil.* 288. Alex. *conſ.* 156. *num.* 3. *lib.* 6. ubi in annot. dixi. Hiero. Gigas. in *tract. de penſio. qu.* 51.

20. Non obſtat *l. ult. in fi. de contrab. empt. & vend.* quia perſonalem tantùm obligationem negat, de qua ibi tantùm quæritur: non autem hypothecariam, ut ibi Barto. & alii: & reſponſa juriſconſultorum debent ad punctum interrogationis reſtringi, nec ultra extendi. *l. Fulcinus §. Celſus autem. quibus ex cauſ. in poſſeſſ. eatur.* ibi hoc annotandum eſt Celſum conſultum non de latitante, ſed de abſente, & præcipuè Scævolæ (cujus eſt d. *l. ult.*) qui cæteris erat moroſior, brevior & anguſtior in reſponſis, ut dixi in quarta & quinta lectione Dolana in novis *intellect. l. ex parte. ff. famil. herciſc. in fi. & l. qui pro donato. num. 9. ff. pro dona.* Itaque in caſu *d. ult.* §. non negatur eſſe hypothecam, de qua ibi nulla facta eſt quæſtio nec deciſio, nec etiam continuo dicendum ibi fuiſſe hypothecam etiam generalem, potuiſſet enim in caſu ibi conciſè narrato, certus ille fundus cauſa deſignandæ ſolutionis tantùm expreſſus fuiſſe ut in fine hujus gloſ. dicemus.

21. Retentio autem dominii directi cum jure dominicali, non impedit quin dominium ipſum utile (quam proprietatem Galli vocant) ſit * hypothecatum domino directo, ſive pro juribus dominicalibus aut quocumque alio debito, vel ut extraneo creditori, quia quod attinet ad utile dominium, res non eſt propria domini directi, ſed prorſus aliena: & ſic nihil eſt quod repugnet hypothecæ, imo etiamſi res ſit pleno jure noſtra, videlicet reſpectu dominii directi & utilis: ſi tamen non ſit ſimpliciter noſtra, ſed revocabiliter, tunc illo reſpectu quo poteſt avocari, poteſt nobis eſſe hypothecata, *l. ex ſextante §. Latinus de excepti. rei judicat.* etiam ſi ſola poſſeſſio judicis officio revocari poſſit, & quocumque modo avocari poſſit, eatenus poteſt hypothecari, ut appoſitiſſimè decidit Bart. in *l. ſi finita §. Julianus col. ult. ver. ſed circa. de dam. infect.*

* Hypothecã non impedit retentio domini directi.

22. Et in re * emphyteutica quod ſit hypothecata pro canone, & poſſeſſor hypothecaria conveniri poſſit, firmat Bal. *in Auth. ſi quas ruinas col. 3. in fi. C. de ſacroſanct. eccleſ.* per text. in §. *ſcire in fi. in Auth. de non alien. aut permu. col. 2.* cum quo tranſit Joan. Imol. in *l. quod dicuur in princ. col. 7. ver. dicit.* Bal. in *Auth. ſi quas. ff. de verbo. obligat.* Verum eſt quod Jaſ. in *l. 1. col. 14. num. 70. C. de jure emphyt.* contrarium ſentit, dicens quod text. in *d. §. ſcire*, nil probat. Et certè non dicit rem ipſam emphyteuticam ſpecialiter eſſe hypothecatam, ſed dicit ſimpliciter res ipſius emphyteutæ obligatas eſſe, quod ſufficit: quia appellatione rerum, venit etiam dominium utile emphyteuticum, & quicquid eſt in jure aut ære noſtro. *l. rei appellatione, cum ibi not. de verbo. ſignif.* & ſic vera eſt opinio Bal. quam ſequitur Alex. *conſi. 79. num. 9. lib. 1.* ubi loquitur etiam in feudo. Matth. de Afflict. *Deciſ. Neapol.* 95. Verum eſt quod ille text. §. *ſcire*, non loquitur niſi in emphyteuſi eccleſiaſtica: ſed tamen generaliter idem dicendum eſt in omni re quæ conceditur vel transfertur ad onus certæ præſtationis annuæ, ſive conceſſio fiat in perpetuum, ſive ad tempus: ipſa enim rei conceſſio operatur non ſimplicem ſolutionis ſuper ea vel ex ea deſtinationem: ſed obligationis & præſtationis limitationem & aſſignationem ſuper re conceſſa & conſequenter hypothecam, etiam ſi aliter non exprimatur.

* Emphyteutica res hypothecata eſt pro canone.

23. Sed quid ſi non fiat conceſſio rei ad reditum, ſed dominus rei donat aut vendit ſuper tali re ſua, vel ex tali re ſua? Et invenio quod Hoſtienſis *in ſumma tit. de locato §. qua actio. ad fi.* Speculator in *tit. de loca. §. nunc aliqua. verſ.* 86. Joan. Fab. in §. *item*

Digitized by Google

*Serviana col. ult. inſtit. de actio.* Guida Pap. *Dec. Delph.* 432. *in fin.* diſtinguunt an præſtatio ſit ad certum tempus, ut tunc non ſit res hypothecata. Secus in penſione perpetua, ſed eorum diſtinctio confunditur per text. apertum in *l. ult. ff. de contrah. & vend.* ubi nulla fit mentio quod præſtatio ſit temporalis vel perſonalis. Sed textus generaliter loquitur, & potius ſentit de præſtatione reali ſucceſſiva & perpetua, in quantum loquitur de promiſſione annua pro prædiis alienis quæ perpetuo manent, & quod notant gloſſ. Bart. Lancelo. Dec. in *l. Caius de annu. leg.* Et quod diſtinctè perſonalis actio non ſequatur ſingularem ſucceſſorem, nec paſſivè, ut in d. *l. ult. §. ult.* nec activè tenet Lancelo. Deci. in *l. liberto. in princ. de annuis lega. poſt* Ang. Peru. in *l. non ſolum §. morte. de operis novi nuntia.* ubi tenet quod ſi promiſiſti mihi ædificare domum in prædio meo, & ego alienavi prædium in Sempronium, tu es liberatus. Multa ex aliis Doctoribus ſparſim dicta huc prolixè colligi poſſent.

24. Sed breviter dico nunquam tam nudam verborum (in quibus Doctores velut in aqua hærent) differentiam inſpiciendam eſſe, quàm mentem, & veriſimilem contrahentium vel diſpoſitionis intentionem: unde ſi ex forma contractus appareat partes voluiſſe reditum conventum limitare & aſſignare per modum taxationis & ſpecialis aſſignationis ſuper certo fundo, prout ſatis apparet ex forma donationis, vel venditionis certi reditus ſuper certo fundo ſpecialiter nominato: in qua præſens quæſtio ſuprà *nu.* 10. *in princ.* formata eſt, & tunc certum eſt ſuper eo inductum eſſe hypothecam etiam ſpecialem, etiam ad effectus conſuetudinum, de quibus infrà §. 59. 60. 70. & 191. ſive reditus ſit perpetuus, ſive temporalis, ſive dictum ſit in fundo vel ſuper fundo, quamvis Alc. in *d. §. pignus in l. plebs de verb. ſignif.* & communiter cæteri Doctores in his nudis verbis differentiam ſtatuant: & moveor quia aſſignatio & taxatio rei tantumdem omnino aut plus habet energiæ quàm adverbium ſuper, de quo Doctores non dubitant.

25. Si verò non appareat de tali ſpeciali & limitata aſſignatione, ſed incipitur à promiſſione legati, vel conſtitutione certi reditus in genere, poſtea dicitur quod ſolvetur vel capietur de fructibus talis fundi, vel talis ditionis, & ex hoc ſolo non eſt inducta hypotheca: videtur enim dictum cauſa deſignandæ ſolutionis, & non cauſa inducendæ novæ diſpoſitionis, *l. quidam in teſtamento. in princ. de leg.* 1. & in dubio quod minus eſt, accipitur *leg. ſemper in obſcuris de regul. juris.*

26. Fateor quod in legato ineſt hypotheca generalis legalis de qua in *l. 1. C. communia de leg. §. noſtra autem inſtit. eo.* Sed ea non eſt niſi de rebus teſtatoris, & diviſa atque diviſibilis eſt, ut & ipſa actio perſonalis ex teſtamento, *d. l in fin.* & dixi in *tract. divid. & indiv. qu.* 4. *nu.* 128. Nos autem de conventionali, & ſpeciali hypotheca quærimus.

Pariter ſi contractus factus eſt coram notario, ineſt clauſula generalis hypothecæ conſueta apponi: ſed niſi aliud concurrat, non ſequitur eſſe ſpecialem hypothecam maximè ad effectus, de quibus infra §. 59. 60. 70. & 191. Ex quibus liquet hanc quæſtionem non eſſe inutilem etiam in locis ubi per conſuetudinem expreſsè cavetur res cenſuales eſſe his juribus hypothecatas domino directo, ut Trecis §. 52. *in fin.* Senonis *in veteri.* §. 234. *& in nova* §. 237. *& aliis pleriſque.*

## §. * LXXV.

SI le proprietaire ſaiſi s'oppoſe à la ſaiſie, il doit avoir main-levée par proviſion en conſignant trois années du cens.

## EPITOME GLOSS. I. §. LXXVII.

1. *Laudimia dicuntur à laudando authore, & in cenſu non ſunt pars pretii ut in feudo.* 2.
3. *Venditor nullo modo tenetur domino cenſuali, aliud in feudis.*
4. *Laudimia ſunt genus, ventæ ſpecies.*
5. *Varietas conſuetudinum.* 8.
6. Venteroles, reventons.
7. *Cenſualia prædia, ut feuda, ſunt patrimonialia nec ſubjecta laudimiis in toto Regno, ſed tantum ubi cavetur.* 11.
9. *Conſuetudo Artheſiana durior aliis.*
10. *Ubi conſuetudo non exprimit quantitatem laudimiorum, intelliguntur ad ratam unciæ pretii.*
12. *Relevia cari pretii quam odioſa.* 23. 25.
13. *Veritas & ejus probatio non eſt occultanda.*
14. *Alternativa non concludit certum.*
15. *Conſuetudinis ſcriptæ vel ſtatuti metus terribilis, nec jura particularia dominorum debent titulo conſuetudinis armari.* 18. 20. 31. 32.
16. *Inſolita ſervitia & exorbitantia onera præſumuntur per vim extorta.*
17. *Nec currit præſcriptio.*
19. *Conſuetudo non eſt jus ſingulorum, ſed totius univerſi.*
21. *A ſtatuto facto contra certam perſonam poteſt appellari.*
22. *Debitor tenetur recognoſcere debitum ſub inſtrumento probante, ſed non cum guarentigia.*
24. *Labor & impenſa non debent authori damno eſſe.*
26. *Favor ædificiorum urbanorum.*
27. *Favore publico & religionis cogitur quis vendere.*
28. *Et favore ædificiorum urbanorum.*
29. *Et favore pacis.*
30. *Sed privati non habent actionem niſi decreto facto.*



Digitized by Google

33. *Multa relevia unius anni non debent fructus anni excedere, vel unicum exigendum.*

34. *Pretium venditori dandum duntaxat ad metienda hæc laudimia attenditur, non reliqui ſumptus.*

35. *Quomodo intelligendum quod onera ſint pars pretii.*

§. LXXVI.

PAr ladite couſtume les droits de vente dûs au ſeigneur cenſier ſont de douze deniers un denier : qui eſt pour chacun franc ſeize deniers pariſis.

1. HIc textus nihil aliud facit, quàm taxare laudimia cenſualia ad duodecimam partem pretii, & ſic alia expoſitione non indiget: non enim dicit textus quod debeatur domino pars certa pretii, *ut in feud. ſuprà* §. 33. ſed quod pro duodecimo quoque denario debetur unus denarius laudativi nomine. Et nota quod quamvis verbum * *Laudimium*, ſit de ſe vox generalis ad omne id quod domino directo ſolvitur in renovatione inveſtituræ, ſic etiam relevia feudalia, & quas vocant ventas tam in re feudali quàm cenſuali, ut apertè conſuetudo Pictavienſis §. 14. & id etiam quod pro ſaiſina penditur, infrà 78. §. comprehendit, à laudando id eſt nominando & agnoſcendo authore ſeu domino directo, Laudimia dicta, ut inquit Budæus in *l. Herennius de evictio.* quod etiam veteres noſtri legum & canonum profeſſores tradiderunt, ut Oldra. *qu.* 34. Joan. And. in *addit. tit. de loca.* §. *nunc aliqua. ver.* 72. Alciat. verò *parergon. lib.* 1. *cap.* 45. *in fin.* dicit laudimium & latinius * laudativum. Tamen apud nos crebrior uſus loquendi non vocat laudativa, ſive laudimia niſi in cenſu in caſum venditionis, in feudo autem quamvis re ipſa ſit gravius laudativum & durior ſervitus, nullo certo nomine, ſed nuda periphraſi utuntur, *Le denier quint, & requint*, hoc eſt quintus denarius & ſubquintus, ut patet in noſtra & cæteris conſuetudinibus.

* Laudimium quid & unde.

* Laudativum.

2. Et nota differentiam inter * laudativum feudi & cenſus in caſu venditionis: quia laudativum feudi eſt verè pars pretii, ſed laudativum cenſus nullo modo pars pretii, ſed ad certam quotam pretii limitatur. Patet, quia in feudo venditor ipſe tenetur quintum pretii ſolvere domino, & ab hoc exonerare emptorem: poteſt etiam venditor ſi totum pretium receperit, rectà conveniri à domino, quin etiam emptor poteſt ab initio tempore ſolutionis deducere venditori quintum pretii & illud retinere ſolvendum domino, ut ſuprà §. 33. *& ibi not. quæſt.* 2. *num.* 6. & ſic verè capitur & defalcatur de corpore & ſubſtantia pretii, & hoc neceſſario important hæc verba, quintus denarius, & hinc eſt quod in feudo non ſolet vocari laudativum ſeu laudimium: ſed ut nuper dixi, nuda periphraſi utuntur, *le quint denier*: quia *ut diximus ſuprà* §. 33. *num.* 7. omnia laudativa vel laudimia & gabellæ ſolvi debent per emptorem ſive novum acquiſitorem rei moventis à domino qui laudandus eſt à novo acquiſitore, cujus oppoſitum eſt in quinto denario feudi.

* Laudativum feudi differt à laudativo cenſus.

3. Quod autem laudativum cenſus nullo modo ſit pars pretii, patet: quia emptor fundi cenſualis tenetur integrum pretium conventum ſolvere, nec poteſt laudativi nomine quicquam defalcare venditori, nec habet dominus ullam actionem ad hoc contra venditorem qui totum pretium receperit, ſed ſolus emptor tenetur de ſuo ſolvere, ut infrà §. 78. ergo non eſt pars pretii, ſed alia & ſeparata ſumma à pretio. Verum eſt quod taxatio & determinatio quantitatis refertur ad certam quotam, videlicet duodecimam partem pretii, & ſic non eſt pars pretii, ſed aſcendit tantum quantum unica uncia totius pretii, & ſic longè infrà dimidiam ejus quod plus duplo penditur in feudo, in quo duæ unciæ & quinta pars duarum unciarum totius pretii, & ſic ferè duæ unciæ cum dimidia defalcantur & ſolvuntur patrono, *ut ſuprà* §. 33. *num.* 6.

4. Nunc retento communi uſu loquendi laudimiorum, videlicet pro eo quod domino cenſuali debetur occaſione venditionis rei cenſuariæ, notandum ad declarationem variorum terminorum & conſuetudinum, quòd vulgo feruntur duo principales termini, videlicet, *lods* * *& ventes*, ſeu laudimia & ventæ, quaſi ex diverſitate nominum diverſa ſint jura, tamen in veritate non ſunt niſi unum jus, videlicet laudativum, ut etiam ſentit Joan. Faber qui horum verborum meminit. *inſtit. de empt. & vendit. in princip.* & apertè teſtatur conſuetudo Stampenſis hoc *tit.* §. 48. nuper auſpiciis illuſtrium virorum è ſupremo Senatu noſtro ſelectorum, Dom. Chriſtophori Thuani præſidis, Bartholomæi Fayi, & Jacobi Violæi ſenatorum integerrimorum redacta, quæ ab antiquo conſuetudini Pariſienſi ferè in omnibus conformis fuit. Si quis tamen ad vivum ſingula vel minima excutere velit, propriè differunt ſicut genus & ſpecies. Laudimia enim vulgò, *lods*, ſunt genus: & propriè complectuntur quicquid propter venditionem aut aliam alienationem laudativi nomine domino directo debetur. Sunt enim quædam ſed raræ conſuetudines in quibus etiam de permutatione, in quibuſdam etiam de omni commutatione debetur laudimium pro rata æſtimationis rei, de quibus infrà §. 78. *gloſſ.* 2. *in fin.* Ventæ autem ſpecialiter ſunt, quod in caſum venditionis debetur.

* Lods & ventes.

5. Sed hæc differentia quæ ex proprietate & ethymo verbi naſcitur, ſæpè etiam in pleriſque conſuetudinibus ex abuſu vulgi confunditur: adeò ut in quibuſdam locis etiam ex eodem contractu venditionis dicant deberi, *lods & ventes*, tanquam (non ſine abſurdo) duo jura ſpecie & æquè principaliter diſtincta copulativè debita, ſed diverſo modo. Primo modo altera à venditore, altera ab emptore: ſecundo modo utraque ab emptore, ut de primo modo in conſuetudine Meldunenſi §. 117. ubi quod abſurdius eſt, dicitur venditorem teneri quantum duodecima pars eſt pretii ſolvere, *pour les lods*, id eſt, pro laudimiis vel laudativo, & emptorem alteram duodecimam pro ventis, quum potius eſſe deberet è converſo, videlicet quod venditor ſolveret ventas, emptor autem laudimia, quia ipſe & non venditor debet laudare & agnoſcere dominum, prout etiam rectiùs loquendo diſponunt conſuetudo Senonenſis §. 222. in antiqua: ſed nunc in nova, §. 226. Trecenſis §. 52. Secundo verò modo, ut conſuetudo Aurelianenſis §. 177. de Lorris, *eod. tit.* §. 4. volunt ipſum emptorem teneri ſolvere quantum una duodecima pretii, *pour les lods*, id eſt pro laudimiis, rurſus alteram duodecimam pro ventis, & ſic in effectu duas uncias ſive quantum valet ſexta pars totius pretii.

6. Et dicto verbo, *ventes*, oritur diminutivum, * *venterolles*, ſeu *reventons*, quod ad ſimilitudinem ſubquinti feudalis tunc demum habet locum, quando venditor tenebatur ad alteram ventam ſeu laudimium, & paciſcitur de certo pretio franco, utque emptor utriuſque ventæ onus ſuſcipiat, ut in dicta conſuetudine Meldunenſi §. 122. Sylvanectenſi §. 236. Claromontenſi §. 115. & in ſimili conſuetudine, quia hoc cavetur: alioquin etiam ſi venditor totum onus rejiciat in emptorem emendo certo franco pretio: non tamen debet augeri quantitas laudativi, prout etiam non augeri diſponit conſuetudo comitatus Drocarum quæ Carnotenſi continuatur §. 129. ſed etiamſi conſuetudo non neget augeri: ſatis eſt quod expreſſim non diſponit de augmento vel duplicatione laudimii.

* Venterolles.

7. Quia, ut ſæpe diximus, prædia * cenſualia ſicut & feuda ſunt patrimonialia nec ſubſunt ſervituti, niſi quatenus de conſuetudine loci vel ſpeciali pacto inveſtituræ apparet. Hinc quod obiter ſcripſit Joan. Faber *inſtitut. de empt. & vendit. in princip.* de conſuetudine

* Prædia cenſualia ſunt patrimonialia.

Digitized by Google

ne Regni Franciæ deberi ventas domino cenſuali in caſu venditionis, non generaliter, ſed ut plurimum, non de generali, ſed de frequentiori conſuetudine Regni debet intelligi, prout nec Joan. Faber dicit talem eſſe conſuetudinem generalem. Sunt enim plura quamvis pauca præ aliis loca & præfecturæ in Regno, in quibus domini cenſuales non ſunt fundati de conſuetudine, nec aliquo jure publico aut conſuetudinario in perceptione laudimiorum, ſed ſolum in jure privato & titulo particulari, ut in Ducatu & Comitatu Burgundiæ in tit. *des cenſes* §. 1. & in conſuetudine Calvimontis. §. 57.

8. Quibus autem in locis fundantur in conſuetudine loci, id non uno, ſed perquam vario & difformi modo contingit. Aliæ enim conſuetudines de laudimiis in ſe, ſed non de certa quantitate diſponunt, ut Meldunenſis §. 198. cum tribus ſequentibus. Conſuetudo Arverniæ, tit. *des achapts, lots & ventes*, per tot. Cæteræ ut plurimum etiam de certa quantitate diſponunt, ſed difformiter. Aliæ duplices ventas ſive ad duas uncias ſeu ſextam partem pretii, nunc partim à venditore, partim ab emptore æqualiter, ut Conſuetudo Comitatus Drocarum quæ Carnotenſi ſubjungitur §. 149. & Trecenſis §. 52. nunc à ſolo emptore dependi volunt, ut Pictavienſis §. 14. Quandoque non exprimunt à quo, ut Borbonenſis §. 395. Engoliſmenſis §. 12. Aliæ etiam chirothecas aut congium vini addunt: aliæ ſimplices & unicas ventas venditori ipſi imponunt, ut Sylvanectenſis §. 236. Claromontenſis §. 115. aliæ ſoli emptori, ut hîc * vel acquiſitori, ut Turonenſis tit. *des rachapts* §. 17. quod eſt regulare quando conſuetudo non exprimit à quo debeant ſolvi. Multæ ſe referunt ad titulos vel uſus particulares, ut Senonenſis tam vetus quam nova. §. 21. & 226. Meldunenſis. §. 117. Aurelianenſis §. 107. De Lorris, *eo. tit.* §. 4.

*Laudimia in dubio ſolvenda per emptorem.

6. Unica eſt localis conſuetudo cæteris durior quæ tam in feudo quàm in cenſu: tam in permutatione quam in venditione & alia tranſlatione ſemper imponit quintum pretii vel æſtimationis rei, ut Atheſienſis. §. 19. Sed major pars conſuetudinum noſtræ conformatur, ut hîc, ut unicæ tantum ventæ in caſum venditionis debeantur, videlicet quantum unica uncia totius pretii, ut patet in conſuetudine Carnotenſi. §. 48. Turonenſi. tit. *des rachapts & ventes*. §. 15. Bleſenſi. §. 115. Nivernenſi. *eod. tit.* §. 2. Bituricenſi *de conſuetudine feudi & cenſus.* §. 18. Sylvanectenſi. 135. Claromontenſi. §. 115. Valeſiana. §. 13. & cæteris quas omitto.

10. Ex quibus patet quod in hoc regno frequentior & receptior uſus laudimiorum in cenſu eſt ad ratam unicæ unciæ pretii, & in caſum venditionis dumtaxat: rariſſimè enim uſitantur in cæteris alienationibus. Unde corollariè infero quod in * locis in quibus conſuetudo dicit deberi laudimia non expreſſa quantitate, debet intelligi ad ratam unius unciæ ſeu duodecimæ partis preti (niſi de alia communi obſervantia aut modo utendi probetur) cum hic ſit uſitatior & mitior modus. *argumento l. illud uſitatiſſimum, de excuſ. tutor. cap. ſopita. cap. ſuper eod. de cenſibus.*

*Laudimia in dubio, quæ & quota debeantur.

11. Ex prædictis concluditur dominos cenſuales, & idem de feudalibus, non habere intentionem fundatam in aliquibus laudimiis aut releviis, niſi quatenus conſuetudinibus locorum cavetur, aut titulo vel jure particulari probatur, & pluribus in locis libera ſunt, *ut ſupra* §. 23. *nu.* 3. & quemadmodum in feudo ſuprà §. 12. *ad fin.* ita & in cenſu loci ſervientis conſuetudo attenditur, *ut infrà eod. num.* 36.

12. Circa hæc magno molimine agitata fuit ardua quæſtio in qua conſului, & opinio mea ſupremi hujus Senatus areſto confirmata fuit. In conſuetudine Bleſenſi quoties res cenſualis mutat manum per obitum ſive in linea directa, ſive in collaterali, ſimplicia relevia debentur ad ratam duplicati cenſus: ut ſi denarius annuatim pro cenſu debeatur, mortuo cenſuario ejus filius vel alius hæres ſolvet duos denarios pro relevio. Accedit quod plura monaſteria & alii locorum domini conceſſerunt multa prædia in cenſum ad onus laudimiorum conſuetorum in caſum venditionis & ad onus quod in omni mutatione per obitum loco relevii conſueti ſimplicis ſolveretur duodecima pars æſtimationis ipſius rei pro relevio, & ejuſmodi relevium * propter oneris gravitatem vulgo vocant relevium cari pretii. Et ſub hoc prætextu in publica redactione dictarum conſuetudinum plures Abbates & locorum domini volebant iſtud relevium in conſuetudinem referri, videlicet in §. 109. addendo in dicta conſuetudine quoſdam eſſe cenſus ad onus cari pretii tam in laudimiis quam in releviis: quoſdam vero cenſus ad ratam ſimplicium laudimiorum. Tertius ordo (quem ſtatum tertium vocant) interceſſit allegando nullam eſſe conſuetudinem releviorum cari pretii, ſed ſolùm releviorum ſimplicium: quo non obſtante commiſſarii ſuper redactione conſuetudinis Bleſenſis à Rege deputati ſtatuerunt quod illud remaneret ſcriptum pro conſuetudine, hoc eſt tanquam jus conſuetudinarium: tertius ordo ad ſupremam hanc Curiam appellavit.

*Relevia cari pretii.

13. Conſului juſtam & proſequendam appellationem: prima tamen facie videbantur appellantes non habere gravamen nec probabile intereſſe: primo quia dicti §. 109. maximè in clauſula ſecunda & controverſa, verba ſunt recitativa & enunciativa, & enunciatum erat verum, quia in confeſſo tunc erant & ſunt in comitatu Bleſenſi multa prædia cenſualia relevio cari pretii obnoxia: narratio autem veritatis nullam infert injuriam nec gravamen, imò non eſt ferendum veritatem occultari *cle. ſæpe. §. citationem de verb. ſignific. l. 1. §. 1. ff. ad l. Corn. de fal. cap. 1. in fin. de controver. inter dominum & vaſſal. de inveſtit. in uſibus feudo.* Secundo, quia non dicitur ſimpliciter relevia eſſe cari pretii, ſed alternativè & confusè quædam eſſe cari pretii: quædam vero talia qualia, hoc eſt ſimplicia vel communia: & ſic per hoc non fit melior dominorum conditio nec deterior cenſuariorum.

14. Diſpoſitio enim alternativa non concludit ad certum, *l. multis rationibus*, & ibi Bald. *C. de liberali cauſa. l. matrem. C. de probat. cap. in præſentia. eod. tit.* Et ſic etiamſi maximè totus ille §. remaneret in formam & vim conſuetudinis receptus: nihilo magis eſt fundata intentio dominorum ad relevia cari pretii niſi ſpecialiter probent ea ſibi deberi, alioquin in dubio non præſumuntur niſi minora & ſimplicia relevia. *l. ſemper in obſcuris. ff. de reg. jur.* Facit *l. plerumque, ff. de jure dotium.* Sed hoc ſpecialiter probato exigi poſſunt, etiam ſi illud eraſum eſſet è libro conſuetudinario, Et ſic inſertio in librum conſuetudinarium nihil operatur niſi fortè ſublationem vanæ dubitationis, ne quis arbitretur iſtud ſpeciale jus à conſuetudine reprobatum & omne aliud onus abrogatum: quemadmodum in ſimili de jure exigendi relevia in omni feudorum mutatione more Vulquecini ſuprà §. 2. *gloſſ. ult. num.* 2. *in fin.*

15. Quibus non obſtantibus, cenſeo appellantes probabile & juſtum habere intereſſe ex eo maximè quod præfati commiſſarii ordinarunt quod dicta clauſula reneret pro conſuetudine. Ratio eſt quia * conſuetudinis ſcriptæ vel ſtatuti metus eſt terribilis, inquit Bald. in *l. omnem ad fin. C. ad Tertyl.* not. Joan. de Imol. in *l. creditor in fin. princ. ff. de ſolutio.* Franc. Ripa. in *repetit. cap. cum M. Ferrarienſis. num.* 180. *de conſtit.* Accedit etiam metus & impreſſio dominorum & potentiorum quibus pauperes cenſuarii & ſubditi pares eſſe non poſſunt, *l. quia etiam, in princ. ff. de alien. judicii mutandi cauſa facta*, & maximè ruſtici habentes dominos milites huic injuriæ obnoxii ſunt, ut ad hæc & ſimilia onera indebitè ſeſe ſubjiciant ut à vexatione & deprædatione militum commeantium tantiſper eximantur.

* Conſuetudo metû inducit.

16. Hinc eſt quod * inſolita ſervitia & exorbitantia

* Inſolita onera præſumuntur extorta.

Digitized by Google

onera (quale iſtud eſt) præſumantur à dominis per metum extorta ſecundum Joa. Andr. in *cap. 1. de præſcript. in 6. in novel.* quem ibi ſequuntur Geminia *col.* 1. Phil. Franc. *col.* 3. Idem tenet Bald. *de pace Conſtantiæ. §. pactiones.* Ubi ſubdit quod contra potentes præſumitur præſertim erga ruſticos, *l. qui per potentiam, de omni agro deſer. l. 2. ibi. & qui ſub quocumque prætextu publici muneris poſſunt eſſe terribiles ruſticano cuipiam, C. ne ruſtici ad ullum obſequium devocent. lib.* 11. *l. 1. C. de fund. limitroph. lib.* 10. *l. nolumus, in fin. C. de teſtam.* Hinc etiam ait Bald. in *cap. unico in princ. quali. debe. jurare vaſſal. domino feudali in uſibus feudo.* quod nova juramenta præſumuntur extorta & impreſſiva.

17. Idem ante eos ſcripſit Innoc. de prælatis ſervilia gravamina exigentibus à ſubditis: quod præſumuntur ſubditi potius ex timore quam ex debito præſtare, ideo non currit præſcriptio. 1. *q.* 1. *cap. nullus* 10. *qu.* 3. quia cognovimus, ita Innoc. in *cap. ſi diligenti. collat. ultima, de præſcript.* quem ſequitur Lucas de Penna in *l. hac lege. de aquaductu. lib.* 11. C. Idem voluit Joa. Faber ubi potens eſt uſus ſuper non potente & maximè quando arreſtabat & ſine cauſæ cognitione prehendi & pignorari faciebat, quod præſumatur violentia. Ita Joan. Faber *§. æquè ſi agat. col.* 11. *verſic. illud autem notandum, inſtit. de actio.* Facit quod not. Joan. Faber in *§. ult. in princip. inſtit. quibus mod. teſtam. infirmentur.* Idem ſequitur Marti. Laudanus in *tract. de pr. §.* 95. Alex. ad Bart. in *l.* 1. *§. quæ onerandæ: quarum rerum actio non datur.* Franc. Aret. *conſ.* 14. *viſo & diligenter. col.* 9. *num.* 16. Guid. Pap. *conſ.* 1. *col.* 4. *num.* 7. *conſi.* 65. *col.* 1. *conſ.* 91. *col.* 2. *conſi.* 118. *col.* 8. *conſi.* 150. *col.* 2. Jaſon, in *l. teſtamentum, in fin. de teſtamen.* Jacobi in *tract. feud. in ver. cum mero mixto imperio. col.* 4. *ver. addit. in ver. qui quidem inveſtiti præſtiter. juram. fidelit. col.* 1. *& in tract. de homagi. col.* 8. Matth. de Afflict. *ſuper conſtitut. Neapolit. lib.* 2. *tit.* 35. *col.* 4. *num.* 10. *Anto. Rubeus conſi.* 11. *ad fin.* Nicol. Boër. *Deciſi. Burdegal.* 125. *col. ult.* Steph. Bertr. *conſi.* 1. *col.* 5. *num.* 20. *lib.* 3. in impreſſis per Simonem Vincentium.

18. Cùm igitur domini ſatis per potentiam ſuſpecti ſint ad exigendum gravia hæc relevia cari pretii etiam à non debentibus: non debent publica conſuetudinis authoritate armari. Longè enim fortius eſt jus & potentior ſervitus quæ competit ex conſuetudine, quàm quæ pactis privatorum, ut tradit Bald. in *tit. de pace Conſtantiæ §. amplius, ſuper verſic. ſalvo jure aquæ labentis,* quem ſequitur Cæpola. in *tracta. de ſervit. ruſt. ſervit. ruſt. de ſervitute aquæ ductus, col.* 1. *in fin.* Jaſo. *conſi.* 84. *col.* 3. *lib.* 3. Cùm igitur iſtud jus cari relevii in rei veritate ſit jus privatum, licet jurium dominicalium acceſſorium, non conſuetudinarium nec in vim alicujus juris conſuetudinarii contra incolas urbis, & Comitatus Bleſenſis debitum: ſed ſolum in vim inveſtituræ aut pactionis privatæ, vel legitimæ & non vitioſæ præſcriptionis contra particulariter obligatos & ex titulo particulari dumtaxat, non debet in conſuetudinem deſultare, nec inter capita generalis conſuetudinis & in vim publicæ conſtitutionis homologandæ deſcribi.

19. Et quamvis etiamſi ibi deſcribatur non ſtatim efficitur jus verè conſuetudinarium, ut ſupra *eod. num.* 13. *dictum eſt*, ſed ipſa remaneat jus privatum, quia conſuetudo propriè non eſt jus formatum privato competens, quale eſt iſtud relevium: ſed eſt lex generalis in communi diſponens, & omnibus non certæ perſonæ vel ſingulis quibuſdam acquirens, ut not. *gloſſ. ult.* Joan. Andr. Anth. Butri. Panorm. in *cap. ult. de conſuet.*

20. Tamen ſatis eſt quod ex eo quod enuntiaretur & deſcriberetur in conſuetudine, augeretur audacia potentum. & magis intimidarentur tenuiores quibus quantò magis injuriis obnoxii ſunt, tantò amplius cavendum eſt: quibus non parum conſulitur eradendo dictam clauſulam à libro conſuetudinario, quoniam hoc facto non erit tam proclive illaqueare cenſuarium prætextu unius recognitionis extortæ vel obligationis circumvicinorum, atque ſi etiam conſuetudinis homologatæ, (quæ non requirit titulum) metus accederet.

21. Facit quod ſi fiat ſtatutum vel conſtitutio contra * certam perſonam, poteſt appellari *l.* 1. *§. ſolent quando appellat. ſit. l.* 1. *l. qui gravatus, Cod. de cenſibus lib.* 11. Imò etiam ſi ſtatutum vel conſtitutio fieret verbis generalibus: ſi tamen probabiliter appareat quod fiat in odium certæ perſonæ, poterit appellare vel exceptionem doli contra ſtatutum opponere. Text. in *l. in fin. de doli mali except.* not. Bart. *l. ult. col.* 1. *de appellat. recip. in l. omnes populi in l. ult. quæſt. quinta & principalis de juſt. & jure.* Ang. Alex. *l.* 2. *quod quiſque juris.* Panorm. in *rubr. extra de conſtit.* Jaſo. *l.* 1. *col.* 1. *de legibus & in conſil.* 120. *in fin. lib.* 4. prout hic clarum eſt quod dicta relevia quæ non ſunt jus conſuetudinarium, non inferuntur in conſuetudine pro jure communi loci, ſed in favorem quorumdam potentiorum, & id in gravamen & intimidationem quorumdam particularium contra quos prætenduntur, & ſic juſtè à redactione conſuetudinis appellare potuerunt.

* A ſtatuto contra certam perſonam facto poteſt appellari, vel ei doli exceptio objici.

22. Rurſus facit quod quamvis debitor poſſit cogi ad faciendum creditori inſtrumentum debiti authenticum & in forma probante: non tamen cogi poteſt facere inſtrumentum habens prætextum guarentigiæ, cujus vigore poterit incipi ab executione, quia per hoc magis aſtringeretur & in duriorem incideret conditionem. Ita formaliter decidit Ang. in *lege pupilius, in princ. ff. de novat. in l. omnibus. in fin. ff. de judic.* Fac. doctrina Bart. in *l. ſi finita. §. eleganter. collat.* 2. *verſic. tunc ſi vellem petere, ibi, & ſic plus peto, & ibi, ad probationem tantum, non ut aliquid addatur, ff. de dam. infect.* & ibi Alexand. *col.* 8. *& collat. ſi. Facit not. ſuprà §.* 51. *gloſſ.* 3. *num.* 10. Sed certè hoc ultimum non procedit, niſi ſicut in terminis juris dicitur in *l. ſi reus paratus, de procurat. in l. ſi debitori. de judic. in l. eſt judicatum, ff. judic. ſol.* quod agnoſcens debitum non cogitur judicium ſuſcipere: id eſt graviores ſumptus & periculum ſportularum & carceris, quod præfati Doctores non intellexerunt. Sed non ſequitur quin bonam fidem teneatur agnoſcere, etiam ſub guarentigia, quia fidem ſervando non gravabitur, & ita practicatur: & jam abiit in proverbium etiam ruſticorum, quod qui vult benè ſolvere non detrectat ſe benè obligare.

23. Sed hic alia durior ratio eſt, & maximè attenta, tum qualitate hujus cari relevii quod eſt extraordinarium, graviſſimum & exorbitans ab omnibus generalibus & particularibus conſuetudinibus Regni: nullibi enim reperitur niſi in quibuſdam domibus & prædiis urbis & Comitatus Bleſenſis. Tum attenta quantitate & exceſſu penè intolerabili: aſcendit enim circiter uſque ad valorem fructuum duorum annorum rei cenſuariæ, ut cuilibet rectè ſupputanti liquet per notata in *Authent. perpetua in gloſſ. ult. C. de ſacroſ. eccleſ. & infra §.* 57. & quæ ſcripſi *in tract. uſura. qu.* 5. *nu.* 113. *cum ſeq.* Tum quia nedum æſtimatur nudum & incultum fortè ſolum ad hoc oneris conceſſum, nedum parvæ & conſuetæ, ſed etiam magnæ meliorationes à cenſuario factæ, puta ingens ædificium magnis ſumptibus ſuperſtructum, ut non modò ſoli, ſed etiam ædificii duodecima pars etiam per filium vel alium quemcumque hæredem in qualibet mutatione per obitum ſolvenda ſit, præter ordinaria cenſus onera, quæ ſunt annuus canon & laudimia in caſum venditionis.

24. Et ſic cenſuario diligentia ſua, labor & impenſa, damnum & gravamen afferunt, contra *l. ult. C. de alluvio. & palud. l. ſi quis authoritate, de omni agro deſerto. l. in his,* & ibi Bart. Joan. de Platea. de *præd. omnibus rebus navicula. lib.* 11.

25. Fortiùs

Digitized by Google

25. Fortiùs quàm iſtud ſit contra æquitatem & mentem juris clarè oſtenditur *per text. in l. ult. verſic. & ne avaritia. C. de jure emphyt.* ubi ſupra mille annos lex abhorrens avaritiam dominorum directorum, qui in renovationibus inveſtiturarum emphyteuſeôn maximam molem pecuniarum efflagitabant, prohibuit eos ultra * quinquageſimam partem pretii vel æſtimationis rei quæ ad aliam perſonam transfertur, accipere. Et ſi tunc temporis contractus cenſuales privatorum fuiſſent in uſu ſub imperio Juſtiniani, idem & in his eadem ratione ſtatuiſſet. Quorſum igitur evadet avaritia eorum qui non contenti etiam unciam pretii (quæ eſt quadruplum & ultra plus quàm quinquageſima) accipere ex conſuetudine generali, quando res alii venditur: tantumdem volunt exigere in omni mutatione, etiam quæ fit per legitimum ſucceſſorem, à patre in filium & linea deſcendenti? Certè non poteſt negari quin iſtud ſit duriſſimum & ab omni æquitate & mente juris exorbitans.

* In renovatione emphyteuſeos, nec ultra quinquageſimã pretii exigi oportet.

26. Præterea iſtud eſt contra bonum publicum reſpectu domorum quæ plurimæ cenſuariæ ſunt in inſigni & clariſſima urbe * Bleſenſi ad Ligerim loco amœniſſimo & undecumque fertiliſſimo, aëreque perquam ſalubri ſita, ubi metu horum releviorum multi civium domorum ſuarum inſtaurationem & ampliationem negligent. Atqui non modo publica ipſa utilitas, ſed etiam publicus decor & favor * ædificiorum præfertur juribus privatorum, *l. 2. l. ſi quis poſt hanc. C. de ædific. privatis, l. ult. ff. ne quid in loco publico. l. gemma ad exhib. l. prætor ait. §. hoc interdum. de oper. no. nuntiat.*

* Urbs Bleſenſis.

* Ædificiorum favor.

27. Ex quibus etiam dici poſſet quod attinet ad ipſam urbem & ſuburbia dumtaxat, ſi tamen dicta ſuburbia ampliari Reipublicæ expediat, præfatos dominos poſſe compelli ad patiendum redemptionem vel aliam juſtam, puta ſtatæ annuæ penſionis commutationem dicti relevii cari pretii, & hoc favore publico & ne urbs deformetur ruinis, aut vilibus & parvis ædificiis & rarius habitetur, ſed ut decoretur magnis & latis ædificiis commodiùs & ampliùs frequentetur. Per text. in *l. ſi quis ſepulchrum in princip.* ibi, *Præſes etiam compellere debet juſto pretio. de religio. & ſump. funer.* ubi quis cogitur vendere non favore privati, ſed favore religionis. Et idem favore libertatis, *l. 1. &* ibi Bald. *C. de communi ſervo manumiſſ.* Idem favore Reipublicæ & ubicumque verſatur utilitas publica. *l. 2. ſunt qui putant, ne quid in loco publico. l. ſi locus in fin. quemadmod. ſervit. amit. l. 2. C. in quibus cauſ. ſervi pro præmio libertat. accip. l. Cornel. ad Syllanianum, l. item ſi verberatum §. 1. de rei vendic. l. Lucius, de evict.*

28. Et ſpecialiter favore ædificiorum, *l. ſi ut proponis. C. de ædific. priva.* Nota. Guillielm. Cune. Alber. Floria. in *d. l. ſi quis ſepulchrum in princip.* Fabia. de monte Sanct. Savini. in *tract. de emptio. & vendit. in 3. quæſt. 19. fallentia 2.* Hinc decidit Oldrad. in *conſ.* 161, *col penult.* quod propter publicam utilitatem poteſt cogi dominus vendere fundum in quo erigantur furcæ patibulares. Idem ejus compilator Joann. Andr. *in additio. ad* Specul. in *rubrica de execut. ſententia in fin. ſequitur* Alexand. in *l. 2. in princip. ſolut. matrim.* Adde omnes ſcribentes in *l. 1. & l. 2. in princip. ſolut. matrim.* Imola in *cap. Apoſtolica in princ. de donat.* Cæpola in *tract. ſervi. urbano cap. ult.* Antho. Rubeus in *conſil.* 92.

29. Facit quod pro pace vel alia publica utilitate poteſt princeps, caſtrum, fundum vel rem privati compenſatione data auferre, *d. l. item ſi verberatum, & l. Lucius.* Imol. in *cap. qui in eccleſiarum*, ubi latè Canoniſtæ *de conſtitut. cap. in noſtra. de injur. & damno dato.* Andr. Iſern. *cap. unico. quæ ſint regalia collat. 10. in uſibus feudo.* Bart. in *proœmio. ff. & in l. quocumque ad fin. C. de fide inſtr. & jure haſtæ fiſc. lib. 10.* Bald. *l. quicumque, col. ult. C. de ſervis fugit. in l. conventionum. C. de pact.* Angel. *l. bene à Zenone. C. de quadri. præſcrip.* latè Alexand. *conſil. 109. viſis his. col. 1. lib. 3.* Jacobi in *tract. feudorum in ver. & adhærentibus in fin.* Alberic. Brun. *conſil. 12. col. 30. verſicul. 4. probatur.*

30. Non tamen intelligas quod dicta relevia cari pretii ſint redimibilia vel commutabilia, nec quod domini cenſuales ad hoc cogi poſſint à ſuis cenſuariis, quibus nulla actio, nullum jus ad hoc competit antequam hoc legitimè decretum ſit, ut conſultus reſpondi. Seu quod ex prædictis elici poſſent juſtæ cauſæ quibus non ſinguli cives: ſed ipſa univerſitas & decuriones urbis Bleſenſis ſupremo Principi noſtro ſupplicare poſſent pro hujuſmodi privilegio, cauſa cognita & inquiſitione habita de neceſſitate & commodo Reipublicæ & congrua repenſatione dominis facienda impetrando, quo impetrato & homologato tum demum condictio ex lege ſingulis competeret. *l. unica de condictio. ex l. ult. & infra §. 94. ad fin.*

31. Redeundo ad appellationem *ſupra num.* 12. per hujus ſupremi Senatus * areſtum prolatum die 13. Junii, anno 1535. ordinatio dictorum commiſſariorum à qua erat appellatum, fuit annullata, & eam emendando recepta oppoſitio appellantium ſuper qua partes juridicialiter conſtitutæ ſunt (vulgo in jure regulatæ) impenſis in diffinitiva reſervatis, & per miſſum dominis intimatis proſequi prætenſa relevia cari pretii, probare & verificare per omnem legitimum modum alium quam per conſuetudinem & redactionem dictæ conſuetudinis in hoc annullatam: & appellantibus, imò etiam ſingulis reſervatæ defenſiones in contrarium, ut anno 1518. per redactores conſuetudinis Carnotenſis contra abbatem Vindocinenſem factum fuerat §. 49. Erraverant autem præfati commiſſarii: primo in hoc quod inter conſuetudines: ſecundo in hoc quod non obſtante diſcordia & tertii ſtatus appellatione, deſcripſerant jura particularia dominorum, quæ non jure conſuetudinario ab omnibus ejus conditionis debentur, ſed ſolum à certis perſonis ad hoc ſpecialiter & ex titulo vel cauſa particulari obligatis, quale eſt relevium cari pretii. Unde non debebat in libro conſuetudinis ſcribi ſed omitti: quamvis in proceſſu verbali narrare potuiſſent, quod communis & generalis conſuetudo ſimplicium releviorum intelligeretur ſtare ſine præjudicio releviorum cari pretii prætenſorum à quibuſdam cenſualibus dominis, exceptionumque & defenſionum eorum à quibus prætenduntur.

* Areſtum.

32. Prout in ſimili prudentiſſimè fecerunt compilatores hujus noſtræ conſuetudinis in publicatione hujus §. in quo apponebatur clauſula exceptiva quorumdam locorum, ubi videlicet domini majora laudimia, & ut intellexi duplicia, videlicet ad ratam ſextantis pretii prætendunt. Illam enim clauſulam è libro conſuetudinario eraſerunt, ut patet in proceſſu verbali in quo reſervaverunt præfatis dominis actiones ſuas & eorum ſubditis ſeu emptoribus defenſiones ſuas in contrarium. Et rectè, quia ſi aliquibus dominis graviora aut duplicia debeantur in hoc præſidatu, hoc eſt jure & titulo particulari, non autem jure communi, nec de conſuetudine & jure communi Pariſienſium, merito nullo modo debuit in hac conſuetudine deſcribi.

33. Ulteriùs quantum ad eos qui ex ſpeciali pacto inveſtituræ ad relevia cari pretii tenentur (prout quandoque conſtitit mihi & quibuſdam adjudicavi) non eſt intelligendum quòd dicta relevia debeant abſorbere proprietatem rei cenſuariæ vel eam reddere prorſus inutilem, nec debent excedere fructus & commodum quod ex re percipi poteſt, per notata in ſimili ſuprà §. 33. q. 38. *num.* 112. & 113. Unde ſi eodem anno deceſſerit cenſuarius, mox ejus filius, deinde nepos & plures ſucceſſivè hæredes, non debent tot hujuſmodi relevia exigi quot fuerunt mortes, non ſolùm ne abſorbeatur

proprietas, ſed etiam ne in anno ultra reditus anni exigatur. Unde hoc caſu pro mortibus omnium eodem anno contingentium quotquot ſint, non poterit dominus ultra unum relevium exigere ab ultimo & ſupervivente hærede, & adhuc hujuſmodi relevium ſæpè duorum annorum fructus excedit vel æquat, per ea quæ ſcripſi in *tract. de commercio. & uſu. quæſt.* 5. *num.* 113. & ſic multò minùs poteſt exigere plura relevia pro mutationibus uno anno contingentibus quàm in feudo, *ut ſupra* §. 33. *quæſt.* 38.

34. Redeundo ad text. nota quòd ad ſciendam quanta ſint laudimia,* non computantur in pretio proxenetica, ſalaria notariorum, obſonia, & reliqui ſumptus occaſione contractus per emptorem facti: ſed id ſolùm quod pretii nomine conventum fuit & numerandum venditori vel alii ad ejus commodum vel exonerationem, ut in ſimili dixi ſuprà §. 33. *quæſt.* 2. & per arreſtum in ſimili ſolemniter pronuntiatum ult. Janu. 1557. Nec obſtat quod tanti res æſtimatur, quanti emptori etiam ultra pretium in aliis ſumptibus conſtat, quia laudimia non referuntur nec taxantur ad valorem vel æſtimationem totalem rei, ſed ad quantitatem pretii conventi dumtaxat, niſi in conſuetudine Victriacã §. 49. quæ locum ſuum egredi non debet. Patet, quia ſi res partim donatur vel permutatur, partim venditur, nulla ſunt laudimia niſi pro parte vendita: ergo non fit relatio ad valorem rei & multò minus ad alios ſumptus. Nec eſt ſimile de retrahente, qui debet emptorem reddere indemnem, ſed petens laudimia hoc reſpectu venit ad lucrum adventitium, & ſic in dubio quod minus eſt, *apud Julianum* §. *Scio de leg.* 1. *l. ſemper in obſcuris, de reg. juris.*

*In laudimiis quæ non computentur.

35. Unde ſi fundus venditur pro centùm cum pacto quod prædium venditoris libertatum ſit à quadam ſervitute prædiali debita alteri prædio emptoris, non venit æſtimatio dictæ ſervitutis remiſſæ in rationem pretii ad æſtimationem laudimiorum, ſed deducitur. Et idem omnino in feudis. Quod autem ſuprà §. 33. *in princ.* ſcripſi laudimia deberi ſolvi etiam de oneribus adjectis emptori quæ ſunt pars pretii, debet ſanè & propriè intelligi, videlicet quando illa onera æſtimata præſtantur in ſolutum partis pretii, vel quando conſiſtunt in mobilibus, vel reſolvuntur in pecuniam ab emptore venditori, vel alii ad commodum venditoris præſtandam, vel numerandam, aut remittendam, puta creditori pecuniario venditoris debitori emptoris, vel quando ſint alia onera quæ in pecuniam ad commodum venditoris reſolvi ſolent, ut dictum eſt, *ſuprà num.* 23. *num.* 1. *num.* 51. Unde ſi ſervitus illa erat à venditore redimibilis invito emptore pro certo pretio, tunc cenſetur illam redemiſſe & in ſolutum partis pretii æſtimationem ſibi compenſaſſe, & ſic auget laudimia. Idem in ſimilibus.

36. His autem quæ dixi *ſuprà eodem num.* 11. *in fin.* non obſtat quod contrarium ſentire videtur Dom. Petrus Rat. in *conſuet. Pictavienſi ti. de retraict lignager.* §. 260. per quaſdam rationes quæ non concludunt. Prima quod jura laudimiorum feudi Turonis ſiti dependent à Baronia feudo dominanti in Comitatu Pictaviæ ſito, tanquam ex capite, quia fateor: ſed reſpondeo quod non debetur ratione capitis: ſed ratione feudi ſervientis, quod magis attendi debet, ut cauſa immediata quæ magis influit. Bald. *l. ex placito. C. de rerum permut.* Secunda quod acceſſorium naturam principalis ſequitur, ſed pariter reſpondeo quod principale propinquum & immediatum eſt ipſa res ſerviens, quæ debet attendi, & non res dominans. Tertio, quia laudimia feudalia conſiſtunt in uno ex tribus ad electionem domini: igitur non ſunt onus merè reale, quum ex electione perſonæ dependeant: ſed imo dico quod ſunt onus merè reale, quanquam non debeantur domino, niſi ſi, & prout acceptare & eligere voluerit. Faciunt quæ de hypotheca horum jurium dixi ſuprà §. 74. *gloſſ.* 2. *in fin.* Quartam addit ex Cardin. Zabarel. in *Clem.* 1. *de jur. patro.* quæ prorſus impertinens eſt, nec eſt vera in Decimis quæ poſſeſſiones reſpiciunt. Quintam addit ex not. in *l. exigere ff. de judiciis,* quæ prorſus impertinens eſt: tum ibi de debito momentaneo à contractu dependenti: ſed hîc agitur de jure perpetuo quod renaſcitur & jure conſuetudinis debetur. Addit ſextam, quæ eſſet pertinentior, quia hæc jura debent offerri non ſolum perſonæ domini: ſed etiam in ipſo loco dominanti, quem vaſſallus ſeu novus acquiſitor tenetur adire: igitur inſpicienda eſt conſuetudo loci ubi ejuſmodi oblatio debita eſt & fieri debet: *juxta not. in l.* 1. *C. de ſumma Trinit.* Reſpondeo quod hoc* procedere poteſt in his quæ reſpiciunt ſolemnitatem actus gerendi: non autem in his quæ deciſionem vel meritum concernunt, ut not. in *d. l. & in cap.* 1. *extra de conſtitutio. & in cap. ut animarum, de conſtitutio in* 6. & ſic ſtandum noſtræ ſententiæ, quæ etiam confirmata fuit arreſto ſupremi noſtri Senatus, ut teſtatur dom. Joh.* Imbert. vir doctiſſimus in *enchirid. juris ſcripti, in ver. conſuetudo.*

* Conſuetudo loci inſpicitur in his quæ ſolemnitatem actus gerendi reſpiciunt, non autem in his quæ deciſionem cauſæ reſpiciunt.

* Johan. Imbert.

37. Confirmo, quia non debentur nec petuntur in vim contractus aut pacti inveſtituræ, quia tunc ſolus tenor inveſtituræ attendi deberet, ut latè per Franc. Curt. ſeniorem *conſ.* 48. *col.* 7. *conſ.* 49. *num.* 21. *cum ſeq.* ſed petuntur in vim conſuetudinis, ergo neceſſario in vim conſuetudinis loci ſervientis, cum hæc jura ſint onera realia ipſius fundi ſervientis, ut dixi ſuprà §. 1. *gl.* 5. *num.* 1. & 33. *n.* 156. & unaquæque conſuetudo loco ſuo claudatur & hæc eſt ratio deciſiva & reſolutoria. Fortius probatur, quia ſi de conſetudine Pictavienſi vel loci dominantis, puta in Burgundia, Arvernia, vel Marchia ſiti, nulla jura utilia deberentur, nihilominus deberentur ſi feudum ſerviens ſitum eſſet in loco ubi de conſuetudine debentur: ergo ſola conſuetudo loci ſervientis inſpicitur an, & quanta, & qualia debeatur, *l. ult. ff. de juriſdict. omn. judic. Fa. l. an in totum. ibi, quà in oppido. C. de ædif. privati. l. venditor.* §. *ſi conſtat. ibi, conſuetudo in illis lapidiciniis. ff. communia prædio.* Amplio, etiamſi dominus directus haberet juriſdictionem in loco ſerviente, etiam ſi ad ſe vel judices ſui domicilii appellatio devolveretur: quia juriſdictio nil habet commune cum dependentia feudali & juribus feudalibus, ut dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 45. & in annot. ad Philipp. Decium *conſil.* 483. *num.* 9.

## EPITOME §. LXXVII.

1. *Emptori etiam antequam ſolverit, & rem acceperit, ſtatim currit tempus notificandi.*
2. *Computato die venditionis, nec locus purgationi moræ.*
3. *Pœna non habet locum niſi in caſu ſcripto.*
4. *Liberatio facta in uno non trahitur ad aliud.* 5.
6. *Exemptus à laudimiis etiam perſonaliter & ſemel tantum, etiam à mulcta exemptus eſt.*

Digitized by Google

7. *Etiam poſt pœnam remiſſam ſimplex remiſſio laudimiorum inducit remiſſionem mulctæ.*
8. *Niſi ex ignorantia facti, ſecus ſi juris: quia pœna cenſetur lucrativa.*
9. *Scienti non eſt certificandum.*
10. *Fallit in notificatione & exhibitione literarum domino directo, niſi præſens fuerit in contractu.*
11. *Ex ſimplici negligentia incurritur hæc mulcta.*
13. *Ratificatio quando fieri poteſt poſt tempus.*
14. *Novus acquiſitor tenetur etiam non interpellatus, domino notificare.*
15. *Nec ſat eſt notificare in genere, ſed quid emptum ſit, & quanta laudimia debeantur.*
16. *Niſi hæreditas vel res incerta empta eſſet.* 18.
17. *Payer ou deprier.*
19. *Conſuetudo Sylvanectenſis declaratur.*
20. *Solidi intelliguntur Turonenſes niſi ubi aliud exprimitur.*
21. *Aliud venditio ſub decreto vel per ſubhaſtationes.*
22. *In publicis ſubhaſtationibus emptor non cum parte, ſed cum ſolo judice contrahit, & carceribus compellitur.*
23. *Solemnitas loci rei, non judicii inſpicitur in deſaiſinis.*
24. *Conditio obligationis non mutatur ex perſona ſucceſſoris.*
25. *Notificatio facienda in domicilio ejuſdem provinciæ, ni ſumptus excedat.*
26. *Impedimentum deducitur niſi ſe arctanti.*
27. *Etiam pupilli pœnis conſuetudinis ſubſunt.*
28. *Res cenſualis etiam pro laudimiis & mulctis deceſſorum hypothecata eſt.*
29. *Quamvis obligatio laudimiorum quæſita, cum contractu retrò reſolvatur, tamen hæc mulcta non appellatur.*
30. *Nec expenſæ contumaciæ poſtea vincenti reſtituuntur.*
31. *Commiſſio mulctæ non impedit liberum diſtractum contractus.*
32. *Nec dominus poteſt majorem pœnam occultationis petere.*
33. *Non currit octiduum pendente conditione, vel juſta ignorantia, vel die ſolvendi.*
35. *Pœna non debet excedere principale vel duplum nec relevia fructus anni.*
36. *Notificatio unius prodeſt omnibus conſortibus.*
37. *Niſi emerint ſeparatis regionibus, quia ſunt tot fundi.*
38. *Plurium emptorum una eſt mulcta.*
39 *Quid ſi emptor notificet pro parte.*
40. *Pœna non debet excedere delictum* 41.
42. *Aliud rei perſecutio, aliud pœna.*

## * §. LXXVII.

*Olim 54

POUR ventes recelées & non notifiées au ſeigneur cenſier dedans la huictaine de l'acquiſition il y a ſoixante ſols pariſis d'amende audit ſeigneur.

Hic articulus nova conſuetudine ita mutatus eſt.

POUR ventes recelées & non notifiées au ſeigneur cenſier dedans vingt jours de l'acquiſition, eſt deû un eſcu, & un quart d'eſcu d'amende au ſeigneur cenſier.

1. NOTA quod emptor rei cenſualis ſtatim etiam ante traditionem fundi & numerationem pretii tenetur id notificare domino cenſuali, & ſtatim conveniri poteſt ad afferendum & exhibendum literas acquiſitionis juxta notata ſuprà §. 73. & ſi per octo dies a die contractus perfecti hoc implere diſtulerit, incidit in mulctam de qua textus. Et eſt gravior & etiam frequentior mulcta quæ in hoc Regno crebriùs in iſtis uſitatur. Bleſis autem §. 118. non eſt niſi quinque ſolidorum Turonenſium mulcta poſt octavuum diem, & ſexaginta ſolidorum Turonenſium demum poſt annum acquiſitionis non notificaræ. Et ferè ſimile eſt Cenomanis. §. 71. Andibus §. 154.

2. Et hi octo dies ſunt continui, & in illis computatur dies venditionis puræ, per notata ſuprà §. 7. *num.* 4. Unde ſi venditio facta ſit Cal. Septembris lapſa die octava ejuſdem menſis, commiſſa erit hæc mulcta & domino acquiſita: * nec proderit illico purgare moram, & plenè notificare poſtridie, videlicet nona die Septembris: quia ſic eſt certa dies & pœna, *l. magnam. C. de contra. & commit. ſtipul. l. Celſus, in princip. de arbit. l. trajectitia. §. de illo. de actio. & obligat.* Tamen domini etiam Eccleſiaſtici & eorum procuratores generales non ſolent hæc exigere ad vivum: niſi in fraudatores aut malè meritos, aut diu fruſtrantes: eſſet enim durum & odioſum.

* Mora quando purgari non poſſit.

3. Nota etiam quòd hæc mulcta non habet locum



Digitized by Google

niſi in contractu venditionis aut in venditione recidente, *ut ſupra* §. 33. *num.* 2. Unde ſi quis ex vera permutatione, donatione aut aliàs quam per emptionem acquiſierit: & per multos annos diſtulerit notificare, nullam mulctam debet: quia non eſt verum occultata eſſe laudimia quæ non ſunt, & hoc in terminis hujus & ſimilis conſuetudinis. In locis autem in quibus etiam aliàs vel ex permutatione debentur, ſtandum conſuetudini loci: tamen ſi conſuetudo imponens mulctam loquatur tantum de emptore, ut conſuetudo Bleſenſis §. 118. non debet extendi ad permutantes, etiam in caſu in quo debent laudimia, ut in eadem conſuetudine §. 119. licet ſit eadem pœnæ ratio, quia ſatis eſt quod in hunc caſum pœna ſtatuta non eſt, *l. at ſi quis.* §. *& generaliter, de religio. & ſumpt. fun.* qui eſt text. ad hoc ſingularis ſecundum Bald. in *conſ.* 15. *ad evidentiam, in fin. lib.* 1. adde *gloſſ. penult.* & Doctores in *cap. ult. de jur. patro.*

* Exempti à laudimiis.

4. Sed quid de * exemptis privilegio aut ſpeciali pacto à ſolutione laudimiorum? Et videtur diſtinguendum: Aut res eſt exempta, aut perſona. Primo caſu locum non eſſe mulctæ, ſecundo ſic. Ratio in promptu eſt, quia quando res perpetuo exempta eſt, tunc radicitus ſublata eſt ſervitus laudimiorum & conſequenter quicquid ab illa dependet, ſecus quando res remanet ſerva & huic oneri obſtricta, ut priùs: ſed perſona ſpeciali beneficio ab horum ſolutione liberatur, ut in Secretariis Chriſtianiſſimi Regis noſtri quando cenſus ei debetur, vel ſi cui dominus conceſſerit uſque ad certam quantitatem vel quantum voluerit acquirere in territorio ſuo, remittendo eidem ex tunc prout ex tunc laudimia: quia liberatio facta in uno capitulo non trahitur ad aliud, *l. ſi domus. de ſervit. urba. prædio.*

5. Unde cùm res ſemper maneat obnoxia & ad laudimia & ad hanc mulctam & omnem conditionem cenſualem, liberatio conceſſa perſonæ in laudimiis non videtur extendi ad obligationem exhibendi literas acquiſitionis infrà octavam ſub pœna mulctæ conſuetæ, niſi etiam hoc expreſſim adjectum fuerit, præſertim cùm privilegium vel conceſſio ſatis multumque operetur in ſimplici laudimiorum remiſſione, abſque eo quod notificatio acquiſitionis & mulcta ſint remiſſa, *cap. in his. & ibi gloſſ. ultim.* & Doctores *cap. porro de privileg.* Philipp. Decius in *cap. cum ordinem ſuper gloſſ.* 1. *de reſcript. & in l.* 1. *in fin. C. de ſecund. nupt.* Parvula hæc quæſtio multas chartas diſputando abſumere poſſet.

6. Ideo breviter dico etiam hoc ſecundo caſu hujuſmodi mulctam cenſeri remiſſam: non tamen intelligo quin illi exempti debeant exhibere literas acquiſitionis, & ad hoc cogi poſſint juxta notata ſuprà §. 1. Sed quod in hanc mulctam (quæ vera eſt pœna celatorum laudimiorum) non incidunt propter omiſſam vel dilatam acquiſitionis notificationem: quia eo ipſo quòd à laudimiis liberati ſunt, etiam ab hac mulcta, quæ eſt pœna illis acceſſoria, liberati cenſentur. *l. cum principalis in princip. de reg. jur. Fac. gloſſ. in l. ſi patronus.* §. *patronum in ver. Faviana, ſi quid in fraudem patro.* Jaſ. in *l. ſi ita ſtipulatus.* §. *Chriſogonus. col.* 14. *de verbor. obligat.* Et hoc indubitatum hoc caſu in quo liberatio obligationem præcedit. Idem dico ſi ſubſequatur, ſed ante pœnam commiſſam: puta ſi poſtridie venditionis dominus emptori remiſerit quæcumque laudimia debere poſſet: tunc enim quantumcumque emptor diſtulerit exhibere literas acquiſitionis, non incidit in hanc mulctam, quia nulla occultatio, nulla mora eſt laudimiorum quæ non debentur, *l. nulla de reg. jur.* Bart. in *l. ſi pœna de nego. geſtis,* Alexand. *conſ.* 132. *lib.* 7.

*De pœna commiſſa legali & conventionali.

7. Juxta hæc quæritur primo, quid ſi poſt pœnam * commiſſam? Huc plures verſantur juris apices, ſi quis velit excutere pro affirmativa quæ habentur in *l. centum Capua l. ult. in fin. de eo quod cer. loco in lib.* 4. *C. depoſ. & in l. Celſus reſponſo primo. de arbitr.* Et in *l.* 2. *in princip. ſi quis cautio.* Et contrà pro negativa quæ notantur in *l. ſi pro furt. in princip. de condict. furt.* Et quæ quidam diſtingunt inter pœnam legalem & conventionalem. Sed ne in lenticula unguentum, breviter reſolvendo dico. Primò inſpiciendum quid actum ſit. Quòd ſi non appareat, eo ipſo quod laudimia ſunt ſimpliciter remiſſa etiam ex intervallo poſt pœnam commiſſam, illam quoque videri remiſſam, maximè ſi fiat ex cauſa donationis. Ad hoc pulchrè Pet. Anch. *conſil.* 145. *ſi dicta poſitio.* Ludov. Roman. *conſil.* 449. *inquiritur.* Idem ſi remiſſio ſimplex ſit ex cauſa oneroſa. Idem per ſimplicem apocham laudimiorum ex cauſa ſolutionis ſine reſervatione aut proteſtatione mulctæ. Et ita utimur in iſtis modicis: ſed in gravi pœna conventionali non æquè expeditum eſſet, ut loco ſuo dicam.

* Mulcta remiſſa quando intelligatur.

8. Et quod dixi * mulctam cenſeri remiſſam, intellige in domino ſciente illam eſſe commiſſam. Secus quocumque modo (præter ignorantiam juris) putaret non deberi, etiam ſine dolo & facto emptoris, *l. nihil tam conſenſui de reg. jur. l. mater de inoffic. teſtam.* Jaſ. *l. ult.* §. *penult. de condict. in debi. in l. nec is.* §. 1. *not.* 5. *de acquirend. vel amitt. hæredit.* Philipp. Decius. *conſ.* 350. *num* 11. *ubi in annot. dixi,* non enim nudo officio judicis, *ut in l.* 4. *C. depoſit.* ſed & jure actionis condictione ex lege, vel actione ex contractu conceſſionis cenſuariæ debetur: data autem qualibet probabili occaſione ignorandi, ſtabitur declarationi domini, *l. Mavius. de nego. geſt.* Bart. *l. non ſolum* §. *morte, col.* 5. *de oper. not. nuncia.* Secus de improbabili errore conſuetudinis, hoc eſt in carentia juris: quia hæc mulcta magis lucro quam damno accedit, per regulam quam tradit Bart. in *Mævius* §. *duobus, col. penult. de leg.* 2. Bald. in *l. nec damnoſam. C. de prec. impera. offer.* Alex. *l. cum mulier. col.* 2. *in fin. ſol. matrim.* & text. in *l. apud Celſum.* §. *authoris, juncta gloſſ. in ver. noxæ de excep. doli.* Philipp. Decius in *l. in eo quod num.* 5. *ubi in annot. dixi de reg. jur.* Et ſic in his non prodeſt error juris, *l. error facti. de juris & facti ignoran.*

* Scienti domino utrum notificare debeat emptor.

9. Secundo quæro, quid ſi dominus ſciat * contractum? Et videtur non eſſe locus huic §. Primò per *l.* 1. *in fin. de actio empt.* cum ſimilibus: ubi ſcienti nec rei perſecutoria quidem evictio debetur, nec remedium Ædilitii edicti, quamvis aliter nec qualitas nec vitium rei notificata ſint, & tamen ibi certat de damno. Igitur multò fortiùs hîc ubi de lucro, *ut ſuprà eadem num.* 8. cui multò minùs favetur quàm repetitioni damni. *l. non debet* §. 1. *de regul. jur. l. ult C. de codicil. l. ult.* §. *licentia. C. de jur. deliber. l. Proculus, in fin. de damno infect.* Secundò, quia diſpoſitio hujus textus expreſsè fundatur in occultatione, ſed ipſi ſcienti non poteſt eſſe occultum: ergo quomodocumque infrà octavum diem reſciverit dominus, ceſſat hic textus qui manifeſtè præſupponit & requirit per octo continuos dies contractum celari, antequam huic mulctæ locus ſit. Facit quod ut ſtatuto locus ſit, debent omnia verba cùm effectu convenire & verificari. Gloſſ. & doctores in *l. mancipia. C. de ſerv. fugitivis, & not. ſupra* §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 5. *in fin.* Tertio, quia hic nedum de lucro, ſed de mera pœna agitur, ad quam vitandam aſſumitur interpretatio tanquam favorabilis & benignior, *l. in pœnis. ff. de pœnis l. factum* §. *in pœnali, de regul. jur.* Cùm igitur dominus habuerit notitiam & facultatem promptè conſequendi juris in cujus defectum infligitur hæc pœna, non videtur quòd poſſit exigere pœnam. Quartò, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 11. *num.* 5. & 6. quia hic notificatio non requiritur ad aliud quàm ad ſimplicem ſcientiam domini, ſaltem quantum eſt ex parte notificantis: non enim poſtulat aliquid ſibi fieri vel non fieri, igitur ſufficit ſimplex ſcientia, maximè cùm ad ſolam pœnam vitandam, non autem ad aliquid acquirendum vel aliquem effectum de novo obtinendum agatur.

10. Quibus non obſtantibus dico quòd ſi emptor

Digitized by Google

neque per ſe, neque per alium verbo aut ſcripto dominum certiorem fecerit emptionis ſuæ infrà tempus hic præfixum, commiſſa eſt hæc mulcta, quamvis dominus infrà idem tempus per revelationem fortè venditoris aut teſtium aut alterius ab emptore & alio medio quam per emptorem ad hoc ordinato etiam plenè reſciverit. Et moveor duplici ratione. Prima, quia emptor quantum in ſe fuit dominum celavit: Et quamvis etiam nihil fecerit nec curaverit ad impediendum quominus deveniret in notitiam domini, ſatis eſt quòd non curavit id pervenire in ejus notitiam, cùm ad hoc eſſet directè obligatus per hanc conſuetudinem, ſuprà §. 73. & in hoc §. unde ſuccedit appoſitiſſimus textus in *l. in illa ſtipulatione, de verbor. obligat.* quod etiamſi verba obligationis eſſent obliqua & negativè concepta, adhuc non ſufficit abſtinere à malo, niſi fiat quod bonum eſt. Sed hic nedum tenetur ad ſtudioſè non occultandum: ſed etiam ad officioſè & diligenter notificandum.

11. Unde ſi ceſſat facere id ad quod ſcit ſe teneri, cenſetur in dolo, *l. ſi procuratorem §. dolum autem, l. dolus eſt ff. manda. l. dolo. ff. ad leg. Falci.* Sed certè, ut inquit gloſſ. in *d. l. domus*, d. leges loquuntur per fictionem: & non eſt in dolo, niſi ſtudioſè & malitioſè celando, aliàs ſimplex eſt culpa & negligentia.

12. Nec etiam in hac pecuniaria & modica mulcta dolus requiritur, ſed ſufficit ſimplex culpa aut negligentia, per ea quæ tradit Bart. in *l. 1. §. non autem, ſi quis teſtam. liber eſſe juſſus fuer.* Angel. *l. 1. ff. de legibus.* Bald. in *l. in actionibus. in princip. de in litem jurand. in l. pignus, col. fin. C. de pign. actio. in l. 3. in fin. per illum text.* & ibi latè Alexand. Jaſ. *ne quis eum qui in jus vocat, vi eximat.* Philipp. Decius in *l. cognoſcentes, lect. 2. col. 5 num. 10. de conſtit.* Sed jam in exigua quæſtione nimis efferor velut parvo pedi magnum aſſuens calceum.

13. Secunda ratio, quia iſta notificatio eſt quædam recognitio & agnitio ſuperioris & cujuſdam honoris & reverentiæ exhibitio erga dominum directum, ad quod faciunt notata Bald. in *l. edem in princ. C. de locato & ſupra §. 73. gloſſ. 3. num. 6. & 7.* Unde non ſufficit quod dominus fortuito aut undecumque etiam plenè ſciat, ſed per emptorem aut alium ex ejus parte velut honoris cauſa ſalutari & certificari debet. Et ſic concludo, quod emptor qui quantum in ſe eſt, celat emptionem domino, vel per octiduum negligit literas contractus ei exhibere, aut ſaltem ei notificare quid emerit & quantum laudimiorum nomine debeat, cadit in hanc mulctam, etiamſi dominus alias totum integrè ſciat, fortè per notarios, teſtes vel alios non miſſos ab emptore vel non revelantes pro eo: quia ſi notificaſſent nomine emptoris, eorum factum ratum habere poſſet etiam poſt tempus notificandi lapſum, quia ratificans certat de damno vitando, adverſarius autem de lucro, quo caſu non procedit regula *l. bonorum in princ. & l. ult. §. 1. rem rat. haberi,* ut novè probavi in novis intellectibus quò remitto.

14. Et ad plenam mentem & vim hujus §. Adverte quod omnis novus acquiſitor ſtatim perſonaliter obligatur domino directo quam primum commodè poteſt. literas acquiſitionis exhibere, & ſi quid in illis deſit quod interſit domini, bona fide notificare, vel ſi deſint literæ plenè illum inſtruere. Et ad hoc conveniri poteſt condictione ex *l. ultim. §. 73. diximus & ſupra §. 20. gloſſ. ultim. in princ.* Quod ſi inde quædam ſunt ſolvenda domino, tenetur etiam non interpellatus, ut hic. Nec obſtat §. 82. *infrà eodem* quia longè alium habet ſenſum quàm nuda & breviſa ejus verba imperitis harum rerum & noſtrarum conſuetudinum pertendunt, ut ibi dicam. Moram ergo incurrit etiam ſine hominis interpellatione. Facit appoſitiſſimè textus in *l. rectiſſimè in fin. ibi qui non ultra inſtruxit authorem. ff. de liberali cauſa.* cujus verbi energia eſt, non ignorantem, ut diſcipulum docere, ſed etiam ſcientem, ut nautam vel militem inſtruere, teſte Laurentio Valla lib. 5. *elegantia cap. 2.* Tamen in redactione hujus conſuetudinis mulcta non eſt ſcripta niſi in caſum debitorum laudimiorum & celatorum nec notificatorum per emptorem, *ut ſuprà eodem num. 3.*

15. Quanquam ergo non exhibuerit literas nec infrà octiduum: quod etiam non ſemper non ſemper eſt facile propter impedimenta notariorum & negotia ſæpe occurrentia, ubi majus verſatur periculum quàm in evitatione hujus mulctæ, quæ videtur eſſe partim ratio qua ampliſſimi & prudentiſſimi illi, Chriſtophorus Thuanus præſes, Chriſtophorus Harlæus & Bartholomæus Fayus ſtudioſorum amantiſſimus, ſupremæ claſſis Curiæ Franciæ Senatores in redactione recenti conſuetudinum Senonenſium, omnium ordinum conſenſu vetus octiduum à majori parte conſuetudinum Regni introductum ad quindecim dies reduxerint.

26. Quanquam etiam infrà idem tempus non plenè inſtruxerit dominum: tamen ad hanc mulctam vitandam ſatis eſt, ſi quantum debeat laudimiorum domino notificaverit, non ergo ſufficit denuntiare ſe aliquid emiſſe & debere laudimia: ſed notificandum quid emerit, & quantum laudimiorum debeat. Cùm enim hoc ſit de facto ſuo, non verè nec bona fide notificat, ſi qualitates & circumſtantias ad notitiam requiſitas & pertinentes omittit. Faciunt notata ſupra §. 20. *gloſſ. penult. in princ.*

17. Sunt autem in hac materia duo principales termini, videlicet, * *payer*, de quo in §. ſequenti & * *deprier*, de quo hîc. Prior terminus eſt ipſa ſolutio & ſatisfactio quæ continet literarum ſi quæ ſint exhibitionem, laudimiorum & unius ſolidi Pariſienſis ſolutionem, *ut ſupra §. 73. & infrà §. 78.* Poſterior terminus eſt ſubſidiarius ad tempus & vitandæ mulctæ cauſæ. Rogat enim novus acquiſitor dominum directum, ut pro tali acquiſitione cujus ergo tantum laudimiorum debet, tantiſper ſuſtineat: quoad rebus compoſitis ei commodè ſatisfacere queat. Et hæc notificatio prodeſt utrique: tum domino cujus etiam tempore ſcire intereſt ne jura ſua oblivione depereant: tum emptori ne in hanc pœnam incidat quæ ſub hac & ſimili conſuetudine ſoli emptori imminet. Cæterum quamvis preces non adhibeat, tamen eo ipſo quòd congruè, ut dixi, notificat, ſatis ineſt deprecatio, agnitio & honorificatio domini. Si quis ergo mittit deprecatum non expreſſo qua de re, nec quantum debeat laudimiorum, nihil agit niſi dominus pro deprecato vel notificato habuerit, gratiam faciendo diligenti notificatori, ut ſæpe ſit.

* Payer.
* Deprier.

18. Quòd ſi de alio prædio vel de minori ſumma denuntiaverit, pœnam non evitat, niſi in medico erraverit: ut in modico non nocet & error præſumitur, *l. quamvis*, & ibi Bald. *de conditio. & demonſtr.* Bald. in *l. pro hereditariis. col. 2. C. de hæredit. actio.* Item niſi ſit alia juſta cauſa, ut ſi emit bona alicujus in genere vel hæreditatem, aut ejus quotam, in qua ſunt quædam cenſualia prædia: tunc enim ſufficit notificatio vel deprecatio in genere, non ſpecificando aliter quid emerit, nec quantum laudimiorum debeat: alioquin nullo modo notificando vel deprecando pœnam hanc incurreret cùm venditio ſit pura.

19. Quædam autem conſuetudines (ſed paucæ) dant 40. dies ut * Sylvanectenſis §. 146. & 249. ubi quamvis conſuetudo plura copulativè complectatur, tamen in effectu non infligit mulctam niſi duobus caſibus. Primus, quando emptor nec denunciavit quidem laudimia debita, ut patet in fine dicti §. ibi, *pour leſdites ventes forcellées*, id eſt pro laudimiis occultatis, præpoſitio enim, *pro*, cauſam finalem deſignat, *ut ſuprà §. 73. gloſſ. 3. num. 9.* dixi etiam in annot. ad Philipp. Decium *conſil. 46. num. 1.* Ergo ſi non celavit, ſed congruè notificavit, non cadit in mulctam, etiam ſi per 40. dies non ſolverit. Secundus, quando ſine inveſtitura vel licentia domini poſſeſſionem ingreſſus eſt, *d. §. 249.*

* Conſuetudo Sylvanectenſis.



Digitized by Google

* Aurelianenſis.

20. Conſuetudo verò * Aurelianenſis §. 108. & de Lorriz, *tit.* 2. §. 7. in caſum venditionis per publicas ſubhaſtationes hanc mulctam abrogant, niſi res adjudicetur tanquam cenſualis ſive ad onus cenſus certi domini directi in decreto nominati, quo caſu dant inducias 40. dierum ad ſolvendum vel deprecandum laudimia, aliàs huic mulctæ locus ſit, niſi quòd ibi non ſunt 60. ſolidi Pariſienſes, ſed Turonenſes: quia dictæ conſuetudines Aurelianenſis §. 108. & de Lorriz, *tit.* 2. §. 5. non loquuntur in hoc de Pariſienſibus, ſed de ſolidis ſimpliciter & in genere, & ſic de Turonenſibus tanquam minoribus intelliguntur, *l. nummis de legat.* 3. quamvis in eiſdem titulis ſæpè loquantur de denariis Pariſienſibus, quam qualitatem in aliis expreſſiſſent ſi voluiſſent, *l. unica §. ſi verò. C. de caduc. toll. cap. ad audientiam. de Decimis.*

*Decretum judicis à publicis ſubhaſtationibus differt.

21. Secus quando aliàs authoritate & decreto judicis res venditur * citra publicas ſubhaſtationes, ut quando alienationi rei minoris vel civitatis vel Eccleſiæ decretum judicis interponitur, quia tunc idem juris eſt quòd in venditionibus privatorum. Et Dom. Pyrrhus Anglebermeus, praxis, & conſuetudinum imperitia, malè in *dicta conſuetud.* Aurelianenſi §. 108. vertit judicis decreto, pro publicis actionum ſubhaſtationibus. Et manifeſta eſt ratio differentiæ, quia in ſimplici decreto confirmatorio, emptor priùs geſſit negotium cum privato venditore.

22. Imò ab illo ſolo emit, judice tantum confirmante contractum ab aliis factum, & ſic judex ibi nihil dat, *l. & quia de juriſd. omn. jud.* nec tenetur emptor periculo perſonæ & carceris pretium ſolvere, nec fortius aſtringitur quam emens à quolibet privato: quare non debet plus favoris habere, ſed ſcire quo cum, & qua de re contraxit *l. qui cum alio de reg. jur.* Sed in publicis ſubhaſtationibus * emptor cum ſolo judice negotium publicè gerit, ab illo ſolo emit, & recta perſonæ ſuæ pignoratione vel carceribus cogi poteſt pretium ſolvere, ut dicemus *ſupra tit.* 17. & ſic plus favoris meretur. Tum in illis publicis & ſolemnibus auctionibus, emptor nunquam eſt certus niſi ultimo inſtanti, quia ſemper interim excludi poteſt à quovis vel tantillum plus offerente: & ſic non debet priùs eſſe ſolicitus: & ſic conſuetudines illæ ſunt in hoc multum rationabiles: & dummodo fundus ſit ſub eis ſitus, locum habent ubicumque fiat proceſſus & decretum ſubhaſtationum, ut ſæpè coram præfectis libellorum ſupplicum palatii, vel in ipſo Senatu: ut de ſolemnitatibus retractus dixi *infra* §. 177. deciſionem enim concernunt: Tamen ubi conſuetudo hunc caſum non excipit ut hic, etiam auctionarius licitator jure aliorum communi utitur: itaque vigilare debet *d. l. qui cum alio. de regul. juris.*

* Subhaſtatio.

23. Nunc quod dixi *ſuprà numero* 10. etiam domino ſcienti notificandum, limito ſi præſens fuerit in ipſo contractu, ſive tanquam teſtis, ſive tanquam alterutrius fidejuſſor, ſive ut mediator, vel ſive ut notarius vel ſcriba, vel aliàs intereſſens. Nec obſtat quòd nihilominus obligatur emptor ei literas exhibere & tunc ſolvere: quia cùm ex forma contractus certum ſit eum omnia perſcrutaſſe & ſciviſſe, non poſſunt cenſeri laudimia ei occultata, & ſic ceſſat cauſa finalis mulctæ, ſaltem adeſt juſta cauſa excuſandi ab hujuſmodi pœna, & exiſtimandi verba pœnalia conſuetudinis de tacitis & occultatis laudimiis ceſſare, & conſequenter diſpoſitionem pœnalem, quod etiam proclive eſt interpretari, *l. in pœnis. ff. de pœnis.*

24. Et hoc dummodo tunc eſſet cenſualis dominus, ſecus ſi poſtea factus ſit, utpote quia ſucceſſit in locum ejus cui mulcta ſub ea conditione vel die debebatur; & ſic ejus jure utetur. Et contrà ſi interim dominus ille moritur vel cedit, non eſt ad hanc mulctam vitandam neceſſe ejus ſucceſſori notificare, quia ſatis eſt ſemel notificatum vel pro notificato habitum, quantum ad evitandum hanc mulctam, nec ex perſona ſucceſſoris debet deterior fieri conditio obligationis, *l. 2. §. ex his, de verbor. obligat. l. cui fundus, de cond. & demonſtrat. l. Prætoria §. incertum, de prætor. ſtipulat.* etiam ex accidenti, ut eſt bonus text. in *l. 1. §. quamvis autem, ſi quid in fraudem patro.*

*Notificatio an ad perſonam, an ad domicilium facienda ſit.

25. Tertiò quæro utrum hæc notificatio vel deprecatio facienda ſit ad * perſonam vel domicilium domini directi? Videtur facienda in loco, quo cenſus ſolvi ſolet & debet, ſed non eſt ita, niſi dominus ibi domicilium vel adminiſtratores ad iſta deputatos habeat: Cæteroquin domicilium adeundum eſt, dum tamen ſit in eadem provincia, juxta notata Bart. in *l. item illa. de conſtit. pecunia.* id eſt ſub eodem judice præſidali, juxta notata Fab. *inſtit. de uſucapio. in princip. & quæ ſcripſi infra* §. 66. Adhuc dummodo domicilium non ſit tam remotum quin commodè infrà biduum adiri poſſit, ne major ſumptus ad hanc pœnam vitandam exigatur quam ſit ipſa pœna, quod eſſet abſurdum, *l. Mediterranea. C. de annon. & tribut. lib.* 10. Adhuc ſi vel in tranſitu domino vel inopinatè invento vel ſuo procuratori notificatum ſit, ſatis eſt ad hanc pœnam evitandam: & ita utimur, ſine præjudicio exhibitionis tempore & loco congruis faciendæ. In locis autem ubi conſuetudines volunt abſente domino & ſuis in cœtu parochiæ vel apud acta judicis ordinarii loci notificandum, ſervandæ ſunt: aliàs ceſſat pœna, cum non ſit cui commodè infrà tam breve tempus denuncietur, *l. pecuniæ fœnebris, in fine de uſur.*

26. Item, ſi ſine fraude ad hoc exquiſita venditio facta ſit in loco valde remoto, non incipit currere tempus hujus notificationis niſi poſtquam emptor ad locum ubi res ſita eſt, vel ad domicilium domini pervenire vel mittere commodè potuerit, locorum, tempeſtatis & omnium fortuitorum caſuum impedimentis deductis, juxta *l. 2. §. 2. & 3. ſi quis cautio.* per locum à fortiori, propter quem etiam vadimonium publicum deſeratur vel diffindatur. Non enim debent culpari cenſuarii ſi locis remotis & ubicumque indigent contrahant, nec debet neceſſitas commercii & uſus rerum arctari. Si tamen utroque præſente cenſuarius uſque ad penultimum diem octidui negligens fuit, non excuſabitur repentino impedimento ultima vel penultima die ſuperveniente, per textum in *l. qui commeatus, de re milita. in l. 2. §. quod diximus.* & ibi Bart. Paul. Alexand. Jaſ. *ſi quis cautio.* & quæ dixi in annot. ad Alexand. *conſil.* 49. *num.* 5. *lib.* 2. & ad Philipp. Decium *conſil.* 454. *num.* 6.

*Notificare utrum debeant minores.

27. Tertiò quæro quid ſi tutor vel curator pupilli vel minoris emerit? Reſponde idem, quia hæc conſuetudo etiam * minores & omnes indifferenter ligat, per notata *ſupra in proœmio gloſſ.* 1. & §. 13. *gloſſ.* 2. *num.* 3. & *infra* §. 173. Sed ipſe tutor nomine ſuo hanc mulctam ſolvere tenebitur: ſaltem non poterit in rationibus imputare, per *l. non eſt ignotum. C. de adminiſtr. tuto.* Et hoc niſi appareat tutorem vacare levi culpa vel aliis gravioribus pupilli negotiis tunc fuiſſe præpeditum, ut nec procuratorem mittere vacaverit. Idem dico de procuratore qui ex quo habebat mandatum emendi, habebat etiam mandatum dominis notificandi & omnia alia connexa & dependentia faciendi, maximè quæ ſunt de conſuetudine regionis vulgata *l. vel univerſorum, & bonus text.* in *l. ſi pignore §. ultim. de pign. actio.* Ludov. Roman *conſil.* 94. *viſis his, col. ult.* Jaſ. *l. certi condictio. §. ſi nummos, num.* 22. *ſi cert. pet. l. ſi mora. col.* 1. *ſolut. matrim.* Feli. *cap.* 1. *col.* 8. *ut lite non conteſt.* Et ſic ſi non ſit notificatum tenebitur emptor ſalvo recurſu contra procuratorem, niſi ſubita mors procuratoris vel tutoris vel etiam ipſius principalis emptoris intervenerit, quo non eſt majus nec juſtius impedimentum.

* Notificare utrum debeat ſecundus emptor.

28. Sed quid ſi * emptor alii vendiderit? Certum eſt quod ultimus emptor ultra jura quæ perſonaliter debet, ex perſona ſua tenetur hypothecariè ſolvere laudimia authoris, & poteſt juſtè dominus recuſare

inveſtituram

Digitized by Google

inveſtituram niſi ea ſolvat, ceſſis (quales ſunt) actionibus domini contra authorem, juxta not. in *l. Modeſtinus, de ſolut. l. in creditore. de evictio.* non enim perſonali actione conveniri poteſt ad laudimia prædeceſſorum. Sed quid in mulcta à prædeceſſore debita? Reſpondeo idem, quia etiam pro mulcta (quoniam inter onera inveſtituræ continetur) obligatum eſt utile dominium cenſuarii, juxta not. *ſuprà* §. 74. *gloſſ.* 2.

*Notificatio utrum facienda, ſi contractus ſit nullus.

29. Quarto quæro, quid ſi contractus ſit nullus * aut retrò annulletur? Et videtur nullam eſſe aut annullari mulctam, prout & laudimiorum obligatio quæ eſt principalis, nulla eſt aut annullatur, juxta not. ſuprà §. 33. *quæſt.* 3. *&* 4. §. *per tot. l. cum principalis, de reg. juris.* Tamen diſtinguendum puto. Aut ab initio contractus eſt nullus, & ſic laudimiorum obligatio nulla eſt aut invalida, & tunc ceſſat acceſſoria obligatio mulctæ, cùm etiam deficiant verba hujus §. nec verum ſit dicere celata laudimia quæ non ſunt nec fuerunt: Aut verò contractus & conſequentur obligatio ab initio valuit & tenuit, ſed ex poſtfacto retrò annullatus eſt & ad non cauſam rediit, & tunc idem ſi ante mulctam commiſſam: ſed ſi poſt mulctam tempore medio acquiſitam domino, reſolvatur contractus, etiamſi ex pacto adjectionis in diem vel legis commiſſoriæ, & multò magis ſi voluntario diſtractu, mulcta tamen non annullatur, nec ad non cauſam redit, quia jam per ſe ſubſiſtit & jure actionis, vigore hujus §. debetur: & non fundatur in contractu nec in laudimiis, nec ampliùs ab illis dependet, poſt quam ſemel acquiſita fuit, ſed fundatur in culpa vel negligentia ſemel commiſſa, quæ non poteſt redire ad non cauſam reſpectu ipſius domini.

30. Sic in ſimili qui ob contumaciam vel aliam incidentem temeritatem condemnatus fuit in expenſis, illas non repetit nec ab illis liberatur quantumcumque obtineat in cauſa principali. Joan. Andr. Collecta. Panor. in *cap. calumniam extrà de pœnis.* Cynus & alii in *l. properandum* §. *ſin autem.* C. *de judiciis*: ſecus ſi partes re integra mutuo diſcedant, vel aliàs contractus reſolvatur infrà octo dies, & ſic antequam hæc mulcta commiſſa & acquiſita ſit domino, quia tunc ampliùs committi nequit.

31. Sed pone mulctam eſſe commiſſam, partes autem voluntariè cupiunt recedere à contractu, utrum poſſint in præjudicium laudimiorum? Videtur quod non, ex quod mulcta jam eſt acquiſita domino, & ſic res non eſt integra reſpectu domini: quo non obſtante dico quod re aliàs (juxta alia quæ in §. ſeq. dicemus) integra, liberè diſcedere poſſent ſine onere laudimiorum: quia cum per commiſſionem pœnæ nihil ſit geſtum cum domino (eſt enim obligatio merè legalis) non deſinit propter hoc res eſſe integra reſpectu contractus reique non traditæ & laudimiorum, à quibus mulcta ſemel commiſſa amplius non dependet, & remanebit domino debita per emptorem non obſtante diſtractu. Et ſic eſt caſus in quo debetur mulcta, ſed non laudimia, ſcilicet ex poſtfacto, quod non eſt inconveniens, quia ſatis eſt quod tempore mulctæ debebantur & occultata per id tempus fuerunt.

32. Sed quid ſi dominus nolit contentari hac modica mulcta, ſed velit petere quanti ſua intereſt venditionem non fuiſſe ſtatim notificatam, ſaltem infrà octo dies, & velit etiam probare emptorem nedum neglexiſſe, ſed etiam ſtudioſè celaſſe contractum? Et breviter puto illum non eſſe admiſſibilem, ſed contentari debere pœnis legibus comprehenſis, *l. ſi ita ſtipulatus de verbor. obligat.* Tum non eſt bonum liberam contrahentium voluntatem coarctare commerciumque difficile nimis & oneroſum reddere.

*Notificatio utrum facienda, ſi emptio conditionalis ſit.

33. Quinto quæro, quid ſi venditio eſt * conditionalis? Reſpondeo ſive ſit conditio ex parte venditoris, ſive ex parte emptoris, ſive utriuſque, aut extrinſecus ſive tacita ſive expreſſa, non refert, dummodo talis ſit, ut obligationem ſuſpendat: quia tandiu non cedit, ſed pendet dies obligationis laudimiorum, quamdiu contractus ipſe eſt conditionalis & obligatio poteſt fore vel non fore, *l. cedere diem de verb. ſignif.* non poſſunt enim occultari laudimia quæ non debentur. Conſuetudo enim non loquitur de futuris, ſed de præſentibus & jam debitis. Quòd ſi dies cedat, quamdiu emptor ignorat non incipiunt octo dies hujus notificationis currere, per not. *ſuprà eodem num.* 23. Quòd ſi contrahentes non expectato conditionis eventu exequantur, ſtatim laudimiis & huic §. locus eſt, ut in ſimili ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 19. *gloſſ.* 5. *num.* 23.

34. Quid ſi venditio eſt in diem? Hîc latus eſt diſſerendi campus, cùm poſſit eſſe in diem reſpectu venditoris vel reſpectu emptoris vel utriuſque, & in diem certam vel incertam, *ut ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 3. *col. ult. gloſſ.* 5. *num.* 9. Breviter ne parvo pedi magnus aſſuetur calceus: dico quòd quamprimum ceſſit dies, etiamſi non venerit, fundata eſt intentio domini directi, ad petendum exhibitionem contractus & jure dominicali retrahendum, tam in feudo quam in cenſu, ubi conſuetudo domino cenſuali jus retractus dat, quia verum eſt dicere rem eſſe certo pretio venditam & pretium deberi, ergo ſibi exhiberi, & ſub eiſdem oneribus retrahere poteſt. Sed quantùm ad hanc mulctam laudimiorum occultatorum, benigniùs non currere tempus pendente vera dilatione quam emptor ex forma ejuſdem contractus ſine fraude habet: quia tantiſper cogi non poteſt laudimia ſolvere, ut dicemus §. *ſeq. gloſſ.* 1. *num.* 39. & ſic nedum propriè & ſtrictè (ut in pœnis accipi debet) dicitur debitor *l. creditores, l. creditor autem, l. debitor. de verb. ſignificat. l. vel obligatus* §. *obligatum accipere, de libera cau.* nec è diverſo creditor *per d. leges & l. is cui, de actio. & oblig.* Et quatenus contractus ex ſui forma non habeat executionem, conſequens eſt, ut nec interim jura dominicalia quæ ex eodem contractu oriuntur, habeant executionem.

* Mulcta excedens pretium rei an ſolvenda.

35. Ultimo quæro quid ſi * mulcta laudimium excedat, puta prædiolum triginta ſex libris Turonenſibus vænit, laudimia ſunt tres libræ Turonenſes, emptor notificare neglexit: An debeat ſexaginta ſolidos Pariſienſes nomine mulctæ ut hic. Dico quòd non, ſed Turonenſes tantùm: quia pœna non debet excedere principale, *l. unica, ubi dixi in extricatione Labyrinthi. C. de ſent. quæ pro eo quod intereſt proferuntur.* Et ſemper in dubio intelligitur, ut cum ſuo ſimplo nunquam duplum excedat. Dixi in *d. l. unica. quæſt.* 10. *num.* 179. *cum ſeq.* ſimplum autem ſeu principale hîc ſunt laudimia domino debita. Facit quod diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 38. relevia eodem anno contingentia non debere excedere reditus unius anni, ut etiam apertè volunt conſuetud. Turonenſis. *tit. des rachapts & ventes* §. 6. Pictavienſis §. 134. 165. Sylvanectenſis §. 264.

36. Rurſus, nota quòd ſi ſint plures emptores ejuſdem fundi, & unus notificavit infrà octiduum, liberat omnes à mulcta, etiamſi non expreſſerit ſe notificare nomine omnium, & etiamſi nullum habeat ab eis mandatum. *Facit l.* 1. *&* 2. *C. de conſort. ejuſdem*, & pariter ſi plurium hæredum unus notificaverit. Sed quid ſi notificans expreſsè dixerit ſe pro ſua tantum parte notificare? Videtur limitata cauſa limitatum parere effectum. Vulgata *l. in agris, de acquir. rer. dom.* Sed veriùs eſt omnibus ad vitandam hanc pœnam prodeſſe, quia ex quo facta eſt totius contractus exhibitio à conſorte, verum eſt dicere nihil fuiſſe occultatum, & ſic dummodo cæteri gratum habeant, ceſſat pœna.

* Notificatio unius an proſit alteri.

37. Sed quid ſi ſint duo emptores ejuſdem fundi non pro indiviſo, ſed per regiones: videlicet unus partis ſuperioris, alter inferioris ejuſdem fundi uno confuſo pretio, videlicet pro centum: an * notificatio unius proſit alteri? Puto quòd non, niſi dicat ſe facere nomine communi, & alter poſtea etiam poſt octiduum ratum habeat: quia hoc caſu duæ ſunt venditiones, duo pretia, duæ res, ex quo non eſt facta illa diſtinc-

Digitized by Google

tio per regiones cauſa ſimplicis culturæ, *ut in l. Caius de lega.* 2. ſed cauſa dominii proprietatis & poſſeſſionis ſeparandi, & ſic ſunt duo fundi. *l. quod in rerum §. ſi quis poſt, l. planè* 1. *in fin. de lega.* 1. *l. locus de verborum ſignific. l. communi dividundo §. Neratius l. ſi quis duas §. planè, communia prædiorum.*

Sed quid ſi ille qui habet ſuperiorem partem quamvis ex forma contractus videatur æquali pretio emiſſe, tamen ſeorſim liberavit venditorem à viginti ſibi debitis, forte quia pars ſuperior prævalebat inferiori: an notificatio facta nomine communi per eum cui cedit pars inferior, impediat mulctam? Reſpondeo, omnino impedit reſpectu notificantis qui ſuo nomine ſatisfecit, ſed non alterius qui nec per ſe, nec per alium integrè notificavit, reticuit enim viginti.

* Plures mulctæ an ſolvendæ, ſi ſint plures emptores.

38. Hic inſurgit duplex quæſtio. Prima, quando ſunt plures * emptores an ſint totidem mulctæ, ſi nullus notificavit? Secunda, ſi eſt unus emptor qui notificavit pro parte, an in totam pœnam incidat? Ad primam, diſputatione omiſſa quæ nimis operoſa eſſet in re parva, dico unicam eſſe mulctam: quia unica eſt venditio, unicum pretium, una eadem res, & ſic unica laudimia, quanquam à pluribus ſolvenda: & pœna regulari debet à principali à quo dependet. Faciunt quæ dicam infrà §. 85. In pluribus autem hæredibus unius non eſſet dubium: quia ex perſona hæredum obligatio non augetur.

39. Ad ſecundam quæſtionem quò res ſit planior, fac aliquem emiſſe ſexaginta Turonenſibus, qui ſignificavit emiſſe triginta tantum, vel cum emiſſet triginta libris Turonenſibus cum onere liberandi venditorem à totidem emptori vel alii debitis, reticuit hoc onus: an debeat integram mulctam, videlicet ſexaginta ſolidorum Pariſienſium? Hæc quæſtio argumentoſiſſima eſſet, ſed in parvis quæ magna tamen ſeria ducunt, reſolutivè procedam. Primò videtur tota mulcta commiſſa: quia verum eſt laudimia eſſe occultata & ſic verba hujus §. conveniunt: ergo & diſpoſitio: Tum propter dolum, quia agitur de facto truncatim notificantis: Tum tertio quia ſi non dediſſet in nummis niſi triginta, recompenſato authore de fundo vel alia re, & celaſſet ſupplementum nummorum, deberet integram mulctam etiamſi totum contractum non celaſſet, ſed partem contractus tantùm: ergo ſi 60. dederit & celavit 30. non minus cadit in mulctam, quia tantumdem occultat hoc poſteriore, quantum priore caſu: quemadmodum ſi hanc ejuſdem fundi acquiſitionem feciſſet per partes & primam notificaſſet, ſecundam non, integram deberet mulctam pro ſecunda parte occultata. Meus quidam vendit feudum pro 500. ſub pacto redimendi ad biennium. Interim per tranſactionem ſupplet 80. deinde infrà biennium vendit tertio, à quo laudimia dominus poſt illud biennium recipit. Et mox à primo emptore petit laudimia non ſolum de 500. ſed etiam 80. & duas mulctas rei celatæ. Reſpondeo deberi hæc laudimia: quia conditio non redimendi trahitur retro. Tum quia ſupplendo ſimpliciter, receſſum fuit à brevi facultate redimendi, ſed quia unicus contractus, unica tantum mulcta.

40. In contrarium, quod non ſit commiſſa pœna niſi pro rata, quia pœna non debet excedere delictum, *l. reſcriptum l. hæres qui. de his quib. ut indig. l. ex facto §. Julianus.* & ibi Jaſon. *col.* 1. *de vulga. & pupill. ſubſtitut.* Philipp. Decius in *cap. eccleſia S. Mariæ in princip. de conſtitut. ubi in annotat. dixi*, præſertim cùm ſimus in dividuis. Rurſus tertia ſeſe offert ſententia diſtinguens, ut hæc mulcta committatur integra, ſi quod celatum eſt de laudimiis tantumdem vel plus aſcendat: ſi vero portio laudimiorum celata non aſcendat quantum mulcta, tunc hæc pœna non excedat quantitatem laudimiorum occultatorum. Hoc enim faciendo, nec pœna excedet delictum, nec acceſſorium principale, nec committetur pœna ultra duplum, *ut ſuprà eodem num.* 34. Facit quod diximus in extricatio, Labyrinthi de eo quod intereſt quæſtio. 4. *num.* 106. quòd quamvis quarta tantùm pars rei venditæ evincatur: tamen id quod extrinſecus intereſt committitur & debetur in totum, etiamſi excedat in duplum vel triplum rei principalis æſtimationem. Si igitur emptor celavit triginta libras pretii, & ſic quinquaginta ſolidos in laudimiis, mulcta reſtringetur ad quinquaginta ſolidos Turonenſes: ſi verò celavit triginta aureos pretii, mulctam integram debebit, quia non excedit quantitatem laudimiorum quæ occultata ſunt, quid dicendum?

41. Concludo pro ſecunda & media ſententia, quia ut verum eſt celaſſe, ita verum eſt notificaſſe, ergo pro parte notificata nullo modo puniendus eſt, ſed tantum pro parte celata: & ſic dimidiam mulctæ debet in hac ſpecie vel aliàs ſuam quotam pro rata. Non obſtant allegata pro prima ſententia, quia verba non verificantur niſi in parte, cùm in parte ſit ſatisfactum, & longè alii & diverſi ſunt caſus quando res partim venditur, partim permutatur, vel quando per partes ſeparatim venditur: quia tunc tot diverſi cenſentur contractus ſuam quiſque naturam retinentes: longè ergo differunt à noſtra hypotheſi quæ eſt de unica venditione & unico pretio indiviſo, & non ſunt plura laudimia, ſed unum partim celatum, partim notificatum, ergo pro rata.

42. Nec etiam obſtant allegata pro rata ſententia: quia quod in dicta extricatione. Labyrinthi q. 4. dixi in favorem damnum paſſi, multum differt à caſu noſtro, quia ut ibi dixi *num.* 107. non de pœna agitur, ſed de rei perſecutione damnum paſſi, & ſic non debet reſtringi niſi quatenus lex cogit, ut ibi novè explicavi: hîc autem mera pœna eſt, nec dominus dicitur certare de damno recuperando, ſed de lucro, ut in §. præcedenti, & ſic non debet excedere ratam culpæ. Tum alioquin partim provocarentur ad occultandum, quia ſæpè contingeret non minorem eſſe pœnam in majoris partis quàm in minoris partis occultatione, quod eſſet abſurdum. Media ergo vera eſt teres & rotunda ſententia, pro rata ſeu quota occultationis mulctam committendam. Non tamen ſequitur quin obligatio exhibendi & ſolvendi domino ſit pura, ſi contractus purus eſt. Sed octiduanæ induciæ dantur hujus mulctæ & omnis pœnæ, ut dicemus §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 34. & 38.

## EPITOME §. LXXVIII. GLOSS. I.

*1. An laudimia debeantur ex venditione ſtrictè ſumpta tantùm?* 6. 8. 9. 11.

*2. Venditio latiſſimè, latè, ſtrictè.*

*3. Diſpoſitio loquens de venditione, intelligitur ſtrictè, niſi appareat de rationis idemtitate.*

*4. Verus intellectus §. ſi prætor. in l. ſi pupillorum de reb. eorum.*

*5. An argumentum de majori ad majus procedat in decreto.*

*7. Vetus mos Romanorum venditionis per æs & libram.*

10. *Dictio*

*10. Dictio, ſi, quandoque non facit conditionem: ſed demonſtrationem.*

*12. Laudimia non debentur de venditione fructuum vel uſusfructus.*

*13. Nec de venditione ulla vel quæ retrò annullatur, ut etiam dominus teneatur reſtituere quatenus locupletior. 15.*

*14. Idem ſi vend tio manet valida quantum ad plenum recurſum evictionis: ſed emptor non diu poſſidet.*

*16. Quando dominus verſaretur in lucro, & poſſeſſor evictus in damno, tunc tenetur laudimia reſtituere.*

*17. Iura dominicalia pecunia debent ſolvi per capientem fructus.*

*18. Mutationes manus & apertura ex perſona poſſeſſoris, & non veri domini utilis vel directi attenduntur.* 20. 27.

*19. Niſi quatenus fides vel inveſtitura ad modicum tempus per alienantem retinetur.* 49. 54.

*22. De venditione, nulla traditione ſecuta, fundata eſt intentio domini contra poſſeſſorem ad laudimia.* 30.

*23. Sed dominus ea ſcienter recipiens, tenetur, etiamſi non ſit locupletior, evicto emptori reſtituere, niſi is aliquot annos poſſederit & fructus retinuerit. 25.*

*24. Etiam conjectura præſumptionem donationis excludit.*

*28. Q. 1. Minor 25. annis non ſemper annullat judicium defectu curatoris.*

*29. Poteſt alienare mobilia.*

*30. Contra dominum directum non ſufficit tranſactio, compromiſſum, aut ſententia voluntaria partium.*

*31. Q. 2. Quando licet in præjudicium domini cenſualis diſtrahere. 32. 36.*

*33. Solutio pretii non facit hic deſinere rem eſſe integram nec ſimplex conſtitutum.*

*34. Quando de jure licet habere pro infecto vel diſtrahere, etiam poſt præventionem domini infrà octiduum factam.*

*35. Fallacia vel fuga emptoris reddit contractum nullum.*

*37. Conſuetudines intelliguntur de conditionibus efficacibus.*

*38. Declaratur conſuetudo Borbonienſis.*

*39. Variæ conſuetudines. 55.*

*40. Q. 3. Venditione pura ſtatim cedunt jura, ſed non in conditionali, niſi interim exequatur.*

*41. De venditione in diem non exiguntur antequam pretium poſſit exigi, nec dominus poteſt conqueri, cui non quæritur jus niſi ad limites contractus. 43.*

*42. Dies ſolutionis eſt pars diminutiva obligationis.*

*44. Niſi dilatio data ſit ob aliam cauſam extrinſecam vel poſt contractum.* 46.

*45. Tamen dominus non tenetur etiam pendente dilatione inveſtire ante ſolutionem pretii.*

*47. Q. 4. Quamvis laudimia non debeantur ex revenditione initio pacta, tamen ex venditione etiam modico tempore durante debentur. 48.*

*49. Niſi retentis cenſu & inveſtitura ad tres vel quinque annos 54.*

*50. Intellectus tit. C. ſine cenſu vel reliq. 51.*

*52 Emptor ſub facultate redimendi quam redimit, de utroque pretio laudimia debet.*

*56 Declaratur conſuetudo Turonenſis.*

*57. Redimendo ex pacto primæ venditionis, etiam ex inſtrumento ſeparato, non debentur iterum laudimia, niſi redimatur in vim prorogationis etiam pendente prima factæ.*

*58. Vel niſi quando pactum fit tertio, quia tunc ſtatim indiſtinctè debentur laudimia de venditione, & rurſus nova laudimia tertio redimente.* 60. 61. 72. 77.

*59. Sic ſi venditor qui ſibi cavit de pacto redimendi, illud poſtea cedat tertio, ſtatim debentur jura de venditione, & iterum de redemptione quam faciet ille tertius & de dicta ceſſione, ſi pretio facta ſit. 71. 80.*

*62. Quid de prorogatione facultatis redimendi.*

*63. Si redimatur ex prorogatione facta, priore finita, ex his jura debentur.*



Digitized by Google

64. *Niſi prorogatio facta fuerit ex ſequela prioris facultatis*. 65.
66. *Duo ſunt in facultate redimendi temporali.*
67. *Limitantur conſuetudines Cœnomanenſis & Andenſis.*
68. *Ex pluribus habentibus facultatem redimendi in ſolidum, unus redimens tenetur conſortibus contribuere infrà idem tempus redimendi, ſed non poſt tempus.* 77.
70. *Retractus conventionalis & conſuetudinarius cumulari poſſunt.*
71. *Reditus ad priorẽ ſtatum favorabilis.*
74. *Aliud conſentire, aliud cedere.*
76. *Ceſſio facta futuro hæredi, videtur tanquam hæredi.*
77. *Redemptio non poteſt dividi.*
78. *Q. 5. An ex promiſſione vendendi ſint laudimia? Non, quia aliud vendere, aliud pactum de vendendo.*
79. *Tamen interpoſita ſtipulatione non eſt locus pœnitentiæ.*
81. *Gabella venditionis non debetur de promiſſione vendendi.*
82. *Quæ tranſit in venditionem ſi verba referantur ad actum de præſenti & materia ſit diſpoſita.*
83. *Intellectus verus §. Cato.* in fin. l. de verb. obligat.
84. *Declaratio l. ſi procuratorem abſentem. de procurat. & virtus ratihabitionis.*
85. *Promiſſio pura ratificandi, ratificatio eſt.*
86. *Debetur gabella de venditione facta vi promiſſionis de qua non fuit ſoluta gabella.*
87. *Sic relevium feudi non debetur de donatione ſequente promiſſionem de qua compoſitum eſt de relevio.* 99.
88. *Generalia non ſatisfaciunt intellectui practico.*
89. *Etiamſi non ſint jura debita domino, literæ ſunt exhibendæ, modò ſit res alienata, ſecus ſi promiſſa alienari* 90. *niſi in venditione facta à poſſeſſore.* 91. 92. 93. 94.
96. *Impenſæ quæ non cedunt lucro venditoris, non augent laudimia.*
97. *Q. 6. De permutatione ſub pacto per alterũ recuperãdi vel redimendi, nova jura debentur redemptione ſecuta.* 99.
98. *Secus quando mera reſolutio fieret ex veteri pacto.*
100. *Q. 7. De re data in contractu matrimonii, etiam æſtimata, non debentur relevia.*
101. *Quicquid in contractu matrimonii datur genero, cenſetur in dotem, ut marito dari.*
102. *Clauſula quòd res data in matrimonio ſortiatur naturam conquæſtus, non facit deberi jura niſi relevii mediæ partis in feudo.*
103. *Nec mutat qualitatem antiqui hæredii niſi reſpectu intereſſe mariti.*
104. *Unde ſi maritus vendat extraneo, totũ poteſt retrahi à cognatis uxoris.*
105. *Æſtimatio in dubio non facit venditionem.* 101. 111.
107. Intellectus l. 1. C. de rer. permut.
108. *Multa tractantur quæ non perficiuntur, ſola concluſio attenditur.*
109. *Obligatio pecuniæ ad immobile eſt immobilis.*
110. *An res emphyteutica poſſit dari in dotem.*
112. *Q. 8. Et ſi dominus feudi, ut extraneus à vaſſallo emit, tamen laudimia exigit à retrahente: ſecus, ſi alii vendit.*
113. *Q. 9. Etiam dominus ipſe directus tenetur ſolvere laudimia ei ad quem ſpectant fructus.*
114. *Q. 10. Conſuetudo negans retractum domino cenſuali, non tollit pactum privatum.*
115. *Dominus qui inveſtivit emptorem, non poteſt habere retractum ex facultate redimendi per eum poſtea redempta, quamvis aliud in retractu proximitatis favorabiliori.* 119. 120.
116. *Nec ex eo quod poſtea dato pretio facta eſt acquiſitio incommutabilis.*
117. *Jus redimendi eſt integralis & effectualis pars fundi.*
121. *Simplex receptio cenſus non excluderet retractum.*
122. *Si quis emit ſub pacto redimendi, & dominus quoquo modo excludatur jure retractus, non recuperat*

Digitized by Google

*ex eo quod poſtea emptor illud pa- ctum redimit.*

123. *Emptor non tenetur facultatem redimendi ſibi datam notificare, ſed bene ejus extinctionem novo pretio factam: nec ceſſionarius dictæ facultatis antequam redemerit.* 130.

125. *Qui ſemel emit juſto pretio: de eo quod poſtea ad rem pacificandam ſolvere cogitur, novum laudimium non debet: ſecus ſi injuſto.*

126. *Inveſtitus de parte fundi patitur retractum de alia parte, etiam per primum contractum promiſſa vendi.*

127. *Sed ſi contemplatione primi contractus, ſecundus factus eſt dominus, debet utrumque retrahere.*

128. *Q. 11. Inveſtitura data emptori qui emit ſub facultate redimendi non prodeſt ceſſionario venditoris qui retrahit, quin retractui dominico & omnibus juribus locus ſit.* 129. 131

132. *Q. 12. Si ceſſionarius habet illam ceſſionem gratis & redimit, perinde eſt ac ſi res eſſet partim vendita, partim donata.*

133. *Niſi fundus vænîſſet juſto pretio, & facultas redimendi gratioſè data fuiſſet, legatum de vendendo juſto pretio non ſubeſt Falcidiæ, quia nihil abeſt hæredi.*

134. *Si quis emit in vim pacti præcedentis, dominus fundatam habet intentionem in utroque pretio, niſi conſtaret nihilominus juſto pretio emptū.*

135. *Sed retrahens debet nedum pretium, ſed alios quoque ſumptus refundere.*

136. *Laudimia non augentur ſi quis juſto pretio dato det jocalia uxori, aut filiis venditoris, quamquam ſi moderata ſint, retrahens oneretur.*

137. *Aliud ſumptus rationabilis, aliud pretium rei.*

138. *Quid de uxore venditoris aliquo accepto ratificante?*

139. *Ratificatio domini eſt vera venditio & ex ea metiuntur jura.*

142. *Quid ſi quis emat à proprietario & poſtea à fructuario?*

143. *Uſusfructus non eſt pars dominii niſi ficte.*

144. *Q. 13. An dominus directus præferatur conſanguineo in retractu? In quo Doctores malè faciunt differentiam inter feudum & emphyteuſim.*

145. *Cur ſecundum uſus feudorum retractus feudalis non procedit: ſed conſuetudine noſtra revixit?*

146. *In quo dominus excluditur per agnatum venditoris in inveſtitura comprehenſum & feudum præſumitur antiquum.*

147. *Sed de conſuetudine non requiritur conſtare cognatum deſcendere à primo ſtipite.*

148. *Si concedens in cenſum retinet jus retractus, non intelligitur contra deſcendentes à cenſuario.*

149. *Non valet pactum in præjudicium retractus proximitatis, niſi quando res eſt libera.*

150. *Venditor non poteſt extraneis cedere jus redimendi ſtante cognato, niſi quantum ad ſupervalentiam pretii.*

151. *Jus redimendi non eſt ceſſibile in præjudicium retractus proximitatis.*

152. *Q. 14. Etiam ſi dominus directus in prima inveſtitura pactus ſit de jure retractus, non poteſt illud cedere niſi filiis.*

153. *Verba contra eum qui ſe in eis fundat, capiuntur.*

154. *Q. 15. De adjudicatione per licitationem extraneo admiſſo.*

155. *Tunc non eſt vera diviſio.*

156. *Si extraneus vincat, omnia jura debentur, aliàs nihil.* 157.

159. *Quia extraneus non dicitur habere ex diviſione, ſed ex mera emptione.*

160. *Quid in hæredibus diverſarum linearum?*

161. *Declaratur conſuetudo Bleſenſis.*

162. *Q. 16. De venditione ſub pacto addictionis in diem vel legis commiſſoriæ ad longum tempus ſemel debentur jura.* 163. 167.

164. *Modica diverſitas facti facit magnam diverſitatem juris.*

165. Tit. de in diem addictione & tit. de lege commiſſoria, *de brevi tempore loquuntur.*

166. *Venditore fruente pretio, debet etiam emptor fructus pro rata lucrari.*



Digitized by Google

168. *Declaratur conſuetudo Comitatus Burgundiæ correcto abuſu quorumdam.*
169. *Verus & naturalis dominus cenſualis emit fundum non pecuniam dando cenſuario.*
170. *Thema licitationis extraneo admiſſo.*
171. *Poteſt quis emere rem ſuam à ſe evocabilem* 178.
172. *Aliud ſimplex licitatio judicialis: aliud ſolemne decretum baſtarum.*
174. *An ſuperveniente novo licitatore prior liberetur.* 177.
175. *In juribus dominicalibus & conſuetudinariis, magis attenduntur veritas & effectus quam formulæ.*
176. *Aliud licitari, aliud emere.*
180. *Q.* 17. *De conceſſione ad onus ædificandi non debentur laudimia.*
181. *Niſi fiat mediante magna ſumma recepta.*
183. *De venditione ad tempus debentur laudimia.*
184. *Et de venditione uſusfructus perpetui vel locationis perpetuæ, & de utraque retractus.*
185. *Jura inveſtiturarum & laudimiorum ad priorem dominum ſpectant.*
186. *Rejicitur diſtinctio Do. de Rota.*
187. *Nova trimembris reſolutio.*
188. *An ſoluto jure datoris reſolvatur jus acceptoris.*
189. *Quandoque in emphyteuſi ſunt duo domini ſubordinati.*
190. *Quod in hoc Regno non admittitur in cenſu qui debet eſſe monadicus.*
191. *Q.* 18. *Non debentur laudimia de venditione ſuperficiei.*

---

* Olim 55.

## * §. LXXVIII.

SI aucun achete à prix d'argent aucun heritage eſtant en la cenſive d'aucun ſeigneur cenſier ou foncier, tel acheteur dudit heritage eſt tenu de payer audit ſeigneur cenſier ou foncier les ventes dudit achat & ſaiſine pour ce deuë & accoûtumée, avec douze deniers pour la ſaiſine.

Hic paragraphus ſive articulus de novo ita mutatus eſt.

SI aucun achete à prix d'argent, ou prend à rente rachetable, heritage eſtant en la cenſive d'un ſeigneur cenſier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente, eſt tenu payer au ſeigneur cenſier ou foncier, les ventes dudit achat, ou ſort principal de rente, encore qu'elle ne ſoit rachetée.

### GLOSS. I. IN VERBO

### *Si aucun achete à prix d'argent.*

1. ERGO laudimia nunquam debentur niſi in caſum venditionis. Fortius videtur quod nunquam debeantur, niſi in caſum veræ, propriæ & ſtrictæ venditionis: quia hic textus incipit à conditione, quæ debet impleri in forma ſpecifica, *l. Mevius l. qui heredi, ff. de cond. & demonſtr.* Tum conſuetudo ſtricti juris eſt. *l.3. hæc verba. ff. de neg. geſt.* Tum fit mentio pretii, idque non obiter, & perfunctoriè, ſed conditionaliter & serioſè: ut planum eſt cuilibet rectè intuenti hunc textum: verba autem ſingula, maximè in lege vel ſtatuto debent de aliquo operari: ut not. ſuprà §. *num.* 41. Simplex autem mentio pretii reſtringit diſpoſitionem ad venditionem propriè, & ſtrictè ſumptam: ut not. ſuprà §.33.*nu.*1. Quanto fortius, ubi non eſt ſimplex mentio, & emptionis, & pretii, ſed additur in pecunia numerata? Tum cauſa propter quam hic fit mentio emptionis & pretii, videlicet perceptio laudimiorum ad ratam unciæ pretii non poteſt propriè verificari, niſi in venditione ſtrictiſſimè, & propriè ſumpta, videlicet interveniente certo pretio in pecunia numerata. §. *pretium autem. inſtitut. de emption. & vend.*

* Venditionis verbum tripliciter ſumi.

2. Verbum enim * venditionis tripliciter accipitur. Primo modo latiſſimè pro omni actu alienationem inducente etiam ex teſtamento, ut in *l. ſicut* §. *venditionis, ff. quibus mod. pig. vel hypo. ſol. in l. ſtatulib. in fi. ff. de ſtatulib.* Secundo latè, pro omni ſpecie commutationis inducente alienationem ex titulo oneroſo. Bald. in *l. ult. ff. de condi. ob cauſam.* Alex. in *conſ.* 1. *col.* 6. *lib.* 4. Tertio ſtrictè & propriè pro ipſo ſpecifico venditionis contractu, *l.* 1. *ad fin. ff. de contrab. empt. & vend.* Clarum eſt autem quod in ſtatutis, & generaliter in omni materia nedum in qua ſtrictè, ſed etiam in qua ſimpliciter & propriè verba capi debent, nunquam appellatione venditionis vel emptionis venit alius contractus etiam ſimilis, ſed nomine & ſpecie differens, qualis eſt permutatio. Textus in *d. l. ff. de contrab. empt. in l.1. ff. de rer. permut.* Bonus text. *cum gloſſ. in Auth. de non alien. aut permutan.* §. *quia vero Leonis. in princ. col.* 2. *& in l. ſi pupillorum,* §. *ſi Prætor. ff. de reb. eo. no.* Spec. in ti. *de empt. & vend.* §. 5. *nunc dicendum. verſic. ſed pone ſtatutum.* Andr. Iſer. *c.* 1. §. *ſed & res. col.*3. *per quos fiat inveſti. in uſib. feu.* Bal. *conſ.* 175. *ſtatutum prohibens. lib.* 4. *c.* 1. *ad fi. de alien. feud. in uſu feud.* No. Bal. Ang. in *l. cum hi,* §. *cui, ff. de tranſact.* Bal. Salic. in *l.* 1. *C. de re. permu. in l. C. pro empto.* latè Joan. Berta. *de gabell. in* 3. *parte.* 8. *partis princ.* Et latius Fabia. *de monte S. Savi. in tract. de empt. & vendi. qu.* 2. *princ. late.* Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximi.* §. 1. *gloſſ.* 2. *num.* 2.

Digitized by Google

3. Et adhuc extra materiam ſtrictam non fit progreſſus ad largum & improprium ſignificatum : quod eſt limitandum niſi concurrat rationis idemtitas & favor, aut niſi appareat mentionem venditionis non eſſe factam propter ſe, ſed propter alium certum finem, qui æque impletur & habetur per alium modum vel actum, per no. Bar. in *l. alio. col.* 3. *num.* 10. *in fi. ff. de alim. legat.* tunc enim mentio venditionis non cenſetur fieri niſi exemplariter, ut per ea quæ latè tradunt, Paul. *conſ.* 83. *lib.* 2. Alex. *conſ.* 100. *lib.* 4. *& in conſ.* 75. *lib.* 5. & quicquid dixerit Bar. in *d. l. alio*, nedum iſtud habet locum in diſpoſitione privati : ſed etiam judicis, vel alterius.

4. Nec obſtat *l. ſi pupillorum.* §. *ſi prætor. ff. de reb. ve.* quia ibi illud eſt propter formam in qualibet alienatione prædiorum minoris requiſitam. Ideo ſi decreto judicis cauſa cognita permiſſa eſſet venditio : non liceret hypothecare, nec contra, & hoc quia deficit forma. Hanc ſolam rationem reddunt Doctores ibi, & *in l.* 1. *ſi quis ita. de ver. oblig.* & ubique, ſed non ſatisfacit cùm ſit magis mathematica & phyſica, quam civilis & practica. Ideo vera & punctualis ratio eſt: quia ibi illud decretum & cauſæ cognitio præcedens non in genere, ſed ſuper certo individuo actu ſpecialiter & limitatim interpoſita ſunt: ideo ſi aliud vel aliter fiat quam in cauſæ cognitione & decreto deductum & conceſſum ſit, nihil agitur, id eſt non agitur ille actus qui ſpecialiter in cauſæ cognitionem & decretum deductus eſt, & ſic nullum habet fomentum decreti. Ita propriè loquitur & debet intelligi ille textus. Sed tamen bene valebit in quantum alias ſine cauſæ cognitione & decreto valere & fieri poteſt, ut novè contra omnes dixi in *lectione* Dolana *ſuper dict.* §. *ſi quis ita, &* §. *ſi ſtipulanti, eadem l.*

5. Secus ergo ubi ceſſat ratio limitatæ formæ vel permiſſionis, & ita debet modificari & reſtringi quod per illum textum tradit Ludov. Roman. *ſing.* 114. quem ſequitur Alex. & ibi Jaſon. in *l. in actionibus. col.* 3. *ff. de in lit. jur.* Nico. Everal. *in locis lega. loco* 35. *à ratione legis larga. col.* 4. argumentum de majori ad minus non habere locum in decreto judicis: quia eſt verum quando eſt interpoſitum ſuper certo individuo actu tantùm, de quo ſolo cognitum & deliberatum eſt : Secus ubi conſtat de pleniori cognitione & mente, & decretum non eſſe limitatum ad modum expreſſum, aliàs ſecus. Unde ſi per ſententiam ſeu arreſtum eſt permiſſum hæredibus ſub beneficio inventarii, vel executoribus teſtamenti vendere immobilia uſque ad certam quotam ad ſatisfaciendum creditoribus aut legatariis : poterunt uſque ad eamdem quotam permutare ſi hoc modo æquè ſatisfiat : & hoc caſu propriè loquendo non eſt extendere verbum vendendi de ſtricta ſignificatione ad latam, ſed extendere, ſeu potius implere diſpoſitionem de modo expreſſo ad alium ejuſdem rationis & effectus.

6. Quia, ut patet per textum in *l.* 1. *ff. de contrah. empt. & in l.* 1. *ff. de rerum permut.* appellatio venditionis eſt ſpecifica, nec ſignificat permutationem, aut aliam ſpecialem alienationem neque largo neque largiſſimo ſignificatu, ut Doctores planè magis quàm Latinè loquuntur. Non obſtat *d. l. ſicut* §. *venditionis. l. ſtatu liberi in fi. eo. num.* 1. quia in dicto §. venditionis hoc non eſt propter generalem aliquam ſignificationem ipſi verbo venditionis inexiſtentem, ſed propter eamdem rationem & materiam ſubjectam, prout ratione converſa verbum alienare latiſſimum, reſtringitur in *l. ex hoc edicto.* §. 1. *de alienatio. judic. mutan. cauſa facta.*

7. At in d. l. *ſtatuliberi*, quædam verba pleriſque omiſſis, Quinti Mutii antiquiſſimi Jureconſulti recitantur ſuper interpretatione verborum antiquiſſimæ legis 12. tabul. quæ referenda ſunt ad ſtylum d. l. 12. tabul. & ad conſuetudinem * veterum Romanorum, apud quos olim omnis alienatio fiebat per imaginariam venditionem & emptionem per æs & libram ſicut & hæredis inſtitutio, *inſti. de teſta.* §. *acceſſit.* & emancipatio, *inſti. quib. modis jus pa. po. ſol.* §. *præterea. Caius* l. 1. *inſtit.* quem refert Boëtius in *Topic. Cic. lib.* 3. Andr. Alcia. in *l. alienationis. gl.* 1. *in fi. de verb. ſignifi. & lib.* 3. *parergon c.* 22. quod intelligi ſanè debet non ut actus juriſgentium, alias nullomodo valerent apud Romanos, ſed ad hoc etiam valerent ſpeciali prærogato jure & favore juris Quiritum, & civium Romanorum : actus autem merè civiles & legitimi ſcilicet juris Romani, ut adoptio, emancipatio : aliter olim apud eos nullomodo valebant, ut novè declaravi in *tract. de dignit. magiſt. & civi. Rom.* qui mos tempore Imperatorum penitus exolevit. Et adhuc etiam ante morem illum exoletum verba Q. Mutii in d. l. *ſtatuliberi*, ad interpretationem *d. l.* 12. *tab.* limitata nullomodo ad alias leges vel edicta, nec ad aliorum Jureconſultorum dicta extendenda ſunt. Quare Alciat. *dict. cap.* 22. malè refert ad *l. veteres de actio emp.* Ubi Accurſius melius exponit per jura quæ allegat, & per legem ibi immediatè ſequentem, & alia jura, & Lauren. Valla qui citat Alciat. Paren. *lib.* 5. *cap.* 15. ubi Accurſ. in *d. l. veteres*, expoſitionem ſequitur & bene.

* Vetus mos Romanorum in imaginariis venditionibus.

8. Tamen in noſtra conſuetudine non ita ſtrictè hîc aſſumemus venditionem, ut omnem omnino contractum excludamus, cui exacta venditionis diffinitio adæquatè & formaliter non convenit, ſicut nec in materia feudali, ſuprà §. 33. *num.* 2. Sed hîc venditionis loco habetur datio in ſolutum pro pecunia, vel ceſſio aut datio pro rebus aut juribus certa pecunia æſtimatis, vel pro mobilibus non pretioſis, ſeu in quibus non cadit affectio : imo etiam ſi pretioſæ ſint vel cadat affectio, vel pro reditu redimibili ſecundum notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 10. & generaliter in omni contractu qui in venditionem tendit, attentis rebus aut juribus quæ pro re feudali vel cenſuali dantur vel remittuntur, ſive ſint promercales ſive fungibiles, ſive etiam neutrum, ſed tales ut non ſoleant ſervari tanquam hæredium aut res perpetuò manſuræ: ſed vendi & commutari, & maximè ſi dentur vendituro, videntur enim tacitè æſtimatæ, & vicem pretii, magis quàm ſpeciei habere.

9. Et ſic locus eſſe debet, & juri utriuſque retractus, & juribus dominicis feudalibus & cenſualibus ſicut in vera & formali venditione. Fac. text. in *l.* 3. §. *& generaliter ex omnibus cauſis quæ inſtar venditionis habent. ff. de iti. actuq. priva. l. apud Celſum.* §. *ſi quis autem. ff. de doli mali exce. ver. item in ſimilibus quæ vicem emptorum continent, ſcilicet reſpectu materiæ ſubjectæ, & ejus de quo agitur* : & talis eſt communis obſervantia in hoc regno multum æqua & juſta ad vitandas fraudes, quas alioquin ad hæc jura excludenda facile eſſet & promptum infinitis modis excogitare & admittere : puta do, vel dare promitto hoc feudum pro centum. *l. ult. de cond. ob cauſ.* & ſic ad hunc textum quod ex venditione rei cenſualis debentur laudimia, habes ampliationem nedum in ſtricta & formali venditione : ſed etiam in datione in ſolutum, vel quavis alienatione ſymbolizante & reducibili ad venditionem ſecundum prædicta.

10. Non obſtat quod hic §. incipit à conditione ibi, *s'aucun achete à prix d'argent*, id eſt, ſi aliquis emat pretio in nummis, & ſic prius impleri debet in forma ſpecifica emptionis ſtrictè ſumptæ, *ut ſuprà ea. gloſſ. num.* 1. quia reſpondeo primò quòd dictio * ſi, hic non eſt conditionalis, ſed potius cauſalis ſeu demonſtrativa, non enim ſuſpendit diſpoſitionem appoſiti ſeu verbi ibi, *eſt tenu*, nec ei apponitur, ſed deſignat & demonſtrat ſuppoſitum, nec facit orationem hujus §. conditionalem, nec debet verti in conditionalem, ſed in puram, ut Latinè verti, emptor tenetur, ſcilicet purè. Secundò, reſpondeo quod hujuſmodi conjunctio

* Si quandoque demonſtrat & cauſam oſtendit.



Digitized by Google

non ſemper facit conditionem, ſed ſecundum quod ſuadet ratio materiæ ſubjectæ. Gloſſ. & doctores in *l. eas cauſas. de condit. & demonſt.* Alber. *l. aut hoc jus C. de procurat.* Bald. *l. 3. in fi. C. de actio. emp.* Ludov. Rom. pulchrè in *conſil.* 376. *quæſtio eſt. col.* 3. Alex. *conſil.* 22. *num.* 5. *lib.* 1. ubi in annotationibus tetigi.

11. Amplio ſecundo, etiam ſi venditio facta ſit de conſenſu & permiſſione domini, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 8. *cum ſeq.* §. 33. *numer.* 7. *ver. amplio primo.* Amplio tertio, etiam ſi res pro majori parte donetur vel permutetur: quia quatenus dantur pecunia vel mobilia, locus eſt laudimiis per not. *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 22. & 23. quemadmodum ſi tantum pars rei vendatur, pro rata partis habent locum hæc jura. *l. quæ de tota. in princ. de rei vendi.* Amplio quarto, generaliter in omni caſu & quatenus ſupra 33. & §. 33. per totum, diximus locum eſſe quinto denario in feudo, ut etiam locus ſit laudimiis in cenſu, ut è converſo.

* Limitationes ad præcedentẽ regulam.

12. Concluſio hujus §. ſic ampliata & declarata fallit * primò, ſi ſolùm fructus pendentes vel uſusfructus rei cenſuariæ vendãtur, quia inde nullum jus debetur domino, cùm res cenſualis non vendatur nec futurorum jurium ſpes præcidatur. Faciunt notata in ſimili ſuprà §. 26. *gl.* 4. *in princ.* §. 33. *qu.* 20. Sublimito ſi hoc fiat in fraudem laudimiorum imminentis venditionis rei ipſius cenſualis, ut quando præmeditata venditione rei eidem vel perſonæ interpoſitæ venditæ vel vendendæ, venduntur fructus pendentes vel uſusfructus ſeparato pretio, de quo remitto ad notata ferè in ſimili ſuprà §. 20. *gl.* 1. *num.* 76. & 81.

Limito ſecundo, ſi non res cenſualis, ſecus actio perſonalis vel jus ad rem vendatur, ut notatur in *ſimili ſuprà* §. 33. *qu.* 36. §. 33. *qu.* 8. & 9. quò remitto.

13. Limito tertio, ut procedat in venditione valida, ſecus ſi contractus quacumque de cauſa ſit nullus: idem ſi ex poſt facto & ex cauſa ab initio inexiſtente annulletur, & reducatur retro ad non cauſam, ſive hoc fiat ipſo jure, ſive per ſententiam, ſive de jure communi, ſive jure ſpeciali per beneficium reſtitutionis in integrum, nulla eſt: aut reſolvitur obligatio laudimiorum, adeo ut ſoluta condici poſſint, in quantum tamen dominus invenitur locupletior per not. in *ſimili ſuprà* §. 20. *glo.* 5. *qu.* 11. §. 33. *qu.* 4. 5. 6. *cum multis ſeq.* §. 33. *num.* 9. *cum ſeq.* Et opinio quam ibi tenui *num.* 11. fuit poſtea ſolemni arreſto confirmata, *ut tetigi ſuprà* §. 73.

14. Idem, ſi venditio tenuit & remaneat efficax quantum ad obligationem & actionem evictionis, ſed non ſortitur effectum reſpectu fundi venditi ex defectu juris venditoris qui non erat dominus, & emptor non diu pacificè poſſidet, ſed evincitur à vero domino, vel evictionis metu ſine fraude cedit, *per not. ſuprà* §. 33. *qu.* 19. §. 33. *qu.* 10. & *infrà ead. gl. num.* 23. 25. 26.

15. Idem ſi etiam venditor erat dominus & tranſtulit dominium in emptorem, ſed emptor à creditoribus venditoris evictus fuit, & ob paupertatem venditoris remanet fraudatus re & pretio: quia tunc dominus non debet percipere jura ab emptore ex hujuſmodi venditione quæ non ſortitur effectum ad commodum emptoris, & ſi receperit, debet reſtituere, ſed ſolùm debebit percipere jura ex venditione efficaci, quæ per ſubhaſtationes fortè & decretum fiet, ultimo licitatori, ſecundum notab. ſuprà §. 33. *qu.* 18. *num.* 63.

16. Sed adverte in quantum *hic & ſuprà eo. num.* 14. *& locis ibi allegatis, præſertim* §. 33. *qu.* 5. *& d. num.* 63. dixi dominum directum reſtituere teneri in quantum locupletior, limitandum eſt, ut procedat quando dominus feudi verſaretur in lucro & vaſſallus temporarius in damno, & idem pari ratione in re cenſuali: quia ſi poſſeſſor aliquot annos ſuo nomine poſſederit cum lucro fructuum quos reſtituere non cogitur, nihil poteſt à domino repetere: quia niſi jura illa ſolviſſet domino feudi jure feudali utente, fructus omnes amiſiſſet, ſibique id damnum non vero vaſſallo evincenti aut ejus creditoribus imputaſſet.

17. Tum hujuſmodi relevia, quintum pretii, & alia onera pecuniaria feudorum vel cenſuum, ſunt pars fructuum & commoditatis fundi, cujus reditus minuuntur, & ab omni poſſeſſore & fructus percipiente ſolvi & præſtari debent, etiam ſi non ſit dominus nec etiam plenè poſſideat, ſed jure uſusfructus aut ſimilis juris temporarii, ut in fructuario & vidua doaria. Dixi *ſuprà* 33. *qu.* 36. nec dicuntur fructus niſi deductis his oneribus. *l. hactenus. l. ſi pendentes.* §. *ſi quid cloacarii. de uſufr. l. quæro. de uſufr. leg.* Alex. *conſ.* 147. *num.* 5. *lib.* 5.

18. Et mutationes * manus & aperturæ feudorum ſive fiant per obitum, contractum, ſententiam aut alium modum, item relevia quinti pretii & hujuſmodi, debent attendi ex perſona veri poſſeſſoris, non autem ex perſona veri domini utilis, ut latè dixi ſuprà §. 33. *qu.* 45. & ſic idem in cenſu, ſunt enim onera ipſius rei & poſſeſſoris. *l.* 2. *ibi, cum neceſſe ſit eum qui comparavit cenſum rei comparatæ agnoſcere, nec licere cuiquam rem ſine cenſu comparare vel vendere. & l. ult. ibi, omnes pro his agris quos poſſident. C. ſine cenſu vel reliquis fundum compar. non poſſe.*

*Mutationes ex parte poſſeſſoris cenſeatur.

19. Ampliatur etiam ſi ultimus poſſeſſor vaſſallus aut cenſuarius qui fuit inveſtitus, adhuc vivat, quia ſatis eſt novum acquiſitorem nomine ſuo poſſidere ut ejus perſona & poſſeſſio attendi debeat. Textus in *d. l. ult. ibi: & ſic nedum tranſlata ſit poſſeſſio cenſualis, ſed apud priorem fundi dominum forte permaneat diſſimulantib. ut non poſſidentes pro poſſidentibus exigantur. C. ſide cenſu vel reliquis.* Hoc tamen excepto ſi prior dominus & poſſeſſor ad modicum tempus veterem profeſſionem, fidem vel inveſtituram retineat, infrà quod modicum tempus redimere ſperat, quod tam in feudo quàm in cenſu promiſcui uſus gratia indulgetur, ut dixi *ſupra* §. 51. *qu.* 4. *cum multis ſeq. & infra ea. gloſſ. num.* 49. 54.

20. Pariter è converſo mutationes domini directi & alia eum concernentia ſuprà §. 19. 20. 21. 32. 43. 60. 61. 10. 63. Quod ergo metiuntur ex parte veri poſſeſſoris feudi vel loci vel dignitatis dominantis, & non ex perſona veri domini directi non poſſidentis, ut plenè dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 10. etiam reſpectu tertii: quia ut incipiat annus retractus currere cognatis venditoris, non prodeſt emptori inveſtiri à vero domino feudali vel cenſuario alio locum dominantem poſſidente, ſed debet à poſſeſſore inveſtiri, ut dixi infrà §. 173. & generaliter quæcumque ſunt adminiſtrationis & conſervationis, vel non excedunt ſolitam perceptionem fructuum, poſſunt & debent fieri per poſſeſſorem, ut dixi ſuprà §. 1. *gl.* 1. *num.* 57. imo etiam quæ alienationem proprietatis important non diminuendo, ſed dividendo facta cum putativo domino, rata ſunt. Textus in *l. ſi Titius. pro ſocio.*

21. Quod ergo de repetitione ſuprà *eo. num.* 16. remiſſivè dictum eſt, intelligendum quando alias repetens verſatur in damno ſine ſua culpa: ut rationes & jura quæ in præfatis locis allegavi, oſtendunt: puta quia repetens laudimia quæ ſolvit pro fundo, non poſſedit illum in effectu & ſic dominus directus in lucro verſaretur. Et quia, ut dixi ſuprà §. 33. *numer.* 112. momentanea mutatio vel poſſeſſio feudi non attenditur, quod etiam dixi dominum directum non teneri reſtituere niſi quantum locupletior eſt, limito niſi fuerit ſciens, ut ſtatim dicam. *num.* 23.

22. Sed quid ſi maritus vendiderit fundum uxoris vel curator aut cuſtos nobilis minoris, aut quivis extraneus promittens facere quod proprietarius

infrà

Digitized by Google

infrà certum tempus vel poſt legitimam ætatem ratificabit? Reſpondeo ut dixi ſuprà §. 33. *qu.* 11. pendente dicta ratificatione locum non eſſe laudimiis, niſi vendens de facto tradiderit & emptor nomine ſuo poſſeſſionem ingreſſus ſit, quia tunc ipſo facto fundata eſt intentio domini directi. Idem ſi eſt tantum ficta ſed efficax traditio, quia emptori reſpondetur de fructibus ut venditore interim ab eo conducente. *l. quedam mulier. de rei vendic.* ſed non ſecuta ratificatione.

* Evicto fundo laudimia reſtitui debent per dominum directum & quatenus.

23. Et fundo * evicto tenebitur dominus directus laudimia reſtituere non in quantum locupletior, ſed in quantum recepit, quia ſciebat aut ſcire debebat ex forma contractus ſibi exhibiti, aut quem ſibi exhiberi & deſcribi etiam manu injecta curare potuit & debuit, ut ſuprà §. 20. illum quem inveſtivit non eſſe dominum feudi, nec verum vaſſallum, ſed mox evincendum: nec uſus eſt honeſtate & magnanimitate illa de qua dixi ſuprà §. 33. *num.* 92. §. 73. *gloſſ.* 3. *num.* 8. & ſciebat repeti poſſe & debere ſi poſſeſſor brevi tempore cum fructibus evinceretur. Et quamvis non fuerit in dolo nec furtum commiſerit, utpote nihil ſimulans, ut per Bart. & alios in *l. quoniam furtum. de condict. furti.* Ang. Aret. §. 1. *col.* 2. *inſtit. quib. mod. re contrab. obligat.* Franc. Purpura. *l. cum fundus.* §. 1. *num.* 12. *ſi cer. pet.* Tum quia ſperabatur ratificatio quæ traheretur retro: tamen ſatis eſt quod ſciebat brevi evictioni & repetitioni locum eſſe poſſe, ut contingit.

24. Nec iſte emptor aut novus acquiſitor ſcienter ſolvens, donaſſe cenſetur, cum ſit alia expreſſa cauſa quam donationis, nedum conjectura quæ ſufficeret ad donationem excludendam *l. ſi cum aurum.* ubi Bar. *de ſolutio.* & ſciebat ſe tanquam poſſeſſorem poſſe cogi, quare non videtur ſponte. *l. noviſſimè, quod falſo tutor. authore:* Tum ſpe confirmandi juris ſui fecit, quia ſpe decidit.

25. Si tamen aliquot annis pacificè poſſederit, & evictione ſecuta tamen fructus retinet, ut ſæpè uſuvenit non condemnari victos in fructus niſi à tempore litis conteſtatæ: vel ſi retro, à die poſſeſſionis fructus reddere condemnetur: ſi tamen recurſum habet evictionis etiam fructuum nomine contra eos qui ſolvendo ſunt, non cenſetur fructus temporis quo poſſedit amittere, ſed retinere. *l. qui actionem habet. de reg. jur.* & ſic non poterit quintum pretii vel relevium vel laudimia repetere, ut ſatis colligitur ex his quæ dixi ſuprà §. 33. *quæſt.* 18. *num.* 63. nec dicitur acquiſitio reduci retro ad non cauſam pro tempore quo poſſedit lucrando vel retinendo fructus cum effectu: & ita intelligendum quod alias ſimpliciter dixi de permutatione, videlicet quando illico evincitur, vel quando etiam retro fructus auferuntur, nec efficax remedium competit contra authores ejuſve fidejuſſores qui non ſunt ſolvendo. Idem enim in omni genere acquiſitionis.

26. Quod etiam ſuprà §. 33. *qu.* 9. dixi in reſciſſione quæ fit ex *l. 2. C. de reſcind. vend.* debet intelligi quando illico vel infrà modicum tempus reſcinditur, aliàs ſecus: quia cùm interim fuerit vera & valida venditio & alienatio, jura ſemel fuerunt quæſita domino, nec tenetur emptor fructus retro reſtituere: & ſic interim alienatio habuit & habet effectum. Si igitur emptor tantum capiat & retineat in fructibus quantum ſolvit domino directo, non poteſt laudimia repetere: quia niſi ſoluta fuiſſent, poterat dominus manu injecta fructus omnes ſuos facere, nulla etiam aliorum damnorum poſſeſſoris ratione habita. Quod igitur potuiſſet jure ſuo exigere, multò fortiùs poteſt retinere. Porrò non eſt dubium ex hac reſolutione, nova jura non deberi.

27. Quando autem alienatio ab initio ipſo jure non valet, nec mutat manum reſpectu domini, ſed tantum reſpectu poſſeſſionis: quanquam minus juris habeat dominus directus in laudimiis, quia ante omnem aliam mutationem fundo recuperato nulla jura domino directo debentur: tamen ſi longo tempore, videlicet ad minus decem annis, res in eo ſtatu manſerit, dominus directus jura ſua percipiet ex perſona poſſeſſoris & mutationibus quæ contra eum contigerunt, nihil pro eo tempore percipiendo ex perſona veteris poſſeſſoris & mutationibus quæ circa eum contigerunt. Et ita intelliguntur quæ dixi ſuprà §. 22. *qu.* 45. Cæterum mutatio ab initio nulla & quæ non diu durat, non attenditur, etiam ſi ſit ex titulo aliàs habili ad tranſlationem dominii. Sed ex titulo inhabili ad tranſlationem dominii nulla unquam dicitur mutatio manus, ut ex legato, donatione vel venditione uſusfructus. Et multò minùs quando recipiens non lucratur fructus. Unde in caſu §. 32. ſuprà tit. 1. ſi cuſtos ille declaret (ut poteſt) ſe nolle fructus lucrari, ſed rationem reddere, certum eſt & indubitatum nullum tunc relevium deberi.

28. Ultra ea quæ diximus tit. præcedenti §. 20. 33. & 35. quæro primò de ſpecie hujuſmodi in qua nuper hoc anno 1540. conſului. Minor xxv. annis emit prædium cenſuale: conventus à domino ad exhibitionem literarum & ſolutionem laudimiorum, allegabat contractum nullum, ſeque læſum, & de facto impetrat diploma regium reſtitutionis in integrum adverſus venditorem, deinde ipſe & venditor mutuo conſenſu diſcedunt à contractu & habent illum pro reſoluto & infecto: minor producit diploma dictæ reſtitutionis & ſimul inſtrumentum diſtractus conventionalis, quibus non obſtantibus condemnatus appellavit, & ultra gravamina allegabat nullitatem ſententiæ, ex eo quod tunc nondum compleverat 25. annum, nec fuerat ei proviſum de curatore in litem: conſultus reſpondi bene judicatum. Et primò ut reſpondeatur nullitati, conſtabat appellantem eſſe induſtrium & circa viceſimum quintum ætatis annum, nec allegaſſe minorem ætatem, nec curatorem petiiſſe in prima inſtantia, ſeque plenè defendiſſe ut à curatore non potuiſſet melius. Unde judicium, acta & ſententia tenent, nec poſſunt annullari ex defectu curatoris non petiti nec dati per ea quæ planè dixi infrà §. 117.

29. Quod autem dominus allegabat illum habere uxorem, non arguit niſi quamdam præſumptionem induſtriæ, non autem illum reddit majorem, nec facit haberi pro majore, nec tollit quin curator in litem dari potuiſſet ſi petitus fuiſſet, aut conſtitiſſet de minori ætate, aut ſi actum eſſet de bonis immobilibus vel contra indefenſum. Quantum autem ad meritum cauſæ principalis, dico quod minor curatore carens quamvis ipſo jure alienare non poſſit immobilia, tamen poteſt efficaciter acquirere & ſibi emere immobilia, quoniam pecuniam & mobilia ad emendum rem ſibi utilem alienare poteſt. *l. ſi minor curatorem habens. C. de in inte. reſti.* Diploma autem nihil facit: quia non fuit homologatum cauſa cognita & factis verificatis cum legitimo contradictore, ut erat requiſitum per not. ſupra §. 33. *qu.* 6. *num.* 39. *qu.* 21. & 68.

30. Diſtractus autem adhuc minus præjudicat juribus jam acquiſitis, quia non erat fundatus in læſione, nec in aliqua juſta aut neceſſaria cauſa de antiquo, ſed in mera diſtrahentium voluntate. Tum etiam ſi maximè fundaretur in læſione, & inſtantia reſtitutionis in integrum, adhuc non ſufficeret tranſactio, confeſſio aut voluntarium compromiſſum partium, imo nec etiam ſententia voluntaria adverſus dominum, ſed veritas læſionis & juſta & neceſſaria cauſa reſtitutionis adhuc eſſet probanda, *argum. l. ſi dictum.* §. 1. *ff. de evictio. Et quod dixi ſupra* §. 33. *num.* 68. Plus dico, quod ſi tempore dicti diſtractus, contractus dicatur perfectus hinc inde pretio ſoluto & re tradita, dominus habet fundatam intentionem

contra dictum venditorem tanquam voluntarium redemptorem ad nova laudimia ex hoc diſtractu, qui eſt voluntaria redemptio à domino incommutabili, voluntariè revendente, & obtinebit niſi redemptor probet de veritate cauſarum dictæ reſtitutionis, & neceſſitate diſtractus, per notata ſuprà §. 33. *num.* 19.

*Pœnitere contrahentibus an & quando liceat in præjudiciū domini.

31. Secundo, juxta hæc quæro an & quando liceat contrahentibus in præjudicium domini directi * pœnitere? Latè diſputavi ſuprà §. 20. *gl.* 5. *qu.* 1. & §. 33. *qu.* 2. & 3. Deinde Do. And. Tiraq. effuſiſſimè omnia cumulans in tract. *de retract. conventio.* §. 6. *gl.* 2. ubi poſt tres chartas & ſemis, tandem *num.* 19. relabitur in ſententiam noſtram. Quare ſummam dumtaxat analyticòs & practice tradam quoad cenſus dumtaxat, quò brevior & dilucidior ſit reſolutio. In feudis enim latiùs vagatur in omni genere contractuum & mutationum: ſed laudimia cenſus in ſolo venditionis vel æquipollenti contractu verſantur. Porro quanquam jure communi res non minus deſinat eſſe integra pretio ſoluto quam tradita. *l.* 2. *& per tot. ff. de reſcin. ven. l. ab emptione. de pact. l.* 2. *C. quando liceat ab emptione diſcedere*, quoniam jus commune æqualiter & indifferenter ad utrumque: tamen aliud eſt in terminis hujus conſuetudinis jurium dominicalium, quæ non mutationem pretii, ſed mutationem vel tranſlationem rei feudalis vel cenſualis dumtaxat reſpiciunt: & ſic ſumus in materia differenti, & multò magis attenditur an res ſit integra ex parte traditionis rei, quam ex parte ſolutionis pretii.

*1. Concluſio de tempore præcedente realem traditionem.

32. Itaque methodi gratia duas breves concluſiones facio. Prima, * ante realem traditionem fundi pœnitere licet ſive diſtrahere, ut nulla jura debeantur neque de contractu neque de diſtractu. Amplio primo, etiam ſi ſuperadjecta fuerit ſtipulatio, vel dati ſint fidejuſſores & pignora: quia hæc non impediunt rem eſſe integram. *l.* 3. §. 1. *de reſcind. vend.* Idem datione arrharum, *l.* 2. *C. quando liceat ab empt. diſced.* Amplio ſecundo, etiamſi pretium ſolutum fuerit, dummodo reſtituatur. *l.* 1. *C. quando liceat ab empt. diſced.* Idem ſi accepto feratur vel aliter compenſetur aut remittatur. Amplio tertio, etiam ex intervallo, ut ſatis dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 12.

33. Amplio quarto, etiam ſi in inſtrumento ſint clauſulæ ſolitæ inveſtituræ, & aliæ de quibus per Jacob. de Arenis, Bar. Paul. in *l. prædia. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* quia tantum operantur licentiam intrandi: ſed non tranſlationem poſſeſſionis. Jaſon. *conſil.* 145. *col.* 5. *lib.* 1. Amplio quinto, etiamſi ſit clauſula conſtituti, precarii vel conductionis: quia quamvis transferant poſſeſſionem in emptorem, ſi velit uti dictis clauſulis, tamen ſi nolit, nihil operantur. Ideo quandiu non procedit ad actum facti nec ad perceptionem fructuum, poteſt ſaltem una cum venditione dictas clauſulas habere pro infectis, nec impediunt diſtractum quandiu permanetur in terminis verbi, ut dixi ſuprà §. 20. *glo.* 5. *num.* 15. quamvis contrarium ſentire videantur Do. Andr. Tiraq. multa cumulans *in tract. conſtit. poſſeſſ. par.* 1. *num.* 9. *& par.* 3. *limitat.* 7. *num.* 41.

34. Fallit poſtquam dominus prævenit etiam ſimplici citatione libellata, vel prehenſione, ubi conſuetudo eam ad hoc permittit. Sublimito, niſi dominus ante octiduum feſtinaverit: habent enim partes reſpectu pœnæ vitandæ inducias octidui ab hac conſuetudine, ut ſuprà §. *proximo*, infrà quas non notificando, & dominum nullomodo adeundo, nullam pœnam incurrunt: ergo non debent incurrere pœnam privationis facultatis diſtrahendi, à jure communi datam, ſaltem quando non eſt ad realem traditionem fundi proceſſum. Ideo non obſtante hujuſmodi nimis accelerata præventione poſſunt diſtrahere, dummodo in continenti, & impenſas citationis vel legitimæ prehenſionis domino refundendo, aliàs aliquo vel modico ſpatio dato poſt feſtinam præventionem domini, vel nullo etiam ſpatio dato poſt præventionem domini, non ita acceleratam, ſed ſaltem poſt octiduum factam, jam amplius in præjudicium juris ei quæſiti pœnitere non licet, ſed bene in præjudicium quærendi. Quamquam ergo lex permittat partibus etiam pro infecto habere neutrimque re ſecuta, vel re utrimque integra. *l.* 2. *de reſcind. vendit.* vel diſtrahere per actum retro ſimilem re ſecuta ab una parte tantum, *l.* 1. *in fi. C. quando liceat ab empt. diſced.* & conſequenter ex hoc diſtractu à jure permiſſo nullum jus novum oriatur: tamen jus jam alteri qui prævenit quæſitum manet. Quod ſi prius venditiò fuiſſet hinc inde ſimpliciter & indiſtinctè, hoc eſt etiam ſine pacto redimendi executa, poſtea ex intervallo emptor rem & venditor pretium reſtituiſſet, deinde dominus laudimia peteret: ſi allegarent ſe diſtraxiſſe, nihil aliud quam duplicia laudimia ex duplici contractu ſe debere ridiculè allegarent: cùm enim nihil ſupereſſet exequendum nec redemptio ex vi prioris contractus deberetur, nihil fieri potuit per viam redemptionis vel diſtractus, ſed tantum per viam novi & voluntarii contractus. Paul. *l.* 1. *C. de pact. inter empt. & vendito. ſupra* §. 33. *num.* 13.

*2. Concluſio de tempore ſequente realem traditionē.

35. Secunda * concluſio. Poſt realem traditionem fundi pœnitere non licet. Amplio etiam antequam dominus præveniat: quia jus eſt irrevocabiliter quæſitum tranſlatione rei in novum cenſuarium quem dominus approbavit. Et multo minus diſtrahere poſſunt in ipſo actu quo dominus imminet. Fallit primò, ſi in ipſo traditionis actu, vel in continenti, ſecuta ſit retraditio & pœnitentia: quia traditio facta non videtur quæ nullo ſpatio ſtetit. *Fac. l. qui ſic. de ſolut.*

36. Fallit ſecundo, ſi emptor traditione accepta etiam fide per venditorem habita de pretio intra modicum tempus fefellerit, aut ſolum verterit decepto venditore, quia tunc ex vicino eventu præſumitur venditionis tempore conſilium fraudandi habuiſſe & ſic in dolo, & conſequenter venditio ipſo jure eſt nulla. *l. & eleganter, de dolo.* unde ſi venditor rem ſuam reſumat, nulla laudimia debet, quia non cenſetur res vendita, & ſi alii (ut poteſt) vendat & tradat, non debentur jura niſi ex ſecunda venditione quæ prima & ſola eſt, ut diximus *ſuprà paragrap.* 33. *numer.* 17. ſecus, ſi poſt notabile intervallum hoc accideret, ita quod poſſet culpa imputari venditori, quod debitum non exegerit, & fuga emptoris veriſimiliter ex nova cauſa poſt traditionem ſupervenerit.

*Jo. Papus.

37. Conſuetudo ergo noſtra loquens de laudimiis, intelligitur de venditione efficaci & ſortiente effectum, niſi poſt realem rei traditionem ſtet per voluntarium diſtractum: non infrà breve tempus ſuperventum, quia tunc hoc modo inefficacem eſſe non nocet domino. Ita etiam ſentit conſuetudo Arverniæ tit. *des achapts, lods & ventes* in princ. Et ita generaliter ſervandum eſt, niſi in locis ubi conſuetudo particularis aliter diſponit, quia ad particulares conſuetudines referenda ſunt vera quædam judicia, quæ contra facultatem diſtrahendi citat Do. * Joannes Papus in ſuo Arreſtorum collectaneo *lib.* 13. *tit.* 1. *arreſto* 6. alioquin per regul. *l. nemo. C. de ſent. & interloc. omn. jud.* excluduntur, ut *in conſuet. Borbon.* §. 397. quæ etiam re non ſecuta, non permittit merè voluntarium diſtractum, quod eſt contra l. 2. *& 3. de reſcind. empt. & vendit.* quæ permittunt haberi pro infecto. Debet autem ea conſuetudo limitari primo, niſi in continenti diſtrahatur, ut tunc nihil debeatur: ſi vero ex intervallo re non ſecuta, ſemel tantum debeantur jura ex contractu, non autem ex diſtractu. At conſuetudo Viromanduana §. 138. non permittit diſtractum in præjudicium domini, niſi infrà dies octo. Ita enim debet emendari Typographi error, qui annos

Digitized by Google

nôs pro diebus poſuit. Sed ea conſuetudo & ſimiles ſanè debent intelligi domino præveniente, vel quando ſtatim ad traditionem proceſſum fuit. Secus quandiu nulla facta eſt traditio, nec dominus prævenit: quia tandiu liberè diſtrahere licet. Et alioquin dicta conſuetudo quæ aliquas inducias, etiam contra dominum, & eo invito, dare intendit contrahentibus, nihil eis daret, ſed potius beneficium juris communis eis detraheret: quod eſſet abſurdum, quum ſine ulla derogatione juris communis ſanè poſſit intelligi. Idem de conſuetudine Rhemenſi §.157. & alia ſimili.

39. Conſuetudo vero Aurelianenſis §. 113. & de Lorris *eo. tit.* §. 26. & Dunenſis §. 43. volunt etiam paulò poſt traditionem, fallente emptore, venditorem ſuam rem reſumentem laudimia debere: tranſeat in dictis locis, quia ſic ibi receptum non eſt rationabile. Quid enim durius quàm venditorem ab emptore deluſum pretio & effectu venditionis, & ad initium novi emptoris inveniendi redactum, laudimia pendere de venditione invalida, & ex qua nihil niſi ſumptus & damna referat? Conſuetudo autem Trecenſis §. 77. non admittit hujuſmodi pœnitentiam in præjudicium laudimiorum, niſi in continenti antequam partes à loco diſcedant & dummodo literæ non ſint confectæ: quod intelligitur in formam redactæ, juxta *l. contractus C. de fide inſtrum.* aliàs antequam contractu non concluſo, ſed exiſtente in fieri, ſemper liceret pœnitere. Et in effectu dicta conſuetudo Trecenſis non admittit pœnitentiam poſtquam contractu concluſo & in ſe perfecto partes diſceſſerunt ad alios actus. Conſuetudo autem Valeſiana §. 21. admittit pœnitentiam infra viginti quatuor horas dumtaxat à contractu concluſo. Puto tamen quod hæ duæ conſuetudines quæ non loquuntur niſi de diſtractu merè voluntario, & de tempore revocandi vel diſtrahendi, non extenduntur ad caſum reſolutionis venditionis ob fallaciam emptoris infra modicum tempus, puta duorum menſium, & ad onerandum venditorem. Sed ſenſim nimium efferor, tranſeamus ad ulteriora.

40. Tertio quæro. Certum eſt quod in venditione * pura ſtatim à contractu concluſo, ante ullum implementum jura laudimiorum ſunt acquiſita domino per not. ſupra §. 33. *qu.* 2. §. 77. *num.* 1. *&* 14. Et in re cenſuali, hoc eſt clarum & expeditum in hac & ſimili conſuetudine, in qua *n'y a veſt, ny deveſt.* id eſt quæ ad alienationem non requirit inveſtituram novi acquiſitoris nec deveſtituram alienantis, ut infra §. 82. Idem tàmen in venditione feudi obſervamus in hac noſtra & ſimili conſuetudine, quando ſcilicet facta eſt venditio ſimpliciter, hoc eſt non retenta fide: & ſic illa pro facto dimiſſa, & tacita deveſtitura facta, vel etiam expreſſa, ut aſſolet ſtylo notariorum quando coram eis fit contractus, prout in hac & ſimili conſuetudine abſente, inſcio vel etiam invito domino fieri poteſt, adeo feuda deregaverunt in patrimonialia, quamvis adhuc in feudo nonnullæ eſſent rationes in contrarium, de quibus ſuprà §. 20. *gl.* 3. Item certum eſt quod in venditione conditionali (& intelligo de propria conditione, ſcilicet ſuſpenſiva) non incipiunt deberi laudimia niſi conditione extante, quia quamvis ad acquiſitionem horum jurium ex venditione non requiratur contractum eſſe perfectum ultima ſui perfectione, quæ eſt executio, debet tamen eſſe perfectus conſenſu & obligatione, ut ſuprà §. 20. *num.* 11. Amplia etiam ſi pendente conditione procedatur ad traditionem & tranſlationem dominii. Limita ſi etiam ad ſolutionem pretii, quia tunc cenſetur à conditione receſſum vel ea de ſuſpenſiva in reſolutivam converſa ſecundum no. ſuprà §. 20. *gl.* 5. *num.* 24.

* De venditione pura.

41. Sed dubium eſt de * venditione in diem. Et videtur diſtinguendum, prout in ſimili, ſuprà §. 20. *glo.* 3. *col. ult.* quia laudimia rei cenſuariæ & quintus denarius feudi pari jure & civili norma crebrius regulantur. In contrarium, quia in cenſu duplex alia ratio pactum reformat: videlicet prima, quod laudimia ſunt pars pretii ſicut in feudo, ſed ſunt quid omnino ſeparatum, ut ſuprà §. 33. *num.* 4. *&* 6. *&* §. 76. *in princip.* Secundo, quòd non debentur per venditorem ut in feudo, qui non poteſt cogi ea ſolvere antequam poſſit pretium exigere cujus ſunt pars, & de quo ſolvi & deduci debent. Sed in cenſu debentur per ipſum emptorem & ſtatim quòd emit certo pretio, & ſic non videtur diſtinguendum an habeat dilationem ſolvendi pretii vel non. Tum quia hic textus non diſtinguit, tum quia pretium debitum venditori eſt quid ſeparatum. Breviter, quantùm ad viam actionis de qua tantùm hîc quæritur, idem dicendum puto quod in d. *glo.* 3. *col. ult. ſenſi in feudo*, ut in effectu poſſit ſaltem via actionis peti, quando pretium à venditore peti poteſt, ſed non quamdiu pretium non eſt ex forma contractus in diem exigibile. (Et loquor de venditore poſſeſſore fundi, quia ſi alius poſſideret, nihil ad dominum directum de actibus inter alios factis quamdiu poſſeſſorem habet, ut plenè dicam infrà *eo. gl.* 3. *qu.* 2. *num.* 11. *cum ſeq.*) Et moveor, quia quamvis hæc laudimia non ſint pars pretii: tamen ex quo per conſuetudinem, ſuprà §. 76. taxantur ad certam quotam pro ratione pretii, ſatis apparet conſuetudinem velle quòd onus laudimiorum non excedat nec gravet ultra duodecimam pretii.

* De venditione in diem.

42. Cùm igitur dies ſolutionis ſit pars diminutiva pretii & ipſius obligationis & ſolutionis pretii *l.* 1. §. *editiones de eden. l. fundi partem de contrah. empt.* §. *plus autem inſtit. de act.* ſequitur quòd etiam obligationi & ſolutioni laudimiorum tacitè inſit. Unde ſi emptor emerit pro certo pretio ſolvendo in uno aut pluribus terminis, non tenetur ſolvere laudimia, niſi ſaltem pro rata cujuſque termini: aliàs ſi hodie ſolidam laudimiorum ſummam repræſentare teneretur plus ſolveret domino quàm ſit duodecima pars pretii contra verba & mentem hujus conſuetudinis. Et ſic patet ſolutio ad primam differentiæ rationem. Ad ſecundam dico quòd etiam in feudis ſæpe contingit emptorem ipſum debere laudimia, ut quando emit franco venditori pretio, ſuprà §. 33. & nihilo magis tenetur ea ſolvere domino priuſquam teneatur venditori, & ſic eodem termino, ut ſuo loco dixi, quamquam terminus ille nec in feudo nec in cenſu, contractus exhibitionem retardet, ut dixi §. *praecedenti num.* 33.

43. Nec eſſet admiſſibilis dominus ſi vellet conqueri de dilatione data emptori, vel ſolius emptoris, facto aut damno hoc imputare. Tum quia non habet jus ne illi acquiratur niſi prout voluerint partes verè contrahere, per not. *ſupra* §. 33. *quaſt.* 33. *in fi.* §. 33. *quaſt.* 4. Tum quia veriſimiliter & rationabiliter majori pretio res eſt vendita ex quo confeſtim traditur, & pretii ſolutio differtur, & ſic majora ſunt laudimia. Unde non poteſt dominus culpare factum ex quo lucrum ſentit. *l. cùm in feudo* §. *ſi mulier. de jur. dot.*

44. Et intelligendum eſt de dilatione pretii data in ipſo contractu, vel in reformatione totius contractus facta re integra, & quandiu licebat liberè diſtrahere, & ſine fraude: ſecus ſi per aliud fortè inſtrumentum obligatus ſit emptor ad promptam ſolutionem, vel ſi mox ſolverit & habeat ſeorſum apocham terminorum futurorum pretii in inſtrumento venditionis contenti, quia tunc etiam in mulctam incidet: de qua in §. præcedenti, niſi & hoc infra octiduum domino revelaverit, ſecus etiamſi dilatio gratis, vel ob aliam quamvis cauſam data ſit poſt contractum concluſum, quia non præjudicat ſicut nec remiſſio pretii. Non obſtant quòd vulgares ad pauca advertentes objiciunt, dominos jura ſua ſtatim exigere ex quo venditio facta eſt, quicquid ſit de ſolutione facta vel fa-

cienda emptori, quia eadem facilitate reſpondetur dominos ſæpe partem juris ſui remittere paſſim ſolitos: nec tamen hoc aſtringit, quare omnino ſtandum eſt deciſioni noſtræ in aperta ratione & juſtitia fundatæ.

45. Bene verum eſt quòd non tenetur dominus inveſtire emptorem partem laudimiorum pro rata pretii ſtatim debiti offerentem, etiamſi venditor teneatur ſtatim fundum tradere & tradiderit emptori: non tamen dominus tenetur idem facere de ſua inveſtitura quæ non debet pro parte, ſed in totum concedi & fieri, ſaltem non poteſt fieri pro parte emptoris. Et hinc eſt quod ſæpè ſolent emptores (licet aliàs etiam totalis pretii ſolvendi dilationem ex forma contractus habeant) integra laudimia domino offerre & ſolvere non expectata dilatione: Tum quia agitur de modico, cum non excedant unciam totius pretii: Tum ut ex tunc aſſequantur commoda inveſtituræ, de quibus in §. ſeq. Tum ad litem vitandam, ſi quid dominus contra dilationem cauſificetur. Hæc tamen intelligenda ſunt, ut dixi, in dilatione quæ datur in eodem contractu contemplatione ipſius pretii conventi ſolvendi & taxationis illius: & ſic reſpiciendo diminutionem & meram dilationem pretii & non aliud.

46. Secus ſi data eſſet dilatio ſolvendi propter certam aliam cauſam extrinſecam non reſpicientem taxationem & limitationem pretii, ſed in compenſationem vel contemplationem alicujus oneris per emptorem ultra pretium ſuſcepti & promiſſi in favorem venditoris: quia tunc quandiu dies ſolutionis ſit velut ſumma pars totius contractus & obligationis, *l.* 1. §. *editiones de eden.* & pars ipſius ſummæ debitæ, §. *plus autem. inſtit. de actio.* tamen hoc caſu non eſt pars diminutiva pretii, ſed reſpicit ad aliud, & perinde eſt ac ſi emptor totum pretium purè deberet ex quo non habet gratis interuſurium dilationis, ſed ex alia cauſa onerosa. Et nota (ut etiam minutula quæque obiter expediam) quòd ſi eſt tale onus quod cadat in pretium ſeu partem pretii, tunc ex tali onere puro quod ſtatim debentur laudimia. Unde ſi emit pro tribus millibus ſolvendis annua, bima, trima die, mediante quo emptor remiſit venditori chirographum ducentorum purè debitorum, vel quòd tenebitur eum exonerare à 200. tertio purè debitis, tunc ſtatim deberentur laudimia de illis ducentis, reliquæ verò ſummæ annua, bima, trima die. Idem in ſimilibus. Adde *notata infrà* §. *qu.* 2. *Faciunt notata infrà de retract. ligna. art.* 1.

47. Quarto quæro, ut expeditum eſt *ſuprà* §. 33. *qu.* 3. *&* 53 *qu.* 8. venditione facta ſub pacto redimendi non deberi iterum laudimia de redemptione, quia non eſt nova emptio, ſed primæ executio, & rei recuperatio, ad quod appoſitiſſimè facit deciſio Bar. in *l. ult.* §. *quoties de publica. & quæ infrà eo. num.* 55. *cum ſeq.* & quod expreſſim decidit Bal. *conſil.* 415. *iſta ſolemnitas lib.* 2. quod licet in nova & voluntaria reſolutione requiritur eadem ſolemnitas quæ in contrahendo: tamen non requiritur in reſolutione quæ fuit conventa ab initio, quia iſta non eſt reſolutio, ſed executio primi contractus. Sed quid ſi prædium cenſuale vendatur ſub hac facultate non perpetua, * ſed temporali, & ad modicum tempus, puta ad tres annos, an debeantur ſemel laudimia de hac venditione, quamvis ſequatur redemptio infra illud tempus? Et videtur quod non, quaſi hæc venditio pignorationis potius aut fructuum venditionis, quam totalis alienationis inſtar habeat, per not. *ſupra* §. 51. *qu.* 4. ubi latè diſputavimus in feudo. Tum quia non eſt bonum nimis arctari rerum uſum & commercium, *argum. l. unica in fi. C. ut actio. ab heredib. & contra hered. incip. l. veteris in fi. C. de contrah. & commit. ſtipula. l. pen. in fi. C. pro ſocio.* Et prædia cenſualia non minus apud nos ſunt patrimonialia quam feuda, & ſic videtur etiam cenſuariis

*De venditione facta ad modicum tempus.

indulgendum, ut liberè à juribus dominicis re ſua ad modicum tempus uti poſſint: quod etiam in his laudimiis cenſuariis uſque ad novem annos expreſſim permittunt conſuetu. Bleſenſ. §. 82. & 116. Andenſis §. 126. & 362. Cœnomanen. §. 136. 178. & 372. Turonen. *tit. des rachapts & ventes.* §. 16. Conſuetudo vero Burdegalenſis §. 69. uſque ad quinquennium; quæ ſunt multum rationabiles: & ampliatur infrà §. 58. *qu.* 9. *num.* 58.

48. Breviter quanquam hoc ſit valde æquum, tamen (niſi ubi conſuetudo excipit) contrarium practicatur in hac vel ſimili conſuetudine, ubi non requiritur inveſtitura vel deveſtitura domini, de qua infrà §. 82. quia venditio ipſius fundi ſub pacto de retrovendendo, quantumcumque infra modicum tempus redimatur, eſt vera & perfecta venditio & alienatio & dominii & poſſeſſionis fundi, non minùs plena quàm ſi actualis deveſtitura & inveſtitura domini directi intervenisſet, & quæ ſortitur effectum pro tempore ſuo: ergo ſemel jura debentur. Non obſtant notata ſupra §. 51. *qu.* 4. quia conſuetudo aliud diſponit in feudo quando fides retinetur & quandiu retinetur & durat pactum quod venditor non ſe deveſtiat, nec emptor inveſtietur à domino feudali: & etiam feuda releviis & aliis gravioribus onerantur quàm cenſus, ideo relevantur mediante retentione fidei quæ ceſſat in cenſu, & ita utimur in hoc Præſidatu: & ita apertè vult conſuetudo Senonenſis §. 233. juncto §. 243. in veteri & in nova §. 236.

49. Sed quid ſi contractus dicat, quod cenſuarius vendidit fundum ſub pacto redimendi uſque ad tres vel quinque annos ſine clauſula deveſtiendi & inveſtiendi, ſed cum prohibitione expreſſa, ne emptor inveſtituram capiat à domino, & reſervato per venditorem jure & onere interim ſolvendi cenſus? Certè hæc quæſtio eſt valde nova, & nunquam ita fieri vidi, tamen fieri poſſe videtur, quia latitudo voluntatis contrahentium impedienda non eſt, *l. unica. in fi. C. de actio. ab herede & contra heredem incip* quando forma contractus non eſt contra jus, nec ludicra, nec captioſa, ut per Joan. Gerſon. in *tract. de contract. conſidera.* 10. *cum ſeq.* ſed uſibus & commerciis hominum (quorum gratia res ſunt) utilis, ut hæc conventio. In contrarium fortiter arguitur quia eſt contra jus & contra textus rotundos, in *l.* 2. *&* 3. *ſine cenſu vel reliq.* ubi diſertè & indiſtinctè reprobatur conventio quod venditor retineat onus ſolvendi cenſus. Breviter dico valere, & effectum eſſe quod interim reſpectu domini directi & juris cenſualis activi & paſſivi, non cenſetur res mutaſſe manum, nulla laudimia domino quæruntur, niſi lapſo tempore redemptione non facta, tunc etiam ſtatim incipit emptori currere tempus notificandi ſub mulcta de qua ſupra §. 77. & non priùs, ut ibi *num.* 32. utpote aduſque horum jurium conditione pendente, ſtatim etiam incipit ipſemet debere cenſum.

50. Non obſtat *tit. C. ſine cenſu vel reliq.* quia dico primò quòd non loquitur de iſto patrimoniali privatorum, etiam dominicali cenſu, ſed de fiſcali cenſu, & tributo publico imperii & coronæ, ut per totum illum titulum & ſingulas ejus leges, in *l.* 1. *ibi, ut ipſa tributa, in l.* 2. *ibi, res annonariæ, & ibi, fiſci referant. & l.* 3. *ibi, publicas penſitationes, & ibi, collationis ſarcinam*, & ſic non debent extendi ad hos privatorum cenſus, quia publica privatis non debent confundi, ſed ſecerni. Titulus ille, *C. ſine cenſu vel reliq.* ſpectat ad jus publicum, titulus autem conſuetudinis noſtræ ſpectat ad jus privatum, inter quæ maxima eſt diſtantia & longiſſimum diſcrimen, cum ea ſit prima & ſumma diviſio juris. *l.* 1. §. 1. *de juſti. & jure.* Ceſſat ergo hic prohibitio dictarum legum.

51. Tum & ſecundo dictæ leges ſancitæ ſunt ne publica tributa deperirent arte cupidorum emptorum, qui abutentes temporaria neceſſitate ejus qui in ea

periſtaſi cogitur vendere, nolebant emere niſi ſub ea conditione, ut pauper venditor ſuſciperet etiam in futurum onus tributorum, & emptor immunem fundum poſſideret: tunc etiam ob hanc maximè cauſam contingebat reliqua tributorum multiplicari & rationes fiſcales conturbari, ut patet in d. *l.* 2. *& latiùs in l.* 1. *tit.* 3. *C. Theodoſia. lib.* 11. Quando ergo dictæ leges poſſent quadam probabili analogia, non neceſſaria deciſione huc aptari: tamen earum ratio & periculum hìc ceſſat, quia in tam modico tempore durante brevi ſpe luendi, non poſſunt cenſus domini directi conturbari, nec reliqua deperire. Et dictæ leges loquuntur in perpetua venditione, & perpetua vel longa immunitate, *d. l.* 2. *ibi, & immunes eos poſſideant*, quanquam propter fraudem quæ apparuit, generaliter prohibeant, quod non eſt extendendum ad hanc quæſtionem noſtram *ſupra eo. numer.* 49.

52. In qua addò quòd ſi pendente dicto brevi tempore remittatur ea facultas, ſtatim locum habent quæ *ſuprà num.* 49. *in fi.* dixi, tempore lapſo redemptione infecta. Et inſuper ſi pretio dato remittatur ea facultas, ſtatim laudimia de utroque pretio & fundi, & dictæ facultatis redemptæ debebuntur. Quòd ſi non remiſſa vel forſan etiam prorogata dicta facultate redimendi, remittitur pactum dictæ inveſtituræ & cenſus, qui incipit eſſe ad onus emptoris, ſtatim debentur laudimia, non obſtante & pendente dicta ſecunda prorogatione, prout lapſo tempore primæ facultatis ſtatim omnia jura debentur non obſtante ſecunda (etiam pendente priori) data & prorogata.

53. Nec per hanc deciſionem noſtram fit injuria domino directo: quia talis venditor non cenſetur interim vendidiſſe fundum, ſed fructus vel in effectu magis pignoraſſe: hæc autem jura ſunt introducta in effectualibus venditionibus vel recidentibus in effectualem venditionem, non autem pro pignorationibus temporariis, vel contractibus his æquipollentibus: qui ſic brevitate temporis & debitis circumſtantiis arctantur, ut non poſſint abire in conſequentiam ordinariam notabiliter fraudandi jura dominicalia, ut ſimili ratione monui in *tract. de commerc. & uſurar. nu.* 577. *in fin.*

54. Unde ſi facultas redimendi etiam ab initio contractus conceſſa excederet novem annos, tunc omnino & ubique in toto regno non obſtante dicta clauſula retentionis, inveſtituræ & cenſus, debentur ſemel laudimia multo fortiùs quàm ſuprà §. 51. *qu.* 8. diximus hoc caſu non opitulari vaſſallo vendenti clauſulam expreſſam retentionis fidei, ne fraus fiat, & via ſit aperta nimis diminuendi jura dominicalia. Ubi autem conſuetudo aliter non determinat, puto ſatis eſſe cenſuariis indulgeri uſque ad tres aut ad ſummum uſque ad quinque annos, ut ſub dicta expreſſa retentione, & luitione, (infra tam breve conventum initio non deinde prorogatum tempus) ſecuta, nec de venditione, nec de redemptione laudimia debeantur: aliàs debeantur de venditione, ſemel, non autem iterum de redemptione, quæ fit vi pacti venditionis, de qua ſoluta ſunt laudimia.

55. Nulla etiam eſt conſuetudo quæ velit laudimia deberi de redemptione quæ fuit conventa venditionis tempore, niſi conſuetudo Meldunenſis §. 131. quando facultas redimendi excedit quinque annos, & loquitur in cenſu. Sed durior eſt conſuetudo Nivernenſis loquens in feudo §. 23. quæ indiſtinctè vult de redemptione ſolvi quintum pretii. Unde nec illa ad feudum, nec hæc ad cenſum debent extendi: ſed extra loca dictarum conſuetudinum (quæ parum ſunt rationabiles) quandocumque redimitur in vim pacti in contractu venditionis appoſiti, nunquam debentur nova laudimia per prædicta. & ultra ea faciunt quæ latè tradit Dom. Andr. Tiraq. *de legib. connubial. poſt d. l.* *gloſſ.* 3. *in princip.*

56. Facit etiam quod dominus qui jura recepit ex dicta venditione & emptorem inveſtivit, videtur eamdem venditionem approbaſſe cum omnibus qualitatibus ſuis & ſic unà cum dicta facultate redimendi per notata ſuprà §. 33. *numer.* 16. Nec eſt verum quod conſuetudinis Senonenſis etiam vetus §. 243. unquam ſenſerit deberi laudimia redimendo in vim pacti contractus, niſi pactum non excederet tres annos, ut putavit Dom. Andr. Tiraq. *in tract. de retract. conventio.* §. 6. *gloſſ.* 2. *num.* 4. quia ille §. 243. qui erat ultimus ſub hoc tit. (nunc propter ſuperfluitatem in nova redactione omiſſus) non loquitur de tempore niſi cauſa exempli, nec à contrario ſenſu innuit deberi laudimia de redemptione niſi quando eſt voluntaria & pacto finito vel ex intervallo poſt contractum dato, ut diſertè ait §. 233. *in veteri & nunc* §. 236. *in nova.*

57. Amplio etiam ſi dicta facultas non ſit in inſtrumento venditionis, ſed in inſtrumento ſeparato eadem die, ut ſæpius ſolent facere notarii Pariſienſes, quia etiam ſæpe venditor contentatur levare parvum breve dictæ facultatis, ne majore ſumptu cogatur levare prolixius venditionis inſtrumentum. Contractus enim circa idem facti eadem die etiam in diverſis inſtrumentis cenſentur correſpectivi & ineſſe invicem mutua contemplatione facti, & unus contractus. Franc. Purpura. in *l. legem num.* 14. C. *de pact.* & ibi Phil. Deci. *num.* 18. ubi in annot. dixi. Diximus etiam §. 35. *quæſt.* 21. *num.* 80. *& in tract. regul. Cancella. in reg. de publica. num.* 131. Et dicitur unus contractus etiam reſpectu domini directi, etiamſi ſeparatum redemptionis inſtrumentum nunquam ei exhibitum fuerit & nihil ſcierit niſi poſt redemptionem, quo tempore inſtrumenta redemptionis & dictæ facultatis debent exhiberi.

58. Fallit primò dicta concluſio *ſuprà num.* 49. *&* 54. nec de venditione nec de luitione deberi laudimia, ut procedat quando venditor ſibi ipſi paſciſcitur initio contractus: ſecus ſi alii, videlicet ut tertius per ſe vel alium ſtipulans, infrà triennium vel quinquennium redimere poſſit: tunc enim non prodeſt retentio inveſtituræ & cenſus, quin ſtatim laudimia & jura debeantur de venditione, & rurſus nova jura de redemptione: ſi tertius ille etiam in inſtrumento comprehenſus in vim dicti contractus vel aliàs redimat: cum enim non ſit verus dominus utilis, non poteſt verè dici redimere, ſed de novo acquirere, prout in veritate eſt tertius novus acquiſitor, & quia antiquus cenſuarius non ſibi luit nec recuperat: ceſſat ratio & æquitas dictæ moderationis noſtræ *ſupra num.* 49. & undique debentur jura.

59. Eſt enim ſimile ac ſi quis planè, hoc eſt non retento cenſu & inveſtitura (poſtquam ſibi ipſi non retinuit) vendidiſſet ſub pacto redimendi, quo caſu ſtatim ſemel debentur laudimia, ſed non de redemptione ſi ipſemet vel ejus hæres pro ſe redimat. Sed ſi jus redimendi cedat Titio qui redimit, de hac redemptione nova laudimia debentur, imo etiam de pretio ceſſionis ſi per pecuniam facta ſit. Quemadmodum ſi venditor iſte prius pro ſe redemerit, mox Titio vendiderit, nova laudimia de hac ſecunda venditione debentur. Et ſi priuſquam Titio venderet, accepta certa ſumma promiſerit ei vendere, deinde pro alia ſumma ei vendiderit, de utraque ſumma laudimia debentur præter laudimia priora venditionis redemptæ. Ambo enim caſus in idem recidunt, & utriuſque eadem decidendi ratio eſt.

60. Quòd ſi quis vendiderit non ſub hac forma communi: ſed ſub illa ſpeciali & libera, de quà *ſuprà num.* 49. & ſic ſibi ſoli pactus ſit, non tamen uſus pro ſe, ſed infrà illud modicum tempus tertio ceſſit, qui infrà idem tempus redimit: non bis, ſed ſemel tantum debentur laudimia ex hac redemptione per tertium fa-

ſta, ſalvo quod ſi mediante pecunia ceſſionem habuit, debet laudimia de utroque pretio & ceſſionis, & redemptionis, non tanquam de duabus acquiſitionibus, ſed tanquam de una, & ſic eſt unicum integrum laudimium, cùm dicta ceſſio ſit pars hujus redemptionis. Quemadmodum ſi dictus venditor ipſemet infra dictum tempus redemiſſet, deinde tertio vendidiſſet, unicum debetur relevium tertium, etiam ſi quid laudativi ſolvat pro pretio dato de promiſſione ſibi vendendi, quod eſt pars ejuſdem pretii: & ſic in utroque membro hujus ſpecialis caſus hoc *num.* 60. prima illa venditio tam in initio quam in redemptione remanet libera, nihil enim ſolvitur domino directo niſi de ultima acquiſitione facta per tertium dumtaxat.

61. Et ex illis ſimplicibus intelligitur caſus mixtus ſive compoſitus quando quis in terminis dictæ ſpecialis venditionis *ſuprà num.* 49. retinuit facultatem redimendi ad illud modicum tempus pro ſe vel pro Titio, vel pro ſe & Titio in ſolidum, pendet enim ab eventu: ſi enim venditor redimat pro ſe infra idem tempus, tota illa venditio & redemptio libera eſt, & de contractibus poſtea faciendis judicabitur ſecundum eorum naturam, ſi verò Titius infra id temporis redimat, debet laudimia, ut nuper diximus *num.* 58. Ex his iſta penitiſſimè enucleata ſunt & clariſſimè elucidata.

*Si redẽptio fiat ex cauſa prorogationis.

62. Fallit ſecundò dicta concludo ſuprà *eo. num.* 48. & 53. ſi * redemptio fiat in vim prorogationis, in quo diligenter advertendum quòd aut prorogatio fit pendente prima facultate, & tunc nunquam debentur jura nec de prorogatione nec de redemptione facta virtute illius, ut etiam expreſſim vult conſuetudo Borbon. §. 406. & ita generaliter ubique obſervatur. An autem ſaltem ſemel debeantur de venditione, ſive nunquam redimatur, ſive redimatur infra tempus prorogatum? diſtingue: Aut redemptio fit infra tempus illud modicum intra quod licet liberè ſub hac facultate vendere & redimere: & tunc nulla jura debentur nec de venditione nec de redemptione: ſive redemptio fiat infra tempus primum, ſive poſt illud in vim prorogationis, ſed infra tempus illud, puta triennii vel novennii moribus indultum, ut in ſimili dixi ſuprà §. 33. *qu.* 14. *num.* 52. ſive prorogatio fuerit limitata ad tempus indultum, ſive ad longius tempus conventum extenſa, dummodo redemptio ſecuta fuerit infra tempus permiſſum, ut in ſimili dixi ſuprà §. 51. *qu.* 9. *ad fi.* Aut redemptio non fit infra tempus liberè permiſſum & jura debentur domino directo de venditione, ſive poſt tempus permiſſum redemptio ſequatur, ſive non.

63. Aut verò prorogatio fit finita prima dilatione & facultate, & tunc debentur ſolida jura de prima venditioue, necnon de revenditioue ſi ſequatur, quæ non eſt redemptio, ſed nova venditio: quia prorogatio facta poſt tempus non eſt prorogatio ejus quod non eſt, *l. ſed & ſi manente. de precar.* & latiſſimè Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. conventionali* §. 1. *gl.* 7. *num.* 24. *cum multis ſeq.* ſed nova diſpoſitio, nova & libera promiſſio de vendendo, ſive præparatio liberæ futuræ venditionis, ut etiam dixi in locis prædictis, quibuſcumque verbis utantur contrahentes: quia promptum eſt tectorio verborum quidlibet fingere. *l. cum hi.* §. *ſi cum lis de tranſactio.*

64. Sed iſtud temperandum & limitandum eſt, niſi prorogatio vel redemptio facta fuerit ex tacita mente, vel ſequela primæ conceſſionis redimendi & infra tempus moribus indultum. Finge vaſſallum vel cenſuarium pro filia elocanda vel alia egeſtate feudum pignoraſſe, vel ſub facultate redimendi vendidiſſe, & quia brevi ſperabat redimere, non eſt ſtipulatus hanc facultatē ultra biennium, quam emptor non denegaſſet uſque ad novennium: non redimit infra biennium, ſed aliquanto poſt, emptore meram redemptionem benignè admittente, puto infra tempus illud moribus indultum nulla jura deberi, quia infra illud tempus non debet de facili fraus vel ſimulatio in fraudem domini directi præſumi in eo quod apertè licebat. Faciunt not. ſuprà §. 33. *num.* 25.

65. Fateor quod fundo vendito & tradito ſub onere redimendi ad biennium, tempore lapſo ſine redemptione, fundata eſt intentio domini directi ad quintum pretii in feudo, vel laudimia in cenſu, & ad nova jura, ſi res etiam eidem paulo poſt revendatur: Sed multa ex circumſtantiis cujuſque caſus uſuvenire poſſunt, ex quibus juſte præſumitur redemptionem etiam poſt tempus redimendi conventum factam, in conſequentiam tantùm prioris facultatis redimendi conceſſam, ut infra modicum, ſaltem infra illud indultum tempus; præſertim ſi res non erat realiter tradita, etiam ſi interim venditor conduxerit ab emptore: vel quando inter cohæredes vel ſocios portiones indiviſæ ſic transferuntur ſpe recuperandi retenta, quæ etſi quandoque initio breviùs arctetur propter ſpem hypothecantis vel alienantis, tamen acquiſitor non ſemper ſummo jure uti vult, prout quandoque præſertim inter conjunctos incivile eſt.

66. Duo enim ſunt in hac facultate: primum, jus redimendi: ſecundum, brevis temporis limitatio. *l. Celſus ait* §. 1. *ibi duo eſſe arbitri præcepta, unum pecuniam dari, aliud intra Calendas dari. ff. de recept. & qui arbit. recept. cap. cum dilecti* §. *ſed contrà. de dolo & contumacia.* Andr. Iſern. in *c.* 1. *col.* 4. *de controver. inter vaſſallum & alium de beneficio in uſib. feud.* Innoc. in *cap. bona* 2. *in princ. de elect.* Primum eſt in favorem venditoris, ſecundum verò in favorem acquiſitoris, qui ſive velit favori ſuo gratis renuntiare, ſive bonam fidem agnoſcere tempus prorogando, vel poſt tempus redemptionem admittendo, non debet oculus domini iniquus eſſe ex eo quod acquiſitor bonus eſt. *Matth.* 20. ſaltem infra tempus quò alias liberum erat partibus extendere vel prorogare redimendi facultatem. Hoc notatur ſuprà §. 33. *qu.* 14. *num.* 52.

67. Et ita datis his circumſtantiis poſſunt limitari conſuetudines Cœnomanenſis §. 173. & Andenſis §. 363. quæ alioquin præduræ ſunt in quantum abſolutè negant poſt primum tempus lapſum prorogari poſſe, etiam infra tempus indultum à conſuetudine, ſed debent in caſu prædicto noſtri temperamenti reſtringi. Ad hoc faciunt quæ nuper eleganter & ſcitè diſſeruit Thomas Triputius in ſua diſputatione ſuper art. 295. conſuetudinis Aurelianenſis.

68. Hic mentem ſubit quæſtio in qua ante duodecim annos conſului: utilia tantùm aliis omiſſis tradam. Per conſuetudinem Cœnomanenſem non ſunt laudimia quando infra facultatem redimendi novem annorum redimitur, *ut ſuprà num.* 47. *in fi.* Primogenitus tam ſuo quàm quatuor ſecundogenitorum domino vendidit totum feudum vel hæredium ſub facultate redimendi ad annum retenta ſibi & cuique fratrum. Petrus unus ſecundogenitorum infra illum annum totum redimit. Duplex argumentoſa quæſtio inſurgit. Prima, an poſt dictum annum primogenitus poſſit reddendo pretium agere contra Petrum ad reſtitutionem, ſaltem ad contributionem? Reſpondeo, quòd non, licet factus ſit retractus vi contractus communis, quia primogenitus noluit uti, nec etiam alii qui non redemerunt, ſolo Petro excepto, & ſic non obſtat quòd aliàs per dictam conſuetudinem non habebat niſi tantum uſumfructum quartæ partis, vel tertiæ partis, & quòd vera redemptio eſt quæ facit redire rem ad priorem ſtatum, & ſic quod Petrus tenetur reſtituere primogenito retinendo unciam priſtinam uſusfructus, aliàs quod dicetur novus acquiſitor & debebit laudimia.

Digitized by Google

67. Quia relegando laudimia ad quæſtionem ſeq. objectio procederet ſi primogenitus concurriſſet cum Petro, vel ſaltem poſt retractum ſuperveniſſet infra eumdem annum ante jus ſuum peremptum: ſecus hîc quando non venit niſi poſt jus ſuum omnino peremptum. Sed quid ſi facultas illa fuiſſet perpetua? Dicam infrà §.68. ne nimis multa ſimul ingeram. Cùm ergo ſi Petrus non redemiſſet, prorſus illud jus primogenito & omnibus periiſſet: quæ eſt invidia ſi Petrus ſibi vigilavit, & de ſuo non de alieno recuperavit, quod omnibus perpetuò periturum erat? imo magis debent ei gratias agere quod communem cognationis domum ampliavit, & ſaltem ſpem legitimæ ſucceſſionis in antiquo hæredio ſuis ſumptibus & induſtria reſtituit: poterunt enim huic ſuccedere, extraneo nunquam ſucceſſuri.

70. Tum Petrus poterat non jure contractus, ſed jure legis conſuetudinariæ ratione proximitatis retrahere ad onus dictæ facultatis pro tempore reſiduo dicti anni, quo lapſo nullo modo poſſet inquietari, ut eſt indubitatum, & hoc dummodo non fuerit in contractu tanquam æquè principalis venditor, ſed tanquam conſtipulans dictum jus redimendi, quòd jus retrahendi conventionale non excludit conſuetudinarium, ſed uterque retractus poterat cumulari mutua ſubordinatione, vel alterum obtinere ſufficeret, per ea quæ dixi in *l. edita. C. de eden. in profeſſione & lectione Tubingenſi, & infra tit. 16.* ſed quia ex capite retractus proximitatis non eſſet dubium laudimia ſemel deberi, formavi quæſtionem in retractu ex capite dicti pacti redimendi, in quo de prima quæſtione dicendum ut ſuprà, quia iſte non redemit tanquam procurator, ſed nomine proprio prout proprio nomine fuerat in ſolidum redemptionem ſtipulatus.

71. Venio ergo ad ſecundam quæſtionem quæ biceps eſt: an Petrus debeat laudimia tanquam ex emptione, & ſi non debet an ſaltem debeat relevium? Et omnino videntur deberi laudimia, quia dicta conſuetudo faciens dicto caſu liberam, id eſt à laudimiis immunem venditionem & redemptionem, debet, ut nuper dixi nu. 58. intelligi, quando eodem modo redimitur, ut venditum eſt, ſcilicet ab eodem venditore vel eiſdem venditoribus & pro antiquis venditis portionibus, ita ut res planè redeat in priſtinum ſtatum: quod favorabile eſt. *l. ſi unus §. pactus ne peteret. de pact.* glo. & doctores *in cap. ſtatutum de preb. in 6.* & etiam in eo caſu non dicitur nova acquiſitio, ſed prioris ſtatus redintegratio à conſuetudine permiſſa & facta nummis, quod non debet ad alium caſum extendi.

72. Sed hic non eſt ita, quia tota res redit ad eum qui ſolùm habebat unicam unciam in uſufructu ad vitam ſuam. Nec obſtat quod non redimit ex novo pacto vel aliqua prorogatione: ſed ex primitivo pacto in ipſa venditione appoſito, quia hoc concluderet ſi eſſet ſolus venditor, vel ſi redimeret ſolum jus ſuum antiquum, vel pro portione quam vendidit; quia etiam ſi ab initio fiat pactum redimendi pro alio vel ſimul pro venditore & alio, & ille alius redimit, perinde eſt ac ſi venditor ex intervallo poſt venditionem ei ceſſiſſet jus redimendi, vel ſi prius admiſiſſet, & rem redemptam ei vendidiſſet, ſuprà *eo. num.* 58. & 59. ergo ſolida laudimia ſemel debentur domino feudali, ſaltem deducta æſtimatione unciæ uſusfructus quæ ſpectabat Petro tempore venditionis.

73. In contrarium arguitur, ſuppoſito quòd ſecundogeniti non ſunt appoſiti ad ſimplex pactum redimendi; ſed erant etiam principales venditores in ſolidum, quia non debentur laudimia de redemptione quæ fit vi ejuſdem contractus, ut eſt indubitatum, ergo nec de ipſa venditione in caſum quo libera ſeu immunis eſt, ut hoc caſu. Tum quia iſte Petrus non ſolùm ex forma contractus eſt venditor in ſolidum, ſed etiam perſona æquè conjuncta, & habilis ad concurrendum æqualiter in ſucceſſione patris ceſſante impedimento primogeniti, quod nunc ceſſat, cùm primogenitus non poſſit ampliùs illum impedire. Tum & fortius, non ſolùm ex perſona conjuncta in ſucceſſione patris unde hoc hæredium proceſſit; ſed in futura ſucceſſione fratrum, poterit enim illis ſuccedere.

74. Et ſic argumentor per locum à ſufficienti partium enumeratione validiſſimum in jure, *inſtitut. de obligat. quæ ex quaſi contract. naſc. per to.* Aut hæc laudimia debentur ex venditione, aut ex redemptione, aut ex tacita & mutua juris redimendi ceſſione, quæ reſultaret ex eo quod omnes collectivè ſimul jus redimendi in ſolidum ſtipulati ſunt, & ſic invicem conſenſerunt & tacitè ceſſerunt jus redimendi ſolidum, & inſuper quiſque vel ſinguli de parte ſua; nec ſunt dabiles aliæ cauſæ fraudandi laudimia quam hæ tres. Sed ex prima per ſe clarum eſt non deberi, cùm ſit libera per dictam conſuetudinem. Et multò minùs ex ſecunda, videlicet de redemptione, cum ſit æquè libera, hoc eſt immunis per eamdem conſuetudinem, cum ſit facta infra tempus primum non prorogatum. Quod autem nec ex dicto tertio capite ceſſionis deberi poſſunt, oſtendo, quia primò negatur hæc tacita ceſſio. Aliud enim conſentire, aliud cedere, *l. aliud eſt de regul. juris.* Patet, quia quamvis ſinguli conſentiant quemlibet ex ſe poſſe ſolidum redimere: non tamen renunciant juri ſuo in favorem prævenientis, nec intelligitur quod jus redimendi ſit eo ipſo lucro præoccupantis, ſed quod ſaltem infra reliquum tempus debebit contribuere, ut nuper dixi.

75. Et ſi dicatur quod ſi non pura, ſaltem quædam conditionalis tacita ineſt ceſſio, quia videntur invicem cedere jus ſuum redimendi in caſum & eventum quod ſint negligentes infrà tempus, & unus eorum vel quidam eorum vigilaverint & redemerint, quæ conditio extitit in perſona & ad commodum Petri. Reſponderi poteſt quòd ea limitatio juris redimendi ad tempus, non inducit ceſſionem nec tacitam quidem conditionem per non redimentes lapſo tempore: ſed potiùs renunciationem abſolutam, imò potiùs extinctionem & finem dicti juris ſic limitati & ſuo fine velut naturaliter mortui & finiti. Sed quia retorqueri poſſet quatenus res non redit ad priorem ſtatum, fortiùs argumentor & volo fuiſſe jus tacitæ ſaltem conditionalis ceſſionis, prout alii etiam fratres ſi opus ſit ſe intellexiſſe declarabunt.

76. Et dico quod etiam expreſſa hujuſmodi ceſſio non faceret deberi laudimia, ergo nec tacita: quia quemadmodum hæres venditoris etiam extraneus, dummodo univerſalis, redimendo infrà tempus non facit locum laudimiis, quia hæres etiam extraneus eſt ipſe idem venditor, ita quod ſi venditio erat libera, ut ſuprà *eod. num.* 49. hæres iſte redimendo infrà tempus nec de venditione authoris ſui nec de ſua redemptione quicquam debet, ut tactum eſt ſuprà *eod. num.* 53. ergo idem de ejuſmodi tam conjuncto ceſſionario: quia quando ceditur ei qui futurus eſt hæres, idem plerumque obſervatur ac ſi jure hæreditario habuiſſet, quia vivus videtur hæredi futuro conſulere, inquit pulcher text. in *l. cum quo. in fin. ad l. Falcidiam.* & in ſpecie de conventione inter fratres quod videatur actum, ut tanquam hæredibus conſulatur. Textus eſt in *l. tale pactum. in fin. de pact.* Ad hoc Joan. Faber. in *proœm. inſtit. in verſ. Juſtinianus.* & dixi infrà §.159. Ergo Petrus qui niſi fuiſſet frater & habilis ad ſucceſſionem fraternam, non fuiſſet in hoc contractu vel pacto redimendi in ſolidum comprehenſus, nulla debet laudimia nec ex capite dictæ venditionis, nec ex capite tacitæ ceſſionis, ſive de jure redemptionis, ſive de jure ceſſo quæratur.

77. Tum non potuiſſet redimere pro parte invito emptore, ſed neceſſe erat redimere totum: cum ergo redemptio non poſſet dividi, ergo nec illius immunitas dividenda eſt, nec dicitur extenſio fieri conſuetudinis ad extraneas perſonas, cum iſte ſit frater & æquè conjunctus. Et eiſdem rationibus non eſt locus rele-



Digitized by Google

vio, quia non acquiſivit jure ceſſo, nec jure ſucceſſivo, aut alio obnoxio relevio: ſed jure redemptionis quæ libera eſt & ſibi proprio nomine competit. Et certè iſtud eſſet æquum, nec eſſet exorbitans extenſio conſuetudinis, progreſſus ad hunc tam conjunctum caſum. Verumtamen dixi mero jure laudimia deberi deducta æſtimatione unciæ uſusfructus, quia in veritate iſte non eſt recuperator, ſed novus acquiſitor, & ſic non poteſt frui ſpeciali beneficio conſuetudinis, ſed remanet in regula communi ejuſdem conſuetudinis: primogenitus enim ſemel, & ſic in perpetuum alios ad unciam uſusfructus redegit, nec omiſit jus ſuum, ſed eo uſus eſt, & illud exigit recipiendo pretium prærogatæ portionis ſuæ, & ſic non obſtant allegata in contrarium quantumvis colorata. Et quando contrahitur cum conjuncto, non cenſetur ei quaſi futuro hæredi provideri, niſi quando ſunt conjecturæ, ut in *d. l. tale pactum in fin. de pact. ibi ſine liberis*: quæ hic ceſſabant nec primogenitus depoſuerat ſpem liberorum. Imo in veritate nulla fuit nec tacita ceſſio: ſed extinctio & terminus finiens dictæ facultatis, ut nuper dixi.

* De promiſſione vendendi & utrum laudimia eo caſu debeantur.

78. Quinto quæro an de* promiſſione vendendi laudimia debeantur? Certum eſt quòd non, ſi ſine pecunia facta ſit. Fac ergo pro dicta promiſſione tantùm, & non pro venditione futura certam pecuniam datam: an de dicta pecunia habeantur laudimia. Dicendum quod non, quia nec verba nec mens conſuetudinis verificantur, ergo ceſſat ejus diſpoſitio per jura vulgata, quia aliud eſt vendere, aliud facere pactum de vendendo, ut notatur in *l. bonæfidei. de eo quod cer. loco.* ubi decidunt Alber. Paul. Fulgoſ. Jaſon. quòd ſi ſtatuto caveatur quod publicani habeant arbitrium ſuper venditionibus, ſi aliquis promiſit vendere, non pertinet ad eorum arbitrium: quia aliud eſt vendere vel locare, aliud eſt promittere de locando vel vendendo.

79. Quod procedit etiamſi per ſtipulationem aliquis promiſerit vendere, & is cui facta eſt promiſſio aliquid ſolverit pro venditione futura, quia nihilominus poteſt pœnitere, & ſic ſolutum condicere tanquam cauſa non ſecuta, ut expreſſim decidit Paul. Caſt. in *d. l. bonæfidei verſ. ſi tamen, & ſequitur.* ibi Jaſ. *col. 2. num. 4.* Et dicit ibi Paulus quòd tunc habebat hunc caſum in facto, & reperi quòd ita latè conſuluit in *conſil. 93. In cauſa quæ vertitur coram nobili viro lib.* 2. tamen iſta ampliatio Paul. de pœnitentia non eſt vera: quia in contractibus innominatis appoſita ſtipulatio tollit revocationem ex capite pœnitentiæ, licet non ex capite cauſæ non ſecutæ, ut plenè dixi in *l. 1. in princip. de verbor. oblig. in lect. Dolana.* Nec poteſt opinio Pauli ſuſtineri ex eo quod obligatio facti non ſit præciſa: quæ licet ſit communis ferè omnium ſententia, tamen falſa eſt, ut novè docui in tract. dividui & individui: quamvis idem quod Paul. in eo puncto teneant Alexand. in *d. l. 1. & l. 1. de pact.* omnes paſſim. & ibi Philipp. Decius *conſ.* 502. *num.* 8. ubi in annot. meis *nu.* 6. tetigi remittendo ad d. tract. meum.

80. Sic etiam aliud eſt donare, aliud eſt promittere de donando, ut vult. gl. in §. *alia* & ibi Jo. Fab. *col.* 1. & Angel. Aret. inſtit. *de donat.* Salic. in *l. 2. ad fin. C. de condict. ob cauſam.* ubi tenet quod textus *l. ſi quis argentum, C. de donat.* non habet locum in conventione de donando in futurum, per notata in *d. l. bonæfidei. & l. Titius ubi gl. ult. de pig. act.* Sequitur Jo. de Imol. in *l. in ædib. §. 1. ff. de donat.* Alex. de Imol. in *l. jus gentium. col. penult. ff. de pactis.* Jo. Bapt. de S. Seve. in *tract. de pact. in 6. quæſt. col. pen.* de quo tamen, ſcilicet de pacto de donando non definio nunc, ſed reſervo infra loco opportuno: ſic aliud ratum habere, aliud promittere habere ratum, *l. 4. §. Cato. in fin. de ver. oblig.* ubi Franc. Ripa. *nu.* 17. limitat procedere quando verba referuntur ad factum: ſecus ſi ad jus. Ego vero materiam ſubjectam & mentem ex toto negotio reſultantem inſpicio, *ut infra eod. num.* 74. 83. Item aliud eſt fidejubere, aliud promittere de fidejubendo & per ſtipulationem. Text. in *l. ſi quis ſtipulatus ſit Stichum. 121. §. 1. de verborum obligat.* ſic aliud eligere, aliud dare conſenſum vel mandatum etiam ſpecificum de eligendo, *ut tenet gloſſ. ult. quam omnes Canoniſtæ ſequuntur in cap. penult. de elect. in ſexto.* aliud hæredem inſtituere, aliud promittere de inſtituendo *l. pactum quod dotali. C. de pact. l. cum donationis. C. de tranſact.*

*Differentia venditionis & promiſſionis de vendendo.

81. In venditione autem aut ſimili pacto reciproco, tenent doctores quod ſtatutum loquens in vendente, non* habet locum in faciente pactum de vendendo. Hinc decidit Bald. poſt Jacob. Butrig. in *l. 1. C. de pact. pign.* & ibi Angel. quod ſi ex ſtatuto debet ſolvi gabella de contractu venditionis, non ſolvetur de contractu promiſſionis de vendendo. Sequitur Alex. in *d. l. juriſgentium. & in d. l. cum fundus §. ſervum num.* & ibi Franc. Purpur. *num. 14. cum ſeq. ſi certum pet.* Alex. in *l. ſi pupillus. ff. ad l. Falcid. & in conſil. 76. viſis dubitationibus col. ult. lib. 5. & in conſil. 3. col. 2. conſil. 93. col. 1. lib. 2. conſil. 121. col. 2. lib. 4.* Franc. Aret. *conſil. 6. col. 1. conſil.* 28. Franc. Cur. ſenior. *conſil.* 28. Matheſil. in *notabili* 46. Anth. Corſet. in *ſing. in verb. ſtatutum* 2. Joan. Berth. *de gabellis in 5. part. princ. in fin.* Fab. de monte S. Savini. in *tract. de empt. & vend. in 5. quæſt. princ. quæſt.* 3. Philip. Corſ. *conſ.* 256. *primus conſultationis. lib.* 4. Jac. de Georg. in *tract. de operis col. 12. verſ. quæritur etiam de tali.* Philip. Decius in *l. ſi pacto quo pœnam col. ult. C. de pact. & in conſ. 183. conſ. 390. & in conſil. 502. num* 8. Jaſ. in *l. manumiſſiones num. 9. ff. de juſt. & jur. in l. ni dominus teſtamento. ff. de cond. ind. in l. ſi fidejuſſor. §. meminiſſe col. 1. ff. de leg. 1. in l. quoties. col. 7. C. de rei vend. in l. ſi ante nuptias.* & ibi Sozi. *ff. ſolut. matr.* Jaſ. *conſil.* 70. & latè in *conſil. 117. lib. 1. & in conſil. 148. col. 6. lib. 2. conſil. 24. num.* 7. Hipp. de Marſil. in *not.* 469. And. Alc. in *l. in princ. num. 16. ff. de verb. oblig. in d. l. ſi pacto quo pœnam. C. de pact.* Lancelo Galiau. in *rub. de verb. oblig. col.* 29. Ant. Rub. *conſ.* 29. quæ loca congeſſi ſemel, ut ſi quando opus ſit, ut ſæpè in ſequentibus, liceat omiſſis allegationibus huc remittere: quibus ante octodecim annos congeſtis prodierunt in lucem uberrima commentaria doctiſſimi Senatoris D. And. Tiraq. in *tract. retract. proxim. ubi §. 1. gloſſ. 2. num. 54. & fuſiſſimè in tract. de retract. convent. in quæſt. 5. tract. deinde deciſiones Burdegal.* Dom. Nicolai Boërii. *Deciſ. 3. num. 1. & comment.* Lud. Gomeſ. in 9. *ubi cap. 1. num. 90. de conſtitut.*

82. Hæc tamen ſanè intelligenda ſunt, quando partes remanent in terminis ſimplicis conventionis de vendendo, vel alio actu faciendo in futurum, ita quòd intentio partium & verba diſpoſitiva referantur ad actum de futuro, ſecus ſi & verba obligativa & mens referantur ad actum præſentem, & omnia ab ſubſtantiam actus requiſita præſto ſint: quia tunc licet inſerantur verba ſonantia in futurum, ut promitto talem rem tanti vendere, tradere, & infra tot dies inſtrumentum authenticum ſub tali ſigillo, puta Pariſienſi, conficere, nihilominus celebratur actus de præſenti attenta intentione partium, diſpoſitione & capacitate materiæ ſubjectæ, ut in primo caſu in quo conſuluit Anth. Rub. Alex. in *conſil.* 29. & not. Fortu. Gal. in *l. juriſgentium in princ. num. 32. in fin. fin. ff. de pact.* de quo do textum rotundum in fortioribus terminis in *l. ſi procuratorem abſentem de procur.* ubi ſi quis promittit ſe ratum habiturum quod actum erit: ſcilicet etiam in futurum, hoc inducit ratihabitionem de præſenti, ut nulla alia deinceps opus ſit: quia procurator erat certus, certa cauſa in individuo, & adverſarius certus & judicium certum, & ſic omnia concurrebant ad ratificationem de præſenti, etiam ſi negotium nondum eſſet conſummatum, ut etiam tenet Franc. Aret. *conſ. 100. num.* [illegible] *cum ſeq.*

*Intellect. §. Cato. in fin. ff. de verb. obl.

83. Non obſtat deciſio generalis *d. §. Cato. in fin. l.* 4. in fin. de verb. oblig.* quia, ut dixi in extricat. Labyrinthi dividui & individui, non erat ibi quæſtio de ipſa ratificatione, ſed de pœna ob contraventionem, & ibi illa verba, *ratum habere*, quæ etiam ad præteritum & conſummatum

Digitized by Google

conſummatum actum referuntur: idem pollent quod non contravenire, ſaltem hoc implicant reſpectu pœnæ adjectæ, ut valdè ineptæ ſint ambages Doctorum ibi præſertim Lancelo. Galian. *col.8.verſ.12. in fin.* ubi putans è fluctibus illis emergere, ait quod eo ipſo quod quis promiſit pœnam ſi non habeat ratum, apparet de mente contrahentium quod promittendo habere ratum, non tamen per hoc ratum habet, aliàs fruſtra eſſet adjecta pœna, quod eſt ridiculum, & contra ſenſum communem: quia pœna non apponitur favore debitoris ut ſit ejus electio & minus obligetur: ſed favore creditoris, ut tetigi in extricatione alterius Labyrinthi, de eo quod intereſt *num.*121. *& in tract. commerc. & uſura. num.* 367. & in annot. ad Philip. Deci. *cap. inter cæteras num.*12. *de reſcript.* Dico ergo quod pœna ibi non additur, ut deroget actui & ratificationi quæ ſtatim fit, ſi materia eſt diſpoſita, ut dixi, ſed additur, ut in caſum contraventionis creditor ſit certus de pœna ſine alia probatione, ut eſt natura pœnarum conventionalium, quæ ad hoc præcipuè his caſibus in jure inventæ ſunt §. *ult. de verbor. obligat. l. ult. de præto. ſtipulation.*

84. His ſcriptis reperi Do. And. Tiraq. in tract. retract. proximi. §.1. *gloſſ.*10. *qu.*14. *nu.*89. in alia nova & diverſa eſſe ſententia: cenſet enim cum communi, quod etiam purè promittens habere ratum, non tamen ratificat. Et ad *d. l. ſi procuratorem abſentem. de procurat.* reſpondet quod ibi præcedebat mandatum, & ſic ſequens promiſſio de ratum habendo operatur ratihabitionem de præſenti ſine alia ratihabitione. At ſi non præceſſerit mandatum, credit non ſatis eſſe quem promittero ſe ratum habiturum. Nec obſtat id eſſe jam ratificatum, niſi re vera (hoc eſt de præſenti) ratum habuerit. Et infert ad deciſionem ſuæ quæſtionis in retractu proximitatis, de qua alias. Sed certè licet iſtud ſit novum & argutum, & congruat hypotheſi & literæ *d.l. ſi procuratorem.* ubi non agebatur de conſtituendo novo procuratore: ſed de jam conſtituto relevando à ſatiſdatione, tamen non eſt verum: quia quod ibi narratur præceſſiſſe mandatum, non præſupponitur certum, ſaltem manifeſtum, imo præſupponitur dubium adverſario cui nullo modo conſtitit de aliquo præcedenti mandato: & ſic reſpectu ejus de quo agebatur in d.l. perinde erat ac ſi nullū præceſſiſſet mandatum: quia paria ſunt non eſſe vel non apparere: & ibi tantum agebatur de ſatisfaciendo adverſario, & tamen dicitur quod ſatisfacit per promiſſionem ratum ſe habiturum: ergo expreſſa promiſſio de ratum habendo ſtatim & de præſenti operatur ratihabitionem ut ille text. in fine diſertè ait, imò etiam mandatum operatur.

85. Omnis etiam ratihabitio mandatum includit non ſolum de præſenti, ſed etiam ſi opus ſit, retrò in præteritum, *l. ult. verſ. neceſſe eſt, C. ad Macedo.* & multo magis etiam in futurum, *d. l. procuratorem:* & hæc veritas: & intelligendum, ut dixi ſuprà *nu.*82. quando promiſſio de ratum habendo eſt pura, ſine modo, die vel conditione ſuſpenſiva, vel differenti, & reliqua adſunt, niſi non ponitur unicum verbum ratificò, ſed duo, videlicet, ratificare promitto: ſed verborum formulæ, materia ſubjecta & totius negotii ſeries & connexio præſtant. Qui enim promittit ratificare in diem, vel poſt tempus, vel ſub conditione vel modo futuro, nondum ratificat, etiam ſi apponeret verbum, ratifico.

86. Redeundo ad materiam quæſtionis noſtræ, illud conſtat quod quamvis venditio ſubſequatur ex cauſa prioris conventionis de vendendo, nihilominus debentur jura & gabellæ de venditione ipſa, quamvis contrarium videatur ſenſiſſe Bar. in *l. ſi pupillus in princ. ff. ad l. Falc.* cum quo tranſeunt, Nicol. de Neap. & Alex. Imol. Sed contra Bart. & melius tenent Ang. Joan. de Imol. Pau. ibidem: & patet per ea quæ de venditione neceſſaria diximus *ſupra* §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 9. *verſic. ampliа ſeptimò. &* §.33. *num.*14. & hoc niſi de promiſſione fuiſſent ſolutæ gabellæ vel jura: quia tunc de venditione quæ venit in executionem non debent iterum ſolvi gabellæ, per ea quæ notat Bald. quem ibi ſeq. Joan. de Imol. in *l. ultim.* §. *quoties. ff. de publica.* Imol. Paul. in *dict. leg. ſi pupillus.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis novi collat.* 12. *verſicul. ſed ponamus.*

87. Idem data paritate terminorum dicendum in feudis de relevio, ſi fortè is, cui facta erat donandi promiſſio de relevio compoſuerit, quia de ſubſequenti ex eadem cauſa, donatione & traditione non debetur novum relevium: ſecus ſi ex alia & diverſa cauſa. Sed tunc (videlicet quando ſequitur acquiſitio ex diverſa cauſa, puta quia non potuit habere ex donatione: ſed oportuit aliquid dare vice permutationis vel pretii) remittetur vel deducetur ſuper juribus præſentis acquiſitionis, quod ex priori cauſa (quæ non potuit ſortiri effectum) promiſſum vel ſolutum fuit: ſi autem nulla acquiſitio ſequatur, totum condicitur niſi appareat dictam compoſitionem factam fuiſſe per modum cujuſdam tranſactionis inter dominum feudalem & futurum acquiſitorem, non ſuper æſtimatione quantitatis futurorum jurium, ſed ſuper ipſo dubio & incerto eventu acquiſitionis feudi & ortus obligationis jurium dominicalium: tunc enim etiamſi nil ſequatur, non condicuntur, ſed bene compenſabuntur cum juribus diverſæ acquiſitionis, in quam illa ſuper qua in ſpecie tranſactum fuerat, transfuſa vel commutata fuit: ſecus ſi ex longo intervallo alia occaſione fiat nova acquiſitio nullo modo dependens nec aliquid commune habens cum ea quæ ſperabatur tempore dictæ tranſactionis; quia tunc nulla fieri debet compenſatio, ſed utraque jura debentur, videlicet debita ex dicta tranſactione; item ex nova inopinata acquiſitione ſecundum ejus naturam.

88. Hactenus ante octodecim annos de hac quæſtione in genere diſſerui & pauciſſimis additis uti erat (quia utilis viſa eſt) reliqui. Sed quia generalia non ſatisfaciunt intellectui practico qui debet eſſe de rebus ſingularibus, ut pulchrè ait Bald. in *cap. cùm acceſſiſſent. col.* 6. *de conſtitut.* aliàs in ſingulis ambiguum ſupereſt, ut ſi dicta promiſſio facta ſit quandocumque ſive perpetuò, vel ad tempus, ſive re expreſſa vel non expreſſa, ſive pretio taxato vel non.

89. Quare nunc in ſpecie ſic formo quæſtionem breviter & analyticôs reſolvendam. Cenſuarius promiſit Titio vendere certum fundum, & de iſta promiſſione accepit ab eo centum aureos, an ex hac promiſſione ſtatim orta ſint & debeantur laudimia? Et conſequenter an Titius cogi poſſit exhibere literas hujus contractus, ut ſuprà §. 73. & cadat in mulctam niſi infrà octiduum notificet, ut in §. *proximè præcedenti?* Hæc quæſtio triceps eſt & argumentoſiſſima, ſed omiſſis argumentis ſatis in præcedentibus & in prima parte hujus operis excuſſis, ad ſingula capita reſpondeo negativè: videlicet ad primum, nondum orta eſſe laudimia, & nunquam futura niſi virtute hujus promiſſionis ſequatur venditio, qua ſecuta debentur de utriuſque contractus pretio in ejuſdem rei acquiſitionem confluente, ut ſuprà *eodem num.* 57. 64. & idem in feudis.

90. Ad ſecundum caput, prima facie videretur quod dominus directus ſtatim habeat actionem contra Titium, ſaltem ad exhibitionem literarum ejuſmodi contractus: quia certum eſt quod ſi purè emiſſet, ſtatim etiam ante ullam traditionem & acquiſitionem rei conveniri poſſet ad ejuſmodi exhibitionem & ad ſolvendum laudimia, etiam re nullo modo tradita, nec pretio ſoluto, dummodo venditio ex parte emptoris ſit pura, etiam ſi ſit in diem reſpectu venditoris, qui nondum tenetur tradere, & dixi ſuprà *ead. gl. q.* 3. *nu.* 41. Quod ſi ſit in diem reſpectu emptoris qui non tenetur ſolvere niſi poſt terminum: quamvis non poſſit conveniri, ut laudimia nunc ſolvat, tamen conveniri poteſt ad exhibendum literas, utque condem-

Digitized by Google

netur ſolvere laudimia termino lapſo ; & ita uſitatur. Ergo idem ſi emit pactum de vendendo ſibi, ut ſaltem poſſit conveniri ad præſentem exhibitionem quæ non gravat, quamvis nondum ad laudimia. Et quamvis literæ hujuſmodi contractus propriè & ſtrictè non ſint acquiſitoriæ ipſius rei: tamen ſunt præparatoriæ acquiſitionis ipſius rei, & ad hoc tendentes. Tum actio ad ejuſmodi exhibitionem præparatoria eſt, ut dixi ſuprà §. 73. *gloſſ.* 2. *num.* 4. & facienda eſt editio, etiam ſi nulla jura debentur, ut ibi dictum eſt, *gloſſ.* 2. *num.* 6. *cum ſeq.* Tum domini directi intereſt ad noſcendas fraudes, & favorabile eſt ne veritas occultetur, *cap.* 1. *in fin. de conten. inter Dom. & vaſſal. de inveſtit. in uſib. feud.*

91. Quibus non obſtantibus contrarium puto: quia ad hoc, ut habeat locum diſpoſitio *d.* §. 73. videlicet ut dominus directus aliquem cogere poſſit exhibere literas acquiſitionis contra regulam juris communis, in *l. cogit. C. de petit. hæredit.* tria requiruntur. Primò, quod reus ſit acquiſitor rei cenſuariæ moventis in cenſum jure directo ſeu dominicali ab actore: ſecundo quod ſit poſſeſſor vel ſaltem detentor dictæ rei: tertiò, quod ſit novus, id eſt non inveſtitus à domino nec à conſuetudine loci; ut novus hæres ab inteſtato cenſuarii, ſed aliunde de novo venit, nec 30. annis, ut cenſuarius poſſedit, ut patet in text. *d.* §. 73. *ibi, l'acqueſteur nouvel detenteur.* Adverbium enim, *nouvel*, inter duo illa ſubſtantiva verbalia, *acqueſteur & detenteur*, poſitum utrumque reſpicit & qualificat.

92. Hoc autem fallit in uno caſu, videlicet in venditione perfecta quantum ad contractum, ut ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 9. §. 33. *num.* 21. *& ſuprà ea. gloſſ. quæſt.* 3. hæc autem fallentia proceſſit à communi uſu & obſervantia, & habet rationem ſpecialem, quia ſtatim debentur jura laudimiorum in cenſu, vel quintum pretii in feudo: quia jura jam quæſita poſſent mora deperire vel deteriora fieri per diſtractum vel reformationem contractus re integra, ut ſuprà *eadem gloſſ. quæſt.* 2. & quia ut plurimum venditionibus perfectis nihil amplius ſupereſt niſi realis executio quæ parata eſt: hinc communi praxi quæ adaptatur his quæ frequenter accidunt, inductum & receptum eſt, ut venditione perfecta dominus directus non expectata reali traditione (quam emptor domino irrequiſito habere poteſt) ſtatim agere poſſit. In aliis ergo caſibus manet & firmatur regula *d.* §. 73. & etiam in dicto caſu venditionis manifeſtæ ſunt rationes differentiæ quæ prorſus ceſſant in aliis caſibus.

93. Unde ſi donatio vel permutatio facta ſit, ſed nulla traditio, nondum poteſt dominus agere, etiam ad exhibitionem literarum, quia nullus eſt novus acquiſitor aut detentor, nullaque jura acquiſita ſunt, & eo invito etiam poſtquam agere cœpiſſet & ex intervallo poſſent partes diſtrahere, ergo minùs poteſt agere in dicta promiſſione de vendendo, quæ eſt minus quam donatio vel permutatio: & aliud eſt alienatio, aliud promiſſio, de alienando, ſupra *ead. gloſſ. num.* 72. Tum ex ſimplici promiſſione vendendi: etiam ſtipulata & jurata, nulla oriuntur jura: pretium autem additum nihil facit quum non ſit titulus habilis ad mutationem vel tranſlationem dominii & poſſeſſionis ipſius rei.

94. Adhuc dicta fallentia venditionis ſublimitatur, ut procedat quando venditio profecta ſit ab ipſo vero domino & poſſeſſore, vel ſaltem à vero poſſeſſore: ſecus ſi fiat ab alio, etiam habente cauſam à poſſeſſore, & verum & efficax jus ad rem: puta ſi donatarius cenſuarii ante apprehenſam poſſeſſionem, vendat jus ſuum & ſuas actiones, ſive etiam vendat rem ipſam quam promittit tradere & de evictione cavere: quia nec venditio ſit à domino vel poſſeſſore, nec emptor eſt acquiſitor rei nec detentor, & dicta limitatio (maximè quum ſit ampliativa correctionis juris communis) non debet extendi ultra limites facti & praxis unde oritur. *leg.* 1. §. *Julian. de itinere actuque pri.* Philip. Deci. *conſil.* 72. *in fin.* ubi in annot. dixi. Bald. loquens in conſuetudine in *cap.* 1. *col.* 5. *de his qui feud. dare poſſ. cap.* 1. §. *cum autem collat.* 1. *de controverſ. inveſtit. in uſibus feud.* & hoc ſecundo capite reſoluto in quo ſolo erat difficultas, non eſt diſputandum de tertio, cùm multò minùs poſſit locus eſſe mulctæ, de quo in §. præcedenti.

95. Secuta autem venditione ad tria illa capita reſpondeo affirmativè: omnibus enim juribus tunc locus eſt, quin etiam utrique & proximitatis & dominicali retractui pro conſuetudine loci ubi res ſita eſt, utriuſque contractus pretium refundendo. Sed an dominus directus poſſit habentem hujuſmodi promiſſionem cogere, ut infra certum præfigendum terminum promiſſorem cogat ſibi vendere vel renunciet actioni? Reſpondeo, non, ſicut nec eos qui contraxerunt ſub quovis modo vel conditione, ut impleant vel diſtrahant: quia nullum novum jus habet dominus directus niſi ab eventu qui pendet à ſpontanea voluntate contrahentium vel à fato.

96. Et quod dixi utriuſque pretii deberi quintum vel laudativum, idem de gabella ſi non imponitur contractui vel inſtrumento, ſed pretio acquiſitionis: par enim aut diſpar ratio facit idem vel diverſum jus, *l. illud. ad l. Aquil. l. ult. C. de conſtit. pecu.* Quid ſi Titius non emit promiſſionem ſibi vendendi, ſed ſimplicem prælationem, videlicet quod ſi aliquando res vendatur præferetur aliis? Reſpondeo, ſi nihil numeravit, nihil ad jura dominicalia. Idem ſi dedit ſollicitatoribus, mediatoribus, amicis venditoris, aut aliis eorum, non venditoris futuri nomine ad quem non pervenit, & tunc cum non intret nec cadat in pretium, non augentur inde laudimia, etiam in promiſſione vendendi & venditione ſecutà: quod ſi pervenerit ad venditorem & ita agebatur, augebuntur laudimia ſecuta venditione hac contemplatione, ſecus ſi aliorum prorſus de novo ſequeretur venditio, ut ſuprà *eodem num.* 76.

97. Sexto juxta hæc quæro: quid ſi Titius & Caius permutaverunt prædia ſua ſub pacto quod Titius infra decem annos poterit recuperare prædium ſuum ſolvendo mille, vel cum pacto quod Caius tenebitur ei vendere non aliter expreſſo pretio, utrum de * ſubſequenti in vim dicti pacti venditione aut recuperatione debeantur nova jura, puta quinti denarii in feudo, vel laudimiorum in cenſu? Videtur quod non, cùm nedum ſit neceſſaria venditio: ſed etiam pars & executio præcedentis contractus ex quo jura ſi qua fuerunt debita (puta relevia in feudo) ſoluta ſunt: per not. ſuprà §. 33 *nu.* 18 §. 33. *q.* 8. & maximè ſi partes inveſtitæ ſunt, & ſic ſemel videtur contractus approbatus à domino cum omnibus ſuis pactis & qualitatibus, maximè ſi dominus ſimpliciter & ſine ulla proteſtatione inveſtierit, ut ſuprà §. 33. *num.* 16. Quo non obſtante dicendum omnino nova jura deberi, ſive illa prædia moveantur ab eodem domino directò, ſive à diverſis: ſive ſint ejuſdem, ſive diverſæ qualitatis: & ratio punctualis eſt, quia venditio iſta non poteſt eſſe executio præcedentis contractus, qui fuit in totum & manet executus, ita quod non reſolvitur nec redeunt partes ad ſtatum priſtinum: & ſic ratione utriuſque mutationis vel contractus qui ſortitur effectum diſtinctum, ita quod effectus ſequentis non eſt reſolutio præcedentis, debentur jura, ſecundum cujuſque naturam & qualitatem.

* Ex venditione ſive recuperatione quæ ſit ex vi pacti utrum laudimia debeantur.

98. Secus quando effectus ſequentis nihil aliud eſt quam totalis reſolutio præcedentis: quia tunc ſi ſimul ea reſolutio conventa fuerit in primo contractu, non debentur nova jura de ſecundo, tunc enim non eſt novus contractus nec nova mutatio, ſed mera præcedentis reſolutio: idque ex eadem cauſa & neceſſitate primi contractus præcedentis, & hæc notanda ad re-

ctum

Digitized by Google

ctum intellectum hujus materiæ. Unde ſi permutantes feuda, in ipſa permutatione convenerint, quod ſi infrà 10. annos & quandocumque alterutri feudum habitum diſplicuerit, teneatur alter acceptum feudum recepto antiquo recuperare, non debebuntur nova relevia ex hujuſmodi rei permutatione: quia non eſt nova permutatio ſed merà reſolutio per actus retroſimiles hinc inde, quæ poteſt fieri ex intervallo quando ab initio ita fuit conventum.

99. Secus ſi convenerint quòd infrà certum tempus vel quandocumque requiſitus alter teneretur feudum acceptum non pro ſuo antiquo, ſed pro quodam alio prædio reſtituere: quia tunc nova jura hinc inde ſecundum prædiorum qualitatem debentur; non enim eſt reſolutio prioris contractus, cum non ſint actus hinc inde retroſimiles, ſed eſt novus contractus per ſe nihil habens commune cum priori, nec ad rem attinet quod fit ex neceſſitate clauſulæ in priore contractu appoſitæ, ſicut nec eſt in conſideratione quantum ad hæc jura, an venditio vel quævis feudi mutatio fiat ex neceſſitate teſtamenti, ſententiæ, contractus, aut alterius diſpoſitionis. Præterea alioquin via eſſet aperta ad frandandum hæc jura, quid enim facilius quàm quòd volens emere domum cenſualem, permutet prædium ſuum cum ea, cum pacto redimendi prædium ſuum infrà certum tempus, vel ſine expreſſo pacto, ſed infrà modicum tempus redimendo, quod eſſet in fraudem etiam eorum quæ ſcripſimus §. 33. *quæſt.* 22. *num.* 81.

100. Septimo quæro, in contractu matrimonii parentes ſponſæ promittunt ſex millia, videlicet tria millia in certa domo cenſuali tanti * æſtimata, quæ erit proprium ſponſæ, reſiduum in pecunia, utrum debeantur laudimia dictæ domus? Reſpondeo, non, quia illa æſtimatio non fuit facta cauſa venditionis domus, ſed cauſa deſignandi valorem, & ut ſciretur quantum dotis reſtabat ſolvendum in pecunia. Conſtat eo ipſo quod dictum fuit domum futuram proprium patrimonium filiæ: igitur nullo modo venditur & hoc eſt indubitatũ. Sed quid ſi hoc non fuit dictum? Reſpondeo adhuc idem, quia cum domus ſit profectitia, remanet ejus qualitas, nec cenſetur mutari niſi expreſſè dicatur, quamvis verba donationis non concipiantur in filiam, ſed in futurum generum.

* An ex quavis æſtimatione rei debeantur laudimia.

101. Quia niſi ſpecialiter dicatur quod datur genero pro ſe & ſuis, non cenſetur ei data in ſponſalitiam largitatem, ſed in dubio cenſetur ei data in dotem & pro dote ſponſæ, quamvis hoc non dicatur: quiſquis enim in dotem dat, etiam extraneus qui dotare non tenetur, ſive concipiat donationem in virum ſive in mulierem, eo ipſo quòd in dotem dat, videtur ipſi mulieri dare, non autem viro niſi in qualitate mariti, ſive à promiſſione, ſive à traditione dos incipiat, ut in *l.* 1. *l. cum à ſocero tuo pro uxore dos tibi daretur. l. cum partem. l. rem quam. l. ſi dotem. l. ſi gener. C. de jure dot. l. unica. §. accedit. C. de rei uxor. act. l. ex morte. ad fin. C. de pact. convent.* Manet ergo domus dotalis & profectitia, & proprium patrimonium filiæ, ſcilicet paternum ſi erat paterna, & maternum ſi erat materna, vel paternum & maternum ſi erat utriuſque parentis, niſi in quantum aliud eſſet expreſſè dictum: ut plenius dicam infrà §. 110. Nec cenſetur in dubio æſtimata cauſa venditionis vel dandi in ſolutum pro pecunia: ſed cauſa deſignandi conſtitutionem dotis & matrimonii.

102. Sed quid ſi eodem themate retento, additum fuit (ut ſæpè aſſolet) quod dicta domus ſortiretur naturam conqueſtus inter futuros conjuges? Hæc eſt argumentoſiſſima quæſtio. Sed quia jam prolixitatis me tædere incipit, & doctiores meas tantum reſolutiones flagitant: breviter reſolvendo idem dico, ſcilicet quod non cenſetur vendita, ſed favore matrimonii data, non in meram dotem, ſed in dotem conditionatam cadentem & confundendam in communionem futurorum conjugum, perinde atque ſi domum illam conſtante matrimonio communi induſtriâ vel donatione aut legatò abſque pecunia de ſuo numerata acquiſiviſſent, utque ſit ita communis inter eos, ut maritus tanquam caput & dominus liberè ſi velit alienare poſſit, aliàs ſoluto matrimonio ſicut reliqua bona ejuſdem communionis, dividantur. Hoc tantum neceſſario infert dicta clauſula, ergo aliud non concludit. *l. non hoc.* ubi omnes Legiſtæ. *C. unde legit. cap. in præſentia.* ubi omnes Canoniſtæ, *extra de probatio.* Idem dico non ſolum in parentibus, ſed etiam in aliis qui tenentur dotare, non ergo reſpectu domini concluditur emptio aut venditio contra ipſos qui nihil numerarunt nec numerare habuerunt.

103. Rurſus amplio etiam in his qui non tenentur dotare vel in mere extraneo: quia ſatis eſt quod ille extraneus non erat priùs obligatus ſponſo vel ſponſæ ad tantam ſummam pro qua det in ſolutum dictam domum, ut quantumvis æſtimata non poſſit cenſeri data in ſolutum vel vendita, ſed in dotem vel ſponſalitiam largitatem, vel aliam donationis ſpeciem, non refert. Et idem dico in feudis, ſalvo quod relevium debebitur de parte ſponſi, quando domus eſt à parentibus data, ut ſortiatur naturam conqueſtus, ut dictũ eſt, ſed nullum jus de parte filiæ, etiam hoc ultimo caſu, quia cenſetur data in anticipationem ſucceſſionis directæ, ut ſuprà §. 26. & infrà §. 159. ibi principaliter de hoc tracto, ita quod portio remanens in proprietate filiæ, ſi non fuerit alienata per maritum, cenſetur jure hærediorum tanquam antiquum patrimonium filiæ, quâ ſine liberis decedente devolvetur ad hæredes propriorum illius lateris dictæ filiæ, ut trado infrà §. 110. vel etiam ad ipſum parentem qui dedit, ſi ſuperſit, qui alios excludit, ut dixi infrà 129.

104. Illa enim qualitas de conqueſtu non cenſetur appoſita nec expreſſa niſi pro commodo & intereſſe mariti, & in quantum eum concernit tantùm: ſic in reliquis jus priſtinum non mutatur, nec mutari cenſetur *l. præcipimus in fin. C. de appell.* Dixi in *d.* §. 110. *fortius ſcripſi infra* §. 184. Quod ſi maritus in vim dictæ clauſulæ vel permiſſionis totam domum vendat ut poteſt, tota cadit in jus retractus proximitatis cognatis filiæ, à quibus dominus feudalis in retractu excludetur, non obſtante dicta clauſula contractus matrimonii, quæ non concernit niſi intereſſe mariti tantum. Idem in domino cenſuali in locis in quibus habet jus retentionis rei venditæ, de quibus *infra eodem gloſſ. num* 114.

105. Sed interim in dubio æſtimatio non facit emptionem, ut & ſuprà *num.* 101. *in fin.* nec cenſetur domus tanti æſtimata per modum veri pretii (quod etiam nullum debetur nec ſolvitur per ſponſum vel ſponſam, & ſic non poſſunt dici emptores) ſed ad declarandum quantum reſtet dotis vel amplitudinem donationis, ut in *l. cum poſt §. res. de jure dot. in l. ſi æſtimatis. ſolut. matrim. ſimile in l. ſervo 6. ibi, æſtimatos non vendendi, ſed dividendi animo. ff. fami. hercif.* & ſic non eſt locus laudimiis. Faciunt not. in *l. ſi inter virum. C. de jure dot.*

106. Pariter ſi duo permutent ſua prædia, quantumvis exactè etiam in ipſo contractu æſtimata, tamen etiam reſpectu domini directi ſeu feudalis ſive cenſualis, & etiam proximorum retrahere volentium, nil niſi mera permutatio eſt: quia non cenſetur æſtimata niſi ut ſciretur an & quanta eſſet læſio, & quantum vel in ſolo vel in pecunia eſſet deducendum vel ſupplendum. Ideo in feudo, tantum erit relevium, non autem quintum pretii, niſi ſi quid ſuppletum ſit, idque in pecunia & pro rata pecuniæ tantùm. Cæterum non eſt verum quòd Franc. Cre. ſingu. 18. & plerique alii jactant æſtimationem regulariter & in dubio, venditionem facere, niſi aliis concurrentibus: & ita reſtringi debent quæ nimis generaliter tradit Dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proxim.* §. 1. *gloſſ.* 14. *num.* 20. *cum ſeq.*



Digitized by Google

107. Et quod dixi de permutatione, intellige habente effectum, quia uterque prædium ſibi compermutatum retinet: ſecus ſi alter reſtituit compermutanti, vel expoſitum venditioni alii vendit, quia tunc recurrendum ad conjecturas ſimulationis, de quibus dixi ſuprà §. 33. Non obſtat *l.* 1. *C. de rerum permutatio.* quia ibi patruus ille non indigebat fundo, ſed pecunia, & fundum pro ea datum ſtatim vendidit, & frater quo cùm contrahebat hoc ſciebat: unde frater evictionem paſſus non debet ei vel nepoti ex eo teneri ad corpus, ſed ad pretium & id quod intereſt; ut in novis intellectibus dixi, quò remitto.

108. Ex his deciditur incidens quæſtio: donans mille amico vel benemerito in antidota, volens tuto aſſignare in ipſo actu certum prædium acceptanti, donat pro illis mille: An debeantur laudimia in cenſu, vel quintum pretii in feudo? Videtur quod ſic pro rata pretii quo res æſtimata data eſt. Contrarium verum eſt: quia cùm non præcederet certa efficax obligatio certæ ſummæ, non eſt datio in ſolutum, ſed obligatio dandi pecuniam de qua tractabatur in ipſo tractatu, extincta eſt: multa enim tractantur quæ nullo, vel alio modo perficiuntur, *l. ſi ex cauſa §. nunc videndum de minor. l. ſciendum. §. deinde de ædilitio edic. l. ſi voluntate. C. de reſcind. vendit. cap. dudum. de rebus eccleſiæ non alienan. lib. 6.* Bald. *l. multum intereſt. C. ſi quis alteri vel ſibi.* Salic. in *l. cum allegas. col. 6. de uſur.* Alex. *conſil.* 18. *lib.* 1. Itaque ſola concluſio inſpicitur quæ eſt donatio fundi ad quam deventum fuit, & in qua ſola totus actus reſedit, nec ex empto, ſed ex donato fundum poſſidet acquiſitor. Secus ſi intervallo poſt obligationem ad certam ſummam formatam & quæſitam daretur fundus in ſolutum, quia venditio eſſet.

*Thema.

109. Niſi ſi qua juſta ratio hoc reformaret: ut ſi* quis ex reſiduo dotis promiſſæ filiæ debet mille quæ gener tenetur in emptionem fundi dotalis impendere: ſi enim pater dat genero domum valentem & æſtimatam mille, ut ſit dotalis & propria filiæ, loco dictæ ſummæ quam gener tenebatur ita collocare: non eſt venditio, ſed datio in dotem, quantumvis ex longo intervallo hoc fiat. Nec obſtat quod pater dat in ſolutum præcedentis obligationis certæ ſummæ: quia illa obligatio non cenſetur mobilis, ſed immobilis per ea quæ dicam infrà §. 110. Tum ſemper inſpicitur finis obligationis cui ſatisfieri ſatis eſt: non enim debebantur hæc mille propter ſe, fundi comparandi cauſa: ergo ab initio huic obligationi inerat, ut pater dando in dotem fundum talis valoris ſe liberare poſſet, utpote pleniùs implendo, & eadem ſolutione generum exonerando & utrique ſatisfaciendo per textum *in l. forti, in l. ſi quis ſtipulatus fuerit, de ſolutio.* Amplio, ut nec relevium quidem debeatur ſi ſit feudum, quia videtur dari in anticipationem ſucceſſionis, per notata infrà §. 159.

110. Sed è diverſo, quid ſi gener hæc mille recipiat, & inde feudum uxori emat? Reſpondeo, locus aperitur omnibus juribus & conſuetudinibus de emptione & venditione loquentibus. Sed quid ſi non emat, verum unum ex fundis ſuis ſive antiquis ſive recenter quæſitum ex cauſa quæ in communionem non cadit, puta ſucceſſionis legitimæ aſſignet in dotem? Et prima facie non videntur ulla jura dominicalia deberi, quantumvis gener à ſumma æquivalenti liberetur: quia non erat obligatus ex venditione, ſed ex pacto dotalitio & rei uxoriæ actione: & ſic fundum hujuſmodi cenſualem quem aſſignat in proprium uxori, non vendit, nec dat in ſolutum ullius venditionis quæ non præceſſit: ſed dotale pactum implet. Et hoc eſſet expeditum in cenſu. Sed* in feudo in quo deberetur relevium non modica difficultas eſſet an ſtatim deberetur, an vero demum ſoluto matrimonio, quia quamdiu ſtat gener, ſemper remanet vaſſallus, & fidelitas & homagium ſemper in eadem perſona reſidet. Confirmo, quia cum matrimonium in republica neceſſarium, tot in ſuper tantiſque ſuis difficultatibus opprimatur, non eſt juris optimi: ergo nec laudabilis interpretationis adventitiis etiam cumulare ponderibus. *l. unica. verſic. nec enim. C. de impo. lucrat. deſcript. lib.* 10. præſertim primas nuptias, quibus conſuetudines magis favent, ut ſuprà §. 35. Ultimo confirmo, quia ut in priore caſu hujus incidentis quæſt. *num.* 10. *in princ.* diximus, ſi gener iſte alienum feudum à domino emat, & in dictam dotem aſſignet: ex primo quidem contractu omnia jura dominicalia debentur: ſed de aſſignatione in dotem nihil debetur: quia iſte ſecundus actus, non eſt emptio & venditio, ſed implementum pacti dotalis. Alia ergo eſt acquiſitio ab extraneo, ex qua ſecundum naturam ejus jura excidentia debentur. Aliud aſſignatio in dotem, ex qua nulla hujuſmobi jura debentur. Sed quando maritus non emit à tertio, ſed fundum ſuum proprium in dictam dotem aſſignat: nullomodo ſumus in primo actu acquiſitionis: ſed dumtaxat in ſecundo aſſignationis dotis, ergo nulla hujuſmodi jura debentur, quia aſſignare ſuum antiquum à præteritis juribus liberum fundum, idem eſt quod aſſignare nuper quæſitum ab ejuſdem præteritis juribus liberum.

*Incidens quæſtio.

Quibus* non obſtantibus contrarium dicendum eſt, Quia eo ipſo quod gener promiſit hanc ſummam in emptionem fundi dotalis impendere: promiſit emi & vendi uxori, aut ſaltem nomine uxoris vel dotis emere. Et ſic ſemper præcedit obligatio emendi & vendendi, à qua poſterior eventus formatur & judicatur. *l. unica. §. nulla de impo. lucra. deſcript. libro* C. Franc. Curt. *ſenior. conſil. 69. col.* 1. Quanquam ergo hoc caſu non emat: tamen ſe exonerat ab obligatione emendi, idque mediante certa compacta ſumma, quam ſuam fecit: & ſic in effectu fundum ſuum vendit, aut pro pecunia transfert, quod idem eſt, ergo ut ex venditione jura debentur. Tranſit enim fundus in alterius dominium, quia fit proprium uxoris, idque mediante pecunia ad hunc finem per eam vel ejus nomine numerata, ergo uxori venditur. Et ſic non obſtat primum pro negativa allegatum: quia non ſolùm præcedit obligatio emendi vel vendendi: ſed etiam actus iſte in effectu venditio eſt de præſenti. Non obſtat ultimum, quia quando maritus emit à tertio ut pacto dotali ſatisfaciat, non cenſetur emere nomine ſuo vel pro ſe: ſed nomine uxoris, vel dotis aſſignandæ cauſa: & non ſunt duo actus per ſe, ſed unus, vel duo ſubordinati, quorum poſterior eſt executio prioris, ubi unum propter alterum, vel duo propter unum utrobique unum tantum. *l. conſervus.* & ibi Paul. Joan. de Imol. *de condit. & demonſtrat.* Bald. *l. quicumque. col.* 1. C. *de ſerv. fug. in cap. ex tenore. de reſcript. in rub. de poſtul. prælat. extra gloſſ. cap. latores. verb. ab officio de cleri. ex commun. miniſtran.* Jaſon. *quominus. not. ultim. de fluminibus.*

*Solutio

111. Confirmatur facili paradigmate: mortuo enim marito ante implementum dicti pacti, hæres qui tenetur ad integra mille, ſive quod vidua non habuerit communionem in bonis, ſive illi renunciaverit, ut dicemus infrà §. 115. ſive quod conventum fuerat eam ſummam ſuper parte viri capiendam, ſi conſtante matrimonio non eſſet in proprium uxoris converſa: hæres iſte unum ex fundis propriis defuncti det viduæ in ſolutum, nemo dubitat tanquam ex venditione jura dominicalia deberi: igitur non minùs debentur, ſive vir ipſe conſtante matrimonio, ſive ſuperſtes uxori hæredibus ejus idem faciat. Quod ſi vidua eſſet ſocia bonorum, hæc ſatisfactio poſſet fieri per modum diviſionis bonorum communium, vel in ea confundi, & tunc nulla jura dominicalia deberentur: per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 22. & in hac eadem gl. An autem his caſibus vel aliquo eorum, & quando locus eſſet retractui proximitatis, dicam infrà §. 184. Et quod nuper dixi ſemel tantùm tanquam ex uno actu hæc jura deberi: Amplio primo, etiamſi maritus ab illo tertio ſimpliciter vel etiam ſuo ſolo proprio nomine expreſſo emerit. Ann-

plio 2. etiam ſi ſolo nomine ſuo realem poſſeſſionem acceperit. Amplio 3. etiamſi poſtea ex intervallo maritus declararet quod emit nomine uxoris, vel etiam quòd nomine proprio, ſed intentione aſſignandi in dotem prout aſſignat: quia ex quo conſtat de præcedenti vera & non ſimulata obligatione convertendi in emptionem, vel etiam omiſſo verbo emptionis, de acquirendo vel aſſignando in dotem, nec qualitas nominis proprii viri in acquiſitione appoſita nec intervallum impediunt actum perfici, id eſt priorem obligationem hac in re impleri, ut ſic non debeantur jura dominicalia bis, ſed ſemel tantum per ea quæ in ſimili diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 5. *in* 1. *limitatione*. Sublimito primo, ut viro poſt notabile intervallum ab emptione nomine proprio facta defuncto, non poſſit hæres hanc declarationem facere, quam defunctus non fecit, niſi aliàs vel ex conjecturis propinquis appareat eam fuiſſe voluntatem mariti, aliàs nova jura debentur de datione fundi facta per hæredem in ſolutum dictæ ſummæ vel pacti dotalis. Sublimito ſecundo in acquiſitione inopinata, ſeu quam conſtat obveniſſe marito, etiam conſtante dicto matrimonio, abſque animo impendendi in dictam dotem: ut ſi donatio, legatum, ſucceſſio prædiorum obvenit marito qui unum ex his in dotem aſſignat, poſſunt etiam bis jura deberi ſecundum naturam rei & conſuetudinem ubi ſita eſt, niſi conſtet de animo tempore acceptationis; ut quia dixit ſe acceptare donationem vel legatum ut habeat unde ſatisfaciat dicto pacto, vel niſi infrà modicum tempus hanc aſſignationem faciat, id eſt infrà annum dicti fundi acquiſiti, quia hæc jura quæ fructus unius anni æquant, & multò fortiùs ſi excedunt (ut ſuprà §. 76. *& de quinto pretii in feudo ſuprà* §. 33. *num.* 6.) ſi plura eodem anno contingant, non debent unius anni fructus excedere, ut diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 38. *num.* 113. & ita in ſimili decidit *gloſſ. pragmat. tit. de annatis ver. ſolvatur.* quod ubi de facto ſingularum vacationum vel mutationum beneficii eccleſiaſtici, unius anni fructus exiguntur (quem iniquum & profligandum abuſum, deportum vocant) ſi contingat beneficium pluries eodem anno vacare, non niſi ſemel exigendum eſt. Idem decidit de decimis aut aliis quotis fructuum primi anni: & citat duas extravagantes Clem. 6. quæ non extant. Sed tamen hoc indubitatum eſt, non enim in originali inveſtitura actum intelligitur, ut proprietas mergatur vel nimis inutilis fiat: ſed ut caſu reſervato occurrente, quod pactum eſt de fructibus, demetatur, prærogato & dominicali jure. Quod autem pluribus mutationibus eodem anno accidentibus, ex una tantùm hæc jura ſemel debeantur, expreſsè volunt conſuetudines, Turonenſis *tit. des rachapts & ventes* §. 9. Pictavienſis §. 134. 165. & 168. Hîc ſeſe offert famigerata illa quæſtio de re emphyteutica data in dotem æſtimata, ſed quia implicitam habet materiam emphyteuſis & commiſſi, de quibus tracto in §. ſeq. remitto ad *fin.* §. *ſeq.*

112. Octavo principaliter quæro, quid ſi dominus emerit à vaſſallo vel cenſuario fundum vel rem cenſualem, deinde cognatus venditoris jure proximitatis * retrahit à domino, utrum teneatur ad laudimia vel quintum pretii? Videretur quòd non: quia ſive conſideremus primam venditionem factam domino, nulla jura orta ſunt, nec debentur ex illa: ſive conſideremus retractum, adhuc minus, quia ex retractu cùm non ſit nova venditio, & retrahens non dicatur emere à domino, nec cum illo contrahere, quoniam ab invito ex poteſtate conſuetudinis retrahit, & ſic non poſſunt jura de novo oriri: nunquam etiam tenetur retrahens ad nova jura, ſed ſolùm ad refuſionem præteritorum, ſi qua ſint ex venditione, quæ hîc non inveniuntur. Quibus non obſtantibus dicendum omnia jura deberi: quia retrahens eo ipſo ſubrogatur in emptione in locum domini, & in omnibus perinde eſt ac ſi primo loco à vendente emiſſet, ut tractum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 78. Et ita expreſſim diſponit conſuetudo Borbonienſis. §. 400. & generaliter obſervandum eſt: ſecus ſi emit à domino voluntariè vendente, puta poſt annum retractus, quia tunc iſta eſt nova prima inveſtitura & conceſſio feudi, de qua pro hac prima vice nulla jura debentur, ut in *gloſſ. ſeq. num.* 5. Idem ſi dominus per conſuetudinem loci vel per ſuperiorem cogitur ponere extra manus ſuas: ſed ſi dominus non coactus à judice, ſed voluntariè contractum agnoſcat & reſtituat etiam poſt tempus cognato venditoris ſui per modum dimiſſionis jure retractus: tunc locus eſt concluſioni noſtræ, ut jura debeantur, & ſic vis eſt in modo & forma faciendi: & ſibi imputet qui taliter contrahit, ut diximus ſuprà §. & idem in domino cenſuali habente jus retractus.

* Retrahens agnatus à domino eoque emptore, utrum laudimia ipſi domino debeat.

113. Nono quæro, dominus locavit feudum à quo ſubfeuda & cenſus dependent, unà cum juribus omnibus & appendiciis, ita quod etiam commoda jurium dominicalium includuntur, deinde emit aliquot ex illis ſubfeudis vel rebus cenſuariis, an teneatur ſolvere vel deducere quintum pretii aut laudimia * colono ſuo? Breviter reſpondi, ſic, quemadmodum & illi cui ceſſiſſet uſumfructum, vel etiam ſeparatim omnia commoda dominicalia ad vitam vel ad tempus, quemadmodum etiam deinceps tenebitur eidem ſolvere cenſum vel deducere; & in ſubfeudis ſi vendat ea, debebit eidem quintum pretii: & ſi decedat ſine filiis, ejus hæredes debebunt relevium cuicumque debeantur hæc commoda ſicut in reliquis fructibus. Sed an dictus colonus vel uſufructuarius poſſit jure dominico prehendere feuda ex defectu hominis & jurium vel impedire ex defectu cenſus? Reſpondi quod non poſſunt hoc facere niſi expreſſo & ſubintellecto nomine procuratorio domini: per not. *ſuprà* §. *gloſſ.* 1. 1. *quæſt.* 1. §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. & ſic nequeunt illud mandatum contra ipſum dominum exercere, non ſolùm quia generali mandato non continetur perſona loquentis. *l. inquiſitio. C. de ſolut.* ſed magis quod hoc non poteſt fieri jure utili tantum, ſed jure directo: quod non poteſt à domino ſeparari. *l. pro ſocio.* 3. *& ibi. gloſſ. & d. l.* & ſic videretur idem jus directum ab eodem contra eumdem exerceri: quod eſt repugnans ſibi: ergo conſulet colonus via compenſationis, fructuarius autem via actionis utilis.

* Colonò laudimia deducere utrum debeat dominus, ſi ſubfeudum emerit dependens à feudo, quod locatum eſt colono.

114. Decimò quæro, quia prædicta in cenſibus, etiam data paritate terminorum (ut ſæpè dixi) procedunt in feudis & contrà, an dominus directus poſſit uti retractu * in re cenſuali, extraneo vendita ſicut in feudo? Reſpondi, non, niſi ubi conſuetudo loci hoc diſponit, ut conſuetudo Arverniæ *tit. des emphyteoſes.* §. 6. Ducatus Burgund. *tit. des cenſes.* §. 1 3. 4. & Comitatus Burgund. *tit. des cenſes.* §. 1. *tit. des rachapts.* §. 5. Nivernenſ. *tit. des cenſes.* §. 3. Sylvanecten. §. 237. Claromon. §. 117. Valeſiana. §. 14. 20. 21. 25. Bituricen. *tit. de la retenuë.* §. 1. & quædam aliæ: hoc enim crebrius erat, & ab antiquis prætorii Pariſienſis advocatis accepi, quod etiam Pariſiis locum habebat in ſecularibus, non eccleſiaſticis dominis? ſed in harum conſuetudinum redactione diſſimulatum (ut quædam alia) & omiſſum, quo civibus liberius eſſet commercium. Quædam autem conſuetudines expreſſim derogant, ut Senonenſ. §. 237. *in veteri: &* §. 241. *in nova.* Sed non eſt opus denegare, quia ſatis eſt non concedere per prædicta. Et intellige quod ubi conſuetudo derogat, non derogat titulo particulari vel pacto ſpeciali inveſtituræ, ſi de eo conſtet: ſed tantum non dat hoc jus jure conſuetudinario vel legali: ſuum enim non tuum ſibi ſubſtrahit beneficium, ut in ſimili ait gloſſ. *magna in l. aſſiduis. C. qui potio. in pig. hab.* Sed in locis, ubi conſuetudo dat retractum domino cenſuali, quæ nuper de retractu feudali diximus, & latè ſuprà §. 20. etiam in cenſu regulariter locum habent & repetita intelliguntur.

* Retractus in cenſu utrum domino ſit permiſſus.

115. Libet exemplum unum utrique commune ex-

*Hypotheſis. entere.* Petrus prædium feudale vel cenſuale valoris mille vendidit pro quingentis Titio ſub facultate redimendi ad ſex vel ſeptem annos: Titius ſoluto quinto pretii vel laudimiis inveſtitur à domino directo: deinde pendente adhuc dicta facultate redimendi, Petrus vendit vel remittit eam eidem Titio pro quingentis. Nunc dominus directus qui fortè tempore dictæ inveſtituræ carebat pecuniis quibus nunc abundat, vult uti retractu dominico dictæ facultatis redimendi, deinde virtute illius feudum ipſum retrahere, an poſſit? Videtur omnino quod non, ut jam in feudo textus eſt ſuprà §. 21. & idem eadem conſuetudo diceret in cenſu ſi in eo dediſſet jus retractus: Tum ſecundo dominus Titium in vaſſallum vel cenſuarium approbavit, ratione ejuſdem fundi jura recepit, & eum inveſtivit, ergo à retractu ſe alienum fecit, ſive in feudo d. §. 21. ſive in cenſu: de quo ſatis idem tacitè cautum intelligeretur *l. his ſolis. C. de revoc. donat.* Nec obſtat quòd ſi primò media pars fundi venditur, & dominus inveſtit quod non ſe privat retractu alterius partis etiam indiviſæ, etiamſi eidem emptori reliquum poſtea vendatur, quia hoc reliquum eſt prorſus aliud à parte vendita nec eam concernit. At hoc caſu totus fundus fuit primo venditus, & totius dominium & poſſeſſio tranſlata, totus mutavit manum, venditio verò ſequens non refertur ad aliam partem non venditam: ſed totum eumdem fundum concernit, prout etiam inveſtitura à domino data, de toto fundo & non de parte data eſt: ergo nihil poteſt retrahi à domino qui ſe ſemel à toto (cùm totum retrahere poſſet) excluſit.

116. Tum ſequens venditio vel remiſſio juris redimendi, nihil aliud eſt quàm confirmatio abſoluta venditionis jam factæ, non autem nova venditio fundi jam in totum venditi, unde ſicut liberatio à ſervitute reali non aperit locum retractui, multò minùs liberatio ab obligatione perſonali. Tum quemadmodum ſi ex *l. 2. C. de reſcind. vend.* venditor cogit emptorem ſibi ſupplere tantumdem & paulò plus pretii, dominus directus qui ſemel emptorem approbavit & jura acquiſitionis recepit, non poteſt amplius prætextu ejus quod ex eadem cauſa ſupervenit, redire ad retractũ omiſſum, etiam ſi ideo omiſerat, quia ſciebat venditorem actutum ex *d. l. 2.* contra emptorem & putabat venditionem reſolutum iri, vel quia carebat pecuniis, quamvis nunc ſecus contingat quam putabat, quia emptor non eligit reſolutionem, ſed ſupplementum, & nunc dominus habet pecuniam otioſam: tamen non poteſt redire ad retractum ſemel ex eadem cauſa omiſſum, ſed contentari debet laudimia ſibi ſolvi de pretio ſuppleto: ita hic quia ſperabat venditorem qui dimidio minùs vendiderat, redempturum, tamen ex eo quod ſecus quàm ſperabat contingit, & multò minùs ex eo quòd nunc pecuniam habet otioſam, non debet redire ad retractum ſemel omiſſum, ſed debet pro hac vice contentari ſupplemento laudimiorum de pretio remiſſionis dictæ facultatis redimendi. In quo ſatis juribus domini alioquin mox perituris pro hac vice conſulitur, quia ſi modico quod ſupereſt tempore lapſo dicta facultas extingueretur, nihil omnino juris domino directo quæreretur.

117. In contrarium fortiter argumentor, ut videas quàm exacta analyſi ſingula diſcutio: Primò, quia hoc jus redimendi eſt pars integralis & effectualis fundi ſive dominii utilis & perpetuæ proprietatis, cujus nulla pars dicitur perfectè & abſolutè vendita, donec hoc quoque jus à venditore retentum, emptori acquiſitum fuerit. Ad hoc Philipp. Decius *conſ.* 88. *col.* 2. ergo cum per pecuniam & veram emptionem acquiratur, omnia jura dominicalia oriuntur. Et qua ratione novum jus quinti pretii vel laudimii, eadem ratione novum jus retractus, ut eſt regulare, non oriri jus quinti pretii, niſi ubi pariter oritur jus retractus & contrà. Non obſtat inveſtitura & approbatio emptoris, quia illa facta eſt pro primo contractu tantum, non autem pro ſecunda acquiſitione: imo in illa inveſtitura expreſſè fuerunt reſervata omnia alia jura domini ex clauſula vulgari, ſalvo in aliis noſtro & in omnibus alieno jure: ſed iſta eſt nova & voluntaria venditio & acquiſitio nihil de ſe habens commune cum prima nec ab ea dependens.

118. Secundo probo evidenti paradigmate: quia ſi Petrus vendiderit illam facultatem Caio qui recuperavit à Titio, dominus directus retrahere poteſt à Caio, dummodo non ſit extraneus à cognatione Petri, non obſtante etiam inveſtitura, quantumvis in plena & abſoluta forma per eumdem dominum medio tempore data Titio, refundendo per dominum directum utrumque pretium & redemptionis & emptionis dictæ facultatis, ut tetigi *ſuprà eadem gloſſ.* 4. & latè diſputavi *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 4. *num.* 4. *&* 7. Nunc ergo venditione dictæ facultatis facta Caio, etiam antequam redimat vel ea utatur dominus directus, poteſt illam ſtatim retrahere à Caio, & hoc facto retrahere eumdem fundum à Titio quantumvis à ſe inveſtito; quod ergo poteſt dominus directus obtinere per circuitum & in utrumque caſum, ſive Caius jam redemerit à Titio, ſive nondum redemerit, debet id poſſe rectà & ſine circuitu intra dictum tempus redimendi, ſive Titius poſt dictam inveſtituram eamdem facultatem redemerit mediatè vel immediatè, hoc eſt ſive à venditore ſuo, ſive à Caio cui venditor ceſſit: qui Caius non potuit in præjudicium juris domino directo quæſiti remittere aut vendere hanc facultatem Titio, non magis quam ab illo redimere durante ſemper dictæ redemptionis tempore. *A Chaalons* vendidit quis feudum ſub facultate redimendi ad 20. annos, cujus facultatis factum inſtrumentum ſeparatum. Emptor exhibet inſtrumentum venditionis, tantum ſolvit quintum, *& eſt receu en foy.* Poſt quindecim annos hæredes venditori vendunt iſtam facultatem eidem emptori. Quo mortuo, *le Procureur fiſcal* domini feudalis *pourſuit les heritiers* emptoris ad exhibendum inſtrumentum facultatis redimendi & venditionis dictæ facultatis. Negant ſe habere, ſeque purgant juramento. Permittitur actori probare, qui per duos teſtes probat venditionem dictæ facultatis, ſed non pretium, & ſic hæredes condemnantur exhibere infrà quindecim dies. Alias permittitur actori capere quas concluſiones voluerit. Appellant: confirmatur *par le Baillif de Chaalons, & par le Baillif de Dijon.* Ideo eorum primo judicio actor petit, *que leſdits heritiers ſoient tenus luy faire vente de ladite faculté de rachapt, & ce fait, luy délaiſſer le fief* in vim *de ladite faculté*, quanquam tempus ſit lapſum, quia ignoravit & non fuit exhibitum, *ils y ſont condamnez & confirmez par ledit Baillif & par arreſt. L'appellation & ce dont a eſté appellé au neant, les appellans condamnez à delaiſſer par retraict feodal ladite faculté*, & in vim *d'icelle, le fief en refondant par le ſeigneur* utrumque pretium, *& les loyaux couſts, avec les reparations utiles & neceſſaires, deſpens compenſez.* Reſpondeo bene judicatum, *& que ſont les loyaux couſts vient le quint payé* ab initio, *& que* per peritos debet æſtimari pretium dictæ facultatis, ſed inſpecto tempore facultatis venditæ. Secundo, quod teſtes actoris tardius loquuntur, quia cum loquuntur de diverſo tempore, inſpicitur longius interpretando contra probantem. *cap. in præſentiam extra de probatio.* *Exemplũ

119. Sed certè hæc incidens quæſtio, an illa facultas Caio vendita ſtatim poſſit retrahi à domino, valde diſputabilis eſt, quare remitto ad *quæſt. ſeq. numer.* 128. Et alio modo tertio probo affirmativam, quia quantumvis cognatus Petri lapſu anni & diei ſit excluſus à retractu ex capite primæ venditionis: tamen ſi poſtea Petrus vendat vel pretio remittat hanc facultatem eidem Titio, poterit cognatus Petri ex capite hujus novæ venditionis infrà novum annum & diem retrahere dictam facultatem, & illius virtute infra tempus

Digitized by Google

ejuſdem facultatis vel infra tempus quod ſupererat tempore retractus ritè petiti, oblationum factarum & moræ ſibi factæ, fundum ipſum redimere, & ſic in effectu retrahere ex nova venditione dict. juris, ergo idem licere debet domino directo jus retractus habenti, ſive ex conſuetudine, ſive ex ſpeciali pacto inveſtituræ, & cognato primi venditoris non concurrente, à quo ſolo vinci poſſet: quia excepta prælatione proximi, ambo retractus regulariter æquiparantur.

* Solutio. 120. Verum iſtis non * obſtantibus concludo pro prima & negativa parte, quia Titius eſt approbatus in vaſſallum vel cenſuarium, & ſic ſi venditur ei dicta facultas, non aperitur de novo jus retractus domini directi ſemel remiſſum: ſed tantum fit augmentum laudimiorum pro rata pretii dictæ facultatis non natura ſua extinctæ, ſed redemptæ, ſecus ſi venderetur tertio, ut in *quæſt. ſeq.* Non obſtat quod jus redimendi eſt pars integralis, *ut ſupra eadem gloſſ. num.* 117. quia verum eſt, ſed facit pro negativa: quia per idem argumentum utile dominium in toto venditum & tranſlatum eſt, & ſic facta eſt approbatio perſonæ in feudo, & excluſio juris retractus & electio laudimiorum per totum fundum: quia hujuſmodi pars integralis reſpicit totum & ſingulas partes tam diviſas quam indiviſas: ſecus in parte quota vel locali. Non obſtat quod cognatus retrahere poteſt, quia duplex eſt in hoc differentiæ ratio; Prima, quia cognatus nihil fecit ad approbationem perſonæ ementis vel contractus, ſed tantum ceſſavit.

121. Quod ſi pariter id contigiſſet domino directo, & nihil etiam cum eo geſtum fuiſſet ad excluſionem retractus per Titium qui hoc reſpectu dormivit (ut verbis noſtræ conſuetudinis utar) & ſic dominus vigilavit hoc reſpectu, hoc eſt in integro jure ſuo retrahendi ex prima venditione, proculdubio poſſet retrahere, ſed etiam utrumque pretium deberet refundere, nec poſſet dicere ſe velle habere rem redimibilem à venditore infra tempus dictæ facultatis, quia debet Titius abire indemnis. Quòd ſi interim in re cenſuali recepiſſet etiam ſcienter cenſum à Titio, non ſibi præjudicaſſet in jure retractus (niſi ubi conſuetudo dicit) dummodo non recepiſſet laudimia vel partem, nec compoſuiſſet aut dilationem ſolvendi dediſſet, nec inveſtiſſet, quia ſimplex receptio cenſus non inducit approbationem perſonæ, ut dixi ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *n.* 150. quia ſemper debetur à quocumque poſſeſſore vel etiam non poſſidente, ſed exiſtente in poſſeſſione: & res ipſa debet Secunda differentiæ ratio, quia retractus proximitatis multo fortior eſt & favorabilior retractu dominico, & ſic non valet argumentum de majori ad minus in quo eſt minor ratio.

122. Amplio primò concluſionem hujus quæſtionis in dicta hypotheſi *num.* 115. etiam ſi Titius non fuit inveſtitus, ſed tantum inducias fidei habuit in feudo vel de laudimiis compoſuit, ut ſuprà §. 21. ſatis eſt enim dominum directum ſemel ſuo facto ſe excluſiſſe à retractu pro hac vice, & ab hac acquiſitione, quia per ſuppreſſionem juris redimendi non eſt nova acquiſitio, ſed prioris confirmatio, ergo dominus ſemel approbatum infirmare non poteſt, nec in alterius præjudicium mutare conſilium. *cap. mutare. de reg. jur. in* 6. Et electio trahit ſecum executionem privationis in extremo, & ſic quamvis electio habeatur à lege, tamen non licet variare: nec opus eſt his quæ ſuper hoc cumulat Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 24. *num.* 7. Amplio ſecundo, etiam ſi dominus nullo modo approbaverit nec quicquam geſſerit cum emptore, qui tamen quod in ſe eſt fecit, ſaltem ea fecit quæ ad excludendum hunc retractum ſufficiunt, ut ſi debitè notificavit & inſtrumenta emptionis exhibuit, deinde lapſum ſit tempus per cujus fatalem terminum dominus negligens jure retractus privatur, ut ſuprà §. 20. quia factum legis non minus pollet quam factum hominis.

123. Amplio tertio, etiam ſi Titius de facultate redimendi à venditore retenta nihil dixit nec exhibuit, quæ ſæpè conſcribi ſolet in inſtrumento ſeparato à ſolo venditore ſuo ſumptu levando: quia hæc taciturnitas quoad dominum directum, cujus juribus non officit, impertinens eſt, & potius eum inducere deberet ad ſtatim retrahendum ſi vellet & poſſet, nec eſt aliqua mulcta hujus rei omiſſæ in cenſu, forſan enim nunquam caſus continget, & nondum domini intereſt. Sed ſi poſtea eam facultatem redimat Titius, tunc debet exhibere & notificare ob augmentum laudimiorum quæſitum, tunc etiam ut dominus retrahere poſſit, & ſi per octiduum in cenſu ceſſaret, caderet in mulctam de qua ſuprà §. 77. Non nego quin dominus directus poſſit petere omnia inſtrumenta hujuſmodi ab initio ſibi exhiberi, & quin fieri debeat & juramento purgari, quia ſunt pars contractus, ſed hoc nihil ad præſentem quæſtionem.

124. Amplio quarto, etiam ſi Titius vel quis emptor faceret acquiſitionem ſuam incommutabilem aliunde, puta ſpem futuræ ſubſtitutionis redimendo, etiam ab alio vel etiam à ſuo venditore: ut quandoque contingere poteſt, ut quando quis vendidit quicquid juris tunc in re habebat dumtaxat ſine obligatione evictionis, & poſtea ei jus ſubſtitutionis acquiritur, quod emptor rurſus emit, quia ſi ſemel inveſtitus fuit vel alias approbatus à domino, vel dominus aliter (ut in 1. & 2. ampliatione) à retractu excluſus, non poteſt retrahere prætextu hujus novæ acquiſitionis, quæ non eſt propriè nova acquiſitio, ſed prioris confirmatio.

125. Sed an debeantur nova jura utilia? Breviter dico quòd ſi priùs emit juſto & integro pretio, & ſic ſolvit quintum vel laudimium, ſummum videlicet ſolidum totius æſtimationis, tunc nullum eſt novum laudimium, quia juſto pretio ſemel emit, & tali quo res deberet ſua eſſe perpetuò & incommutabiliter, & quod nunc aliud pretium addit, cenſetur cauſa vexationis redimendæ facere, etiam ſi non emat ab exigente indebitè, ſed verum jus habente: tamen reſpectu ſui authoris contra quem nullum vel inefficax (quia ſolvendo non eſt) recurſum habet, dicitur reſpectu authoris ſui, qui debet præſtare habere licere, quod non præſtat, & conſequenter etiam reſpectu domini directi qui ſolidum laudimium quaſi perpetuæ & incommutabilis acquiſitionis recepit, vexationem redimere. Et ſic non debet dominus directus de infortunio & damno ſui vaſſalli vel cenſuarii lucrum aut quæſtum novum facere, nec afflictio danda afflicto. Secus ſi Titius initio vili pretio emiſſet: quia tunc cenſetur hoc factum metu dictæ ſubſtitutionis vel alterius oneris quod poſtea apparuit, & ſic de eo quod ad illud redimendum datur, tanquam de juſto pretii totius fundi ſupplemento, nova jura utilia debentur, non autem retractui dominicali locus eſt.

126. Fallit dicta concluſio ſuprà *num.* 120, ad hypotheſim *ſuprà num.* 115. ſi Petrus initio non vendidiſſet totum fundum, ſed partem: tamen ſe obligaſſet eidem vendere reliquum, ſive purè, ſive in diem, ſive ſub conditione, ſive præcisè, ſive per modum prælationis, ſive in eodem contractu, ſive ſeorſim, & poſtea Titius reliquum emit: hæc eſt enim prorſus alia acquiſitio, & non ſimplex prioris confirmatio & omnia jura debentur, quia etiam Titius non fuit inveſtitus, nec aliquid exhibere potuit de parte quæ non erat vendita, ſed nunc primùm vænit. Amplio primò: etiam ſi Titius domino directo exhibuit inſtrumentum venditionis partis, & promiſſionis vendendæ reliquæ partis, ejuſdem contractus contemplatione factæ, & dominus ſimpliciter inveſtivit, quia nihilominus etiam jure retractus pro parte poſtea vendita uti poterit: quia ex quo de parte promiſſa vendi, nec traditio facta erat, nec pretium ſolutum: inveſtitura & appro-

batio domini directi nullomodo in illam partem adhuc integram & in veteri ſtatu manentem refertur: ſed ſolùm ad partem venditam, & de qua jura ſoluta vel oblata ſunt, non autem de qua nihil oblatum fuit nec ſolutum: & ſic quoad hanc partem dominus integra jura habet. Amplio ſecundò dictam fallentiam, etiamſi Titius tempore inveſtituræ jam emerat aliam partem contractu ſeparato, quia ſatis eſt quòd dominus non inveſtivit niſi de una parte, etiam ſi ſciret de alia, dummodo circa aliam non fuerit factum aliud excludens à retractu.

127. Fallentiam ſic ampliatam ſublimito: ſi ex forma contractus ſatis apparebat Titium non fuiſſe empturum partem primam ſine ſpe ſecundæ, quia dominus qui hoc vidit & retractu uti noluit, non poterit tunc uti retractu ſolius partis nuper emptæ invito emptore, niſi etiam offerat totum retrahere, quod poteſt etiamſi emptor fuiſſet ſimpliciter & ſine proteſtatione inveſtitus de priori contractu: quia ſatis eſt quòd dominus non renunciavit juribus ſuis pro alia parte, & quod ſciebat pro illa jus ſuum quale contingeret durare, quando caſus accideret qui erat incertus & pendens ab arbitrio alieno. Porrò quando dominus non habet jus retractus niſi pro parte & emptor habet juſtam cauſam non diſcedendi niſi à toto, non perit domino, ſic offerat totũ retrahere, ut emptor diſcedat indemnis, ut planè dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 6. quò remitto: quià nihil his quæ plenè ibi dixi addere expedit, niſi quod ibi *num.* 52. dixi rei ad retractum conventi eſſe hanc electionem. Addo quòd idem tenent Raphael Fulgoſius in *l. quòd ſi nolit §. idem Marcellus de Ædilit. edict.* Lancel. Decius in *l. cui uſufructus de uſu & uſufruct. legat.* & eam ſententiam noſtram confirmavit Dom. Andr. Tiraq. ſenator ampliſſimus & doctiſſimus in *tract. de retractu proxim.* §. 23. *gloſſ.* 2. *ad novem.*

128. Undecimo quæro ſuper ea hypotheſi *ſuprà num.* 115. de quæſtione hinc remiſſa *ſupra num.* 119. Petrus ipſe non redimit à Titio, an dominus directus poſſit quintum pretii vel laudimium, & quintum exigere à Caio vel ab eo retrahere? Hæc quæſtio mihi quidem expedita erat *ut ſuprà eodem num.* 118. ſed non æquè aliis, quippe ſub qua lateant hinc inde argumenta veritatis elucidandæ cauſa in apertum eruenda, ut notando & diſputando non defunctoriè, ſed bene & optima ratione decernamus, ut Herennius ille Modeſtinus in *l. ult. §. mixta. de muneribus & honoribus*, & veluti ferro viam aperiendo, juxta Bald. in *l. precibus col.* 5. *de impub, & aliis ſubſtit.* hactenus tamen, ut aperiatur, non autem nimia altercatione ſophiſtarum more obruatur veritas. Et primò nulla penitus jura debita videntur neque de venditione dictæ facultatis, neque de redemptione. De prima patet quia non eſt venditio nec mutatio fundi, & hoc liquidum eſt in feudo, quod dum Petrus vendit illam facultatem Caio, nec venditor nec emptor dictæ facultatis ex eo facto obligatur ad aliquod quintum pretii: poteſt enim Caius negligere, vel aliàs impediri ea facultate uti, & ſic totum ſibi perit: & venditio fundi per ſe confirmatur, & nullum jus undique domino feudali quæritur, & idem in cenſu, ut ſatis dictum eſt ſuprà *eadem gloſſ. num.* 133. De redemptione etiam liquet, quia illa non eſt aliud quàm executio prioris contractus, de qua executione nulla nova jura oriuntur nec debentur, ut latè probavimus ſuprà §. 33. *quæſt.* 3. *num.* 12. & 15. quibus adde Bald. *conſil.* 415. *iſta ſolemnitas lib.* 2.

129. Quibus non obſtantibus dico omnia jura tanquam ex nova voluntaria venditione & mutatione eſſe aperta domino directo: qui ſi eligat quintum pretii vel laudimium, debet illud habere de utroque pretio, tam venditionis dictæ facultatis quàm redemptionis. Quòd ſi retrahere malit, poteſt utrumque, pretium refundendo, ut tactum eſt ſuprà *eadem gloſſ. num.* 127.

130. Non obſtat primum, quia verum eſt quandiu in illis terminis ſtatur, videlicet antequam Caius redimat infrà tempus redimendi in vim facultatis emptæ: quia cùm poſſit, multis inopinatis in arcto tempore ſæpè occurrentibus impedimentis, jus emptum etiam diligenti & invito perire, cenſetur interim aleam magis quàm fundum ipſum emiſſe, quem tamen in effectu cenſetur emiſſe eventu ſecuto, velut ſub tacita & implicita conditione, qua purificata verus eſt emptor fundi: & ſic tunc omnia jura debet & non priùs. Unde non priùs tenetur domino directo quicquam notificare, nec illum adire ſicut emptor ſub conditione vel ſub clauſula reſolubili: deficiente conditione vel reſolutione ſecuta, nihil debuit nec debet, ſed extante conditione vel deficiente reſolutione omnia debet ſecundum naturam & qualitatem acquiſitionis, ut & ſuprà *eadem gloſſ. num.* 123.

131. Non obſtat ſecundum, quia procederet ſi ipſemet Petrus vel ejus hæres pro ſe redimeret, tunc enim eſt mera executio & recurſus ad priorem ſtatum: quod favorabile eſt, & immune eſſe debet, *ſuprà eadem gloſſ. num.* 71. ſecus quando non pro ſe, ſed pro alio redimit, vel quando jus redimendi cedit alii qui pro ſe redimit: quia tunc idem eſt ac ſi ipſe primò redimeret, deinde alii de integro venderet. Ex hac enim ſecunda nova venditione, nemo dubitat omnia de novo & plena jura dominicalia oriri, ergo idem quando non redimit ipſe, ſed cedit redempturo qui etiam de facto redimit, quia omnino idem effectus eſt, ergo idem jus *l. ultim. C. de conſtitut. pecunia*, & alioquin proclive eſſet fraudare dominos juribus. Caius etiam noviſſimus emptor non minus plenum & integrum pretium ſolidæ emptionis in hac hypotheſi numerat, quàm ſi expectaſſet Petrum priùs redimere, ut ab illo ſimpliciter emeret, quamvis in hac noſtra hypotheſi partem totalis pretii fundi ſolverit Petro jus redimendi habenti, & partem Titio jus redimibile habenti. Eſt enim ſimile quando acquiſitor primò ſolvit ſingulis creditoribus vaſſalli vel cenſuarii, etiam ceſſiones jurium ab eis accipiendo, de quibus nihil dum juris oritur domino directo, & noviſſimè reliquum æſtimationis dando fundum liberum acquirit, quo ſecuto (& non priùs) omnia jura oriuntur: ſed omnia dicta pretia quæ plenum pretium acquiſitionis intrant, & conficiunt, in juribus dominicalibus æſtimandis cumulantur, de quo etiam infrà *eadem gloſſ.* 3. *quæſt.* 4. *num.* 23.

132. Duodecimo quæro ſuper eodem themate. Petrus vendidit Caio, ſed gratis ei ceſſit jus ſuum redimendi quo Caius redimit, an quæ jura debeantur? Breviter, quia radices argumentorum ſatis retectæ ſunt, reſolvendo dico quod Caius debet quintum vel laudimium de pretio dato Titio, de reliquo vero nihil debet in cenſu, ſed in feudo debet relevium pro rata, prout ſuprà *eadem gloſſ. num.* 115. & *ſatis ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 3. *quæſt.* 12. diſputavimus de re partim vendita & donata: mutat enim manum partim per venditionem, partim per donationem & perinde eſt ac ſi Petrus redemiſſet, deinde abſolutè ſine onere vendidiſſet pro quingentis, & ſic pro dimidio pretio, & conſequenter dimidium dando, & ſic partim donando, partim vendendo, cum ſit valde notabilis & manifeſta inæqualitas.

133. Secus eſſet ſi alioquin prædium væniiſſet juſto pretio, & nihilominus Titius de gratia dediſſet facultatem redimendi in eodem contractu: quia ſi poſtea donat illam facultatem Caio qui retrahit, ut debetur ſolidum quintum vel laudimium de pretio integro, ita in feudo nullum relevium debet ratione dictæ facultatis ſibi donatæ, quia ex quo juſtum pretium ſolvit, dicitur totum fundum emiſſe, & ſic nullam ejus partem ex cauſa donationis habere, & in effectu, donatione dictæ facultatis nihil ſibi donatum eſt, ex

quo

Digitized by Google

quo nihilominus numeravit quantum res valet, & quanquam non ſit inutile legatum de re vendenda juſto pretio *l. & ſi æquo de leg.* 1. quia verum eſt quantum ad hoc, ut agi poſſit propter quaſdam utilitates perſonales vel accidentales, ut inquit gloſſ. in *d. l. & ſi æquo.* ſecus quoad alia. Unde de tali legato non detrahetur falcidia: quia nihil abeſt hæredi, cui tantumdem adeſt quantum valet, & eadem ratione nihil hinc demetitur domino directo.

134. Quemadmodum pari ratione ſi vendìturus promittit Caium præferre, vel præciſè illi vendere, de hoc pacto nihil quæritur nec quæri poteſt domino directo, ſed ſi Caius prò hoc pacto pretium dedit & poſtea emit, fundatam habet intentionem dominus directus in utroque pretio, quoniam veriſimiliter primum pretium partem facit ſecundi: quia ita ferè ſemper contingere ſolet; & valet argumentum ab his quæ ita ſolent accidere non ſolum communiter, ut in *l. certi condictio §. ſi nummos.* ubi notant Doctores. *ſi cert. pet.* ſed univerſaliter, ut vix unquam fallat: & hoc in iſtis ſufficit ad fundandam intentionem etiam tertii actoris: tamen ſi probaretur Caium nihilominus emiſſe juſto pretio, nec aliquid detractum eſſe contemplatione ejus quod dedit pro illa ratione vel ſpe emendi acquirenda, tunc de illo primo pretio nullum quintum, nullum laudimium deberetur, etiamſi contemplatione dictæ promiſſionis ſecuta ſit venditio: quia tunc illud primum pretiolum non eſt pretium fundi nec partis fundi, & nihil pertinet ad dominum directum.

135. Nec obſtat quòd hoc eodem caſu retrahens ſive jure proximitatis, ſive jure dominicali debet etiam illud pretiolum refundere: quia illud non eſt ex eo quod ſit pars pretii venditionis vel fundi, ſed quia eſt de ſumptibus occaſione acquiſitionis non improbè aut ſuperfluè, ſed legaliter factis, & ſic refundetur tanquam inter reliquos ſumptus, quia is à quo retrahitur indemnis abire debet. Procedit ergo hypotheſis & quæſtio quando in prima venditione erat notabilis inæqualitas pretii.

136. Et hinc eſt quòd ſi emptor ultra pretium dederit monilia vel jocalia uxori aut filiis venditoris, ſi nihilominus juſto pretio emerit, non ſunt illa commutanda reſpectu quinti vel laudimii: quia non ſunt pars pretii, & domino directo nihil obeſt, qui ſolidum quintum vel laudimium, etiam juſtæ æſtimationis rei conſequitur: ſed illa bene cedere poſſunt in ſumptus & indemnitatem præſtandam à retrahente, modò ne licenter nimis facta ſint, & præter modum, idque bonorum & prudentum arbitrio.

137. Aliud enim ſunt ſumptus rationabiles vel legales acquiſitionis, quæ retrahentem onerant: nec jura utilia domini directi augent. Aliud pretium ipſum conventum, vel quod ejus loco in totum vel in parte ſubrogatur quod laudimia auget, ut clarè dixi *ſupra §. 32. quæſt.* 1. Sicut aliud impenſæ, aliud pretium rei. *l. quibus diebus §. 1. de condit. & demonſtrat.* Sic aliud damna & intereſſe, aliud res. *cap. in noſtra. extra de injur.* aliud principale, aliud acceſſorium, ſive activè ſive paſſivè ſeu detractivè veniens. Dixi in *extricatio. Labyrint. de eo quod intereſt num.* 9. Unde ſi emptor creditori habenti bona hypothecata venditoris aliquid dederit, non ut habeat jus ceſſum, nec ut venditor aliquo exoneraretur erga illum creditorem: ſed dumtaxat, ut ille creditor venditioni conſentiret & res ab hypotheca eximeretur, iſtud non imputatur pretio, nec augebit laudimia nec quintum pretii, ſed bene onerabit retrahentem. Quòd ſi venditor ipſe quid dederit ut inveniret emptorem, hoc nihil attinet nec ad retrahentem nec ad dominum directum, niſi reſpectu domini directi ſi venditor perſonæ per emptorem interpoſitæ, ut videretur emptor minoris emiſſe.

138. Unde in terminis *l. jubemus. ff. ad Senatuſconſ. Velleia.* ſi maritus proprium fundum vendit, & uxor accepta certa ſumma conſentit renunciando hypothecis dotalitiis: ſi alioquin res væniit juſto integro pretio, non augentur laudimia nec quintum pretii propter datum uxori, quamvis oneretur retractus. Et quamvis apud nos venditor ob communionem tantumdem lucretur de dato uxori quantum de dato ſibi: imo datum uxori ſtatim pleno jure marito acquiritur, ut infrà §. 10. Secus ſi quod datum venditori & quod datum eſt ejus uxòri juſtam totius æſtimationem non excedit, præſertim ſtante communione inter conjuges.

139. Sed ſi maritus vendidit rem ipſius uxoris quam promiſit ratificaturam, quæ noluit niſi alia præterea ſumma recepta: tunc indiſtinctè etiam pretio computatur non ſolùm reſpectu retrahentis, ut per dom. Andr. Tiraq. *tract. de retract. proximit. §. 29. gloſſ. 4. num.* 11. ſed etiam ad augenda jura dominicalia, quia cùm eſſet domina, non actus mariti, ſed actus mulieris, ratificatio ejus, & negotium cum ea demum geſtum & concluſum, eſt ipſa vera venditio & alienatio fundi, & quæ debet attendi non obſtante etiam quòd pretium cum viro conventum eſſet juſtum, æquivalens integro valori totius fundi; quia dominus noluit niſi pluris vendere, ut potuit, cùm non eſſet alioquin venditurus & ſic totùm intrat in ſubſtantiam pretii, *l. alienus fundus. ad l. Falcid.* Idem generaliter ſi procurator, geſtor, vel alius rem alienam, etiam juſto pretio vendidit, ſed dominus ratificare noluit, niſi aucto pretio vel aliquo ſibi dato, quia quicquid datur venditori ante contractum concluſum vel ut concludatur, pretium eſt, vel partem ejus intrinſecam & ſubſtantialem facit, & quoties verus dominus intervenit, ſæpè eſt verus venditor.

140. Limito ſi emptor bona fide & juſtiſſimo pretio emerit à non domino, ſuo nomine vendente: & poſtea ſuperveniente vero domino cum eo tranſigit & ei grandem ſummam dat: quia etiamſi jus ceſſum ab eo capiat, tamen quia vexationem quam non à domino, ſed à venditore ſuo patitur qui non præſtat habere licere redimit, nulla laudimia debet nec inde augentur per notata *ſupra eadem gloſſ. num.* 125. ſed bene ad onus retrahentis venit in conſiderationem non indiſtinctè, ſed ſecundum ea quæ dicam infrà §. 176.

141. Sic in hypotheſi *l. tenetur §. 1. de act. empt.* ſi domum meam probè conſtructam, tibi vendidero, ut alteram meam ruinoſam reficias, refectio illa eſt pars pretii omni reſpectu & retrahentis & jurium dominicalium quæ auget: ſecus in eodem §. *verſic. ſed & ſi vendidi tibi aream*, ut ibi inſula ædificata partem dimidiam mihi tradas, quia tota ædificatio non intrat pretium, ſed dumtaxat dimidia pars ædificationis: quia in effectu non tota area venit, ſed dimidia area pro pretio convento & pro ædificanda parte retenta per venditorem.

142. Sed quid ſi quis emit fundum à proprietario, & mox pro quadam alia ſumma redimit jus uſusfructus à fructuario? Reſpondeo, clarum eſt laudimia de utroque deberi, non tam quia uſusfructus eſt pars dominii, *l. cùm filius §. dominus. de lega.* 2. *& dixi ſuprà §. 1. gloſſ.* 1. *num.* 2. ſed eo magis quod plenum & integrum fundum acquiſivit, idque mediante pecunia quæ totius integri juſtum pretium non excedit, & ſic omnia cumulantur etiam à non dominis, puta creditoribus, *ut ſupra eadem. gloſſ. num.* 130. redempta. Non tamen hæc ſemper onerant retrahentem qui poteſt ad onus dicti uſusfructus voluntariè redempti retrahere, ſecundum ea quæ dicam infra §. 181.

143. Quod ſi diu paſſus fuerit fructuarium frui, tandem aleam reſidui temporis redemit, laudimia inde non debentur, quia hæc redemptio non eſt acquiſitio fundi, & propter longum intervallum non cenſetur dilata in fraudem domini directi, tum uſusfructus

Digitized by Google

ille non erat redimibilis, & fortè nunquam fructuarius voluit niſi hodie vendere & in veritate uſusfructus non eſt pars rei, ſed fictè tantùm, ut patet ex diffinitione *l. 1. de uſufr. & per l. rectè dicimus de verborum ſignific.* Text. autem *d. §. dominus*, verbo fictionis inſtar utitur, ut in *l. ſi uſusfructus, ibi quaſi domino. de aqua plu. arcen.* Sed ab initio quando utrumque emitur apparet quod uſusfructus non minùs erat venditioni expoſitus quàm fundus, & quòd volens plenum fundum ſimul ab omnibus jus habentibus emere, poſſet laudimia fraudare, ſi illa partim evitaret, ſeparatim emendo ab uno proprietatem, ab alio uſumfructum, ab alio hypothecam vel aliud jus.

144. Decimo-tertio quæro, ſi appareat de originali inveſtitura cenſus conceſſi ad onus quod dominus habere poterit pro pretio, ſeu jure retractus quando vendi contigerit, an * dominus præferatur conſanguineo venditoris? Si conſulas ſcribentes, omnes tenent quòd ſic, loquentes in emphyteuſi in *l. Imperator. 2. de pact. in l. 3.* per illum text. *C. de jure emphyt.* quorum inſigniores nominatim citavi ſuprà §. 22. *numero* 3. deinde Dom. And. Tiraquell. in *tract. de retract. proximit.* §. 1 *gloſſ.* 3. *num.* 1. *& gloſſ.* 14. *num.* 113. *&* §. 21. *num.* 2. *cum ſeq.* omnes cumulat, qui malè & incautè dicunt aliud in feudo. Quia cæteris paribus non eſt in hoc differentia inter feudum & emphyteuſim. *& d. l.* 3. quæ ſimpliciter ait dominum præferri emptori, loquitur in emptore extraneo cui non licet vendere, ſaltem tradere domino irrequiſito ſub pœna commiſſi, prout etiam ſecundum uſus feudorum in feudo dixi *ſuprà* §. 20. *gloſſ. in princip.* ſed ut venditio feudi eſt permiſſa inter convaſſallos qui ſcilicet ſunt comprehenſi in inveſtitura, ut latè probavi ſuprà 20. *gloſſ.* 6. *num.* 5. Et ultra eos quos ibi citavi, hoc tenent Angel. & Alexand. in *l. ſi domus §. ultim. de leg.* 1. Salicet *l.* 3. *col.* 7. *C. de jure emphyteu.* Alexand. *conſil.* 187. *num.* 3. *&* 7. *lib.* 2. *conſil.* 7. *num.* 5. *lib.* 5. *conſil.* 19. *num.* 13. *lib.* 6. ubi in annot. dixi, Carol. Ruynus *conſil.* 8. *col.* 1. *conſil.* 30. *num.* 9. *cum ſeq. lib.* 1. Ludov. de Gozadi. *conſil.* 20. *num.* 9.

*An dominus præferatur conſanguineo.

145. Quòd autem in uſibus feudorum dicitur dominum habere jus retractus in *cap.* 1. §. *porrò qualiter olim pot. feud. alienari. in uſibus feud.* procedit ſecundum veterem conſuetudinem; quia licebat domino inſcio vel invito, ſaltem mediam feudi partem alienare, ut patet in eo text. & in gloſſ. *verſic. æquali pretio. & in cap. 1. de alienat. feud. in uſib. feud.* ſed per novas conſtitutiones Lotharii II. deinde Federici primi Ænobarbi, de quibus dixi *ſuprà ti.* 1. *in rub. num.* 35. *&* 36. jus retractus ſupervacuum erat dominis feudalibus. Cùm autem tandem per conſuetudines non ſolum ad priorem vetuſtam conſuetudinem reditum ſit, ſed etiam uſurpatum, ut in totum alienari poſſit, meritò jus retractus feudalis revixit: ſed intelligitur ſecundum ſui originem, videlicet quando fit alienatio in extraneum, ſcilicet qui non eſt de agnatione deſcendendi à ſtirpe à quo incepit feudum, qui etiam non eſt habilis ad ſuccedendum in feudo ſecundum dictos uſus Inſubrium.

146. Aliàs ſi emptor ſit de agnatione deſcendenti ab illo ſtipite, non ſolum excludet dominum, ſed etiam ab eo avocabit, & proximior agnatus à remotiore agnato avocabit, Bald. Alvarot. Præpoſit. in *cap.* 1. §. *Titius. ſi de feudo fuer. content. inter dominum & agna. vaſſalli.* Bald. in *l. imperialem, col.* 3. *de prohib. feudi. alien.* per Federic. Carol. Ruynus, *conſil.* 81. *num.* 4. *lib.* 1. Inſuper pro conſanguineo contra dominum * præſumitur feudum eſſe antiquum non novum *cap.* 1. *in fin. de gradib. ſuccedent. in feudo cap.* 1. *in princ. ſi de feudo defuncti contentio ſit inter dominum & agnatos vaſſalli. in uſibus feudo. dixi ſuprà.* §. 5. *num.* 86. Et his quæ ibi dixi, adde idem tenere Philipp. Deci. *conſil.* 252. *num.* 6. *conſil.* 269. *num.* 5. Dom. And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 32. *num.* 91. *cum ſeq.* Et idem intelligendum in emphyteuſi, ut videlicet comprehenſi in inveſtitura præferantur domino directo in retractu, per ea quæ dixi *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 6.

* Feudum præſumitur antiquum.

147. Conſuetudines autem hujus Regni quæ dant jus retractus domino directo feudali, & ſæpe etiam cenſuali, & nihilominus præferunt cognatos venditoris, originem videntur habuiſſe ab antiquitate primæ inveſtituræ feudalis vel cenſualis, hominum memoriam excedente, ita ut cognati videantur & præſumantur à primo ſtipite deſcendiſſe. Tamen conſuetudines Regni ab antiquo etiam in feudis favent indiſcriminatim tam cognatis quàm agnatis: nec ſcrupuloſè exigunt deſcendere à ſtipite, ſed ſufficere cognatum eſſe ultimo poſſeſſori & venditori, cui per ſucceſſionẽ ab anteceſſoribus obvenit & ab eo latere, nec aliud attenditur in retractu conſuetudinario. Unica valde in hoc anomala eſt conſuetudo Comitatus Burgundiæ, quæ vult dominum feudalem vel cenſualem in retractu præferri conſanguineis venditoris, *tit. des rachapts.* §. 5. *&* 12. contraria in hoc etiam conſuetudini Ducatus Burgundiæ *eodem tit.* §. 9.

148. Redeundo ad quæſtionem noſtram de retractu conventionali, diſtinguendum eſt. Aut apparet de originali & primitiva conceſſione in cenſum, in qua concedens ſibi retinuit jus prælationis & retractus, & tunc etiam cognatis venditoris præfertur. Fallit, ſi ſunt filii vel deſcendentes primi inveſtiti, vel ſaltem ab illis in quos dominus paſſus eſt alienare & qui fuerunt cenſuarii: quia in dubio pactum non intelligitur de iſtis, ſed de extraneis qui nihil habent commune cum inveſtitura cenſuarii, nec deſcenderunt ab antiquis cenſuariis, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 6. *num.* 5.

149. Aut non apparet talem eſſe primariam conceſſionem, ſed ſolum de quadam nova recognitione in qua cenſuarius hoc oneris recognovit, & tunc dico quòd quamvis ex certa ſcientia hoc fecerit, ſi tamen non erat res reverſa ad dominum directum & in ejus libera diſpoſitione, non valet pactum in præjudicium cognationis præſentis vel futuræ, ad derogandum juri retractus proximitatis jam radicati & fundati in jure publico conſuetudinis, cui pactis privatorum derogari nequit. *l. jus publicum. l. inter debitorem de pact.* Nec etiam per teſtamentum, cùm ſit beneficium legis in *Authent. de nupt.* §. *ſed hæc quidem.* Andr. Tiraq. *tract. de retract. proxim. in fin. quæſt.* 2. *num.* 7. Faciunt quæ in ſimili dixi ſuprà §. 13. *gloſſ.* 3. *num.* 7. niſi tempore pacti res erat de nova acquiſitione recognoſcentis, quam liberè poterat alienare, ſine ullo onere retractus proximitatis. Nec obſtat quòd retractus conventionalis excludit retractum proximitatis, quia verum eſt, ut res redeat ad antiquum poſſeſſorem vel ſuos, non autem ut cedatur extraneo facultas redimendi ad excludendum proximum, qui poterit etiam ab illo ceſſionario retrahere: niſi res erat de acqueſtu primi venditoris, & ſic non obnoxia retractui proximitatis.

150. Et conſequenter ſi res ſit jam affecta retractui proximitatis, quamvis venditor poſſit ſibi ipſi vel cuivis de linea paſciſci de redimendo, vel de retractu conventionali: tamen non poterit paſciſci extraneo, nec cedere extraneo in præjudicium minimi de cognatione ritè venientis ad retractum, quo deficiente vel non ritè veniente liberas ædes habet quivis ceſſionarius venditoris. Tamen ſi cognatus prævenerit retrahendo pendente facultate redimendi, & ea pendente extraneus ceſſionarius veniat ad redimendum, poteſt & admiſſibilis eſt, niſi cognatus ſuppleat quod de juſto pretio venditionis deeſt. Et pariter ſi ceſſionarius priùs redemerit, cognatus infrà tempus retractus proximitatis veniens, debet reſiduum valoris rei ſupplere ceſſionario, quia ſi ceſſionarius, extraneus etiam, gratis ceſſionem juris redimendi habuerit, lucrum ſupervalentiæ rei non debet cedere lucro retrahentis, ſed lucro ceſſionarii qui infrà tempus conventum redemit,

Digitized by Google

mit, vel ad redimendum venit, ſed poſt illud tempus cedit lucro emptoris ceſſante retractu, vel lucro retrahentis, ut plenius dixi infra §. 185. Et idem in feudis ſi in eis conventum ſit de retractu conventionali.

151. Et hinc eſt quod ſi quis vendidit proximo ſub pacto redimendi, non poteſt illud jus etiam gratis cedere extraneo in effectu niſi quantum ad ſupervalentiam pretii, & dummodo veniat infrà tempus conventum: idem ſi vendidit extraneo, ſed is infra tempus retractus proximitatis ceſſit cognato venditoris ex eo latere unde res proceſſit. Et hæc nota, quia nondum à quoquam animadverſa.

* Cedi utrum poſſit jus retractui.

152. Decimo-quarto quæro, an iſtud jus retractus feudalis vel cenſualis conventionale cedi * poſſit? Videtur omnino quod ſic, ſaltem ut nuper dixi de conventionali à venditore retento, dummodo non ſit in præjudicium retractus proximitatis, quando res eſt huic obnoxia, ut nuper dixi. Nec obſtant quæ latè dixi ſuprà *gloſſ.* 1. *q.* 1. quia procedunt in retractu conſuetudinario, quando non apparet de alia ſpeciali conventione. Breviter adhuc idem dico quod in conſuetudinario, cenſetur enim in dubio pactum retractus factum à domino, etiam in primordiali inveſtitura, ad inſtar conſuetudinarii & per modum prælationis, ſecundum naturam materiæ ſubjectæ & qualitatem perſonæ, ſecundum quæ verba debent intelligi *l. plenum §. Æquitii. de uſu & habit.* Porrò jus prælationis & redemptionis multum differunt, ut dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 23. Cùm ergo hæc pactio non ſit appoſita à venditore nec in contractu venditionis, ſed à domino directo, & in inveſtitura, debet (niſi aliud expreſſum ſit) intelligi de ſola prælatione.

153. Prout etiam verba interpretantur contra eum qui legem dicere potuit apertiùs, *l. veteribus de pact.* & contra eum qui commodum prætendit, *l. ſepe.* ubi Bart. *de verb. ſign. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis inſulam. de verb. obl.* Alexand. *conſil.* 204. ubi in annot. dixi lib. 2. *conſil.* 63. *num.* 8. *lib.* 6 *& de eo quod eſt minus. l. ſemper in obſcuris de regul. jur.* Et ſic concludo quod nec hoc caſu cedi poteſt: nec dominus directus poterit niſi pro ſe vel pro liberis ſuis, ut dixi in *d.* §. 13. *gloſſ.* 1 *num.* 32. & eſt communis ſententia, ut etiam ſatis indicat Dom. Andr. Tiraquell. *in tract. retract. proxim.* §. 19. *gloſſ.* 1. *num.* 40. ubi nihil firmat, quia tantum incidenter attingit: & dicit ſe à nonnullis accepiſſe in ſupremo hoc Senatu latum areſtum pro contraria opinione, ut cedi poſſit pro epiſcopo Carnotenſi in quadam Baronia. Sed certè cum illa ab eo feudaliter moveatur, epiſcopus non potuit eſſe ceſſionarius, & veriſimile eſt fuiſſe areſtum ſimile illi quod recitavi ſuprà §. 20. *in princ. num.* 2. Equidem non ignoro quædam areſta quandoque lata pro ceſſionariis, ſed etiam ſæpe fuit judicatum contra ceſſionem: & ipſe audivi à pluribus antiquis & magnis viris fide dignis affirmantibus ſe habere areſta lata etiam contra ceſſionarios ſupremi domini noſtri Regis, & recordor unum ſolemne latum fuiſſe die decima ſeptima Maii Veneris ante feſtum Pentecoſtes, anno ſeſquimilleſimo trigeſimo ſecundo, relatore domino *l'Eſcuyer* in magna claſſe hujus Senatus.

154. Decimo quinto quæro, de quæſtione quam vidi in facto, nimis ambagioſam conſultoribus. Domus cenſualis erat ipſi directo domino & Titio communis & quia commodè non poterat dividi expoſita fuit * ſubhaſtationi, etiam extraneis licitatoribus admiſſis, quos Titius plus offerendo vicit & domus ei adjudicata, quæſitum eſt de juribus dominicalibus? Et primò quoad laudimia. Videbatur indubitatum ea integra deberi domino directo, quia domus fuit adjudicata Titio tanquam extraneo. Nec obſtat quòd dominus directus habebat partem dimidiam, quia Titius cui eſt adjudicata tanquam extraneo & ſummo licitatori, non cenſetur contraxiſſe cum domino directo, ſicut nec cum ſeipſo, ſed cum ſolo judice, ut tetigi ſuprà §. 77. *num.* 21. & latiùs infrà *tit.* 17. ergo totius actionis ſolida laudimia debet ipſi domino. Et ita quidam cenſebant. Alii verò æquiores dicebant ſaltem pro media parte deberi, quia in effectu non tenetur emptor numerare pretium niſi pro dimidia, & quatenus numerare non tenetur, indebita eſſet exactio, & apertè damnificaretur. Retractum verò totius (per quem emptor indemnis abit) admittebant, ſi fuiſſet res feudalis vel ſita in loco ubi conſuetudo dat retractum domino cenſuali.

* Si domus quæ dividi commodè non poteſt, ſubhaſtationi ſubjicitur ut melius vendi poſſit, utrum debeantur laudimia?

155. Nec obſtat quod factum eſt animo diviſionis, in qua indiſtinctè omnia hujuſmodi jura ceſſant, etiam tota re uni adjudicata, ut plenè dixi *ſuprà* §. 33. *num.* 70. *& infra ead. gloſſ.* 3. quia verum eſt extraneo non admiſſo, *leg. item Labeo.* §. 1. *ibi etiam licitatione admiſſa uni rem adjudicare Familiæ Herciſc. ſcilicet uni heredum.* Et ſic adhuc ſemper manet diviſio intra ſuos terminos, ſed cum ad licitationem admittuntur extranei: tunc res exponitur venditioni, etiam extraneis quibus non competit judicium Famil. Herc. nec communi dividundo, *l.* 1. *C. de rer. permut.* & ſic cùm hæc diviſio excedat terminos ſuos, meritò exceditur à non ſuis terminis, ut in ſimili in *leg. Lucius. depoſiti.* Nec etiam obſtat quod Titius ipſe dominus erat pro media: emere enim cum tota re etiam noſtram partem poſſumus, inquit text. in *l. quod ſi uno. in fin. de in diem adjectio.* & totam rem dicimur habere ex novo titulo & nova emptione. text. in *l. cum in diem. de in diem addict.*

156. Conſultus reſpondi nullis juribus locum eſſe. Et primo de laudimiis, certum eſt quod Titius habet partem à ſe, partem à domino directo, *l. cum ſolus* & ibi Bart. & alii *de uſucapion.* in parte vero quam habet à ſe, non dicitur de novo acquirere, ſed retinere: nec res mutat manum de cenſuario in novum cenſuarium, ſed manet apud eumdem, & ſic impoſſibile eſt aliqua jura hinc oriri, de parte verò quam habet à domino directo, ipſemet dominus cenſetur venditor: tranſit enim res ab illo in Titium, & ſic pro hac vice nulla jura oriuntur, neque laudimia, neque retractus, nec quintum pretii ſi ſit feudum: quia quatenus dominus ipſe vendit, nullum laudimium petere poteſt, quia ipſemet pretium recipit, & multò minus retractum. Pro parte verò ſocii, ipſemet ſocius retinet nec perſona mutatur. Nec obſtat quòd dicitur contrahere cum ſolo judice, quia hoc verum eſt quantum ad excluſionem aliorum prætendentium jura vel hypothecas ex factis anteceſſorum, & quantum ad formulam exactionis pretii, ſed non quantum ad tranſlationem dominii & poſſeſſionis ipſius rei: quia non tranſit à judice qui nihil juris habebat in re, ſed in emptorem immediatè tranſit ab ultimo domino & poſſeſſore ſubhaſtationem patiente. Propterea dico quòd minus eſſet locus retractui quàm laudimiis, quia dominus directus qui non erat talis niſi pro dimidia, (quia res ſua nemini ſervit) non poſſet petere retractum niſi pro dimidia, & ſic eſſet reverti ad priorem communionem & directò contravenire his quæ cum ſocio, judice authore fecit ad finem diſſolvendæ communionis, quod principaliter agebatur, & ſic multò minus admiſſibilis eſt ad retractum in quo eſſet major contraventio. Quod autem poſſet petere retractum totius, impoſſibile eſſet, quia nunquam habuit jus in re niſi pro media, & per hanc ſubhaſtationem non acquiſivit novum nec maius jus in re, ſed quod habebat voluntate ſua, & facto ſuo habere deſiit, juribus directi dominii ſalvis in totum pro tempore futuro.

157. Non obſtat quod extraneus licitator fuit admiſſus: quia victus fuit & repulſus ex quo res remanſit ſocio, & ſic idem eſt ac ſi ſolum inter ſocios fuiſſet licitata, ex quo extraneus non fuit admiſſus in effectu, & ſic ſumus in terminis aſſignationis ex diviſione:



Digitized by Google

imo etiam extra illos terminos, etiam per modum veræ venditionis ſi ab illa dominus incepiſſet: principaliter vendendo partem ſuam, neque retractum, neque laudimium pro hac vice habere poſſet: pars autem ſocii nullo modo fuit vendita ſed retenta. Non obſtat *d. l. quod ſi uno. ſupra num.* 155. *in fin.* quia ibi illa eſt ratio defunctoria (ut ſæpè in jure) non vera & adæquata. Si enim duo communem fundum vendiderunt Titio, ſub pacto addictionis in diem, unus venditorum meliorem conditionem offerens, non tamen verè emit, ſed retinet partem ſuam, nec numerat ſocio totum pretium meliore conditione auctum, ſed dimidiam dicti pretii, ſed meliorem conditionem offerendo totam venditionem, etiam pro parte ſua reſolvit, & ſic verbum Emere, ibi ſtat pro Reſolvere, quia tota venditio etiam pro parte offerentis ſit infecta. In caſu autem converſo, ut in *d. l. cum in diem.* unus ex novis extraneis emptoribus verè partem nuper ſuam de novo emit: quia prior illa emptio ipſo jure in totum reſolvitur & infecta habetur, longè aliud hîc.

158. Et ſic hæc quæſtio erat indubitabilis, ſed ſcrupuloſi illi & pervicaces fuerunt ſemel convincendi. Plus dico, ſi res communis erat tribus, quorum unus erat dominus directus, & uni reliquorum ſociorum res adjudicata fuit, quod nulla jura debentur, nec pro tertia parte quidem, quam ille capit à ſocio qui non eſt dominus directus, quia totum eſt diviſio, & ſic etiam ſi dominus directus eſſet extraneus, neque laudimium neque retractus ei deberetur, ergo multò minùs quando eſt unus dividentium. At quando extraneus licitator non ſolum fuit admiſſus, ſed etiam vicit, tum verè diviſio excedit omnino ſuos terminos, quia omnes ſocii dicuntur illi extraneo vendidiſſe, & ſic, ut nullus eorum poteſt in aliquo retractu proximitatis uti, quamvis non dixerint ſe vendere quiſque in ſolidum, ut dixi infra §. 174. ita nec dominus directus pro hac vice, quia erat unus ſociorum.

159. Secus ſi pars ſua pro indiviſo non fuit vendita, quia tunc in reliquis habet omnia jura ad optionem ſuam: ſcilicet beneficio conſuetudinis cujuſque loci ſi adjudicatio facta ſit extraneo qui propriè dicitur emere, & non ex diviſione, ſed ex mera emptione habere, *l. communi.* §. *ſi debitor. ibi, quem creditor per adjudicationem emit. ff. communi divid.* Sed ſi uni ſociorum facta ſit, dicitur ex adjudicatione diviſoria habere indiſtinctè & non titulo emptionis, & ſic omnia jura dominicalia ceſſant. Ceſſat etiam omnino retractus proximitatis, tametſi Do. Andr. Tiraquell. *in tract. de retract proximit.* §. 1. *gloſſ.* 14. *num.* 76. *hoc cogitandum reliquerit.*

160. Et quando omnes ſunt de linea, ſecus ſi dum inter paternos & maternos ſit omnium promiſcua diviſio & adjudicatio, res antiqua in totum paterna adjudicetur materno vel contra: quia tunc locus eſt retractui proximitatis non dividentibus ipſis, ſed aliis cognatis. Non autem locus eſt retractui dominico, nec aliquibus juribus dominicis, quia licet ille ſit extraneus quantum ad lineam, & quantum ad rem quæ non eſt ſibi communis, tamen non eſt extraneus quoad diviſionem ex quo habebat alias res communes cum eis. Secus enim ſi nihil erat dividendum cum eis. Item fallit in conſuetudine Andenſi §. 282. *in fin.* ubi etiam ſi res erat communis, & dividenda inter paternos & maternos, ſi materni etiam dividendo ſine ſupplemento nummorum partem ſuam cedant paternis, laudimia debentur pro rata hujus partis: Item fallit in locis ubi conſuetudo ad excludendum jura dominicalia in diviſione per aſſignationem, vult penſationem fieri de rebus ejuſdem communionis vel hæreditatis, ut conſuetudo Turonenſis *tit. des rachapts & ventes* §. *ult.* conſuetudo Nivernenſis *eod. tit.* §. 24. & de Lorris *eod. tit.* §. 51. *quæ locis ſuis ſervanda ſunt.* quia iſte non erat communis nec cohæres in ea re: vel etiam niſi ubi conſuetudo fortius excipit, ſi is cui ſit adjudicatio totius non erat cohæres pro media, & ſi ſupplementum pecuniæ excedat dimidiam.

161. Ut conſuetudo Bleſenſis §. 88. quæ in hoc nova eſt, ut dixi ſuprà §. 35. *num.* 77. & ſic cum ea nova additio loquatur tantum in feudo, remanet in cenſu contra dominum cenſualem vetus conſuetudo & regula communis, quia quamvis eſſet eadem ratio in cenſu: tantum ſola paritas rationis non ſufficit ad extendendum in correctoriis, ut notatur *in Authent. quas actiones. C. de ſacroſ. eccleſ. in l. ſi conſtante. in princ. ſolut. matrim.* ſed præſtat regula quod vetus manet quatenus expreſsè non mutatur *leg. præcipimus, C. de appellatio.* præſertim quando non eſt neceſſaria extenſio, ſed agitur de onere vel odio, ut hic, multò minùs ſub quacumque conſuetudine hæc jura debentur, quando unus hæredum omnes alios data pecunia abſtinere facit, vel cogit ut filias in quibuſdam locis, de quibus dixi infrà §. 122. & in conſuetudine Borbonienſi, *de acquir. vel omitt. hæredit.* Omnia illa commentaria jamdududum in lucem exiviſſent, ſi horrendæ illæ calamitates omnibus notæ, in me & ſancta ſtudia mea non inundaſſent, & acerbiſſima mors fideliſſimæ & prudentiſſimæ uxoris, quæ totius domus & plurium pupillorum negotia & onera omnia in me unum rejiciunt, ut nec à forenſibus negotiis ceſſus quietum me ſinat.

162. Decimo ſexto juxta notata ſuprà *eadem gloſſ. qu. . num.* 48. quid de venditione facta ſub pacto addictionis * in diem vel legis commiſſoriæ, ut ſi quis infrà decennium meliorem conditionem attulerit res ſit inempta, vel niſi infrà illud tempus emptor perſolverit? Et videtur res expedita etiam ſecundum concordem omnium ſententiam, ut extante conditione reſolutoria, utpotè contractu ipſo jure reſoluto & ad non cauſam redacto, nulla penitus laudimia debeantur, neque in principio, neque in fine, nec de contractu nec de reſolutione, ut plenè diſputavimus ſuprà §. 33. & in caſu ſpecifico *ibi num.* 10. & tandem per hujus ſupremi Senatus Areſtum obtinui: quod enim ibi q. 2. in fine dixi ita judicatum fuiſſe in prima inſtantia, intelligendum eſt me ita judicandum cenſuiſſe, prout plures provinciarum præſides vix unquam à reſponſo meo in judicando diſcedere ſolebant, Hanc enim incorruptæ & prærogatæ ſententiæ exiſtimationem ante quinque & viginti annos nactus eram, ut nuper in carceribus Montbelgardeunum Lutheranorum fruſtra exprobrabam impiis illis & barbaris officialibus Montbelgardi, qui me ad ſcribendum & conſulendum pro libidine ſua jure vel injuria, bonorum & corporis oppigneratione adigere volebant, utque innocentiam & juriſprudentiam meam eorum tyrannidi & avaritiæ proſtituerem ſed mori malebam. Dumque per unum Jeſum Chriſtum redemptorem noſtrum aſſiduè invocabam, qui me quinto menſe fideliſſimæ uxoris miniſterio eripuit. Tamen quia in ea ſpecie æquitas mea multos alioquin doctos qui nunquam ſimile viderant nec audierant offendebat, actrix in prima inſtantia aliis aſſeſſoribus adhibitis ſuccubuit, & in ampliſſima curia omnibus ferè togati noſtri ordinis videbatur etiam mulctæ temerariæ appellationis obnoxia, ſed ejus loci chartis jam exaratis & in ſenatum me febri decumbente delatis, ſententia mea vicit: Poſtea Dom. Andr. Tiraquell. *in tract. de retract. proxim.* §. 6. *gloſſ.* 2. hanc quæſtionem effuſè diſputans ita in hoc articulo indiſtinctè concludit.

*Laudimia utrum debeantur ex venditione facta ſub pacto addictionis in diem aut ſub lege commiſſoria.

163. Verum periculoſum eſt in jure abſolutè definire, *leg. omnis definitio de regul. jur. l. Mævia* §. *uxore de annuis legat. l. in fundo. in princ. de rei vend. l. de acceſſionibus in princ. de diverſ. & tempora. præſcript.* In hac enim hypotheſi alia ratio pactum reformat. Quid enim abſurdius quàm emptorem longo tempore verum dominum & vaſſallum vel cenſuarium fuiſſe & pacificè poſſediſſe, & tamen de re quæ tot annos ma-

Digitized by Google

num mutavit, nulla jura domino directo deberi, nec ſemel quidem, ſed ſi receperit, reſtituere teneri. Pac fundum venditum mille receptis quingentis, ea lege, ut niſi emptor infrà decennium reliquum perſolvat, res ſit inempta: lapſo decennio perſolutione non facta venditor reſtitutis quingentis fundum recuperat, cur in feudo condicet centum à domino directo, etiam ſi non ſit locupletior? Quia initio ſciebat contractum reſolubilem: igitur indiſtinctè tenetur, *ut ſupra eadem gloſſ.* vel cur emptor laudimia condicet à domino cenſuali? Dices, ratio in promptu eſt, quia venditio ex cauſa ab initio inexiſtente pro infecta habetur, etiam retrò quoad fructus qui reſtitui debent, *l. item quod. l. imperator in princ. de in diem addict. l. lege in fundo de leg. commiſſo.* ſed multum ad pauca advertendo paralogiſatis.

164. Modica enim circumſtantia facti inducit magnam diverſitatem juris. *l. ſi ex plagis §. in clivo, ad l. Aquil. l. ſi is de excuſat. tuto. l. hoc legatum. de lega.* 1. Specul. *tit. de advocato. §. hoc tractemus. tit. de except. §. viſo quando, circa princ.* Alber. *d.§. in clivo.* Phil. Dec. in *l. precibus, C. de impub. & aliis ſubſtit.* Hinc Bald. ait *conſil.* 115. *proponitur quod Joannes lib.* 1. quod veritas juris oritur ex veritate facti. Sed hic non modica, ſed magna eſt circumſtantiæ facti differentia.

165. Leges enim illæ de in diem addictione & de lege commiſſoria, referuntur ad id quod ut plurimum, non autem rariſſimè contingit, *leg. nam ad ea de legibus,* videlicet quando pacta illa modico tempore concluduntur, ut exemplum ponit textus intra calendas Januarias proximas, *leg.* 1. *de in diem addict.* non autem quando in multos annos protrahuntur, quod rariſſimum & inſolens eſt. In brevi enim tempore venditor non poteſt pecuniola recepta quam in ſuſpenſo habet commodè uti, merito brevi extante conditione etiam fructus recuperat: nec alienatum dicitur quod brevi revertitur *l. ult. in fin. de bonis libert. leg. cogi. §. hi qui ſolidum. ad Trebell. leg.* 1. *in fin. de divort. gloſſ.* 2. *in cap. epiſc. vel abba. in uſibus feudo.* Cardin. Alexand. in *cap.* 1. *col.* 2. *quid juris ſi poſt alienat. in uſibus feud.* Jaſ. *l. ult. col. antepen. C. de jure emphyteut.* Alciat. in *l. ſi tibi ſi cert. pet.* Andr. Tiraq. in *repet. l. ſi unquam. verſic. ſuſceperis liberos. num.* 145. *C. de revoc. donat. & in tract. de retract. conventio. in fin. numero* 165.

166. Secus quando venditio tempore notabili durat, quia tunc cùm venditor utatur pretio, æquum eſt ſaltem pro rata emptorem dominum & poſſeſſorem ſuos fructus facere *l. ult. in fin. de fundo dotali.* Bald. *l. ſi traditio. quæſt.* 11. *C. de actio. empt.* Salic. *l. fiſtulas §. fundum de contrah. empt.* Panorm. *conſil.* 66. *lib.* 1. Hier. Cagnoli. *repet. l. curabit, col.* 5. *C. de actio. empt.* Idque ſenſus communis in hoc themate oſtendit: quis enim vellet emere ſub hac conditione, ut totos ſeptem vel decem annos penderet & à quovis quantulò meliorem venditori conditionem offerente omni momento excluderetur? Fieri tamen poteſt, ſed ex conditione tam inſolenti facilè fraus præſumitur, & aliud agi, videlicet ut dominus directus toto decennio nec tutè retrahere poſſit, nec ullo modo laudimia petere. In pacto autem legis commiſſoriæ faciliùs contingere poteſt longius tempus apponi, puta data longa dilatione, vel etiam nulla dilatione data, ſed hujuſmodi valde tarda pœna adjecta? Sed utroque caſu cùm res ſit purè vendita, tradita & tranſlata, ſoluto pretio, ſaltem media aut majori parte. (Quis enim tam damnoſè contraheret tamdiu re & pretio carendo?) Id tacitè actum videtur, ut reſolutione ſecuta emptor (niſi in caſu addictionis brevi ſecuta ſit) fructus retineat, ut venditor interuſurium pretii recepti.

167. Et ſic reſpectu domini directi eadem eſt ratio, ut in venditione ſub pacto redimendi ad multos annos, ut ſtatim ſemel cedant jura, non de redemptione vel reſolutione. Adhuc in dictis pactis leges non ſtatuunt abſolutè fructus reddi, ſed inſpiciendum quid actum ſit, *l. item quod, in fin. de in diem addictio.* etiamſi breviſſimo die ſequebatur reſolutio, prout omnes utriuſque tituli leges de brevi ſpatio loquuntur, & erant tempore d. l. frequentiſſima dicta pacta florente imperio & quaquaverſum æquali rerum commercio; ſæpè enim Aſiaticus aut Africanus erat hæres Græci, vel Galli, vel Germani, aut contra; & domum repetiturus quæ non expediebat portare nec in remotis poſſidere, in brevem diem qua profecturus erat addicebat, vel ſub commiſſoria vendebat: adjecto ſæpè etiam pacto, ut ſi emptor qui aliis prælatus fuit non ſolveret in termino, teneretur ſupplere quanto minoris venditor alii venderet, *l. ſi fundus §. penult. de leg. commiſſo.* & ſic quæ ex dictis legibus corollaria eliciuntur: ad proprias earumdem legum hypotheſes reſtringi debent, non ad diverſas & quatenus alia ratio reformat indiſtinctè extendi. Et ſic concludo quod ſi venditio fiat ſub hujuſmodi pactis ad longius tempus quam libera à juribus dominicalibus vendere liceat ſub pacto de retrovendendo, ut ſuprà *eadem gloſſ. num.* 48. ſtatim & ſemel jura dominicalia debentur de venditione, ſed non de reſolutione, ſed tempus illud non excedendo nec de venditione debentur, quanquam enim reſpectu ipſorum contrahentium inter ſe, ea pacta & facultas redimendi multum differant, tamen reſpectu domini directi fundo realiter tranſlato non differunt, & in utriſque par eſt ratio tempus reſtringendi ne nimium defraudentur jura dominicalia & libertas contrahendi nimis oneretur.

168. Nunc etſi multa prætercam, dignum eſt profligare abuſum unum, quem per aliorum ignorantiam & aliorum cupiditatem frequentari vidi in Comitatu Burgundiæ in materia cenſuum. Ex eo enim quod tibi reditus pecuniæ circiter ad rationem beſſalis uſuræ conſtitutos, vocant *Cenſes,* imperio Canoniſtarum more, ut ſuprà *eod. num.* 18. extendunt conſuetudinem ſuam loquentem *des Cenſes* ad hujuſmodi reditus & prædia illis nominatim ſuppoſita, quando conventum fuit, ut reditus ille una cum laudimiis & omni jure directo cenſuali deberetur. Sed certè reditus ille ſi ſit emptus ad rationem duodecimæ vel etiam quindecimæ, eſt uſurarius improbo fœnore: & dicta clauſula vel conventio eſt in fraudem improbi fœnoris & legis commiſſoriæ, ut dixi in *tract. de commercio & uſura. qu.* 57. Si verò ſit conſtitutus pretio juſto ad acquirendum jus ipſum dominicale cenſus à domino directo cenſuali, adhuc non valet niſi res ſit allaudialis & libera, neque feudalis neque cenſualis, & ex certa ſcientia fiat, ut ſcripſi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 21. *cum ſeq.* Adhuc cùm iſta conſtitutio cenſus dominicalis ſit præpoſtera, quia non fit dando jus cenſuario & dominium utile in eum transferendo, ſed ab eo recipiendo jus in re, non poteſt operari effectus conſuetudinis niſi prout materia ſubjecta patitur. Unde quamvis per conſuetudinem dicti Comitatus, ut dixi ſuprà *ead. gloſſ. num.* 128. *in fi.* dominus directus præferatur in retractu conſanguineo venditoris, non præferetur hoc caſu tali cenſuario poſtea vendente, niſi tempore contractus res erat de nova acquiſitione hujuſmodi cenſuarii non obnoxia retractui proximitatis, cui hujuſmodi pactis derogari nequit, ut dixi ſuprà *ead. gloſſ. num.* 130. *cum ſeq.*

169. Imo ſi dominus cenſualis iſtud jus cenſus à poſſeſſore allaudii nummis vel mobilibus acquiſiverit, poteſt cognatus poſſeſſoris, ſi res ſit antiqua, hunc emptitium & præpoſterum dominum directum evincere, prout etiam ab omnibus jura vel hypothecas anteriores habentibus evinci poteſt, & eo ipſo quod dicta conſuetudo tit. *des rachapts.* §. 13. præfert ſimpliciter dominum cenſualem proximis & cognatis cenſuarii, neceſſario apparet quod per dominum cenſualem intelligit non eum qui talis eſt quoquo modo, ſed eum tantum qui talis eſt naturaliter & recta, hoc



Digitized by Google

eſt per conceſſionem fundi in cenſum : non autem per artificium vel machinamentum recognitionis emptæ ab ipſo domino & poſſeſſore, ſed de eo cui penditur cenſus in recognitionem dominii utilis ab eo accepti, & directi ab eo retenti, non autem in recognitionem pecuniæ ab eo receptæ. Verba enim debent intelligi in naturali ſuo & potiori ſignificato. Et ſic concludo quod conſuetudo Comitatus Burgundiæ in tit. *des cenſes*, & aliàs, ubi loquitur ſive de jure commiſſi propter fraudem ſimulationis de venditione ad alium contractum, ſive de jure retractus excludendo cognatos aut de alia prærogativa, debet intelligi de domino verè fundiario, non autem de emptitio præpoſtero. Idem in ſimilibus.

170. His editionibus paratis dum vetera mea regeſta filio meo primogenito oſtendo : * inventa eſt inter decisiones meas analyticas anni 1536. una appoſitiſſima ſupremi Senatus noſtri areſto ſecundum ſententiam meam deciſa, quam hîc per eumdem filium tranſcribi & addi juſſi. Tres cohæredes cognomine Buquets in communi hæreditate domum habebant æqualiter communem Pariſiis ſitam in cenſu Regis : Agnes Buquet una ex eis de virili ſua indiviſa inveſtiri ſe fecit à Quæſtore ſeu receptore Regio Pariſienſi, deinde cum cohæredibus ſubiit judicium familiæ herciſcundæ. Et quia per architectos & peritos artis relatum fuit hanc domum non poſſe commodè dividi, fuit à præſide Pariſienſi interlocutum quòd licitaretur etiam extraneis admiſſis, quod factum fuit : tandem dicta Agnes una cohæredum in licitatione vicit decretum, & adjudicationem ſolidæ domus obtinuit : acceſſit iterum ad quæſtorem & receptorem Regium & ſolutis laudimiis pro portionibus cohæredum & non pro portione ſua, habuit inveſtituram portionum cohæredum ſuorum, non accepta nova inveſtitura portionis ſuæ antiquæ de qua dudum inveſtita fuerat. Poſtea Regius procurator in ærario Principis, vulgò theſaurum vocant, ubi jura ratione domanii debita perſequuntur, advertens totam domum fuiſſe ſubhaſtatam, totamque ſimul adjudicatam ſeu venditam, & tamen quod laudimia non erant ſoluta pro tertia parte, ſed tantum pro beſſe, vocat in jus Agnetem coram præfectis ærarii ſeu theſauri, petens tertiam partem ſeu reſiduum dictorum laudimiorum. Hæc * quæſtio differt à *quæſt.* 15. *ſuprà eodem num.* 153. ubi dominus directus erat unus ſociorum & licitantium. Pro actore faciebat primò formula adjudicationis & decreti quæ ſonat in meram & puram venditionem totius domus & in certum totale pretium. Secundò executio decreti de tota re uniformiter, ſimpliciter, ſine proteſtatione aut reſervatione facta, & à quibus non erat appellatum, & ſic rea negare non poterat totam & ſolidam domum fuiſſe publicæ venditioni ſubhaſtatam, totam ſibi adjudicatam, venditam & traditam ex decreto publico, cui ſtandum eſt, cuique derogari non poteſt. Nec conſiderandum quid partes poſtea fecerint de pretio : quia ſtatim à contractu perfecto acquiſita ſunt laudimia domino directo, cui ſubſequens factum non præjudicat ſecundum communem doctorum ſententiam in *lege ab emptione. de pact.* Tertiò conſuetudo quæ hoc §. ſtatuit ſimpliciter laudimia deberi de re vendita, ſed tota domus fuit adjudicata, ergo pro ratione totius domus debentur.

* Thema.

* Quæſtio incidens.

171. Nec obſtat quod emptio rei ſuæ non valet. Tum & quartò quia valet quando eſt avocabilis, ut hic etiam pars Agnetis etiam ea invita fuiſſet avocata per extraneum, niſi ipſa totum licitata fuiſſet & emiſſet. Tum quinto ipſamet Agnes, ſicut & cohæredes, partem ſuam venditioni expoſuit, idque in judicio publico, cui non licet illudere ; ergo etiam in parte ſua videtur cauſam habere à judice, prout judex totum ei vendidit & adjudicavit ; ergo videtur totum habere novo jure & novo titulo tanquam extranea perſona.

172. Tum ſextò, quia etſi ipſa nullum jus in domo habuiſſet, tamen totius dominium per hoc * decretum & hanc adjudicationem acquiſiviſſet, aut ſaltem conditionem totum uſucapiendi, *l. ſi per errorem. de uſucapio:* quia non eſt ſolemne haſtarum decretum, contra omnes creditores vel dominos & jus prætendentes factum, quod omnium jura ſtatim abſorberet ; de quo infrà *titulo* 17. ſed ſimplex licitatio judicialis ad finem ſemel ſummo pretio totum vendendi. Si ergo hoc decretum eſt habile ad transferendum conditionem uſucapiendi totius, *dict. leg. ſi per errorem.* ergo transfert novum titulum totius, & dominium contra eos contra quos ſpecialiter interponitur, ut per Joan. Fab. & alios in §. *ſed iſte. col.* 6. *inſtit. de actio.*

* Decretum.

173. Septimò, quia jam ante ultimam auctionem Agnetis, extranei totum licitaverant, totum empturi, quorum loco Agnes plus offerens & realiter ſolvens ſubrogata eſt, quum aliàs præcedens licitator non eſſet liberatus, ut per Bart. ( quem alii communiter ſequuntur ) in *l. licitator. de publica.* ergo pro extranea emptrice totius haberi debet. Quoniam verò hæc cauſa gravis, & exempli præjudicium in ſimilibus ſæpè occurrentibus trahere præfatis præfectis viſa eſt, vocatus ſum in eorum prætorio cum pluribus antiquioribus togati noſtri ordinis ad cauſæ concluſæ judicium die 25. Novembris, anno ſeſquimilleſimo trigeſimo-ſexto.

174. Omnibus pro actore concludentibus ego ſolus ream abſolvendam cenſui, & in ſententia mea veritate & æquitate conſcientiæ fretus perſtiti, analyſin meam explicare & ſingula objecta promptè diluere volui : ſed illis ne fortè alia interim lucra omitterent, audire non libuit, cauſificantibus contra opiniones non eſſe arguendum in judicando. Ita rea condemnata, quæ appellavit & die Mercurii Paraſceves ſecunda Aprilis anno ſeſquimilleſimo trigeſimo octavo in ſolemni areſtorum * pronunciatione, prædicta ſententia & appellatione annullatis, emendando judicium, dicta Agnes fuit abſoluta : ſic opinio mea confirmata, cujus potiſſimæ rationes ſequuntur.

* Areſtum.

155. Quoniam in iſtis juribus dominicalibus & aliis conſuetudinariis magis attenditur realis ipſa veritas & effectus, quàm media & formulæ. Quæ reſponſio eſt ad primum & * ſecundum objectum. Porro exploratiſſimum eſſe, non deberi laudimia niſi quatenus res cenſualis eſt verè vendita ; ſed hic non fuit in veritate & effectu vendita niſi pro duabus partibus cohæredum, non autem pro parte Agnetis emptricis. Patet, quia ipſa nunquam vendidit partem ſuam, cujus ſemper domina & poſſidens remanſit, nec etiam ullus cohæredum emit partem Agnetis, nec ullus extraneorum : cùm ergo ipſa nunquam vendiderit partem ſuam nec alius eam emerit, ergo illa pars remanſit in ſtatu ſuo antiquo, nec potuit dici empta à domina & poſſidente, quæ nunquam alienavit ; quum ergo nullus fuerit verè venditor dictæ partis, ergo nullus emptor, per locum à correlativis, *l. ult. de acceptilatio.* verum quidem eſt totam rem fuiſſe venditioni expoſitam ; ſed tamen tota non fuit vendita ; non enim vendidit Agnes partem ſuam, quia nullus ab ea emit.

* Dilutio objectorū.

176. Verum eſt etiam extraneos fuiſſe admiſſos ad emendum totum, ſed nihil nec totum nec partem emerunt, quia excluſi ſunt meliori conditione per Agnetem conſortibus ſuis allata ; liquet ergo quod extranei nec venditores fuerunt nec emptores. Cohæredes autem Agnetis nunquam fuerunt emptores, etiamſi licitaverint, id eſt emere voluerint, quod tamen non fecerunt, quia non eſt conſenſum in pretio per eos oblato, & ſic quoad eos ſicut quoad extraneos res infecta, *l. ſi voluntate. C. de reſcind. empt. & vend.* ut ergo ſoli cohæredes fuerunt venditores, & ſola Agnes emptrix : ita ſolæ portiones cohæredum fuerunt ab illis venditæ, & à ſola Agnete emptæ ; portio autem Agnetis nec

Digitized by Google

vendita fuit nec empta nec revendita, fuit quidem venditioni expoſita, ſed non vendita, quamvis cohæredes & extranei certatim emere voluerint, ſed minore pretio quod acceptatum non fuit. Multa tractantur quæ non perficiuntur. *l. ſi ex cauſa. §. nunc videndum. de minorib. l. ſciendum. §. deinde. de Ædil. edic. c. dudum. de rebus Eccle. non alien. lib. 6. nec ſatis eſt velle emere niſi ematur. d. l. ſi voluntate. C. de reſcin. vend.* ex quibus latè patet ſolutio ad tertium, quartum, quintum & ſextum objecta, quæ in illo judicio non fuerunt ſic explicata, ſed quo res eſſet dilucidior pleniùs ſemel excutere volui.

177. Ad ſeptimum non eſt verum, Agnetem loco priorum licitatorum ſubrogatam. Aliud ſubrogari in jus alterius, aliud jure proprio alium excludere, ut excluſi fuere priores, eorumque licitationes meliore cum effectu ſuperveniente caducæ & pro infectis habitæ. Nec eſt ad propoſitum deciſio Bar. in *d. l. licitator*, quæ etiam non ſimpliciter procedit: ſed quando in continenti ultimus fallit, & ut pleniùs eam tracto infrà §. 190.

178. Minùs obſtat quod tertio objecto inſertum eſt Agnetem partem ſuam emere potuiſſe, quoniam avocabilis erat ab ea: quia dico primò quod verum eſt in quantum fuiſſet avocabilis ea invita ex jure formato de præterito alii competenti, puta ex fideicommiſſo etiam conditionali vel hypotheca. *l. pen. in fi. de except. rei judic.* Secus ſi contingenter: nihil enim tam firmiter noſtrum quin aliquo caſu à nobis avelli poſſit, quod tamen non eſt in conſideratione, quanquam ergo ſi Agnes conſortum partes non emiſſet, coacta fuiſſet partem ſuam ultimo licitatori vendere; tamen ille licitator interim nullum jus nec in re nec ad rem habebat in parte Agnetis, etiamſi ſpem fortuitam, quæ non eſt ſpes, ſed mera incertitudo, tantùm abeſt ut ſit jus formatum.

179. Secundò dico nullo modo fuiſſe actum, ut Agnes ullo caſu partem ſuam emeret: bene quidem actum fuit, ut eam venderet niſi in licitatione vinceret. Sed caſu quo vinceret, hoc tantùm fuit actum, ut conſortum partes emeret, non partem ſuam quam jure ſuo veteri retineret. Quod autem interim res ſimpliciter tam inter conſortes quàm inter extraneos licitatur, compendium ſermonis eſt, ut de tota intelligatur reſpectu extranei, de partibus verò conſortum reſpectu conſortis, non enim omnia debent exprimi, ſed multa reticentur quæ materia ſubjecta ſatis ſupplet. Idem in ſimilibus.

180. Decimoſeptimo quæro de quæſtione quam nuper vidi in facto. Quoddam cœnobium inter alia habet domum cenſualem ruinoſam quam Titio concedit in emphyteuſim pro ſe & filiis ſuis ad onus reædificandi. Titius ultra* quingentas libras in reparationem impendit, dominus cenſualis laudimia ab eo petit. Conſultus reſpondi Titium abſolvendum, & valde iniquam eſſe illam actionem: deberet enim actor gratias potiùs agere tam magnificè & utiliter ædificanti, & meliorem domini directi conditionem facienti, futura laudimia magnopere augendo quando continget rem ſic auctam vendi. Amplio primò, etiam ſi ab initio conventum ſit de certa ſumma per Titium eroganda in conſtructione aut refectione veteris aut novi ædificii, & quantacumque ſit: quia nullum eſt pretium venditionis quum nulla ſit venditio rei cenſualis. Amplio ſecundò, etiam ſi non alioquin gratuita fuerit conceſſio: ſed mediante ſumma pecuniæ, non ſolùm ſi modica fuerit, quo caſu etiam pro rata hujus pecuniolæ laudimia non debentur: quia non pro pretio, ſed pro introitu data videtur, & aliud quod pro ſimplici introitu *l. penult. §. pen. de leg. 2.* ſed etiam ſi ea ſumma ſit notabilis.

* Si in ære accepta in emphyteuſim, emphyteuticarius pecuniarios ſumptus magnos fecerit, utrû ex eo contractu laudimia debeantur.

181. Quo caſu ne fiat fraus de venditione ad longum tempus, ad emphyteuſim temporalem, laudimia debentur pro rata illius pecuniæ, ſed non pro rata hujus oneris: & ita in ſimili Joan. Fab. *in l. 3 verſic. quid ſi una. C. de jur. emphyt.* quando emphyteuta concedit ad penſionem annuam aliqua ſumma accepta, facit differentiam an ſit parva, ut tunc non debeantur laudimia: an verò aſcendat quaſi ad valorem rei, & debeantur. Nec obſtat quòd quamvis pro rata hujus oneris nulla pecunia numerata perveniat ad cœnobitas, tamen quòd primo hoc verum eſt in numerando eis, ſed bene in non numerando per eos ſive exonerando eos à numerando: quia oportuiſſet eos tantumdem erogare pro reparatione domus, alioquin inutilis, & cui remittitur recipere videtur. *l. ſi quis obligatione*, & ibi Phil. Deci. de *reg. jur. l. ſpecies acquirendi. de acceptilatio.* Secundo quòd propter hoc onus tanto minorem ſummam initio contractus receperunt.

182. Quia reſpondeo quod non proinde dicuntur vendere, prout ille qui dat uſumfructum domus ad onus de novo reædificandi, nihil dicitur vendere, etiam ſi ipſammet domum donet ad vitam vel longum tempus ad id oneris, potiùs enim cenſeretur ad id temporis locare remiſſis mercedibus pro dicta reædificatione. Præterea, etiamſi conſtaret ceſſante hoc onere, Cœnobitas fuiſſe venditurос integro pretio: ſatis eſt quod non vendiderunt. Cùm igitur hoc onus nihil concludat pro venditione nec in eam vergat, nihil concludit pro laudimiis. Rurſus amplio tertio, etiam ſi tunc temporis cœnobium alioquin neceſſe habebat vendere vel extra manus ſuas ponere domum ruinoſam in hac urbe totius Regni capite, juſſu operum publicorum præfecti, de quo etiam C. *de ædificiis privatis l. an in totum:* ſatis eſt enim rem non eſſe venditam, ſed locatam vel in emphyteuſim conceſſam: nec poteſt dici ſimulatio ex quo concedens pretium non recipit.

183. Et ad id quod obiter dixi de venditione ad longum tempus, adverte quòd quamvis vendere fructus fundi ad longum tempus, vel locare fundum ad longum tempus mercede ab initio ſemel recepta idem ſit, ut per Bar. in *diſputat. 1. incip. publicanus & in l. cotem. §. qui maximos. de publicat. Bald. Salicet. in l. 2. C. commoda.* quia utrobique nulla venditio fundi, ſed fructuum dumtaxat: & ſic nulla jura domino directo aperiuntur, niſi ſimul vel modico intervallo concurrat venditio ipſius fundi, ut diximus *ſuprà ead. gloſſ.*

Tamen ſi venditor dicat ſe vendere ipſum fundum cenſualem, quamvis non in perpetuum, ſed ad certas vitas vel aliud tempus, fundata eſt intentio domini cenſualis in laudimiis pro rata pretii conventi: & ita practicatur.

184. Idem ſi dicat ſe vendere uſumfructum in perpetuum vel locare in perpetuum mediante certa ſumma initio ſoluta, ſtatim debentur laudimia, quia hujuſmodi venditio vel locatio ſimulatio eſt, vel tectorium venditionis ipſius fundi: hujuſmodi enim locatio pro alienatione ipſius rei habetur, ut tenent Dyn. Bartol. Bald. Imol. & alii in *l. penult. §. inſtituto. reprobata gloſſ. ult. ibi de leg. 2. gloſſ. in Clem. 1. in verſic. locationes*, & ibi Cardin. Zabarel. *de reb. Eccl. non alienand.* Alex. in *l. ſi filio. §. ſi vir in quinquennium. ad fi. ſolut. matrim.* Idem de venditione perpetui uſusfructus. Amplio etiam in pœnalibus, ut talis alienatio inducat commiſſum in caſibus in quibus in venditione rei locus eſſet commiſſo, de quibus dictum eſt *ſuprà gloſſ. 5. §. 20. in princip.* & hanc ampliationem tradit Bal. *conſil. 415. prætermittendum eſt*, lib. 1. ſecundum novam, quod eſt conſilium ſecundum veterem impreſſionem. Amplio etiam appoſito pacto redimendi, niſi eſſet limitatum ad tempus infra quod poteſt ſine pœna vel onere laudimiorum vendi: ſecundum ea quæ diximus ſuprà *ea. gloſſ. num. 19. 48. & 53.* unde etiam lo-



Digitized by Google

cus eſt utrique retractui, & dominicali, ubi alias locum habet, ut ſuprà *ead. gloſſ. qu.* 10. *cum ſeq.* & retractui proximitatis, ut diximus infrà *tit.* 16. Ita etiam tenet Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloſſ.* 14. *num.* 89.

185. Ex prædictis apparet reſolutio quæſtionis famigeratæ apud Doctores, uter dominus emphyteuticus vel cenſualis ſit requirendus, an primus dator, an verò immediatus qui rurſus in cenſum vel emphyteuſim dedit: de qua per omnes Doctores in *l. ult. C. de jure emphyteu.* ubi glo. magna ineptè quæſtionem format. Aptius format Speculator in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. verſic.* 105. *& verſic.* 126. ubi loquitur quando primus emphyteuta conſenſu primi domini & datoris dedit alii emphyteuſim. Et omnes poſt Speculatorem tenent in *d. l. ult. & in l. filium. ff. ad ſenatuſconſ. Macedon.* & ubique ſolum primum dominum requirendum, ab illo inveſtituram recipiendam, & illi ſoli laudimia ſolvenda. Idem Bald. in *l. ſi in promittente. C. ad Macedo. Socinus, conſ.* 256. *lib.* 2. *Jaſ. l.* 3. §. *ex contrario. col. penult. de acquir. vel amitt. poſſ.* & alii quos citavi ſupra §. 51. *gl.* 1. *num.* 21.

186. Soli domini de Rota *in antiquis deciſionibus* 862. *quæ eſt prima ſub tit. de locat.* contradicunt, & ſecant hæc jura emphyteutica: etiam reſpectu ejuſdem contractus & venditionis, ut jus quidem retentionis ſeu retractus dominicalis ſpectet ad ſecundum ſeu immediatum dominum directum: jura verò laudimiorum exigendorum ex renovationibus inveſtituræ ſpectent ad primum & ſuperiorem dominum, qui eſt emphyteuta primi domini, & dominus directus ultimi & ſui emphyteutæ: hæc eſt enim Compilatoris ſententia, quamvis arguat in oppoſitum, ſi quis tenere velit ſuperiorem & non immediatum habere jus retractus, ſed hæc ſententia valde inepta eſt: ſi enim ad ſecundum ſpectat jus retentionis, ergo & laudimiorum & inveſtituræ, quæ ſi ſpectent ad primum, ergo & jus retentionis: quia hæc jura non poſſunt diſtrahi.

187. Dico ergo pleniùs reſolvendo quàm ullus adhuc, quod aut primus emphyteuta concedit & tradit alii ſive ad reditum, ſive in emphyteuſim ſine conſenſu domini, & res cadit in commiſſum, aut cum conſenſu domini, & tunc inſpiciendum quid actum ſit, tripliciter enim generatim fieri poteſt: Primò prorſus alienando & alium loco ſui ſubrogando, & illa non eſt quæſtio noſtra, quia hoc caſu primus deſinit prorſus eſſe emphyteuta, & ſecundus incipit ſolus & immediatus eſſe emphyteuta, ſive ex donatione cum eo onere, ſive ex venditione, ſive permutatione, aut aliàs, non refert. Secundo, concedendo ad reditum vel perpetuam annuam penſionem, ad onus tamen emphyteuſis erga priorem dominum, & adhuc idem: quia dominium utile & omne jus emphyteuticum transfertur activè & paſſivè, & primus emphyteuta talis eſſe deſinit, & incipit nudum jus reditus annui habere ſine ullo jure dominico, quia prior dominus remanet ſolus & in ſolidum dominus directus: novus autem emphyteuta ſolidum habet & debet jus emphyteuticum, & eo nomine ſoli veteri domino directo obſtrictus eſt, & illi ſoli omnia jura emphyteutica debentur. Et iſta propriè eſt quæſtio quam format Speculator in *d. tit. de locat.* §. *nunc aliqua. verſic.* 105. ſed ipſe, quique eum turmatim ſequuntur, valde impropriè loquuntur, & rei per ſe claræ tenebras offundunt: non enim ſunt hoc caſu duo domini directi, ſed unus tantùm antiquus nec duo emphyteutæ, ſed ultimò acquirens & poſſeſſor dumtaxat.

188. Sed an hoc caſu re domino commiſſa per triennalem ceſſationem ſolutionis hujus ultimi acquirentis, vel per alienationem domino irrequiſito per eum factam, totum reſolvatur? quod videtur. *l. lex vectigalis. de pign. l.* 1. *&* 2. *C. ſi pignus pignori datum ſit. l. is cui via. in fi. quemadm. ſervit. amit. c.* 1. §. *rurſus quib. mod. feud. amitt. in uſib. feud.* In contrarium videtur propter conſenſum domini per ea quæ in domino feudi diximus ſuprà §. 20. & 59. Solve: multum refert qualis ſit conſenſus an permiſſivus ſeu indultivus pœnæ, ſi qua ſequeretur ex alienatione, & tunc manet regulare, ſoluto jure datoris reſolvi jus acceptoris. Aut verò eſt conſenſus approbativus creationis reditus per veterem emphyteutam retenti, & per acquiſitorem ei promiſſi: & tunc non reſolvitur, ſed in dubio præſumitur ſimplex & permiſſorius conſenſus: Faciunt quæ dixi ſuprà §. 20. *glo.* 1. *num.* 10. *cum ſeq.*

189. Redeundo ad trimembrem noſtram diſtinctionem *ſuprà num.* 168. tertio modo poteſt fieri conceſſio conſenſu domini ab emphyteuta, videlicet in * ſubemphyteuſim, quando emphyteuta non abſolutè transfert, nec retento ſimplici reditu vel penſione: ſed retento ſibi canone & jure emphyteutico, ad onus tamen juris emphyteutici priori domino debiti, & tunc longè alia eſt quæſtio quam format Speculator in *d.* §. *nunc aliqua verſic.* 125. 126. *& verſic.* 166. quam quæſtionem doctores malè confundunt cum priori. Sed breviter in hoc dicendum eſſet, ut in feudo quod à pluribus ſubordinatè movetur, plures eſſe ſubordinatè dominos directos, ut etiam tradit Joan Faber. *inſtit. de locat.* §. *adeo*: & dixi in annot. ad Alexand. *conſil.* 1. *num.* 40. *lib.* 5. *& plenè ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 6. niſi quod in hoc exemplo emphyteuſeos utraque jura quanquam ſubordinata eodem tempore, ſimul actu currunt & concurrunt: ſunt enim diverſa & diſtincta: quia penſio primi domini poteſt eſſe major penſione ſecundi, & contrà; cætera verò paria, ſed reſpectivè, quia ſi primus emphyteuta qui non habet ampliùs niſi jus emphyteuticum ſubordinatum illud vendat ſine conſenſu domini ſui immediati, cadet in commiſſum. Idem non ſolvendo per triennium, & dominus incipiet duas penſiones habere, ſed ante commiſſum & reverſionem ad ſe non habebit laudimia nec inveſtituras niſi de mutationibus & venditionibus juris immediati ſui emphyteutæ, & non de ipſo fundo, & imputet ſibi quod tali ſubemphyteuſi conſenſerit: ſecundus autem emphyteuta non habet interim alium dominum quàm ſuum concedentem, ita quòd laudimia, inveſtituræ & jus retractus fundi ſpectant ad priorem emphyteutam tanquam ad dominum immediatum, quemadmodum jus retentionis juris primi emphyteutæ, laudimia & inveſtitura ex capite ejus ſpectant ad priorem & immediatum hujus dominum.

* Subemphyteuſis.

190. Sed in hoc Regno iſta non admitterentur in cenſu dominicali, ut dixi ſuprà §. 73. *glo.* 1. *num.* 21. *cum ſeq.* non enim quemadmodum de feudis & ſubfeudis, ita in cenſu receptum eſt, ſed vetitum in cenſu ſub cenſum conſtitui: ſed ſemper unicus eſt dominus cenſualis, unus cenſus monadicus, & unus cenſuarius ejuſdem rei vel portionis, & juſtè à noſtra Republica eliminantur intricationes & involutiones contractuum non neceſſariorum niſi ad res turbandas & lites generandas, ut etiam ſcripſit Joan. Gerſon doctus & præcellens Theologus in *ſuo tracta. de contract. conſidera. cum ſeq.*

191. Decimo-octavo occurrit quæſtio quam ut indubiam omiſeram, ſed hæc ſcribens tanquam de controverſa, conſultus fui. Cenſuarius molendinum * ſolo affixum à fundamentis erutum vendidit, dominus directus petit laudimia. Reſpondi non deberi, ſicut nec ſi grandes arbores vel nemus altum & antiquum nudo ſolo retento venderet, vel totam diruendæ domus ſuperficiem retenta area. Nec obſtat quod erant pars fundi: & quod longè minoris valoris efficitur, & laudimia ſi nudum ſolum vendatur erunt minora:

* Ex molendino quod ex fundi ſolo erutum eſt & venditū, utrum debeantur laudimia.

Digitized by Google

minora: hoc enim non eſt in conſideratione, quia cenſuarius dominus eſt, & jure ſuo utitur & res alia ratione meliorari poterit. Limito primò ſi hujuſmodi venditio anticipetur in fraudem mox futuræ venditionis fundi, & ex legitimis conjecturis conſtet, ut ſatis dixi ſuprà *ea. glo. num.* 12. quò remitto. Limito ſecundo ſi originalis conceſſio in cenſum non tam de fundo quàm de ipſo molendino facta ſit, quia tunc cenſuarius non poteſt diruere, ſed impediri poteſt à domino directo & cogi reſtituere & conſervare ſecundum ea quæ dixi ſuprà §. 74. *gl.* 2. *num.* 2. *&* 3. *& num.* 6. *&* 9. & hîc ſit finis hujus primæ gloſſæ.

## EPITOME GLOSS. II. §. LXXVIII.

1. *Onus laudimiorum ſolius emptoris eſt, niſi in feudis, vel ſi pactum fuerit à notario pro domino abſente ſtipulante.*
2. *Minui debent laudimia quando rejiciuntur in venditorem, & ubi diminutio pretii auget, augmentum minuit.*
3. *De minimis non curatur.*
4. *Amplia textum etiam ſi pater vendat filio vel frater fratri.*
5. *Fallit 1. domino directo emente vel vendente.*
6. *Fallit 2. in permutatione etiam cum reditu redimibili ad rationem ſortis uſuræ quincuncis, niſi cum ipſo debitore permutaretur, vel niſi infra annum redimeretur.* 9.
7. *Vel ſimulatio detegeretur: tamen una præſumptio aliam tollit.* 8.
10. *Vel niſi ſupplementum fuerit in pecunia extra diviſionem vel tranſactionem loco diviſionis factam.* 15.
11. *Quid ſi ſuper re cenſuali aſſignetur reditus, vel res cum onere reditus vendatur?*
12. *Variæ conſuetudines.* 13. 14.

## GLOSS. II. IN VERBO

### *Tel achepteur.*

1. ET ſic patet quod iſtud onus eſt ſolius emptoris: & quamvis venditor totum pretium receperit, tamen in terminis hujus conſuetudinis non poteſt aliqua actione conveniri ratione horum laudimiorum, ſed dominus agere debet contra emptorem vel ejus hæredes perſonali, vel contra detentores rei hypothecariæ, ut no. ſupra §. 73. Secus in feudis, ut ſuprà §. 33. *&* infrà §. 185. *in fin.* de quo dicendum, *ut ſupra* § 33. *qu.* 2. *&* §. 53. *in princ.*

* Venditor ex pacto laudimia debet.

Sed quid ſi conventum fuerit quod * venditor teneatur hæc laudimia ſolvere? Reſpondeo adhuc idem, ſed emptorem habiturum recurſum contra venditorem ex pacto *l. debitorum pactionibus. cum l. ſeq. C. de pact. l.* 2. *C. de hæred. vel act. ven. l.* 2. *§. ſi venditor. ff. de hæred. vel act. vend. l. hæreditatem. ff. de donat.* & hoc niſi notarius pro domino abſente ſtipulatus fuerit à venditore verbis relatis, non ad emptorem, ſed ad perſonam domini: quia tunc dominus poteſt habere ratum & agere juxta notata per Barto. Alexand. & alios in *l. ſtipulatio iſta. §. ſi ſtipulor. in l. qui Romæ. §. Flavius ff. de verbo. obligat.* Bald. in *l. cum a ſocero. C. de jure dotium.*

2. Sed an hoc caſu minuantur laudimia? Videretur quod ſic, pro rata videlicet unius unciæ ſeu oneris à venditore ſuſcepti, quaſi pretium conventum tanquam veriſimiliter ob id augmentatum, jam non ſit pretium ſolius rei cenſuariæ, ſed etiam dicti oneris: imò videntur laudimia confuſa cum pretio & prærogata venditori, ut ea det & ſolvat domino ad liberationem emptoris, ita quod ſi dominus ea recipiat à venditore, non poteſt ampliùs ea petere ab emptore, & ſi emptor ea ſolvat, repeteret à venditore qui non debet ea ſolvere de tota ſumma recepta, nec etiam laudimia laudimiorum. Unde ſi receperit mille trecenta, non debet domino directo ſolvere centum octo cum beſſe unius, ſed centum dumtaxat, quaſi emptor ei numeraverit mille ducênta pro fundo & centum pro laudimiis ad ſummum dandis domino, & quemadmodum in caſu converſo augerentur laudimia quando iſtud onus à venditore in emptorem rejicitur, ſuprà §. 33. & quia contrariorum eadem eſt diſciplina. *l. & ſi contra. ff. de vulg. & pup. ſubſti. l.* 1. *ff. de his qui ſunt ſui vel alieni juris*, & ubi diminutio pretii auget, *ut in d.* §. 33. augmentum minuit: *l. pe.* & ibi Bal. C. *de ſolut.* & quod operatur propoſitum in propoſito, operatur oppoſitum in oppoſito. *l. ult. ff. in fi. leg.* 3. *ex duab. in fi.* & ibi Paul. *ff. de vulg. & pup. l. ſi ex toto. in princ.* & ibi Jaſ. *ff. de leg.* 2. per hæc cedendum eſt argumento.

3. Tamen quia agitur de valde modico, nempe de duodecima duodecimæ, quæ eſt infra centeſimam, quinquageſimam partem pretii, vix eſt præſumendum pretium pro tantillo augmentatum, nec habenda eſt ratio, per *l. ſcio. de in integ. reſtit.* Anton. Corſet. in *tract. de minimis*: niſi de maximo pretio ageretur, & veriſimile eſſet ad notabilem aliquam quantitatem auctum pretium propter dictum onus rejectum in venditorem. Vel niſi in locis in quibus de conſuetudine ſolvuntur duplicia laudimia, ſive ad ratam ſextantis pretii, in quibus habent locum ſublaudimia, quæ vulgo vocant *Venterolles*, prout de his dictum eſt ſuprà §. 76. *num.* 3. & hinc eſt quod in feudis ideo augetur laudimium quando onus pretii rejicitur in emptorem: quia laudimium feudale eſt graviſſimum, utpote quintam pretii partem continens, unde ſi à venditore rejiciatur in emptorem, veriſimile eſt multum diminui pretium, & conſequenter notabiliter diminui quintam partem ejuſdem pretii, quare tunc locus eſt ſubquinto: non autem in laudimiis noſtris communibus & cenſualibus: quæ non excedunt duodecimam partem pretii, quæ eſt plus duplo minor quinta parte: &

ſic propter ſuſceptum vel rejectum hoc onus in alterum, non eſt veriſimile augeri vel minui pretium: nec inde contingere poteſt notabilis exceſſus vel defectus, niſi ut dixi,

4. Redeundo ad textum amplia etiam ſi emptor eſſet frater aut filius venditoris, etiam ſi eſſet antiquus cenſus, quemadmodum ſuprà *tit.* 1. diximus in feudo quod venditur vel donatur fratri vel etiam filio, ſed non in anticipationem ſucceſſionis, vel in parte feudi quæ donatur aut venditur ſocio vel conſorti, etiam ſi ſit frater. Non enim fit differentia in hoc quantum ad hæc jura & commoda pecuniaria ſive in feudo ſive in cenſu: ſed bene quantum ad jus retractus ſive legale ſive conventionale, ut tetigi ſuprà §. 20. *glo.* 6. *col. fi.* & *infrà eo. glo.* 6. *num.* 2. Quamvis in laudimiis contrarium tenuerit Chaſſa. in *conſuet. Burg. tit. des cenſes.* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 6. & male conſtito aliàs de jure cenſus & laudimiorum: quia conſuetudo Burgundiæ non fundat in hoc intentionem dominorum, ut in *d.* §. 1. Non obſtat doctrina Bald. quam allegat in *l. voluntas. C. de fideic.* quia loquitur in emphyteuſi, à qua non licet arguere ad laudimia cenſus, ut dixi *ſup. hoc tit. in rubr.* & *in* §. *ſeq.* ſed dicendum eſt, *ut declaravimus in d.* §. 20. *gl.* 6.

5. Nunc limito textum noſtrum, ut procedat in eo qui emit à cenſuario, vel ab alio quàm à domino directo, ſecus * in emente ab ipſomet domino directo ad quem quoquo modo res fuit reverſa, etiam ſi dominus noluerit eam domanio ſuo unire, ſed ſtatim vendere ad onus antiqui cenſus, ſecundum notata ſuprà §. 20. *gl.* 1. *qu.* 13. §. 33. *qu.* 13. & *ſup. eod. glo.* 1. *num.* 93. *in fi.* Nulla enim jura ultra pretium tenebitur emptor ſolvere, quia perinde eſt ac ſi fieret nova cõceſſio in cenſum: & ſic nulla jura debentur pro hac vice, & etiam non ſunt impoſita niſi cenſuario vendenti & ipſi emptori, unde ſive dominus directus emat, ſive ab emptore retrahat, ſibi confundit. Facit quod notat Alber. in *l. quod ſi uno. ff. de in diem addict.* & *in l. ult. ad fi.* & ibi Jaſ. *quaſt.* 3. *col.* 10. *num.* 45. *C. de jur. emphyteu.* Quod quando dominus ipſe emit vel acquirit jus emphyteuticum, non poteſt petere quinquageſimam.

*Emens à domino cenſuario, laudimia non debet.

6. Not. ex text. quod acquirens ex permutatione * non tenetur ad aliqua laudimia, ſed dumtaxat ad ſolidum Pariſienſem pro renovatione inveſtituræ, *ut infrà eo. gloſſ. ult.* Idem de quocumque modo acquirendi alio à vera & effectuali venditione, ut ſatis dictum eſt. Ampliatur etiam ſi fiat permutatio cum reditu redimibili ad rationem viginti vel triginta pro uno: quia hi reditus rarò & ægrè ſolent redimi, & gerunt vicem immobilium. Secus ſi eſſet reditus redimibilis ad rationem duodecim, vel etiam ſexdecim pro uno & infra: quia tunc propter parabilitatem redemptionis habetur pro re vendibili certo pretio æſtimata, & locus eſt laudimiis ſecundum notata in ſimili ſuprà §. 33. *qu.* 18. & *plenè infrà* §. 58. Et hæc ampliatio & diſtinctio ſanè debet intelligi, quando reditus redimibilis non permutatur cum debitore, ſed cum tertio, ita quod reditus ſubſiſtit & perſeverat: ſecus ſi permutaretur cum ipſo debitore. Ita quod extinguatur, quia tunc ſi erat redimibilis, indiſtinctè cenſetur venditio rei compermutatæ, ſaltem pro rata reditus, ut tactum eſt ſuprà §. 20. *gl.* 5. *qu.* 10. *ad fi.* Et plenius infrà §. 58. *qu.* 8. quò remitto.

*Permutatione adquirens nõ debet laudimia.

7. Item fallit tertio, ſi permutatio inveniretur * ficta, non dico totaliter: quia de ficta venditione hoc detecto nulla jura debentur, de quo dicendum prout in ſimili ſuprà §. 33. *qu.* 11. nec etiam dico de ficta permutatione à contractu donationis vel alio, ex quo non deberentur laudimia: quia tunc non intereſt domini plus valere quod agitur, quam quod ſimulatè concipitur. Sed quando de vera & tacita emptione fit ſimulatio ad fictam permutationem vel aliam contractus ſpeciem, tunc enim hoc detecto habentur laudimia cum mulcta, de qua ſuprà §. 54. non obſtante notificatione vel etiam inveſtitura ficti contractus.

*Ficte emens non debet laudimia.

8. Quid ergo ſi alter permutantium infrà annum redimat, aut aliàs mediante certa pecuniæ ſumma recuperet fundum quem tradiderat, & utrumque poſſideat? Certè ſatis probata habetur * ſimulatio, juxta not. ſuprà §. 33. *qu.* 22. & ita ſolent conſuetudines hujus Regni ſpatium anni ad hoc expreſſim determinare. Idem tamen dico ſi poſt annum concurrentibus ſufficientibus conjecturis, ſecus ſi appareat de juſta cauſa, puta de nova ſuperventa redimendi vel recuperandi, etiam infra annum & minus tempus, quia tunc præſumptio ſimulationis per aliam tolleretur, puta ſi alter ex inopinato incideret in egeſtatem aut neceſſitatem tranſmigrandi, & venderet bona, ei fortè quo cum nuper permutaverat, quia una præſumptio aliam tollit. *l. Divus. ff. de in integ. reſtit. c. accedens,* & ibi gloſſ. Panorm. *de eri. fal. c. literas de præſumpt. l. mater.* & ibi Ang. Salic. *C. de calumnia,* & melior deteriorem vincit *l. merito. ff. pro ſocio.* & major minorem Bal. *l. ſive poſſidetis ad fi. C. de proba. l.* 2. *C. ad l. Cor. de Sica.* Phil. Dec. *c. leges cauſam. col.* 6 *de probat.*

*Simulatio.

9. Præfatam præſumptionem de recuperante infrà annum, Amplia etiam ſi in ipſa permutatione actum ſit quod poſſet redimere, vel ſi res quam dabat erat redimibilis, puta ſi daret reditum quem ſuper bonis ſuis conſtitueret ſub pacto redimendi etiam ad ratam viginti pro uno vel ſuprà, vel ſi ex natura rei vel ſtatuto loco redimi poſſet, & quocumque modo redimatur vel res recuperetur infra annum à compermutante, ſatis probata eſt ſimulatio, tam quantum ad jura dominicalia, quàm quantum ad utrumque retractum ſcilicet feudalem & proximitatis: pactio enim vel inhærens qualitas redimendi tempore contractus non minuit, ſed multò fortiùs auget ſimulationis occaſionem & præſumptionem, juxta notata ſuprà §. 33. *qu. ult.*

10. Item fallit ſi permutanti prædium cenſuale, fiat ſupplementum à compermutante de certa ſumma pecuniæ, vel re mobili functionem recipiente, quia pro rata dictæ ſummæ debentur laudimia ſecundum omnes conſuetudines, ut ſæpe dictum eſt, quod eſt verum, in propria & voluntaria permutatione: ſecus ſi illud ſupplementum fieret in diviſione hæreditatis vel rei communis, quando tota ferè res cenſualis alteri obvenit, quia tunc nulla jura debentur etiam pro rata dicti ſupplementi in pecunia conſiſtentis: ut etiam expreſſim vult conſuetudo Calvimontis §. 76. & 59. Et ita generaliter obſervandum eſt in toto Regno, per not. ſuprà §. 33. *qu.* 22. & ſuprà §. 73. *gl.* 3. *num.* 12. niſi ſicubi fortè, & quatenus quædam localis conſuetudo aliter etiam in diviſionibus diſtingueret etiam in rebus cenſualibus: quia ſi ſolum hoc induceret in feudo, non eſſet extendendum ad cenſum in materia diviſionis, ut tactum eſt ſuprà §. 33. *numer.* 77. niſi conſuetudo circa hæc expreſsè extenderet à ſe dicta in feudo ad cenſus, prout facit conſuetudo Nivernenſis §. 24. & aliis articulis ſitis in *tit. des fiefs ad* §. 7. *tit. des cens.* Cæterum uſque adeo non debentur de diviſione, ut etiamſi fiat per modum tranſactionis propter quæſtiones emergentes, vel etiamſi de jure ipſo ſucceſſivo principaliter contendatur, eo quòd alter negaretur hæres vel ſocius, adhuc nulla jura debentur ſive in feudis ſive in cenſibus, niſi dominus fraudem & litem fictam probare velit per not. ſuprà § 33. *qu.* 21. & 22.

11. Et quemadmodum non debentur de aſſignatione ipſius rei cenſualis vel portionis quæ fit in diviſionibus, ita multo minus debentur de cujuſvis reditus aſſignatione ſuper re cenſuali in diviſione vel etiam extra diviſionem quovis modo, ſalva tamen indemnitate præſtanda domino cenſuali pro

Digitized by Google

pro tempore futuro ſi contingeret ejus jura notabiliter & perpetuò diminui, ut plenè dixi infrà §. 58.

12. Item fallit, ut etiam in propria & vera permutationis laudimia debeantur pro rata æſtimationis rei in quibuſdam locis ubi conſuetudo nominatim hoc exprimit, ut in caſum in quo prædia permutata non moventur cenſualiter ab eodem domino: volunt conſuetudo de Lorris *eod. tit.* §. 24. Sylvanectenſis §. 257. Carnotenſis §. 51. & 52. quæ non debet extendi ad aliam ſpeciem commutationis ex quo in certa ſpecie loquuntur: quædam autem conſuetudines generalius volunt ex omni commutatione ſeu alienatione ex titulo oneroſo, etiam donatione ex cauſa remunerationis (quod intelligitur meritorium in ſpecie, & quorum recompenſatio peti poſſet) alias non tollunt rationem liberalitatis per notab. infrà 160. ſola donatione liberali excepta. Aliæ volunt deberi laudimia pro rata æſtimationis rei, ut conſuetudo Bleſenſis §. 119. & 121. Turonenſ. *tit. des rachapts & ventes* §. 15.

13. Duæ ſunt tantùm conſuetudines quæ in omni alienatione, etiam ex cauſa meræ donationis laudimia imponunt, videlicet prima Nivernenſis ad ratam quintæ partis pretii vel æſtimationis rei in feudo, & duodecimæ partis in cenſu, niſi in donatione quæ fieret alicui de linea: vel niſi fieret ei qui eſſet in proxima cauſa ſucceſſionis tempore donationis, quo ultimo caſu etiamſi fieret ex cauſa oneroſa recompenſationis nulla laudimia debentur, ut in dicta conſuetudine Nivernenſi *tit. des fiefs.* §. 33. *&* 34. *tit. des cens.* §. 7. Secunda autem, ſcilicet Arteſienſis priore durior, quæ tam in feudo quam in cenſu, tam in venditione quàm in permutatione aut alia tranſlatione, etiam ex cauſa meræ donationis, ſemper quintam partem pretii vel æſtimationis rei imponit §. 19. Excepto caſu permutationis prædiorum ab eodem domino ſive ab eodem loco dominanti moventium, dummodo pecunia non intercedat. §. 42. in *dict. conſuet.*

14. In caſu autem permutationis prædiorum moventium ab eodem domino directo (quem excipiunt omnes ferè conſuetudines quæ etiam in permutatione laudimia deberi volunt) non attenditur an ſpectent ad conſortes vel hæredes ejuſdem, nec an ſint portiones ejuſdem conceſſionis & originalis inveſtituræ: quamvis hæc videatur prima facie ratio conſuetudinis, juxta not. ſuprà §. 20. *gloſſ.* 6. ſed ſolùm attenditur an moveantur ab eodem domino directo, & verba conſuetudinum, prout loquuntur, generaliter in hoc & indiſcriminatim accipiuntur.

15. Adverte tamen ad hanc extenſionem ad permutationem quæ fit inter conſortes vel cohæredes, ut ſanè intelligatur, quando incipiunt à vera & mera permutatione: ſecus ſi inciperent à diviſione, quia de permutationibus, tranſactionibus & ſupplementis quæ incidunt in diviſione hæreditatis vel rei communis nulla jura debentur, etiamſi aliàs de permutatione & omni commutatione debeantur, per notata ſuprà §. 33. *qu.* 22. Cæterum in præfatis permutationibus nihil à prædictis variandum puto, propter ſolam inæqualitatem ſive intrinſecam ſive extrinſecam ipſorum prædiorum quæ permutantur, ſive enim alterum ſit altero majus vel pretioſius, non refert, nec in conſideratione haberi debet quantum ad hæc jura, dummodo nihil in pecunia vel re diverſa ſuppleatur. Tametſi curia Romana vectigal illud (quod annatam vocant) de permutationibus Eccleſiaſticorum beneficiorum pro rata inæqualitatis (ſcilicet fructuum,) exigat, ut in *tract. taxa. cancella. tit. de proviſio. in can. pernut.*

## EPITOME GLOSS. III. §. LXXVIII.

1. *Cenſus poteſt conſiſtere in re corporali, vel etiam incorporali vicem immobilis habente.*

2. *Q.* 1. *Si jus in re perpetuum ſucceſſivum & notabiliter præjudicans venditur ſuper re cenſuali, debetur laudimium vel indemnitas.*

3. *Q.* 2. *Si venditur jus ad rem, an debeantur laudimia?*

5. *Actio judicatur ſecundum id ad quod competit.*

6. *Quod videtur haberi in bonis, ſed ficte.* 78.

9. *Prorſùs differunt eſſe noſtrum vel nobis debitum.*

10. *Solutio. Quòd purè emens à poſſeſſore ſtatim debet laudimia.* 20.

11. *Niſi evictio immineat, & tunc danda cautio.*

12. *Sed emens à non poſſeſſore & tertio poſſidente, non debet jura quandiu tertius ille poſſidet.*

13. *Dominium poteſt acquiri ſine poſſeſſione.*

14. *Dominus non poteſt habere duos vaſſallos, vel cenſuarios ejuſdem rei in ſolidum, & quandiu unus poſſidet, non poteſt ab altero jura exigere.* 18.

15. *De redemptione vexationis nihil à poſſeſſore domino directo debetur.*

16. *Poſſeſſor tranſigendo non acquirit novum titulum.*

17. *Nec ſi mediante pecunia cedi ſibi faciat, debet laudimia niſi ſit novus poſſeſſor & dominus directus probet eum nunc verum jus quæſiiſſe.*

19. *De venditione uſusfructus nec actionis ad illum, nihil debetur niſi fiat emptori fundi.*

21. *Verba conſuetudinis non debent Judaicè accipi.*

22. *Q.* 3. *Data una mutatione, de inter-*

*mediis ceſſionibus aut venditionibus actionum nihil debetur, niſi conſlito de fraude.*

23. *Dominus directus perdit jura pro tempore quo poſſeſſionem directi dominii perdit.*

24. *Q. 4. Acquirens jus creditoris, deinde dominium à debitore, de utroque laudimium debet: etiamſi gratis habuit à creditore.* 25.

26. *Solùm qualitas ultimi tituli attenditur & non præcedentis, quando à poſſeſſore non procedunt. Sed ſi primus à poſſeſſore procedit, ille cum ultimo attenditur & non contractus intermedii cum aliis facti.*

27. *Q. 5. Quando emptor ante traditionem alii vendit, unica cenſetur venditio, etiamſi eodem tempore res tradatur primò, & ab eo ſecundo emptori.* 29.

28. *Qui ſi capit, ut ſtatim reddat an dicatur capere?*

30. *Q. 6. Emptore poſt traditionem alii etiam nondum ſoluto pretio vendente, fundata eſt intentio domini ad duo laudimia.*

31. *Niſi brevi & ex veteri egeſtate fiat ſecunda venditio.*

32. *Emptor redimens conductionem retentam à venditore: non debet nova laudimia ſi juſto pretio emerit.*

34. *Potiſſima præſumptio à commenſuratione pretii* 35.

## GLOSS. III. IN VERBO

### *Dudit heritage.*

1. SCILICET prædii cenſualis. Ipſa ergo origo & inſtitutio horum laudimiorum non eſt niſi in caſum venditionis ipſius prædii cenſualis. Text. eſt hic qui quo ſæpius verbum hæredii cenſualis repetit, eo cum majore myſterio cenſetur dictum per not. ſuprà §. 20. *gloſſ.* 3. *num.* 6. Verbum autem *Heritage*, in hoc text. non ſolum pro re corporali ſupponit: ſed etiam pro jure incorporali vim rei immobilis habente, ſi quid tale, puta juriſdictio catachriſticôs, vel jus portorii, in cenſum conceſſum ſit.

2. Proprium ergò ſubjectum & baſis laudimiorum, eſt venditio & emptio ipſius rei cenſuariæ. Extra illum caſum non eſt locus laudimiis, oportet enim hîc eſſe venditionem (aliud enim de aliis contractibus vel diſpoſitionibus, ut in gloſſ. præcedenti) deinde rem ipſam cenſualem vendi vel ejus partem.

3. Quæro igitur primo quid ſi cenſuarius non vendat rem cenſuariam, ſed * jus in re? puta ſervitutem prædialem, vel jus reditus? Viderentur laudimia deberi, quia hæc perpetua jura ſunt pars rei. Breviter quanquam ſint vera onera, tamen non ſunt pars rei niſi fictè. Aliud enim fundus, aliud ſervitus vel jus ſuper fundo. Et tantum abeſt, ut dominus ſervitutis vel alterius juris in fundo alieno poſſit dici dominus ipſius fundi vel partis, ut hoc ſit repugnans & impoſſibile cum res ſua nemini ſerviat. *l. uti frui ſi uſuſfruct. petat l. in re communi de ſervit ruſtic. prædio. l. cum in fundo de jure dot.* & actio & paſſio non concurrunt in eodem ſubje[illegible]o. *l. debitori. C. de pact.* nulla ergo laudimia oriri poſſunt nec de conſtitutione dicti juris in re etiam nummis facta, nec de ejus venditione aut mutatione in poſterum. Sed bene locus eſſe poterit indemnitati præſtandæ domino ipſi cenſuali, quatenus ſua jura notabiliter læderentur, ut dicam infrà §. 58.

* Ex jure in re vendito, utrum debeantur laudimia.

4 Secundo quæro, quid ſi non venditur res ipſa, nec jus in re, ſed jus * ad rem cenſuariam: puta donatam, ſed nondum traditam Titio, qui jus ſuum ſive actiones ſuas vendit Caio, cui tanquam cauſam habenti à Titio res traditur, utrum debeantur laudimia? Hæc argumentoſiſſima quæſtio. Sed brevitatis cauſa ſolum tangam principales locos, & primò videtur non deberi laudimia, quia ceſſant omnia verba conſuetudinis, quæ dumtaxat loquuntur in venditione ipſius rei: ergo non poſſunt extendi ad venditionem juris, præſertim cum jus iſtud ad rem ſit momentaneum, nec renaſcatur, & ſic, eo longè minor eſt, & diverſa ratio quàm in jure in re, perpetuo & ſucceſſivo, ut ſenſus communis demonſtrat. Hinc eſt etiam quòd ſi quis vendat jus ad rem ſibi competens ad certum reditum perpetuum ſuper prædio cenſuali conſtituendum, nullus ſanæ mentis dixerit aliqua laudimia deberi: quia in tali contractu nedum non venditur res cenſualis, ſed nec ullo modo in diſpoſitionem deducitur. Facit quod ſæpe probatum eſt, conſuetudines * laudimiorum eſſe ſtricti juris, & extra caſus expreſſ[illegible]s non debere extendi, & quia conſuetudo ſerioſè hîc repetiit de venditione ipſiuſmet rei. Et alioquin ſequeretur major horum onerum extenſio, videlicet quod ſi promiſſio de vendendo fieret mediante pecunia, quod de ea deberentur laudimia, nedum de venditione ſequenti, etiamſi juſto pretio facta, & pariter de venditione facultatis redimendi & [illegible] venditione prorogationis ejuſdem facultatis, quia in his ſemper venditur jus & actio ad rem: quod tamen abſurdum videtur.

* Ex jure ad rem vẽdito, utrum debeantur laudimia.

* Laudimiorũ jura ſtrictè intelligenda eſſe.

5. In * contrarium, quia actio ſequitur naturam & qualitatem rei ad quam competit, & idem de ea quod de re judicatur. *l. ſi ad reſolvendam. C. de præd. mi. ſine decr. non alie. gl.* Bar. Bal. Ang. in *l.* 1. *C. ſi adver. tranſact. cum ſimilib.* hinc qui actionem habet ad rem ipſam, rem habere videtur. *l. qui actionem de reg. jur.* Unde vendens actionem ex empto fortè aut præſcriptis verbis, vel condictionem ad rem cenſuariam, ipſam rem vendere videtur: igitur æquè debentur laudimia ac ſi ipſa res vendatur, maximè cùm ſit idem eff[illegible]ctus: quia emptor hujus actionis ſolvit integrum & juſtum pretium rei, & hoc mediante ipſam eamdem rem à debitore venditoris ſui conſequi poteſt. Patet autem non eſſe in effectu differentiam an traditionem habeat à ſuomet venditore, vel ab authore authoris ſui, quoniam utrobique æquè juſtum pretium ſolvit & rei dominium aſſequitur. Igitur cum iſte contractus omnino veræ venditioni æquipolleat, æquè locus eſſe debet laudimiis, per not. ſuprà *eo. gloſſ.* 1. *num.* 8.

* Pro affirmativa.

Digitized by Google

6. Non obſtat quòd iſte venditor non eſt dominus utilis, nec vendit nec transfert ullum dominium rei, quia ſatis eſt quòd verum dominium a quocumque transfertur mediante iſta venditione & ſolutione pretii, & quòd hoc ſufficiat nec aliud attendatur. Patet, quia ſi quis vendat rem alienam in qua nullum jus habet, nec in re, nec ad rem, vel etiam quam nullo modo poſſidet, ſed confidit de domino quem poſtea facit conſentire, & rem tradere emptori, nemo ſanæ mentis dubitaverit quin laudimia debeantur: igitur multò fortiùs ſaltem non minus debentur, quando ipſe venditor nedum habet ſimplicem confidentiam domini amici, ſed etiam jam habet penes ſe inſtrumentum donationis ſibi factæ, & ſic etiam rem ipſam cenſetur in bonis habere. *l. rem in bonis. ff. de acquirend. re. do. l. bonorum appellatio.* 1. *ff. de ver. ſignif.* *Fac.* quod not. Bal. in *l. facere poſſe. ff. ſolut. matr.* illud quod eſt in jure etiam intelligi eſſe in patrimonio.

*Pro negativa. 7. Rurſus pro parte * negativa dici poteſt quòd iſta procedunt ſecundum fictionem, *ut not. gloſſ.* Philip. Dec. in *d. l. qui actionem. ff. de regul. juris.* Sed in veritate minus eſt actionem habere quàm rem *l. minus. ff. eo. tit. l. alienatum de verbor. ſignif.* unde illa actio non adaptatur diſpoſitionibus ſtatutorum vel conſuetudinis, quæ non adaptantur ad caſus fictos, ſed ad veram exiſtentiam terminorum, inquit Bal. in *l. transfigere. col. 3. in fi. 9. oppoſ. C. de tranſact.* & in terminis, quòd ſtatuta loquentia de habente rem, debeant intelligi de re quam quis verè habet, non de re ad quam quis habet actionem, etiam ſi fuit ſua, ſed recuperari poteſt per reſtitutionem in integrum. Decidit Bar. in *l. nemo. ff. de in integr. reſtit.* hinc etiam decidit Bar. in *l. forma §. cum ego. ff. de cenſib.* per illum tex. quòd ille qui habet actionem ad rem prætentam, non tenetur profiteri nec referre in cenſum: ſed ille qui poſſidet. Ad hoc facit tex. in *l. ſciendum §. ſi fundus. qui ſatiſd. cogan. ibi, diverſam cauſam ejus eſſe qui fundi petitionem perſonalem habet, ab eo qui dominus eſt & poſſeſſor.*

8. Ideo ſtatutum loquens de vendente rem ſuam imponendo pœnam, non habet locum in vendente rem ad quam habet actionem perſonalem, ut tradit Bar. in *l. Gallus §. videndum*, & ibi Ang. Alexand. & alii. *ff. de liber. & poſthum.* Pau. in *l. pen. ff. eo.* Igitur multò minus habebit locum in eo qui non vendit rem ipſam formaliter, ſed actionem perſonalem ad rem dumtaxat. Secus ſi ſtatutum loqueretur verbis latioribus, ut quia non diceret de emptore ſolùm, ſed adderet & de acquiſitore, ut in ſimili contra Bar. arguit Alexand. in d. §. *videndum.* Sed hæc conſuetudo loquitur de ſolo emptore ſolius rei cenſuariæ, ſæpius eadem verba velut præciſa ſerioſè repetendo. Quid dicendum?

*Diſtinctio. 9. Hæc omnia ſatis plauſibiliter * diſtinctionis fœdere concordanda videntur, ut laudimia debeantur quando quis habet & vendit rei vendicationem: Secus in eo qui habet, & vendit actionem perſonalem ad rem dumtaxat: & ratio eſt manifeſta, quia prorſus differunt aliquid eſſe noſtrum vel nobis debitum. *l. Aurelius §. Nevia. l. ult. §. Titia. ff. de lib. leg. d. l. ſciendum. verſic. diverſa cauſa. ff. qui ſatiſd. cog.* Rom. *conſ.* 196. & 201. Alexand. in *conſ.* 46. *col.* 3. *lib.* 1. Quòd ſi quis dicat hac via occaſionem relinqui fraudibus; quid enim faciliùs quàm volentem emere, ſed laudimia evitare, ſubornare amicum cui res donetur, à quo actiones ad rem emat, deinde traditionem rei à domino alteri pretium numerando accipiat? Reſponderi poteſt, ſi appareat ipſum emptorem pretium ipſum numeraſſe priori domino, ſive per ſe, ſive per interpoſitum illum amicum, aut quomodocumque aliàs per probabiles conjecturas appareat de ficta & ſimulata interpoſitione perſonæ, tunc laudimia exigenda una cum mulcta acquiſitionis minus plenè notificatæ, ut in ſimili dictum ſuprà §. 33. Cæterum ſi ceſſent præſumptiones ſimulationis, non eſſe præſumendam. Et laudabilius eſt tolerare quàm condemnare fraudem quæ non apparet. *argum. l. abſentem in princ. ff. de pœn. c. eſtote extra de reg. jur.*

10. Sed quid tandem? concludo * pro parte affirmativa & indubitatum eſſe in ea ſpecie *ſuprà num.* 4. Caium debere laudimia totius pretii quamvis illud numeraverit ei à quo nudum titulum habet, poſſeſſionem verò & dominium nactus ſit ab alio: quia ſatis eſt quòd per emptionem & pretium acquiſivit. Sed quia nonnihil refert an quis emat à domino & poſſeſſore, an à ſolo poſſeſſore, an ab habente actionem etiam efficacem, utque ſemel plenè habeas, dico quòd primo caſu ſtatim etiam ante traditionem debentur laudimia, & debet notificari emptio ſub pœna mulctæ, ut in §. *præcedenti*, dummodo ſit pura, ſaltem ex parte emptoris ſecundum not. *ſuprà eo. gloſſ. 1. quæſt. 3. num. 41. non repeto.* Secundo caſu idem dico, ex quo poteſt emptor vacuam poſſeſſionem ex hac emptione nanciſci: tum hæc jura metiuntur ex parte veri & effectualis poſſeſſoris, *ut ſup. eo. glo. 1. num.* 18. & 20. *Solutio.

11. Fallit ſi ſtatim, videlicet cùm laudimia petuntur imminet evictio, quia tunc non tenetur emptor ea ſolvere niſi ſaltem data cautione à domino reſtituendi ſi opus ſit: non enim in plus nec efficaciùs poteſt domino directo teneri ad laudimia quàm emptori teneatur ad pretium ex natura contractus: ergo per *l. ſi poſt perfectam. C. de evictio. l. penul. in fi. de pericu. & commod. rei. vendit.* & ſic poſtea ſecuta evictione dominus non utetur ea noſtra moderatione, ut non teneatur niſi in quantum locupletior, propter cautionem initio interpoſitam. Et quanquam ſit communis & vera ſententia Alberi. & Doctorum ibi Hieron. *conſil.* 135. *num.* 2. *lib.* 2. quod venditor eo caſu etiam locuples ſatiſdare & ſic cum fidejuſſoribus tenetur: quod intelligendum niſi jam in ipſa venditione ſatiſdederit: tamen quia non eſt æquum dominum æquè gravari pro modico laudimio, ut venditor pro toto pretio; puto ſufficere ſimplicem cautionem cum hypotheca generali, dummodo dominus ille ſit verus & indubitatus dominus cenſualis vel aliàs, ſolvendo. Facit æquitas Senatus Neapolitani apud Matth. de Afflict. Deciſio. Neapolita. 171.

12. Tertio verò caſu dico nondum deberi laudimia, quanquam dici poſſit ſtatim deberi, ſed potentia & aptitudine non actu: quemadmodum iſte emptor non eſt dominus utilis & cenſuarius actu, ſed tantùm potentia, donec poſſeſſorem evicerit, vel poſſeſſionem ex eodem titulo & acquiſitione nactus fuerit. Interim ergo non debentur actu, imo potius nullo modo debentur niſi conditionaliter.

13. Etiam ſi emptor non ſolùm verum titulum, ſed etiam verum dominium alio ſemper poſſidente nactus fuerit, quod contingere poteſt, ut in *l. ſi fundum*, & ibi gloſſ. ab omnibus approbata de fundo dotal. *gloſſ.* Bal. *l. & ideo de condict. furtiv.* Joàn. Faber. *inſtit. de actio. §. ſed iſte. col.* 5. Paul. Claudius de Sarcello in *l. traditionibus. C. de pact.* Dom. And. Tiraq. in *tract. de conſtituto. poſſeſſo. par.* 3. *limita.* 1. *num.* 25. fieri enim poteſt ut ipſe emptor quantumvis eluctatus nunquam evincere potuerit: & ſi potuit contingere poteſt, ut alio caſu impeditus fuerit, vel etiam neglexerit, & tandem tempore amiſerit quod poteſt, nec facit præjudicium domino directo qui habet poſſeſſorem à quo & ex cujus perſona omnia jura percipit. Imò poteſt iſte emptor non ſolum in jure empto ſuccumbere, ſed etiam eo voluntariè omiſſo, alium novum titulum, non in fraudem domini directi procuratum, acquirere, & ex novo iſto jure evincendo poſſeſſorem, nulla debebit jura ex priore emptione, quia in effectu uſus non fuit: ſed ex

novo tantum ſecundum ejus naturam: & ſic nulla jura in cenſu, ſi novus hic titulus non ſit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet poſſeſſorem cenſuarium è cujus venditionibus vel mutationibus poteſt cum eff. ctu etiam laudimia exigere, non poteſt ea petere ab alio etiam prætendente rem ſuam eſſe: ſicut non poteſt duos in ſolidum ejuſdem rei cenſuarios prætendere, *l. ſi ut certo. §. ſi duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario, de acquirend. vel amittend, poſſeſ. l. duo in ſolidum. de precario.* Tum non poteſt iſtum inveſtire, retinendo alterum in inveſtitura, ex cujus perſona jura exiget. Quomodo ergo poſſet jura exigere ab eo quem non poteſt inveſtire, retinendo alium manentem in inveſtitura & poſſ. ſſione? Faciunt quæ dixi ſupra §. 33. *qu.* 45. *num.* 149. quod vaſſallus non poſſidens fundum non tenetur ad clientelare obſequium. Guiſlelmus Cunæus, Bal. Salic. Paul. in *l. ſolemnibus, C. de rei vend.* Bal. Alvar. & alii in *cap. 1. quæ fuit prima cauſa beneficii amitt. in uſib. feud.* Guido Papæ *Deciſ. Delph.* Phil. Deci. *Auth. qui rem. num.* 8. *C. de ſacroſ. eccleſ.* And. Tiraq. tract. *de retract. proxim.* §. 1. *gloſſ.* 10. *num.* 38.

15. Imo fortius dico quod ſi iſte emptor pecunia à poſſ. ſſore accepta cedat ei jus ſuum, non ob id tenetur poſſ. ſſor ad aliqua laudimia, nec ex capite ceſſionis emptæ, nec ex capite venditionis ſuo cedenti factæ, etiamſi illa venditio eſſet facta non ſolùm de jure prætenſo, ſed etiam de jure & dominio aſſerto, non ſolum in jure aſſerto, ſed etiam de ipſo corpore fundi ſed per non poſſeſſorem: quia licitum eſt domino & poſſeſſori, vel poſſeſſori qui ſe dominum prætendit, litem ſeu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi ſuprà *eo. gloſſ.* 1. *num.* 125.

16. Et multo minùs ſi poſſeſſor tranſigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & cauſæ cedere & renunciare: quia non ob id cenſetur ab eo jus aliquod novum recipere, ſed in priſtino jure contra tranſigentem & ſuos pacificato manere. *l. ſi pro fundo. C. de tranſact.* & ibi Alexand, *& conſil.* 41. *lib.* 6. Bal. *l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vaſſal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. verſic. caveat tamen. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *uſib. feud.* Jaſon. *l. ſtipulatio iſta* §. 1. *col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico ſi ceſſionem expreſſam receperit, & hoc niſi iſte ſit novus poſſeſſor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus eſt verus dominus utilis & poſſeſſor incommutabilis, quia tunc ſolvet laudimia, non ſolum de pretio ceſſionis ſibi factæ, ſed etiam de pretio acquiſitionis dicti juris per ſuum cedentem factæ juxta notata ſuprà *eo. glo.* 1. *num.* 58. & 86. *cum ſeq.* Quod etiam ibi *qu.* 3. *num.* 41. dixi de venditione in diem ſtatim deberi & exigi poſſe laudimia, procedit in ſua hypotheſi, ut ibi dixi, quando quis emit à vero poſſeſſore, qui ſtatim poteſt pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non poſſeſſore, alio ſuo nomine poſſidente, quia etiamſi venditio ſit utrinque pura & pretium ſolutum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuſcumque contractibus inter alios factis, poſtquam vaſſallum vel cenſuarium habet poſſeſſorem fundi, ex cujus perſona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. quæſtione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in cenſu, ſive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuſcumque juribus dominicalibus & ubique

19. Item ſecus ſi quis emit actionem, non ad rem ipſam vel ejus ſolidam partem: ſed ad jus in re, vel ſalva rei ſubſtantia & ejus dominio, puta jus ad uſumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiamſi ipſum verum jus uſusfructus vel conductionis emeret, ab ipſo vero proprietario & poſſeſſore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiamſi effectus ſequatur, quia nec res ipſa, nec ejus pars transfertur. *l. rectè dicimus de verb. ſignif. l. 2. de condi. inſtitu.* niſi emat ab eo à quo dicto jure reſervato emerat, *ut infrà eo. gloſſ. num.* 32. Et ita intelligenda ſunt quæ fuſius tradita ſunt ſuprà §. 20. *glo.* 5. *&* §. 32. *&* 33.

20. In ſumma non refert in formula venditionis vel contractus: ſed tota vis eſt in effectu, videlicet an novus acquiſitor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero poſſeſſore acquirit ſive rem ipſam, ſive jus prætenſum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, ſive etiam univerſa bona vel quæ habet in tali regione ubi ſunt cenſus vel feuda, ſatis eſt eſſe titulum idoneum ad acquiſitionem dominii vel conditionis uſucapiendi, & ſic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & reſpectu domini directi novus ſupervenit cenſuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in cenſu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus eſt. Si vero emit à non poſſeſſore & alio proprio nomine poſſidente, ſive venditio concepta ſit de corpore ipſius rei, ſive tantum de actione ad rem, ſive petitoria, ſive perſonali, ſive mixta, ſive reſcindente, ſive reſciſſoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam reſtitutionis in integrum vel de quacumque proſecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, ſed re avocata debebit.

21. Nec obſtat quod conſuetudo loquitur de venditione ipſius rei & objecta ſuprà *ead. gloſſ. num.* 6. quia res ſatis venditur, quando jure ad rem vendito per emptorem evincitur: nec debent verba conſuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infecti.* 1. §. *ſi is qui. verſ. aliquas de damno infect.* Joan. And. in *addit. ad* Speculat. *de Judæis & Sarrace. verſ. ad literam.* ſed qua mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penul. ad exhib.* nec cavillari. *l. 2. §. tractari ad Senatuſc. Tertull. glo. cap. unic.* §. 1. *verſ. ſi mora in fi. ne ſede vacan. in* 6. Sic in hac conſuetudine dictio *heritage* ſæpius quidem repetitur, ſed non fit ad hunc finem, ut ſit neceſſe quod venditor exprimat ſe vendere rem ipſam cenſuariam, antequam locus ſit laudimiis: ſed fit ad finem oſtendendi proprium caſum & ſubjectum laudimiorum eſſe, quando res cenſualis mutat manum & transfertur ſeu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid * ſi Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus ſuum ſecundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocat, an debeantur quatuor laudimia? Videretur quod ſic, quia ſunt quatuor diſtinctæ ſucceſſivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi niſi de ultima, per quam immediatè res evincitur & poſſeſſorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermediæ venditiones & ceſſiones quovis titulo factæ, non ſunt in conſideratione reſpectu jurium dominicalium ex quo erat alius poſſeſſor, ex cujus perſona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec poſſunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus perſonis, nec poteſt dominus directus eſſe in poſſeſſionem contra duos in ſolidum, *ut ſupra eod. num.* 13.

* Plura laudimia utrum debeantur, ſi per plures perſonas ambulaverit venditio.

23. Quemadmodum ſi perdiderit ſuam quaſi poſſeſſionem, alio jus iſtud dominii directi poſſidente, vel poſſeſſore fundi poſſidente qualitatem alaudii, non poteſt pro eo tempore quo poſſeſſionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum ſunt, petere,

Digitized by Google

per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu. ult.* Et ſic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *qu.* 36. niſi de fraude conſtet, ut ſi penultimus cenſuarius qui caro pretio ceſſionem actionum obtinuit dum paratus eſſet & rem avocare poſſet, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis ceſſit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum ſolidum Pariſienſem in cenſu. Conſtito enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumſtantiis, dominus directus ex titulo præcedenti jura ſua obtinebit, non attento ultimo in fraudem ſui procurato vel interpoſito, ut in eadem perſona tetigi ſup. *ead. gl. num.* 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium cenſuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura ſua qui feudum avocat. Reſpondeo, Locus eſt omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta ceſſione. Aut enim habuit fundum in ſolutum, ſive extra jus ſive in judicio vel ſubhaſtationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita eſt. Aut aliquam ſummam pecuniæ dedit domino utili, & ſic ab eo emit, & idem, quia ſupponitur debitum agnitum & in partem pretii veniſſe, hoc eſt venditorem à veteri illo debito liberatum & inſuper aliquid accepiſſe, quare de utroque pretio quod non eſt niſi unicum, quia reliquum datum domino utili eſt ſupplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimium, & ſi dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum eſt *ſupra eodem gloſſ.* 127.

25. Quid ſi creditor non vendidit, ſed gratis jus ſuum ceſſit Titio? Dic idem: quia etiam quando ſibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, ſive plus ſive minus ei dederit, ſed quantum creditori debebatur, & quantam ſummam Titio ceſſit cui dare potuit & quantum ſuppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema ſunt pretium, & ſubſtantiam pretii fundi ſubintrant & conſiciunt, non autem compenſationes intermediæ mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec propriè & immediatè illud quod per ceſſionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obſtat quod nuper in præcedenti quæſtione diximus, ſolam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem ſuperiores titulos: quia verum eſt quando aliorſum oriuntur quàm ex poſſeſſore qui evincitur, ſecus ſi ex facto ipſius poſſeſſoris oriantur, qui alienare vel hypothecare cœpit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter ſucceſſores vel cauſam habentes creditoris, vel ſubrogationes quæ in hac materia (niſi de fraude expreſſa appareat) ſunt de ſe impertinentes. Et eadem ratione ſi vaſſallus vel cenſuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem ſucceſſivè uſque ad octingenta, poſtea hæres vel ceſſionarius creditoris ſupplendo ducenta totum avocat, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum poſſeſſore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta eſt alienatio, debent cumulari ad maſſam unius totalis pretii, quemadmodum eſt una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem ſi diverſis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel ſibi ceſſis rem ipſam avocat, quia omnes illæ ſummæ à facto poſſeſſoris vel ejus cui ſucceſſit procedentes, alienationem hanc cauſantes debent cumulari. Idem in ſimilibus.

27. Quinto quæro, de hac hypotheſi facti. Quidam * emit rem cenſuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat ſolvere pretium, vendit illam ipſam rem Caio, tanquam ad ſe de ſuo conqueſtu pertinentem, cui promittit vacuam tradere poſſeſſionem ſolvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, miſit in poſſeſſionem realem emptorem ſuum, qui ſtatim in eamdem poſſeſſionem miſit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod ſic: prima à primo emptore: ſecunda à ſecundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipſius rei, & non ſimplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem inſtanti facta, ut uſuvenire poteſt ſi primus emptor conſtituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & viciſſim Caius alium procuratorem ad ſolvendum pretium ſuo venditori vel ejus procuratori ſufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & ſic ambo procuratores ſimul in rem præſentem cum primo venditore convenerunt, & eodem inſtanti confecerunt. Poterat etiam eſſe unus utriuſque procurator, ut noviſſimo anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto paulo ante medium Junii, dum per fideliſſimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum cauſa ſubſiſterem Dolæ: vocatus ab univerſitate & urbe, illuſtres duo viri procuratores illuſtriſſimorum Imperatoris & * Philippi Hiſpaniarum Regis ejus filii, qui ſexto pòſt menſe quorumdam ſuſpicione vel invidia, me magno civium & ſcholarium luctu expulit, in conſeſſu generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, ſed privato illuſtriſſimi Caroli Quinti * reſignaverunt illum Comitatum, omne jus & poſſeſſionem abſolutè in favorem præfati Hiſpaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

*Laudimia unica debentur ſi in primo emptore emptio fuit inefficax.

*Philippus Hiſp. rex.

* Regnāte imper.

28. Nec obſtat quod qui ſic accipit, ut ſtatim reddat, non videtur accipere. *l. qui ſic de ſolut.* quia verum eſt quando eidem confeſtim reſtituere debet, ſecus ſi alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jaſon in *l. frater a fratre. col.* 2. *de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. ſingularia. num.* 127. *cum ſeq.* quia hoc non eſt reſtituere, ſed oppoſitum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus eſt) facta ſecundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta ſecundo emptori, qui & dominium & poſſeſſionem accepit à ſuo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas diſtinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in perſona primi emptoris non fuit efficax, & ſic non fuit niſi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum ſi quocumque caſu fallente, aut ſine hærede moriente primo emptore ante ſolutionem pretii res vendatur ſecundo, ut ſuprà §. 33. *qu.* 3. non poteſt dominus petere laudimia niſi ſemel, ita quod non poteſt prætendere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum eſt ad ſecundam venditionem, ad quam ventum non eſſet ſi prima ſtetiſſet & effectum habuiſſet: & in iſtis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *num.* 112.

*Solutio.

30. Sexto quæro, quid ſi res realiter erat tradita primo emptori qui nondum ſolverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum poſtea ex intervallo vendit ſecundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit niſi unica pretii nume-

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia



Digitized by Google

novo tantum ſecundum ejus naturam: & ſic nulla jura in cenſu, ſi novus hic titulus non ſit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet poſſeſſorem cenſuarium è cujus venditionibus vel mutationibus poteſt cum effectu etiam laudimia exigere, non poteſt ea petere ab alio etiam prætendente rem ſuam eſſe: ſicut non poteſt duos in ſolidum ejuſdem rei cenſuarios prætendere. *l. ſi ut certo. §. ſi duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario, de acquirend. vel amittend, poſſeſ. l. duo in ſolidum. de precario.* Tum non poteſt iſtum inveſtire, retinendo alterum in inveſtitura, ex cujus perſona jura exiget. Quomodo ergo poſſet jura exigere ab eo quem non poteſt inveſtire, retinendo alium manentem in inveſtitura & poſſeſſione? Faciunt quæ dixi ſupra §. 33. *qu.* 45. *num.* 149. quod vaſſallus non poſſidens fundum non tenetur ad clientelare obſequium. Guiſſelmus Cunæus, Bal. Salic. Paul. in *l. ſolemnibus, C. de rei vend.* Bal. Alvar. & alii in *cap. 1. quæ fuit prima cauſa beneficii amitt. in uſib. feud.* Guido Papæ *Deciſ. Delph.* Phil. Deci. *Auth. qui rem. num.* 8. *C. de ſacroſ. eccleſ.* And. Tiraq. tract. *de retract. proxim.* §. 1. *gloſſ.* 10. *num.* 38.

15. Imo fortius dico quod ſi iſte emptor pecunia à poſſeſſore accepta cedat ei jus ſuum, non ob id tenetur poſſeſſor ad aliqua laudimia, nec ex capite ceſſionis emptæ, nec ex capite venditionis ſuo cedenti factæ, etiamſi illa venditio eſſet facta non ſolùm de jure prætenſo, ſed etiam de jure & dominio aſſerto, non ſolum in jure aſſerto, ſed etiam de ipſo corpore fundi ſed per non poſſeſſorem: quia licitum eſt domino & poſſeſſori, vel poſſeſſori qui ſe dominum prætendit, litem ſeu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi ſuprà *eo. gloſſ.* 1. *num.* 125.

16. Et multo minùs ſi poſſeſſor tranſigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & cauſæ cedere & renunciare: quia non ob id cenſetur ab eo jus aliquod novum recipere, ſed in priſtino jure contra tranſigentem & ſuos pacificato manere. *l. ſi pro fundo. C. de tranſact.* & ibi Alexand, *& conſil.* 41. *lib.* 6. Bal. *l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vaſſal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. verſic. caveat tamen. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *uſib. feud.* Jaſon. *l. ſtipulatio iſta §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico ſi ceſſionem expreſſam receperit, & hoc niſi iſte ſit novus poſſeſſor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus eſt verus dominus utilis & poſſeſſor incommutabilis, quia tunc ſolvet laudimia, non ſolum de pretio ceſſionis ſibi factæ, ſed etiam de pretio acquiſitionis dicti juris per ſuum cedentem factæ juxta notata ſuprà *eo. glo.* 1. *num.* 58. & 86. *cum ſeq.* Quod etiam ibi *qu.* 3. *num.* 41. dixi de venditione in diem ſtatim deberi & exigi poſſe laudimia, procedit in ſua hypotheſi, ut ibi dixi, quando quis emit à vero poſſeſſore, qui ſtatim poteſt pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non poſſeſſore, alio ſuo nomine poſſidente, quia etiamſi venditio ſit utrinque pura & pretium ſolutum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuſcumque contractibus inter alios factis, poſtquam vaſſallum vel cenſuarium habet poſſeſſorem fundi, ex cujus perſona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. quæſtione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in cenſu, ſive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuſcumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item ſecus ſi quis emit actionem, non ad rem ipſam vel ejus ſolidam partem: ſed ad jus in re, vel ſalva rei ſubſtantia & ejus dominio, puta jus ad uſumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiamſi ipſum verum jus uſusfructus vel conductionis emeret, ab ipſo vero proprietario & poſſeſſore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiamſi effectus ſequatur, quia nec res ipſa, nec ejus pars transfertur. *l. rectè dicimus de verb. ſignif. l. 2. de condi. inſtitu.* niſi emat ab eo à quo dicto jure reſervato emerat, *ut infrà ea. gloſſ. num.* 32. Et ita intelligenda ſunt quæ fuſius tradita ſunt ſuprà §. 20. *glo.* 5. & §. 32. & 33.

20. In ſumma non refert in formula venditionis vel contractus: ſed tota vis eſt in effectu, videlicet an novus acquiſitor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero poſſeſſore acquirit ſive rem ipſam, ſive jus prætenſum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, ſive etiam univerſa bona vel quæ habet in tali regione ubi ſunt cenſus vel feuda, ſatis eſt eſſe titulum idoneum ad acquiſitionem dominii vel conditionis uſucapiendi, & ſic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & reſpectu domini directi novus ſupervenit cenſuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in cenſu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus eſt. Si vero emit à non poſſeſſore & alio proprio nomine poſſidente, ſive venditio concepta ſit de corpore ipſius rei, ſive tantum de actione ad rem, ſive petitoria, ſive perſonali, ſive mixta, ſive reſcindente, ſive reſciſſoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam reſtitutionis in integrum vel de quacumque proſecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, ſed re avocata debebit.

21. Nec obſtat quod conſuetudo loquitur de venditione ipſius rei & objecta ſuprà *ead. gloſſ. num.* 6. quia res ſatis venditur, quando jure ad rem vendito per emptorem evincitur: nec debent verba conſuetudinis Judaicè accipi, *l. damni infecti.* 1. §. *ſi is qui. verſ. aliquas de damno infect.* Joan. And. in *addit. ad* Speculat. *de Judæis & Sarrace. verſ. ad literam.* ſed qua mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penul. ad exhib.* nec cavillari. *l. 2. §. tractari ad Senatuſc. Tertull. glo. cap. unic.* §. 1. *verſ. ſi mora in fi. ne ſede vacan. in* 6. Sic in hac conſuetudine dictio *heritage* ſæpius quidem repetitur, ſed non fit ad hunc finem, ut ſit neceſſe quod venditor exprimat ſe vendere rem ipſam cenſuariam, antequam locus ſit laudimiis: ſed fit ad finem oſtendendi proprium caſum & ſubjectum laudimiorum eſſe, quando res cenſualis mutat manum & transfertur ſeu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid * ſi Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus ſuum ſecundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocat, an debeantur quatuor laudimia? Videretur quod ſic, quia ſunt quatuor diſtinctæ ſucceſſivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi niſi de ultima, per quam immediatè res evincitur & poſſeſſorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermediæ venditiones & ceſſiones quovis titulo factæ, non ſunt in conſideratione reſpectu jurium dominicalium ex quo erat alius poſſeſſor, ex cujus perſona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec poſſunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus perſonis, nec poteſt dominus directus eſſe in poſſeſſionem contra duos in ſolidum, *ut ſuprà eod. num.* 13.

* Plura laudimia utrum debeantur, ſi per plures perſonas ambulaverit venditio.

23. Quemadmodum ſi perdiderit ſuam quaſi poſſeſſionem, alio jus iſtud dominii directi poſſidente, vel poſſeſſore fundi poſſidente qualitatem alaudii, non poteſt pro eo tempore quo poſſeſſionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum ſunt, petere,

Digitized by Google

per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu. ult.* Et ſic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *qu.* 36. niſi de fraude conſtet, ut ſi penultimus cenſuarius qui caro pretio ceſſionem actionum obtinuit dum paratus eſſet & rem avocare poſſet, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis ceſſit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum ſolidum Pariſienſem in cenſu. Conſtito enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumſtantiis, dominus directus ex titulo præcedenti jura ſua obtinebit, non attento ultimo in fraudem ſui procurato vel interpoſito, ut in eadem perſona tetigi ſup. *ead. gl. num.* 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium cenſuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura ſua qui feudum avocat. Reſpondeo, Locus eſt omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta ceſſione. Aut enim habuit fundum in ſolutum, ſive extra jus ſive in judicio vel ſubhaſtationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita eſt. Aut aliquam ſummam pecuniæ dedit domino utili, & ſic ab eo emit, & idem, quia ſupponitur debitum agnitum & in partem pretii veniſſe, hoc eſt venditorem à veteri illo debito liberatum & inſuper aliquid accepiſſe, quare de utroque pretio quod non eſt niſi unicum, quia reliquum datum domino utili eſt ſupplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimium, & ſi dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum eſt *ſupra eodem gloſſ.* 127.

25. Quid ſi creditor non vendidit, ſed gratis jus ſuum ceſſit Titio? Dic idem: quia etiam quando ſibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, ſive plus ſive minus ei dederit, ſed quantum creditori debebatur, & quantam ſummam Titio ceſſit cui dare potuit & quantum ſuppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema ſunt pretium, & ſubſtantiam pretii fundi ſubintrant & conficiunt, non autem compenſationes intermediæ mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec propriè & immediatè illud quod per ceſſionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obſtat quod nuper in præcedenti quæſtione diximus, ſolam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem ſuperiores titulos: quia verum eſt quando aliorſum oriuntur quàm ex poſſeſſore qui evincitur, ſecus ſi ex facto ipſius poſſeſſoris oriantur, qui alienare vel hypothecare cœpit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter ſucceſſores vel cauſam habentes creditoris, vel ſubrogationes quæ in hac materia (niſi de fraude expreſſa appareat) ſunt de ſe impertinentes. Et eadem ratione ſi vaſſallus vel cenſuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem ſucceſſivè uſque ad octingenta, poſtea hæres vel ceſſionarius creditoris ſupplendo ducenta totum avocat, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum poſſeſſore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta eſt alienatio, debent cumulari ad maſſam unius totalis pretii, quemadmodum eſt una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem ſi diverſis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel ſibi ceſſis rem ipſam avocat, quia omnes illæ ſummæ à facto poſſeſſoris vel ejus cui ſucceſſit procedentes, alienationem hanc cauſantes debent cumulari. Idem in ſimilibus.

27. Quinto quæro, de hac hypotheſi facti. Quidam * emit rem cenſuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat ſolvere pretium, vendit illam ipſam rem Caio, tanquam ad ſe de ſuo conqueſtu pertinentem, cui promittit vacuam tradere poſſeſſionem ſolvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, miſit in poſſeſſionem realem emptorem ſuum, qui ſtatim in eamdem poſſeſſionem miſit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod ſic: prima à primo emptore: ſecunda à ſecundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipſius rei, & non ſimplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem inſtanti facta, ut uſuvenire poteſt ſi primus emptor conſtituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & viciſſim Caius alium procuratorem ad ſolvendum pretium ſuo venditori vel ejus procuratori ſufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & ſic ambo procuratores ſimul in rem præſentem cum primo venditore convenerunt, & eodem inſtanti confecerunt. Poterat etiam eſſe unus utriuſque procurator, ut noviſſimo anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto paulo ante medium Junii, dum per fideliſſimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum cauſa ſubſiſterem Dolæ: vocatus ab univerſitate & urbe, illuſtres duo viri procuratores illuſtriſſimorum Imperatoris & * Philippi Hiſpaniarum Regis ejus filii, qui ſexto pòſt menſe quorumdam ſuſpicione vel invidia, me magno civium & ſcholarium luctu expulit, in conſeſſu generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, ſed privato illuſtriſſimi Caroli Quinti * reſignaverunt illum Comitatum, omne jus & poſſeſſionem abſolutè in favorem præfati Hiſpaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

*Laudimia unica debentur ſi in primo emptore emptio fuit inefficax.

*Philippus Hiſp. rex.

* Regnāre imper.

28. Nec obſtat quod qui ſic accipit, ut ſtatim reddat, non videtur accipere. *l. qui ſic de ſolut.* quia verum eſt quando eidem confeſtim reſtituere debet, ſecus ſi alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jaſon in *l. frater a fratre. col.* 2. *de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. ſingularia. num.* 127. *cum ſeq.* quia hoc non eſt reſtituere, ſed oppoſitum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus eſt) facta ſecundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta ſecundo emptori, qui & dominium & poſſeſſionem accepit à ſuo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas diſtinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in perſona primi emptoris non fuit efficax, & ſic non fuit niſi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum ſi quocumque caſu fallente, aut ſine hærede moriente primo emptore ante ſolutionem pretii res vendatur ſecundo, ut ſuprà §. 33. *qu.* 3. non poteſt dominus petere laudimia niſi ſemel, ita quod non poteſt prætendere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum eſt ad ſecundam venditionem, ad quam ventum non eſſet ſi prima ſtetiſſet & effectum habuiſſet: & in iſtis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *num.* 112.

*Solutio.

30. Sexto quæro, quid ſi res realiter erat tradita primo emptori qui nondum ſolverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum poſtea ex intervallo vendit ſecundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit niſi unica pretii nume-

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia

novo tantum ſecundum ejus naturam: & ſic nulla jura in cenſu, ſi novus hic titulus non ſit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet poſſeſſorem cenſuarium è cujus venditionibus vel mutationibus poteſt cum eff. ctu etiam laudimia exigere, non poteſt ea petere ab alio etiam prætendente rem ſuam eſſe: ſicut non poteſt duos in ſolidum ejuſdem rei cenſuarios prætendere. *l. ſi ut certo. §. ſi duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ. l. duo in ſolidum. de precario.* Tum non poteſt iſtum inveſtire, retinendo alterum in inveſtitura, ex cujus perſona jura exiget. Quomodo ergo poſſet jura exigere ab eo quem non poteſt inveſtire, retinendo alium manentem in inveſtitura & poſſeſſione? Faciunt quæ dixi ſupra §. 33. *qu.* 45. *num.* 149. quod vaſſallus non poſſidens fundum non tenetur ad clientelare obſequium. Guillelmus Cunæus, Bal. Salic. Paul. in *l. ſolemnibus, C. de rei vend.* Bal. Alvar. & alii in *cap. 1. quæ fuit prima cauſa beneficii amitt. in uſib. feud.* Guido Papæ *Deciſ. Delph.* Phil. Deci. *Auth. qui rem. num.* 8. *C. de ſacroſ. eccleſ.* And. Tiraq. *tract. de retract. proxim. §. 1. gloſſ.* 10. *num.* 38.

15. Imo fortius dico quod ſi iſte emptor pecunia à poſſeſſore accepta cedat ei jus ſuum, non ob id tenetur poſſeſſor ad aliqua laudimia, nec ex capite ceſſionis emptæ, nec ex capite venditionis ſuo cedenti factæ, etiamſi illa venditio eſſet facta non ſolùm de jure prætenſo, ſed etiam de jure & dominio aſſerto, non ſolum in jure aſſerto, ſed etiam de ipſo corpore fundi ſed per non poſſeſſorem: quia licitum eſt domino & poſſeſſori, vel poſſeſſori qui ſe dominum prætendit, litem ſeu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi ſuprà *eo. gloſſ.* 1. *num.* 125.

16. Et multo minùs ſi poſſeſſor tranſigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & cauſæ cedere & renunciare: quia non ob id cenſetur ab eo jus aliquod novum recipere, ſed in priſtino jure contra tranſigentem & ſuos pacificato manere. *l. ſi pro fundo. C. de tranſact.* & ibi Alexand, *& conſil.* 41. *lib.* 6. Bal. *l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vaſſal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. verſic. caveat tamen. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *uſib. feud.* Jaſon. *l. ſtipulatio iſta §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico ſi ceſſionem expreſſam receperit, & hoc niſi iſte ſit novus poſſeſſor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus eſt verus dominus utilis & poſſeſſor incommutabilis, quia tunc ſolvet laudimia, non ſolum de pretio ceſſionis ſibi factæ, ſed etiam de pretio acquiſitionis dicti juris per ſuum cedentem factæ juxta notata ſuprà *eo. glo.* 1. *num.* 58. *&* 86. *cum ſeq.* Quod etiam ibi *qu.* 3. *num.* 41. dixi de venditione in diem ſtatim deberi & exigi poſſe laudimia, procedit in ſua hypotheſi, ut ibi dixi, quando quis emit à vero poſſeſſore, qui ſtatim poteſt pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non poſſeſſore, alio ſuo nomine poſſidente, quia etiamſi venditio ſit utrinque pura & pretium ſolutum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuſcumque contractibus inter alios factis, poſtquam vaſſallum vel cenſuarium habet poſſeſſorem fundi, ex cujus perſona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. quæſtione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in cenſu, ſive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuſcumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item ſecus ſi quis emit actionem, non ad rem ipſam vel ejus ſolidam partem: ſed ad jus in re, vel ſalva rei ſubſtantia & ejus dominio, puta jus ad uſumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiamſi ipſum verum jus uſusfructus vel conductionis emeret, ab ipſo vero proprietario & poſſeſſore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiamſi effectus ſequatur, quia nec res ipſa, nec ejus pars transfertur. *l. rectè dicimus de verb. ſignif. l. 2. de condi. inſtitu.* niſi emat ab eo à quo dicto jure reſervato emerat, *ut infrà ea. gloſſ. num.* 32. Et ita intelligenda ſunt quæ fuſius tradita ſunt ſuprà §. 20. *glo.* 5. *&* §. 32. *&* 33.

20. In ſumma non refert in formula venditionis vel contractus: ſed tota vis eſt in effectu, videlicet an novus acquiſitor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero poſſeſſore acquirit ſive rem ipſam, ſive jus prætenſum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, ſive etiam univerſa bona vel quæ habet in tali regione ubi ſunt cenſus vel feuda, ſatis eſt eſſe titulum idoneum ad acquiſitionem dominii vel conditionis uſucapiendi, & ſic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & reſpectu domini directi novus ſupervenit cenſuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in cenſu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus eſt. Si vero emit à non poſſeſſore & alio proprio nomine poſſidente, ſive venditio concepta ſit de corpore ipſius rei, ſive tantum de actione ad rem, ſive petitoria, ſive perſonali, ſive mixta, ſive reſcindente, ſive reſciſſoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam reſtitutionis in integrum vel de quacumque proſecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, ſed re avocata debebit.

21. Nec obſtat quod conſuetudo loquitur de venditione ipſius rei & objecta ſuprà *ead. gloſſ. num.* 6. quia res ſatis venditur, quando jure ad rem vendito per emptorem evincitur: nec debent verba conſuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infecti.* 1. *§. ſi is qui. verſ. aliquas de damno infect.* Joan. And. in *addit. ad* Speculat. *de Judæis & Sarrace. verſ. ad literam.* ſed qua mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penul. ad exhib.* nec cavillari. *l. 2. §. tractari ad Senatuſc. Tertull. glo. cap. unic. §. 1. verſi. ſi mora in fi. ne ſede vacan. in* 6. Sic in hac conſuetudine dictio *heritage* ſæpius quidem repetitur, ſed non ſit ad hunc finem, ut ſit neceſſe quod venditor exprimat ſe vendere rem ipſam cenſuariam, antequam locus ſit laudimiis: ſed ſit ad finem oſtendendi proprium caſum & ſubjectum laudimiorum eſſe, quando res cenſualis mutat manum & transfertur ſeu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid * ſi Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus ſuum ſecundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocat, an debeantur quatuor laudimia? Videtur quod ſic, quia ſunt quatuor diſtinctæ ſucceſſivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi niſi de ultimo, per quam immediatè res evincitur & poſſeſſorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermediæ venditiones & ceſſiones quovis titulo factæ, non ſunt in conſideratione reſpectu jurium dominicalium ex quo erat alius poſſeſſor, ex cujus perſona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec poſſunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus perſonis, nec poteſt dominus directus eſſe in poſſeſſionem contra duos in ſolidum, *ut ſupra eod. num.* 13.

* Plura laudimia utrum debeantur, ſi per plures perſonas ambulaverit venditio.

23. Quemadmodum ſi perdiderit ſuam quaſi poſſeſſionem, alio jus iſtud dominii directi poſſidente, vel poſſeſſore fundi poſſidente qualitatem alaudii, non poteſt pro eo tempore quo poſſeſſionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum ſunt, petere,

Digitized by Google

per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu. ult.* Et ſic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *qu.* 36. niſi de fraude conſtet, ut ſi penultimus cenſuarius qui caro pretio ceſſionem actionum obtinuit dum paratus eſſet & rem avocare poſſet, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis ceſſit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum ſolidum Pariſienſem in cenſu. Conſtito enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumſtantiis, dominus directus ex titulo præcedenti jura ſua obtinebit, non attento ultimo in fraudem ſui procurato vel interpoſito, ut in eadem perſona tetigi ſup. *ead. gl. num.* 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium cenſuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura ſua qui feudum avocat. Reſpondeo, Locus eſt omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta ceſſione. Aut enim habuit fundum in ſolutum, ſive extra jus ſive in judicio vel ſubhaſtationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita eſt. Aut aliquam ſummam pecuniæ dedit domino utili, & ſic ab eo emit, & idem, quia ſupponitur debitum agnitum & in partem pretii veniſſe, hoc eſt venditorem à veteri illo debito liberatum & inſuper aliquid accepiſſe, quare de utroque pretio quod non eſt niſi unicum, quia reliquum datum domino utili eſt ſupplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimium, & ſi dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum eſt *ſupra eodem gloſſ.* 127.

25. Quid ſi creditor non vendidit, ſed gratis jus ſuum ceſſit Titio? Dic idem: quia etiam quando ſibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, ſive plus ſive minus ei dederit, ſed quantum creditori debebatur, & quantam ſummam Titio ceſſit cui dare potuit & quantum ſuppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema ſunt pretium, & ſubſtantiam pretii fundi ſubintrant & conficiunt, non autem compenſationes intermediæ mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec propriè & immediatè illud quod per ceſſionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obſtat quod nuper in præcedenti quæſtione diximus, ſolam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem ſuperiores titulos: quia verum eſt quando aliorſum oriuntur quàm ex poſſeſſore qui evincitur, ſecus ſi ex facto ipſius poſſeſſoris oriantur, qui alienare vel hypothecare cœpit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter ſucceſſores vel cauſam habentes creditoris, vel ſubrogationes quæ in hac materia (niſi de fraude expreſſa appareat) ſunt de ſe impertinentes. Et eadem ratione ſi vaſſallus vel cenſuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem ſucceſſivè uſque ad octingenta, poſtea hæres vel ceſſionarius creditoris ſupplendo ducenta totum avocat, debentur jura de mille? quia omnes contractus facti cum poſſeſſore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta eſt alienatio, debent cumulari ad maſſam unius totalis pretii, quemadmodum eſt una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem ſi diverſis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel ſibi ceſſis rem ipſam avocat, quia omnes illæ ſummæ à facto poſſeſſoris vel ejus cui ſucceſſit procedentes, alienationem hanc cauſantes debent cumulari. Idem in ſimilibus.

27. Quinto quæro, de hac hypotheſi facti. Quidam * emit rem cenſuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat ſolvere pretium, vendit illam ipſam rem Caio, tanquam ad ſe de ſuo conqueſtu pertinentem, cui promittit vacuam tradere poſſeſſionem ſolvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, miſit in poſſeſſionem realem emptorem ſuum, qui ſtatim in eamdem poſſeſſionem miſit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod ſic: prima à primo emptore: ſecunda à ſecundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipſius rei, & non ſimplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvìs eadem hora vel etiam eodem inſtanti facta, ut uſuvenire poteſt ſi primus emptor conſtituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & viciſſim Caius alium procuratorem ad ſolvendum pretium ſuo venditori vel ejus procuratori ſufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & ſic ambo procuratores ſimul in rem præſentem cum primo venditore convenerunt, & eodem inſtanti confecerunt. Poterat etiam eſſe unus utriuſque procurator, ut noviſſimo anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto paulo ante medium Junii, dum per fideliſſimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum cauſa ſubſiſterem Dolæ: vocatus ab univerſitate & urbe, illuſtres duo viri procuratores illuſtriſſimorum Imperatoris & * Philippi Hiſpaniarum Regis ejus filii, qui ſexto pòſt menſe quorumdam ſuſpicione vel invidia, me magno civium & ſcholarium luctu expuſit, in conſeſſu generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, ſed privato illuſtriſſimi Caroli Quinti * reſignaverunt illum Comitatum, omne jus & poſſeſſionem abſolutè in favorem præfati Hiſpaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

*Laudimia unica debentur ſi in primo emptore emptio fuit inefficax.

*Philippus Hiſp. rex.

* Regnare imper.

28. Nec obſtat quod qui ſic accipit, ut ſtatim reddat, non videtur accipere. *l. qui ſic de ſolut.* quia verum eſt quando eidem confeſtim reſtituere debet, ſecus ſi alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jaſon in *l. frater à fratre. col.* 2. *de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. ſingularia. num.* 127. *cum ſeq.* quia hoc non eſt reſtituere, ſed oppoſitum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus eſt) facta ſecundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta ſecundo emptori, qui & dominium & poſſeſſionem accepit à ſuo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas diſtinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in perſona primi emptoris non fuit efficax, & ſic non fuit niſi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum ſi quocumque caſu fallente, aut ſine hærede moriente primo emptore ante ſolutionem pretii res vendatur ſecundo, ut ſuprà §. 33. *qu.* 3. non poteſt dominus petere laudimia niſi ſemel, ita quod non poteſt prætendere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum eſt ad ſecundam venditionem, ad quam ventum non eſſet ſi prima ſtetiſſet & effectum habuiſſet: & in iſtis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi ſuprà §. 33. *num.* 112.

*Solutio.

30. Sexto quæro, quid ſi res realiter erat tradita primo emptori qui nondum ſolverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum poſtea ex intervallo vendit ſecundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit niſi unica pretii nume-

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia



Digitized by Google

Interdum laudimia debentur ex unica pretii numeratione.

ratio: quia illa unica numeratio implicat unam tacitam & fictam, quia fingitur ſolutum ſecundo venditori & per illum primo, ut eſt ſimile in *l. licet* §. 1. *de jure dot. in l.* 3. §. *ult. de donat. inter virum & uxor.* Iſta tamen eſt fictio quæ non debet habere locum in ſtatutis nec in odioſis, & niſi adſit æquitas. Sed certè iſta fictio non concernit traditionem fundi quæ potiſſima eſt in conſideratione, ſed ſolam pretii mutationem quæ minus hic conſideratur: quare juxta ſententiam veterum Juriſconſultorum Salvii, Juliani & Julii Pauli in *l. ambiguis.* §. *quotiens. in l. non fine.* §. *quamvis. C. de bonis quæ liberis*, hanc ultimam deciſionem modificandam hoc æquitatis temperamento puto, ut procedat quando primus emptor voluntariè vel cauſa alicujus novi commodi vel novæ cauſæ ſupervontæ feſtinavit vendere, quanquam aliquo intervallo poſt plenam realem traditionem ſibi factam: ſecus ſi eodem inſtanti ſecundo emptori tradidit, ut in quæſtione præcedenti.

31. Item ſecus ſi ex aliquo non longo intervallo, ſed veteri ære alieno oppreſſus vel ob aliam antiquam cauſam quæ forſan latebat venditionis tempore, ita ut prima illa acquiſitio ſtatum vel morbum illum implicitum habebat, & ſtare non potuiſſet, ſed diſcedendum & novo ſumptu diſtrahendum fuiſſet, niſi promptè & opportunè inveniſſet quem loco ſui ſubrogaſſet, tunc enim juncta temporis brevitate & quod primus emptor non fuit nec poterat diu manere dominus, inſpecto illo etiam ab initio implicito rerum ſtatu, non eſt æquum dominum habere duo laudimia & afflictionem dare primo emptori afflicto: cùm etiam verè non adfuerint omnia requiſita ad duplicem ſeparatam venditionem, nec bis verificentur omnia verba conſuetudinis: ſed ſit unica tantùm numeratio pretii: nec hic ſit æquum, ſed nimis durum extendere & multiplicare laudimia ad cauſam fictæ numerationis & quæ erat impoſſibilis ipſi primo emptori. Et in ſumma colligitur ex præcedentibus quod non debentur laudimia niſi in caſum venditionis effectualis ipſius rei cenſualis vel acquiſitionis rei mediante pecunia, & de qualibet hujuſmodi acquiſitione efficaci & per ſe ſtante. Secus in venditione vel acquiſitione uſusfructus, uſus vel alterius juris in re, vel commoditatis, vel tranſactionis ad redimendum vexationem ceſſante ſimulatione. Et hoc niſi agatur de jure perpetuo ſucceſſivo, & juribus dominorum directorum notabiliter præjudicante, quia tunc dicendum ut not. infrà § 58.

32. Sed adverte quod ſupra *ea. gl. num.* 19. dixi de venditione uſusfructus & ſimilibus, ſanè intelligendum eſt quando hoc tantùm venditur, ſecus ſi venditor rem ipſam antè vel pòſt idem emptori vel interpoſitæ perſonæ vendiderit: quia tunc idem eſt ac ſi emptor ad quem totum mediante pretio pervenit, ſolidam rem per partes ſeu particulatim emiſſet: & ſic omnes emptiones in unam & omnia pretia in unum unius ſolidæ acquiſitionis confluunt, & totius debetur integrum laudimium: idem in feudis. Quiſquis igitur vendiderit retento uſufructu, vel retentis fructibus hujus anni, vel piſcatione ſtagni, vel ſectione ſylvæ, & poſtea jus retentum eidem emptori certo pretio cedit, hujus ceſſionis debetur quintum pretii vel laudimium. Idem ſi cedat alii qui in continenti emptori cedit, quia interpoſitio perſonæ præſumptionem fraudis auget. *l. pupillus* §. *ſed & ſi per interpoſitam. de auctorita. tuto. & curat.*

33. Sed quid ſi emptor venditori locavit fundum, poſteà quodam pretio accepto remittit jus conductionis? Reſpondeo, nondum eſt fraus. Conductio enim non eſt retentio partis rei, quia conducens reſpondet de fructibus ſolvendo mercedem quæ cum ſumptu & induſtria fructus compenſat. Ideo ad alias circumſtantias recurrendum eſt ſi quæ adſint: quum hoc non ſufficiat. Dico ergo ſic diſtinguendum eſſe: Aut res alioquin vænit juſto pretio, aut minus juſto. Primo caſu non eſt fraus, quia etiam dominus directus habet integrum quintum vel laudimium juſti integri pretii, & ſic deeſt materia fraudis. Faciunt not. ſupra *eo. glo.* 1. *num.* 109. Secundo vero caſu non videtur emptor locaſſe ſponte, ſed videtur venditor retinuiſſe jus conductionis donec quod juſto pretio deerat, ſuppleatur vel compenſetur medio dictæ conductionis, & ſic nova pecunia data ab emptore, debentur inde jura pro rata.

34. Hæc eſt enim juridica & realis & in hac materia principalis præſumptio à commenſuratione & proportione pretii, de quo per gl. (quam Bal. c. 3. dicit ſingularem) in *l.* 1. §. 1. *verb. agendo de ſuperfici.* Bal. Salic. in *l.* 1. *C. de jure emphyt.* Paul. Caſtro in *l.* 1. §. 1. *locati.* Anto. Burgos. *cap. ad noſtram de empt. & vend.* Anto. Corſ. in ſingulari. *verſic. contractus* 1. Philip. Deci. *conſ.* 500. *num.* 5. *ubi in annot. dixi.*

35. Hinc eſt quod ſi emptor ſolvat pretium conventum, & poſtea aliquid dat, ut traditionem habeat: ſi quidem ſolvit juſtum pretium valoris rei, nihil ultra quintum vel laudimium ejus debet de ſumma poſtea data, quam dediſſe præſumitur cauſa redimendæ litis, & non in fraudem domini directi. Idem ſi poſt emptionem dominii rei, emit nudam poſſeſſionem, quia ſi utrumque pretium non excedit valorem rei, de utroque debentur laudimia. Quòd ſi primum pretium æquabat valorem rei, ſatis eſt de illo ſolvere: reliquum verò videtur cauſa redimendæ vexationis datum: quare nihil inde debetur: nec dominus directus debet quæſtum facere de incommodo alterius, præſertim ſui vaſſalli vel cenſuarii quem potius fovere & in jure ſuo (ſuum percipiendo) conſervare debet. *c. de forma.* 22. *qu.* 5. *c. unico in fin. de forma fidelita. in uſib. feud.* ad hoc not. ſuprà *ead. gl.* 1. *num.* 109. & 124. Idem in ſimilibus.

## EPITOME GLOSS. IV. §. LXXVIII.

1. *Solus dominus cenſualis ſolet fundiarius dici.*
2. *Quid ſit* le ſeigneur tres-foncier.
3. *Cur vaſſalli vocantur domini: cenſuarii vero roturarii?*
4. *Proprietarius Gallis ultimum dominum vel utilem tantum ſignificat. Proprietas in jure malè communi errore ad directum dominium reſtringitur.*
5. *Nullus eſt textus in jure de dominio directo & utili.*
6. *Tamen in jure proprietas non obliquatur, ſicut nec utilis actio obliqua eſt.*
7. *Ubicumque in utroque jure ſit mentio proprietatis: non ſolùm in directo, ſed etiam in utili dominio verificatur.* 8.
9. *Idem in contractibus & teſtamentis.* 10.

11. *Intel-*

11. *Intellectus* l. 3. ſed ſi proprietatem de rebus eor. qui ſub tut. vel cur.
12. *Proprietas ſuperior, & inferior, ut & dominium.*
13. *Quale dominium quis habet in ſolo: tale in ſuperficie.*
14. *Emphyteutæ initio non erant domini utiles, ſicut nec perpetui.*
15. *Sed poſtquam facti perpetui, facti ſunt domini utiles, ſic & vaſſalli.* 18. *Novus intellectus & diſſoluta antinomia* l. poſſeſſores de fund. patrim. lib. 11. C. & l. 2. tit. ſeq.
16. *Liber feudorum non eſt de corpore juris.*
17. *Feuda initio erant temporaria & perſonalia.*
19. *Legatum proprietatis non eſt reſtringendum ad nudam.*
20. *Niſi ex adjunctis vel materia ſubjecta.*
21. *Quandoque ſimplici poſſeſſioni vel ſervituti, vel adminiſtrationi opponitur.* 22.
23. *Feuda ærea.*
24. *Declaratio conſuetudinis Bleſenſis, cenſuarii non poſſunt excipere de jure ſuperioris.*
25. *Ut vaſſalli, ita cenſuarii non poſſunt dividi niſi cum curia & loco dominanti.*
26. *Ut tamen ſemper maneat unitas curiæ niſi publica utilitas exigat multiplicari.* 27.
28. *Q.* 1. Cenſuarius *non poteſt dividere cenſum ſine conſenſu domini.*
29. *Nec emphyteuta.*
30. *In cenſu magis attenditur qualitas quàm quantitas.*
31. *Ubi conſuetudine loci dividitur cenſus, etiam mulctæ multiplicantur.* 32.
33. *Secuta diviſione reali non quamdiu ſtat res inter plures pro indiviſo.*
34. *Declaratur conſuetudo de Lorris. Verbum*, Videbitur, *ſtat pro arbitrio boni viri.*
35. *Dominus recipiens à poſſeſſore partis diviſæ cenſum pro parte ſua, cenſetur illum dividere.*
36. *Q.* 2. *Inter plures dominos directos non eſt locus juri accreſcendi.*
37. *Nec inter conjunctos conjunctione legali, ſed locus juri non decreſcendi.* 38.
39. *Q.* 3. *Impenſis domini directi fit æſtimatio, ut ſciatur quanta ſint ejus laudimia niſi de fraude contrahentium appareat.* 41.
40. *Modicus defectus non attenditur.*
42. *Conſuetudo Carnotenſis & Bleſenſis declarantur.*

## GLOSS. IV. IN VERBO

### *Seigneur cenſier ou foncier.*

1. ET ſic patet quod pro eodem accipiuntur, ut ſatis dictum eſt §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 3. & 6. 15. & 52. *gloſſ.* 2. 10. Et antonomaſticè & ſecundum communiorem & ſimplicem loquendi uſum appellatione domini fundiarii, ſolus dominus cenſualis intelligitur, & illi ſoli debentur hæc jura: & non poſſunt eſſe plures in ſolidum etiam ſubordinatè, quamvis aliud in dominis feudalibus, ut notatur ſupra §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 12. Sed benè poſſunt eſſe plures domini cenſuales ratione ejuſdem dominii directi ad eos pro partibus indiviſis pertinentis. Dominus ergo cenſualis ſemper eſt immediatus, dominus directus vero, proprio, nativo, dominicali & directo dominio. Quanquam ergo ſæpè contingat cenſuarium utile dumtaxat dominium, tertio concedere in reditum annuum & perpetuum, & ſic reſpectu dicti tertii quodammodo dici dominum directum, ſive dominum fundiarium ut ſuprà in *rub. num.* 19. *cum ſeq.* & §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 8. & propter reditum fundiarium in fundo retentum: tamen nullo modo eſt nec efficitur (quod Galli vocant) *ſeigneur direct, ſeigneurial, ou tres-foncier*, id eſt dominus directus dominicalis, ſeu preſsè fundiarius, ſeu, ut ita loquar, fundiariſſimus, ſicut nec ſit nec fieri poteſt dominus cenſualis; quia etiam ſi de facto concedat in cenſum vel ſuper cenſum, nihil agit: niſi quandoque ad ſui privationem, ut ſuprà §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 23.

2. Dominium ergo cenſuale in hoc regno, unicum eſt monadicum & ſingulare. Et quamvis Gallicè, *la ſeigneurie fonciere ou ſeigneur foncier* de hoc ſolo propriè dicatur ſuprà §. 73. *gloſſ. num.* 6. *cum ſeq.* tamen quando volunt magis præcisè ſignificare ſolum dominum propriè & ſtrictè directum, ad præciſam excluſionem eorum quibus aliud jus fundiarium debetur, utuntur ſuperlativo *Tres foncier*, quaſi maximè fundiarium dicant, & ad quem ſolum autumant *Appartenir le* tres-fons* hoc eſt immediatum & ultimum dominicale directum dominium: non ergo ſupremus vel ſuperior dominus feudi dicitur fundiarius nec Gallicè *ſeigneur tres-foncier*, quamquam reſpectu dominii ſui directi etiam mediati, verè ſit dominus feudarius dominicalis: ſed hæc appellatio domini preſsè fundiarii, & Gallicè *tres-foncier* ad immediatum & ultimum dominum directum redigi ſolet. *Tres-fons

3. Ultimus ergo demum vaſſallus dicitur ſtrictè fundiarius & *Tres-foncier*, in fundo in quo habet cenſum dominicalem, & nihilominus talis eſt in eo quod in domanio fundi ſui tenet, cùm tunc non ſit alius ſtrictè fundiarius; & hæc eſt ratio peculiaris cujuſdam

idiotiſmi Gallici, quo cenſuarii, etiam ampliſſimi latifundii non vocantur domini, ſed cenſuarii vel roturarii: tenentes autem in feudum etiam quid modicum, vocantur domini: non * ſolum reſpectu eorum quæ moventur à ſe feudaliter vel cenſualiter: ſed etiam reſpectu ejus quod in manu ſua ſeu domanio feudi ſui poſſident: Tum propter honorem fidelitatis & ſacramenti, & quod feuda nobilibus deſtinata ſunt, & ampliori honore gaudent. Hinc eſt etiam quod vaſſallus poteſt ſubinfeudare (niſi ubi conſuetudo loci vetat) vel in verum cenſum & dominicalem concedere: cenſuarius autem neutrum facere poteſt. Et quod dixi de vaſſallo, idem fortiùs de poſſidente jure allaudii, de quo ſuprà §. 68.

*Vaſſalli vocantur domini.

4. Cæterum idiotiſmo noſtro, dominus directus, etiam quem propriè & ſtrictè *Treſfoncier* vocamus, non dicitur proprietarius: ſed vox * Proprietarii, apud nos, non ſolum in locis quæ conſuetudine, ſed etiam quæ jure ſcripto reguntur, pro ultimo domino dumtaxat, ſive pro poſſidente jure dominii etiam utilis tantùm uſurpatur, ut dixi ſuprà §. 55. *gloſſ.* 2. *num.* 2. Quòd autem omnes in utroque jure ſcribentes aduſque reſtringunt verbum Proprietas, ad directum dominium dumtaxat, ut eos referendo dixi in *d. gloſſ.* 2. *col.* 1. & latè Paul. Jaſ. in *l. ſi domus in fin. in l. ſi tibi homo. in fin. de lega.* 1. inveteratus eſt error, quem in novis intellectibus latè confutavi. Proceſſit autem tum ex eo quod Doctores falſa etymi ſpecie decepti, putarunt quod proprietas dicatur quaſi propriè tua, cùm non ſit vox compoſita, ſed ſimplex & derivata à ſimplici proprio. Tum propter quoſdam textus qui ſunt in uſibus feudorum de quibus infrà *ead. gloſ. num.* 16. Tum eo quod ad paucas leges reſpexerunt & non ad univerſam juris panopliam, ex qua liquet

* De proprietario & proprietate.

5. Proprietatem non ſolùm pro directo, ſed etiam pro utili (ut vocant) dominio paſſim accipi. Fateor in jure nullum eſſe textum in quo dominium vocetur directum vel utile: ſed ſunt verba magiſtralia quæ non reprobo, ſed laudo, quia ſunt de mente juris, & ad methodicam doctrinam neceſſaria, non ſolùm in conſequentiam actionis directæ vel utilis, quæ frequens eſt in jure, ut de utraque textus elegans in *l. actio. de nego. geſt. in l. uxor marito. ad fi. de donat. inter vir. & uxor.* ſed etiam de per ſe, ut unico verbulo abſque tædioſa & moleſta periphraſi ſignificare poſſimus: quando de utili tantum & non de directo dominio loquimur. Quòd autem omnes & Legiſtæ & Canoniſtæ ubique, & ultra eos quos citavi ſuprà §. 55. *gloſſ.* 2. Paul. Jaſo. in *l. ſi domus. in fi. in l. ſi tibi homo. in fi. de leg.* 1. Jaſ. Franc. Ripa, Berengar. Fernand. *num.* 41. & omnes in *l. naturaliter §. nihil commune. de acqui. vel amitt. poſſ.* tenent verbum proprietas in jure nunquam obliquari, ſed ſemper pro directo dominio & non utili capi, falſum eſt, ut ex toto ferè juris Oceano liquet.

6. Non quòd in jure ſive civili ſive canonico obliquetur, quia nec dominium utile obliquum eſt, ſicut nec actio utilis obliqua eſt: recta enim datur & competit, non per obliquum, nec directa vocatur ad differentiam obliquæ, ut directa ſubſtitutio dicitur ad differentiam fideicommiſſoriæ, quæ verè obliqua eſt: ſed directa actio dicitur reſpectu ejus quæ ex formula primaria non competeret, ſicut directa mandati actio, *to. tit. ff. de procurator. & mandat.* dicitur ad differentiam contrariæ, quæ vi ipſa æquè directa eſt, ut nomen dignius remaneat ei quæ naturali ordine præcedit.

7. Ubicumque enim in utroque jure ſit mentio de proprietate, verificatur non ſolùm in domino directo, ſed etiam in utili, ſive tam in utili quàm in directa proprietate: etiam ſi lex dicat, plena proprietas, ut probat text. in *l. duobus in princ. quemadm. uſusfr. amit.* & idem de proprietario, ſive in judicialibus, ſive in contractibus, ſive in ultimis voluntatibus, ſive in pœnis. Ut verbi gratia, in judiciis quoties in jure dicitur interdictum aliquod cauſam proprietatis continere, *ut in l. 2. §. quedam (ubi de hoc dicitur) ff. de interdict.* tantùm abeſt ut ad directum dominium id verbum, Proprietas, reſtringatur: ut non minùs in utili, quam in directo dominio verificetur, utpote quum illa interdicta & omnia remedia ſequentia, non minus, imò magis & frequentiùs dominis utilibus, & emphyteutis, vel perpetuariis vel etiam ſimplici ſuperficiario, quam dominis directis competant.

8. Sic quoties in jure dicitur judicem ſuper proprietate datum, non ideo de poſſeſſione judicare poſſe, *l. ſi de proprietate. C. ſi à non competent. judic.* & judicium proprietatis & poſſeſſionis nihil habere commune, *l. naturaliter. §. nihil commune. de acquir. vel amittend. poſſeſſ.* non de directa tantum rei vendicatione vel dominio, ſed etiam de utili intelligitur, *l. Pariter. C. ſi de moment. poſſeſſ. fuerit appellatum*: ubi dicitur ſententiam latam in poſſeſſorio, non obſtante appellatione, exequendam ſine præjudicio proprietatis: intelligitur de omni proprietate vel dominio ſive directo, ſive utili pariformiter & indifferenter. Sic *l. proprietatis. C. de probat.* loquitur omnino, ſive de directo ſive de utili dominio probando agatur. Sic in *l. ſi quis conductionis. Cod. de locat. in leg. & an eandem, in fin. de exception. rei judic.* Idem in omnibus juribus judicialibus utriuſque juris, ut de jure canonico ſunt textus in *cap. ultim. de judiciis* & in rub. & per tot. de *cauſa poſſeſſ. & propriet.* ubi proprietas promiſcuè ſive pro directa, ſive utili indifferenter accipitu.

9. In materia verò contractuum non minùs trita ſunt exempla in jure, *ut in l. ſi ita ſtipulatus. §. Titius, de verb. oblig. in l. uſufructu. ſolut. matrim.* non ſolùm enim pleno jure dominus poteſt uſumfructum promittere, vendere, in dotem dare retenta proprietate, vel contra: ſed & dominus utilis, in quo omnia hujuſmodi jura de proprietate vel proprietario loquentia æquè verificantur.

10. Et pariter in omnibus legibus teſtamentariis, & de diſpoſitionibus ultimarum voluntatũ loquentibus, ut in *l. 1. §. in fin. l. 2. cum* §. ſeq. & per tot. de *uſufruct. accreſcen.* leges enim de legato proprietatis non minus conveniunt utili, quàm directo dominio, *l. ſi pure*, & per tot. *de uſu & uſufructu legato.* Idem de legibus pœnalibus *l. fœmine in fine, ibi, pleno proprietatis jure. C. de ſecundis nupt.* de utili enim neceſſariò intelligitur, quando alterius eſt directum dominium. Idem generaliter in omni alia materia juris.

11. Ut *l. 3. §. ſed ſi proprietatem de reb. cor. qui ſub tut. vel cur.* ubi gloſſ. & Doctores malè addunt, *ſecundum plenam*: quia qualemcumque proprietatem habeat minor viginti quinque annis, ſive directi, ſive pleni, ſive utilis dominii, ut emphyteuta vel ſuperficiarius, qui uſumfructum conſtituere poteſt: tamen ſi eſt minor vigintiquinque annis, prohibetur per dictum §. *ſed ſi proprietatem*. Verum eſt quòd gloſſ. & Doctores ibi intelligunt plenam in proprietate & uſufructu: ſed adhuc non debuit textus hoc modo reſtringi: quia minor habens nudam proprietatem non poteſt habenti uſumfructum temporalem, illum prorogare obſtante prohibitione ejuſdem textus.

12. Ergo ut reliqua propè modum infinita exempla prætercam, ſatis ſuperque liquet quòd vox Proprietas ex propria ſignificatione, & uſu & appellatione legum non reſtringitur ad directum dominium. Et malè pro ſuo errore citant Doctores *l. ſi procurator.* 1. *de acqui. re. do. l. proprietatis. C. de probat.* quia ubicumque lex dicit dominium & proprietas, vel dominium proprietatis, id expoſitivè vel intranſitivè intelligitur, ut & in *l. ſi tibi uſusfr. in l. ſi ſervus quibus mod. uſusfruct. amitt. in l. dominus proprietatis de uſufruct. & habita. in l. interdum in fi. de uſufruct. accreſc. in l. pen. in fin. ſi uſusfruct. peta.* Itaque verius eſt quod Bald. (ſenio ferè confectus) in

*procem.*

Digitized by Google

*proœmio feud. col. 7.* ſcripſit dominium directum proprietatem eſſe ſuperiorem: * dominium verò utile, proprietatem inferiorem. Imo paſſim in jure, proprietas ſimpliciter & abſolutè, ſupponit pro dominio ſimpliciter & abſolutè ſumpto, ut in *l. ſi procurat.* 1. *in princ. & in fin. l. cum in corpus, in fin. de acqui. re. dom. l. 1. §. interdum ibi, quod & in proprietate. de uſufruct. accreſc. l. minor. §. 1. de evictio. l. videamus. §. ſi poſſeſſ. de uſur. l. uxori uſusfruct. l. uxori uſumfructum Sticho. l. filios in fin. de uſu. & uſufruct. legat. l. uti frui. in princ. ſi uſusfr. peta. l. ſi non proprietatem. ibi dominio tuo. C. de his qui à non domino manumiſſ. lib. 7. l. locorum domini. de omni agro deſer. lib.* 11. *C.* & in multis ſimilibus textibus quos prætereo. Tantum abeſt ut reſtringi poſſit aut debeat ad directum dominium, cujus etiam reſtrictionis nullum exemplum eſt in jure, niſi fortè (hoc eſt prima facie) in *l. ſuperficiarias, de ſuperficiebus in l. ſi domus, in fin. de leg.* 1.

* Proprietas ſuperior & inferior

13. Sed dico primò quod textus in *d. l. ſuperficiarias*, non loquitur de domino utili vel directo tantùm, ſed de ſuperficiario qui nullum habet dominium ſoli: ſed tantùm jus in re, vel quandam ſervitutem, ut probat text. in *l. ſi tibi homo. in fin. de leg. 1. vel jus in fundo. ut l. 3. §. ſi jus de reb. eorum qui ſub tut. vel cur.* quamvis ſi eſt ad longum tempus dicatur habere quaſi uſumfructum & detur ei actio quaſi in rem ſive utilis in rem. *l. 1. §. qui ſuperficiem. in fin. §. quod autem de ſuperficiebus*, & ſic vox proprietas in *d. l. ſuperficiarias*, ſupponit pro pleno dominio ſive directo & utili ſimul: non autem pro directo tantum: quod etiam probo per alium textùm apertum in *l. obligationum ferè. §. placet in fin. de actio. & oblig.* ubi dicitur fieri non poſſe quin dominus directus & utilis ſoli, ſit etiàm dominus directus & utilis ſuperficiei: idque etiam jure naturali, ut vult Ludov. Roma. ſingul. de quo remitto ad ea quæ dicam infrà §. 81.

14. Secundò dico quod textus in *d. l. ſi dominus in fin.* intelligitur ſecundum primævam naturam emphyteuſis, quæ temporalis erat, ut dixi ſuprà *eodem tit. in rub. num. 29. cum ſeq.* unde antiquus dominus ſemper & jus & nomen domini ſolus retinebat, ut patet in *l. 1. 2. & 3. C. de jure emphyt. in §. adeo. inſtit. de locat.* emphyteutæ autem & ſimiles, non dicebantur habere partem vel dominium in ipſo fundo, ſed jus in fundo) ut inquit Ulpia.) qui idem author eſt *l. ſi domus in l. 3. §. ſi jus emphyteuticum de reb. eor. qui ſub tu. vel cur. ſunt*, vel ſervitutem in alieno ſolo, *l. ſi tibi homo in fin. de legat.* 1. Sed poſtea quam emphyteuſis concedi cœpit in perpetuum: tunc quamvis appellatio domini, concedenti & ſuis ſucceſſoribus ſecundum veterem & primordialem uſum crebriùs remanſerit: tamen etiam hujuſmodi perpetui * emphyteutæ cœperunt etiam de jure domini vocari, non ſtatim, ut patet in *l. 1. §. qui in perpetuum. ſi ager. vectig. vel emphyteut. petat.* ſed poſt ſæculum Conſtantini magni, ut ſunt textus in *l. fundi. ibi jure dominii, & in l. poſſeſſores, in fin. ibi cum fundorum ſunt domini. de fundis patrimon. lib. 11. C. in l. ſi quis. ibi quod apud eos dominium in perpetuũ de diver. prædiorum urbanorum & ruſticorum, lib. 11. C.*

* Emphyteutæ, perpetui, at non temporales, domini dicuntur.

15. Et hæc differentia inter jus emphyteuticum aut ſimile temporale, & inter jus perpetuum: ut primo caſu nullum includat dominium, ſecundo vero caſu implicet dominium. Diſertè probatur in *l. ult. §. ſanè*, quia ibi jure perpetuo dominum eum vult vocari. & *§. ſanè ſi quis. C. de loca. præd. civili. lib.* 11. & per text. in *Auth. de non alienan. aut permut. reb. Eccl. §. alienationis, coll. 2. conſtitut. 7.* ubi emphyteuſis perpetua (non autem temporalis) alienatio dominii reputatur. Et per hanc differentiam* diſſolvitur Antinomia quam nullus adhuc ſolvere potuit inter *l. poſſeſſores in fin. de fund. patr. lib. 11. & l. libertates, de mancip. & colo. lib. 11. C.* quia rejectis omnibus conciliationibus gloſſ. & Doctorum quæ non valent, dicendum quòd dicta *l. poſſeſſores* loquitur in perpetuis emphyteutis: ſed *d. l. libertates*, in temporariis, qui propterea non ſunt domini nec utiles quidem. Ideo non poſſunt nec uni quidem aſcriptitio vel cenſito libertatem dare, prout perpetuarius poteſt *d. l. poſſeſſores*, quæ debet intelligi, non quòd abſorbeat vel evacuet omnia mancipia, vel omnes hujuſmodi colonos adſcriptitios fundi, quod de jure prohibitum eſt, adeò ut nec pleno jure dominus hoc facere poſſit, *l. quemadmodum de agric. & cenſit. lib.* 11. *C.* & ſic multò minùs dominus utilis tantum. Cæterum dictam *l. libertatis*, ad ſimplicem colonum reſtringere, ut vulgo gloſſ. & Doctor. nôn ſolum eſt contra text. ſed & contra omnes regulas juris quæ in uſufructuario & ſimplici emphyteuta hoc prohibent *l.* * *hactenus, in fin. cum l. ſeq. uſufructuarius novum* & per tot. *de uſufruct. l. 3. C. de jure emphyteut.*

* Antinomia diſſoluta.

* Eſt l. uſufructu legato §. hactenus ff de uſufructu.

16. Hoc autem dominium quod jura noviſſima C. tribuunt hujuſmodi perpetuariis, intelligitur de dominio inferiori, quod gloſſ. & Doctores apertè & congruè vocant, utile: ad differentiam ſuperioris, quod etiam aptè dicitur dominiũ directum, ut nuper, *num. 5. dixi.* Sed tam utrumque, quàm alterutrumque in jure ſub nomine proprietatis intelligitur, *ut ſuprà num. 7. cum ſeq.* Et nullus textus eſt in toto jure, qui dicat proprietatem ad differentiam utilis dominii. Fateor quoſdam eſſe text. *in uſibus feud.* ubi proprietas * pro directo dominio tantum ad differentiam utilis ponitur, ut ſi de feud. defunct. conten. ſit inter dom. & agnatos. §. *domino.* & in rub. & in text. qualiter *dom. à proprieta. feudi. priva. in uſibus feud.* Sed dico primò quod illi textus * non ſunt jus ſcriptum ſed privata recitatio quarumdam conſuetudinum localium Inſubriæ circa feuda: tantum abeſt ut ſint de corpore juris, ut nimis pudendo errore & ignoratione hiſtoriæ catervatim putarunt, in queis, etiam Bart. qui vocat 10. *collationem in l. ſi quis vi. §. differentia. num. 4. de acquirend. vel amittend. poſſeſſione*, quem inveteratum errorem late confutavi *ſupra tit. 1. in rub. num. 15. & 46.* ubi docui eas conſuetudines feudales à * Francis ortas, etiam in Italiam poſt obitum Juſtiniani magni dimanaſſe.

*Proprietas pro directo dominio ſumitur in libris feudorum.

* Lib 22. feudorum quam authoritatem habeant.

* Origo & propago feudorum à Francis

17. Secundo dico quod initio dictarum conſuetudinum feudalium, feuda in ſui primæva origine, temporaria, imo etiam perſonalia erant: nec aliquod jus dominii etiam utilis in vaſſallum transferebatur, ſed uſusfructus dumtaxat, qui morte recipientis finiebatur, nec ad hæredes etiam filios maſculos tranſibat, niſi in inveſtitura dictum eſſet, ut eſt textus in *cap. unic. in fin. in quibus cauſis feud. amitt. in uſibus feud.* Poſtea verò ſenſim receptum fuit, ut ad filios & nepotes ex eis tantum extenderetur: deinde ad deſcendentes maſculos uſque ad quartum, poſtmodum aduſque ſeptimum gradum: & noviſſimo jure & uſu in infinitum, ut ſunt textus aperti in *cap. 1. §. hoc autem notandum, in cap. 1. §. 1. de ſucceſſio. feud. in uſib. feud.* Unde merito vox proprietas nullomodo poterat initio competere vaſſallis, qui nullomodo erant domini.

18. Quanquam autem ſucceſſu temporis facti ſint perpetuarii, & ſic domini utiles, ut in ſimili ſuprà *num.* 15. tamen vetus appellatio diu (ſed extra Galliam noſtram Ciſalpinam) remanſit, etiam tempore conſcriptionis dictorum uſuum feudalium in Inſubria ante trecentos annos factæ, ut proprietas ſoli domino directo, non autem vaſſallo competere diceretur. Et hujus hiſtoriæ ignoratio gloſſ. & Doctor. anſam aduſque præbuit putandi proprietatem in jure dici pro directo dominio ad differentiam utilis: quod falſum eſſe convicimus. Imo etiam in dictis uſibus feudorum non minùs frequenter ponitur quandoque ad differentiam poſſeſſionis, ut in *cap. 1. in fin. de inveſt. de re alien. facta*, quandoque ad differentiam uſusfructus, *ut cap. 1. ad fin. in quib. cau. feud. amitt.* hodie verò vaſſalli non ſolum domini utiles vocantur: ſed etiam proprietarii, ſi tamen alium dominium utilem ſub ſe non habeant.



Digitized by Google

ſionis fructuum, commoditatis & perceptionis ſuæ cujuſque partis fructuum indiviſæ, ut in *l. Lucius. ff. fam. hercis.*

27. Sed etiam realiter dividendo rem, ut fundum, videlicet reſpectu domanii dumtaxat, in fundos ſeparatos per regiones vel portiones, cuique jure dominii pro parte diviſa aſſignatas, diſtributis etiam inter ſe pro rata fructibus & obventionibus feudorum & cenſuum dum tamen non fiat diviſio realis nec multiplicatio in quantum res ipſa unus eſt locus dominans: ſed remaneat unitas ejuſdem fidei, eadem curia, & locus dominans, & idem ſtatus rei reſpectu vaſſallorum & cenſuariorum, ſicut erat penes unum dominum, vel penes plures dominos pro indiviſo, quemadmodum ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. quæſt. 5. num. 29.* dictum eſt plures dominos utiles ejuſdem feudi, poſſe inter ſe feudum dividere, non ut feudum, ſed ut fundum, remanente eadem forma, titulo & denominatione unius ejuſdem feudi, quamvis in plures fundos vel regiones tanquam partes integrales diſtinctis: quemadmodum etiam diximus ſuprà §. 10. *quæſt. 16. in fin.* juriſdictionem poſſe dividi ſimplici diviſione juris pro indiviſo, & ſimiliter reditus illius & proventus quoquomodo dividi & diſtribui: ſed juriſdictio in ſe non poteſt à ſubdito, cui fortè infeudata eſt, vel hæredibus ejus dividi, nec ſecari, nec multiplicari: niſi tamen expreſſo conſenſu ſuperioris vel tacito, longiſſimo uſu confirmato. Ita enim in multis locis ſenſim contigit feuda ipſa & juriſdictiones multiplicari: Sed ab initio ſuperiores & etiam ſubditi prohibere poſſunt & debent, niſi publica loci utilitas aliud exigat.

28. Nunc quæritur primò ſi fundus cenſualis perveniat ad plures, utrum poſſint inter ſe ſine domini conſenſu* dividere? Et non quæritur de diviſione rei ut eſt fundus, manente uniformi obligatione & præſtatione cenſus, de quo non dubitatur poſſe, ſed de ipſa diviſione obligationis & præſtationis cenſus? Et breviter & ſimpliciter loquendo dicendum non poſſe hanc diviſionem ſine conſenſu domini directi fieri, ſicut nec diviſio feudalitatis & tituli feudi fieri poteſt à pluribus vaſallis ejuſdem feudi, & ſicut è converſo dominus ipſe directus non poteſt ipſam ſuperioritatem ſecare nec dividere, aut multiplicare, nec facere quod vaſſalli aut cenſuarii teneantur pluribus dominis tanquam pluribus, hoc eſt per plures vices fidelitatem vel cenſum præſtare, ſed omnibus ſemel & ſimul tanquam uni, vel uni vice omnium recipienti, ut ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. col. ultim.* Itaque quantumcumque cenſuarii (& idem de vaſſallis data paritate terminorum) inter ſe per regiones fundum diviſerint, tamen omnes ad unam cenſus in inveſtitura contenti ſolutionem tenentur, ſub pœna mulctæ conſuetæ; nec poſſunt (in præjudicium domini, ſed bene quantum ad habendum recurſum inter ſe, juxta notata in *l. debitorum. C. de pact.*) paciſci quòd unus pro rata portionis ſuæ tantum teneatur & exigi poſſit à domino.

* Dividere feudum cenſualem utrum poſſint plures cenſuarii, ſine conſenſu domini.

29. Quemadmodum inter plures hæredes unius emphyteutæ non valet illa conventio in præjudicium domini, nec particularis ſolutio aliquorum, impedit pœnam commiſſi totius rei, ut eſt gloſſ. notabilis in *l. communi dividundo in gloſſ. magna. ff. com. divid.* quam ſequitur Oldrad. in q. 29. Joan. Andr. in addit. ad Specul. *tit. de locat. §. nunc aliqua. verſic. 71.* Bald. *in d. l. communi dividundo.* Bald. in *l. ſi neceſſarias. §. ſi unus. ff. de pign. act.* Verum eſt quod præſtatio cenſus inſpecta quantitate ſolvenda, eſt de genere onerum quæ non multiplicantur, ſed dividuntur pro rata portionis cujuſque, ut not. ſuprà §. 2. *gloſſ. 4. quæſt. 6.*

30. Sed hujuſmodi diviſionem reſpectu domini duo impediunt: Primo quod in cenſu magis conſideratur qualitas ipſa, honos & recognitio domini directi & acceptæ ab eo primæ inveſtituræ, quæ una eſt, quàm quantitas, ut not. Bald. in *l. ædem, collat. 1. C. de loca.* Et ſic ex quo ratione ejuſdem conceſſionis & inveſtituræ ſit præſtatio, non tenetur dominus particularem ſolutionem recipere: ſaltem cogere poteſt ad ſolvendum ſub denominatione ejuſdem obligationis & cenſus, & omnes poſſeſſores ejuſdem rei cenſualis (hoc eſt ad unum cenſum ab initio, ſive uni ſive etiam pluribus, ſed ſub denominatione ejuſdem inveſtituræ & unius cenſus conceſſæ) ad unam profeſſionem & recognitionem ſub nomine unius cenſus compellere, ita quòd ſinguli poſſeſſores, ſive pro diviſo ſive pro indiviſo poſſideant, tenebuntur ad ſolutionem totius in ſolidum ſalvo pro contributione recurſu mutuo, cùm ſit unum onus reale & annuum, juxta notab. infrà §. 70. Et ſic habes quod cenſus ejuſdem rei & conceſſionis mero jure non dividitur per ſe inter plures hæredes vel poſſeſſores rei cenſuariæ, tam reſpectu perſonalis obligationis in ſolidum à conſuetudine datæ, quam reſpectu hypothecæ: ſed nec etiam expreſſo pacto aut diviſione cenſuariorum vel poſſeſſorum dividi poteſt.

31. Fallit primo in quibus locis conſuetudine uſurpatum & comprobatum, eſt* cenſum poſſe dividi inter plures hæredes vel poſſeſſores aut detentores pro rata portionis cujuſque, ut conſuetudine Bleſenſ. §. 129. Aurelianenſi 129. in quibus (& idem in aliis conſuetudinibus quæ in ſimilibus terminis loquuntur) intelligendum eſt diviſionem fieri non ipſo jure, ſicut ex lege xij. tabularum inter plures hæredes fit diviſio obligationis pro portionibus hæreditariis *l. ea quæ. C. familiæ hercisc.* ſed demum facta reali diviſione prædii cenſuarii inter hæredes vel poſſeſſores, quæ in terminis dictarum & ſimilium conſuetudinum poteſt fieri, etiam non vocato, vel invito domino cenſuali, nedum reſpectu obligationis perſonalis & recognitionis, ſed etiam reſpectu hypothecæ, ita quòd portio diviſa unius non eſt ampliùs hypothecata, nec prehendi poteſt pro cenſu vel reliquis concernentibus diviſas portiones aliorum.

* De diviſione cenſus inter plures hæredes.

32. Multiplicantur etiam hoc caſu mulctæ cenſus ſua die non ſoluti: ita quòd quiſque poſſeſſor portionis diviſæ integram mulctam debebit, ſi in ſolutione defecerit: jam enim plures & ſeparati cenſus cenſentur. Secus quandiu cenſus non eſt diviſus: quia tunc non eſt niſi una mulcta pro toto cenſu non ſoluto, quamvis plures ſint rei cenſuariæ poſſeſſores *per not.* infra §. 61. Amplio, ut nedum ſemel poſſit cenſus dividi, ſed etiam pluries, ſi fortè cenſus iterum unitus fuerit, puta omnibus portionibus ab uno acquiſitis, & in unum cenſum ejuſdem rei à domino recognitis: rurſus enim dividi poterit ſive alienatione, ſive ſucceſſione, re ad plures perventa. Imò etiam ſingulæ portiones & rurſus ſubdividi poſſunt, quòd ſanè intelligendum, dummodò partes ſubdiviſæ formam fundi uſui & prehenſioni idonei retineant: alioquin non tam eſſet diviſio in prædia, quàm ſectio in fruſtula & abuſus rei, quem dominus directus juſtè impedire poteſt, quando videlicet hoc attentaretur reſpectu poſſeſſionis & proprietatis quæ conſequenter efficeretur inutilis, ſecus ſi cauſa culturæ aut commodioris cujuſdam uſus, quia tunc nulla eſt diviſio.

33. Cæterum quandiu prædium cenſuale remanet inter plures commune pro indiviſo, non puto fieri ullam diviſionem cenſus, etiam in terminis dictarum conſuetudinum *ſupra num. 11.* nec reſpectu obligationis perſonalis dativæ à conſuetudine, nec reſpectu hypothecæ, nec reſpectu exactionis & prehenſionis aut recognitionis. Quædam autem conſuetudines expreſſim dicunt cenſum non poſſe dividi ſine conſenſu & approbatione domini, ut Pictavienſis §. 84. Borbonienſis §. 409. Engoliſmenſis §. 22. ſed etiam ſi conſuetudo non prohibeat, ſatis eſt quòd non permittat, per prædicta.

34. Sed quid dicemus de conſuetudine de Lorris. *eodem tit.* §. 36. videtur enim illic nugatoria propter illa verba poſt medium *d. §. Si bon luy ſemble?* Reſpon-

tus non debet imputari, *l. quamvis* & ibi Bald. *de conditio. & demonſt.* Bald. *l. pro hæreditariis, col. 2. C. de hæredi. actio.* Sufficiet igitur quòd dominus pro rata æſtimationis jura integra percipiat, non autem recuperabit impenſas tanquam factas à nimium delicato & nimium oneroſo, *l. ſi ſervos de pign. act.* & multò minùs in feudo poterit retrò fructus lucrari ex prehenſione præcedenti, tanquam virtus ejus non fuerit impedita per oblationem ſummæ non integræ, quia in ſumma oblata non eſt defectus niſi in uno nummo vel modico, & erat quæſtio de re intricata & non liquida: quare modicus defectus non attenditur, & qui parum tranſgreditur non vituperatur, inquit Bald. & Imol. in *d. l. quamvis.* Si verò valor inventus notabiliter excedat oblationem, quæ nimium defectiva appareat, ſolvet offerens jura integra pro modo æſtimationis, ejuſque impenſas tanquam culpabilis domino refundêt, imo & in feudo prehenſo refundet fructus interim domino acquiſitos, non obſtante oblatione notabiliter defectiva.

41. Plus dico quod dominus directus poteſt cogere præfatum emptorem vel venditorem ad offerendum certam ſummam ſub præfato expenſarum periculo, niſi malit debitor priùs impenſis ſuis æſtimare & liquidare quid offerat, quod infra certum moderatumque tempus à judice præfigendum facere tenebitur. Et invenio quod ita in effectu diſponit conſuetudo Borbonienſis §. 396. quod generaliter propter æquitatem & rationem quæ loco non clauditur, obſervandum eſt: nec eſt omittendum præfatam æſtimationem faciendam vocatis his quorum intereſt eorumve conſenſu, per regulam *l. de unoquoque, de re jud. & rub. C. res inter alios acta, adde infra* §. 58. *num.* 51.

42. Hinc etiam declarantur conſuetudo Carnotenſis §. 51. & Bleſenſis §. 119. & ſimiles, quæ volunt etiam de vera & pura permutatione fundorum cenſualium laudimia deberi ad unciam æſtimationis rei quando à diverſis dominis moventur. Tunc enim ea æſtimatio fieri debet impenſis dominorum directorum tantùm, non communibus: quia nullomodo ſunt communes nec ſocii, ſeu diſparati, nec ſingulorum. Si enim alter dominorum non petit laudimia, nullum ſumptum faciet & ea cenſuarius lucrabitur, ſed is qui de fundo à ſe movente petet laudimia, debebit ſumptu ſuo facere ejus æſtimationem. Sed nonne dominus directus offerre poteſt ſe contentum eſſe certa ſumma quam petit, niſi reus fundum minoris valere probare velit periculo ejus qui in culpa invenietur, ut ſuprà *eadem gloſſ. num.* 35. Vel cogere cenſuarium ad certam ſummam offerendum, vel exprimendum certum valorem periculo expenſarum malè æſtimantis vel impugnantis, ut nuper num. 18. diximus? Breviter reſpondeo, non, ſed locum eſſe regulæ, quod actor priùs exploratus & certus venire debet: non autem petere ſe à reo inſtrui *l. qui in alterius in fin. de reg. jur. l. 1. C. de eden.* Non obſtat prior caſus, *num.* 16. quia ibi reis qui favorabiliores ſunt, hoc conceditur, non actori. Non obſtât poſterior caſus, *numer.* 18. quia ibi reus fuerat in culpa plures fundos cumulando confusè, ſed hîc non fuit in culpa; & ſic locus dictæ regulæ.

## EPITOME GLOSS. V. §. LXXVIII.

*1. Q. 1. Etiamſi pretium ſit in auro vel argento: tamen laudimia ſolvi poſſunt in moneta vulgari.*

*2. Q. 2. Remiſſio partis pretii non minuit laudimia, niſi fiat quia nimio venditum. Idem de augmento pretii ex intervallo.*

*3. Dominus probans plus ſolutum quàm conventum, habet fundatam intentionem in pluribus.*

*4. Q. 3. Sumptus etiam ſolvendi per emptorem non augent laudimia.*

*5. Q. 4. Licet onera ſint pars contractus, tamen non ſtatim ſunt pars pretii.*

*6. Niſi notabilem æſtimationem pecuniæ recipiant. 7.*

*8. Q. 5. De mente cum onere ſolvendi debita venditoris.*

*9. Si ſunt certa & pura, debentur pro his laudimia.*

*10. Idem ſi incerta vel non liquida. 11. ſed non ultra valorem rei.*

*12. Idem de conceſſione ad onus exonerandi ab omnibus oneribus & debitis niſi quatenus conſtat eſſe inter immobilia. 13.*

*14. Eligenda via utrique partium commodior & minùs oneroſa. 15.*

*16. Quando incerta eſt quantitas laudimiorum, dominus fundatam habet intentionem uſque ad unciam valoris rei pro qua debentur.*

*17. Æſtimatio rei communibus impenſis fiet.*

*18. Emens juſto pretio & alia inſuper onera ſuſcipiens, nulla debet laudimia pro rata onerum.*

*19. Renunciatio evictionis non auget pretium.*

*20. Emens juſto pretio & alia onera ſuſcipiens, non cenſetur pluris emere, ſed onera donare.*



Digitized by Google

## GLOSS. V. IN VERBO

### *Les ventes.*

QUID ſint, latè dictum eſt ſuprà §. 76.

* Laudimia in qua moneta ſolvenda ſint.

1. Quid ſi prædium væniit mille ducentis aureis, an emptor ſolvere poſſit laudimia in * moneta communi ad valorem auri? Prima facie videtur quòd dominus non tenetur laudimia recipere in alia & viliori moneta quam ſit pretium conventum, & quàm emptor venditori ſolvere poſſit: quoniam etiam qualitas monetæ conventæ eſt pars pretii, & ſicut laudimia limitantur ad certam quotam pretii, ſuprà §. 76. ita & ad eamdem qualitatem cenſentur limitari. Et ſicut attenditur quantitas conventa & non volenti ſoluta: ita qualitas pretii conventi, non autem etiam gratioſè ſoluti vel remiſſi. Contrarium * puto, tum quia conſuetudo ſuprà §. 76. ubi laudimia taxat, non reſpicit ad qualitatem monetæ, ſed ſolùm ad quantitatem ſub contemplatione & ratione librarum vulgarium, ergo debet inſpici quot libras conficiat moneta conventa qualiſcumque ſit: & pro rata ſingularum librarum ſufficiet viginti denarios Turonenſes ſolvere: Tum dominus directus in hoc eſſet nimium oneroſus, & ſic non audiendus, *l. ſervos, in fin. de pig. actio. l. ſi bene.* (ubi etiam de fiſcalibus juribus) *de uſur.* Tum talis eſt communis obſervantia, quæ conſuetudinem interpretatur. *l. ſi de interpretatione, de legibus.* Confirmo concludenti argumento ab oppoſitis: quia ſi prædium væniit dolio vini, modio frumenti, avenæ & hordei, & tot menſuris nucum & olei, vel pro equo & bove, non tenetur dominus pro laudimiis recipere duodecimam vini, frumenti, avenæ, hordei, nucum & olei, vel equi & bovis: hoc enim eſſet ſæpè inutile vel impoſſibile & ſemper ridiculum: poteſt ergo cogere emptorem ad ſibi ſolvendum in pecunia duodecimam æſtimationis rerum vice pretii datarum: ergo caſu converſo eam lem legem pati debet, ut quamvis pretium conventum ſit moneta aurea vel argentea, tamen ſufficiat emptori ſolvere æſtimationem unciæ in vulgari moneta.

* Solutio.

* Laudimia utrum ad rationē conventi pretii ſint ſolvenda, an vero ad rationem tantum ſoluti.

2. Secundo quæro quid ſi emptor emit pro mille, ſed * non ſolvit niſi ſexcentum & liberatus fuit? Reſpondeo, nihilominus tenetur ſolvere laudimia ad rationem conventi, non autem ſoluti pretii: & hoc niſi conſtaret rem non valere circiter ultra ſexcentum, & quod remiſſio reſidui pretii conventi facta eſt ex cauſa hac juſta, & per modum reformationis contractus, quæ etiam ex intervallo re non ſecuta fieri poteſt, dummodo non ſimulatè, ſed ex juſta cauſa, licet in conſequentiam redundet in præjudicium domini, quemadmodum è diverſo, ſi eo quod res plus valebat reformatum fuerit pretium in augendo, nedum ſi per modum reformationis totius contractus, ſed etiam ſi per modum ſimplicis ſupplementi, vel ex *l. 2. C. de reſcind. vend.* vel etiam citra compulſionem dictæ legis quia non erat læſio ultra dimidiam ſecundum veram proportionem quam dedi *in tract. de commercio. & uſur. quæſt.* 14. ſed ſi voluntariè bonam fidem agnoſcendo ſuppleverit emptor juſtum pretium, debent ſolvi laudimia nedum de pretio convento, ſed etiam de augmento vel ſupplemento, per notata ſuprà §. 33. *quæſt.* 9. & contra de pretio bona fide diminuto tantùm, niſi hæc fiant donandi cauſa.

3. Sed quid ſi appareat pretium conventum ſexcentum: ſed dominus probat verè ſoluta mille, & non apparet de cauſa augmenti? Reſpondeo, in dubio puto fundatam eſſe intentionem domini ad ratam pretii verè ſoluti, & ex eo quod brevi ſubſecutum eſt videri præmeditatum & plus actum, licet minus ſcriptum, per notab. ſuprà §. 20. *gloſſ.* 8. *quæſt.* 3. & quia nemo præſumitur jactare ſuum, *l. cum de indebito. ff. de probat.* Secus ſi eſſent fortiores præſumptiones pro donatione, puta quòd res non valeret ultra pretium conventum, & venditor erat plurimum meritus vel dilectus ab emptore, qui etiam allegaret ſe plus ſolviſſe animo donandi, alioquin niſi allegaret, cùm præſumptio ſumatur ex ejus facto, non ſuppleretur nec præſumeretur. *l. ſi adulterum cum inceſtis. §. idem Pollioni* & ibi Bart. *ff. de adult.* per Bart. & omnes in *l. cùm quid. ff. ſi cert. pet.*

4. Quæro tertio ſi plures ſumptus facti ſint pro expeditione venditionis, utrum ſaltem quatenus concernunt emptorem cenſeantur diminuere vel potius augere pretium ad effectum laudimiorum? Reſpondeo, non, ut in ſimili diximus ſuprà §. 33. *quæſt.* 1. quia ad certam limitatam quotam pretii conventi referuntur, unde non eſt habenda ratio ſumptuum. Amplio, ut ſi ex pacto debeat emptor ſubire omnes hos ſumptus, non ſint augenda laudimia, ſicut ſi ex pacto ſubiri debeant à venditore, non ſint minuenda, per notata ſuprà *eodem gloſſ. 2. in princ.*

* Onus rei impoſitum vel remiſſum in vendendo quēadmodum conſideretur in laudimiis.

5. Quarto quæro, quid ſi quis emat pro certo pretio, & ad certum aliud * onus, vel è diverſo ſi venditor certo onere in favorem emptoris gravatus ſit? Breviter dico quòd ſi illa onera ſint valde modica, vel affectionem concernant, & non pretii notabile augmentum vel decrementum, tanquam impertinentia non ſunt in conſideratione, quamvis enim non poſſit negari quin ſint pars contractus cui inſunt *l. juriſgentium §. adeo. ff. de pact. l. lect. ff. ſi cert. per.* tamen ſatis eſt quòd non recipiant conſiderabilem æſtimationem pecuniæ, & ſic propriè non ſint pars pretii, ut ſi alter in favorem alterius ratificaverit certum præcedentem contractum qui alias erat de ſe ſatis firmus, ita quòd non transfertur jus de novo, ſed occaſio litigandi reſcinditur, vel ſi promiſerit præferre in venditionibus reliqui patrimonii pro ſimili pretio, ſi libuerit vendere, vel favorem principis, amicitiam aut pacem cum certa perſona ab altero fortè offenſa, ei promereri aut aliquid aliud id genus.

6. Secus ſi ſint onera commodum pecuniarium reſpicientia, vel quæ pecunia notabiliter æſtimari poſſint & ſoleant, ut ſi alter alteri promittat conſtituere vel remittere ſervitutem prædii, vel in prædio vicino, aut ire Romam, aut negotium aliud gerere ex quo notabile ſalarium deberetur. Hæc enim cùm ſaltem per æſtimationem recipere poſſint functionem cum pretio; ſi præſtanda ſint ab emptore, vel ſi præſtantur à venditore, partem rei faciunt ad quam pretium pro rata referatur, *l. fundi partem de contrab. empt. & vend.* & æſtimanda ſunt, hinc videlicet in præſtandis ab emptore adaugenda: illinc videlicet in præſtandis à venditore ad minuenda laudimia pro rata æſtimationis onerum. Et idem dicendum eſt in feudis quantum ad quintum denarium pretii, & hoc demum caſu rectè quadrat quod diximus ſuprà §. 33. *in princ. & in gloſſ. præced. in princip.* quòd hujuſmodi pacta & onera ſunt pars vel rei vel pretii reſpectivè.

* Diſtinctio.

7. Utque plenius breviter habeas, * diſtingue: Aut res venditur vel quoquo titulo transfertur ad præexiſtens aliquod onus, puta ſervitutis, aut alterius juris tertio ſuper eadem re competentis. Et tunc iſtud onus nullomodo eſt pars incluſa rei quæ transfertur, ſive in quantum transfertur & in diſpoſitionem deducitur, imo eſt potius pars excluſa, quæ à tranſlatione & diſpoſitione rei excipitur & reſervatur, & ſic de his oneribus in hac materia non eſt curandum. Fallit quando res venditur ad onus certi reditus ad rationem duodecim pro uno redimibilis, creditori vendentis vel permutantis debiti, vel etiam debiti per

alium

Digitized by Google

alium, quem vendens vel permutans tenetur exonerare, vel cui hoc donatum vult, quia tunc actum cenſetur quòd acquirens teneatur luere vel ſolvere ad liberationem venditoris, & ſic recidit iſtud onus in ſpeciem ſequentem per not. infrà §. 59. At verò res transfertur ad onus ab alterutro alteri, vel in alterutrius commodum cuivis præſtandum, & tunc verè eſt pars rei vel pretii, aut compenſationis reſpectivè pro qualitate oneris ad augenda vel minuenda laudimia, & ex parte venditoris (ſi quidem ab illo præſtandum ſit) ſemper minuit laudimia. Tunc enim non debentur de toto pretio convento, quia pretium conventum hoc caſu non eſt pretium ſolius rei feudalis vel cenſuariæ, ſed etiam dicti oneris, & ſic pro rata: ex parte autem emptoris ita demum auget ſi conſiſtat in pecunia vel ex promiſcuo uſu recipiat cum ea functionem, prout de mobilibus dictum eſt *suprà eodem gloſſ.* 1. *num.* 8. *cum ſeq.* Secus ſi conſiſtat in re vel jure immobili: quia tunc nec auget nec minuit, ſed de reſiduo pretio dumtaxat debentur. Reliqua hujus effuſiſſimæ laudimiorum materiæ explicata ſunt ſuprà §. 33. *quæſt.* 3. & in præcedentibus: non repeto.

*Hypotheſis.

8. Juxta prædicta quinto in ſpecie quæro de * quæſtione de qua cum hæc excuderentur conſultus fui. Vir & uxor domum emerant, illa præmoritur relictis extraneis hæredibus, à quibus ſuperſtes partem eorum dictæ domus emit certo pretio, & ad onus exonerandi eos à debitis defunctæ, ſive à dimidia parte debitorum præteritæ communionis inter ſuperſtitem & defunctam, an debeat laudimia? Varia fuere reſponſa: re ad me delata, reſpondi deberi, ſed ita, ut in totum unciam communis valoris dictæ medietatis domus tempore contractus inſpecto non excederent. Utque plene habeas quia latè patet, notandum quod ſi ſuperſtes per formam diviſionis ſine fraude hoc feciſſet, etiam ſi tota domus ſibi remanſiſſet cum dicto onere, nihil prorſus laudimiorum jure deberet, per notab. *ſuprà eodem gloſſ.* 1. *quæſt.* 15. ſed quia non cum univerſitate, ſed ſeorſim dictam medietatem indiviſæ domus emit.

*Solutio.

9. Aut conſtat * quod illa debita erant reditus non redimibiles, aut aliàs jura immobilia, ut dicam infrà §. 94. & tunc non debentur laudimia niſi pro rata pretii numerati, quaſi re partim vendita, partim permutata. Aut conſtat quòd erant debita mobilia: ia purè debita & ſolvenda, & de certa eorum ſumma, & tunc non ſolùm partem pretii faciunt: ſed ſunt eſſentialiter pretium certum in nummis, ſicut pars numeranda, & nulla eſt quæſtio, quia conſtat totum eſſe unum certum conventum pretium. Et ita decidit Joan. *Fab. *inſtit. de empt. & vend.* §. *pretium in princ.* Nicol. Boëri. in *conſ[illegible]*. Bituricenſ. *tit. de retract.* §. 3. *circa medium.*

10. Aut verò non erat omnino certa debitorum quantitas quæ poterant eſſe plura vel minora, & latentia ſupervenire, quorum onus emptor ſuſcipiebat, vel etiam ſi conſtabat de numero & quantitate debitorum: tamen non omnia erant liquida purè ſolvenda, ſed quædam in diem vel ſub conditione, vel partim compenſationi vel liquidationi obnoxia, quæ emptor faciliùs prece, gratia vel obſequio luere poterat & ſperabat, ideoque eventum eorum in ſe ſuſcipiebat: & tunc non viderentur deberi laudimia niſi pro rata pretii conventi in pecunia numerata, per ea quæ tradit Joan. Fab. *inſtit. de emp. & vend.* §. *item pretium.* Quicum inclinat Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 1 *gloſſ* 14. *num.* 14. *cum ſeq.* Breviter contrarium dico, quia de generali conſuetudine & uſu non requiritur eſſe venditionem in ſtricta formula certi pretii in certis nummis: ſed tam abeſt hoc requiri, ut etiam in donatione pro ſpeciebus mobilium locum habeat conſuetudo, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ.* 1. *num.* 8. *cum ſeq.*

11. Et in hoc quidem themate non eſt dubium probabile, cum partes intenderint vendere & emere, & in forma venditionis totius dictæ partis contractum ſit, quo caſu etiam in dubio totus contractus venditio judicatur, ut dixi ſuprà §. 33. *quæſt.* 19. *num.* 91. & 92. & onus venditori appoſitum, ſive incertum, eſt pars pretii. *l. fundi partem.* & ibi Bald. Sali. *de contrah. empt.* *l. ſi ſterilis.* §. *ſi tibi. de actio. empt.*

12. Probabilior autem eſſet dubitatio, ſi partes non fuiſſent uſæ verbis venditionis, nec de ullo certo pretio conveniſſent: puta ſi dicti hæredes dediſſent vel ceſſiſſent ſuperſtiti dictam medietatem domus ad onus quòd dictus ſuperſtes teneretur eos exonerare ab omnibus oneribus & debitis dictæ communionis, vel etiam ſucceſſionis & hæreditatis defunctæ, in quo Joan. Fab. *in d.* §. *item pretium* disertè * decidit non eſſe locum laudimiis, quem Nicol. Boeri & Andr. Tiraq. in locis præfatis ſequuntur. Quo non obſtante contrarium puto, & dico quòd ſiquidem conſtet ſubeſſe quoſdam reditus non redimibiles vel ſimilia onera, & actum eſſe quòd ſuperſtes ab his quoque illos exoneraret: tunc idem eſt ac ſi res eſſet partim reſpectu dictorum immobilium permutata, partim reſpectu reliquorum, quæ mobilia ſunt vendita.

*Reſolutio.

13. Sed in dubio non præſumuntur ſubeſſe nec ſuſcepta eſſe talia onera immobilia, ſed de debitis & oneribus quæ vulgò inter mobilia deputantur intellectum cenſetur: & ſic non pro parte contractus, ſed pro toto, laudimiis & utrique retractui locus eſt, & etiam talis eſt communis obſervantia. Ita etiam exprimunt omnes noſtræ conſuetudines quoties de hujuſmodi contractibus ſpeciatim loquuntur, ut Cœnomanenſis §. 369. Andenſis §. 359. Arverniæ, *tit.* 16. §. 3. Ita etiam volunt deciſ. Tholoſ. 279. Alexand. *conſ.* 64. *lib.* 5. Guido Papæ *conſ.* 162. Steph. Bertr. *conſ.* 221. *lib.* 1. *priùs per Simonem Vincentium impreſſorum.*

14. Sed quomodo æſtimabuntur laudimia in hac ultima quæſtione, & etiam in præcedenti in caſu, de quo dixi *num.* 10. Alii exiſtimant prius liquidanda debita & onera: Alii æſtimanda quantum vendi poſſent: neutrum placet, tam quòd pro modicis (ut in iſtis quæ non debent excedere unciam principalis) non debent fieri ſumptus ſubſtantiam principalis concernentes. *l. Mediterranea. de annonis & tributis. lib.* 10. C. Tum eligenda * via eſt utrique partium commodior & minus onerosa, & per quam jus utriuſque brevius & tutiùs conſervatur *l.* 1. & ibi Paul. *l. ſi quis cautio.* Philip. Decius *conſil.* 436. *col.* 1. *conſil.* 500. *num.* 13. & per quam multæ quæſtiones dirimuntur *l.* 1. §. *ſi hæres ad Trebell. l. cum Stichus. in ibi, quatenus & commodius promiſſoribus ſtipulatoribuſque eſt. ff. de ſolutio.* Faciunt *no. ſuprà* §. 52. *gloſſ.* 1. *num.* 183. ſic aliàs in jure ad vitandam intricationem & difficultatem inveniendi exactas portiones, via æqualis & expeditior aſſumitur ut eſt pulcher textus in *l. ſi alterius de hæred. inſtitut.*

*Via utriuſque utilior eligenda.

15. Dico ergo quòd in iſtis quæſtionibus & generaliter in omnibus ſimilibus ubicumque onera quæ pretium vel partem pretii faciunt aut facere cenſentur, non poſſunt promptè & commodè æſtimari tempore contractus inſpecto, recurrendum ad communem valorem rei, cujus ergo laudimia debentur, quæ ad valorem illum qui tempore contractus erat, metiri debent: hoc enim breviùs fit, & celeriùs certiùſque inveniri poteſt, & hoc faciendo nec dominus directus aliquid perdit, nec acquiſitor ultra debitum gravatur, nec poteſt meliùs æquiùs aut aptiùs decerni, nec cautionibus aut repetitionibus ullis opus erit ſi poſtea onera minoris aut pluris eſſe inveniantur.

16. Itaque cenſeo dominum directum in hoc fundatam habere intentionem, nec etiam poſſe plus petere, nec admittendum ſi vellet majorem dictorum onerum & debitorum molem probare; quia quatenus excedit unciam æſtimationis rei (& idem de alia quota à conſuetudine taxata) non ſolùm de lucro certat: ſed etiam de iniquo lucro, ideò non eſt admittendus. Sed ſi acquiſitor vellet ſuo ſumptu & periculo

Digitized by Google

probare dicta onera vel debita eſſe minora valore rei, quaſi minoris emerit, aut ſuperfluum ſibi donatum ſit, audiendus eſt: quia non certat de lucro, & multò minus de iniquo, ſed de damno vitando.

17. Porrò rei ipſius æſtimatio communibus impenſis domini directi & acquiſitoris facienda eſt, niſi alter ad certam æſtimationem aſſertam obtulerit, quam contendens defectivam non probavit. Is enim impenſas inanis ſui conatus merito perdit, ſibique ſoli imputat, ut in ſimili dicam infrà, ſed in propoſita quæſtione ſi dominus directus contentus fuerit laudimia petere ad rationem valoris rei (quia juſtam, probabilem & fundatam cauſam habet) acquiſitor ipſe ſuo periculo & impenſis minus deberi probare debet, etiam lite inter ſe & dominum conteſtata ſuper minore ſumma per acquiſitorem probata, niſi dominus impedierit acquiſitorem ſuo periculo & impenſis aliter liquidare. Juſtius eſt enim ipſi acquiſitori qui ita confusè contraxit difficultatem ex forma ſui contractus orientem imputari.

* Via media.

18. Ex * his patet quod ſi ille partem dictæ domus emiſſet juſto pretio, & nihilominus ſuſcepiſſet onus ſolvendi debita, ſi qua eſſent, vel poſteà apparerent, & ab eis dictos hæredes exonerandi, quod non debet laudimia ultra ratam pretii conventi, nec dominum admiſſibilem etiamſi ſumptu & periculo ſuo probare velit ſubeſſe onera mobiliaria ſeu ſemel ſolvenda vel plura quàm ſint expreſſa, quippe cum plus laturus non ſit, quia cum ſuperſtes emerit juſto pretio, cenſetur dictam clauſulam appoſuiſſe non animo pluris emendi, ſed aſſecurandi dictos hæredes qui aliàs detrectabant vendere.

19. Simile quando emptor renunciat recurſui evictionis, quia onus iſtud nullo modo auget pretium reſpectu laudimiorum ſive in cenſu ſive in feudo, niſi conſtaret minoris quàm res valet emptum, & certa ſubeſſe onera nunc ſolvenda vel luenda ab his qui petere poſſunt, quorum contemplatione renunciatur evictioni: quia tunc idem eſt ſi emptum eſſet ad onus dictorum debitorum pro complemento pretii, ſed re alioquin juſto pretio empta vel oblatis laudimiis uſque ad ejus valorem, non eſt præterea dominus audiendus, etiamſi non ſolum ſuo ſumptu & periculo de aliis liquidis & puris debitis probare velit, ſed nec etiam ſi probare velit emptorem illa ſcienter ſuſcepiſſe, forſan etiam reticuiſſe.

20. Quia quatenus onera per emptorem ſuſcepta excedunt juſtum rei pretium conventum, ſi ſcienter cum dictis oneribus emat, non cenſetur pluris emere, ex quo emptio habet pretium ſuum taxatum, nec in fraudem domini onera adjicere, ex quo pretium conventum non eſt infrà communem rei valorem: ſed reſpectu onerum præter id ſuſceptorum * cenſetur donare. Textus in *l. ſi quis donationis de contrah. empt. & vendit.* Calderic. *conſ. 2. ſub tit. de empt. & vend.* Bald. *conſ.* 261. *col.* 1. *lib.* 1. Philipp. Decius *l. imaginaria. de regul. jur.* Fabia. de monte S. Savini. in *tract. de empt. & vend. col.* 121. Conradus de Summenhar. *in ſeptem part. de contra. quæſt.* 57. *col. pen.* Pantal. de Crema. in *rep. l. ſi unquam col.* 11. *C. de revoc. don. & de leg. reſp.* 13. *& lib.* 3. *de donation. & gratiis revocand. reſp.* 13. *&* 15. *in fine.*

* Non pluris emere ſed donare.

## EPITOME GLOSS. VI.

1. *Solidus inveſtituræ ab omni ſingulari quoquo titulo ſucceſſore debetur.*
2. *Et pro minima parte rei etiam ab hærede teſtamentario, ſed non à legitimo.*

## GLOSS. VI. IN VERBO

### * *Douze deniers Pariſis pour la ſaiſine.*

* Hæc verba diſpuncta ſunt per novam conſuetud.

NOTA quod quamvis in hoc textu bis fiat mentio de *ſaiſina* ſive de inveſtitura: non tamen intelligendum quod ratione inveſtituræ renovandæ ultra laudimia debeatur aliud quàm ſolidus unicus Pariſienſis, qui quindecim denarios Turonenſes valet, clauſula enim ultima hujus textus *ibi*, *Avec douze*, *&c.* eſt additiva reſpectu laudimiorum: reſpectu vero ſaiſinæ ſive inveſtituræ eſt expoſitiva & declarativa juris debiti & conſueti pro renovatione inveſtituræ & ſic cum res cenſualis venditur, debentur laudimia prout ſuprà: & cum hoc debetur iſte ſolidus pro inveſtitura, & non aliud niſi ex ſpeciali pacto & particulari jure privato. Hic autem *ſolidus* propriè dicitur dari pro ſaiſina, hoc eſt pro inveſtitura, quia debet ſolvi & præſtari ab omnibus ſingularibus ſucceſſoribus quibus inveſtitura renovanda eſt, quod non eſt in laudimiis quæ non debentur niſi ab emptoribus pro rata pretii: ſed hic *ſolidus* tam ab emptoribus, permutantibus, donatariis, legatariis, quàm aliis titulo quovis particulari ſuccedentibus debetur.

2. Amplio nedum in emente vel quocumque titulo acquirente totam ipſam rem cenſualem, ſed etiam in acquiſitore cujuſcumque partis rei cenſualis, ita ut etiamſi minimam rei portionem acquirat, integrum tamen ſolidum debeat, quia ut *in §. ſeq. num.* 8. pro renovatione inveſtituræ præſtatur, quæ etiam pro minima portione alienata, renovanda eſt. Vice verſa non plus debetur quàm unicus ſolidus pro una inveſtitura, etiam ſi res ſit maximi & quanticumque valoris, adhuc iſte ſolidus nullomodo debetur à legitimis hæredibus ſive deſcendentes, ſive aſcendentes, ſive collaterales ſint: quia licet hi teneantur dominum ſi petat recognoſcere, non tamen indigent aliqua renovatione inveſtituræ ſeu ſaiſina, ſed ſatis ſaiſiti cenſentur ipſo jure per conſuetudinem generalem, infrà §. 132. Secus de hærede teſtamentario qui pro legatario apud nos habetur, ut ibi dixi, niſi in locis ubi conſuetudo hæredis inſtitutionem concedit & in quem poſſeſſionem transfert, ut nova conſuetudo ſeu potius ſtatutum Biturigum, & ita obſervatur Lugduni, *ce qui eſt retenu & baillé à lots & demi lots*: intelligitur tertia, quarta, vel quinta, ut ſoliti pars pretii in venditione & dimidium reſpectu æſtimationis in alia mutatione. Quidam exigunt etiam à filiis, quidam prætendunt etiam cum uſusfructus legatur uxori & proprietas prælegatur filio, quod eſt abuſivum.



Digitized by Google

## LXXIX.

SI l'acheteur d'un heritage eſt contraint de déguerpir de l'heritage pour les debtes de ſon vendeur, & en ce faiſant il ſe vend & adjuge par decret à la pourſuite des creanciers, ledit acquereur ſuccede au droit du ſeigneur, pour avoir & prendre à ſon profit les ventes dudit decret, telles qu'eût pris ledit ſeigneur. Ou eſt au choix dudit ſeigneur de les prendre, en rendant celles qu'il a receuës de l'acquiſition premiere.

## LXXX.

SI l'heritage ne ſe peut partir entre coheritiers, & ſe licite par juſtice ſans fraude, ne ſont deuës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux: Mais s'il eſt adjugé à un étranger, l'acquereur doit ventes.

## LXXXI.

LEs ventes & amendes ſe pourſuivent par action ſeulement.

## EPITOME §. LXXXII. GLOSS. I.

1. *Summa* l. ult. C. de jur. emphyt.
2. *Quando in alienatione neceſſaria ceſſat periculum commiſſi.*
3. *Non eſt differentia inter venditionem & alios contractus* 4.
5. *Recuſatio domini debitè expectati liberat novum acquiſitorem à commiſſo, ſed non à laudimiis.*
6. *Emphyteuta locans ad longum tempus, non cadit in commiſſum, nec debet laudimia.*
7. *Non valet argumentum de emphyteuſ. ad cenſus vel feuda.*
8. *Olim non licebat ingredi ſine inveſtitura domini, quod deinceps moderatum fuit.*
9. *Cenſuarius non tenetur accipere inveſtituram niſi ad novum commodum.*14.
10. *Doctori de conſuetudine atteſtanti non creditur.*
11. *Etiam hodie non licet vero emphyteutæ (niſi ſit fiſci) domino irrequiſito alienare.*
12. *Fiſcus in ſuis perpetuis emphyteutis non habet jus commiſſi, nec retentionis pro pretio: ſecus in aliis.*14.
13. *Inveſtitura non requiritur, ut quis damnum; ſed tantùm ut conſequatur lucrum.*
15. *Dominus requiſitus inveſtire tenetur.*
16. *Conſuetudo oneroſa loquens in feudo non extenditur ad cenſum vel ad alind genus acquiſitionis.* 17.
18. *Solus legitimus hæres habet inveſtituram à conſuetudine in cenſu.*
19. *Sed non in feudis reſpectu domini.*
20. *Conſuetudines de commiſſo feudi poſſeſſione capta domino irrequiſito, de reali poſſeſſione intelliguntur; ſecus in creditore fructuario vel colono.* 22. 24. 28.
21. *Declaratur conſuetudo Comitatus Burgundiæ* 22. 23.
25. *Dominus qui conſenſit contractui, non poteſt petere commiſſum.*
26. *Licentia petita etiam non obtenta, impedit commiſſum.*
27. *Reſtituitur ignorans conſuetudinem localem.* 35.
29. *Curator vel procurator generalis remittit commiſſum.*
30. *Mater quæ non fecit inventarium nec ſatiſdedit, nec renunciavit, non eſt tutrix ipſo jure.*
31. *Domino feudi carente tutore qui requiri poſſit, ceſſat commiſſum.*
32. *Declaratur conſuetudo Calvimontis.*
33. *Pluralis locutio ultra duo concludit.*
34. *Quando in legibus indefinita æquipollet univerſali.* 35.
36. *An res emphyteutica ſine domini conſenſu in dotem dari poſſit.*
37. *Non, niſi filiæ.*
38. *Vel filio propter nuptias, vel extraneo heredi inſtituto, vel aliàs ſucceſſuro ab inteſtato.*
39. *Quid in feudo?*
40. *An de datione in dotem debeantur laudimia?*
41. *Res data in dotem æſtimata, non ſtatim vendita eſt, ſed pendet.* 42.
43. *Quia interim uxor eſt & manet domina*
44. *Nec eſt periculum commiſſi.*
45. *Conſuetudo commiſſi non habet locum contra poſſeſſorem vel colonum exiſtentem in poſſeſſione, & ementem.*

* Olim fuit. 36.

## * §. LXXXII.

IL ne prend ſaiſine qui ne veut.

Hic articulus ita per novam conſuetudinem fuit reformatus.

NE prend ſaiſine qui ne veut, mais ſi on prend ſaiſine, ſera payé douze deniers pariſis pour la ſaiſine.

PRIMA facie obſcurus eſt hic textus, & ut verus ſenſus clare liqueat;

1. Præmittendum primò quod habetur in *l. ult. C. de jur. emphyt.* videlicet quod emphyteuta non poteſt domino irrequiſito jus ſuum vendere: & adhuc ſi dominum adierit & denunciaverit quantum re vera & ab alio invenit, niſi dominus voluntatem ſuam declaraverit, tenetur ejus reſponſum expectare per duos menſes, an ſcilicet is velit retinere pro pretio. Quòd ſi domino irrequiſito, vel requiſito, ſed non expectato reſponſo per duos menſes alii vendiderit, vel etiamſi expectato reſponſo etiam per duos menſes, ſed perſonæ vetitæ & minùs idoneæ rei emphyteuticæ tenendæ vendiderit, cadit ipſo jure à jure emphyteutico, etiamſi ad traditionem realem nondum proceſſerit, ſecundum quoſdam, per generalitatem *d. l. ult. ver. his tamen. juncta clauſula ult. text. Sed ut dixi ſuprà* §. 20. *gloſ.* 5. *num.* 5. *cum ſeq.* verior & crebrior eſt ſententia, in omnibus caſibus *d. l. ultim.* non eſſe locum commiſſo, niſi traditione reali ſecuta, ſed ſemper interim locum eſſe pœnitentiæ. Et ubicumque *d. l. ult.* liberè permittit vendere, intelligitur cum effectu, etiam tradere. Et ubicumque imponit pœnam commiſſi transferenti vel aliter verſanti: intelligitur ſecuto effectu realis traditionis.

2. Quod adhuc à multis limitatur, non procedere in * neceſſaria alienatione, ut ſi per judicem detur in ſolutum creditoribus: quia nec requiſito domino fieri poſſe, tenent Bald. *cap.* 1. *in princ. col.* 4. *de prohib. feu. alien. per* Fed. in *uſib. feud.* Rom. Alex. in *l. ſi finita* §. *ſi de vectigalibus. de dam. infect.* Jaſ. in. *d. l. ult. col.* 33. *num.* 113. *qu.* 5. Hier. Gratus *conſ.* 133. *lib.* 1. *ubi addit quod ſic obſervatur.* Sed cave, quia ratio illa neceſſitatis non eſt vera per ſe, ut dixi ſuprà §. 32. *num.* 13. *&* 14. Hoc ergo non tam facit neceſſitas, quàm publica authoritas, cujus prætextu nemo decipi debet. *l.* 1. *C. de his qui veniam ætat. impetr. Clem.* 1. *de rerum permut.* hanc ergo limitationem admitto in hoc caſu particulari tribus concurrentibus: primò interveniente publica judicis authoritate: ſecundò quòd ritè & à competenti judice: tertiò in judicio contradictorio, ſecus ex voluntaria ſententia, quæ potius pactum eſt. *l.* 2. *C. communia utriuſque judicii.* Bal. in *addit.* ad Specul. *de executio. ſentent.*

* Neceſſaria alienatio.

3. Et ſic in effectu quantum ad pœnam commiſſi non eſt differentia inter venditionem & alios contractus. Aut enim traditio realis fit domino conſentiente, & indiſtinctè ceſſat pœna. Aut fit ſine conſenſu domini non requiſiti nec debitè expectati, & tunc & non priùs locus eſt commiſſo in quovis contractu: malè ergo & incautè gloſſ. & Doctores ad differentiam venditionis dicunt, quòd emphyteuta poteſt etiam domino irrequiſito donare vel permutare, aut alium contractum abſolutæ alienationis facere. In quo facultas habendi pro pretio non poteſt adaptari, ut tenent gloſſ. Guid. de Suza. Salic. Jaſ. & communiter omnes in *d. l. ult.* Joan. de Platea. & alii in *l.* 1. *C. de fund. patrim. lib.* 11. Joan. Andr. Petr. Anchar. Cardin. Flor. Panor. in *cap. potuit de locat.* & latè Franc. Aret. *conſ.* 41. *diligenter & naturæ. col.* 1. Guid. Pap. Deciſ. *Delph.* 46. Jaſ. in *l. ſi domus. in fin. de legat.* 1. *num.* 7. *&* 32. Sed quod facto contractu non poteſt ſine conſenſu domini tradere nec poſſeſſionem transferre, quod ſi fecerit, nihil agit, ſed res ipſo jure cadit in commiſſum, Guid. Pap. in *d. Deciſ. & in conſi.* 173. *honeſta mulier. & præfati Doctores.* Sed quicquid dicant, veritas eſt quòd in effectu idem eſt in venditione, ut notè dixi.

4. Sive ergo emptor, ſive donatarius, aut alius novus acquiſitor, tenetur dominũ adire pro renovatione inveſtituræ rei & poſſeſſionis mancipatione, titulo acquiſitionis edito vel declarato, ut dixi ſuprà §. 73. *gloſ.* 2. *&* 3. & quinquageſimam partem pretii vel æſtimationis ad hoc obtinendum ſolvere vel offerre, unà cum facultate retinendi pro pretio in caſum venditionis: quod ſi dominus admittere recuſaverit, & per duos menſes expectatus ſuperſederit, tunc liberum eſt novo acquiſitori etiam diſſentiente domino & ſine periculo commiſſi rem ingredi, & poſſeſſionem ejus de manu ultimi emphyteutæ authoris ſui vel eo patiente accipere.

5. Sed an hoc facto novus emphyteuta liberetur à laudimiis? Salic. in *d. l. ult. col. pen.* quem ſequitur ibi Jaſ. *col.* 6. *nu.* 25. *& col.* 12. *nu.* 52. tenent quod ſic, & quod dominus amittit laudimium pro hac vice, quamvis re integra, hoc eſt ante realem poſſeſſionem per novum emphyteutam permiſſu legis acceptam poſſit dominus moram purgare, & illum inveſtiendo & in poſſeſſionem inducendo laudimium percipere. Pro quorum ſententia induco, quia text. apertus, *d. l. ult. verſi. & ne avaritia*, ubi apparet quòd laudimium de quo ibi, pro ipſa inveſtitura & miſſione in poſſeſſionem vel ſubſcriptione vel depoſitione domini ad hunc finem debetur, & præſtatur: unde ſi dominus juſta cauſa noluerit hoc facere, nullum laudimium pro hac vice conſequi debet, ſalvo omni jure ſuo in futurum. Quibus non obſtantibus contrarium dico, quia per totam d. l. dominus, propter moram vel recuſationẽ ſuam non mulctatur in aliquo, niſi quod perdit ſpem lucrandi commiſſum, vel retinendi pro pretio in caſum venditionis pro hac vice. Non obſtat *d. verſi. & ne avaritia.* quia dumtaxat limitat quãtitatem laudimiorum non obſtantibus pactis de majori ſumma, quæ reſcindit in hoc. Cæterum lex ſupplens cõſenſum domini ad approbationem contractus & novi emphyteutæ & excluſionem commiſſi, non tollit laudimia, quia nec expreſſus quidem domini cõſenſus ea tolleret. Quandocumque ergo dominus antequam 30. vel 40. annis præſcriptum ſit: juxta not. ſuprà §. 12. *&* infrà §. 69. voluerit inveſtire novum emphyteutam vel ejus ſucceſſorem, poterit ea laudimia exigere. Quemadmodum novus iſte acquiſitor, non obſtante dicta permiſſione legis qua uſus fuit, ingreſſus poſſidens ſine metu commiſſi, poteſt nihilominus cogere dominum ad inveſtituram & inſtrumentum authenticum de ea re faciendum, laudimia offerendo, ergo non ſunt ſublata nec remiſſa.

6. Sed quid ſi emphyteuta non vendit nec permutat, ſed * locat ad longum tempus & tradit domino irrequiſito? Et videretur eſſe locum pœnæ *d. l. ult. C. de jure emphyt.* quia communis ſententia eſt ex hujuſmodi locatione tranſire utile dominium, reprobata gloſſ. in *l. pen.* §. *inſtituto. de lega.* 2. ut per Ang. Areti. *inſtit. de loca.* §. *adeo. col.* 1. & alios quos latè cumulat And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 1 *gloſ.* 14. *nu.* 80. *cum ſeq.* & in individuo quod tunc ſit locus pœnæ *d. l. ult.* tenet ibi Jaſ. *nu.* 112. *qu.* 4. *Facit quod ex* Alex. *ſæpe, ut in conſ.* 113. *nu.* 1. *lib.* 1. *conſ.* 165. *nu.* 2. *lib.* 2. *conſil.* 104. *conſil.* 119. *lib.* 3. & Philip. Deci. *conſil.* 204. loquens in Archiepiſcopo Lugdunenſi, conſueverunt in locatione ad longum tempus per emphyteutas facta, deberi laudimia. Breviter contrarium puto, quia prohibitio & pœna *d. l. ult.* non congruit locationi etiam ad longum tempus, nec debet extendi quicquid illi dicant: & non deberi laudimia poſt longam diſputationem, tandem decidit Nicol. Boëri in *Deciſ. Burdegal.* 234. Ego

* De locatione ad longum tempus.

Digitized by Google

quoque in annot. ad Alex. *conſ.* 119. *lib.* 3. & ad Philipp. Deci. *conſ.* 204. eorum ſententiam reprobavi: malè enim cenſuerunt locum eſſe commiſſo vel laudimiis: locans enim ad vitam vel etiam longius tempus, non transfert jus emphyteuticum, ſed ſemper illud retinet: & tanquam talis canonem ſolvit: & ſic non verificantur verba *d. l. ult.* Ita etiam ſentit Joan. Faber in *d.* §. *adeo. col.* 1. *inſtit. de locato.* & hoc niſi aliter conſtaret de fraude & ſimulatione: & ſalvis his quæ dixi *ſuprà* §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 181. & 183.

*Cenſus & Emphyteuſis differũt.

7. Secundò principaliter in genere præſupponendum cenſum * noſtrum ab emphyteuſi differre, nomine, ſubſtantia, & effectu, ita ut meritò & in dubio non valeat argumentum ab uno ad alterum, ſicut nec de emphyteuſi ad feudum, diximus *ſupra* §. 1. *gloſ.* 5. *nu.* 71. & *in rub. hujus tit. num.* 22. & 40. Primò enim licitum eſt vendere, nedum donare, aut quovis titulo alienare domino irrequiſito vel invito, ſtante tamen ſemper illibato jure domini: ſed quia novus acquiſitor titulum acquiſitionis exhibere tenetur domino eumve agnoſcere, ut ſupra §. 73. *gloſ. ult.* poterat dubitari an poſſet ingredi poſſeſſionem rei domino non adito, & ſine renovatione inveſtituræ? Videbatur enim quòd non, & quòd contra faciens eſſet puniendus, tanquam furtivè, utpote clam domino ingrediens, eique ſubtrahens honorem debitum, prout ſub quibuſdam conſuetudinibus mulctatur in ſexaginta ſolidos Pariſienſes domino ſolvendos, ut in conſuetudine Sylvanectenſi §. 240. 247. & 249. Claromontenſi §. 114. quæ ſuo loco ſervandæ ſunt. Et intelligo de loco in quo res cenſualis ſita eſt, non autem de loco dominanti, nec domicilii emptoris, quantumcumque verba conſuetudinis concipiantur in perſonam, per ea quæ ſcripſi ſuprà §. 12. *in fin.* & *ſupra in proœm. gloſ.* 2.

8. Verumtamen ut liquet ex libris antiquis manuſcriptis, conſuetudo illa generalis erat: ſed in redactione conſuetudinum multùm detractum eſt rigori antiquo, præſertim dominorum directorum, quo liberius eſſet rerum commercium, præſertim Pariſiis. Unde conſuetudo noſtra volens indicare liberum eſſe cuicumque novo acquiſitori ſicut in feudis, ita & in cenſualibus prædiis, dominium utile, quod etiam proprietatem vocant, acquirere, & poſſeſſionem realem ingredi, & re frui domino directo irrequiſito, ſine ullius pœnæ aut mulctæ periculo, dicit neminem teneri ſaiſinam ſive inveſtituram accipere: non tamen quin teneatur notificare intra octavum diem, ut ſuprà *eod.* §. 77. non quin teneatur dominum agnoſcere & ad inſtrumentum authenticum recognitionis: ut ſuprà §. 73. *gloſ. ult. nu.* 10. non denique quin teneatur ſolidum Pariſienſem pro ſaiſina ſeu renovatione inveſtituræ ſolvere, ut in §. præcedenti: etiamſi non curet vel nolit inveſtituram ſibi concedi aut renovari. Non enim intendit conſuetudo dicere aliquem poſſe refutare quod eſt ad ſui commodum, juxta *l. invito. ff. de regulis jur. l. ſi quis in conſcribendo. C. de pact.* Sed vult dicere, ſicut in feudis noſtris, ita & in cenſualibus, nullam eſſe pœnam inveſtituræ à domino non petitæ & omiſſæ, licet apprehenſa fuerit poſſeſſio. Idem vult conſuet. Senonenſis §. 223. *in veteri*, & §. 227. *in nova.* & generaliter idem dicendum eſt in toto hoc Regno, niſi quatenus ſpeciali conſuetudine loci aliter cavetur.

9. Amplio etiamſi conſuetudo ſimpliciter dicat novum acquiſitorem ultra laudimia teneri ſolvere certam ſummam pro ſaiſina ſeu inveſtitura: non enim ex eo ſequitur quod inveſtituram petere teneatur, imo nec oblatam accipere, quatenus ejus commodum & ſecuritatem, & non domini præjudicium concernit: ut in propriis terminis deciſit Alber. Brun. *inter conſ. feud. conſ.* 44. *col.* 2. Exceptis enim oneribus expreſſis, & feuda & cenſualia prædia ſunt patrimonialia, & patrimoniorum jure cenſentur, ut ſæpè dictum eſt. Tamen omittens inveſtituram, ut non punietur: ita nec præmium conſequetur, ſeu commoda quæ inveſtituram ſequuntur, puta celerem excluſionem retractus, infrà §. 173. Liberum eſt ergo ſingulariter & feudi & cenſualis prædii dominium, & veram poſſeſſionem transferre & acquirere & retinere directo domino irrequiſito.

10. Et ita tandem irrepſit etiam in emphyteuſi, ut teſtatur Albert. Brun. *in conſil.* 43. *col.* 1. Quod non eſt ita crude intelligendum, ut loquitur: ſed ut novè dixi in *rub. hujus tit. nu.* 43. quoniam abutuntur vocabulis: vox emphyteuſis, æquivoca eſt: unde non eſt locus pœnæ, niſi de hoc actum appareat: de quo ex ſolo verbo emphyteuſeos, non continuo liquet propter naturam ejus ferè exoletam. Cæterum non eſſet credendum Alber. nec aliis Doctoribus de certa conſuetudine, maximè contra jus commune atteſtantibus, niſi aliter ſufficienter probetur, ut tradit Alex. in *l. poſt dotem, col.* 13. *ff. ſolut. matrim.* Jaſ. in *l. de quibus col. pen. nu.* 89. *ff. de leg.* Phil. Dec. *conſ.* 402. *in fin.* ibi in annot. dixi, & plenè dicam in fine operis.

11. Verum eſt quod in emphyteutis fiſci ſpeciale eſt, ut fiſco irrequiſito liberè ad onus canonis alienare poſſint: ut eſt jure cautum, *l.* 1. *de fundis patrimo. lib.* 11. *C.* idem in prædiis tributariis, ſive in cenſu fiſcali. *l.* 2. & *ult. C. ſine cenſu. vel reliq.* & ratio ſpecialitatis eſt, quià novus acquiſitor ſine alia requiſitione, ipſo facto obligatus eſt fiſco. *l. Imperatores, ff. de publica.* Hanc rationem reddunt Joan. Plateanus & alii in *d. l.* 1. *de fund. patri.* Jaſo. & omnes in *l. ult. C. de jure emphyt.* Sic in hoc Regno feudalia & cenſualia prædia liberè regulariter alienari poſſunt dominis irrequiſitis, & acquiſitores ipſo facto obligantur, ut etiam dictum eſt ſuprà §. 13. *gloſſ.* 5. *nu.* 8. non tamen hæc ratio generalis eſt, nec ad alia ubi non cavetur, extendi debet: unde in vera emphyteuſi ſervandum eſt jus commune, ex quo non reperitur correctum, quamvis in vim conſuetudinis quæ ferè generalis in hoc regno, acquirens aut quivis poſſeſſor ipſo facto pro tempore ſuo ad hæc realia & annua perſonaliter obligetur, ut infrà §. 70.

12. Sed an emphyteuta fiſci poſſit non ſolùm donare: ſed etiam ex cauſa venditionis tradere fiſco irrequiſito? Reſpondeo, quantum ad pœnam commiſſi certum eſt quod ſic, quia ſublata eſt in fiſco *per d. l.* 1. & *l. fundi. ibi, ut commiſſi metus eſſe non poſſit. Faciunt l. hi quibus & l. poſſeſſ. eod. tit. de fund. patri. lib.* 11. *C.* Sed an etiam cum ea libertate ne fiſcus poſſit habere pro pretio? Gloſſ. in *d. l.* 1. tenet quod ſic. Idem Odofred. Ang. Joan. de Plat. & eſt communis ſententia. Contrarium tenent ibi And. de Barulo & Luc. de Penna. Quid dicendum? Certè hæc ultima pars prima facie videtur verior & tutior: quia commiſſum quidem ſpecialiter & nominatim ſublatum eſt in emphyteutis fiſci. *d. l. fundi. de fund. patri.* ſed nullo jure ſpecialiter cavetur jus retinendi pro pretio ſublatum eſſe in fiſco, ergo per *l. præcipimus. C. de appellat.* Tum magna eſt ratio differentiæ inter pœnam commiſſi odioſam: & jus prælationis quo res redit ad priorem ſtatum pretio refuſo, & in caſu quo poſſeſſor velit rem commutare pretio dumtaxat, quod eſt favorabile, ut dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 71. Correctio ergo regulæ communis in commiſſo abrogando, non debet extendi ad abrogandum hoc jus prælationis. Et hanc partem tenendo quamvis emphyteuta fiſci poſſet vendere & tradere irrequiſito fiſco: tamen fiſcus ſemper recuperare poſſet pro pretio infra bimeſtre notificationis ſibi factæ ab emptore *d. l. ult. C. de jure emphyteuſ.*

13. Reſolvendo dico quòd aut emphyteuſis in perpetuum à fiſco eſt conceſſa: & tunc non ſolùm jus commiſſi, ſed etiam jus prælationis, ſeu retinendi pro pretio, remiſſum cenſetur; aut eſt conceſſa ad tempus, vel fiſcus ſucceſſit in jus privati hæc jura habentis, & tunc jure privatorum & communi utetur, videlicet utroque jure ſalvo. Et moveor quia primo caſu non eſt merus & ſimplex emphyteuta, ſed etiam perpetuarius quem leges ſtatuunt poſſe non ſolùm liberè do- * Diſtinctio.

nare *d. l.1. de fund. patrim. lib.* 11. *C.* ſed etiam vendere ſeu quocumque genere contractus transferre. *l. hi quibus. eod. titul.* & inconcuſsè jura dominii poſſidere. *l. quicumque. l. fundi. l. hi quibus eod. tit.* quibus etiam, ut dominis ſoli, concedit libertates dare mancipiis fundi. *leg. poſſeſſore. eodem tit.* Tum quia non decet fiſcum conceſſione in perpetuum facta, hoc jure prælationis non reſervato uti, quia non eſſet libera venditio, ſed ſemper avolarent qui hoc jus à fiſco redimerent vel à principe impetrarent, ad venditores & emptores expilandos, nec eſſet liberum commercium etiam ſalva lege fiſci alienando, contra quam ſanxit *d. l.* 1. & aliæ leges ſuprà allegatæ, quæ ad perpetuam & inconcuſſam ſecuritatem emphyteutarum fiſcalium eorumque ſucceſſorum latæ ſunt. Quæ rationes ceſſant, quando fiſcus non in perpetuum, ſed ad tempus tantum dedit in emphyteuſim, vel quando ſuccedit in jus privati. Tunc enim locus erit veteri juri communi. Unde etiam *l. libertates. C. de mancipiis. & colo. lib.* 11. non modò de colonis (ut volunt gloſſæ & Doctores) loquitur, ſed etiam in emphyteutis fiſci, qui non perpetui, ſed temporales ſunt, ut dixi in novis intellectibus meis, unde quædam aſperſi. in §. *praced. gloſſ.* 2. Et hanc etiam differentiam inter emphyteutas fiſci perpetuos, ut ſint domini, & temporales, ut non ſint domini, not. *l. fundi. in fi. l. omnes fundi. in fin. C. de fund. patri. lib.* 11. *& qua ſuprà in dicta gloſſ.* 2.

14. Nunc expediendo materiam noſtræ conſuetudinis, hic §. non abolet inveſtituram & deveſtituram quæ adhuc vigent, maximè inveſtitura quæ quotidie hîc practicatur. Sed tantum vult hæc conſuetudo quod cenſuarius alienans quoquo titulo non tenetur priùs quàm tradat ſe deveſtire, ut in conſuetudine Sylvanectenſi & Claromontenſi *ſuprà num.* 3. nec acquirens de novo tenetur inveſtituram petere vel capere, quod intellige quantum ad damnum vitandum dumtaxat, id eſt quod propter hanc omiſſionem nec commiſſum nec mulctam aut aliam pœnam incurrit ſub hac & ſimili conſuetudine, & etiam, ut nihilominus acquirat ea quæ ſunt juris communis, puta hypothecam cum ſua prioritate, quod non dicitur de conſuetudine Valeſiana, §. 19. nec non veram poſſeſſionem & proprietatem: ſed non intelligitur quòd omittens habeat lucra vel commoda quæ dantur inveſtito, puta excludendi retractum proximitatis per annum & diem ſequentem, ut infrà §.173. vel excludendi retractum dominicalem ubi aliàs locum habet, ut in conſuet. Valeſiana §. 20. Non etiam intelligitur quin domino cenſuali teneatur ſolvere ſolidum Pariſienſem pro ſaiſina, etiamſi illam nolit capere, ut §. *præcedenti. gloſſ. 6. num.* 1.

* Inveſtire cogitur requiſitus dominus.

15. Sed quæritur an dominus requiſitus teneatur * inveſtire? Videtur quod non, quia obligatio illa tollitur ex parte cenſuarii, ergo etiam ex parte domini directi per locum à correlativis, *l.1. Cod. de cupreſſis. lib.* 11. *& per l. ult. de acceptilat.* Contrarium dico, quia dummodo ſatisfaciat domino de juribus ſuis, tenetur omnino novum acquiſitorem inveſtire. Non obſtat *d. l. ultim. de acceptil.* quia alium habet ſenſum, ut dixi in novis intellectibus, & in *l.* 1. §. *ſi quis ita. de verb. oblig. in lectura Tubingenſi & Dolana.* Non obſtat de correlativis, quia novus acquiſitor tenetur dominum recognoſcere, ut ſuprà §. 37. *gloſſ.* 1. ergo etiam dominus directus tenetur inveſtire ſeu cenſuarium agnoſcere: eoque recuſante poterit interim cenſuarius facere ſe per ſuperiorem inveſtiri, ut dixi ſuprà §. 60. *&* 73. *gloſſ.* 1. & nihilominus cogere dominum cenſualem, ut in libro cenſuali hæc inveſtitura deſcribatur.

16. Ulteriùs quæro, in locis ubi conſuetudo imponit pœnam capienti poſſeſſionem rei cenſuariæ ſine inveſtitura domini, ut Sylvanectenſi & Claromon. ſuprà *eod. num.* 3. utrum eadem pœna cenſeatur habere locum in feudo? Et videretur ſatis tacitè cautum, maximè in conſuetudine quæ deſaiſinam & ſaiſinam, hoc eſt deveſtituram & inveſtituram pariter requirit tam in feudo quàm in cenſu, ut in Sylvanectenſi, §. 135. *&* 237. Contrarium eſt dicendum ex quo pœna non eſt ſcripta niſi in fundo movente cenſualiter aut ad campi partem quæ eſt ſpecies cenſus, *ut ſupra eod. tit. in rub.* Unde non debet extendi ad feudum quod eſt diverſæ ſpeciei. Faciunt quæ dixi in §. *præced. gloſſ.* 1. *num.* 139. Quòd autem dictæ conſuetudines non loquantur de hac pœna niſi in cenſualibus, clarum eſt de conſuetudine Claromontenſi, *d.* §.114. & ſatis patet de conſuetudine Sylvanectenſi rectè inſpiciendo text. *d.* §. 240. *&* 247.

17. Plus dico, quod conſuetudo non loquitur niſi de tempore rei cenſuariæ, ut dicta conſuetud. Sylvanectenſis non debet extendi ad donatarium vel permutatorem aut quocumque alio titulo acquirentem, licet eadem videatur ratio, *l. at ſi quis* §. *& generaliter. ibi, pœnam tamen in eum ſtatutam non eſſe: de relig. & ſumpt. fu.* glo. & Doctores in *c. ult. de jure patro.* dicta autem conſuetudo Claromon. loquitur de acquiſitione in genere *d.* §.114. & ſic generaliter intelligitur quocumque titulo quis acquiſierit: quod intelligendum eſt de quocumque titulo ſive particulari, ſive generali, ſive inter vivos, ſive ex teſtamento aut etiam univerſali, ſive ab homine ſive à lege, puta ex ſocietate vel donatione omnium bonorum præſentium, aut aliàs.

18. Aliter tamen quam per ſucceſſionem legitimam, quia in legitimo hærede, non habet locum dicta pœna, ut ſuprà § 78. *gloſſ. ult. num.* 2. Probatur primo, quia verba conſuetudinis recipiunt interpretationem & modificationem ſecundum communem modum loquendi, *ut ſuprà in proœmio gloſſ.* 1. ſed clarum eſt quod ſecundum communem modum loquendi, ſucceſſio non venit appellatione acquiſitionis, ſicut nec cadit in acquæſtum vel conquæſtum: & alia eſt appellatio acquiſitionis & alia ſucceſſionis non ſolù n jure communi, *l. quæſtus. cum l. ſeq. pro ſocio.* ſed etiam inconcuſſo uſu: nec hi termini ſolent confundi vel promiſcuè accipi, ſed differenter, imo velut termini oppoſiti: & ſic conſuetudo loquens de uno non debet extendi ad alterum. Secundo probatur per manifeſtam differentiæ rationem, quia ex conſuetudine generali poſſeſſio defuncti continuatur in hæredem, quod non eſt in alio quovis titulo acquirente: nec hæres etiam collateralis dicitur de novo acquirere, ſed acquiſitionem defuncti intrare & continuare, ut diximus infrà §.132. non ſolum conſuetudo ipſo jure ſaiſinat ſeu poſſeſſorem facit hæredem, quod de nova poſſeſſione intelligi poſſet: ſed etiam veterem ſaiſinam & poſſeſſionem defuncti in eum continuat.

19. Unde hæres etiam lateralis non indiget nova ſaiſina vel inveſtitura domini (exceptis feudis in quibus propter ſacramentum fidelitatis omnis inveſtitura ſaltem domino vigilante, perſonalis eſt) per notata ſuprà §.2. *gloſ.4. qu.7.* non tam ex eo quod ſatis ipſo jure ſaiſitur à conſuetudine, quàm quod ſaiſina, inveſtitura & poſſeſſio defuncti in eum continuatur. Modo in propoſito aut defunctus ultimus cenſuarius & acquiſitor fuit inveſtitus à domino, & eadem inveſtitura continuatur in ejus hæredem: aut ſine inveſtitura domini ingreſſus incidit in pœnam ſecundum conſuetudinem loci: & ejus hæres apprehendendo non incidit in novam pœnam, quia non cenſetur novam apprehenſionem facere, ſed factam à defuncto continuare, & ſic non debet niſi unam mulctam, videlicet à defuncto incurſam, quam debebit ſolvere, niſi defunctus ſolutione aut præſcriptione aut remiſſione expreſſa vel tacita, juxta *l. ultimam. &* ibi gloſſ. & Doctor. *Cod. de revoc. dona.* liberatus fuerit, & quæ latè ſcripſi ſuprà §. 43. *qu.* 28.

20. Cæterum quamvis in toto Regno nulla ſit conſuetudo quæ in cenſu pœnam commiſſi imponat novo acquiſitori poſſeſſionem capienti ſine conſenſu domini: tamen quædam ſunt, licet paucæ, conſuetudines hoc imponentes in feudis, & talia feuda vocantur ibi, *fiefs de danger*, id eſt periculo commiſſi obnoxia, ut

Digitized by Google

conſuetudo Burgundiæ. *tit. des fiefs.* §. *ult.* & Comitatus Burgundiæ. *eod. tit.* §. 16. Et nota quod intelligitur de poſſeſſione reali, non autem de ficta ſive per
actum fictum tantùm, quicquid dixerit Chaſſaneus
*Humbert. Iamtet. * in *conſuetud. Burgundiæ.* §. *ult. glo.* 5. *verbo Reelle*, contra textum ejuſdem conſuetudinis. Faciunt quæ dixi ſuprà §. 20. *gl.* 5. *num.* 4 *in fi.* Ita etiam quòd conſtitutum, retentio uſusfructus, & ſimilis clauſula non operatur commiſſum, tenet Anton. Rubeus in *repet.* §. *morte. num.* 479. *in l. non ſolùm. de novi oper. nunciat.* quamvis communem errorem ſequatur Nicol. Boër. *Deciſio. Burdegal.* 112. *num.* 5. Item non habet locum in diviſione, etiamſi tota res uni obvenerit ſecundum quod ſuprà §. 33. §. 78. *gloſſ.* 1. ſæpe diximus non eſſe locum juribus dominicalibus in diviſione.

*Conſuet. Comit. Burgund. 21. Tertiò à dicto commiſſo, * conſuetudo Comitatus Burgundiæ excipit non ſolum quoſvis hæredes inteſtati: ſed etiam teſtamentarios, imo etiam legatarios, donatarios cauſa mortis, & ex quacumque ſpecie ultimæ voluntatis. §. 6. & 7. Item habentes ex donatione contractus matrimonii à parentibus vel cognatis §. 8. qui non debet reſtringi ad propriam merè & liberalem donationem, quia idem ſi detur fundus ab eo qui non tenetur dotare vel donationem propter nuptias facere, vel ſi ab extraneo cognato, tamen detur æſtimatum vice pecuniæ, quia ſatis eſt quod datur, id eſt transfertur in contractu matrimonii ſive in deſcendentem, ſive in collateralem, ſive agnatum, ſive cognatum. Quartò fallit in eo qui revertitur ad jus priſtinum, puta ex facultate redimendi, ut in dicta conſuetudine §. 12.

22. Quintò fallit in creditore hypothecario cui datur per antichreſim, vel qui jure pignoris occupat. Loquitur enim conſuetudo de novo vaſſallo titulo particulari de facto jure domini ingrediente, & proprio nomine ad ſui commodum poſſidente cum effectu. Unde ſi creditor vel alius licitatione ſuperior per decretum judicis obtinuerit, non debet illud de facto realiter exequi domino irrequiſito, nec judicis authoritate protegeretur, niſi decretum latum eſſet cum domino, aut dominus vocaretur. Secus ſi quis tanquam fructuarius ingrediatur, vel tanquam colonus etiam ad longiſſimum tempus, vel tanquam emphyteuta aut ſuperficiarius, vel etiamſi totum feudum in reditum à vaſſallo acceperit. *d. conſuet.* §. 13. §. 15. Iſti enim etiamſi ad longiſſimum tempus vel quandoque, ut perpetuarii ingrediantur: tamen non ingrediuntur, ut ſint vaſſalli ſeu plenè domini utiles: ſed ut penſionem annuam temporalis vel perpetuarii juris præſtent concedenti, qui vaſſallus remanet & homagium ſubire debet, ſecus ſi etiam fidem dimitteret ſeu vaſſallagium transferret: & ita debent intelligi & reſtringi dd. §§. 13. & 15.

23. Sextò fallit in eo qui eſt in poſſeſſione, puta ſi uſufructuario colono vel poſſidenti ad onus reditus detur proprietas vel eam emat, non enim tenetur exire & res ſuas omittere, quamvis ſtatim factus ſit dominus utilis & poſſeſſor. §. *interdum. inſtit. de rer. diviſ. l. qua ratione.* §. *interdum. de acquir. rer. dominio*, ſed poteſt in eodem ſtatu manere & conſueto modo adminiſtrare donec dominum feudalem adierit, ſatis eſt quod ſine ejus conſenſu vel eo irrequiſito non faciat actus proprietarii ad conſervationem rei non neceſſarios, imò etiam merè extraneus qui non erat in poſſeſſione, poteſt ingredi vel mittere qui res præparent & neceſſaria faciant, nec dicitur ingredi & dominum feudalem contemnere, niſi qui de præſenti abſolutè ingreditur. Et multò minùs nocet geſtio tertii amici ſine fraude.

24. Sed ſi emptor conduceret fundum ad plures annos, nihil, vel contemptibile quid ſolvendo, jam eſſet manifeſta fraus, nec hoc ſtudioſè accerſito commento excuſaretur à commiſſo, ut non eſſet vera conductio: Tum *per l. ſi quis ante. de acquir. vel amitt. poſſ. l. ſi quis conduxerit. ff. locat.* Tum quia dominus eſt, *l. qui rem. C. de locato. l. neque pignus. de reg. juris.* ſed ſi emptor ſerio conducit & reſpondet de fructibus donec pretium ſolvat, ut in *l. ſicut emptio. cum l. ſeq. locat.* quia nondum ingreditur tanquam verus dominus & vaſſallus, cum talem traditionem abſolutam non habeat, ſed ut conductor, ceſſat commiſſum. Facit Bart. *l. codicillis.* §. *inſtituto de leg.* 2.

25. Et ſeptimò, ſi dominus feudi intervenerit in contractu, venditione vel ceſſione facta huic novo vaſſallo, ſive tanquam fidejuſſor, aut aliàs approbans, vel ſi aliter & ſcienter approbaverit novum vaſſallum, quia tunc non eſt locus commiſſo, maximè ſi novus acquiſitor fiducia approbationis domini ingreſſus fuerit: non enim licet mutare conſilium in alterius detrimentum, maximè in pœnam & lucrum odioſum. *cap. mutare. de reg. jur. in* 6. Secus ſi dominus aliunde ſciverit & diſſimulaverit: quia iſta requiſitio non eſt minùs quàm notificatio & exhibitio literarum acquiſitionis, quæ etiam aliunde ſcienti fieri debet, cùm ſit pars honoris & reverentiæ debitæ, ut diximus ſuprà §. 33. *num.* 10. & 23.

26. Fallit octavo, ut non ſit neceſſe obtinere conſenſum, ſed ſufficiat reverenter petere, quod intelligitur notificando acquiſitionem & exhibendo literas, alioquin dominus petens prius exhibitionem, non conſtituitur in mora, ſed acquiſitor: & ultima mora nocet. *l. illud. de peric. & commodo rei venditæ.* quantò magis & prior & ultima mora? poſtquam autem congruè requiſivit à domino juſtam cauſam denegandi non habente, periculo commiſſi vacat, etiam in dicto Comitatu, ut ſatis oſtendit ea conſuetudo §. 6. ibi: *Ne ſeront tenus requerir au ſeigneur feodal, ſon conſentement*, ergo obligatio eſt de requiſitione, non autem de impetratione conſenſus, & ita debent reliquæ conſuetudines ejuſdem materiæ intelligi, & ita ulitatur in locis ubi ſunt hujuſmodi feuda, ut in Ducatu Barrenſi. Prædicta procedunt ipſo jure.

27. Fallit nonò per viam reſtitutionis in integrum, ſi emptor ſit exterus vel ſemper peregre egit, & ſine dicto onere emit. Idem in hæredem emptoris qui nondum poſſeſſionem realem acceperat. Hi enim poſſunt reſtitui in integrum. & quamvis alioquin hæc reſtitutio non habeat locum contra jura feudalia quia ſunt onera rei, verum eſt quoad fructus, relevia & onera momentanea: ſecus reſpectu commiſſi quo feudum perpetuò abſorbetur, præſertim cùm illa omiſſio non cadat in delictum, ſed in ſimplicem negligentiam, nec ſit de genere prohibitorum, per ea quæ ſcripſi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. *num.* 3. *cum ſeq.* §. 30. *qu.* 13.

28. Ex quibus apparet deciſio arduæ cauſæ in qua
conſului. Dom. * Humbertus Iamtetus jurium Doctor *Contra Chaſſ.
Clariſſimus, civis Biſuntinus regaliæ Biſuntinæ judex, quoddam feudum in dicto Comitatu acquiſivit, & paulò poſt quia venditores (ut ſæpè fit) fructus illius anni reſervaverant, eoſdem fructus emit, & infra menſem domicilium dominarum feudi adivit: invento illuſtri gubernatore dicti Comitatus avo materno & Curatore earum qui gratum habuit, ſed pro inveſtitura & fidelitate remiſit ad filiam ſuam matrem & tutricem ſuarum neptium. Interea præfatus Doctor dictos fructus collegit & de eis diſpoſuit, poſt quam collectionem infra decimum menſem contractus vocatus in jus à tutrice dictarum neptium ad declarationem commiſſi. Dolæ jura interpretans conſultus à præfato Doctore, Reſpondi non eſſe locum commiſſo. Primo quod non fuit ingreſſus cum effectu tanquam emptor & dominus fundi, ſed tanquam emptor fructuum, cumque unius anni tantum eſſent fructus, nulla poteſt eſſe ſuſpicio fraudis, per prædicta. Bald. in *l. voluntatis. C. de fideicom-*



Digitized by Google

*miſſ.* Alexand *conſ.* 165. *lib.* 2. Cæpol. *cautela* 45. *poſſet etiam.*

29. Secundo quia etiam ante collectionem dictorum fructuum & aliam realem immiſſionem adivit domicilium dominarum fundi, conſenſum habuit avi & curatoris earum, qui ſufficit etiamſi ſuper inveſtitura ſuperſederit vel ad alium remiſerit: quia per eamdem conſuetudinem arti. 3. etiam pro homagio præſtando quod majus eſt, etiam poſt manum domini injectam, ſufficit vaſſallo fidelitatem offerre in loco dominanti, vel principali officiali: ſed curator à judice conſtitutus major eſt uno generali, præſertim quod in illo tria concurrebant, quod avus, quod curator, quod rector provinciæ; curator autem furioſi, prodigi, pupilli vel pupillæ plenariam habet rerum adminiſtrationem. *l. inter bonorum. de adminiſt. tut. & curat.* Atqui etiam ſimplex procurator generalis poteſt tollere commiſſum etiam incurſum antequam dominus voluntatem ſuam declaraverit, ut dixi ſuprà §. 21. *num.* 10. & ultra ea quæ ibi allegavi, ita tenet Philipp. Cor. conſi, 187. *tradita. col.* 3. *lib.* 1. *conſi.* 181. *col.* 13. *verſi. non obſtat. lib.* 2.

30. Accedit quod mater tutrix nec inventarium fecerat nec ſatiſdederat, & ſic adminiſtrare non poterat. *l. ſi tutor. ibi, nec ea quæ ab eo geſta ſunt ullam firmitatem, & ibi, ipſo jure irrita ſunt. C. in quib. cau. reſtit. in integr. non eſt neceſſa. l. in dubium. C. de tuto. vel curato. qui non ſatiſdedit.* Bar. in *l. legitimos. de legitima tutela*: nec etiam renunciaverat ſecundis nuptiis & Velleiano, ut prærequiritur. *Authent. matri. & aviæ. C. quando mulier tutelæ officio fungi poſſit*, ultra ea omnia quæ à legitimis tutoribus requiruntur. *Authent. ad hæc C. eo. tit.* & cum mater ſpeciali beneficio Novellarum admittatur, debet priùs hæc omnia facere, ita quod omiſſio modicæ ſolemnitatis vitiat, ut decidit Bar. *l. ſi quis ſub conditione col.* 4. *num.* 16. *verſi quare quod per Auth. requiritur quod mater, &c.* Idem voluit Speculator tit. *de anomalis tutoribus. col.* 13. *verſic. ut autem.* Panor. in *c. ex parte M col.* 3. *num.* 5. & ibi Præpoſit. & Philip. Deci. *num.* 4. *de appellat.* Angel. Peruſi. *conſi.* 35. *pro deciſio. col.* 1. *num.* 2.

31. Cùm igitur de jure ſcripto (quod ibi in non expreſſis à conſuetudine ſervatur) mater non fuerit tutrix, aut ſaltem non habuerit de jure aliquam poteſtatem vel adminiſtrationem, ſufficit conſenſus habitus à curatore, etiamſi ad alium pro fidelitate remiſerit, aut ſaltem propter pupillarem ætatem dominatum non erat qui adiri poſſet, & ſic ceſſat commiſſum præſertim introductum in pœnam ſpernentis dominum feudi, quæ ceſſat quando ex parte domini propter ſui abſentiam vel pupillaritatem eſt impedimentum. Text. in *l. pecunia fœnebris. in fi. ibi, ſi tamen poſt mortem creditoris nemo fuit cui pecunia ſolveretur, inculpatam eſſe moram. de uſur.* & in *l. cum quidam. §. ſi pupillo. eod. tit.* Alexand. *conſi.* 92. *num.* 9. *lib.* 1. *conſi.* 182. *col.* 1. ubi in annotatio. dixi *lib.* 2. Phil. Cornæus. *l. non hoc. col. ult. C. unde legiti.* Phil. Deci. in *l. vinum num.* 10. & ibi Franciſc. Purpura. *num.* 24. *ſi cert. pet.* multo plura allegavi in *conſilio meo quo remitto.*

* Declaratur cõſuet. Calvimon. 32. Quod autem in conſuetudine * Calvimontis. §. 56. narratur de quibuſdam feudis periculoſis ſitis in præpoſitura Valliſcoloris in quibus non licet novo vaſſallo (exceptis deſcendentibus in linea directa quod enim ibi excipitur, de patre, etiam in avo & proavo intelligendum eſt) poſſeſſionem ingredi ſine inveſtitura aut permiſſione domini ſub pœna commiſſi, illud non eſt jus conſuetudinarium loci, ſed jus particulare privatum quorumdam dominorum, ut in ſimili dixi ſuprà §. 76. quibus pacto aut titulo ſpeciali hoc contigit, & per præfatam conſuetudinem reſervatum & limitatum fuit intra fines dictæ præpoſituræ: illa enim conſuetudo non intendit alicubi fundare hanc odioſam ſervitutem, ſed potius abolere in toto ſuo territorio, exceptis feudis ſitis in dicta præpoſitura, & ſic non ſequitur quod omnia feuda ſita in dicta præpoſitura ſubſint huic ſervituti, niſi aliunde probetur, quia præfata conſuetudo non intendit hoc diſponere nec affirmare: ſed ſolum affirmat, & ex ea infertur quod in dicto loco ſunt quædam feuda huic ſervituti ſubdita.

33. Illa enim verba, *ou il y a fiefs de danger*, cum ſint locutionis pluralis * indefinitæ duorum numero contenta ſunt. *l. ubi numerus. ff. de teſt. c. pluralis locutio. de regulis jur. in* 6. & in odioſis, ut hîc, indefinita non æquipollet univerſali, ut not. Bar. in *l.* 2. *per illum text. ff. de lib. & poſt.* Gemi. in *c. quamvis.* 1. *§. ob hanc. in princ. de prabend. in* 6. Verum eſt quod iſtud ultimum intelligitur in indefinita ab homine prolata, quare non facio vim in hoc, ſed dico quod etiamſi non eſſemus in odioſis, ſed in materia favorabili vel indifferenti, puta ſi conſuetudo diceret in toto præſidatu nulla eſſe laudimia niſi in tali locali propoſitura, adhuc verba illa indefinita clauſulæ exceptivæ non æquipollerent univerſalibus: quia ex quo non ſumuntur ex univerſo, ſatis eſt quod verificentur in uno ſi ſint ſingularis numeri, vel in duobus ſi ſint pluralis numeri, ut eſt text. in *l. ſi is qui ducenta. §. utrum. ff. de reb. dub.* * De indefinita, & utrũ æquipolleat univerſali.

34. Non obſtat quod in legibus indefinita æquipollet univerſali, ut tradit Bar. quem omnes ſequuntur in *l. omnes populi. in* 6. *qu. princ. col.* 16. *ff. de juſti. & jure. in l. ſi pluribus. in princ. ff. de leg.* 2. *no. glo.* Gemi. & omnes in *cap. ut circa. de electione in* 6. Petrus Anchar. in *rubr. col.* 3. *de regulis jur. in* 6. & quod fortiùs dixit Bar. quem alii ſequuntur in *l.* 1. *ff. de reg. jur.* quod ſive in lege ſive in ſtatuto, ſive ſit materia odioſa, ſive favorabilis, indefinita æquipollet univerſali: quia reſpondeo illud procedere demum in verbis diſpoſitivis, & animo diſponendi prolatis, ſecus in verbis enuntiativis, ut plenè diximus ſuprà *in proœm. gloſſ.* 1. Clarum eſt autem quod verba dicti §. 5[illegible] *in princ.* nihil aliud enuntiant quàm in ſenſu directo, in quantum autem tacitè diſponere poſſunt, duo dumtaxat faciunt & diſponunt. Primo derogant omni prætenſo juri dictæ ſervitutis in tota præfectura. Secundo ab hujuſmodi derogatione excipiunt certum locum, & ſic nullibi fundant intentionem dominorum in hoc jure, ſed illi nominatim derogant in toto ſuo territorio, excepta dicta præpoſitura in qua derogationem hujuſmodi generalem ſuſpendunt, & eſt effectus, quod ſi patroni velint prætendere & probare dictam ſervitutem etiam titulo particulari extra dictam præpoſituram, non ſunt admiſſibiles, niſi fortè allegent de novo conſtitutam poſt publicationem dictæ conſuetudinis, quoniam ex quo vocati in publicatione & concluſione dictæ conſuetudinis non contradixerunt, cenſentur juri ſuo, ſi quod habebant, hoc reſpectu renuntiaſſe, eoque privari publico & communi conſuetudinis decreto. Sed infra dictam præpoſituram erunt admiſſibiles, non tamen habebunt intentionem fundatam in dicta clauſula exceptiva: ſed ſatis eſt quod per antiquas inveſtituras aut aliàs legitimè probando de jure prætenſo non habeant conſuetudinem eo loci repugnantem & derogantem, ſicut de quocumque jure titulo particulari prætenſo, cui jus publicum & conſuetudo loci non repugnant: & ita debet intelligi quod ſcripſi ſuprà 1. *gloſſ.* 4. *num.* 37. *verſ. & in quibuſdam*, ut illud commiſſum non jure publico conſuetudinis, ſed ſpeciali pacto & jure privato cenſeatur.

35. Rurſus in eam rem & ad uberiorem doctrinam quæro, Civis Pariſienſis vel Turonenſis emit fundum ſitum in dicta præpoſitura, dicto oneri ex pacto inveſtituræ obnoxium, ſed non facta mentione dicti oneris & periculi, quod etiam ignorabat: & quia realem poſſeſſionem patrono inſcio ingreſ-

ſus

Digitized by Google

ſus eſt, recuſat patronus oblationes emptoris & manu injecta feudum ſibi commiſſum aſſerit: an aliqua via conſuli poſſit huic emptori? Breviter reſpondeo quod poteſt & debet etiam major in integrum reſtitui ex * clauſula generali propter probabilem ignorantiam, per not. Bar. & omnium Doctorum in ſimili in *l. ad diem. ff. de verb. oblig.* per gloſſ. ult. & omnes ſcribentes in *l. 2. de jure emphyt.* Steph. Bertran. in *conſi.* 188. *lib.* 2. glo. & omnes feudiſtæ in *l. imperialem* §. *præterea ſi quis. de prohib. feud. alien.* per Feder. in *uſib. feud.* & quæ plene diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. *num.* 2. 3. & ad Phil. Deci. *conſi.* 58. & iſtud eſt indubitatum quando læſio ſive commiſſum non venit ex vi diſpoſitiva conſuetudinis: ſed ex ſpeciali pacto & diſpoſitione hominis. Plus dico, quod etiamſi veniret ex diſpoſitione conſuetudinis quæ ita caviſſet per verba diſpoſitiva, adhuc daretur reſtitutio in integrum ex capite juſtæ ignorantiæ aut alterius juſtæ cauſæ, quia agitur de perpetua amiſſione rei: & ſic conſuetudo quantumcumque generalis & præciſa, non cenſeretur ſuſtuliſſe beneficium reſtitutionis in integrum ex juſta cauſa per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 7. *num.* 6. Et maximè attento quod hoc caſu non proveniret commiſſum immediatè ex ſola diſpoſitione legis vel publicæ conſuetudinis, puta per lapſum temporis, ſed mediante facto hominis: & ſic non obſtant not. ſuprà §. 32. *quæſt. ult.* & ulteriùs attento quòd iſtud factum hominis, videlicet ingreſſus poſſeſſionis non eſt actus cadens in delictum vel aliam noxam, ſed actus communiter permiſſus & licitus etiam in feudis noviter emptis, in hoc regno. Faciunt not. §. 45. *quæſt.* 13. Quare dandà eſſet in integrum reſtitutio forenſis juſtam cauſam ignorantiæ habentis localis & exorbitantis conſuetudinis, per not. Innoc. in *rub. col.* 3. *verſic. ſed dic melius de conſuet.* Joan. Fabri. in *l.* 1. *col.* 4. *ver. item dic. C. de ſumma Trin. & fide catholica.* Tex. *c.* 1. §. *ult. de inveſti. de re aliena facta in uſibus feud.* tetigi in *tract. de uſur. num.* 747. & ad Phil. Deci. *conſi.* 19. dicam alibi plenius.

*Reſtitutio in integrũ ex clauſula generali.

36. Hîc pulchrum & utile eſt videre quid in famigerata illa quæſtione huc remiſſa ſuprà §. 78. *gl.* 1. *qu.* 7. *in fi.* quando res emphyteutica datur in dotem æſtimata, quam poſt Speculatorem *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. verſi.* 109. *cum ſeq.* tractant Doctores in *l. ult. C. de jure emphyt.* & in *c. potuit. ex de loca.* Deciſi. Tholoſa. 279. & ibi Stephan. Auffre. in *additio. & alii paſſim.* Ut autem explicemus ea quæ ab aliis partim implicita ſunt, partim imperfecta ſcripta, hæc quæſtio duplex eſt. Prima, an ſine domini directi conſenſu in dotem dari poſſit? Secunda, an debeantur laudimia? Ad primam Speculat. ubi ſup. gloſſ. & omnes Doctores in *d. l. ult.* ubi Jaſ. *num* 34. cum multis ſeq. canoniſt. *in d. c. potuit*, tenent quod ſic, & eſt in ſe indubitatum per ea quæ ſuprà *eo* diximus *num.* 2. Amplio etiamſi res detur æſtimata, quamvis Joan. Imol. in *d. l. potuit col.* 13. Jaſon. in *d. l. ult. col.* 30. *num.* 108. contrarium teneant & malè, quia non eſt verum quòd venditio in dubio facit æſtimationem, ut dixi in §. *præced. gloſſ.* 1. *num.* 105. *cum ſeq.* Ex his videtur prima quæſtio abſoluta: ſed non eſt ita, longè enim aliud eſt contrahere, aliud poſſeſſionem tradere. Primum non eſt prohibitum, ut novè diximus ſuprà *eod. num.* 10. ſecundum verò ſub pœna commiſſi prohibitum eſt etiam in mera donatione, etiam in donatione in dotem vel aliàs quoquo titulo, *ut ſuprà eo. nu.* 2. Non ignoro quod poſt Salic. in *C. ult. C. de jure dot.* multi tenent ſtatuta generaliter loquentia non habere locum in dotibus niſi de eis ſpecialiter exprimatur, quos latè cumulat dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloſſ.* 14. *num.* 91. *gloſ. cum multis ſeq.* Sed illud dictum non eſt verum niſi in materia in qua dos reperitur privilegiata, per text. in *l. fraudem.* §. *ult.* ubi hoc not. Bald. de *teſtam. milit.* Philip. Deci. in *l.* 2. *C. unde lib.* in *l.* 1. *num.* 9. *de reg. jur. conſi.* 5. ubi in annot. Tetigit idem Andr. Tiraq. in *d. glo.* 14. *num.* 96. ubi & *num.* 108. ſatis apertè ſentit dotem non eſſe in his privilegiatam, ut etiam Maſuer. *in ſua praxi. ti. de empt. & vend.* §. 17. decidit laudimia deberi ex re data in dotem æſtimata: & patet in ſimili ſuprà §. 3. & 35. Secus in materia ubi dos eſt privilegiata, ut in quæſtione de qua loquitur Bal. *Novell in tract. dotium part.* 6. *ſpeciali* 48. quia in hoc dos eſt privilegiata per text. in *l. ult. C. de Velleia.* per quam illud ſpeciale ſuſtinetur, aliàs eſſet falſum.

37. Limito tamen dictam concluſionem. Primò ſi quis det emphyteuſim in * dotem pro filia, quia non ſolùm licitum eſt dare & contrahere: ſed etiam poſſeſſionem realem tradere domino irrequiſito: & ita propriè loquitur Stephan. Bertran. *conſi.* 380. *duo ſunt* ubi in annot. tetigi lib. 2. priùs impreſſorum per Simonem Vincentium: ubi vulgaria tantum allegat, ego verò moveor quia aut dotans non habet alios liberos quàm hanc filiam, & cenſetur mera ſucceſſionis anticipatio in ea re. Text. in *l. unica.* §. 1. *de impon. lucra. deſcript. lib.* 10. *ibi, in tam enim neceſſariis ſibi, conjunctiſque perſonis ſub liberalitatis appellatione debitum naturale perſolvitur, id eſt, anticipatur.* Tetigi ſuprà §. 17. *& plene tradam infrà* §. 159. Aut verò habet etiam alios liberos, & tunc cenſetur partim anticipatio ſucceſſionis, partim diviſio ſive anticipatio portionis cum onere conferendi veniendo ad ſucceſſionem, & ſic non eſt locus prohibitioni *d. l. ult. C. de jure emphyt.* quæ loquitur quando alienatur in exteros. Faciunt quæ latè ſcripſi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 6. *num.* 5. permiſſam eſſe & diviſionem & alienationem feudi vel emphyteuſis inter conſortes, & tetigi in annotat. ad Alex. *conſ.* 19. *num.* 1. *lib.* 6.

* In dotem dari in emphyteuſi.

38. Idem dico in * donatione propter nuptias facta filio, idem dico in cæteris ſucceſſuris. Idem dico in extraneo qui dotat, vel donat ei quam hæredem inſtituit: quia ſicut in ſucceſſione teſtati vel inteſtati ceſſant permiſſio domini & metus commiſſi, ita in anticipatione harum ſucceſſionum: & idem in diviſione vel aſſignatione facta inter ipſos conſortes ſocios & cohæredes, & hinc eſt quod quæcumque conſuetudines Galliæ, quæ imponunt periculum commiſſi ingrediendo poſſeſſionem feudi ſine conſenſu domini, non habent locum in eo qui ſucceſſurus erat ab inteſtato, præſertim quando datur in dotem vel donationem propter nuptias.

* Donari propter nuptias poteſt emphyteuſis.

39. Quod autem Doctores vulgò tradunt ſpeciale in feudo, ut vaſſallus non poſſit in dotem dare filiæ ſuæ ſine conſenſu domini, *c.* 1. §. *donare. qualiter olim feuda. c. nuper. extra. de donat. inter vir & uxor.* Jaſ. *d. l. ult. num.* 109. *C. de jure emphyt.* non procedit extra loca ſua: quia ſunt conſuetudines locales, ut dixi ſuprà *tit.* 1. *in rub. num.* 48. & multo minus habet locum in Gallia ubi feuda ſunt patrimonialia. & ſic idem quod in aliis, ut dixi *ſuprà tit.* 1. *in rub. num.* 49.

40. Ad 2. quæſtionem Speculator *d.* §. *nunc aliqua. ver.* 110. diſtinguit: Aut datur in dotem inæſtimata, & tunc non debentur laudimia nec conſenſus domini requiritur: aut datur æſtimata, & tunc debentur laudimia & conſenſus domini requiritur, quia vendita intelligitur. *l. plerumque* §. *ſin autem. ff. de jur. dotium. l. quoties. C. eod. tit.* Et omnes ferè ubique ſequuntur, cum hac ſublimitate, ut procedat ſi eſt æſtimatio talis quæ venditionem faciat, aliàs idem quod in primo membro, & latè Petrus Rat. in conſuetud. Picto. §. 15. *gloſſ. ult.* Solus autem Jaſon. in *d. l. ult. quæſt.* 9. *num.* 49. tenet indiſtinctè non deberi laudimia, ſive res detur æſtimata, ſive non, & nititur hoc ſolo fundamento quod ſit alienatio neceſſaria: quod fundamentum ſatis reprobavimus *ſuprà* §. 22. *num.* 14. Quid dicendum? Doctores

Digitized by Google

valde aberrarunt ad pauca aſpicientes & diſparata permiſcentes.

41. Speculator enim non loquitur in quavis datione in dotem: ſed quando ipſamet mulier quæ ſuæ poteſtatis eſt, dat ſponſo ſuo pro dote ſua: & ſatis bene loquitur, niſi quod nimis indiſtinctè, non advertendo ad praxim: quia quod vulgò dicunt rem in dotem datam, æſtimatam etiam tali æſtimatione quæ venditionem faciat, cenſeri venditam, non abſolutè verum eſt, nec quoad omnia. *l. quoties. ff. de jure dotium.* ſed tunc demum ſi contingat maritum vel ejus hæredem ſoluto matrimonio, malle dictam æſtimationem, & non fundum reſtituere: ſecus ſi malit fundum ipſum reſtituere, prout poteſt & electionem habet. Text. in l. *plerumque in ſi. ff. de jure dotium.* quia tunc nunquam cenſetur venditus fuiſſe: ſed in dominio mulieris remanſiſſe. *l. ſi conſtante. §. ſi maritus. in ſi. ff. ſolut. matri. l. in rebus. C. de jure dotium.* latè dom. Joan. Igneus. in *l. §. ſi vir. aut uxor.* ad Syllania, de quo plenius dico infrà §. 168. non ergo debebuntur laudimia niſi in fine poſt ſolutum matrimonium conſummata venditione per electionem pretii, quanquam aliter (præſertim in feudis) velint pleræque conſuetudines, non minus in hoc duræ quàm ineptæ, ut dixi ſuprà §. 23. Et hæc (ſalvo eo quod mox dicam) procederent in terminis juris ſcripti, vel locis quæ jure ſcripto reguntur, ubi conjuges non ſunt communes in bonis, vel etiam in locis conſuetudinariis, quando convenit non fore communionem, ſed dotem reſtituendam.

42. Jam ergo liquet Doctores erraſſe in ſecundo membro dictæ diſtinctionis. Primo in hoc quod tunc putant ſtatim deberi laudimia, quaſi ſtatim venditione facta, quod falſum eſt, quia pendet ab eventu electionis poſt ſolutum matrimonium faciendæ. Et interim nec venditio nec alienatio abſolutè procedit. Secundo, in hoc caſu quod tenent tunc requiri conſenſum domini, & ſic quod res cadat in commiſſum ſi domino irrequiſito mulier de facto tradat & maritus poſſeſſionem ingrediatur: quod falſum eſt, etiam in terminis rigidarum illarum conſuetudinum quæ commiſſum ipſo jure imponunt, poſſeſſione apprehenſa ſine conſenſu domini: de quibus ſuprà *eod. num.* 20.

43. Quod in terminis juris communis falſum ſit, Patet, quia quum propter incertum illum eventum conditio pendeat, uxor cenſetur interim domina, *l. in rebus.* C. *de jure dot.* etiamſi maritus interim habeat poteſtatem alienandi, qualem etiam poſſet habere ſimplex procurator, & ſi vendat vel aliter alienet, tunc debebuntur laudimia, non bis ex datione in dotem, & ex hac venditione: ſed ſemel tantùm, quia hæc tantum eſt & unica alienatio. Requiritur etiam tunc conſenſus domini ſub pœna commiſſi, ut perſtrinxi in principio hujus §. Cæterum traditio realis quam eo caſu fecit uxor marito, non eſt alienatio, quum nondum ſubſiſtat, ſed pendeat, ut probavi.

44. Et ſic nec conſenſus quidem domini requiritur, nec ullum eſt periculum commiſſi: quia etiam uxor promiſcuè utitur & poſſidere fruique cenſetur cum marito. Idem ſi præmortua uxore maritus, vel eo præmortuo hæredes mariti ſoli remaneant in poſſeſſione, nulla eſt pœna commiſſi, quia non cenſentur de novo ingredi: ſed continuare poſſeſſionem ſemel legitimè inchoatam.

45. Ex quo infero quod etiamſi maritus ſuperſtes vel ejus hæredes eligant refundere æſtimationem, & refundant, & retineant rem jure perpetui dominii domino irrequiſito, non eſt locus commiſſo, quia dicta conſuetudo loquitur & intelligitur de novo & extraneo poſſeſſore, non autem de eo qui tunc erat in poſſeſſione: quare idem dico in colono qui fundo empto remanet in eodem, tum quum ea conſuetudo ſit odioſa, favorabilis eſt ejus reſtrictio, ut in ſimili not. Angel. Peru. in *l. qui Romæ. §. duo fratres. de verb. oblig.* dum hæc ſcribo gravis quæſtio agitatur in hoc Senatu de dote aſſignata ſuper prædio fruendo donec ſors reddatur, quam remitto infrà §. 108. ubi de dotibus tracto.

---

## EPITOME §. LXXXIII. LXXXIV.

1. *Niſi res ipſa cenſualis vendatur, vel ejus vera pars, nulla laudimia debentur.*
2. *Vetus contentio ſuper laudimiis redituum areſto deciſa.* 3.
4. *Quatuor controverſi noſtræ conſuetudinis articuli nuper ſublati ſunt.*
5. *Duo genera redituum.*
6. *In reditibus vulgaribus nulla ſunt prorſus jura dominicalia, niſi cum res venditur ad onus, quia ſunt pars pretii.* 9. 51.
7. *Dominus directus indebita recipiens, tenetur, etiamſi non ſit locupletior.*
8. *Scienter indebitum recipiens non præſcribit.*
10. *Non debentur laudimia ſi res venditur ad onus ſimplicis hypothecæ reditus.*
11. *Etiamſi venditor cedit ei jura evictionis & recurſus, qualia habet. Empta alea non augentur nec minuuntur laudimia vel gabellæ propter eventum.*
12. *Sed is qui emit ad onus prætenſi reditus, tenetur ad laudimia juris prætenſi liquidandi.* 57.
13. *Niſi quando nihilominus emit juſto pretio.*
14. *Emens ad onus uſusfructus vel alterius oneris non mobiliaris, non debet laudimia dicti oneris niſi redimibile eſſet.* 21.
15. *Hic tex. & declaratio areſti retrotrahuntur.*
16. *Q. 1. Si cenſuarius dat fundum in perpetuum fundiarium reditum, non debentur laudimia niſi pro rata pecuniæ ſi quam recipiat, nec poſtea vendito fundo ad onus, debentur* pro

*pro rata reditus, ſed dominus petet indemnitatem.* 17. 18.

19. *Idem ſi cenſuarius conſtituit perpetuam ſervitutem vel legat reditum perpetuum.*

20. *Dominus non tenetur unam ſummam ſemel accipere, ſed petet remotionem oneris, vel ut laudimia pro rata ſolvantur in caſum venditionis reditus, vel fundi cui ſervitus data eſt.*

21. *Legatum annuum in dubio ad vitam eſt.*

22. *Q. 2. Redemptio reditus à concedente retenti quando videtur in fraudem laudimiorum?*

23. *Qualibet cauſa non excuſat à dolo, ubi de damno alterius agitur.*

24. *Q. 3. Hic §. habet locum etiam in reditu fundiario ſi eſt redimibilis. Reditus ad rationem duodecimæ reſpectu tertii pro mobili habetur.*

25. *Qui non recipit pecuniam, poteſt promittere reditum cujuſvis ſummæ.*

26. *Emptor debens laudimia, etiam pro rata ſortis reditus purè debet.*

27. *Q. 4. De reditu pecunia conſtituto ad rationem unius in 30.*

28. *Quod ad rationem unius in viginti ſolvens, laudimia non debent excedere unciam totalis æſtimationis rei.* 36. 37.

29. *Plus aut minus non differunt ſpecie.*

30. *Reditus ad rationem quincuncis longè ſuperatur à ſorte, & magis immobilibus accedit.* 39.

31. *Multum differt à reditu duodecimæ qui mobilibus accidit & ſorti æquipollet & neceſſario redimibilis eſt.* 32. 33. 34. 35.

38. *Ampliatio bujus §. & ſenatuſconſulti.*

39. *Summa totius materiæ.*

40. *De conſtitutione, vel redemptione, vel ceſſione redituum vulgarium per ſe, nulla laudimia debentur, ſive in quantum intrant partem pretii venditionis ipſius fundi cenſualis.*

41. *Declarantur & ad eamdem æquitatis normam reducuntur reliquæ conſuetudines Regni, etiam in patria juris ſcripti.* 43. 44. 45. *Conſuetudo de Lorris declaratur.*

42. *Omnia verba Statuti debent jungi & verificari, ut locum habeat.*

43. *Conſuetudo Aurelianenſis, & Melodunenſis.*

44. *Naturalis juſtitia vim legis habet, nec loco clauditur.*

45. *Conſuetudo Bituricenſis, & Meldenſis.*

46. *Conſuetudo Pictavienſis, Andenſis, Cœnomanenſis, Engoliſmenſis.*

47. *Aliud antichreſis, aliud aſſignatio* de rente en aſſiette, *in qua dominium transfertur. Verbum aſſignare dominium importat.*

48. *Reditus* en aſſiette *pecunia conſtitutus in perpetuum, eſt venditio perpetua & ſi habet facultatem redimendi, venditio eſt ſub dicta facultate.*

49. *Creditor non poteſt præſentare ad beneficia etiam in ſimplici antichreſi: ſed bene* en rente en aſſiette.

50. *Si reditus duodecimæ detur pro fundo, venditio eſt: Sed ſi reditus viceſimæ vel minor detur, permutatio eſt, etiamſi ſit redimibilis, niſi ipſi creditori detur.*

51. *Fundus non dicitur vendi ad onus, quatenus emptor habet recurſum contra alium.* 52. 53. 54. 57.

55. *Non conſideratur modicum damnum domini directi ſicut nec augmentum.*

56. *Qualitas intelligitur ſecundum tempus verbi.*

58. *Q. 5. De reditu fundiario temporali.* 59.

60. *Q. 6. L. optimam. de contrab. & commit. ſtipula. habet locum contra cauſam habentes à contrahentibus, & ad commodum eorum quibus jus quæritur ex contractu, ſed non aliorum.* 61.

62. *Prætendens reditum tenetur titulum & qualitatem declarare.*

63. *Nec præſumitur fundiarius, niſi ei qui aliàs fundiarius eſt ab antiquo debeatur.*

64. *Adbuc impoſitivus non ob id præ-*

*ſumitur pecunia conſtitutus & redimibilis.*

65. *Privilegium urbis Pariſienſis ſuper redemptione redituum prodeſt domino cenſuali.*

66. *Juſto pretio redemi debent. Declaratur conſtitutio Caroli 7.*

67. *Etiamſi res venditur ad onus reditus redimibilis incerto pretio, locus eſt laudimiis.*

68. *Ut locus ſit edicto 1539. priùs conſtare oportet reditum pecunia conſtitutum eſſe.*

69. *Argumentum à communiter accidentibus non valet ad privandum quem jure ſuo.*

70. *Reditus pecunia conſtitutus non præſumitur ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, niſi ubi favore publico cautum eſt.*

71. *Conſtitutio Caroli 7. excipiens reditus amortizatos intelligitur de præteritis non de futuris, nec amortizatio fieri poteſt in præjudicium privilegii urbis.*

72. *Amortizationes generales non operantur niſi contra concedentem, nec impediunt reditus redimi beneficio edictorum Regis. 73.*

74. *De redemptione reditus numquam debentur laudimia, niſi cadat in pretium acquiſitionis feudi.*

75. *Si res datur ad reditum redimibilem ad rationem quindecimæ vel circa, vera venditio eſt, etiamſi acquiſitor redimat, dato etiam eodem fundo nova venditio fundi eſt.*

76. *Secus ſi detur in reditum redimibilem ad rationem viginti in unum.*

77. *Et non eſt fraudibus indulgendum: ita libertas contrahendi non nimis arctanda.*

78. *Q. 7. De prædio ſubhaſtato ad onus doarii redimibilis.*

79. *Q. 8. Capiens ad reditum duodecimæ cenſetur emere, ſive in cenſu, ſive in feudo. 80. 84. 87. 89.*

81. *Sed non debetur ſubquintum pretii niſi ubi expreſsè liquet.*

82. *Permutatio cum reditu duodecimæ quando manet permutatio. 85. 88. 89. 92.*

83. *Quadruplex diſtinctio quando fundus datur pro hujuſmodi reditu.*

86. *Probatio ſimulationis non tam exacta requiritur reſpectu tertii.*

89. *Permutatio cum hoc reditu in locis ubi pro mobili habetur venditio eſt. 90. 93.*

91. *Conſuetudo loci ubi reditus debetur inſpicitur.*

94. *Fraudis vitandæ cauſa ſit extenſio.*

*Olim fuit 58.

## §. * LXXXIII.

*Ainſi reformé par Arreſt du 10. May 1557.*

POUR rentes conſtituées à prix d'argent ſur maiſons ou autres heritages aſſis és Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, ne ſont deûs aucuns droits de lods & ventes ny autres profits ſeigneuriaux ſoit pour la conſtitution ou rachapt deſdites rentes.

Les 59. 60. 61. articles obmis pour les cauſes dudit Arreſt & contenus au commentaire.

Hic articulus reformatus eſt in ſequentem modum per novam conſuetudinem.

## LXXXIII.

POUR heritages vendus ou adjugez par decret à la charge de rente racheptable, ſoit que ledit heritage ſoit fief ou roture, eſt deû au ſeigneur de fief le quint denier du prix: Et au cenſier le droit des ventes tant pour le prix contenu és contracts ou decret, que pour le ſort principal deſdites rentes: encores que leſdites rentes ne ſoient lors racheptées.

## LXXXIV.

SI aucun achepte heritage à la charge qu'il ſera adjugé par decret, ou bien ſi l'achepteur pour purger les hypotheques le fait decreter, & tel achepteur eſt adjudicataire, n'eſt deû qu'un ſeul droit de quint ou vente, tant pour le contract d'acquiſition, que le decret: Eſt toutesfois au choix du ſeigneur de prendre leſdits quints ou ventes ſelon le prix dudit contract ou du decret.

1. SUBJECTUM laudimiorum eſt vera venditio ipſius rei cenſuariæ, ut diximus ſuprà §. 78. *gloſ. 1. in princip. & gloſ. 3. in princip.* Ex quo ſequitur nulla laudimia deberi de conſtitutione vel redemptione etiam merè voluntaria & nummis facta quorumvis redituum ſuper prædiis cenſualibus ſive ſpecialiter & nominatim, ſive generaliter vel etiam limitatim & quovis modo, ut per hunc pulchrum textum ad omnem dubitationem & diſputationem tollendam Se-

Digitized by Google

natus judicio appoſitum, apertiſſimè & æquiſſimè declaratur. In venditione autem & aſſignatione reditus quantumvis etiam ſpeciali vel limitata, quamvis adſit vera venditio, tamen deeſt res quæ eſt potiſſimum fundamentum, ſcilicet verus cenſualis qui non venditur, ut erat neceſſe priuſquam locus ullus laudimiis aperiri poſſet, ut patet per tot. text. indubitatum hujus conſuetudinis ſuprà §. 51. ibi *l'acqueſteur & nouvel detenteur d'aucun heritage eſtant en ſa cenſive*, & §. 52. ibi *en l'heritage à luy redevable d'aucun cens*, & §. 55. ibi *aucun heritage eſtant en la cenſive*, & ibi *Tel acheptеur dudit heritage*. Atqui reditus qui ſuper fundo cenſuali conſtituitur à cenſuario non eſt cenſualis, nec in cenſum movetur, nec nomine dicti reditus de novo creati, à debitore vel creditore ullus cenſus debetur, & dominus directus non habet dominium directum dicti reditus & nullo modo eſt prædium movens in cenſum, & ſic emptor hujuſmodi reditus non emit rem cenſualem nec cenſum ulli debentem nec cenſualiter moventem, ergo impoſſibile eſt laudimia aut ulla alia jura dominicalia in vim dictæ antiquæ & indubitatæ conſuetudinis deberi, quia omne eorum ſubjectum deficit.

2. Cùm autem ante 47. annos initio menſis Martii anno ſeſquimilleſimodecimo hæ conſuetudines in ſcriptis redigerentur, Prælati eccleſiaſtici tam Epiſcopus Pariſienſis quàm Abbates, Priores, Monaſteria & Collegia, tam ſæcularia quàm monachalia, exempta & non exempta, magnas, imò majores & opulentiores ditiones in urbe & territorio Pariſienſi poſſidentes, prætendebant jus & conſuetudinem exigendi laudimia de omnibus non ſolùm venditionibus, ſed etiam redemptionibus omnium quorumvis redituum etiam ſub facultate redimendi, ſaltem nominatim conſtitutorum ſuper aliquo fundo cenſuali, nec non jura inveſtiturarum & alia dominicalia ſicut in venditione ipſius rei cenſuariæ, imo duriùs & ampliùs quod de venditione ipſius rei ſub pacto redimendi facta, de qua non debentur nova jura de redemptione infra tempus conventum ſecuta. Et tamen eccleſiaſtici illi prætendebant etiam de redemptione in vim dictæ facultatis & juxta tempus illius facta, in omnibus etiam promiſcuis reditibus cauſa redimendi temporarii uſus æris alieni permiſſis, qua re quid durius ne dicam iniquius? Ut omittam quam frequenter hujus regni conſuetudinum redactiones, & avaritiam quorumdam eccleſiaſticorum, præſertim monaſteriorum traducunt, qui præter profeſſionem ſuam & canonicas ſanctiones *in c. ex parte. in fi. de cenſib.* duras & quæſtuoſas conſuetudines invehere niſi ſunt. Videat cui vacuum erit quid & antiquiores & recentiores Italici Doctores de illis conquerantur, ut Alberi. *l. ſi quis in ſuo. C. de inof. poſt.* Maria. Soci. *conſ.* 15. *col.* 5. *lib.* 1. Philip. Dec. *conſ.* 329 *in fi. conſ.* 474. *num.* 10. Quare non fuit novum quod Pariſiis laudimia illa redituum & conſtructos de illis quatuor articulos nobilitate cedente & tertio ordine repugnante imponere ſoli voluerint. Præpoſitus enim mercatorum, decuriones & cives Pariſienſes concorditer & juſtè contendebant horum promiſcuorum redimibilium redituum nomine nulla laudimia deberi, neque de venditione, neque de redemptione, flagitantes ampliùs ſuper ea re audiri: nec ſolùm cum toto tertio ordine bona pars nobilium præſertim qui cives Pariſienſes ſunt, ſed etiam togatus Advocatorum ordo illis adhærebat: tamen qui tum nomine Regio redactioni præerant partem articulorum controverſorum ſuſpenderunt, videlicet articulum qui erat *num.* 59. ut non haberet vim conſuetudinis: partem verò, videlicet articulum qui erat *num.* 58. per proviſionem admiſerunt, donec per ſupremæ Curiæ Senatum ( quò partes remiſerunt ) aliter decerneretur.

3. Tandem Præpoſitus mercatorum & decuriones urbis intentionem ſuam præfatam in Senatum proſecuti ſunt, & nuper à proviſionali decreto præfatorum redactioni illi præſidentium appellaverunt & admiſſi ſunt eccleſiaſticis auditis, Senatuſque decrevit primum illum controverſorum articulorum qui erat *num.* 58. à noſtris conſuetudinibus eradendum & delendum, & quòd reliqui controverſi articuli hac de re, nullam vim haberent juris vel conſuetudinis, & quòd in locum dicti erronei articuli 58. adſcriberetur in noſtris conſuetudinibus in vim legis ſeu veræ & homologatæ conſuetudinis articulus ille juſtiſſimus & æquiſſimus: quem authoritate præfati Senatuſconſulti 10. Maii anno ſalutis ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſeptimo lati poſui ſuprà in ipſo textu noſtræ conſuetudinis Gallico, *num.* 58. reliquis tribus ex ſententia ejuſdem ſanctiſſimi Senatuſconſulti prætermiſſis, eo quòd nullam vim conſuetudinis habere declarari ſunt.

4. Quorum tamen ad ampliſſimi Senatus noſtri juſtitiam & æquitatem perpetuo commendandam, utque gratiam illi cunctiſque nobiſcum æquitatem legum zelantibus ſemper habeatis, tenor ſequitur, videlicet primus ( qui erat 58. )

*Quand aucune perſonne vend, ou conſtitué rente ſur ſon heritage, l'acheptеur d'icelle rente, doit les ventes au ſeigneur cenſier, ou foncier, dont eſt tenu & mouvant l'heritage, ſur lequel ledit vendeur conſtitue ladite rente.* Secundus ( qui erat 59. ) Item, *quand aucune rente conſtituée nommément ſur un heritage tenu en cenſive, eſt racheptée, le racheptant eſt tenu payer aux ſeigneurs cenſiers ou fonciers dont eſt tenu & mouvant ledit heritage, les ventes dudit rachapt.* Tertius ( qui erat 60. ) Item, *quand on vend & conſtitue rente ſur un heritage, lequel on oblige nommément & ſpecialement à icelle rente, & generalement tous ſes autres biens & heritages: au ſeigneur cenſier ou foncier dont eſt tenu & mouvant en cenſive ledit heritage nommement & ſpecialement obligé à ladite rente, appartiennent tous les droits de ventes & ſaiſines de ladite vente.* Quartus ( qui erat 61. ) Item, *quand aucun vend ou conſtitue rente generale ſur tous ſes biens & heritages, ſans en ſpecifier aucuns, & leſdits heritages generalement obligez ſont vendus par decret ou autrement à prix d'argent, & ſur le prix de l'achapt deſdits heritages, la rente ainſi conſtituée generalement y eſt priſe & racheptée: celuy qui rachepte ladite rente, eſt tenu payer au ſeigneur cenſier & foncier de l'heritage dont procedent les deniers dudit rachapt, les ventes d'iceluy rachapt.*

5. Amanuenſes mei qui anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo & ſequenti in mundum ut typis excudenda redigerentur, quæ ſuper his tunc elaboravi, teſtificari poſſent quàm acri ſtudio niſus ſum præfatos quatuor articulos vi rationum & argumentorum ad bonum & æquum reducere, duo genera redituum diſcernendi, ut in §. *præcedenti num.* 10. & ad primum rariſſimum genus quo minùs officerent reſtringendo, ut etiam tetigi in libro meo commerciorum & uſurarum Latinè edito anno 1545. *num.* 129. & rurſus compendioſè Gallicè edito, Chriſtianiſſimo Regi noſtro dicato & in manus dato initio Regni ſui *num.* 143. ubi remitto ad laborioſos & prolixos in §. 58. hujus conſuetudinis & in tres tunc ſequentes §§. commentarios

meos, qui nunc pro media ferè parte ſupervacui ſunt beneficio brevis illius & ſententioſiſſimi ſupremi noſtri Senatus oraculi, quod utinam ante ſeptemdecim annos editum fuiſſet: multis enim vel Herculeis laboribus defunctus fuiſſem, qui tamen non fuerunt inanes, ſententia mea tam celebri Senatuſconſulto tandem confirmata.

6. Apparet enim Senatuſconſultum loqui de ſecundo illo genere redituum, ut primus omnium diſtinxi ſuprà §. *præcedenti num.* 10. & in aliis prius à me editis libris, quia de illo genere erat tota contentio, pro qua decidenda latum eſt hoc Arreſtum, ut patet ex verbis & integro tenore illius. In dictis ergo reditibus cauſa redimendi uſus æris alieni factis & ſemper redimibilibus, planè, abſolutè & ſine ulla exceptione procedit arreſtum & æquiſſimus iſte textus ut non ſolùm locus non ſit laudimiis: ſed nullis omnino aliis juribus dominicalibus, nec de conſtitutione, nec de redemptione: in reditibus autem heterogeneis videlicet primi generis, quamvis locus non ſit laudimiis quocumque modo conſtituantur & conſtituti vendantur, utpote deficiente eorum ſubjecto ſuprà *eo. num.* 1. tamen locus eſſe poteſt indemnitati jurium dominicalium, ut mox oſtendam poſtquam quæ ex ſanctiſſimo illo Senatuſconſulto ſuperſunt breviter expoſuerimus.

7. Primò enim ſtatim poſt hunc textum juſtè & æquiſſimè conſtitutum reſervat jus repetendi his qui priùs ſolverunt laudimia ſub prætextu prætenſæ conſuetudinis in libro noſtrarum conſuetudinum ſcriptæ, ſed controverſæ & nec diffinitivè nec proviſionaliter admiſſæ, videlicet in articulo qui erat 59. de redemptione horum redituum. Et etiam ſub prætextu decreti proviſionalis dictorum redactioni præſidentium, videlicet de conſtitutionibus horum redituum occaſione dicti articuli qui erat 58. idque juſtiſſimè tanquam indebitè exactum. Quod autem ſuprà §. 33. *quæſt.* 5. *num.* 33. ſcripſi dominum directum non teneri reſtituere jura recepta ex cauſa nulla vel quæ reſolvitur, niſi inquantum eſt locupletior. *l. ſi non ſortem §. libertas. l. in ſumma. §. in frumento de condict. indeb.* intelligendum eſt ſecundum thema quod ibi propoſui, & quando jura ſolvuntur ex cauſa habili, ut debeantur, & adhuc quando nullitas vel reſolutio non fuit nota domino directo qui bona fide recepit, etiam dicta jura loquuntur: ſecus quando ſciebat cauſam ad hæc jura producenda habilem, eſſe nullam vel brevi reſolvendam, ut in caſu in quo conſului & per ejuſdem Senatus areſtum tandem obtinui ſuprà §. 33. *num.* 10. quia tunc tenetur etiamſi non ſit locupletior, ut etiam dixi in *tract. uſura. quæſt.* 17. *num.* 198. qui ſcienter recipiendo ex cauſa reſolubili ad hoc ſe obligat & non tam quaſi contrahit, ut in §. *item is qui. Inſt. de obligat. quæ ex quaſi contractu naſcuntur*, quàm verè licet tacitè contrahit propter ſcientiam, ut dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 23. igitur multò fortiùs recipiens ex cauſa inhabili ad obligationem, & ſic ſciens vel ſcire debens eſſe indebitum, ut omnino ſciebant ſi qui receperunt ex cauſa redemptionis, ſed etiam ex cauſa conſtitutionis ſcire debebant articulum illum 58. fuiſſe controverſum & ad ſupremum hunc Senatum remiſſum, nec interim niſi proviſionaliter & parum conſultè contra alios indubitatos articulos ſuprà *eod. num.* 2. admiſſum. Quamquam autem ſolventes non minorem ſcientiæ cauſam habeant: tamen non præſumuntur ſponte ſolviſſe nec donaſſe dum metuunt inquietari. Faciunt notata in *l.* 2. *C. de his quæ vi metuſve cau. fiunt & ſuprà* §. 76. Quod ſi creditores poſſunt repetere à dominis quibus temerè ſolverunt: multo magis debitores, ſi creditoribus (etiam qui ea ſolverunt) refuderint, poſſunt ab eiſdem non ſolum à dominis directis, repetere, per ea quæ dixi in *tract. uſur. quæſt.* 6.

8. Dico tamen quod iſti qui ex capite conſtitutionis reditus ante triginta annos receperunt, exceptione præſcriptionis ſubductis omnibus legitimis interruptionibus de quibus infrà *tit.* 4. ſeſe tueri poſſunt, quia propter colorem dicti proviſionalis decreti non videntur in mala fide. Sed his ſi qui ſunt (puto enim nullos eſſe) qui ex capite redemptionis receperint, propter malam fidem non incepit præſcriptio currere, ſaltem quamdiu vixerunt, ſed bene hæredibus illorum, ut dixi infrà §. 68.

9. Secundo, providentia Senatus in mente ſua retentum & juris eſſe juxta. *l. omnium. C. de teſt.* declaravit, quod quoties res ipſa vendetur ad onus hujuſmodi vulgarium redituum ſive voluntariè extra jus, ſive publica licitatione & decreto judicis, debebuntur laudimia, non ſolum de pecunia per emptorem numerata, ſed etiam de ſorte principali hujuſmodi redituum qui partem pretii faciunt & omnino pro mobili in pecuniam recidenti hoc reſpectu habentur, ut dixi in §. *præcedenti num.* 26. & ſic ampliſſimus ordo juris exploratiſſimi eſſe declaravit: quod ex his commentariis deſumptum ſcripſi in dicto compendio Gallico de contract. reditu & uſura. *qu.* 8. *num.* 143. *verſ. & auſſi quand.* Et quod ante viginti annos eodem ſenſu edidi ſuprà §. 20. *gl.* 5. *qu.* 10. *&* § 33. *qu.* 18. *in princ.* Et intellige venditum ad onus cum effectu, ſcilicet quando id agitur, ut emptor teneatur id oneris ferre donec redimat ad commodum venditoris vel alterius cui venditor conſultum voluit, etiamſi non dicatur quod emptor teneatur redimere & exonerare obligatione, ſed tantum ſolvere.

10. Secus ſi emit ad onus ſimplicis hypothecæ, ſine mentione facta de hypotheca, ſed hoc acto quod venditor teneretur totum reditum ſolvere, & indemnem reddere emptorem: quia tunc nulla laudimia debet emptor de æſtimatione reditus quem non ſuſcipit in effectu, ſed de pretio convento dumtaxat, etiamſi metu inquietationis dictæ hypothecæ res viliùs æſtimata & vendita fuerit: quia ex quo emptor hoc oneris ex compacto non ſubit, non eſt pars pretii, nec eſt in conſideratione quod multis caſibus aut ſuſpicionibus res viliùs vendetur, nec domini directi conqueri poſſunt, ſicut è diverſo lucrum capiunt quoties quavis occaſione vel affectu contingit rem plus juſto vænire.

11. Idem ſi venditor non permittit indemnem reddere emptorem, ſed ei cedit jura & remedia evictionis vel recurſus qualia habet, ut ſæpe uſuvenit dum is qui ſine onere emit, poſtea cognita hypotheca alii revendit hoc expreſſo: quia etiamſi minoris vendat dominus ex hac revenditione, nova quidem capiet laudimia, ſed pro rata pretioli conventi tantùm, non autem pro rata reditus quem non tenetur emptor ſubire in vim contractus, ſed in vim poſſeſſionis & hypothecæ tantùm, ut infrà §. 70. Eſt enim ſimilis ei qui aleam emit, quia pretium non augetur nec minuitur quantumvis alea ſit lucroſa vel damnoſa. *l. ſi jactum retis. de actione empt. l. periculi pretium de nautico fœnore*, quam vero ſuo ſenſui reſtitui in *tracta. commercio. & uſura. qu.* 3. Quod ſi pretium non augetur nec minuitur, ergo nec gabella nec laudimium quod ad ratam pretii metitur, ſuprà §. 76. Sive igitur recurſus evictionis huic emptori ceſſus, ſit efficax ſive non, non addit nec diminuit domino directo.

12. Secus quando quis vendit ad onus prætenſi reditus qui prætenditur deberi per ipſum venditorem, fortè tanquam hæredem conſtituentis vel tanquam poſſeſſorem aliorum prædiorum hypothecatorum prætenſo reditui à quo ſe vel alia bona ſua vult exonerari per emptorem. Iſte caſus non eſt ſimilis priori in quo venditor (qui non tenetur niſi quia & quandiu poſſidet, ut infrà §. 70.) non vult ſe nec reliqua bona ſua per emptorem exonerari, ſed tantum non

vult obligari ad evictionem hujus rei: hîc autem etiam vult ſe vel ſua exonerari, & ſic onus illud prætenſum eſt pars pretii, ſed incerta, & ſic dicendum ſicut de eo qui emit pretio partim certo, partim incerto: quia pro rata certi laudimia ſunt liquida: pro rata verò incerti liquidanda ſive per relationem ad aliud vel alias.

13. Et in hoc dico quando res nihilominus vænüt circiter juſto pretio, dominus directus non eſt admiſſibilis ad inquirendum de illo onere prætenſo non liquido, videtur enim neglectum nec pretii loco appoſitum, ſed ad litem vel dubitationem futuram vitandam, ex quo nihilominus ad juſtum circiter pretium ventum eſt. Faciunt not. §. 78. *gloſſ.* 1. *num.* 125. *&* 140. Aut verò propter illud prætenſum onus mobiliare, ut terminis vulgaris praxis utar, res notabiliter vænüt minus juſto pretio: & tunc debent laudimia ſuppleri pro rata reſiquiæ juſtæ æſtimationis rei, & onus illud videtur tanti æſtimatum quanti notabiliter res eo reſpectu depretiata minuſque vendita eſt: nec poteſt in his meliùs, breviùs aut æquiùs decerni.

14. Serioſè autem dixi onus mobiliare (ut illud de quo loquimur) ne quis ſtatim idem opinetur quando propter aliud onus non mobiliare res notabiliter minùs venditur: non enim debent tunc laudimia ſuppleri, nec pro rata æſtimationis oneris, nec pro rata reſiduæ æſtimationis rei, ut cum quis vendit ad onus uſusfructus, ſive pro ſe ad vitam ſuam vel ad vitam alterius nunc retenti & conſtituti: ſive priùs conſtituti & ad alium pertinentis, non enim debentur laudimia, niſi de ſolo pretio convento, non autem de æſtimatione dicti uſusfructus: quia eſt jus immobile retentum. Et hoc niſi appareret de fraude & colore quæſito, ut dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 3. *in fin.* vel niſi conſtaret uſumfructum illum redimibilem eſſe pretio taxato vel taxando, quia tunc videtur quid mobile per notata ſuprà §. 33. *qu.* 18.

15. Adde quod hoc ſenatuſconſultum trahitur retrò, non enim novam conſuetudinem fecit, ſed veterem quæ vera & legitima erat, (notha & ſpuria rejecta,) cauſa cognita declaravit & homologavit. Liquet enim præcedentes articulos 73. 74. 78. fuiſſe veram & legitimam conſuetudinem, & ab omnibus ordinibus concorditer pro talibus agnitos & comprobatos. Sed illi (*ut ſuprà num.* 1.) neceſſario concludunt nulla eſſe laudimia, niſi cùm res ipſa cenſualis venditur: quatuor verò illi articuli *ſupra num.* 4. controverſi fuerunt, imò à majori etiam & ſaniori parte improbati. Et prætérquam quod apertam duritiem & iniquitatem habent, nunquam prælati illi eccleſiaſtici talem eſſe conſuetudinem probare potuerunt, prout etiam nunquam in judicio (quod ſciam) uſi ſunt, etiamſi ultra triginta annos aſſiduus fuerim in foro, omnia forenſia diligenter exquirens: imò eccleſiaſtici omnes ea modeſtia fuerunt ut nunquam exigere conati ſint, nec ea de re moleſtiam ullam unquam cuiquam fecerint. Et ita generaliter in aliis provinciis hujus regni obſervandum. Memini etiam ita Ambiani è ſententia mea judicatum anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo nono paulo poſt Paſcha. Nunc textualibus expeditis, ad reliquum materiæ accedo neceſſaria tantùm & utilia è veteribus meis commentariis ſeligens.

*Thema. 16. Quæro * primò: Titius prædium ſuum cenſuale conceſſit Caio, pro ſe & ſuis in perpetuum, & ad onus cenſus debiti domino, & ad onus decem librarum perpetui & fundiarii reditus à Titio ſuiſque annuatim ſolvendi, certum eſt nulla laudimia inde deberi, quamvis in feudo deberetur integrum relevium, ut diximus ſuprà §. 51. *qu.* 11. *num.* 51. Item certum eſt quod ſi etiam mediante pecunia conceſſio facta ſit, quod ut in feudo deberetur quintum pretii de pecunia, & relevium de reſiduo æſtimationis feudi: ita in cenſu pro rata pecuniæ dumtaxat laudimia debentur & præterea nihil, niſi ſolidus Pariſienſis pro inveſtitura. Sed quæſtio eſt quando poſtea Caius vel ejus hæres vendet fundum ad onus cenſus & dicti reditus, an de æſtimatione dicti reditus debeantur laudimia? Hanc quæſtionem quæ plura habet capita, olim fuſiſſimè diſputavi. Nunc breviter reſolvendo, dico nulla vi ipſa deberi laudimia pro rata reditus nec aliter, ſed pro rata pecuniæ ab emptore fundi numeratæ dumtaxat, ſed dominus via actionis petere poteſt indemnem ſe ſervari, quæ ſingula probo: Aut enim dices laudimia pro rata reditus deberi ab iſto venditore, & eſt impoſſibile duplexque abſurditas, quia non vendit reditum, nec ullum jus ad eum, & dato quod venderet, laudimia non deberentur à venditore, ſuprà §. 78.

17. Aut dices deberi ab emptore, & adhuc impoſſibile eſt triplici ratione. Prima quia non emit reditum: ſecunda, quia non emit rem integram, ſed tantò diminutam, & ſic non poteſt debere laudimia niſi quatenus emit, ut emptor partis pro parte tantùm; tertia, quia non poteſt ea debere niſi pro rata pretii quod debet venditori ſuo & quatenus debet, ut diximus ſuprà §. 78. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. *num* 41. *&* 42. Porrò dici nequit quod debeat pro æſtimatione dicti reditus per illud Senatuſconſultum: quia quamvis debeat illum reditum deinceps ſubire vel ſolvere, & ab eo venditorem exonerare: tamen non eſt reditus pretio conſtitutus, nullamque ſortem habet pecuniariam, & ſic prorſus deficiunt verba ſenatuſconſulti, & conſequenter ejus diſpoſitio quæ aptari nequit. Aut dices deberi à creditore, & adhuc impoſſibilius: quia primò non eſt cenſuarius, nihil tenet in cenſum, ſecundo nihil facit neque emit, neque vendit. Quod ſi non debet ea de prima conceſſione in reditum, ergo multò minùs de his quæ poſtea fiunt à recipiente vel ejus ſucceſſoribus. *l. debitorum. cum l. ſeq. C. de pact.* Nec obſtat quod concedendo in cenſum cenſetur retinuiſſe hanc partem rei, tum quia hic reditus quamvis omnino jure immobilium cenſeatur, ut dictum eſt ſuprà §. 94. *nu.* 8. tamen non eſt pars rei niſi fictè: tum nullo modo tenetur in cenſum: tum etiamſi vera eſſet venditio fundi, & in cenſum teneretur, adhuc ſequeretur oppoſitum, videlicet nulla laudimia deberi de venditione fundi ad onus reditus, ſed de venditione juris ipſius reditus, quando contingeret vendi, quod dici nequit cum non ſit res cenſualis.

18. Nulla ergo eſt à ſufficienti omnium partium enumeratione obligatio nec actio laudimiorum hoc reſpectu, & tamen tale onus cùm ſit perpetuum & notabiliter minuens jura dominica, quamvis ipſo jure imponi poſſit, quia non habemus hîc conſuetudinem prohibitivam ut ſunt, Arverniæ, Nivernis & in quibuſdam locis, ut dixi ſuprà §. 74. *glo.* 2. *in fi.* tamen domino conquerente ſtare non debet ejus præjudicium. Si enim cenſuarius non poteſt ſervitutem gravem in præjudicium domini directi imponere, nec formam rei quæ tempore primæ inveſtituræ & conceſſionis in cenſum erat, in deterius notabili damno domini mutare, ut diximus ſuprà §. 52. *num.* 2. *cum ſeq.* igitur multò minùs poteſt reditum perpetuum non redimibilem, vel etiam cujus redemptio non ſperatur imponere, niſi indemnitati domini directo conſulendo.

19. Quoties ergo fundus venditur ad onus reditus perpetui, vel etiam ad onus alterius ſervitutis perpetuæ notabiliter valorem rei & laudimia præſentia & futura diminuentis, puta ſervitutis, viæ, vel juris paſcendi, aut uſus tali familiæ in perpetuum, poteſt dominus petere aut onus removeri, aut indemnitati ſuæ conſuli per ea quæ in ſimili de feudo & emphyteuſi dixi ſuprà §. 51. *qu.* 12. *nu.* 57. & per text. in *l. ult. verſic. his tamen perſonis quæ non ſolent. C. de jure emphyt.*

GGGgg iij

*& in l. ſi quis presbyter. neque enim juſtum eſt. C. de epiſcop. & cleric.* Facit *l. quemadmodum. l. per colonum. C. de agricol. & cenſit. lib. 11. cap. 1. in fin. quibus mod. feud. amitt. cap. 1. §. quid ergo. §. è contrario. de inveſtit. de re aliena facta in uſibus feud.*

20. Poterit ergo dominus in jus vocare creditorem & poſſeſſorem ad hoc, ut condemnentur dictum reditum extinguere vel ſe indemnem reddere infra certum competentem terminum quem puto eſſe debere infra annum, ut in ſimili diximus quando res alienatur in manum mortuam, ſuprà §. 33. *num.* 140. §. 41. *nu.* 60. quo lapſo moroſi mulctentur, vel ad ſummum fundus vendatur ad onus cenſus & de pretio dictus reditus redimatur, niſi creditor conſentiat reditum illum cenſualem fieri, ſeu laudimiis obnoxium quoties jus illud reditus vendetur, vel fundus cui ſervitus attributa eſt, quæ eſt pleniſſima & ſufficientiſſima indemnitas, quæ tamen non eſt ad vivum exigenda, quia perinde eſſet ac ſi parte fundi vendita, totus fundus vendi fingeretur, ut deberentur laudimia de toto, quod eſſet injuſtum: ſi ergo nova laudimia adjiciantur, aliquid de eis detrahendum erit. Tum ex eo quod res oneratæ ſæpius væneunt quàm liberæ. Multum aptè & æquabiliter huic indemnitati providet conſuetudo Senonenſis §. 127. & 229. in veteri, qui ſunt §. 231. & 232. in nova, ubi fundo vendito ad onus reditus fundiarii, etiam de reditu ad rationem decimæ tantum æſtimato debentur laudimia: & ſi talis reditus per ſe venditur, debentur de pretio. Poteſt etiam aliis modis communi conſenſu vel bonorum & prudentum arbitrio indemnitati domini etiam reditu manente conſuli. Sed dominus non tenetur indẽnitatem ſemel unica ſumma ſoluta recipere: quia non tenetur futura jura ſua vendere nec inveſtire creditorem reditus de illo reditu niſi velit. Quædam etiam conſuetudines reditum ipſum fundiarium tanquam partem rei cenſualis facientem, ipſo jure ſine alia diſpoſitione hominis ſubjiciunt laudimiis, quoties reditus ipſe venditur pro indemnitate domini, ut Bleſenſ. § 125. & 126. Carnotenſis §. 50. Dunenſis. §. 41. Aurelianenſis. §. 110. & intelligendum de reditu perpetuo, non de conceſſione ad vitam, ſicut nec de uſufructu totius debetur, quicquid Eccleſiaſtici contenderint.

21. Idem ut indemnitati domini providendum ſit, ſi cenſuarius alicui & ſuis ſucceſſoribus vel eccleſiæ aut hoſpitali legatum annuum reliquerit ſuper fundo cenſuali: non enim refert an fundiarius vel impoſititius ſit reſpectu domini directi: ſed an ſua notabiliter interſit, nec ejus indemnitati proviſum ſit ut debet ad hoc. Pulchrè facit *l. inter quos. §. primo, in fin de damno infecto.* ubi actio damni infecti, id eſt ad præcavendum contra damnum futurum & imminens, non ſolùm datur domino utili & poſſeſſori, ſed etiam domino directo: quia ſua intereſt ne ruina totius ſuperficiei ſecuta fraudetur in penſione percipienda. Redeundo ad rem, ſecus ſi reditus (non vetus ſed per idem legatum novus conſtitutus, idem thema continuando) eſſet alicui ſimpliciter legatus, quia cùm intelligatur annuus, cenſetur ad illius vitam *l. ſi in ſingulos. de annuis legat. l. ſi Stichum, in fin. de verborum oblig. l. in annalibus. C. de leg.* Idem in donatione cauſa mortis *l. Senatus. §. ult. de donatio. cauſa mortis:* & per regulam *l. ult. C. de mortis cauſa donatio. gloſſ. in dict. l. ſi in ſingulos.* & Bartol. ibi & in *l. cùm notiſſimi. C. de præſcript. 30. vel 40. annor.* Cùm enim legatus vel etiam venditus uſusfructus totius fundi non cadat in laudimia, nec dominus indemnitatem petere poſſit, cùm ſit temporalis, & quod una aut altera vice tantum & minora laudimia habiturus ſit, non eſt in conſideratione in iſtis caſualibus & ab arbitrio alieno dependentibus: multò minus legato vel donato reditu anno temporali vitam non excedente. Secus ſi legatus eſſet reditus annuus alicui & ejus ſucceſſoribus *dict. leg. in annalibus, C. de legatis.*

22. Secundo quæro retento præcedentis quæſtionis themate ſuprà *num.* 16. quid ſi Caius reditum illum redimit? Breviter diſtinguo: Aut intra breve tempus, puta intra annum, & videtur emiſſe fundum, etiamſi accipiendo in reditum nullum nummum dederit, alioquin locus eſſet apertus fraudibus: quia volentes vendere & emere ſine laudimiis, facerent hujuſmodi conceſſionem in reditum quem recipiens paulò poſt redimeret pretio jam pacto vel paciſcendo. Faciunt quæ dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 3. *num.* 31. de eo qui vendidit fundum retento uſufructu, quem paulò pòſt eidem vendit, quod emptor dicitur integrum fundum particulatim emiſſe. Idem ſi Caius per interpoſitam perſonam reditum redimat. Idem ſi poſt annum vel longius intervallum, dummodo adſint aliæ præſumptiones quæ intervallum compenſent, ſecus data juſta cauſa excludente præſumptionem quod hoc præmeditatum fuerit tempore conceſſionis in reditum: unde ſi cum Titius non eſſet venditurus reditum, Caius redemit ab ejus hærede, nulla laudimia debet, nec dominus poteſt culpæ aſcribere factum, ex quo lucrum ſentit reique conditio melior facta eſt. *l. cum in feudo §. quod ſi mulier. & ibi gloſſ. de jure dot.* & multo minus ſi urgente domino & indemnitatem exigente redemit: tum etiam deinceps res ſine onere vendetur & majora laudimia debebuntur. Idem ſi Titius in teſtamento legaverit Caio jus redimendi dictum reditum, valet enim legatum. *l. & ſi æquo. de leg. 1. l. ſi fundus ad l. Falci.* nec præſumitur fraus niſi ſint conjecturæ premeditationis: ut ſi Caius volebat ab infirmo emere, & teſtamentum & mors Titii de propinquo ſecuta ſint.

23. Et quamvis quælibet cauſa excuſet à dolo ubi requiritur machinatio doloſa & ſine alterius detrimento, ut in *l. igitur §. poteſt. de liberali cauſa.* per gloſ. & Bald. in *l. plagii 2. C. ad l. Flaviam de plagia. quæ ita debent reſtringi.* Secus eſt ubi de injuſto alterius damno agitur, tunc enim ad excludendam præſumptionem quæ oritur ex vicinitate actuum, nova alia & juſta cauſa requiritur niſi materia fraudis deficiente, ut quando Titius non alienavit fundum, ſed ut ſuprà *eod. num.* 21. reditum perpetuum ſuper eodem fundo donavit vel legavit Caio à quo ipſe vel ejus hæres redemit: deeſt enim hìc materia fraudis qualiſcumque fuerit ille reditus, quia Caius nunquam acquiſivit fundum qui conſequenter nunquam acquiſivit fundum qui conſequenter nunquam venditus fuit, & ſic nullis laudimiis locus eſſe poteſt cùm res cenſualis nec verè nec præſumptivè vendita fuerit.

24. Tertio quæro: Dictum eſt ſuprà *num.* 6. non referre an reditus ſit fundiarius vel impoſititius: quid ergo ſi ſit redimibilis, quanquam pecunia non conſtitutus, puta Titius conceſſit ad onus cenſus erga dominum, & certi perpetui reditus erga ſe redimibilis tamen pro certa ſumma: vel legavit certum reditum ſuper fundo cenſuali Caio & hæredibus, ita ut hæres ſuus datis centum luere vel redimere poſſet, an debeantur laudimia? Breviter omiſſis diſputationibus meis ante ſeptemdecim annos in mundum redactis reſolvendo, dico nulla deberi laudimia de hujuſmodi legato vel conceſſione in reditum, ſed de redemptione debentur ſi redimitur ab eo qui acquiſivit ad hoc onus, juxta not. in §. præcedenti ſed à legatario nihil penitus debetur. At ſi non redimit, ſed vendit fundum ad onus dicti reditus, tunc neceſſario diſtinguendum dico. Aut eſt redimibilis ad rationem duodecimæ ſeu duodecim in unum, & tunc omnino debentur laudimia non ſolum de pretio numerato, ſed etiam de æſtimatione dicti reditus, id eſt de ſumma qua redimi poteſt, quæ eſt ejus vera indicatura, & ſic toties quoties res vendetur cum tali vel ſimili onere: quia talis reditus reſpectu tertii habentis intereſſe, cenſetur quid mobile, prout etiam propter ſui gravitatem de facili redimi ſolet, ut in *tract. uſura. Latino & Gallico, quæſtione* 8.

25. Idem multo magis ſi talis reditus eſt redimibilis minori ſumma, puta ad rationem decem, octo, vel ſex in unum, prout ſine metu aut ſuſpicione uſurarum fieri poteſt in teſtamento, ut latè probavi in *tractat. commercio. & uſurar. quaſt.* 73. imo etiam in quibuſvis liberalibus conceſſionibus inter vivos, pecunia videlicet aut ſimili commutatione, & conſequenter materia uſuræ deficiente, id eſt ab eo qui non recipit pecuniam. Idem dico ſi redimibilis ſit ad rationem quindecim in unum, vel ſemeſſis uſuræ aut circa.

26. Sed an ſtatim debeant ſolvi laudimia pro rata reditus, ſive antiqui, ſive nunc ab emptore conſtituti? Videretur quod non, quia acquiſitor dilationem habet ſolvendæ partis pretii hoc reſpectu, & ſic ut ſuprà §. 78. *qu.* 3. *nu.* 41. *cum ſeq.* Contrarium dico quia non habet dilationem gratis, ſed illam emit vel recompenſat, & ſic habere non videtur, nec ob eam dilationem res pluris venditur: recompenſatur enim dilatio gravi, imo ſupremo reditu. Idem tamen ſi leviore quocumque reditu, quia iſta non eſt dilatio pretii, ſed in ſolutum pretii, datur reditus tanta pecunia æſtimatus, igitur purè laudimia debentur. Aut vero redimibilis eſt ad rationem quincuncis vel minoris uſuræ, & quia hoc novam inventionem & reſolutionem exigit à nobis elaboratam, rejicio in q. ſeq.

27. Quarto quæro, Titius ſuper fundo cenſuali mediante pecunia ſibi data, conſtituit reditum perpetuum redimibilem ad rationem triginta in unum. Certum eſt quod de hac venditione nulla debentur laudimia, nec per debitorem nec per creditorem, niſi ubi alia eſt conſuetudo loci (ut Carnotenſis §. 48.) quæ vult creditorem quaſi emptorem ſtatim teneri: quæ ſuo loco ſervanda eſt: nec etiam de redemptione debebuntur quandocumque redimetur: deeſt enim ſubjectum laudimiorum, quia res cenſualis non venditur, ut ſuprà *eod. num.* 1. Sed quando poſtea Titius vendit fundum ad onus dicti reditus cum effectu, videlicet, ut emptor teneatur illum ſolvere & continuare vel redimere ad exonerationem venditoriis, an debeantur laudimia etiam de pretio ſeu ſorte principali conſtitutionis hujus reditus? O inſulſam quæſtionem! exclamabunt multi pragmatici: quis enim dubitat cùm ſit præjudicata ſententia ſenatuſconſulti ampliſſimi ordinis exarata ſuprà *eod. num.* 9. quo etiam ceſſante juſtum dubium non videtur, alioquin laudimia notabiliter & ferè in totum diminuerentur. Nec obſtat quod hoc caſu multum augentur laudimia reſpectu reditus propter magnitudinem ſortis redemptionis, quia etiam diminuuntur reſpectu fundi qui tanto vilius vendetur quanto reditus ille difficilius & majori pretio redimendus eſt. Atqui ego non ſolùm dubitabilem, ſed in oppoſitum decidendam quæſtionem formabo etiam in longè fortioribus terminis, id eſt qui per prædicta longè minùs dubitabiles viderentur.

28. Fac fundum ſine onere dicti reditus valentem 240. libras juſto pretio ſemel ſolvendo, vendi 220. libris, & ad onus cum effectu reditus perpetui 10. librarum redimibilis pro 200. libris. Quæro an emptor debeat laudimia tam de 200. libris ſortis dicti reditus, quàm de 120. libris numeratis? Exclamabunt, quis dubitat? Ego vero puto hoc caſu iniquum eſſe, quia laudimia ad ſummum non debent excedere unciam juſtæ totalis æſtimationis fundi venditi, per textum & ejus rationem, ſuprà §. 76. Sed excederent unciæ totius fundi æſtimationem & valorem de tertia parte. Cùm enim fundus non valeat ultra 240. laudimia non poſſunt excedere 20. ſed hîc aſcendunt ad 26. cum beſſe unius, & ferè ad 27. libras, videlicet ad 26. libras 13. ſolidos & 4. denarios. Replicabunt acribodicæi (quæ magna turba eſt) formularum magis quàm naturæ & æquitatis conſulti: quid ad annuos, vel ad cenſuales dominos? Sibi imputet emptor quia ita contraxit & nimio emit: laudimia enim non ad valorem rei, ſed ad placitum & conventum pretium metiuntur, d. §. 76. cujus partem facit ſors reditus, ad cujus onus emitur. & ita præjudicio ſenatuſconſulti declaratum eſt: utque dominus non poteſt conqueri ſi partibus placuit viliùs vendere: ita nec partes queri poſſunt poſtquam eis placuit pluris vendere & emere: par eſt ratio lucri & damni, utriuſque eadem regula & diſciplina: & ſive reditus ſit redimibilis majori vel minori ſumma, non refert.

29. Quia plus aut minùs non conſtituunt ſpecificam differentiam, ut tenet Bart. in *l. imperium*, *col.* 3. *num.* 9. *de juriſdict. omn. judic. in l.* 1. *in princ. col.* 3. *nu.* 8. & ibi Jaſo. in *col.* 14. *de acqui. vel amit. poſſ.* & ubique per *l. ult.* (*excepto ſummario ſuo ibi*) *de fundo inſtru. lega.* Cæpol. in *tract. de ſervit. urba. præd. cap. cap.* 24. *col. antepen.* Soci. in *rub. num.* 122. *C. de ſenten. quæ pro eo quod intereſt proferunt.*

30. Atqui ego dico hanc replicam, videlicet laudimia metiri ad pretium, veram eſſe de vero ipſo convento pretio, vel alio quod promiſcuam recipit functionem & æquipollentiam cum pretio & nummis, ut dixi ſuprà §. 78. *in princ.* Sed hîc iſte reditus quamvis redimibilis, primò non recipit functionem nec æquipollentiam cum ſorte ſua quæ ſupervalet, nec poſſet reditus iſte communiter tanti vendi, cùm liceat de tali ducentarum librarum ſorte acquirere reditum pariter redimibilem 16. librarum 13. ſolidorum & trientis annuorum, & ſic plus tertia parte majorem iſto reditu decem librarum, cujus etiam ſors plus dimidia parte, videlicet ſemiſſe & ſextante, excedit communem æſtimationem & ſortem hujuſmodi reditus. Secundo dico quod iſte reditus ad rationem quincuncis uſuræ magis accedit rei immobili, quàm reditus vulgares ad rationem beſſalis uſuræ vel circa qui mobilibus magis accedunt, ut ſenſus communis oſtendit, & patet in *tract. meo redit. & uſura. in abaco num.* 53. & *quaſt.* 5. in Latino & in Gallico *num.* 25. & *qu.* 1. 8. & 11.

31. Et maxima eſt inter utroſque differentia, quia reditus ad rationem unius pro duodecim, non ſolum inſitam & innatam, ſed neceſſariam habet (ut ita loquar) redimibilitatem, ita quòd in contrarium paciſci non poteſt, ſed nec etiam ullo temporis ſpatio præſcribi, ut claris etiam demonſtrationibus probavi in *tract. commercio. & uſura. qu.* 17. *in Latino. & qu.* 3. *in Gallico.* & libris meis in lucem emiſſis opinio mea ejuſdem ampliſſimi & æquiſſimi * Senatus areſtis comprobata eſt vetuſto errore obliterato, ut anno Domini ſeſquimilleſimo quadrageſimo ſeptimo, more Gallico ad finem Februarii judicatum in Senatu pro Thoma Rapouël, contra Faronem Carpentarium in eodem Senatu advocatum, multa etiam antiqua & recentia judicia pro temporis præſcriptione contra redemptionem petitam, fruſtra poſt veritatem à nobis patefactam producentem. *Areſtum.

32. Reditus autem rationem unius pro viginti innatam & inſitam habet qualitatem oppoſitam: quia ſecundum communem ſententiam non eſt redimibilis, niſi expreſsè conventum fuerit, & ut ſatis patet rectè perpendenti, diluendo objectum ſuprà *num.* 29. hæc non tam eſt qualitas quàm proprium, ſeu veriùs differentia ſpecifica, & ab hac plures aliæ differentiæ & accidentia profluunt, ut etiam in duo genera diffundantur in §. *præced. nu.* 10. hinc eſt enim quòd prior vulgatus reditus propriè non habet vicem rei immobilis, ſed mobilis, ut etiam dixi ſuprà §. 41. *nu.* 96. poſterior autem propriè rei immobilis inſtar habet, quare rectè gerit vicem portionis rei immobilis, ſuper qua debetur, quod priori nullo modo congruit. In priori accidit frequenter & faciliter redimi, poſteriori non æquè, prior nulla temporis præſcriptione fieri poteſt non redimibilis, ſed bene poſterior: ſic patet ſolutio quæſtionis.

33. Tum hæc jura laudimiorum quæ ex contractibus oriuntur, debent eorum ſapere naturam, & ad

Digitized by Google

tus duodecimæ vel quindecimæ, ſors hujuſmodi reditus qui pro mobili in his habetur indiſtinctè, eſt pars pretii in taxa laudimiorum. Vendito verò fundo ad onus reditus ad rationem viginti in unum vel majorem redimibilis: idem cum moderatione ut uncia valoris fundi non excedatur: fundo verò vendito ad onus reditus alterius oneris perpetui non redimibilis, petente domino directo ratio habenda erit indemnitatis, *ut ſuprà quæſt.* 1. *num.* 16. & 17. Ratio differentiæ evidens eſt ex prædictis, quia reditus duodecimæ vel quindecimæ ſunt quid æſtimatum & promiſcuæ redemptioni & functioni cum pecunia expoſitum: ideò mero jure ſunt pars pretii & mero jure cadunt in taxam laudimiorum: ſecus de redimibilibus ad rationem quincuncis vel majoris ſortis quæ non ita æquipollent mobili, ideo non cadunt de ſe in taxam laudimiorum nec ex eo propriè quod ſint pars pretii, cujus propriè & æquipollenti functione non ſunt pars, ſed tantùm veniunt in rationem laudimiorum propter intereſſe domini directi, & ſic ſufficit illum indemnem reddi, quod eſt quamprimum laudimia aſcendunt unciam valoris fundi. Reditus verò perpetui & non redimibiles nullomodo cadere poſſunt in rationem laudimiorum, ſed aliter erit conſulendum indemnitati domini directi.

40. Quod ergo in hoc §. dicitur non deberi laudimia nec de conſtitutione nec de redemptione hujus promiſcui reditus, verum eſt quando conſtitutio aut redemptio reditus ſtat per ſe, id eſt ſine venditione vel emptione veri fundi cenſualis quantumvis hypothecetur vel eximatur hypotheca, ſecus ſi admiſceretur pretio venditionis ipſius fundi. Unde ſi vendo tibi fundum cenſualem primo pro hujuſmodi reditu quem nunc ſuper eodem fundo conſtituis, vel ſecundo ſi pro reditu veteri tibi debito ab alio ſuper alia re quam mihi cedis, vel tertio pro ſimili reditu quem tibi debeo, debes laudimia de ſorte hujuſmodi reditus, quia vel tu conſtituis de novo, vel cedis illum pro pretio fundi empti: vel pro eo do tibi fundum in ſolutum, & ſic ſemper eſt totum pretium vel pars pretii. Amplio etiam ſi non dicam me vendere, ſed permutare, excepto ſecundo caſu in quo diſtinguendum, *ut infra eodem num.* 79. & ſic in veritate conſtitutio aut redemptio hujuſmodi reditus in quantum talis, nunquam cadit in laudimia: ſed ſolum in quantum intrat & conſtituit pretium veræ venditionis ipſius fundi cenſualis, & ſic ſi eſſet reditus fundiarius, vel ad rationem trientariæ uſuræ quæ eſt vera & legalis indicatura redituum non redimibilium qui fundis & immobilibus æquiparantur, ut eſt text. in *l.* 3. §. *item ſi republica ad l. Falcid.* ut primus omnium declaravi in *tract. commercio & uſura. num.* 112. poſſet dici permutatio & non venditio, & ſic non deberentur laudimia.

41. Et conſequenter valdè neceſſaria eſt diſtinctio noſtra horum redituum & diſtributio in duo genera, de qua in §. *præcedenti num.* 10. non ſolùm in noſtra conſuetudine, ſed etiam in aliis hujus Regni, imò etiam in patria juris ſcripti, in toto Regno, & quocumque locorum laudimiis utuntur. Et præſertim in illis conſuetudinibus quæ volunt laudimia deberi de reditibus ſpecialiter venditis ſeu pretio conſtitutis ſuper prædio cenſuali, ut conſuetudo de Lorris hoc titulo §. 25. non enim debet intelligi de reditibus promiſcuis neceſſario redimibilibus quæ ſpectant ad ſecundum genus: ſed de reditibus primi generis tanto pretio emptis, ut poſſint eſſe non redimibiles, ut patet per eamdem conſuetudinem §. 23. *eodem tit.* ubi præſupponit reditus, de quibus loquitur, poſſe permutari cum prædiis. Item præſupponit facultatem redimendi poſſe limitatam eſſe ad tempus: ergo de reditu conſtituto ad rationem viginti in unum ad minus, vel majori ſorte, ut poſſit recipere facultatem redimendi ad tempus, & eſſe vel fieri non redimibilis, ſecus ergo in reditibus ſecundi generis quibus non quadrat gerere vicem immobilium, & in quibus dicta limitatio redimendi vel qualitas non redimendi cadere non poteſt.

42. Et ſic omnia verba conſuetudinis de eadem materia quæ ſimul debent jungi, non conveniunt, prout neceſſe eſt omnia verificari priuſquam diſpoſitio locum habeat, juxta *gloſ.* 4. *ver. advocandum*: & ibi Jacob. Butrig. Salic. *C. de ſervis fugit.* Ludov. Rom. *ſing.* 489. ut dixi ſuprà §. 20. *gloſ.* 3. *num.* 5. quibus adde Franc. Aret. *conſil.* 157. *col. ultim.* Socin. *l.* 1. §. *ſi quis quadringenta. ad Trebell. lib.* 4. Andr. Alciatum in *cap. cum non ab homine. num.* 9. *de judic. in cap. accidentes. col.* 2. *de præſcriptio.* Philipp. Decius *conſil.* 201. *num.* 1. ubi in annot. dixi. Adhuc per eamdem conſuetudinem *d.* §. 33. *juncto* §. 78. *tit.* 1. *des fiefs*, ad quem tacitè refertur ſi facultas redimendi reditum ſit ad novem annos limitata tanto pretio, ut poſſit congruere huic pacto, ut dixi, tum redimendo infra illud tempus, neque de conſtitutione neque de redemptione laudimia debentur: aliàs de conſtitutione ſpeciali ſuper fundo cenſuali hujuſmodi reditus qui gerit partem fundi & rei immobilis, & de nominis ejuſdem reditus venditione, ſed non de redemptione (quando redimibilis erat) laudimia debentur.

43. Ita etiam debet declarari & reſtringi conſuetudo * Aurelianenſis §. 112. quæ etiam ferè in omnibus ſymboliſat cum dicta conſuetudine de Lorris: olim enim ambæ fuerunt eadem conſuetudo. Ita etiam debet intelligi conſuetudo * Meldunenſis §. 127. imo etiam ſeſe ita reſtringit & declarat §. 131. ubi præſupponit hujuſmodi reditum, quo de loquitur poſſe redimibilem eſſe ad quinque vel etiam ad duos annos tantùm, & ſic neceſſariò conſtitutum ad rationem viginti in unum vel majori pretio: & conſequenter non loquitur niſi de reditibus primi generis. Et generaliter idem dicendum in omni conſuetudine ſimpliciter dicente de conſtitutione reditus ſuper fundo cenſuali ſpecialiter impoſiti laudimia deberi, ut omnino debeat reſtringi ad reditus primi generis.

*Aurelian. * Meldunenſis.

44. Non autem intelligi de reditibus iſtis promiſcuis qui pro ſimplici hypotheca mobiliari in commerciis & contractibus habentur, in quibus nulla ratio, nulla æquitas, nulla juſtitia eſt laudimia ſolvendi, nullum intereſſe domini directi: quia fundus ipſe nullo modo venditur, nec mutat manum, & quoties ad onus talis reditus vendentur, laudimia nullo modo minuentur, & hoc ipſa viva & naturalis juſtitia dictat quæ vim legis habet. *l. cum ratio naturalis.* & ibi Alberi. in *princip. de bonis damnato. l. ſive oportet.* §. *ſufficit de excuſa. tutor. l.* 3. §. *ſi liber. ibi, naturali æquitate motus*, & ibi Jaſon, *de condicti. cauſa data.* Bald. *cap. paſtoralis in fin. de cauſa poſſ. & propriet. cap.* 1. *col. ult. de jurejur. & hoc eſt quod dixi ſuprà eodem num.* 3. Hunc text. & ſanctiſſimum illud Senatuſconſultum locum habere debere in toto regno naturali ipſa æquitate & juſtitia dictante quæ nullis locis clauditur, concludo, ut dixi ſuprà in *proœmio.*

45. Ita etiam neceſſariò debet intelligi conſuetudo * Bituricenſis hoc tit. §. 8. & 9. ubi vult de conſtitutione reditus ſuper certo prædio cenſuali laudimia deberi, ſicut de venditione fundi: debet enim intelligi de reditu primi generis, etiam per eamdem ejuſdem conſuetudinis expoſitionem, quia §. 8. excipit quando reditus eſt redimibilis infrà tempus minus decennio, & infrà idem tempus redimitur, ut tunc nulla jura debeantur, & ſic neceſſariò ſeſe reſtringit ad reditum qui poteſt ferre talem conventionem & eſſe irredimibilis, & conſequenter ad reditus primi generis. Quòd ſi qua conſuetudo de his loquens non inveniatur ſe ipſam reſtringere, *ut Carnotenſis.* §. 47. *Bleſenſis.* §. 115. *Dunenſis.* §. 41. *cum ſeq.* debet tamen ita reſtringi & temperari ne aliàs reprehenſionem & iniquitatem habeat *l. Salvius Ariſto. de leg. præſtan.* Faciunt quæ dixi ſuprà §. 13 *gloſ.* 4. *num.* 8. Ex quibus liquet etiam quod duo illi articuli videlicet. 195. & 196. controverſi

*Conſuet. Bituricen.



Digitized by Google

* Meldenſis.

in conſuetudine * Meldenſi, & omnium ordinum conſenſu ad ſupremum noſtrum ſenatum remiſſi, non loquuntur de his promiſcuis reditibus in quibus dubium non fuiſſet ceſſare laudimia: ſed de reditibus temporariis, id eſt qui non redemptione, ſed tempore, puta vita creditoris finiuntur, & de perpetuis non redimibilibus, & ſic ad primum genus ſpectantibus. In prioribus autem ratio ſuadet non deberi ſicut nec de venditione uſusfructus. In poſterioribus autem indemnitati domini directi conſulendum, ut prudentiſſimus & æquiſſimus noſter Senatus, ſive ad inſtar conſuetudinis Senonenſis *ſuprà eodem num.* 20. ſive aliàs, ut faciendum videbit, æquabiliter decernet.

46. Quædam verò conſuetudines etiam expreſsè declarant nullis laudimiis locum eſſe in reditibus etiam pecunia conſtitutis quos vocant *rentes generales, ut Pictavienſis.* §. 19. *Andenſis.* §. 161. §. 295. *Cænomanenſis.* §. 178. *Engoliſmenſis.* §. 16. *&* 17. niſi fundi ipſi ad valorem reditus annui venditi tradantur fruendi creditori pro reditu: quod genus contractus vocant *rente en aſſiette*, quia tunc conſuetudines illæ idem judicant ac ſi fundi illi eſſent venditi, *ut Cænomanenſis.* §. 310. *Andenſis.* §. 295. quòd tamen ſanè eſt intelligendum, videlicet quando hujuſmodi aſſignatio in prædiis per creditorem fruendis fit tali pretio quo fundus perpetuò & abſolutè vendi poſſet in aſſignatione perpetua nec redimibili, vel quanti juſtè venderetur ſub facultate redimendi in aſſignatione redimibili.

47. Aliud eſt enim Antichreſis vel Antipocha etiam præciſa, de qua dixi in *tract. commercio. & uſura. quæſt.* 35. quæ non poteſt repeti niſi reddendo ſortem, etiam quam creditor non poteſt repetere. Aliud aſſignatio de qua illæ conſuetudines loquuntur, ſic enim ageretur de ſecuritate reditus promiſcui ad rationem quindecimæ vel circa, dato prædio ejus valoris donec redimatur, nulla laudimia deberentur etiam in terminis dictarum conſuetudinum, non enim eſſet *rente en aſſiette*, de qua loquuntur dictæ conſuetudines, ſed ſimplex ſecuritas reditus uſurarii perpetuo redimibilis & impræſcriptibilis, & nullum dominium in creditorem tranſiret, ſed tantum hypothecaria poſſeſſio, ut dixi in *tract. uſura. quæſt.* 17. 19. *&* 35. *num.* 268. traditio autem in hypothecam non operatur laudimia deberi. Et multò minùs ſimplex hypotheca, ſive generalis tantum, ſive ſpecialis tantum, ſive ſpecialis cum generalitate omnium. Nec inter hæc diſtinguunt dictæ conſuetudines: ſed omnes vocant *rentes generales*, niſi quando fundi non ſolùm traduntur, ſed etiam transferuntur pro reditu. Facit quod ſæpè in jure verbum aſſignare dominii tranſlationem importat. *l.* 1. *& per to. de aſſignandis lib. inſtit. de aſſign. lib.* per to. Jaſ. & alii in *l. traditionibus C. de pact. in l. ſi fundum per fideicommiſſum. de leg.* 1. *do.* de S. Gemi. in *cap. beneficia. col.* 1. *de prebend. in* 6.

48. Quando verò debetur reditus ex legato vel ſupplemento diviſionis hæreditariæ, vel permutationis fundorum aut aliàs, & actum, ut detur in aſſignatione prædiorum, illa perpetua aſſignatio idem eſt quod permutatio vel datio in ſolutum pro jure immobili: quod ſi actum ſit ut certa pecunia redimi poſſit, idem eſt ac de fundo legato vel donato, ut tamen redimi poſſit, & de tali redemptione debebuntur jura dominicalia ex quo non fuerunt debita de conceſſione. Aut verò ad rationem quincuncis vel trientariæ uſuræ vel majori ſorte convenit de reditu in prædiis aſſignando, & tunc ſi quidem perpetuò ſine facultate redimendi, debentur laudimia ſicut de venditione fundi abſoluta: ſi verò addita ſit facultas redimendi, judicatur ſicut de fundo vendito ſub facultate redimendi, itaque ſi facultas ſit infrà tempus modicum, infrà quod ſecundum conſuetudinem loci, ut ſuprà §. 78. *gloſſ.* 1. licet vendere & redimere ſine laudimiis, ceſſabunt laudimia redemptione ſecuta infrà illud tempus, alias redemptione protracta in longius tempus, debentur de aſſignatione, ſed non de redemptione: & redemptione ſecuta poſt tempus redimendi, debentur de utroque.

49. His enim ultimis caſibus non eſt antichreſis: ſed venditio, & dominium transfertur, ideo abſque dubio creditor, * qui jam non eſt creditor, ſed dominus, poſſet etiam ad beneficia eccleſiaſtica præſentare privativè ad aſſignantem & omnia facere quæ verus dominus, ſecus in ſimplici antichreſi reditus promiſcui cauſa temporarii æris alieni facti, quia creditor non poſſet uti jure patronatus inde dependentis ad beneficia eccleſiaſtica. *cap. cum Bertholdus.* & ibi Panorm. Feli. extra *de re judic.* Alex. Jaſ. *l. divortio.* §. *ſi vir in fundo ſolut. matr.* Jaſ. *l. creditori. de oper. no. nunciat.* Roch. Curtius in *tract. de jure patrona. verſic. ipſe vel is à quo. qu.* 27. Facit quia non percipit fructus niſi in ſolutum uſurarum, cum quibus præſentatio ad beneficia eccleſiaſtica nō poteſt habere functionē, & hoc niſi ex mandato generali vel vicariatu domini ſeu debitoris, juxta not. in *c. ult. de conceſſ. præb.* tetigi in annot, ad Phil. Dec. in *c. paſtoralis.* §. *quoniam. num.* 4. *de reſcrip. conſil.* 541.

* Creditor non præſentat ad beneficia.

50. Ex prædictis apparet quòd ſi reditus jam creatus perpetuus nec redimibilis detur pro fundo, permutatio eſt: ſi verò redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, venditio eſt: ſi verò ad rationem quincuncis uſuræ vel minorem, permutatio eſt ſalvis aliis circumſtantiis fraudis, ut ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 10. §. 33. *quæſt.* 18. niſi fundus detur in ſolutum vel permutatum ipſimet creditori: quia ſi reditus redimibilis eſt, venditio eſt. *argum. l.* 1. *C. de rerum permut.* & omnia jura quæ ex venditionibus oriuntur locum habent, ut dixi *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 10. Salvo quod ſi dans fundum incœpit & remanſit in terminis donationis, tunc quatenus fundus notabiliter ſupervalet, donatio eſt, ut dixi *infra* §. 174.

51. Quod autem ſup. num. 9. & ſæpius dictum eſt deberi laudimia fundo vendito ad onus promiſcui reditus pecunia conſtituti, intelligitur in quantum venditur ad onus cum effectu, aliàs pro rata, unde ſi duo prædia ſint ſuppoſita hujuſmodi reditui, & unum venditur ad onus dicti reditus ſuper hoc & altero prædio impoſiti, non debentur laudimia pro rata totius reditus, ſed pro portione quam emptor debet in effectu ſolvere, quia quatenus habet contributionis recurſum contra poſſeſſorem alterius prædii, non dicitur in effectu emere cum onere. *l. qui actionem. de reg. jur.* quamvis fundus emptus ſit pro toto hypothecatus, & emptor etiam perſonaliter ad ſolidum creditori obligetur & ab eo etiam titulum novum in ſolidum & ſub guarantigia conficere cogatur, juxta not. infrà §. 70.

52. Quid ergo ſi facienda ſit æſtimatio prædiorum ut ſciatur quanta debeant hoc reſpectu eſſe laudimia, cujus impenſis fiet? Reſpondeo, cùm veriſimiliter emptor appretiaverit quantum ſolvere & ſibi contribui debeat, tenetur medio juramento domino directo id declarare, imo iſtud eſt pars notificationis & exhibitionis literarum domino debitæ: ſuprà 73. & ſic dominus nullam impenſam ſubibit. Sed quoties emptorem celaſſe, vel minus expreſſiſſe apparebit, locus erit pœnis tam conſuetudinis ſuprà §. 77. quam juris & proſecutioni juris dominici. Faciunt not. *ſuprà* §. 78. *gloſſ.* 4. *quæſt. ultim.*

53. Quid ergo ſi vendens ad onus reditus non eſt principalis quem Prototypon vacat Juſtianus *novell.* 4. *in Auth. de fidejuſſo.* ſed eſt fidejuſſor, qui debet indemnis ſervari à Titio principali debitore, quamvis creditori (ut principali) ſine diſcuſſione etiam perſonaliter obligatus ſit, ſive ex principali contractu jure communi, ſive in vim §. 70. *infra tit.* 5. Reſpondeo nulla deberi laudimia de ſorte talis reditus, quia res non venditur ad ejus onus cum effectu in aliqua parte, ex quo datur remedium & recurſus in totum. Idem multò magis de fundo ſubſidiario hypothecato & ad onus hujus ſecundariæ & ſubſidiariæ hypothecæ

Digitized by Google

vendito, ut etiam tetigi *in tractat. redit. & uſura. Gallico. num.* 143. *in fin.*

54. Nec obſtat quod hoc ultimo & præcedenti caſu *num.* 51. res alioquin depretiatur & minùs venditur propter laborem & ſumptum vel ſolicitudinem actiones ſuſcipiendi & inferendi, ex quo res minùs valet, ut not. in *l.* 2. *C. de reſcind. empt. in l. pretio rerum. ad legem Falcid,* quia ſatis eſt quod in effectu res non venditur ad id oneris de bonis emptoris vel fructibus rei ſolvendum, ut non habeat dominus fundatam intentionem ultra verum pretium conventum & ſolutum, quamvis aliquo accidenti res depretiata ſit: quia hæc jura non tam ad vivum exiguntur ne nimis oneretur libertas commerciorum. Tum ſpes eſt exonerandi, & quòd principaliter debitor ad hoc per fidejuſſorem cogetur, nec imminet perpetua depretiatio.

55. Sed in his de magno etiam præjudicio, dummodo temporale ſit (ut impoſitio uſusfructus) non curatur, nec etiam de perpetuo ſi modicum ſit, ut in impoſitione modicæ ſervitutis, puta tigni injuncti: quia hoc reſpectu, jura domini incerta & caſualia non debent eſſe in conſideratione, prout è converſo ſi quis vile ſolum accepit in cenſum: deinde de ſuo & voluntariè, non ex neceſſitate inveſtituræ exædificat pulchram & optimam domum, vel ſtagnum utiliſſimum, magno ſumptu, aut aliàs excolendo, vel ſervitutes redimendo vel acquirendo, ſolum notabiliter de ſuo etiam in quadruplo meliorat, deinde vendit, laudimia debebuntur, non pro rata nudi ſoli accepti dumtaxat, ſed de toto pretio ſoli meliorati, non habita conſideratione quòd tam magna melioratio de pecunia cenſuarii facta eſt: ergo pariter dominus aliquam deteriorationem quæ notabilis non eſt, aut ſaltem non perpetua, ferre debet ſaltem horum cenſualium laudimiorum reſpectu.

56. Quid ſi quis principali debitori promiſerit prò eo ſolvere vel eum exonerare: poſteà debitor vendit cum onere hujuſmodi reditus ab alio ſolvendi vel redimendi, contra quem actiones cedit? Reſpondeo *ut nuper. num.* 51. & 53. non deberi laudimia de hujuſmodi reditu: quia etiam res veriſimiliter non minoris ob id venditur, ſive illa exoneratio debeatur ex contractu, ſive ex teſtamento tertii vel cujuſvis, ut in *l. cum heres. de libera. legat.* quam novo intellectui donavi, & dummodo illa exoneratio ſit efficaciter debita tempore contractus: tempus enim & ſtatus præſens tempore venditionis inſpicitur & qualitas adjecta verbo intelligitur ſecundum tempus verbi. *l. Titius de teſta. milit. l. ex facto.* §. *ſi quis autem. ad Trebell. l. in delictis.* §. *ſi extraneus. de noxal. actio. l.* 2. *de auro & argen. legat.* Alberic. *l. & ſervorum de ſtatu hominum* Bartol. in *l. percipimus.* §. *ſane ſi illuſtrium. C. de appellat.* Panorm. *c. ſæpè. col.* 4. *de reſtit. ſpoliat.* Philipp. Decius. *cap. in præſentia. col.* 34. *de probat.* Alexand. *conſil.* 143. *lib.* 6. ubi in annot. dixi. Pariter ſi dictus fidejuſſor poſtquam principali ſucceſſit, vendit, debet laudimia de ſorte reditus, quia vendit ad onus cum effectu.

57. Sed quid ſi ſuccedit ei qui hæredes non habet, vel non eſt ſolvendo, ita quòd recurſus inutilis eſt? Reſpondeo non videtur habere actionem quæ inanis eſt. *l. nam in nullam de dolo malo.* Fabi. de monte ſancti Savini in *tract. de empt. & vendit. in* 5. *quæſt. principali & totius tract. col.* 78. Quid ſi vendit cum onere & periculo dubio recurſus? Reſpondeo, ſi modicum detrahitur de juſto pretio rei, non eſt in conſideratione: ſi verò multum, tum recurrendum ad id quod *ſuprà eodem num.* 12. diximus de vendito ad onus juris prætenſi, habita etiam conſideratione an periculum illud perpetuum & ſucceſſivum futurum ſit, an verò brevi finiendum. Hæc ſufficerent, ſed ne pereant quæ ex antiquis commentariis meis utilia ſunt & ante ſexdecim annos in mundum redacta, ſatis vidimus de reditibus perpetuis fundiariis & impoſititiis.

58. Quinto igitur quæro de reditibus fundiariis ad tempus. Hanc quæſtionem divido in duas. Aut enim conceſſio ipſa temporalis eſt, aut perpetua, quamvis reditus ſit temporalis. Primo caſu ſit hæc quæſtio. Quidam prædium cenſuale conceſſit ad certum reditum præter cenſum, Titio ad ejus vitam vel etiam in tertiam generationem, an Titius laudimia debeat? Reſpondeo, non, ſed tantùm ſolidum inveſtituræ. Amplio primò ſive fiat ad vitam recipientis, ſive concedentis, ſive tertii, quia eadem eſt ratiò. Amplio ſecundo, ſive fiat per modum ſimplicis conceſſionis in reditum, ſive in veram emphyteuſim. Fallit ſi fiat mediante certa ſumma ab initio ſemel numeranda: quia eatenus videtur res, ſive conceſſio rei (quod idem eſt) vendi, & ſic ex tunc laudimia debentur pro rata, & ita etiam volunt conſuetud. Bleſenſis. §. 123. Nivernenſ. eod. tit. §. 23. & generaliter obſervatur. Nec obſtat quod in conceſſione limitata ad vitam recipientis non videntur deberi, ſicut nec de venditione uſusfructus: quia verum eſt ſi ſimplicem uſumfructum vendidiſſet, ſed quia vendidit rem ipſam & omne jus ſuum, licet ad tempus, ſibi imputet qui taliter contraxit: ſed in futurum quoniam quando poſſeſſor vendet fundum ad onus hujuſmodi reditus & reverſionis, ſive jus ſuum temporale, non debebuntur laudimia æſtimatione dicti reditus & oneris: dico quòd ſi conceſſio ſit limitata ad vitam recipientis, non cenſentur ex tali conceſſione notabiliter lædi futura laudimia, ſicut nec vendito vel donato uſufructu vel annuo reditu ſuper ea re ad vitam dumtaxat. Si verò conceſſio, etiamſi in terminis ſimplicis locationis concepta ſit, excedat vitam recipientis, puta in plures generationes vel uſque ad quinquaginta annos poſt ejus obitum, tunc propter notabile damnum futurorum jurium, locus eſt petitioni indemnitatis pro modo majoris vel minoris temporis moderandæ.

59. Secundum caſum de perpetua conceſſione ſubdivido in duos. Aut enim reditus eſt ad tempus incertum vel certum. Primo caſu, puta res data eſt prò centum quotannis ſolvendis concedenti ad ejus vitam, Reſpondeo non deberi laudimia ex hoc contractu, nec in futurum ſi res vendatur ad onus dicti temporalis reditus, ſicut nec ſi ad onus uſusfructus: quia nihil debetur pro rata oneris, ſed pretii tantum, & multò minùs ſi concedens vendat jus ſuum reditus vitalis, niſi infra modicum tempus venderet vel remitteret mediante pecunia, ipſi recipienti per ea quæ dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 3. *num.* 18. & 31. Sed ſi concedens retinuiſſet reditum etiam ad filiorum vitam vel plures generationes, locus eſſet petitioni indemnitatis domini directi. Secundo verò caſu puta re perpetuò data ad onus ſolvendi centum annua uſque ad decem annos; Breviter dico quòd ſi penſiones ſimul cumulatæ vix aſcendunt mediam valoris rei, non cenſetur in aliquo venditio: ſed donatio retenta parte uſusfructus ad tempus & nulla jura debentur, nec in futurum pro rata hujus oneris deberi poſſunt. Si verò aſcendant circiter ad valorem fundi & multò magis ſi excedant, videtur venditio & pretii ſolutio in plures terminos diſtributa, ut ſuprà *eod. num.* Et multò magis ſi accepit non modicam pecuniam cum qua hæ penſiones circiter faciunt valorem fundi: debebuntur enim laudimia non ſolùm de pecunia numerata purè, verùm etiam de penſionibus, ſed in terminis ſuis per notata ſuprà §. 78. *gloſſ.* 2. *quæſt.* 3. *num.* 41. aliàs nil debetur. Sed quando recipiens vendet ad hoc onus: tunc non ſolùm de pretio, ſed etiam de æſtimatione reſidui oneris (quod temporale & mobiliare eſt) debebuntur. Hæc brevis & expedita veritas, nec opus eſt ingredi operoſas diſputationes de quibus per Bart. *in diſput.* Publicanus, & in *l.* 1. *C. de jur. emphyt. & in l. contem.* §. *qui maximos. de public.* quas ut ſupervacuas prætereo.

60. Sexto quæro: Venditus eſt fundus ad onus decem annui reditus debiti Titio, dominus petit laudimia, etiam pro rata reditus tanquam (ut aſſolet) pro centum viginti conſtituti, emptor negat pecunia con-

ſtitutum vel redimibilem. Certum eſt quod ſi non eſt redimibilis, non debentur, ſalva indemnitate de quà in præſentiarum non quæritur, ſi vero redimibilis eſt, debentur in totum, ſi ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, vel etiam paulo majori ſorte. Quod ſi ad rationem viginti in unum redimibilis ſit, debentur, dummodo in totum non excedant æſtimationem fundi. Qualis ergo præſumetur reditus? Reſpondeo primo, ſi appareat ex narrativis contractus & dominus illis ſtare velit, fundatam habet intentionem, unde ſi emptor emat ad onus dicti reditus redimibilis ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, non eſt aliud inquirendum, per regulam *l. optimam. C. de contrah. & commit. ſtipul.* quæ locum habet non ſolùm inter ipſoſmet contrahentes eorumve ſucceſſores etiam ſingulares, ut rectè tradunt Socin. *conſil.* 11. *col.* 1. *conſil.* 13. *col.* 2. *conſil.* 82. *col.* 2. *lib.* 3. Franciſc. Aret. *conſil.* 112. *ad fin.* Aymo. Craveta. *conſil.* 29. *num.* 1. ſed etiam contra eoſdem ad commodum aliorum ad quos contractus ſpectat & pertinet, in quantum tamen contractus ad eos ſpectat & pertinet ſive jure patriæ vel dominicæ poteſtatis, ut in terminis juris ſcripti, vel quam abbas habet in monachos adminiſtrationi præpoſitos: vel quia contrahens eſt tutor, curator, inſtitor, procurator vel geſtor negotiorum domini: vel quando jure ſpeciali conſuetudinis vel ſtatuti quæritur ex aliquo contractu jus abſenti & ignoranti nemine ſtipulante, ut domino directo vel gabellario.

61. Unde tam in feudis quàm in cenſibus omnia verba enunciativa contrahentium, in quantum ex illis naſci vel fundari poſſunt jura aliqua dominicalia, fidem faciunt contra eoſdem contrahentes & eorum quoſvis ſucceſſores in favorem dominorum directorum, ad fundamentum & perceptionem reliquorum jurium dominicalium dumtaxat, non autem ſi fortè dominus directus, non tanquam talis, ſed tanquam privatus, quodcumque aliud jus prætendere velit, & ſe fundare in verbis enunciativis contrahentium, quia tunc non facient plenam fidem, nec in hoc habebit locum regula dictæ legis *optimam*: ſed tantùm facient præſumptionem aut judicium, quale & quantum ex circumſtantiis materiæ ſubjectæ verba enunciativa facere poſſunt inter extraneos, de quo alibi: & hoc ſi dominus ſtare velit illis verbis, quoniam non dubitatur quin ad contrarium probandum admittatur.

62. Aut verò non exprimitur in contractu qualis ſit ille reditus, nec an vel quanti ſit redimibilis, nec fortè cui debitus ſit (quod malitioſi faciunt) & tunc dico quòd dominus poteſt eos compellere ad declarandum, cui debitus, aut ſaltem præſtari ſolitus ſit, ejuſque conſtitutionis vel qualitatis: in quo tamen ultimo ſi contrahentes ignorent, juramento ſe purgare poſſunt. Poteſt etiam compelli is qui prætendit vel recepit reditum, ad oſtendendum domino directo literas aut inſtrumenta conſtitutionis vel acquiſitionis dicti reditus, vel renunciare hypothecæ quam prætendit ſuper fundo alieno: quemadmodum enim tenetur domino utili reſpectu proprietatis quam vocant: ita domino directo reſpectu directi dominii & jurium ejus, non tam per notata ſuprà §. 51. quàm ex regula & diſpoſitione juris communis, qua prætendens jus in re quam fatetur alienam, tenetur titulum oſtendere, ut per Bald. in *l.* 2. *C. quomodo & quando judex ſentent.* Quòd ſi fortè nec per literas acquiſitionis plenè appareat, puta ſi exhibeatur inſtrumentum donationis, emptionis, aut alterius acquiſitionis ab alio qui dicebat reditum hujuſmodi perpetuum ſibi deberi ſuper illo prædio, alio non expreſſo, ut ſi ſit reditus antiquus à prædeceſſoribus obventus, inſtrumentis fortè amiſſis, ſola ſuperſtante poſſeſſione percipiendi redituum, de qua conſtare vel in confeſſo eſt:

63. Dico primò, quòd talis reditus nunquam præſumitur fundiarius, ut dixi in *tract. contract. & uſura. quæſt.* 20. *num.* 212. etiamſi deberetur eccleſiæ: & ita ſupremi noſtri Senatus arreſto circa annum 1540. domino de Hacqueville relatore judicatum fuit pro parochianis divi Jacobi Macelli: præſumitur ergo adventitius ſeu impoſititius. Fallit primò ſi domino directo ab antiquo debeatur. Cum enim in eadem perſona authoris & originalis debitoris concurrat utrumque jus cenſus & reditus, nec apparet utrum tempore prius, præſumitur utrumque coævum quemadmodum etiam una & non plures conceſſiones præſumuntur, nec regulariter plures per Franc. Aret. in *cap. in præſentia. col.* 3. *not. ultim.* & ibi Philipp. Decius *col.* 5. *de probatio.* Alexand. *conſil.* 88. *num.* 27 ubi in annotat. dixi lib. 5. quamvis cenſus ordine vel dignitate præcedat: quia reditus non eſt jus dominicale, ſed fundiarium, ut dixi ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *num* 8 ſecus ſi conſtet reditum tempore poſteriorem. Fallit ſecundò ſi conſtet fundum fuiſſe majorum creditoris & reditum eſſe tam antiquum ut non appareat eſſe poſteriorem alienatione prima à dictis majoribus facta, præſertim ſi in eodem territorio habeant ab iiſque majoribus reditus fundiarios. Facit *cap. ſuper eodem de cenſib.*

64. Stante verò regula quod præſumitur impoſititius, non tamen præſumitur pecunia conſtitutus, quamvis hoc proclivius & frequentius ſit, multis enim modis ſine pecunia, puta donatione, legato, permutatione creari & conſtitui poteſt. Qui ergo certam ſpecificam conſtitutionis cauſam allegat, vel reditum redimibilem eſſe prætendit, probare debet, ut dixi in *tractatu commercio. & uſurar. quæſt.* 19. *num.* 213. & ſic dominus interim nullam habet fundatam intentionem in laudimiis, ſed tantùm in petitione indemnitatis in futurum, *ut ſuprà eodem num.* 20.

65. Fallit ſi res vendita ſita eſt in hac capitali Pariſiorum urbe, vel ejus ſuburbiis: quia tunc quemadmodum emptor fundatam habet intentionem contra creditorem, quod ille reditus redimibilis ſit, niſi creditor infrà primam dilationem probet eſſe fundiarium immediatè poſt jus clientelare vel cenſuale domini directi per conceſſionem fundi creatum per privilegia urbis & conſtitutionem Carol. VII, ſuper redemptione redituum §. 25. ita dominus directus habet intentionem fundatam contra eumdem emptorem per hunc textum juncta paſſiva interpretatione dictarum conſtitutionum, *l. non eſt novum, cum ſeq. l. ſed & poſteriores. de legib.* imo etiamſi ſtatim conſtet reditum eſſe fundiarium, ſi tamen creditor non ſit primus concedens in reditum, nec ejus hæres ab inteſtato: ſed ſucceſſor titulo particulari, vel etiam teſtamentaria inſtitutione quæ pro legato habetur, ut diximus infrà §. 1200. adhuc redimibilis eſt per eaſdem conſtitutiones §. 16. Sufficit autem etiamſi poſtea quandocumque vel quomodocumque factus ſit redimibilis, dummodo tempore venditionis talis ſit, *ut ſupra eodem num.* 56.

66. Non autem continuò cenſetur redimibilis ad rationem quindecimæ, ut quidam putant per edictum anni 1539. malè intellectum, & multò minus ad rationem duodecimæ, ut quidam putant per dictam conſtitutionem Carol. VII. §. 16. in fine prius intellectam, quia ibi verba: *Le denier douze monnoye,* non referuntur ad quatitatem pretii, nec ad ejus taxationem: ſed ad qualitatem monetæ, ut debeat eſſe proba in pondere & materia, ut videlicet ad ratam duodecimæ denariorum argenti Regii, quæ ſecundum antiquas conſtitutiones Regias eſt meta & modus legitimæ monetæ, ut dixi in *tract. uſur. & monet. Latino num.* 787. *& in Gallico num.* 293. *&* 304. debet enim juſtum pretium dari niſi appareat de pretio quo fuit conſtitutus vel venditus, ut ſatis patet dicta conſtitutione Carol. VII. § 17. Facit nova conſtitutio Henrici II. nunc regnantis promulgata menſe Maio 1553. de redemptione etiam fundiariorum redituum non minori pretio quàm ad rationem viginti in unum, & alioquin ſequeretur maxima iniquitas, videlicet quod reditus fundiarius ſu-

per domo Pariſienſi, qui juſto pretio non minùs æſtimaretur aut venderetur quàm ad rationem unius in triginta, ut dixi in tract. *reditu. & uſura. quæſt. 5. num.* 113. ſi eo vel majori pretio venditus eſſet vel legatus, poſſet à debitore redimi longè minus dimidio, quia duodecim non paulò plus ſunt quàm tertia pars triginta.

67. Quanquam autem reditus iſte ſit redimibilis in certo pretio (puta poſtquam legato mutavit manum) tamen ſatis eſt quod invito creditore redimibilis eſt, & quod res vendita eſt ad onus reditus qui eſt redimibilis: Debebit ergo æſtimari juſto communi pretio, nec gravatur emptor: quia tota laudimia non excedent unciam valoris rei ſecundum moderationem noſtram, *ſuprà eodem num.* 28. *num.* 36. Quòd ſi conſtat reditum illum fuiſſe pecunia vel rebus mobilibus conſtitutum, ſed neſcitur quanto pretio, tunc quemadmodum per illud edictum anni 1519. emptor habet intentionem fundatam ad redimendum ad rationem fundatam quindecimæ: ita dominus directus habet intentionem fundatam ad laudimia pro rata reditus tanquam ad rationem quindecimæ redimibilis. Quod ultimum procedit in omnibus aliis urbibus vel oppidis hujus Regni & eorum ſuburbiis non habentibus aliud privilegium vel ſtatutum.

68. Ad hoc autem, ut illud edictum locum habeat, priùs conſtare oportet reditum pecunia conſtitutum, licet ignoretur quanta: facit enim edictum mentionem pretii & ſic præſupponit, venditione propriè & ſtrictè ſumpta reditum creatum, per notab. ſuprà §. 23. *num.* 1. & ita ſæpè conſului & obtinui: quanquam enim frequentiùs uſuveniat ejuſmodi reditus impoſititios pecunia creatos eſſe,

69. Tamen communis vel etiam crebrior contingentia non ſufficit contra tertium, ad eum privandum jure ſuo via actionis, quia contingere poſſet quod quis cogeretur pati redemptionem ad rationem quindecimæ reditus valentis triginta in unum, & ſic du-
*Areſtum: plum, & fortè fundiarii, & licet in oppidis favorabile ſit redimi, tamen iniquius eſt aliquem damno affici: & ita per hujus ſupremi Senatus * areſtum anno ſeſquimilleſimo quadrageſimo nono judicatum fuit pro Cœnobio Burgimedii Bleſis contra quemdam Taſſe civem Bleſenſem.

70. Sedubi conſtat reditum fuiſſe pecunia conſtitutum, ſed non quanta, non continuò judicandum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ conſtitutum, quamvis enim hoc frequentius & veriſimilius ſit, tamen non ſufficit nec probat hoc eſſe quod ab hoc contingit abeſſe. *l. neque natales. C. de probatio.* etiamſi frequenter, imo etiamſi frequentiùs, quicquid dicant ibi gloſſ. & Doctores, quorum limitatio de frequenti locum habet quando non agitur de tollendo jure alteri quæſito, ſecus quando jus tertio quæſitum tolleretur, quia tunc neceſſaria eſt probatio vel præſumptio ſpecifica, nec ſufficit præſumptio in genere niſi concurrente favore & neceſſitate vel majori utilitate Republicæ, quæ juribus privatorum ita præfertur, ut etiam quandoque vendere cogantur, ut favor urbium & oppidorum, juxta illud edictum anni 1549. & quaſdam conſuetudines locales, ut Montargica *tit. de retract.* §. 26. ubi idem diſponit in locis ſuis quod illud edictum in univerſo: excipit tamen dicta conſuetudo reditus antiquos eccleſiarum, ſed non poſtea conſtituendos etiam eccleſiis. Conſuetudo verò Aurelianenſis §. 307. de futuris tantùm, poſt dictæ conſuetudinis redactionem anno ſeſquimilleſimo nono factam loquitur, ideò in priùs conſtitutis ubi utile erit illud edictum, à quo ampliſſimus ordo Senatus noſtri

71. Excepit reditus ritè amortiſatos, quod eſt intelligendum primò de jam amortiſatis, non autem de poſteà amortiſandis: non enim deberet fieri amortiſatio niſi vocato eo cujus intereſt, nec in præjudicium privilegii redimendi jam quæſiti. Unde privilegium Caroli VII. de redemptione redituum ſuper prædiis hujus urbis debitorum, quod §. 21. excipit reditus amortiſatos, debet intelligi de jam ritè amortiſatis ante illud privilegium, ſaltem ante ejus homologationem & publicationem, quæ fuit ultimo Januarii anno milleſimo quadringenteſimo quadrageſimo primo, non autem de amortiſatione ſecuta: fieri enim non poteſt in præjudicium proprietarii, niſi eo vocato & conſentiente, ut ſæpè cum primoribus togati noſtri ordinis conſului. Adhuc non ſufficeret ſimplex conſenſus proprietarii, niſi ſpecialis juſta cauſa adeſſet per ſpeciale mandatum Regis cognita, vocatis & auditis decurionibus hujus ampliſſimæ urbis: quia privilegium illud non eſt datum ſingulis, ſed ipſi urbi & univerſitati, unde ſinguli etiam expreſsè renunciare nequeunt, nec ullo ingenio facere quominus dictæ conſtitutioni & privilegio ſecundum terminos ſuos locus ſit.

72. Dico etiam quòd illa exceptio præfati Senatus non intelligitur de generali amortiſamento, ſed de ſpeciali & ritè facto, ut dixi, & multò minùs de ſententia commiſſariorum expiſcandis capturis amortiſationum deputatorum, qui recepta compoſitionis ſumma dant manum levatam tanquam de ritè & debitè amortiſato, aliis non vocatis, quibus etiam nullo modo præjudicat: non enim hoc agitur, & ſi forſan ageretur, commiſſarii hoc non poſſunt. Unde cum anno ſeſquimilleſimo vigeſimoſecundo Epiſcopus Claromontenſis cum toto ſuo clero & pro omnibus eccleſiaſticis & collegiis ſuæ diœceſis tam regularibus quàm ſæcularibus dediſſet Regi vigintiquinque millia librarum, tam pro dono gratuito quàm pro financia, ut vocant, id eſt laudativo amortiſationis novarum acquiſitionum ſive in feudis, ſive in reditibus tam feudaliter quàm cenſualiter à Rege vel aliis ſubditiis ſuis moventium, cum clauſula, quòd ſi quis eccleſiaſticorum dictæ diœceſis vellet habere literas ſpeciales amortiſamenti ſpecificando res noviter acquiſitas per ſua confinia, quòd literæ ſpeciales ei darentur per cancellarium Regis ſine alia financia, id eſt nihil aliud ſolvendo Regi, conſultus

73. Reſpondi quòd edictum poſtea ſuperventum anno 1539. non impeditur per dictam amortiſationem nec per dictam exceptionem ſenatus, quæ intelligitur de amortiſatione originali & ſpeciali ex cauſa juſta & Reipublicæ neceſſaria vel utili ad certos limites tunc præfinitos facta, puta ad conſervandum in perpetuum certum neceſſarium collegium vel eccleſiam ſuperioris decreto & non privatorum affectu. Præfata autem amortiſatio non eſt hujuſmodi, quia præter id quod generalis eſt, non eſt facta cauſa cognita, nec inquiſitum an Reipublicæ expediret illos eccleſiaſticos tot habere reditus vel non, ſed tantùm facta eſt ad finem ne jure dominico feudali aut cenſuali cogerentur ponere extra manum ſuam: ideo ad alium finem nihil operatur, *l. non omnis in princ. ſi certum pet.* Idem reſpondi de ſimilibus amortiſationibus ab Archiepiſcopo & toto clero Bituricenſi pro 35000. libris Regi datis, obtentis. Et ſimiliter ab Epiſcopo & capitulo Pariſienſi & aliis. Jam ſatis ſuperque reſolutum eſt quomodo debentur laudimia quando res cenſualis venditur ad onus cujuſvis reditus redimibilis.

74. Sed an etiam de ipſa redemptione debeantur, quando poſſeſſor redimit reditum ſuper eadem re debitum? Fac regulam generaliſſimam quòd non, qualiſcumque reditus ſit, ſive fundiarius ſive non, ſive redimibilis ſive non & à quocumque redimatur, uno ſolo caſu excepto, videlicet quando redimit ab eo à quo acquiſivit cum eo onere per transferentem retento, vel à perſona interpoſita. Et in ſumma quando redemptio intrat vel facit pretium ipſius effectualis acquiſitionis rei verè cenſualis, *ut ſupra eodem num.* 40. *num.* 14. *&* 22. *ſuprà* §. 78. *gloſſ.* 3. *num.* 18. *&* 31. ut quando cenſuarius dat fundum ad reditum non redimibi-

lem: ſed paulò poſt eidem vel perſonæ interpoſitæ vendit, vel per interpoſitum aut ceſſionarium recepit pretium reditus qui ſupprimitur. Res enim verè & effectualiter pecunia acquiritur, & quæ in continenti fiunt, inſunt: & alioquin ſemper liceret eludere laudimia. Secus ſi longè diu poſt vel ex tam juſta nova cauſa, ut tollatur præſumptio quòd hoc fuerit præmeditatum tempore conceſſionis.

75. Idem multò magis ſi dat ad redimibilem reditum: in quo notandum quòd ſi dicitur redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, nunquam debebuntur laudimia de redemptione, quia ſtatim purè debentur tanquam de effectuali venditione data dilatione ſolutionis pretii pro ſolidis uſuris, *ut ſuprà eodem num.* 40. ideo non expectatur quid poſteà contingat, ſive citò, ſive tardè, ſive nunquam redimatur. Et quod plus eſt, hoc caſu non refert ſive concedens dicat ſe vendere aut concedere in reditum, vel quibuſvis verbis utatur propter æquipollentiam hujuſmodi reditus cum mobili & ſorte, ut ſupra eodem num. Idem ſtatim locus eſt utrique retractui & omnibus juribus & conſuetudinibus de venditione loquentibus tam in feudo quàm in cenſu & aliis, imò etiamſi acquiſitor redimat ſine pecunia, ſeu dato alio fundo cenſuali, vel etiam ipſo eodem fundo ad hoc onus accepto, & reddito in ſolutum, nova laudimia tanquam de nova voluntaria venditione hujus fundi debeantur, niſi appareat partes ab initio voluiſſe non vendere, ſed permutare cum alio fundo recipientis, qui nondum poterat illum (forſan hypothecæ traditum vel ad tempus donatum vel occupatum) tradere, & interim compermutanti ſuo conſtitueret hujuſmodi reditum vice fructuum vel condictionis, ut in *l. ſicut emptio. l. cum venderem §. locatio.* quia tunc neque venditio fundi cenſualis eſſet, neque ſimulatio aut fraus in venditionem recidens. Idem ut ſtatim & non de redemptione futura debeantur laudimia ſi cenſuarius vendat fundum pro mille, pro quibus emptor conſtituit reditum ad rationem viginti vel triginta in unum: poſt quam enim voluerunt vendere aliud non inquiritur.

76. Sed ſi dixerint ſe concedere & recipere in reditum redimibilem pro ſumma quæ recidit ad viginti in unum vel ad majorem, poteſt ſubeſſe vel deeſſe fraus: ideo ſi paulo poſt redimatur ſive ab ipſo concedente vel ejus ceſſionario aut alia perſona interpoſita, appareat eſſe venditionem ſive veram & effectualem acquiſitionem rei cenſualis pro pecunia: & ſic locus eſt laudimiis & omnibus juribus ex venditione orientibus, quæ alioquin promptum eſſet eludere: & quia etiam idem eſſet in merè fundiario reditu qui paulo poſt à volente redimeretur, quanquam in conceſſione facultas redimendi data non fuiſſet, & ſic multò fortiùs quando fuit data: ſecus ſi redimeretur longè diu poſt, vel rebus mutatis & ex tam juſta & nova cauſa, ut tollatur præſumptio præmeditationis.

77. Ut enim oportet fraudibus obviare, ita non oportet libertatem & immunitatem aliorum contractuum tollere, ut etiam ſentit magiſter *Ioan. Gerſon in tract. de contract. conſiderat.* 11. & alioquin præter hoc, ſequerentur alia abſurda: ut ſi quis abjecit fundum cenſualem ad onus cenſus & in reditum perpetuum redimibilem ad rationem viginti in unum, ſi iſte poſtea ditiori vendat cum onere dicti reditus quem mox emptor redimeret, ſequeretur inquam quod deberet duo laudimia: Primò laudimia integra etiam uſque ad unciam valoris fundi ſine onere dicti reditus æſtimati, & rurſus laudimia de ſorte reditus redempti, quod eſſet abſurdum & iniquum: & tamen admittendum eſſet ſi diceremus accipientem in reditum redimibilem ad rationem viginti in unum nunc debere laudimia, etiam ſi non redimeret & ſine aliis conjecturis fraudis & ſimulationis, & niſi conſtitueremus differentiam inter reditus redimibiles ad rationem quindecimæ vel circa, & redimibiles ad rationem viginti in unum vel majoris ſortis prout maximam & realem eſſe differentiam ſatis ſuperque oſtendimus.

78. Septimo ſeſe obtrudit quæſtio inter præcipuos togati noſtri ordinis controverſa & ad me remiſſa. Quoddam feudum fuit ſubhaſtatum ad onus quinquaginta librarum reditus annui doarii ſeu donationis propter nuptias redimibilis ſexcentis libris, quæſitum eſt an debeatur quintum pretii pro rata reditus? Suppoſito quod res non eſt vendita ad onus hypothecæ ut ſup. eod. num. 10. ſed ad onus ſolvendi per emptorem. Quidam negabant, quia iſte reditus non eſt pecunia conſtitutus, ſed donatio propter nuptias, & in eo non habet locum conſtitutio anni 1512. de non petendis reliquis ultra quinque annos: ſed hæc ratio non valet, quia de reditu fundiario redimibili ad rationem duodecimæ debetur quintum in fundo, & uncia cenſuario prædio ad onus ſolvendi hunc reditum vendito, *ut ſuprà eodem quaſt.* 3. *quaſt.* 5. *in fin.* Quidam dicebant indiſtinctè deberi quintum pretii pro rata, quod eſt ineptum. Ego reſpondi. Aut reditus ille erat temporalis, ut quia ſoluto matrimonio non ſuperfuerant liberi ex illo, & tunc non debetur quintum in feudo nec uncia pretii in cenſu, ſed dumtaxat relevium in feudo pro rata, in cenſu verò nihil. Nihil enim ſtultius quàm hujuſmodi reditum hoc caſu redimere etiam ad utilem rationem duodecimæ, cùm ſingulis horis extingui poſſit ſine redemptione, & in dies vilior fiat. Cum ergo non ſoleat redimi, habetur pro onere uſusfructus portionis fundi. Aut vero ſuperfuerunt liberi, ita quod ille reditus eſt perpetuus & ad eorum ſucceſſores perpetuò tranſmiſſibilis, ut infrà §. 137. donec redimatur & ſoleat maturè redimi: quia tempore non flacceſcit, debetur quintum pretii redemptionis in feudo & uncia in cenſu, & ſic finis huic §.

79. Sed rurſus octavo ſeſe obtruſit alia quæſtio feudalis partìm à prædictis dependens. Primogenitus cupiens ſororio relinquere partem feudi, ut in alia provincia, in qua domicilium habet, aliud acquirat, cedit ſororio titulo conceſſionis in reditum & permutationis partem primogeniorum dicti feudi mediante reditu annuo octoginta librarum per ſororium ſuper eadem parte feudi quæſita per eumdem contractum conſtituto ad rationem duodecimæ redimibili, & adhuc mediante permutatione alterius reditus centum annuorum ad rationem duodecimæ per tertium olim conſtituti ſororio qui reditum illum veterem permutationis jure cedit primogenito, qui poſt tres dies utrumque reditum vendit ſorori uxoris acquiſitoris: quæſitum eſt an relevium dumtaxat an verò quintum pretii totius vel partis etiam cum ſubquinto deberetur? Videretur relevio dumtaxat locum eſſe per acquiſitorem præſtando, quoniam acquiſitor nec obolum quidem ſolvit aut ſolvere tenetur cedenti: igitur non poteſt dici emiſſe nec cedens vendidiſſe, cùm neque convenerint de ullo pretio, nec acquiſitor feudi quicquam ſolverit nec ſolvere cogi poſſit cedenti, qui pariter nullum obolum ſortis exigere poteſt, nec ab eo cui cedit, nec à tertio contra quem ſibi jus ceditur, & ſic undiquaque deficit materia & ſubſtantia emptionis & venditionis; nec curandum quid poſtea cum aliis cedens de juribus ſibi quæſitis fecerit. Quibus non obſtantibus in contrarium eſt veritas, quia ex capite conceſſionis in reditum, ſicut cenſuarius dans fundum ad reditum redimibilem ad rationem duodecimæ, ſtatim cenſetur vendere non expectata redemptione recipientis qui non tenetur ſolvere reditum niſi quamdiu ſortem reddere differt, *ut ſuprà eodem num.* 40. *num.* 75. Et alioquin eſſet imponere legem verbis: quia vendens & pro pretio acquirens hujuſmodi reditum, ſemper uteretur verbo conceſſionis in reditum.

80. Ita pariter in feudo. Et ſic jam pro rata feudi conceſſi ad reditum octoginta librarum annuarum redimibilem ad rationem duodecimæ, ſtatim fuit locus quinto pretii. Pro rata verò reditus per tertium debiti

compermutati

compermutati quamvis ceſſantibus aliis conjecturis non ſtatim diceretur venditio: tamen attenta conjunctione perſonarum tam contrahentium, quàm ejus cui primogenitus ceſſit, & brevitate temporis & quòd non agebatur de diviſione, ſed de abſoluta alienatione ut *ſupra* §. 33. *num.* 71. & pro portione pecuniæ per primogenitum infrà triduum à ſorore uxore ſororii receptæ ad valorem feudi ceſſi, & quòd alià primogenitus non erat àcquiſiturus in aliena remota, ſed in ſua provincia: cenſui locum eſſe laudimiis ut in venditione hoc exquiſito circuitu adumbrata, & cum domino feudi componendum, ut factum fuit. Et pariter locus fuiſſet retractui proximitatis ſi acquiſitor feudi fuiſſet extraneus, & alioquin promptum eſſet effectualiter vendere, & tamen omnia hæc jura ſubminiſtrato de facili tertio jurium ceſſorum emptore illudere, ut ſuprà §. 33. *quæſt. ultim.*

81. Sed an ſit etiam locus ſub quinto pretii? Videtur quòd ſic eadem præſumptionis ſequela, cùm ex toto negotio ſatis reſultet actum eſſe, ut primogenitus omnia jura ſibi pro pretio ceſſa integra & ſine onere quinti haberet. Contrarium puto, tum quia non liquet de ſimulatione machinata apertis probationibus, nec invenitur ipſemet acquiſitor pretium actualiter numeraſſe, ſed ceſſiſſe jura certo pretio jam æſtimata, quæ ſtatim vendita ſunt. Cùm igitur judicetur ex præſumptionibus quanquam legitimis, tamen temperandi ſententia eſt juxta Innocentium quem Panorm. & omnes ibi ſequuntur in *cap.* 1. *& cap. quia veriſimile de præſumptio.* Bald. in *l. ſciant. C. de probat.* Philipp. Decius in *l.* 1. *&* ibi Franciſc. Purpura. *num*, 11. *ſi cert. pet.* Hippol. Marſil. *l. l.* 1. *numer.* 57. *C. ad l. Cor. de ſi cert.* Alexand. *conſil.* 115. *in fin.* ubi in annot. tetigi *lib.* 3. Tum ſecundò quia dominus feudi non habet intentionem fundatam in ſubquinto, niſi quando clare conſtat venditionem eſſe factam cum hoc onere, ut pretium ſit francum venditori, & ſub illa conditione loquitur conſuetudo ſuprà §. 33. hinc eſt quòd ex ſubhaſtatione feudi non debetur ſubquintum, ut loco ſuo dixi: ergo priùs liquidè conſtare oporteret de dicta conditione. Et ita intelliguntur quæ dixi ſuprà eadem *gloſſ. nu.* 40. *&* 45. *&* §. 20. *gl.* 5. *q.* 10. *in fin.* §. 33. *q.* 19.

82. Alioquin ſi quis permutet fundum cum jure reditus ad rationem duodecimæ redimibilis, ſi tamen ipſe non debeat illum ſuo compermutanti cui fundum det in ſolutum, nec alii cuicumque à quo compermutans teneatur exonerare, nec etiam præſtandus ſit per ipſum compermutantem ſuper recepto fundo de novo conſtituentem: Sed ſit antiquus reditus debitus per tertium quem creditor cum fundo alterius permutet non continuò ceſſantibus aliis conjecturis judicanda eſt fraus vel ſimulatio. Quid enim ſi is cui obvenit feudum in loco remoto ſitum, ſolicitudini jurium dominicalium & colonorum obnoxium, malit habere reditum duodecimæ tutò collatum in ſua civitate, quàm pretium vel tale feudum, ideò poſtpoſito emptore pretium numeratum, permutat cum hujuſmodi veteri reditu in loco domicilii ſui debito: & de conſuetudine ejuſdem loci pro immobili habito & cujus redemptio de propinquo non ſperabatur. Certè alia conjectura non concurrente non dicam cenſeri venditionem, nec quintum pretii deberi in feudo, nec laudimia in cenſu, ſed tantùm relevium in feudo, & in cenſu ſolidum pro inveſtitura cujuſcumque valoris res ſit, ut dixi ſuprà §. 78. *gloſſ.* 6.

83. Et ut poſtquam incidit plenè ſemel dicam quando fundus detur pro reditu redimibili ad rationem duodecimæ, diſtinguo quatuor caſus ſub duobus membris principalibus bifariam ſubdiviſis: Aut enim dans fundum eſt debitor hujuſmodi reditus à quo vult liberari vel exonerari: aut dans fundum non eſt debitor, ſed creditor futurus hujuſmodi reditus. Hæc ſunt duo membra generalia. Primum ſubdivido in duo, Aut enim debitor dat fundum ſuo creditori, & hic erit primus caſus: aut dat tertio & hic erit ſecundus caſus Pariter ſecundum principale membrum ſubdivido in duo: Aut dans fundum acquirit hujuſmodi reditum ſolvendum per ipſum recipientem conſtituentem ſuper ſe & dicto fundo hujuſmodi reditum, & hic erit tertius caſus: aut dans fundum acquirit hujuſmodi reditum non pendendum à recipiente, ſed à tertio debitore contra quem jus ſibi ceditur, & hic erit quartus & ultimus caſus. Primo caſu quando datur per debitorem ſuo creditori, & tunc eſt vera datio in ſolutum, quia dans ſe redimit & ſe liberat, & ſic in effectualem venditionem recidit, adeo ut omnibus juribus dominicalibus, & omni retractui & proximitatis & dominico locus ſit, ut in vera venditione etiamſi ad rationem qunicuncis vel trientis redimibilis erat, ut dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt. in fin & 33. quæſt.* 19. *alias* 18.

84. Secundo caſu quando fundus datur per debitorem hujuſmodi reditus, non ſuo creditori, ſed tertio qui accipit ad onus ſive ſtatim, ſive infrà certum tempus redimendi, & interim ſolvendi vel exonerandi dantem, & adhuc idem, quia acquirenti adeſt fundus, & nihil abeſt niſi pecunia, & danti adeſt in effectu tantum pecuniæ quantum pro redimendo ſolvere debuiſſet. Tum alioquin omnia hæc jura & conſuetudines brevi manus interpoſitione perſonæ fraudarentur: volens enim accipere in ſolutum, interponeret tertium, vel venditurus fundum conſtitueret hujuſmodi reditum & mox emptori daret fundum ad onus exonerandi dantem à dicto reditu, nec uteretur verbis venditionis. Tertio caſu idem, quia perinde eſt ac ſi emptor fundi donec pretium repræſentaret, hujuſmodi reditum ſuper eodem fundo conſtitueret, quem paulò pòſt redimeret vel indicaret alium qui ſtatim reditum illum emeret, ut ſuprà §. 33. *quæſt. ultim.*

85. Quarto caſu non ſtatim nec ubique cenſetur venditio niſi concurrentibus aliis conjecturis, poteſt enim eſſe permutatio ſine fraude, ut nuper dictum eſt *num.* 82. quia hoc caſu dans fundum non ſe liberat nec liberari intendit, quia nihil debet, nec intendit pretium acquirere, quia nec cedentem nec debitorem reditus ceſſi cogere poteſt ad redimendum: nullum ergo verſatur pretium nec obligatio pretii: ſed reditus perpetuus quamquam redimibilis per tertium debitus jure permutationis ceditur, ut ſine fraude & ſimulatione fieri poteſt, & hoc niſi probetur dum tractatum eſſet de venditione ad hanc contractus formulam deventum, eo quod ſciebant tertium illum mox redempturum, prout factum eſt, vel jactum eſſe, ut cedens emptorem indicaret & ita factum fuiſſe, & quòd alià permutatio non proceſſiſſet, id eſt niſi ſtatim in venditionem derivata fuiſſet.

86. Reſpectu enim tertii habentis intereſſe, puta domini directi vel proximi retrahentis non tam exacta probatio requiritur atque inter ipſoſmet contrahentes, ſi alter velit reſcindere vel arguere ſimulationis aut falſi, nec etiam reſpectu tertii ſimplex præſumptio ſufficit Bartol. in *conſil.* 65. Petr. Nicol. in *l. ſicut* §. *ſupervacuum, in fin. quibus modis. pign. vel hypothec. ſol.* Cæpol. *tract. de ſimulat. contract. col.* 3. *in fin.* Ad hos quatuor caſus omnes reduci poſſunt & facili methodo decidi, ut ante decem annos quæſtionem vidi ejuſmodi inter primores togati noſtri ordinis controverſiſſimam.

87. Vaſſallus vendidit feudum pro mille & ad onus centum annui reditus debiti creditori ſuo, pro mille ducentis redimibilis. Quærebatur de jure quinti denarii. Multi cenſebant non deberi niſi pro rata mille pecuniæ numeratæ. Alii cenſebant hodie quidem deberi pro rata pecuniæ numeratæ: ſed poſtmodum debitum iri pro rata ſortis reditus quando continget redimi. Ego verò dicebam utramque opinionem erroneam quia nullo modo deberi pro rata reditus injuſtũ eſt, cùm emptor teneatur redimere vel exonerare venditorem. Porrò non deberi pro rata reditus niſi quan-

Digitized by Google

do redimetur abſurdum eſt, quia eſſet in facultate emptoris quando vellet reliquum quinti ſolvere. Tum venditor ſtatim ſe exonerat ac ſi redimeret, & pretium redemptionis perpetuò retinet feudo, pro rata hujus redemptionis in ſolutum dato. Tum aperta eſſet via fraudibus: quia venditor pridie conſtitueret reditum, deinde feudum venderet cum onere, & haberet ſolidum pretium totius fundi, & jura dominicalia non cederent niſi pro parte, & tamen venditor totius pretium recepiſſet, cujus quintum debet: nunc autem vides hanc quæſtionem clarè deciſam, quia ſpectat ad ſecundum prædictorum caſuum.

88. Idem in ſimilibus, ut etiam in fortiori quando permutans de fundo ad fundum invenitur infra annum utrumque poſſidere redempto fundo à ſe dato, ut diximus ſuprà §. 78. *gloſſ.* 2. *num.* 8. ita hîc quando invenitur mox poſſidere liberè ſine onere, ut puta reditu pecunia redempto, & ſic totum per pecuniam numeratam quæſivit. Sed meritò hic dixi in fortiori. Hi enim duo ultimi caſus valde ſunt alioqui diſſimiles, quia permutatio fundorum nihil de ſe habet ſuſpecti, ſed permutatio fundi cum hujuſmodi reditu ſemper ſuſpecta eſt & vix quum ſemper reſpectu tertii habentis intereſſe, pro venditione judicetur, ideo caſus ille quartus & ultimus ſuprà *num.* 85. valde ſtrictus eſt, & ſanè debet intelligi, non ſolùm deficiente omni alia conjectura fraudis, & toto contractu concepto in formam meræ puræ permutationis: ſed etiam concurrentibus juſtis conjecturis hanc fraudem excludentibus, ut in ſpecie quam poſui ſuprà *num.* 82.

89. Et primò dico quòd in omnibus locis in quibus de conſuetudine hi reditus inter mobilia reputantur (ut eſt in majori parte conſuetudinum hujus Regni, ut dixi infrà §. 94. *num.* 7.) ſemper hæc permutatio pro venditione habetur, prout & permutatio pro re mobili certo pretio æſtimata, ut dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *num.* 49. §. 33. *num.* 2. In locis autem ubi iſte reditus quamdiu non redimitur pro immobili habetur, ut hic, poteſt concluſio dicti quarti caſus procedere, ut in ſpecie de qua ſuprà *num.* 82. & ſimili. ut ſi Pariſiis maritus vult vendere fundum uxori obventum in loco remotiſſimo, & ob id nullius vel modicæ utilitatis, uxor autem nullo modo vult hæredium ſuum vendere, vel in communionem labi: ſed conſentit permutari cum fundo vel reditu hîc ſito, eamdem qualitatem proprii ſui hæredii ſortituro, ſit itaque talis & ad hunc finem permutatio invento quodam habente Pariſiis hujuſmodi reditum, qui in patria ſua mavult habere dictum fundum, an dices locum eſſe quinto pretii in feudo vel laudimiis in cenſu? Certè hoc caſu ſatius eſt immunitatem eſſe, ut dixi ſuprà *num.* 82.

90. Amplio etiam ſi (reſpectu reditus) alia conſuetudo ſit in loco fundi, quia quoad qualitatem reditus inſpicitur locus ubi debetur, Lap. de Caſtello. *allegatio.* 80. *col.* 2. *in fin. allegatio.* 91. Paul. *conſil.* 319. *lib.* 1. Alexand. *conſil.* 16. *col. ultim. lib.* 1. Facit *l. Titium & Mævium* §. 1. *de adminiſt. tuto. l. quæro. de ſolutio & plenè dixi infrà* §. 128. Et ita reſtringo quæ nuper dixi *num.* 85. Sed in locis ubi hujuſmodi reditus inter mobilia reputantur, ut Aureliis, Bleſis & apud Sequanos, Tricaſſes, Arteſienſes, omnino debentur laudimia domino directo fundi pro rata ſortis hujuſmodi reditus, quamvis propter juſtam conventionem & ſpecialem deſtinationem ille reditus non caderet in communionem conjugum, ſed maneret inter paraphernalia & propria uxoris ut fieri poteſt & dicam infrà §. 108.

91. Dum hæc ſcriberem ſequens ſpecies in facto contigit de qua conſultus fui. Duo fratres, Ægidius & Petrus dividendo cum cohæredibus paterna & materna obtinuerunt prædium cenſuale ſibi commune æqualiter, poſtea citra diviſionem permutant inter ſe. Petrus cedit Ægidio partem ſuam hujus prædii indiviſam pro duobus reditibus ad rationem duodecimæ debitis Ægidio qui eos cedit fratri, & in ſupplementum aliquot nummos addit. Certum eſt Ægidium debere laudimia pro rata pecuniæ numeratæ. Sed an etiam debeat pro rata redituum? Quod videtur, cùm hic contractus nuper factus ſit poſt reformationem conſuetudinis hujus § 58. & decretum in mente Senatus retentum, de quo ibi *num.* 9.

92. In contrarium non deberi videtur. Primò quia illud in mente Senatus retentum loquitur primò in terminis voluntariæ venditionis vel adjudicationis neceſſariæ per decretum. Secundò loquitur quando prædium ſuppoſitum reditui venditur. Tertiò quando dicta venditio fit ad onus reditus debiti per venditorem qui eſt debitor: ſolvendi verò & continuandi per emptorem. Sed hic primum deficit quia non eſt venditio, ſed permutatio ex forma contractus, & neuter contrahentium debitor eſt reditus, licet alteri creditori debeantur: deficit etiam ſecundum & tertium, quia prædium quod transfertur non eſt hypothecatum reditui, & nihil ceditur ad onus, & acquirens fundum nullum debet reditum ſolvere nec redimere, & qui cedit partem fundi nullum pretium, nullam redemptionem poteſt exigere. Tum neutra pars hujus prædii ſuppoſita eſt iſtis reditibus, & ſic laudimia non pereunt, tametſi non acquirantur per hunc contractum: per quem acquiri non debent etiam per illud in mente Curiæ retentum, ſed tunc demum acquirentur & debebuntur quando prædia ipſa eiſdem reditibus ſuppoſita ad onus illorum vendentur. Prætereà per eamdem conſuetudinem & merita cauſæ appellationis & reformationis ejuſdem, ſoli domini cenſuales prædiorum ſpecialiter aut ad ſummum generaliter his reditibus hypothecatorum conquerebantur & conqueri poſſunt: ſed prædia iſta nullo modo nec generaliter nec ſpecialiter prædictis reditibus obnoxia ſunt; igitur cenſualis horum dominus nullo modo conqueri poteſt, nec horum redituum ergo quicquam juris petere, etiam ante reformationem conſuetudinis, & ſic multo minus poſt eam quæ tendit ad laudimia horum redituum, ergo prætenſa minuenda. Cæterum nihil retentum in mente curiæ niſi ad commodum dominorum prædiorum ſuppoſitorum, & ſic nihil ad alios.

93. Hæc quidem cum favore liberationis multum urgent, priorem tamen partem hac in ſpecie veriorem puto, attento quod in hoc themate fundus cenſualis & laudimiis obnoxius mutat manum, partim mediantibus nummis, partim mediantibus reditibus ad rationem duodecimæ conſtitutis & ſemper redimibilibus, qui dantur pro ipſa acquiſitione fundi cenſualis, & conſequenter faciunt partem pretii per rationem decreti mentalis curiæ: quæ declaravit nec de venditione ſeu conſtitutione, nec de redemptione hujuſmodi redituum ſuper fundo cenſuali laudimia deberi, quia fundus non mutat manum: ſecus igitur quando mutat manum mediantibus his reditibus. Et quamvis decretum curiæ loquatur quando fundus venditur ad onus reditus paſſivè: tamen idem eſt quando venditur vel transfertur pro hujuſmodi reditu activè, videlicet concedendo per acquirentem jura activa hujuſmodi redituum, quorum contemplatione tanto minus nummorum numerat ut hic: ſicut è contrario quando acquiſitor non cedit, ſed recipit jura redituum paſſivè, hoc eſt, per ſe ſolvenda, quorum contemplatione tanto minus pecuniæ numerat, utrobique enim eadem ratio: Ergo idem jus. Tum areſtum ſeu retentum in mente curiæ non eſt limitandum ad formulam venditionis quam contrahentes mutare poſſunt. Ergo idem eſſe debet in æquipollenti: igitur debet intelligi tam ex parte venditoris quàm emptoris ſeu alienantis & acquirentis: loquitur autem in acquirente ad onus reditus, per aquirentem ſolvendi vel redimendi quo cedens ſe exonerat. Ergo idem vice verſa ſi alienans fundum cenſualem recipit hujuſmodi reditum ſibi ceſſum pro pecunia. Tum hæc in diem recidunt, vendis ut exonereris hujuſmodi reditu paſſivo à te debito, & vendis

Digitized by Google

vendis pro hujuſmodi reditu activo tibi cedendo.

94. Præterea ſi hæc immunitas admitteretur ſemper ejus via pateret & fieret fraus his juribus: quia concluſa venditione fundi cenſualis ad excludenda laudimia emptor de pretio convento reditum ab amico emeret quem permutaret, & mox à venditore redimeretur. Atqui etiam in odioſis fit extenſio fraudis amoliendæ cauſa: ut dixi ſuprà §. 20. *gloſ.* 3. *nu.* 6. & in annot. ad Philipp. Deci. *conſil.* 277. Tum hic ceſſant circumſtantiæ illæ juſtificativæ, de quibus ſuprà *num.* 82. & 89. Facit parabilis & promiſcua convertibilis natura hujuſmodi redituum cum mobilibus, quibus crebrius & in majori parte conſuetudinum reputantur: ſecus in conſtitutis ad rationem quincuncis vel trientis uſuræ, ut ſæpè dixi. Sed jam tempus eſt tollere manum de hac tabula.

## EPITOME §. LXXXV.

1. *Quandiu non eſt locus certus ſolvendi cenſus, non eſt locus huic mulctæ.*
2. *Niſi dominus præmonuerit cenſuarios de loco idoneo.*
3. *Vaſſalli & cenſuarii debent ire ad dominum.*
4. *Dominus directus non poteſt transferferre locum ad remota, nec extra territorium.*
5. *Creditore abſente non eſt locus moræ nec pœnæ, nec opus eſt reſtitutione niſi caſu contingente in perſona debitoris.*
6. *Dominus poteſt purgare moram interpellando cenſuarios.*
7. *Q. 1. Non ſufficit deprecari cenſum niſi dominus gratiam facere velit.*
8. *Quod poteſt procurator generalis.*
9. *Q. 2. Mora purgari nequit contra hanc pœnam.*
10. *Et in cap. potuit de locat. ſpeciale eſt in emphyteuta Eccleſiæ.*
11. *Recipiens cenſum ſine proteſtatione remittit pœnam.*
12. *Idem de procuratore generali.*
13. *Niſi poſt prehenſionem vel litem motam vel domini voluntatem declaratam.*
14. *Q. 3. An pœna ſemel commiſſa iterum committatur* 15.
16. *Unica mulcta debetur pro multis annis niſi cenſuarius etiam in mora judiciali fuerit.*
17. *Q. 4. Plures hæredes unicam mulctam debent quæ non impeditur ſi unus partem ſolvat.*
18. *Unus dominorum partem ſuam recipiens impedit pœnam commiſſi pro parte ſua.*
19. *Q. 5. Compenſatio fit ipſo jure ad evitandum uſuram vel pœnam & perjurium.* 20. 32. *& commiſſum emphyteuſis.* 29.
21. *Juramentum recipit omnes conditiones actus.*
22. *Compenſatio eſt ſolutio ſpecifica.*
23. *Novus & verus intellect. cap. ad noſtrum* 1. *de jurejur.* 24. 25. 26.
27. *Fructus pignoris liquidi vel conſumpti cadunt ipſo jure in extenuationem ſortis.*
28. *Cap. debitores, de jurejur. odioſum eſt, & poteſt debitor excipere creditorem teneri remittere juramentum.*
30. *Compenſatio non fit ad diſſimile, ut ad depoſitum, emphyteuſis cenſus.*
31. *Nec ad canonem emphyteuſis niſi opponatur ab homine.*
33. *Et ad reſtituendum in integrum juris ignarum.* 35.
34. *Error juris per opiniones doctorum controverſas habetur pro errore facti.*
36. *Mutua confidentia dat cauſam reſtitutionis in integrum.*
37. *In cenſu magnæ quantitatis compenſatio opponi poteſt, aliàs non, etiam de mutuo conſenſu.* 38.
39. *Q. 6. Cenſus non poteſt ante tempus ſolvi domino invito, nec dominicali loco conſueto omiſſo.*
40. *Valet argumentum de loco ad tempus & contra, ubi eadem ratio.*
41. *Q. 7. Trium continuorum annorum ſolutio probat præteritos in cenſu.*
42. *Nec hoc per moram noviſſimorum annorum tollitur.*
43. *Idem in emphyteuſi.*
44. *Secus in colono.*
45. *Novus intell.* l. quicumque de apoch. publi. lib. 10. C. *quæ quatuor vel* 7. *requirit.*
46. *Loquitur in tributo fiſci, non in cenſu privatorum.*
47. *Ad quæ tamen analogicôs extenditur & ad emphyteuſim.*
48. *Sed non ad ſuperficiarium & minus*

ad colonum. 49.

50. Malè ait Hoſtienſis duorum annorum apochas ſufficere in emphyteuta Eccleſiæ.

51. Peius extendit Guillielmus Benedicti ad tres menſtruos terminos.

52. Et malè limitat quando per tria triennia ſolutum fuit.

53. Et in penſione perſonali ſine hypotheca.

54. Q. 8. An propter bellum fiat remiſſio canonis.

55. Opinio 1. Guido. de Suza rejicitur: Penſio annua danda de fructibus anni ſuppletur de fructibus anni ſequentis.

56. Opinio 2. Iacobi Butrigarii negativa.

57. Opinio 3. Iacobi de Are. affirmativa & communis.

58. Opinio 4. Bald. diſtinguens inter parvam & magnam penſionem.

59. Opinio 5. Anton. Butrigarii diſtinguens inter breve & longum bellum.

60. Solutio contra communem, non eſſe differentiam hic inter ſterilitatem & bellum. 62. 67.

61. Fundo ab hoſtibus occupato non eſt locus remiſſioni penſionis, ſed ipſo jure non debetur.

63. Diſtinctio trimembris analytica. Ubertas præcedens aut ſequens cladem mediam ſupplet.

64. Ut conceſſio in magnum cenſum excedit terminos cenſuales: ita exceditur à non ſuis terminis.

65. Cenſus modicus non fructus, ſed ſolam recognitionem reſpiciens, non remittitur ob ſterilitatem vel bellum etiam diuturnum.

66. Etiam ſi ſterilitas omnes fructus abſorbeat.

68. Idem ſi tota ſuperficies corruat.

69. Emphyteuta coactus rem deſerere reſtituitur adverſus commiſſum.

70. Si major pars fundi periit & in reſiduo contingit ſterilitas vel bellum, non fit remiſſio canonis qui initio modicus erat.

71. Inundatio brevis non attenditur.

72. Si penſio mediocris eſt, fiet remiſſio, ſi ſterilitas vel bellum longa ſunt, ut quinque annorum, aliàs non.

73. Adhuc etiam ſi longa ſint, non fit remiſſio, ſi compenſet ubertas proximè præcedentis vel ſequentis temporis, ſcilicet intra decem continuos annos.

74. Aliud tributa publica, aliud cenſus privatorum vel domanii principis.

75. Quid quando fundus cenſualis redit poſtliminio?

76. Q. 9. Verus cenſuarius alio poſſidente non tenetur ſolvere.

77. Niſi culpa in damnum domini directi ordinata amiſerit.

78. Vel hypothecaria poſſeſſione recuperata.

79. Quilibet extraneus poteſt pro debitore offerre, conſignare & eum liberare. 82.

80. Fallit in cenſu vel emphyteuſi, ubi opus recognitione. 83.

81. Verba enunciativa legis non diſponunt, nec lex diſponit niſi de eo de quo in ea quæritur.

83. Tertius non poteſt redimere fundum vel reditum pro alio.

84. Ad finem pœnæ vitandæ poteſt tertius etiam pro emphyteuta vel cenſuario offerre. 94.

85. Et generaliter ubi prodeſt debitori & non nocet creditori. 88.

86. Si dominus vel ejus procurator receperit, non curatur quis ſolverit.

87. Lite mota non valet oblatio ſine ſumptibus & ſubeundo ſententiam, ut actor in tuto ſit de inſtantia.

89. Oblatio debet eſſe realis niſi creditore recuſante.

90. Debitore ratum non habente, nulla oblatio aut conſignatio valet.

91. Quando locus eſt oblationi proviſionali.

92. Creditor hypothecarius poteſt offerre canonem, etiam emphyteuta invito.

93. Etiam chirographarius quando aliàs debitor non eſt ſolvendo.

95. Sed non poſſet offerre fidem domino feudali, quia perſonalis eſt.

96. Dominus feudi non tenetur longas inducias dare curatori bonorum, nec eum in fidem recipere ſine cautione ſuæ indemnitatis, aliàs ſic. 98. 99.

Digitized by Google

97. *Declaratio conſuetudinis Bituricenſis.*
100. *Curator bonorum differt à curatore perſonæ.*
101. *Oppidum Briaci Comitis Roberti ſub eadem conſuetudine Pariſienſi manet.*
102. *Cenſus poſtulabilis potius præſumitur.*
103. *Conſuetudo Carnotenſis.*
104. *Aliud congrua ſolutio, purgatio moræ, jus formatum.*
105. *Obligatio ſolvendi cenſum certo loco, ſubſtantiam & proprietatẽ reſpicit.*
106. *Succumbens in cauſa appellationis, an utriuſque inſtantiæ expenſas debeat.*
107. *Qualitas in qua ſolutio facta eſt, requiritur.*

*Olim fuit hic art. 62.

## * §. LXXXV.

TOUTES perſonnes tenans leurs maiſons & heritages en cenſive, ſont tenus de payer les droits de cens au ſeigneur ou ſeigneurs dont les heritages ſont tenus & mouvans au iour & lieu que deus ſont, ſur peine de cinq ſols pariſis d'amende, fors & excepté des heritages aſſis en la ville & banlieuë de Paris, qui ne doivent aucune amende par faute dudit cens non payé, ſi à ladite amende payer les detempteurs d'iceux ne ſont expreſſement obligez.

CONSUETUDO ideo non determinat diem ſolutioni præfixam, quia varius eſt, quandoque Septembris, quandoque Novembris, quandoque Januarii Calendis, ut ex tenore inveſtituræ vel conſuetudine particulari cujuſque dominicalis curiæ, vel circumvicinorum locorum dies determinatur, quandoque pridie certorum ſolemnium & feſtorum dierum : crebrior tamen hujus præſidatus, & totius ferè Regni mos eſt quòd Calendis Octobris annuatim ſolvantur. Sed quid de loco ? Ut plurimum certus eſt locus dominans in qualibet dominicali curia, ubi cenſus debet ſolvi & recipi & feudalia jura offerri, ſuprà §. 63.

1. Sed quid ſi nullus eſt locus dominans ? Reſpondeo videndum an ex inveſtitura vel conventione præfixus ſit & determinatus certus locus, puta certum domicilium domini ad quod cenſuarius teneatur accedere vel mittere pro ſolutione cenſus & hoc debet ſervari : Si vero non ſit determinatus certus locus ad cenſum offerendum & ſolvendum, tum quamdiu non eſt locus determinatus, puto non eſſe locum mulctæ de qua in hoc §. ex defectu ſolutionis in die præfixa. Et moveor duplici ratione. Prima, quia conſuetudo expreſſim præſupponit certum & diem & locum præfixum eſſe quo ſolvi debet, ut ex defectu committatur pœna, & ſic utrumque prius adeſſe debet, ut omnia verba conſuetudinis antè verificentur, quàm locus ſit diſpoſitioni ejus præſertim pœnali, juxta doctrinam gloſſ. & Doctorum in *l. mancipia. C. de ſer. fugit.* & dixi ſuprà §. 13. *gloſſ.* 3. *num.* 5. & 58. *num.* 42. Secunda, quia non eſt cenſuarius in tam aperta mora quando nullus eſt dies & locus, quare pœna inducta in caſum certitudinis utriuſque, non debet extendi ad caſum certitudinis alterius tantùm ſeu de majori ad minus affirmativè, *l. moris in princ. de pœnis.*

2. Limito niſi dominus congruè præmonuerit & certificaverit cenſuarium vel cenſuarios de domicilio ſuo, vel alio idoneo loco in quo aderit paratus ad ſolutionem recipiendam : quoniam ſicut eſt in poteſtate domini feudalis transferre ſedem & manſionem ſuam in qualibet parte dominicalis curiæ reſpectu feudorum inde dependentium, ut ſuprà §. 45. *num.* 6. ita & reſpectu cenſuum. Et eadem ratione, deficiente loco dominanti, poteſt domicilium ſuum mutare, & notificando tempore debito domicilium novum, vel locum in loco congruo, tenebitur ibi ſolvere cenſuarius ſub hac pœna, ſicut & vaſſallus jura offerre. Amplio etiam alio, ſed poſteriori ab ordinario die, quia dominus non minus diem quàm locum prorogare poteſt. Et ſi die ſoluta impeditus fuerit, poteſt eos interpellare alia congrua die, & ſi detractaverint, cadent in pœnam.

3. Debent enim cenſuarii & vaſſalli ſive pro ſolutione, ſive pro renovatione inveſtituræ accedere ad dominum & ejus domicilium, quia non eſt merum debitum pecuniarum, ſed annexam habet honoris & reverentiæ exhibitionem, ut pulchrè ait Bald. in *l. ult. C. de condi. inſer.* quamvis aliud in ſimplicibus redditibus Bart. in *l. Item illa, de conſt. pecu.* Notificatione autem non facta vel intempeſtivè, aut de loco minùs idoneo, non erit locus alicui pœnæ ſi ſua die cenſus non fuerit oblatus, nec ſolutus. Et intelligo domicilium vel locum domicilii eſſe congruum, ſi non ſit remotior & difficilior acceſſu, quàm priùs eſſet, & veriſimiliter intellectum & proviſum eſſet.

4. Quoniam non debet eſſe in poteſtate ſolius domini directi, locum ſubinde mutando deteriorem facere cenſus præſtationem, per notata Jo. Imol. in *l. cum filiusfamilias §. ult. ad fin. de verb. oblig.* Unde non puto quòd poſſit ſine eorum vel majoris partis conſenſu mutare ſedem in locum remotiorem ultra duo milliaria, ne alii vecturis, alii novo notabili impedimento operarum vel ſumptu graventur. Adhuc ultra duo milliaria non poteſt transferri ultra metas territorii curiæ dominicalis ſi qua ſit, hoc enim in præjudicium vaſſallorum & cenſuariorum fieri non poſſet, ne inveſtiturarum & antiquorum titulorum forma varietur, membraque à capite ſeparentur, per notata ſuprà §. 51. & 68. Et hæc dicta de pœna committenda ſuo die & loco ſolutione non facta.

5. Limitanda ſunt primo, oblatione facta ſuo die & loco quo dominus recipere noluerit, idem ſi nec per ſe nec per alium idoneum ad receptionem cenſuum & ſolutiones deſcribendum more ſolito in libro cenſuali præſens fuerit, quia tunc ipſo jure non committitur hæc pœna *l. pecunia fœnebris, in fin. ibi, ſi tamen nemo adfuit cui pecunia ſolveretur, ejus temporis inculpatam eſſe moram, conſtitu. de uſur.* Phil. Deci. *l. vivum nu.* 10. & ibi Franc. Purp. *nu.* 24. *ſi cert. pet.* Alex. *conſil.* 172. *lib.* 2. ubi in annotatione dixi. Et caſus vel impedimentum contingens in perſonam domini vel ſuorum, ipſi, non cenſuariis nocere debet, per text. in *l. item illa in princ. ff. de conſtit. pecu.* Facit *l. ſi prædio in princ. ff. de in diem addiction.* Facit quod in emphyteuſi ſi dominus deceſſerit ſine hærede vel hæreditas jaceat nondum adita, & neſcitur cui ſolvendum ſit, emphyteuta non cadit ipſo jure in pœnam commiſſi propter non ſolutionem, ut decidit Hoſtienſis in *ſum. ti. de loc. §. quid ſi de natura. ad fi.* Bal. *l.* 2. *in fi. C. de jur. emph.* Pulchrè Alex. in *conſ.* 92. *perſpectis his, col.* 7. *lib.* 1. Jaſ. in *d. l.* 2. *nu.* 61. *qu.* 20. ubi reprobat & verè opinionem Specu. qui voluit opus eſſe in integrum reſtitutione : quia hoc non eſt verum quando caſus contingit in perſonam creditoris, ſed ſolùm quando contingit in perſonam debitoris, per not. in *l. ad diem.*



Digitized by Google

*ff. de ver. oblig.* & quæ tradit Dynus in *cap. cum quis in jus, de reg. jur. in 6.*

6. Idem puto etiam ſi tota illa die non acceſſerint nec miſerint cenſuarii ad locum ſolutionis, quoniam dominus non erat ibi præſens nec per ſe nec per aliquem idoneum, per not. in ſimili per Bart. & alios in *l. item illa.* & ibi expreſſim Pau. *ad fi. col. 1. ff. de conſtit. pec. in l. ſi ſoluturus. ff. de ſolu.* Et hoc niſi die ſequenti vel paulò pòſt dominus per ſe vel per alium adfuerit: & cenſuarii vel non præſto fuerint ad diem, nec poſt: vel ſi die ipſa acceſſerint, tamen paulò pòſt moniti & certiores facti de adventu domini cùm eſſent in eodem pago vel eadem vicinia, adire & ſolvere ſcienter contempſerint, tunc puto locum eſſe mulctæ non attento impedimento domini in die præfixa, quia ſatis eſt dominum contemptum eſſe, nec hujuſmodi pœna eſt limitata ad diem, ſicut ad præſcriptum magicum vel aſtrologicum, ita ut neceſſe ſit illa ipſa die cenſuario per præſentiam domini, vel procuratoris idonei in ipſo loco in mora conſtitui, ſed ſufficit pauló pòſt adeſſe dominum & ſcienter contemni, hæc enim pœna magis reſpicit contemptum domini, quàm defectum ſolutionis in die præfixa. Plura ſuper his de loco ſolutionis, oblationis, impedimentis, purgatione moræ, & cæteris id genus multis quæſtionibus, & longa ſerie diſſerere poſſem, ſed malo ſtudioſis relinquere, & ad locos juris communes remittere: quia ſubjecta hæc materia perquàm exigua eſt, & ne (quod aiunt) ultra pedem calceus.

*Deprecari moram an liceat ad evitandam pœnam.

7. Quæro primò, utrum ſufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & ſolutionem cenſus pro illa die ad triduum vel octiduum ad ſummum * deprecari ad evitandam hanc pœnam? Videretur quod ſic, quia potiſſima ratio cenſus magis conſiſtit in reverentia ſeu honore, qui fit in profeſſione vel recognitione cenſus, quàm in utilitate vel fructu vilis quantitatis, ut per Bald. in *l. adem. col. 1. C. de loca. & ſupra eod. nu. 2. & diximus ſuprà.* Tum quia mora tam modici temporis non infert dominis præjudicium: tum ita ſolent ut plurimum domini directi cenſuariis ſuis benigne indulgere. Sed certè indulgentia hæc meræ liberalitatis & facultatis eſt, & ſic non obligat in ſimilibus nec in futuris, per notata ſuprà §. 1. *glo. 4. q. 1. n. 11. & 12.* niſi in locis ubi conſuetudine cavetur hac deprecatione pœnam evitari: ut Aureliis §. 108. vel differri, ut Carnot. §. 112. aliàs dicendum, niſi dominus expreſsè vel tacitè conſenſerit, & ſic tempus ſolutionis prorogaverit, pœnam ipſo jure commiſſam eſſe. Non obſtat primum, quia dies ſolutionis, cenſus eſt pars individua ſolutionis, *l. 1. §. 1. de eden.* ſaltem non poteſt invito domino ſeparari à ſolutione: imo ſolutio partis cenſus non impedit quin pœna iſta in totum committatur per text. in *l. ſtipulationum §. ult. in l. in executione §. pen. ff. de ver. oblig.*

8. Dico tamen quòd illa communis conſuetudo meri facti & facultatis operatur, ut procurator vel receptor domini generalis poſſit ſolutionem cenſus prorogare, non ſolùm in octavam diem, ſed etiam quamdiu in eodem loco manebit pro cenſu illius anni recipiendo, arg. *l. vel univerſorum. ff. de pign. actio.* & quæ notant Ludo. Rom. in *conſ. 94. col. ult. conſ.* 114. *col. 3.* Jaſ. & alii in *l. ſi procurator. §. ſi nummos. ff. ſi cert. pet.* Franc. Purp. *l. cùm quid col. pen. ſi cert. pet.* Phil. Deci. *l. pactum curatoris, in fi.* ubi in annot. *dixi C. de pact.* quamvis aliàs regulariter non poſſit procurator terminum ſolvendi prorogare, *l. qui Romæ & Callimachus*, & ibi Bart. & alii. *ff. de ver. oblig.* Sunt tamen quædam conſuetudines quæ precanti dant ipſo jure octidui inducias, *ut* Carnot. §. 112. *adde in fin. hujus §.*

*Mora an die ſequenti poſſit purgari.

9. Secundo quæro, ſi cenſuarius die præfixa non ſolverit nec prolongationem temporis à domino vel ejus procuratore habuerit, an die * ſequenti moram purgare poſſit, & pœnam evitare? Videtur quòd ſic, cùm id liceat emphyteutæ infra modicum tempus arbitrio judicis moderandum, *c. cum potuit, ibi gl. & Doct. extra. de loca.* Breviter contrarium dicendum eſt eſt, quia eſt dies & pœna, & ſuccedit communis regula moram purgari non poſſe, *l. magnam. C. de contra. vel commit. ſtip. no. in l. ſi inſulam. ff. de verb. oblig.* Non obſtat *d. c. potuit.* tum quia ibi agitur de commiſſo totius rei: & amiſſione dominii utilis & emponematon: & ſic cum de graviori periculo agitur, non ita leviter ad tantam pœnam proceditur. Sed hîc de modica pœna agitur & parvo præjudicio, Faciunt not. ſuprà *gloſſ. 7. num.* 5.

10. Tum quia *dictum cap. potuit*, non loquitur in quolibet emphyteuta, ſed demum in emphyteuta Eccleſiæ, in quo ſpeciale eſt, ut tempus commiſſi de triennio decurtetur ad biennium contra regulam, *l. 2. C. de jure emphyt.* Unde meritò debuit relevari in hoc, ut poſt biennium infrà modicum tempus moram purgare poſſit. Tum quia prælatos Eccleſiaſticos major lenitas & modeſtia decet, *l. ſi quis in hoc genus. C. de Epiſc. & cler. cap. ſuam de pœnit.* Unde quòd ibi ſit ſpeciale in emphyteuta Eccleſiæ, & quòd in emphyteuta privati vel alterius, habet locum *dict. l.* 2. ſine ſpe purgationis moræ niſi de gratia domini, decidit Bald. in *l. magnam col. 4. & 7. de contract. vel commi. ſtip.* Imol. in *dict. cap. potuit. & in l. inſulam, ubi etiam idem vult.* Ang. Alex. & Jaſ. *col.* 14. *C. de verb. oblig.* Alex. in *conſil.* 1 6. *magnifice prætor. col.* 5. *lib.* 3. Cæpol. in *cauſa civilium, conſil.* 25. *num.* 17. Angel. Clavaſ. in *verb. emphyteuſis.* §. 19. Jaſ. in *d. l. 2. qu. 29. num. 79. de jur. emphyt.* Matth. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 174. *quidam ruſticus.*

11. Redeundo ad concluſionem quæſtionis noſtræ, Limito niſi dominus cenſum recipiat ſine proteſtatione & reſervatione pœnæ: quia cenſetur pœnam remittere tanquam acceſſorium, recepto & ſublato principali, *l. centum Capuæ. ff. de eo quod cer. loco. l. 4. C. depoſ.* Nec obſtat quòd hujuſmodi pœna non venit merò judicis officio, ſed per ſe ſubſiſtit poſtquam eſt commiſſa, ut etiam jure actionis & obligationis debeatur: quia reſpondendum eſt ſecundum ea quæ plenè ſuper hoc puncto dixi ſuprà §. 77. *num.* 7. *cum ſeq.* multum nuper decurtando quæ ante ſexdecim annos fusè ſcripſeram.

12. Sed quid ſi non ipſe dominus, ſed ejus procurator vel receptor cenſuum ſimpliciter receperit, & non videretur pœnam eſſe remiſſam, quia procurator generalis non poteſt alienare nec jus domino acquiſitum remittere? Contrarium puto, quia quamvis hæc pœna ipſo jure ſit commiſſa, tamen eo ipſo quod ſolent domini, cenſuariis celeriter & voluntariè ſine lite & contumacia ſatisfacientibus hujuſmodi pœnas remittere, cenſetur etiam hoc expreſsè mandatum vel permiſſum procuratoribus & ſimilibus à dominis commiſſis, *l. vel univerſorum. ff. de uſur. l. Titianus*, & ibi Paul. *ff. quod cum eod.* Bald. pulchrè in *conſil.* 138. *factum ſub hac forma lib. 5. not.* Paul. in *l. dominum. ff. quod juſſu.* Lud. Rom. in *l. 3. §. juravit. ff. de jurejur. & in conſ. 94. col. ultim. verſ. quo ad ſecundum, & in conſ.* 114. *col.* 3. Feli. in *cap. 1. col. 8. ut lit. non conteſt.* Jaſo. Philipp. Deci. in *l. certi conditio. §. ſi nummos. ff. ſi cert. pet.* Jaſ. in *l. ſi mora col. 1. in l. ſi conſtante. col. 14. ff. ſol. matr.* Alcia. in *l. tranſactioni tantùm col. 2. C. de tranſactio.* quibus in locis abundè invenies mandatum extendi ad ea quæ ſunt de conſuetudine regionis vel patrisfamilias, vel communiter accidentibus in illo negotio.

13. Secus ſi cenſuarius recuſaſſet, & in jus vocatus fuiſſet à dicto procuratore ad finem ſolvendi cenſum, & mulctam: vel ſi pro cenſu & mulcta impediti eſſent fructus pendentes rei cenſuariæ: etiam ab eodem procuratore, quia non poſſunt ampliùs mulctam vel partem debiti remittere nec tranſigere, cùm debitum ſit liquidum, & pœna jam accepta, *l. præſes provinciæ.* ubi per Bartol. & omnes. *C. de tranſaction.* & quia non merentur contumaces habere gratiam, neque his ita ſolitum eſt remitti. Faciunt quæ plenè diximus ſuprà §. 14.

Digitized by Google

num 10 procuratorem generalem recipiendo canonem emphyteuticos præjudicare domino in jure commiſſi, ante tamen quàm dominus declaraverit ſe velle uti jure commiſſi, non autem poſt declarationem domini, vel poſtquam idem etiam procurator cœpiſſet agere ad declarationem commiſſi.

14. Tertio quæro: cenſuarius ceſſat per quinque vel decem aut plures annos in ſolutione cenſus. Certum non eſt eſſe locum commiſſo: Sed quæſtio eſt an dominus tot mulctas petere poſſit, quot * ſunt anni ceſſationis? Videtur quòd non, quia iſta eſt mera pœna, cùm ſimul cum principali exigatur & ſic non committitur niſi ſemel, ex quo non dicit hic textus quod toties committitur quoties ceſſabitur, ut eſt doctrina Bar. quàm omnes ſequuntur in *l. ſi ſic. ff. de verb. oblig.* per textum in *l. ſi duo. §. ult. ff. de arb.* & in terminis de pœna appoſita emphyteutæ ſi non ſolverit, quod ſemel exacta, amplius non committatur, nec amplius exigi poſſit: eſt gl. quam omnes ſ. q. in *l. 2. in gl. magna. verſ. item ſi ſemel. C. de jure emphyt.* & ibi Jaſo. *num.* 148. Specul. *tit. de locat. §. nunc aqua. qu.* 28. & omnes ubique.

*Plurium annorum mulcta an poſſit peti?

15. Sed certè illa gloſſ. loquitur & intelligi debet in aliis terminis, videlicet quando pœna reſpicit totam & perpetuam ceſſationem. Ideo in terminis d. gl. non committitur pœna per primam vel ſecundam ceſſationem, ſed ſolùm ſi per tres annos ceſſatum fuerit & res in commiſſum ceciderit, & ita debet intelligi d. gloſſ. aliàs non eſſet vera, quamvis Doctores in *l. 2. non advertant.* & pariter *d. l. ſi duo in fi.* loquitur in pœna totum negotium concernente quæ non intelligitur ſtipulata niſi ſemel pro totali contraventione. Ideo non committitur pluries niſi illud fuerit expreſſum, ut ibi, & ita debet intelligi doctrina Bar. & omnium Doctorum in *d. l. ſi ſic.* Secus quando pœna non reſpicit totum ſimul, ſed unumquodque particulare factum vel unamquamque præſtationem per ſe, ut hic ſatis colligitur ex materia ſubjecta, dum refertur ad ſolutiones annalis obligationis ſucceſſivæ: tunc enim intelligitur pro quolibet anno vel termino, & pro quolibet defectu, & ſic verius eſt quod mero jure committitur pœna ſingulis annis pro ſingulis ceſſationibus: quia toties ipſo jure committitur quoties ceſſatur.

16. Tamen dicendum eſt quod ſolùm unica mulcta debetur pro omnibus ceſſationibus, & ita notoriè & & inconcuſsè practicatur in hoc præſidatu, & generaliter in toto Regno, niſi quatenus ſpeciali quadam conſuetudine aliter caveatur, de quo ſtatim. Fallit ſi cenſuarius ſingulis annis, vel ab initio in jus vocatus fuerit, vel manum dominicam paſſus ſe oppoſuerit, & ſemper contumax & reliquator manſerit: quia tunc nedum in reliqua cenſus, ſed etiam in mulctas ſingulorum annorum quibus domino proſequente contumax neglexit, condemnari debet: & ita expreſſim diſponunt Conſuet. Melden. §. 197. Meldunenſis §. 133. Nivernen. *tit. des cens.* §. 10. & ita generaliter niſi conſuetudo exprimat, ſervandum eſt: alioquin unica tantum mulcta adjudicatur, niſi de conſuet. Bleſenſi §. 112. ubi trium noviſſimorum annorum ceſſationis ſingulæ videlicet tres mulctæ peti poſſunt. Sed etiam ibi reliquorum cenſus exactio coarctata eſt ad novem annos. nec præcedentia pro præcedenti tempore peti poſſunt, quamvis generaliter in cæteris locis triginta annorum reliqua peti poſſunt, ut diximus ſuprà §. 74. *gl.* 1.

17. Quarto quæro: Quid ſi ſint plures hæredes vel poſſeſſores ejuſdem prædii cenſualis pro indiviſo, & unus offerat partem ſuam cenſus quam dominus noluit accipere, utrum ille ſolus, vel cæteri tantùm, aut omnes incidant in pœnam, & an in ſingulas pœnas, an in unam? Breviter reſpondeo quod omnes in unicam integram mulctam tantùm incidunt: quia eſt unicus cenſus & nondum diviſus, & ſic unica tantùm mulcta debetur licet à pluribus, *per no.* §. 55. *glo.* 4. *qu.* 1. Idem ſi dominus ceperit partem cenſus oblatam, non pro tota portione ſolventis, nec animo dividendi, ſed ſuper deductione totius, quia nihilominus omnes cum ſolvente incidunt in mulctam: quemadmodum ſi eſſet unus cenſuarius & ſolviſſet partem ejuſdem cenſus, nihilominus incideret in ſolidam mulctam, *l.* 5. §. *ſortem, l. in executione §. pen. ff. de verb. obligat.* quemadmodum reſpectu commiſſi inter plures emphyteutas diximus ſuprà §. 78. *gloſſ.* 4. *num.* 4. poſtquam autem dominus ſemel a ſingulis animo dividendi portiones cenſus receperit, debebunt ſinguli ſolidas mulctas cenſus ſui non ſoluti: idem ſi inter ſe cenſum diviſerint pro portionibus prædii pro diviſo, & dominus ratum habeat ſecundum notata in *d. gloſſa.*

18. Secus ſi eſſent plures domini cenſuales ratione ejuſdem juris dominicalis indiviſi, & unus receperit partem ſibi contingentem, & alteri non fuit ſolutum: quia dico quod non committetur pœna hæc in totum, ſed ſolum pro parte ejus cui non eſt ſolutum, ſive pro rata cenſus non ſoluti, quicquid ſcripſerit Chaſſa. in *conſuet. Bur, eo. tit.* § 1. *gloſſ. pen. in fi.* Probo, quia omnibus iſtis dominis ſimul non debetur niſi unica mulcta: Igitur ſi alter partem ſuam remiſerit, remaneret jam commiſſa, nec committitur committenda pœna niſi pro partibus reliquorum, ſive ille dominus gratis remiſerit, ſive recepta parte contingenti. *l.* . *in fi. de verb. oblig. l. ſtipulationibus. in fi. eo. tit.* Plura poſſem addere de materia *l.* 4. §. *Cato. ff. de verb. oblig.* ſed ſufficit præcedens dictum cum ratione deciſiva, ne in iſtis modicis nimium excedam: Summa, ex parte hæredum debitoris multiplicatur mulcta cenſu diviſo, non aliàs: ſed ex parte hæredum creditoris nunquam multiplicatur, ſed benè dividitur.

19. Quinto quæro: An cenſuarius ad vitandam hanc mulctam objicere poſſit compenſationem ſummæ liquidæ ſibi purè debitæ per dominum, ſaltem ante diem ſolvendi cenſus uſque ad concurrentiam quantitatis cenſus ſolvendi? Et prima facie videretur quod ſic, etiam ex intervallo, & poſt lapſum diem ſolvendi cenſus, per text. in *l.* 4. *C. de compenſat.* ubi ad evitandum curſum & pœnam uſurarum fit compenſatio ipſius uſque ad concurrentiam quantitatis ab altero debitæ, idque ipſo jure (quamvis regulariter debeat opponi ab homine) ex eo tempore quo ab utraque parte deberet incipi, etiamſi non fuerit oppoſita nec allegata aliqua compenſatio, per quem textum tenent ibi gl. Alber. Bal. Bar. Aug. Paul. Raph. Fulgo. & omnes, quod ad evitandum commiſſionem pœnæ, compenſatio fit ipſo jure: & quod generaliter habet locum *d. l.* 4. in omni pœna committenda, ſive ex contractu bonæfidei, ſive ex contractu ſtricti juris, & ubicumque defectus ſolutionis poſſet afferre præjudicium vel damnum debitori, etiamſi hinc inde verſaretur pœna, & ex diverſa cauſa, ut ſi alter alteri per diverſa compromiſſa condemnatus eſſet ad ſolvendum mille ſub pœna, quia ipſo jure fiet mutua compenſatio ad evitandum pœnam hincinde, ut decidit Socin. in *l. Julianus col.* 2. *num.* 9. *ff. de conditio. & demonſt.* ubi reprehendit opinionem Bar. & Paul. ibi, ſed non meruerunt reprehendi, quia non ſentiunt contrarium, ſed ita debent intelligi prout etiam intelligit ibi Alex. in addi. ad Bart. ipſo jure compenſari.

20. Hinc eſt quod ſi quis promiſit & juravit ſolvere mille calendis Martii, & infrà eaſdem calendas creditor efficitur purè (hoc eſt eiſdem die, locis & exactionis circumſtantiis) debitor jurantis in pari ſumma, non incurrit perjurium per debitorem non ſolventem, nec aliud facientem. Tum quia ipſo jure ad vitandum pœnam perjurii fit compenſatio. *d. l.* 4. Tum quia nihil intereſt compenſare an



Digitized by Google

ſolvere, inquit textus in *l. ſi debitor. ff. qui potio. in pig. hab.* Tum quia iſte facto creditoris ſui, qui quod debet non ſolvit, impediri videtur quominus ſolvat, & ſic eo ipſo ſolvere videtur, inquit text. in *l. Julianus ait. ff. de condit. & demonſtr. l. 3. in princ. ff. de ſtatulib.* Tum quia conditio quantumcumque alias in forma ſpecifica impleri debeat, tamen compenſando impletur. *l. ſi peculium. §. 1. verſi. quòd ſi hæredi. de ſtatulib. d. l. Julianus ait.* Et ita in eo qui ſolvere juravit, tenet Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. in bonæ fidei. *inſtit. de actio.* Bart. Ang. Raph. Cu. in *l. amplius. ff. rem ratam hab.* Bal. in *c. ad noſtram. 1. de jurejur.* Imol. in *l. Julianus 1. de cond. & demonſt.* Alex. *conſi. 12. in fi. lib. 2.* Matth. de Aiflict. Deciſ. *Neap.* 163. Hierony. Gr. *conſ.* 121. *li.* 1. & eſt veritas, ut plenè dixi in *tract. commerc. & uſura. num.* 322. quamvis turba Canoniſtarum, excepto Imol. contrarium teneant in *d. c. ad noſtram* 1. cum quibus tranſit Jaſon. in *d. §. in bonæ fidei col. ult.*

* Juramentum conditiones recipit quas actus (ſuper quo interponitur) recipit.

21. Addens quòd juramentum præcisè compellit ad factum excludendo obligationem & facultatem ſolvendi intereſſe: Ad quod ultimum reſpondeo. Primò non eſſe ſimpliciter verum, quia * juramentum recipit omnes conditiones quæ ſunt de natura actus ſuper quo interponitur. *l. ult.* C. *de non num. pecu.* Phil. Deci. *l. non omnis. col. 3. ſi cert. pet. & conſ.* 240. *in fi.* ubi in annot. dixi. *Late* dom. Andr. Tiraqu. in *tract. de jure conſtit. poſſeſſ. par. 3. limit. 7. num.* 34 etiam non obſtante quavis renuntiatione & juramento. And. Alcia. *c. cum contingat. num.* 266. *de jurejur.* Secundò quia etiamſi juramentum ſimpliciter vel potius certo caſu obliget præcisè ad factum, non poteſt ex hoc ullo modo inferri quod excludat compenſationem in quantitatibus hinc inde liquidis: quia intereſſe non eſt factum, nec cum eo functionem recipit. Et qui ſolvit intereſſe facti vel non facti debiti nec ſervati, non implet promiſſionem, ſed directò illi contravenit.

22. Unde præſtatio intereſſe non purgat, ſed potius arguit & oſtendit perjurium, quando præcisè actum eſt de facto, & promittens habet facultatem implendi. Secus in materia compenſationi ſubjecta, quia alterum cum altero recipit functionem, & idemtitatem in genere & in effectu, imo idemtitatem abſolutam, quia obligatio hincinde non eſt in ſpecie, ſed in eodem & uniformi genere dumtaxat, & ſic qui compenſat liquidum, verè idem ipſum & tale omnino quod & quale debet, ſolvit. Et ſic implet promiſſionem, etiam præcisè & in forma ſpecifica: quia licet viciſſim obligati ſint ad dandum, quæ obligatio dandi eſt præciſa, tamen mutuò compenſando, præcisè & verè implent.

23. Non obſtat d. c. *ad noſtram. 1. de jurejur.* quia omiſſis intellectibus canoniſtarum qui civilem auſteritatem illius textus ita exaſperant, ut ad iniquitatem & injuſtitiam pertrahant, dico ſyncerè tractando illum textum etiam nullo addito, ſed in propriis terminis ſuis realiter mentem & verba ſimul jungendo, quòd non loquitur in caſu in quo locus ſit compenſationi, nec ubi de vera compenſatione agitur. Sed in mutuo facto ſuper certis poſſeſſionibus & reditibus traditis creditori, cum pacto juramento firmato non moleſtandi creditorem ſuper eiſdem pignoribus vel hypothecis, donec mutuata pecunia ſoluta ſit: quod pactum in ſui forma (dummodo non ſit aliàs indirectè appoſitum ad hoc, ut creditor aliquid ſuperlucretur ultra ſortem) ſed ſolum pro ſecuritate ſortis reſtituendæ, ut prima facie apparet, & præſumendum eſt, & textus ille probat, eſt juſtiſſimum & præcisè, etiamſi nullatenus juratum eſſet obſervandum, *l. ſi is qui §. ſi antichreſis de pignor. l. inter cohæredes §. uſufructu. fam. herciſc. l. ſi ea pactione. l. ſi ea lege. C. de uſur.* Accidit autem in d. c. quod antequam creditor ſortem recepiſſet de fructibus dictarum poſſeſſionum & redituum ſumptibus deductis, debitor contra fidem & juramentum moleſtavit eum & de facto ſpoliavit dictis poſſeſſionibus & reditibus. Alex. 3. reſcripſit ablata pignora debere reſtitui, & reintegrari, nec ſuper eis moleſtiam aliquam inferri, donec debita pecunia perſoluta ſit: quo facto tum demum creditorem compellendum reſtituere pignora, & quicquid deductis impenſis ultra ſortem receperit.

24. Hic eſt caſus nitidus, vera & aperta ſententia d. cap. quo quid quæſo dilucidiùs aut juſtiùs dici poteſt? Certiſſimè cenſeo Papinianum illum acutiſſimum, æquiſſimum autem Gallum noſtrum Aquilium juris, & naturæ conſultum, ſi ſuper eodem themate interrogati fuiſſent, nec aliter nec meliùs reſponſuros fuiſſe. Sed undenam ex eodem capitulo inferas non habere locum compenſationem adverſus debitum juratum? An in eo textu compenſationis ullum verbum? An ibi mentio aliqua mutuæ obligationis in quâ compenſatio cadere poſſit? quæ igitur intemperies Canonici juris interpretum notantium ex eo textu juramentum impedire compenſationem etiam de liquido ad liquidum? Dices forſan quòd verbum *perſolvatur* in eo textu tacitè excludit compenſationem. Sed quàm ſit hoc fatuum & à veritate alienum clariſſimè oſtendo. Primò, qui partem compenſat partem ſolvit, & qui totum vel reſiduum compenſat, totum perſolvit. *l. debitor. ff. qui potio. in pign. habe.* ergo verbum *perſolvere* ex ſe non excludit, ſed potius ſi incidat, admittit compenſationem. Secundò, quod illud verbum ex ſerie textus ſive in narrativis ſive in diſpoſitivis verbis non excludat. Patet, quia in toto textu non ſit mentio de aliqua mutua obligatione quæ compenſari poſſit, nec de hoc agebatur in toto themate ad quod deciſio textus refertur. Ad quid igitur divinare id cenſeri excluſum de quo non appareat actum nec cogitatum, & maximè cum nulla ſermonis urgeat neceſſitas, & cujus excluſio habet abſurditatem & iniquitatem, & tale eſt, ut potius ſi opus ſit, verba improprianda ſint, quàm ut cenſeatur excludi?

25. Tertiò quia principalis intentio d. c. (quæ ſemper in omni interpretatione attendi debet) ad hoc nullomodo tendit: neque enim ibi Pontifex utramque partem audivit, nec de cauſa cognovit, nec ſententiam negotii definitivam tulit; ſed ad ſolius creditoris conſultationem à quo (per Archiepiſcopum Rotomagenſem coram quo lis pendebat gravato: per viam querelæ pro illius temporis more aditus erat) reſcripſit ut ſuprà, ſub conditione ſi ita eſt: conſultatio autem nullam compenſationis nec mutuæ obligationis mentionem habet. Videant igitur Canoniſtæ quantum aberraverint & deſipuerint ſentientes, imo verboſiſſimis (ſed abſque iudicio) commentariis ſuis inculcantes, exceptionem de qua non agebatur nec facta erat mentio, eamque juſtiſſimam & rationabilem etiam in corpore juris clauſam per illum textum auferre, nedum contra jus civile, ſed etiam contra canonicas ipſas ſanctiones in *c. paſtoralis. de appel.* Dices fortè, quòd in dicta conſultatione narratur creditorem nondum ſortem deductis impenſis de pignoribus recepiſſe, ex quo tacitè infertur aliquid ultra ſortem recepiſſe. Sed facile eſt reſpondere: primò negando illatum, prout non ſequitur per text. in *cap. quod dicitur. & in c. ſeq. de verb. ſignif.* Forſan dices ſatis eſſe quod Pontifex ex narrativis hoc potuit ſuſpicari, ut debuerit præcavere & providere debitori ſi cautum illi voluiſſet, ut voluiſſet & feciſſet, niſi debitor juraſſet: imo dico quod etiamſi maximè ſcienter non caverit, non tamen cenſeri debet voluiſſe debitori præſertim inaudito, ſublatam iri qualemcumque rationabilem exceptionem, ſed potius judicibus (ad quos remittebat) ſi opponeretur reliquiſſe.

26. Et

Digitized by Google

26. Et in ſumma id ſolum agebatur toto illo reſcripto, ut creditori à judice gravato, & injuſtè à parte ſpoliato ſuccurreretur, ſine aliquo damno aut præjudicio alterius partis ſeu debitoris. Secundo reſpondeo, quòd tunc creditor erat ſpoliatus & poſſeſſionibus & reditibus, & ſic fortè etiam fructibus inde perceptis, ſaltem non liquebat an aliquid nec quantum haberet penes ſe, & ſic non debuit tunc ſuper eo provideri alteri parti, ſed judicibus relinqui. Tertio, etiamſi tum maximè expreſſum fuiſſet & conſtitiſſet, certam quamdam fructuum quantitatem remanſiſſe penes creditorem, adhuc non conſtabat fructus eſſe conſumptos: nec ſi conſumpti fuiſſent, conſtabat eorum æſtimationem eſſe certam & liquidam, ita ut in compenſationem venire deberent, & non potius in reſtitutionem debito ſoluto. Sed dices quod pignoribus reſtitutis, poterant poſtea fructus percipi, & qui percipiebantur conſumi & liquidari. Reſponſio in promptu eſt, Pontificem rectè providiſſe in eodem textu, jubendo reſtitui quicquid ultra ſortem receptum fuerit. Dices, at ſemper & diſtinctè ſive pro præteritis ſive pro futuris fructibus, jubet prius totum debitum perſolvi quàm quicquam reſtituatur.

27. Reſpondeo, hîc eſt punctus non lubricus, ſed planiſſimus, in quo tamen turpiter impegerunt præclara ingenia Canoniſtarum. Perſolvere eſt deducto eo quod creditor à fructibus conſumptis percepit reſiduum ſolvere, etiam propriiſſimè & vulgariter loquendo, idque vel lippis & tonſoribus notum eſt: & ſic nullo modo prohibet ille textus ſed potius admittit hanc ſupputationem & deductionem. Præterea iſta deductio hoc caſu non eſt compenſatio propriè, ut illi putant, ſed ejus quod jam in ſolutionem ceſſit computatio, ut reliquum ſolutionis perficiatur, quoniam eo ipſo quod fructus rei pignoratæ à creditore percepti conſumuntur, vel ſi non conſumantur, ſed in quantitate percipiantur, non cadunt in directam pignorationem ut reſtituantur, ſed ſtatim cadunt in ſolutionem pro rata, & ipſo jure debitum pro quo res eſt hypothecata extenuant, ita quod ex tunc ipſe debitor deſinit eſſe obligatus, & res ipſa hypothecata pro tota ſumma, ſed pro reſiduo dumtaxat. Quî igitur fieri poteſt, ut debitor teneatur prius totum ſolvere, deinde repetere? Dices, propter juramentum. Atqui juramentum non ſonat niſi de debito, non autem de indebito: ſed hîc reſiduum dumtaxat eſt debitum. Imo nunc illud reſiduum eſt totum. Et ad ſummum jam ipſo jure impletum eſt juramentum, quatenus in exolutionem fructus ceſſerunt.

28. Ex his ſatis mirari non poſſum unde tam manifeſti erroris occaſionem acceperint, niſi fortè à *c. debitores*, immediatè præcedenti, quod continet errorem ſuperſtitione adumbratum & illud c. odioſum eſſe ſcripſit Anto. à Prato veteri inter conſilia Alex. *conſ.* 49. *num.* 18. *lib.* 4. Quæ enim religio eſt dicere quod prætextu juramenti cogendus ſit debitor ad ſolvendum uſuras quas mox repetat? ſi enim adeo ſint indebitæ, ut vel ſolutæ repeti queant, cur juramentum contra jus divinum & canones ſanctorum patrum erit iniquitatis vinculum? cùm certum ſit creditorem petentem & recipientem uſuras peccare & iniquè agere, cur perjurii metu ſovetur & toleratur hæc iniquitas, & peccatum? ad quod quoties tendit nullum eſt juramentum, ſed jam ſenſim ſecundæ curiæ meæ decades tranſcribo. Quare ſuperſedeo, reliqua ibi reſervans, ubi docui quod non obſtante d. c. poteſt debitor agere vel excipere ut creditor cogatur juramentum relaxare quod primus omnium voluit Federicus Senenſis. Ex incidenti & nova noſtra diſpunctione analytica exploratum habes, etiam quoad præfatum articulum compenſationis juramentum recipere omnes conditiones, ſubauditiones & limitationes quæ ex natura actus vel de jure inſunt actui jurato, idque ex regula communi utriuſque juris in *l. ult. C. de non num. pecun. in cap. quemadmodum de jurejurand.* & quod *l. invicem. C. de compenſat.* habet locum in debitore qui juravit ſolvere etiam in foro eccleſiaſtico, in quo per d. c. *ad noſtram* in nullo derogatur dictæ *l. invicem.* An autem etiam in excommunicato locum habeat, dicam infrà §. 74.

29. Nunc ad propoſitam quæſtionem rediens, pro eadem parte facit quod volunt Doctores, emphyteutam per biennium vel triennium non ſolventem non cadere à jure ſuo, ſi dominus tenebatur ei in tanta vel majori quantitate, ſed compenſationem ipſo jure fieri ad vitandam pœnam commiſſi. Ita tenent Speculator in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. ver.* 79. Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. *in bonaefidei. inſtit. de actio.* Alberic. in *l. cum alter. ff. de compenſat. in l.* 2. *col.* 4. *num.* 16. *C. de jur. emph.* Bal. in Margarita. in *ver. emphyteuta. quæ.* 1. Ang. *in l. ſi mora. ff. ſoluto matri.* Abb. antiq. Imol. Anto. But. Panorm. in c. *bonaſides. ff. depo.* Guid. Pap. *Dec. Delphi.* 171. *ad fi.* Soci. *conſ.* 99. *lib.* 1. Franc. Cur. Senior. *conſ.* 70. *col. ult. ver. tranſeo ad rerum.* Jaſ. in *l.* 2. *qu.* 19. *C. de jur. emphyt. & inſt. de act.* §. *in bonaefides. num.* 8. 3. Alciat. in *l. quum proponas col.* 3. *C. de pact.* Ang. Clavaſ. in *verb. emphyt.* §. 10. *ſumma.* Sylveſt. *eo. verb. qu.* 7. & omnes Doctores quotquot legi, uno excepto, per rationem de qua in principio hujus quæſtionis. Sed nunquam mihi placuit.

30. Fateor ampliationem quam gl. & Doctores faciunt in *d. l. ſi conſtat.* eſſe veram in ſe, ut *d. l. ſi conſtat. & l. cum alter. ff. eo. tit.* nedum habeat locum ad ſiſtendum curſum uſurarum ſive ſtipulatarum, ſive officio judicis tantum venientium, vel juſtum intereſſe ultra tempus retentæ pecuniæ, de quo plenè dixi in *tract. commercio. & uſura. qu.* 43. *qu.* 74. etiamſi illæ uſuræ veniant ex privilegio minoris ætatis, ut in *l. minorum. C. in quib. cau. in integ. reſti. non eſt neceſſar. in l. Titia. Seio.* §. *uſuras. ff. de leg.* 2. ſed etiam ad evitandam commiſſionem pœnæ, nedum conventionalis, ſed etiam legalis vel teſtamentariæ, & generaliter ubi aliàs debitor incurreret damnum. Sed dico quod hoc debet ſemper intelligi cum hoc rationis & recti judicii temperamento, ut videlicet debitum quod compenſatur ſit ſimile & ejuſdem privilegii & rationis, maximè quantum ad implendum effectum & ſatisfaciendum obligationi, prout etiam loquuntur *d. l. ſi conſtat. & d. l. cum alter.* aliàs ſecus. Hinc eſt quod depoſitarius non poteſt compenſare depoſitum etiam in quantitate conſiſtens, cum ſimili quantitate ſibi debita ab eodem, ſed ex diverſa cauſa, & eſt ratio, quia debitum ex depoſito habet ſpecialem & prærogatum favorem quem non habent aliæ obligationes *l. pen. C. depoſi.*

31. Et à pari vel majori ratione dico præfatam ampliationem non habere locum in emphyteuſi, quia canon emphyteuticus nedum conſiſtit in ſolutione conventæ quantitatis, ſed etiam in recognitione domini directi: imo illa recognitio cenſetur potior quantitate & major pars obligationis, ut per Bal. in *l. eadem. col.* 1. *C. de loca.* & ſic non poteſt recipere ullam functionem cum ſimili vel majori quantitate debita à domino directo ex alia cauſa: dominus enim debet tanquam privatus ex cauſa privata promiſcua, ſed emphyteuta debet tanquam ſuperiori ex cauſa prærogata ad finem recognoſcendi directi, & ſic debita ſunt multum inæqualia in qualitate & ſine merito non debet fieri compenſatio ſaltem ipſo jure, quia ſic emphyteuta non honoraret nec recognoſceret dominum nec ſatisfaceret obligationi dominicæ: & invenio quod ita in emphyteuta tenuit Pet. Jacobi (poſt Guil. de Cugneo, cujus dictum in lecturis ſuis reperire non potui) in *tit. de actio.* in rem pro re emphyt. quæ cecidit in commiſſum *col.* 4. quamvis Guid. Pap. in dicta Deciſi. 171. adducat eum quem non legit niſi uſque ad 3.

Digitized by Google

col. non proſequendo ſequentem prout multis deſidibus accidit in oppoſitum, & malè: in quantum autem Petr. Jacobi ibi allegat Guillelmum de Cug. non potui ullum de hoc verbum invenire in tota ejus lectura quæ ſuper C. extat.

32. Sed hanc de emphyteuta veram ſententiam modifico dupliciter. Primò ut procedat reſpectu ejus, quod aliàs dicitur compenſationem fieri ipſo jure, ſecus in ea quæ opponitur ab homine: unde ſi emphyteuta ante lapſum triennii vel biennii, & fortè ultima die offerret domino compenſare canonem pro rata ſimilis vel majoris quantitatis ſibi debitæ à domino, evitat commiſſum. Ratio, tum quia oblatio compenſationis recognitionem domini includit: tum quia æque hoc caſu poteſt dominus antapocham accipere, & apocham dare juxta *l. plures apochis. C. de fid. inſt.* ſicut in formali ſolutione: & ſic ceſſat omne inconveniens. Nec obſtat quod dominus aliquando poſtulare poteſt, ut realiter ſolvatur, prout ex multis cauſis contingere poteſt, ut ejus interſit expreſſam & realem profeſſionem fieri ad clarificandam vel corroborandam quaſi poſſeſſionem domini directi, ut quando ſuper eo controverſiam patitur à rivali: quia fateor quod poteſt & ad hoc tenetur emphyteuta & cogi poteſt. Tamen ſi infra tempus realiter non ſolverit, ſi tamen adito domino compenſationem obtulerit, dico quòd (etiamſi dominus directus ex juſta cauſa, ut prædictum eſt, noluit admittere, ſed realem ſolutionem habere) non cadit res in commiſſum, quia per expreſſam oblationem & agnitionem domini apparet illum non fuiſſe contemptum, ſed recognitum: & quia quantò agitur de majori præjudicio videlicet de totali amiſſione rei, tantò minùs pœnæ indulgendum.

33. Secundò modifico, ut ſi fortè emphyteuta eſt ſimplex ruſticus vel mercator juris ignarus, qui ideo quià ſcit dominum canonem emphyteuticum ſuper ſummam quam debet deducere poſſe, & ita ſperat primo loco deducendum fore, ſupervacuum putat canonem ſolvere, & ſic ceſſat dominum adire & labitur triennium, ut quamvis mero quidem jure res ceciderit in commiſſum, tamen poſſit & debeat in integrum reſtitui ex clauſula generali, & illam quam dixi puto eſſe juſtam cauſam. Tum ex perſonæ qualitate.

34. Tum quia illud merum jus propter magiſtrorum opiniones, ut inquit gloſſ. in l. *conſtit. C.* §. *quibus in verbo. certas dubium & controverſum factum*, non habetur pro jure certo, ut gloſſ. ibi Bart. Imol. Alexand. & alii in *l. cum prolatis. ff. de re judic. Bald. in addit. ad Specul. de execut. ſent. in fi.* Bart. *in l. qui Roma.* §. *duo fratres. col.* 3. *in* 6. *oppoſ.* & ibi Franc. Rip. *col.* 7. Bar. in *l. quod Nerva. col.* 5. *depoſiti.* Jaſon. in *l. captatorias col. pen. C. de teſta. milit.* Philipp. Deci. *conſ.* 540. *in fi.* Et errori facti etiam in acquirendis & in præſcribendo æquiparatur, ut not. Pet. Ancha. *conſ.* 324. Franc. Cur. ſenior. *conſ.* 71. *col.* 4. Phil. Cor. *conſ.* 62. *lib.* 3. *conſ.* 10. *col.* 2. *conſ.* 169. *in fi. lib.* 4. *late Feli. C. de quarta col.* 8. *de præſcript.* quantò fortiùs in damno vitando ad pœnam vitandam. Facit quod vult Alexand. in *conſi.* 1. *col.* 5. *lib.* 2. quòd faciens contra legem præcepti, in quo ſunt variæ opiniones, non peccat.

35. Et ad excludendum hujuſmodi reſtitutionem in integrum non puto ſufficere ruſticum eſſe ſagacem, de quo per gloſſ. & Doctores in *l. athleta.* §. *ult. ff. de excuſa. tuto.* per Jo. de Pla. in *l.* 2. *C. de agrico. & mancip. lib.* 11. utpote cum etiam urbano civi non denegetur, ut dixi. Sed ſi apparet de malitia vel contemptu, poſſet eſſe talis & tantus, ut prorſus deneganda eſſet reſtitutio.

36. Amplio hoc remedium reſtitutionis non ſolum ſi dominus non erat purè & in tantumdem vel plus obligatus, ſed in diem qui nondum venerat tempore lapſi triennii, ſed non erat tanta diſtantia diei, quin potuerit emphyteutes probabiliter exiſtimare opportunius eſſe expectare & compenſare, vel ſi magna erat diſtantia & dilatio longa, illud debitum ex gratia emphyteutæ proceſſerat, qui fortè pecuniam gratis mutuaverat domino longa etiam dilatione ſolvendi gratis data, ita ut merito æſtimaverit futurum fore dominum beneficio affectum in majori ſumma, facilius dilationem daturum in minori ſcilicet hujus canonis, his enim caſibus & ſimilibus non puto audiendum dominum commiſſum petentem ex lapſu triennii, ſed emphyteutam (quem ſatis veriſimile eſt dominum quem honoravit minimè contempſiſſe, ſed beneficii memorem & in minoribus indulgentem fore credidiſſe) in integrum reſtituendum.

37. Ex his liquidò patet ſolutio quæſtionis noſtræ, ut non fiat compenſatio ipſo jure ad evitandum hanc mulctam hujus §. ut nec reſtitutio in integrum dari poſſit, cùm agatur de modico. *l. ſcio. ff. de in integ. reſt.* Plus dico, quòd ſi ante diem ſolvendi cenſus vel etiam ipſa die & loco cenſuarius offerat domino compenſationem, quod non tenetur dominus admittere & eo recuſante compenſari cenſum, niſi ſolvatur, committitur mulcta: quia cenſus eſt jus prærogatum & dominicale multò magis quàm canon emphyteuticus, & hoc quando in valde modica & parabili quantitate conſiſtit, & ſic tanto magis præpollet honor & recognitio domini directi in quo non cadit ulla compenſatio niſi utroque conſentiente, & tanto magis contumacia & protervia cenſuarii arguitur: Secus ſi eſſet magna ſumma vel in modico grano tunc raro aut valde raro, quia valeret oppoſita ab homine compenſatio.

38. Amplio etiamſi ageretur de mutuo cenſu compenſando, ſi fortè dominus uno reſpectu ſit cenſuarius cenſuarii, quamvis enim hoc caſu utrumque debitum ſit ejuſdem qualitatis & prærogativæ, tamen non recipit compenſationem niſi utraque parte conſentiente, & hoc ne monumenta cenſus conturbentur. Ita quod qui ſolvere voluerit, poterit ab altero cenſum & mulctam exigere, quod ſi uterque ceſſaverit, mulctam invicem altero invito compenſare poſſunt, non cenſum, niſi, ut dixi, conſiſtat in magna quantitate, quia tunc ſicut in emphyteuſi compenſatio ipſo quidem jure non fit, ſed offerri poteſt ante mulctam commiſſam, & ejus commiſſionem impedire: etiamſi quod debetur à domino eſſet ex cauſa mutui vel alia diſſimili: dummodo debitum ſit liquidum & purum, quia hæc compenſatio tantam affert commoditatem, quantam ſolutio, & eamdem recognitionem implicat, ſecus ſi de uno aut duobus obolis cenſus ageretur, quos cenſuarius offerret compenſare ſuper viginti aut triginta libris ſibi debitis à domino, quia hujuſmodi compenſatio propter vilitatem ſummæ, inutilis & nugatoria videtur, & cenſuarius parvam & parabilem ſolutionem detrectans, honorem & jus domini ſpernit & cadit in mulctam.

39. Sexto quæro: Utrum domino invito poſſit ſolutionem cenſus offerre pro * futuris annis? Videtur quod ſic, ſaltem pro tribus annis proximis ſicut in emphyteuſi. Eſt textus in *l. placuit: de colla. fund. patrim. & emphyt. lib.* 11. *C.* Bar. in *l. ſtatuliberi in fi. ff. de ſtatulib. Iaſ.* latè in *l.* 2. *qu.* 22. C. *de jure empt.* ſaltem offerendo dominum recognoſcere ex nunc pro futuris annis, ut tradit Bart. quem ibi ſequitur Lancelot. Dec. in *l. cum qui. ff. de annu. leg.* Breviter dicendum quod etiam pro uno futuro vel termino ſolvere non poteſt invito domino, *& ita tenet Guil. Cuntus in l. plures apochis, C. de fide inſt.* Dices hoc caſu diem eſſe appoſitum in favorem creditoris, quia per ſolutionem annuam probat ſe dominum directum vel creditorem.

* Cenſuarius invito domino non poteſt offerre ſolutionē pro futuris annis, imò nec pro uno futuro tantum anno.

40. Et

40. Et quemadmodum non poteſt cenſuarius in domicilio domini offerre & ſolvere prætermiſſo loco * ſolutionis antiquo & conſueto, ſine conſenſu domini: ita nec ante tempus. Et hic bonum eſt argumentum de loco ad tempus & contra, quoniam eadem eſt ratio. *l. ult. ff. de tritico vino & ol. l. datio. §. ſi per venditorem ff. de act. empt. l. quotiès in diem. cum l. ſeq. ff. de verb. oblig. l. vivum. & ibi Iaſ. col. 2. ff. ſi cert. pet. & in l. 1. § ſed excipiuntur. nu.* 6. 11. *ff. de feriis.* Soc. in *conſ. 26. col. fi. lib.* 3. Hîc autem ratio anniverſariæ recognitionis & reverentiæ domini directi conſervandæ, tam in tempore, quàm in loco præveniendo nec mutando pariter militat. Idem tenet Specu. in *tit. de loca. §. nunc. aliq. q.* 33. *in eccleſia*: ſed idem generaliter dicendum & in privato data ſimili ratione.

* Cenſuarius non poteſt invito domino in alio loco cenſũ ſolvere.

* Cenſuarius non poteſt ante tempus ſolvere.

41. Septimò quæro: ſi inveniatur cenſuarium ſolviſſe per tres continuos annos, an præſumatur etiam ſuperiorum annorum cenſum ſolviſſe? Videretur quod non: quia caſus eſt unicus & ſpecialis in re in publicis tributis fiſco debitis in *l. quicunque. C. de apo. publ. lit.* 10. Igitur in contrarium jus commune. Tamen idem tenendum in cenſu etiam privatis debito, quia agitur de modica ſumma, & ſic faciliùs extenditur præſumptio à præſentibus vel ultimis in præterita, ſaltem ſtabitur juramento ſolutionem præcedentium annorum allegantis: & ita expreſſim diſponit conſuetudo *Borbon.* §. 419. Non tamen intelligo quod præciſè teneatur jurare ſe ſolviſſe pro annis præcedentibus, ſed ſatis eſt quod juret ſe ita credere vel non recordari de contrario, nec eſſe in mala fide: in hærede autem vel quovis ſucceſſore, non requiritur juramentum, ſed ſufficit allegatio ſolutionis. Plus dico, quod non tenetur præciſè articulare ſolutionem, ſeu ponere in facto probando, ſed ſufficit allegare ſolutionem & præſumptionem juris quæ pro liquida & jam facta probatione habetur, ut per gloſſ. & Doctores in *l. ſi tutor petitus.* C. *de peric. tuto.* & ſi actore non allegante promiſſionem, proteſtationem aut aliud factum admiſſibile judex interloqueretur probandum teſtibus vel inſtrumentis, poſſet appellari ut in articulo juris. Et ita generaliter obſervandum eſt, etiamſi conſuetudo loci non exprimat: fortiùs vult conſuetudo Pictav. §. 47. quod per ſolutionem ultimi anni ſimpliciter ſine proteſtatione receptam præſumitur pro ſolutione omnium præcedentium mediante juramento veritatis in eadem perſona, vel credulitatis in hærede.

42. Amplio primò: nedum quando apparet de ſolutione trium noviſſimorum annorum; ſed etiamſi in ultimis annis ſit ceſſatum: apparet tàmen ante quatuor aut quinque annos per tres continuos annos fuiſſe ſolutum, quia tunc præſumitur ſolutio ſuperiorum annorum ab illis tribus, per *d. l. quicumque*: quæ generaliter loquitur & præſumit pro ſolutione ſuperiorum ſive tres continuæ ſolutiones finitæ ſint in ultimo anno ſive non. Ideo glo. magna in *d. l. 2. C. de jure emphyt.* & Joan. And. in *addit. ad Specul. tit. de loca. §. nunc aliqua qu.* 27. non debuerunt reſtringere ad próximos annos ſimpliciter in quo Doctores ibi non advertunt. Ex quo nota quòd per ceſſationem vel moram præſentis temporis & ultimorum annorum, non infertur in præteritum, nec receditur à præſumptione. *d. l. quicumque*: quæ eſt quod probatis ſolutionibus trium ſibi cohærentium annorum non tenetur quis ſuperioris temporis apochas oſtendere, ſed præſumitur retrò ſolviſſe, quamvis in hoc contrarium tenuerit Guill. Benedict. in *repet. c. Rayn. in verb. ſi abſque liberis moreret. 2. num.* 188.

43. Secundò amplio, etiam in emphyteuſi; quæ eſt gl. & Doctorum ubique communis ſententia, æqua & rationabilis, quia licet in emphyteuſi canon ſoleat eſſe major quàm in cenſu, tamen nunquam aſcendit ad valorem & proportionem fructuum, ſed magis in recognitionem domini præſtatur, ut notatur in *l. 1. C. de jure emphyt.* Unde diligentiùs & liberaliùs præſumitur ſolutum, ſaltem quando apparet de tribus continuis ſolutionibus, non autem adduxi rationem quod metus commiſſi ſtimulet ad ſolvendum, quia etiamſi in emphyteuſi eſſet pactum quod ob non ſolutionem non poſſit expelli nec eſſet locus commiſſo, adhuc idem puto.

44. Sed quid dicemus in colono? Videtur aliud, tum quòd jure non cavetur, tum quod non videtur par ratio, quia non ſolvit modicam penſionem, nec in recognitionem dominii, ſed magnam & in fructuum compenſationem. Et ſic non videtur ita de facili velle ſolvere vel ſolviſſe. Tamen omnes Doctores ubicumque de hoc loquuntur, idem tenent, ſive in tributario, ſive in cenſuario vaſſallo, vel colono, ut Bal. poſt Joan. And. in *c. literæ. in fi. de dilat.* Ange. in *Auth. de non alien. aut permu §. ſcribe. col.* 2. Franc. Crema. no. 78. Jaſ. in *d. l. 2. num.* 17. *C. de jure emph.* Alex. *conſi.* 105. *lib.* 3. Hier. Grat. *conſi.* 121. *col. 2. li.* 2. & omnes quotquot legi. Sed certè iſta eſt magna extenſio, quare primum de ratione legis diligenter inquirendum.

45. Et ratio * *d. l. quicumque*, eſt propter quatuor ſimul concurrentia in themate d. l. Primum, devotio & legalitas in ſolvendo integraliter virilem ſuam tributariæ functionis. Secundum, continuatio per tres continuos annos & tres ſolutiones diſtinctas. Tertium, ſilentium exactorum ſuſceptorum & omnium publicorum officialium exigendis tributis deputatorum, & triennium illud continuum ſuper functionibus & ſolutionibus. Et quartum, tres diſtinctæ trium cohærentium annorum publicè apochæ ab officialibus publicis confectæ & datæ ſimpliciter ſine proteſtatione aut reſervatione præcedentium annorum. Quintum addi poteſt ex eodem textu, quod non ſubſit cautio à debitore data de ſolvendis dictorum annorum functionibus, nec ex publicis monumentis aliter appareat. Et ſextum, ſolita diligentia, imo etiam acerbitas hujuſmodi officialium non ſolùm exactè exigendo nulla dilatione data: ſed etiam in non exigendo reliqua nova, quin priùs aliqua perſoluta ſint. Et ſeptimum, quia alias etiam ſingulis annis ſolveret de ſuo cum ſtatim teneantur pecuniam in ærarium principis inferre & rationem reddere: quæ tria ultima à prioribus dependent, & ſatis cum illis ex materia ſubjecta qualitate & conſuetudine perſonarum intelliguntur. Ex his demum, præſertim illis quatuor concurrentibus, præſumitur ſolutio & perceptio ſuperiorum annorum, & ſatis eſt eam allegare niſi de contrario per dominum probetur. Hæ ſunt veræ rationes decidendi è medulla d. l. deſumptæ, infra quas, ut licitum eſt extende (cum agitur de materia nec odioſa, nec correctiva) *l. non poſſunt. cum ſimil. lib. de legi.* ſeu potius interpretari: ita ultra eas non licet utpote deficiente lege & legis ratione.

* Lex quicumque 4. C. de apochis publicis requirit.

46. Ex quibus infertur primò, quod d. * *l. quicumque*, non loquitur de cenſu privati & multò minùs de quocumque alio privatorum reditu: ſed dumtaxat de publicis tributis & de apochis illorum non privatis, ſed publicis & quæ per multas publicorum officialium manus examinatæ tranſeunt & in publicis geſtorum monumentis annotantur. *l. ſecuritates de ſuſceptoribus prœpoſi. & arcariis lib.* 10. *C.* & quæ prorogatæ ſunt authoritatis, ut ſtatim præcidant, nec locus ſit exceptioni pecuniæ non numeratæ *l. in contractib. §. 1. ver. ideoque. C. de non num. pecu. l. 2. in fi.* C. *de quadr. præſcript. l. ſecuritatib. C. de apochis publicis. lib.* 10. quæ omnia ceſſant tam in apochis privatis quam in cenſibus & quibuſvis reditibus privatorum, & ſic in puncto juris & in ratione & cauſa finali, *d. l. quicumque* non poteſt extendi ad cenſus privatorum & multò minùs ad alia. Si enim in publicis apochis tributorum tam exacta ſit ſolemnitas, ut una videretur contrà præ-

* Novus intellectus legis, quiſcumque.

terita ſufficere, & tamen requiruntur tres trium annorum cohærentium: multo minùs ſufficiunt in privatis, ubi deeſt illa ſolicitudo & cautio, & ubi habet locum regula exceptionis non numeratæ pecuniæ. *d. l. in contractib.* & conſequenter aliæ regulæ juris communis, quod apochæ limitatæ ad ſuos annos, ad alios non extenduntur.

*Solutio. 47. Nihilominus * quod ad cenſus dominicales attinet non ſolum regios, ſed etiam de domanio Regis, imo etiam quorumcumque inferiorum dominorum cenſualium, quatuor de cauſis idem puto. Prima, propter analogiam & ſubordinatam æquiparationem quam habent cenſus privatorum ad cenſus fiſcales, ut not. in *l. competit. C. de præſcript. 30. vel 40. annor. & ſuprà hoc tit. num.* 15. Secunda, propter communem obſervantiam. Tertia, propter utilitatem communem. Quarta, quio ſolent in libris cenſualibus ſolutiones deſcribi. Si igitur in dictis libris trium annorum conſecutivæ ſolutiones inveniantur, ſatis probatum arbitror de ſolutione præcedentium. Idem ſi tres recognitæ quamquam privatæ apochæ domini vel procuratoris etiam generalis trium conſequentium annorum producantur à cenſuario, cui negligentia domini vel ſui procuratoris qui in libro cenſuali non deſcripſit vel chartam amiſit, nocere non debet. Hæc ſit prima extenſio. Secundo extendo ad canonem emphyteuticum per rationes dictas ſuprà *eo. num.* 43. tum ratione promiſcui uſus & utilitatis. Hactenus extendiſſe ſufficiat d. l. quæ ad alia nullo modo (deficientibus extenſionis mediis) extendi poteſt.

*Contra communē errorem. 48. Malè ergo extendunt * Doctores ad ſuperficiarium, quamquam hoc ſine textu, ſine lege habeant pro expedito, ut Philip. Ceci. *conſi.* 550. Bene verum eſt quod ex ſolutione trium conſequentium annorum, reſultat quædam non levis præſumptio ſolutionis præcedentium: ſed ita non eſt præſumptio præjudicata, nec præſumptio juris, ſed facti, quæ ſecundum circumſtantiam negotii, & qualitatem perſonarum minùs aut magis diligentium vel negligentium, poteſt eſſe major vel minor, & cum aliis conjecturis arbitrio judicis ſufficere, juxta illud: quod non proſunt ſingula, multa juvant. *l. rationes. C. de probationib. gl. l. 2. in fine princ. de excuſatione tutorum*, adeo ut in redditibus domanialibus dominorum territorii qui ſolent in libro publico deſcribi, probabiliter admitti poteſt, trium cohærentium annorum ſolutiones ſine reſervatione in libro ordinario deſcriptas, vel ſimiles indubitatas ſuperficiarii apochas ſufficere ad præſumendum in præteritum: ſed in conſequentiam trahi non debet ad alia in quibus non eſt eadem, vel non tanta ratio.

49. Malè ergo & perperam, ne dicam flagitioſè extenderunt ad colonum ſive nummis colat ſive aliter. Fateor non levem eſſe præſumptionem ſi probetur teſtibus de ſolutione integra trium cohærentium annorum, & majorem ſi probetur apochis ipſiuſmet domini, vel officialium quorum rationes fuerunt auditæ & admiſſæ, rationariis ipſis ab omni rationum obligatione abſolutis & ſine ulla proteſtatione & reſervatione præteriti in dictis apochis, & libro rationum & earum homologatione, ſed hoc ſolùm non concludit nec ulla eſt lex quæ velit haberi pro ſufficienti, ſed relinquitur arbitrio judicis ex reliquis circunſtantiis: & inſuper dicta *l. quicumque* facit in oppoſitum, tum per locum à ſpeciali, ergo per regulam *l. 1. ad municipal.* tum propter magis exactam ſolemnitatem quæ eſt in publicis tributis. Et meritò eam inſolentem extenſionem reprobavi in annotation. ad Philippum Decium *conſi.* 550. *col.* 2. Et quod dixi de teſtibus, longiùs recedit à themate dictæ *l. quicumque*, quæ nullam teſtium (ad effectum de quo ibi) probationem admittit. Loquitur enim de apocha in ſcriptis authentica & cautione ſcripta, & facultatem probandi contra præſumptionem ex illis tribus ſcriptis & à publicis officialibus ſubſcriptis apochis reſultantem, reſtringit ad ſcripta non privata ſed publica eorumdem officialium & præfectorum ei rei deputatorum, ut patet in dicta *l. quicumque in fin.* ubi gloſſa ult. perperam exponit de teſtibus. Geſta enim monumenta publica & authentica geſtorum ſignificant, non depoſitiones teſtium. *l. ultim. C. de ſent. & re judicat. cum ſimilibus.* Et quòd dixi de teſtibus procedit ſecundum diſpoſitionem juris communis & non in terminis dict. *l. quicumque.*

50. Ex prædictis infero malè ſcripſiſſe Hoſt. in ſumma de locat. in fine quod in emphyt. Eccleſiæ ſufficiat ſolutio duorum cohærentium annorum ad præſumendum ſolutiones præcedentium: ſi enim non ſufficit in publicis tributis quæ tanta cautione ac tanta ſolicitudine exiguntur, quantò minùs in aliis? Non obſtat quod in emphyteuta Eccleſiæ ſufficit ceſſatio biennii, ut cadat in commiſſum, quia hoc favore Eccleſiæ inductum eſt. Unde ſi fortè ſummo jure & rigore uti noluit, non debet retorqueri in ejus præjudicium, per text. in *l. plures apochis. in fin. C. de fid. inſtrument.* Fateor quod quandoque ſolutiones duorum annorum, imò etiam una cum aliis validis conjecturis ſufficere poterit: ſed in vim concurſus aliorum & juris communis, non in vim ſpecialis & prærogatæ diſpoſitionis. *d. l. quicumque.*

51. Rurſus infertur, malè imo peiùs ſcripſiſſe Guiliel. Bened. in *rep. c. Raynutius, in ver. ſi abſque liberis moreret. 2. num.* 186. *extra de teſtam.* quod in penſione menſtrua vel unoquoque ſemeſtri debita ſufficiant tres ſolutiones per tres continuos menſes vel tria ſemeſtria, quia imo ad talem præſumptionem inducendam requiritur taciturnitas & patientia triennalis: ideò non minori tempore (in quo etiam non eſt tanta ratio) poſſumus nec debemus præſumere per dictam l. ultra illius terminos, prout etiam rectè tenuit Alex. *conſ.* 106. *magnificè prætor. col.* 2. *num.* 3. *ver. ſed dico primò lib.* 3.

52. Tertiò infertur, malè ſcripſiſſe Guiliel. Bened. in *d. rep. & ver. num.* 188. ſi quis novem continuis annis ſolverit, videlicet tertio quoque anno pro tribus ſimul, & ſic tres ſolutiones fecerit, quod adhuc non præſumitur de præcedenti, cùm non ſit uniformis præſtatio, quia dico quod imò in terminis *d. l. quicumque*, vel quatenus poteſt extendi ſecundum prædicta, adeſt uniformis præſtatio & continua & tergeminata, & ſilentium de præcedentibus plus quam triennale, & tres apochæ ſimplices ſine ulla præcedentium reſervatione. Tum major & fortior eſt præſumptio in longiori continuato quam in breviori ſpatio, & hoc reſpectu ſumus hic in fortioribus terminis. Et ſi dicatur quod ſolutio non eſt facta ſingulis annis, ſed tertio quoque anno, dico quòd eſt facta de omnibus illis annis & de toto uno tempore continuo & per tres diverſas vices ejuſdem continui temporis: & quanto tempus eſt majus, tanto fortior eſt præſumptio, quemadmodum fortior eſt præſumptio, quando ſunt quatuor ſolutiones quatuor cohærentium annorum, quam quando ſunt tres tantùm. Et ſic nulla eſt hoc caſu difformitas, ſed fortior conformitas, nec detrahitur ſed additur ad augendum & corroborandum ſolutionis præcedentium præſumptionem.

53. Quartò incautè ſcripſit Guiliel. Bened. in *d. repet. & ver. num.* 188. non eſſe locum dictæ præſumptioni in obligatione annua perſonali dumtaxat nullo certo fundo ad hoc hypothecato: quia etiam concurrente & generali & ſpeciali hypotheca, adhuc non eſt caſus d. l. nec eadem ratio propter nimiam diſparitatem & rationem decidendi, ſed quatenus quadam analogia d. l. cum aliis conjecturis poteſt adaptari, impertinens eſt redditum eſſe perſonali tan-

Digitized by Google

tum obligatione ſubnixum, vel hypotheca prædiali, vel etiam ad vitam aut perpetuum eſſe, ſed refert in ſolemnitate deſcriptionis ſolutionum & aliis circunſtantiis ſupplentibus defectum fortiorum terminorum. *d. l. quicumque.* Ex his habes verum & germanum intellectum *d. l. quicumque*, quem non reperies alibi ita abſolutè declaratum. Adde ſi vacat notata in *l. ſi certis annis. C. de pac. in l. 1. C. de jur. emphyt. in l. de dot. promiſ. in l. cum de in rem verſo ff. de uſur.* Plura ſuper his digeſſi in regeſtis meis, ſed ſufficit quæ neceſſaria ſunt aut novam lucem adferunt ſcribere, reliqua ſuis locis remittere vel omittere.

*An propter bellum fiat remiſſio.

54. Octavo quæro: Certum eſt quod non ſit remiſſio cenſus privatorum propter * ſterilitatem, ſicut nec emphyteutæ, de quo eſt text. in *l. quicumque 1. C. de fundo patri. lib. 11. & notant omnes doctores in l. 1. de jure emphyt.* Sed multò minùs in cenſuario, quantò cenſuale vectigal ſolet eſſe minoris quantitatis & majoris prærogativæ emphyteutico. Sed dubitari poteſt, quid ſi propter bellorum tempeſtates res cenſualis non poſſit coli, nec aliquis inde fructus percipi? Hæc quæſtio latiſſimè patet. Et primò videndum eſt quæ ſit vera ſententia in emphyteuſi: in qua licet ſit maxima Doctorum controverſia, tamen quia pleniſſimè diſcuſſa per Bar. in diſput. *publicanus* & in *l. conten. §. qui maximos. ff. de publica.* per Cano. in cap. *propter de loca.* per Ang. Areti. in *§. adeo. col. fi. inſt. de loca.* & noviſſimè & copioſiſſimè per Jaſ. in *l. 1. num. 81. cum 4. col. ſequentibus. C. de jure emphyt.* non diſputabo, ſed deciſivè procedam, nonnulla ſupplendo quæ in aureo apparatu Jaſ. deſunt, & invenio quinque opiniones.

55. Prima Guido. de Suza. in *l. damnum C. de loc.* diſtinguentis, An penſio ſit præſtanda de ipſis fructibus percipiendis in re emphyteutica, & tunc fieri debeat remiſſio, quoties nulli fructus percipiuntur, ſive propter bellum, ſive ob ſterilitatem, aut aliam quamvis cladem: Aut verò penſio debeatur in certa quantitate undecumque præſtanda, & tunc non fiat remiſſio. Sed hæc diſtinctio quantumcumque colorata, non eſt bona: Tum quia utroque caſu, aut tota res non perit aut cenſetur in totum perire quantum ad illum annum, & ſic remiſſio fieri debet aut non fieri, idque ſimpliciter, non habito reſpectu ad præfatam diſtinctionem. Tum quia cùm ſit præſtatio annua, etiamſi maximè gratia taxationis expreſſum ſit penſionem præſtandam de fructibus rei, tamen ſi uno anno non colliguntur, ſuppleri debent ex fructibus ſequentis vel ſequentium annorum. *argum. l. legatum. §. vini Falerni. ff. de annu. lega. l. ex ff. de vino. triti. & oleo le. l. firmo in princ. ff. quando dies le. ced.* prout tradit Bar. quem alii ſequuntur in *l. inter ſtipulantem. §. ſacram. col. 2. num. 7. ff. de verb. oblig.* & ſic in effectu dicta opinio recidit in ſequentem, quod nulla fieri debeat remiſſio: quia etiamſi penſio ſit taxata ad fructus rei conceſſæ, ſi aliquo anno deficiant fructus, ſuppleri debent ex ſequentibus, ut dixi, niſi appareat limitationem factam eſſe non ſolùm ad fructus fundi, ſed ad ſingulas penſiones limitatas ad fructus ſui anni.

56. Secunda opinio eſt Jacob. Butriga. negativa: ſcil. quod non ſit facienda remiſſio: quam tenent Alberic. in *l. 1. col. 2. num. 6. & 7. C. de jure emphyt.* Pau. Rapha. Cu. & latè Alexand. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ.* Ang. Aret. *inſt. de loca. §. adeo.* & hæc priori verior. Moventur forti & concludenti ratione, quia emphyteuta ſemper retinet totùm dominium utile, imo etiam poſſeſſionem rei quæ non perit. Text. in *l. licet. C. de acquir. & retinend. poſſeſſ.* per quem text. Rapha. Cu. poſt Richard. Malumb. & Alberi. in *l. 1. C. de jure emphyt.* tenet contra communem, in d. *§. quod ex naufragio*, licet fructus qui non ſunt niſi pars rei, ad aliquod tempus pereant: quod non eſt in conſideratione per *d. l. 1.* ſed ex quo tota res non perit, totum damnum debet ſpectare ad emphyteutam. Facit quòd non ſolvit canonem in recompenſationem fructuum ſed in recognitionem dominii, & ſic ſemper durat cauſa ſolvendi.

57. Tertia opinio eſt oppoſita & affirmativa de remiſſione facienda, quam tenuit Jacob. de Aret. quem refert & ſequitur Joan. And. in *addit. ad Specul. ti. de loc. §. nunc. aliqua quæſt.* 137. Cyn. Bar. Salic. in *d. l. 1.* Hoſtien. Inno. Petr. Ancha. Imol. in *c. ult. de loca.* & hanc tandem ſequitur Jaſ. in *d. l. 1. & in l. 3 §. in amittenda. ff. de acquir. vel amitt. poſſ.* & in conſ. 54. *col. 4. lib.* 1. & ultra allegata per Jaſon. idem tenet And. de Iſer. in *cap. unico. quæ ſint regalia:* ſuper verbo *& plauſtrorum. col. 2. in uſib. feud.* Joan. de Ferra. *in for. libel. ad ſicti. præſt. & res relaxat. in ver. recuſavit & recuſat. col. 1. verſic. amplius.* Franciſc. Aret. in *conſ. 139. quia conſultatio, in fi.* Joan. Bertach. in tract. *de gabell. part. 2. qu. 33. verſ. emphyteuta vero.* & eſt communis opinio differentiam ſtatuens inter ſteritatem in qua colere quamvis inutiliter: & bellum, in quo nec colere quidem licet: quam ſequitur Jaſ. *l. 3. §. in amittenda. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & latiùs in *l. 1. num. 81 cum ſeq. C. de jure emphyt.* cujus potiſſima ratio eſt: quia tota res cenſetur deperdita pro illo tempore pro quo nec res coli nec fructus percipi poſſunt.

58. Quarta opinio Bald. in *d. l. 1. col. 2. verſi. quæro an propter, in fin.* ubi diſtinguit: Aut penſio eſt magna, & debet fieri remiſſio, tam propter ſterilitatem quàm propter bellum. Aut eſt parva & nulla fieri debet remiſſio, nec ſterilitatis nec belli cauſa, & ſequitur Ludov. Roman. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Cardin. Flor. *cap. ult. de locat.*

59. Quinta & ultima opinio eſt Ant. Butrii in *d. c. propter ſterilitatem*, quem in effectu ſequitur Ang. Aret. in d. *§. adeo. col. ult.* diſtinguendo an bellum ſit longum, putà per tres annos vel ultra, ſecundum quod Butr. declarat, ut tunc fieri debeat remiſſio: ſi verò ſit breve, putà infra biennium, & nulla fieri debeat remiſſio.

60. Quid dicemus? Puto * opinionem Bal. quarto loco poſitam juncta moderatione ultimæ opinionis Anton. Butrii (ſecundum quod ſtatim dicam) eſſe ipſam veritatem, utpotè quia nulla fieri debeat differentia inter ſterilitatem, de qua in *l. quicumque C. de fundis patrim. lib.* 11. & inter incurſum latronum, vel exercitus belli: ſed effectum. & ſic paritatem rationis in utroque debere attendi. *Solutio.

61. Et primò quando loquimur de bello, non addimus nec intelligimus fundum prorſus ab hoſtibus occupatum: poſtquam enim totus devenit in poteſtatem & dominium hoſtium. *§. item ea quæ inſt. de rer. diviſ.* tunc in totum periiſſe cenſetur, tam reſpectu utilis quàm directi domini, qui non minus deſinit dominus directus eſſe, quàm ille utilis, & non minùs civilem quàm ille naturalem poſſeſſionem perdit, nec in ſua poteſtate eſt præſtare domino utili habere licere in totum vel in parte, ideo ſecundum omnes hoc caſu ſit remiſſio, ut per Alexand. & alios in *d. l. interdum. §. quod ex naufragio ad fi. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* Jaſ. *l. 1. num. 55. C. de jure emphyt.* Imo dico quòd propriè non eſt remiſſio, ſed peremptio, quia jus ipſius domini directi ſeu creditoris peremptum eſt, & ſic ipſo jure liberatio competit.

62. Loquimur ergo non de victoria vel occupatione per hoſtes facta: ſed de tempore belli quo propter diſcurſum armorum ſive hoſtilium, ſive noſtratium, fundus arari & coli nequit nec ullus fructus percipi, tunc enim eadem ratio eſt, quæ totius ſterilitatis; quia etiamſi in bello non perdat



Digitized by Google

( ut in ſterilitate ) ſumptus culturæ quam in bello deſerit, hoc compenſatur cum aliis damnis quæ bellum adfert, & ſic utroque caſu dominium utile & poſſeſſio retinentur, ſed omnes fructus pro eo tempore pereunt.

* Solatio. 63. Dico * ergo tripliciter diſtinguendum: Aut pẽſio eſt valde modica, aut magna, aut mediocris. Primo caſu vera ſit opinio negativa: ſecundo caſu affirmativa. Cùm enim magna penſio reſpiciat compenſationem fructuum, merito illis fortuito caſu ceſſantibus remitti debet, niſi cum majori præcedentium annorum ubertate ſterilitatis vel belli calamitas compenſari poſſit. *l. licet. C. de loc.* Pariter ſi poſtea veniat maxima ubertas, ſuppleri debet quod tempore calamitatis remiſſum fuit. *l. ſi uno. in princ. loca.* etiamſi remittens ſimpliciter dixerit ſe donare, ut ibi quia ubi debetur remiſſio, verba intelliguntur ſecundum materiam ſubjectam & in neceſſitatibus nemo liberalis exiſtit. *l. rem legatam. de adimen. lega. l. noviſſime. quod falſo tuto. autho.*

64. Cum enim propter magnitudinem penſionis hujuſmodi conceſſio in cenſum vel emphyteuſim excedat ſuos terminos, meritò à non ſuis terminis exceditur. *l. Lucius. & ibi gloſſ. in verbo.* Terminos, *depoſiti*, ut idem ſit quod in locatione cui magis accedit inſpecta quantitate mercedis quæ eſt potiſſima præſumptio Bar. *l. 1. §. poſt gl. ibi, de ſuperficieb. Bald. l. 1. C. de jure emphyt.* & diximus ſupra §. 55. *gl. 3. in fi.*

65. Oppoſitum eſt quando penſio eſt valde modica, quia tunc nullo modo ſolvitur in compenſationem fructuum, ſed in meram recognitionem directi dominii tantum: & ſic perpetuò ſervat naturam ſuam, ut nulla fiat remiſſio propter ſterilitatem vel bellum etiam diuturnum. *d. l. quicumque.* 1. *de fundis patrimon. lib.* 11. quia tota res non perit etiamſi periculum eſt ſolius emphyteutæ. *l. 1. C. de jure empayt. d. l. quicumque* & multo magis cenſuarii, imo quamvis ad tempus pereant fructus: tamen tota res remanet in dominio utili & poſſeſſione cenſuarii vel emphyteutæ vel ſuperficiarii, qui ſemper poteſt de ea diſponere vendendo, donando vel permutando. *l. licet. C. de acqui. & reti. poſſeſſ.* ergo ſemper currit hujuſmodi penſio.

66. Et ſic errat Jaſon in *d. l. 1. num.* 96. ubi limitat *d. l. quicumque* ut procedat in ſterilitate quæ non abſorbet omnes fructus, ſed ſuperſunt ſufficientes ad canonis ſolutionem: ſecus ait ſi deductis impenſis non ſupereſſent fructus ad hoc ſufficientes, ut tunc fieri debeat remiſſio, quod eſt falſum, & non ſolum contra *d. l. quicumque*, ſed apertius contra textum in *d. l. 1. C. de jure emphyt. & in §. adeo. inſtit. de locato.* ubi text. hoc ſolum diſtinguit: an res in totum, vel non in totum perierit, & in hoc pedes figit, & ſic præcisè ſtandum eſt juxta glo. *pe. in fi. in l. ſi non fuerint. pro ſocio.* Cæpol. *tract. de ſimulat. contract. col.* 14. videlicet in propriis terminis in quibus lex loquitur, ſcilicet in vera & propria emphyteuſi ſub modica penſione data vel in terminis fortioribus ut in cenſu valde modico.

67. Sentit etiam ibi Jaſon, imo expreſſim vult non eſſe differentiam inter caſum ſterilitatis & belli, & bene. Sed in hoc parum ſibi conſtat quia *num.* 95. immediatè præcedenti & *num.* 81. cum multis ſeq. & in *l. 3. §. in amittenda. num. 6. de acquirend. poſſe.* communem ſequitur ſententiam ( quam Æmilius Ferretus lepidè vocare ſolebat communem ignorantiam ) quod aliud ſit in ſterilitate in qua non ſit, aliud in bello in quo ſit remiſſio, de qua ſuprà *eo. num.* 57. quæ ſatis confutata jacet ex prædictis.

68. Errat etiam glo. ult. in *l. inter quos §. damni infecti. de damno infecto*, dicens remitti penſionem propter ruinam ædificii vel ſuperficiei, hoc enim falſum eſt, cum ſuperſit ſolum quod eſt bona pars, imo etiam maxima, ut inquit textus in *l. qui res. §. aream de ſolut.* unde merito gloſſam illam reprehendunt ibi Ang. Peruſi. Rapha. Cu. & alii, & Jaſon quoque in d. *l. 1. num.* 44. *C. de jure emphyt.*

69. Item quod dixi præcisè ſtandum diſtinctioni legis ſuprà *eo. num.* 69. verum eſt reſpectu canonis, & ad conſervandum jus ordinarium patrimonii domini directi quod in mera rei perſecutione conſiſtit, & ſic quoad ſolutionem canonis non refert ſive etiam major pars in perpetuum putà chaſmate pereat, ex quo aliquid eſt reſidui, ut d. § *adeo. in fi. & d. l. 1. in fi.* & utrobique gloſſ. & Doctores ſive non in perpetuum, ſed ad tempus omnes fructus pereant, etiam longo tempore, etiam bello, ut contra communem diximus: ſed refert quantum ad jus vel pœnam commiſſi in quo diſtinguendum: Aut illa clades vel calamitas coëgit emphyteutam vel cenſuarium rem deſerere & ſedes mutare, ut bellum vel peſtis, & tunc juſta cauſa eſt reſtitutionis in integrum adverſus commiſſum per triennium in emphyteuſi, vel etiam adverſus conſolidationem domino cenſuali factam defectu poſſeſſoris, ex quo juſta fuit cauſa abſentiæ: ſecus ſi calamitas illa fructus dumtaxat aliquorum prædiorum abſorbet, ita quod non eſt neceſſe emphyteutæ vel cenſuario rem deſtituere nec alio migrare, quia tunc poſſet commiſſum cum effectu incurrere non ſolvendo in emphyteuſi, aut voluntariè & diu deſerendo in cenſu ſecundum conſuetudines locorum.

70. Et advertendum quod quando major pars fundi emphyteutici chaſmate vel inundatione perpetua periit: tamen penſio nullo modo minuitur nec intenſivè, nec extenſivè, nec alio reſpectu. Unde quamvis reſpectu reſidui fundi quod nunc remanſit, penſio quæ initio erat valdè modica, nunc ſit non ſolum mediocris, ſed etiam valde magna, ita quod æquipolleat mercedi locationis reſidui, in compenſationem fructuum reſidui: tamen hoc non attenditur quia ſemper inſpiciendum eſt principium & prima origo. *l. 1. de orig. jur. l. ſi procuratorem. in princ. mandati. l. clam poſſidere in princ. de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* & ſtatus ab initio impreſſus, ideo ſuperveniente ſterilitate vel bello, nulla facienda eſt velut mercedis remiſſio: quia non eſt merces locationis, ſed canon cenſualis vel emphyteuticus: nec attenditur caſus qui contigit ſine culpa domini, quia quandiu aliquid ſupereſt lex ait damnum eſſe ipſius emphyteutæ d. §. *adeo. in fi. d. l. 1. in fi.*

71. Et quod dixi de inundatione, ſiquidem perpetua & continua eſt, idem eſt quod de chiſmatico ſeu perpetuo terræ hiatu fundo abſorpto: quia ſi eſt de toto, utrique perit, ſi verò de parte, damnum eſt ſolius emphyteutæ vel cenſuarii, niſi quod in caſum commiſſi vel conſolidationis tantò minor pars ad dominum revertetur, ſi verò temporalis eſt & ſæpe rediens, idem quod de bello: non enim ubique locorum ſervantur jura alluviorum vel inundationum etiam novo alveo facto: de quibus in §. *præterea.* & in §. *quod ſi naturale. inſtit. de rer. diviſio. in l. adeo. §. præterea. de acquir. rer. dom. in l. 1. C. de alluvio*, ut apud Sequanos in comitatu Burgundiæ vidi aliter æquius obſervari, de quo loco ſuo dicam. Redeundo ad diſtinctionem noſtram trimembrem ſuprà *eo. num.* 63.

72. Tertio caſu quando penſio mediocris eſt, tunc ut de natura duorum extremorum participat, media via deligenda eſt, ut nec abſolutè denegetur nec ſtatim fiat remiſſio, aſſumendo quadamtenus diſtinctionem Anton. Butrii ſuprà *eo. num.* 59. Aut bellum vel ſterilitas longa fuit & fiat, aut brevis fuit, & fiat remiſſio. Sed non placet quod Anton. Butrius & Ang. Areti. & alii hoc caſu putant longum tempus eſſe trium annorum vel ſuprà, & breve tempus trium annorum & infrà, nimis enim declinant in alterum extremum, ideo puto hîc longum vel multum

Digitized by Google

tempus eſſe quinque continuorum annorum, tale enim tempus in jure dicitur multum tempus. Textus *inſtitut. de literarum obligatio. §. multum autem tempus*, ſed infrà quinque annos modicum ſive non multum tempus dicitur.

73. Et adhuc quod dicò faciendam hoc caſu remiſſionem calamitate quinque annos vel ultra durante, intelligendum niſi ex annorum præcedentium majori, id eſt plus ſoluto ubertate calamitas compenſetur vel ſaltem annorum paulò pòſt ſequentium inſigni ubertate ſuppleatur. Si enim ita eſt in colono vel conductore, cui magis ſubveniendum eſt, multò magis habet locum in ſuperficiario, emphyteuta & cenſuario. Authent. *multò magis. C. de ſacroſanct. Eccleſ.* Et intellige annos de propinquo præcedentes vel ſequentes, quia à remotis non eſt trahendum argumentum, in quo puto ſpatium decem annorum non eſſe nimis remotum: Solent enim crebrius in toto hoc Regno, & ſæpe in conſuetudinibus homologatis exprimitur ad cognoſcendum communem reditum fundi, cumulare fructus decem continuorum annorum & ſummam in decem dividere, quaſi infra decem continuos annos nimia ubertas unius anni debeat compenſare defectum alterius anni. Facit *l. forma in princ. de cenſib.* ubi in profeſſione cenſuali publicorum tributorum tam in arvis quàm in pratis inſpicitur ſeges vel ſectio decem proximorum annorum: in alienatione autem temporali ſeu hypotheca domanii Regii redimibili ſolent quinque proximorum annorum fructus inſpicere. De his ergo quæ acciderunt vel ante accidunt vel poſt decem annos non puto in hac materia habendam conſiderationem, tum poſt longum tempus rerum dudum conſumptarum non dicitur ſupereſſe veſtigium in præſenti caſu conſiderabile.

74. His quæ dixi de chaſmate, non obſtat *l. forma. §. illam enim æquitatem de cenſib.* loquitur enim in cenſu publico fiſci ſeu tributis & functionibus publicis quæ imponuntur à ſupremo principe pro rata non ſolùm quantitatis, ſed etiam reditus & bonitatis fundi: & ſic aucto vel minuto fundo non ſolum extenſivè, ſed etiam intenſivè (niſi quando ex cura & diligentia poſſeſſoris) augetur vel minuitur à cenſitore vel peræquatore publico, ut patet in *d. l. forma.* & per totum tit. *de cenſib. & C. lib.* 11. *in tit. de cenſib.* & tit. *de omni agro deſerto, per tot. l.* 2. *&* 3. *C. de alluvio*, nos autem loquimur de cenſu privato qui non eſt impoſititius, ſed fundiarius, utpote fundo dato ad onus modici cenſus: ideo periculum eſt recipientis, ut in emphyteuſi niſi totum pereat. Et idem de cenſu Regis fundiario & patrimoniali vel emphyteuſi Regis fundiaria. *d. l. quicumque.* 1. *de fund. patrimon. lib.* 1. *C.* Aliud * enim tributa publica & functiones publicæ, aliud patrimonium ſeu domanium principis, ut plenè dixi in tract. meo analytico de muneribus & honoribus, quod omnes hactenus in jure ſcribentes ignorarunt: & hoc quando canon iſte fundiarius refertur ad corpus ipſum datum vel conceſſum: ſecus ſi ad modum vel menſuram, ut videlicet capiens in cenſum vel emphyteuſim ſolvat unum ſolidum pro uno jugero vel pro rata, tunc enim quantitate fundi quovis modo ſine facto & culpa poſſeſſoris diminuta, minuitur etiam pro jure penſio. *l. ſi ſervum. §. ſi modus. de actio. empt.* Non autem attenditur augmentatio vel diminutio redituum niſi ſecundum diſtinctionem prædictam ſuprà *eo. num.* 63. *&* 72. niſi fortè penſio limitata eſſet ad quantitatem redituum cujuſque anni, ut ſuprà *eo. num.* 55. ut in decima vel campiparte ſuprà *eo. in rub. num.* 2. de publicis autem & ſummi principis & reipublicæ functionibus, plenè & novè dixi in *d. tract. de muner. & honor.* quem magnis laboribus compoſitum in mundum redactum & editioni paratum ſubripuerunt impii illi & perfidi Montbelgardenſes officiales veritatis, juſtitiæ & literarum hoſtes, qui me ſcelerata proditione attractum, captum & carceratum ſpoliarunt, & menſe undecimo metu illuſtrium & magnificorum conſulum & ſenatorum reipublicæ Biſuntinæ (apud quos Dei gratia & fideliſſimè paulò poſt defunctæ uxoris miniſterio liberatus in magno honore eram) libros meos exacta pecuniæ ſumma (ut eſt talium & perfidi eorum domini, cui jure vel injuria omni Dei timore poſtpoſito ſerviunt, inexplebilis & ſacrilega avaritia) reddiderunt, illo tamen excepto, quem præ cæteris deſiderabam. * Converte illos Deus aut judica, & ulciſcere vindex meus, qui de carceribus illorum quinquemeſtribus te aſſiduè per unicum Filium tuum Dominum & Redemptorem meum Jeſum Chriſtum invocantem eruiſti, perfice rogo, ut quando pœnitere & ablata reddere nolunt, appareat te & innocentiæ meæ & ſanctorum ſtudiorum meorum quæ perſecuti ſunt, curam habere. Sed ad rem.

*Aliud tributum. Aliud patrimoniū.

*Invocatiò Dei vindicis.

75. Satis ſuprà diſſeruimus de bello. Quid ſi fundus qui fuerat captus ab hoſtibus recuperatus fuit? Non eſt dubium quin habeat locum jus poſtliminii tam reſpectu domini directi quàm utilis & omnium quorum intereſt. An ergo cenſuarius vel emphyteuta debeat ſolvere canonem præteriti ſeu medii temporis? Videretur quod ſic, cùm poſtliminium trahatur retro. *l. retro.* & per totum *de cap. & poſtlimi. rever.* ſaltem in reiperſecutoriis etiamſi non in pœnalibus. Breviter dico quod ſi (quod rariſſimum eſt: poteſt tamen ex conventionibus pacis vel aliter contingere) cenſuarius vel emphyteuta recuperet etiam fructus temporis medii, tunc debet canonem pro eodem tempore ſolvere, aliàs non, quia etſi poſtliminium trahatur retro quoad fictionem: non tamen quoad omnes effectus intermedios. Tum pro tempore quominus directus deſiit eſſe dominus directus & poſſeſſor civilis, & in quaſi poſſeſſione juris cenſualis, non poteſt fructus dicti juris vel quaſi poſſeſſionis (in queis ſolutio canonis) percipere, nec ullam habet in his poſſeſſionem fundatam, & quod dixi quando cenſuarius vel emphyteuta fructus medii temporis recuperat: intellige quando jure priſtino per viam redintegrationis, ſecus ſi eos emeret vel alio titulo particulari acquireret, & ſic nihil ob id debet domino directo. Quod eſt planum quando emit, quia tunc videntur ſibi abeſſe & adeſſe vendenti. *l. quia qui pretio. l. arborib. §. uſufructuarius de uſufruct. l. ſed ſi quis ſervum. de peculio.* Cæterum quamvis per viam redintegrationis recuperet, non poteſt locus eſſe commiſſo pro tempore medio quo obligatio erat ſoluta per notata ſuprà *eo. num.* 61. Tranſeamus ad alia, alioquin vix poſſem tollere manum de tabula.

76. Nono quæro: ſi cenſuarius & dominus utilis non poſſideat fundum, ſed alius illicitus poſſeſſor, an teneatur nihilominus ſolvere cenſum? Quæſtio latè patet, ſed non immorabor, quia ſatis in ſimili diſputatum eſt ſuprà §. 33. *qu.* 45. *& ſuprà* §. 78. *gloſſ.* 1. Breviter reſpondeo quòd non, nec poteſt cogi nec conveniri à domino. Amplio primo, etiam ſi cenſuarius erat ex proprio contractu (puta ex ſpeciali recognitione vel receptione fundi in cenſum) obligatus ad ſolutionem cenſus; quia intelligitur donec & quandiu poſſederit: cùm in alium transferre cum onere, vel repudiare liceat, per notata infrà §. 191. Amplio ſecundo, etiamſi poſſeſſor non ſolverit nec (quia forte potentior eſt) cogi poſſit à domino directo.

77. Et hoc niſi cenſuarius fuerit in culpa in damnum domini directi ordinata, ut res ad talem deveniat, quia poſſidere videtur qui dolo facit quo minus poſſideat. *c. pro poſſeſſore: cum concord. gloſſ. ibi, de reg. jur. in 6.* Secus ſi cenſuarius rem culpa ſua



Digitized by Google

amiſerit, ſed non in damnum domini directi ordinata, quia non propter hoc tenetur domino directo, ſicut nec alii tertio *Argum. l. venditor. 2. ver. ſed ubi. ff. de hered. vel actio. vend. l. is qui. ff. de actio. & oblig. l. an in totum. ff. de impen. in reb. dotal. fact. l. ult. §. 1. ff. ad leg. Rho. de jact.* Faciunt not. Bart. in *l. ut ſi certo. §. nunc videndum. ff. commod.* Fac. not. per Angel. Paul. in *l. inter quos. §. damni infecti. ff. de damn. infect.* Ex quibus inſurgit prima limitatio ad concluſionem.

78. Limito ſecundò reſpectu actionis hypothecariæ, ſi fortè dominus directus noluerit vel non potuerit recipere cenſum ab injuſto occupatore, nec rem vel ejus fructus ſuper eo impedire: quia poſtquam verus cenſuarius rem ſuam recuperaverit, tenebitur per hypothecatoriam, etiam præteriti temporis reliqua inferre, quia res eſt hypothecata, ut diximus ſuprà §. 74. *gloſſ. 1. num.* 25. 51. & *gloſſ. 2. num.* 18. 22. poterit etiam dominus directus impedimentum rei vel fructum ſuſtinere, etiam pro reliquis temporis præcedentium poſſeſſorum, non præſcriptis, ſalvo ipſi novo poſſeſſori contra priores poſſeſſores vel authores recurſu, ſecundum notata ſuprà §. 74. *gloſ. 1. num.* 60. A quocumque autem cenſum receperit dominus, ipſo jure cenſuarius liberatur. per notata ſuprà §. 33. *qu.* 46.

79. Decimo quæro, utrum quilibet extraneus pro cenſuario, emphyteuta, poſſit domino directo ſolvere, & non quæritur domino volente recipere de quo non eſt dubium. Bald. in *l. quaſt. ſolemnibus. C. de rei vend.* ſed an etiam domino recuſante poſſit offerre, ad excuſationem cenſuarii vel emphyteutæ ad evitandum mulctam & commiſſum & dominum conſtituendum in mora? Primò videtur quòd ſic, quia etiam ſi pro debito conventus ſit à domino, quilibet extraneus offerens debitum pro eo, impedit proceſſum, nec poteſt creditor dicere, nolo quod ſolvatur niſi per conventum, ut expreſſim decidit Ang. in *l. tale pactum. §. poſt diviſionem. ff. de pact.* per illum textum & ſequitur Cæpol. in *cautel.* 214. tamen non clarè probatur in illo textu, quia ibi offerens totum non eſt extraneus, ſed unus ex hæredibus debitoris. Sed eſt textus formalis in *l. ſolvendo de nego. geſt. in l. ſolutionem vel judicium.* & ibi gloſſ. Bart. Aug. Paul. *ff. de ſolutio. in l. ſi pro in l. qui decem. §. Sed quid ſi ignorante? eod. tit.* per quem tenent omnes Doctores in *d. l. ſolutionem.* & in *l. obſignatione. C. de ſolut.* Alberi. in *l. acceptum col. ult. & ſcribentes, ibi. C. de uſur.* Joan. de Ferrar. in reſp. *libell. in actio. hypoth. in ver. exceptionem ſolutionis in princ.* quòd ſicut ipſe debitor offerendo, conſignando & deponendo liberatur ipſo jure: ita ſi quivis alius carens mandato offerat creditori, & eo recuſante debitum conſignet & deponat, liberat debitorem ipſo jure, quamvis gloſſ. de hoc dubitaverit in *d. l. obſignatione.* Facit ad hoc etiam text. in *l. cum & poſtliminii, ibi, oblatum pretium à te vel ab alio. ff. de capti. vel poſtlim. rever.* & bonus text. qui non ſolet allegari in *l. ſi legatario. ibi, procurator vel quis alius, ut leg. ſeu fideicomm. nomine caveatur,* & in terminis quod etiam in emphyteuſi idem ſit, videtur text. in *l. lex vectigali, ibi, ſi cum in ea ſolutione vectigalis tam debitor quam creditor ceſſaſſent. ff. de pignor.* ubi expreſſim notant Bart. Bald. & Ang. quòd etiam creditor poteſt ſolvere canonem domino directo pro re ſibi hypothecata.

80. In contrarium facit quod in cenſu & emphyteuſi magis attenditur recognitio, quàm vilis quantitatis ſolutio: & ipſa recognitio domini eſt potior pars & velut forma ſolutionis cenſus vel canonis emphyteutici: quia etſi ſolvens recognoſcat & in illa qualitate ſolvat, non ſolvit, nec tenetur dominus recipere: ſed extraneus carens mandato non poteſt recognoſcere dominum ut dominum directum, & ita tenet Bald. in *l. acceptam. col. ult. quaſt. 23. de uſur.* Ubi diſtinguit. Aut debetur ex cauſa ex qua oporteat debitorem non ſolùm ſolvere pecuniam, ſed recognoſcere jus creditoris, ut in emphyteuta & feudatario: & non tenetur creditor recipere, aliàs ſic, ex quo nihil ſibi nocet, ut in *l. 2. poſt princ. ff. ſolut. matrim. & ſequitur ad verbum Salic. in d. l. accepta. in fin.* & uterque dat rationem, ut creditor non teneatur recipere, quia ſui intereſt habere antapocham ſolutionis ad probandum ſolutionem & recognitionem continuatam & præſcriptionem interruptam: ut in *l. plures apochis. C. de fide inſtrument.* Idem tenet Hippo. Marſi. in *ſing. incip. licet tertius nu.* 368. Jaſ. in *l. num.* 70. *qu.* 26. *cum q. ſeq. C. de jur. emphyt.* Lancelo. Galiau. in *l. 4. §. cato. col.* 71. *ſuper* 8. *oppoſitio.* Bar. *de verb. oblig.* Franc. Cur. Junior. in *l. quod te. col. 6. num. 15. ſi cert. pet.* Do. And. Tira. in *tract. de retract. prox. §. 1. gloſ. num.* 258. & ita ſentit Stephan. Bertrand. in *conſ.* 320. *num.* 3. (ubi in annot. tetigi) *lib. 1. priùs impreſſorum per Simon. Vincen.* ubi loquitur in ſimplici creditore legati annui, cujus intereſt habere antipocham. Ad hoc quæ dixi in *tract. commerc. & uſura. quaſt.* 45.

81. Et ad d. l. *lex vectigali*, facilè reſponderi poteſt: Primò quòd illa verba de ſolutione facta per creditorem ſunt enunciativa, & ſic non diſponunt, ut per Bart. in *l. extat in ult. col. ff. quod met. Canoniſta. cap. ſi Papa. de privi. in privi. in 6.* Secundò quia in d. l. non quæritur an creditor domino invito ſolvere poſſit canonem: ſed de alia & diverſa quæſtione, de qua tantùm diſponit, & non de eo quod incidenter profertur: quia poteſt eſſe quod creditor ex mandato debitoris vel voluntate domini directi ſolvit: prout quando lex decidit certum caſum, præſupponitur habilitas reſpectu omnis alterius defectus *l. qui in teſtam. ff. de teſt. cap. unico de ætate & qualit. ordin. lib. 6.* Unde lex non debet allegari, nec diſponi niſi ad id, & de eo quod in ea quæritur & dubitatur, ut not. Gemin. in *conſil.* 78. *col.* 1. Philipp. Deci. in *l. ſi pater. col. 2. & in l. ult. col. 1. C. de inſtit. & ſubſtit. in cap. in præſentia. col. 4. cap. ad noſtram col. 1. de probat. in cap. ad omnes lectores. 2. col. 1.* (*ubi in annot. dixi*) *de conſt.* Dixi etiam in *extricatio. Labyrinthi de eo quod intereſt, num.* 168. & *in novo intellect. l. ex parte. famil. hercif. in lect. Dolana.* adde Jaſo. in *l. ſi pater impuberis. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupil.*

82. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per *d. l. plures apochis*, ſequeretur dicendum quod in omni debito annuo & ſucceſſivo nunquam tenebitur creditor recipere ſolutionem ab alio quàm à vero debitore, niſi ſaltem in mandatum habeat, etiam ad conficiendum antapocham: quia ſemper intereſt creditoris habere hujuſmodi recognitionem, ut docere poſſit de interruptione præſcriptionis, ut etiam ſentit Steph. Bertran. *conſil.* 320. *num.* 3. *lib. 1. priùs impreſſorum.* Pro ſolutione facio regulam quod etiam extraneus cujus non intereſt & mandato carens, poteſt ſolvere pro alio, & invito creditore, offerendo, conſignando & deponendo, debitorem etiam invitum ipſo jure liberare *d. l. ſolutionem. & l. ſolvendo.* cum aliis allegatis in *princ. hujus quaſt.*

83. Limito, ſi agatur de offerenda ſorte principali ad redimendum fundum ſub pacto redimendi venditum, vel etiam de redimendo quovis reditu pecuniario ſub pacto redimendi conſtituto, ut dixi in *tract. commercio. & uſura. num.* 331. And. Tiraq. in *tract. retract. proxim. §. 1. gloſſ. 9. num.* 255. Sed hic caſus non eſt de terminis regulæ: quia quod offertur non debetur ab offerente vel eo pro quo offertur, ſed is potius cui offertur debitor eſt, alter verò creditor & actor. Ideo propriè fallit. Primò in debito qualificato quod non conſtat in ſimplici ſumma oblata, ſed in honore & recognitione debentis, ut cenſuarii & emphyteutæ: tunc enim offerens non offert integrè quod debetur, quia melior & potior pars deeſt, ut ſuprà *eod. num.* 80.

84. Sublimito primò, ſi honor & recognitio domini ſunt in tuto, cenſuario vel emphyteuta non negante,

ſed horum jus periclitatur ſive fundamentaliter & perpetuò, ut fine triennii & commiſſo imminente abſente emphyteuta: ſive pro tempore, ut reſpectu fructuum aut impedimenti fundi quamvis temporalis & revocabilis: quia niſi conſtet de pervicacia debitoris poteſt quilibet realiter offerre ad finem impediendi commiſſi vel arreſti etiam injecti levandi. Imo etiam ſi conſtet de præcedenti contumacia, ſi offerens idoneè habeat de ratihabitione futura, tunc ſi dominus nolit privari jure ſperato & eventu, poteſt pati conſignationem non recipiendo oblatum, ſed levando manum proviſionaliter ſub dicta cautione.

85. Patet in *l. ſi legatarii, ut legatorum ſeu fideicom. nom. cavea.* ubi hærede non ſatiſdante, & ob id miſſionem paſſo poteſt quivis extraneus ſatiſdare ad finem revocandæ miſſionis factæ: & ſic fortiùs ad impediendam miſſionem nondum factam. Facit etiam quod ſcripſi in tract. *redit. & uſura. queſt.* 25. *num.* 232. quod ad finem impediendi curſum reditus redimibilis, poteſt quilibet offerre, quamvis creditor non teneatur ei literas & inſtrumenta reſtituere donec appareat de mandato, & in ſumma ita admittitur extraneus ſolvens vel offerens quando facit commodum debitoris ſine ullo incommodo creditoris, quæ eſt vera & naturalis ratio *l. ſolvendo de neg. geſt.* Facit quod tenetur quis pati in ſuo quod ſibi non nocet & alii prodeſt. *l.* 1. §. *idem aiunt. de aqua pluvia. arcenda. l. creditore in fin. de evictio. gloſſ. in cap. precariæ. verb. cogi.* 10. *queſt.* 2. Joan. Faber. *inſtitut. de leg. Fuſia. Cani. toll.* Alberic. Paul. *l. fluminum in fin. de damno infecto.* Jaſ. *repet. l. quominus. col.* 4. *de flumini. conſ.* 32. *lib.* 1.

86. Sublimito ſecundo ſi dominus vel ejus procurator etiam generalis receperit, quia tunc non inſpicitur à quocunque, nec an ſolvens mandatum habuerit, ut in terminis emphyteuſis tenet Specul. *tit. de loc.* §. *nunc aliqua verſic.* 82. Bald. in *l. laboribus.* §. *quid tamen* per illum text. de *uſufruct. & dixi plenè ſupra* §. 22. *num.* 152 adde Alex. *conſ.* 71. *in fin. lib.* 1. Philip. Deci. *conſ.* 58. & 50. *in fin.* ubi in annot. tetigi.

87. Fallit ſecundo generaliter quatenus creditor juſtum & probabile intereſſe allegare poteſt, ut lite jam mota: non enim tenetur creditor recipere niſi etiam ſumptus litis offerantur, vel niſi ſententiam ſubeat debitor, aut talem apud acta declarationem, ut creditor in poſterum ſit in tuto de illa inſtantia. Vel ſi eſt debitum annuum & intereſt creditoris habere antapocham, & maximè quando debetur reditus ſuper fundo, jam à tertio (qui non recognovit) poſſeſſo & qui decem annis præſcribere poſſet ſecundum not. infrà §. 67. etiam quantumcumque interim ſolutio fuerit continuata per alium fortè authorem poſſeſſoris, ut in *l. Pomponius quærit. ff. quibus modis uſufruct. amitt.* Non obſtat quod creditor poteſt agere ad recognitionem, quia quando debebuntur reliqua, juſtius aget & faciliùs expenſas litis obtinebit, tum qui offert debitum ſine recognitione ubi debetur, non videtur integrum debitum offerre, nec iſta ſunt modici effectus: quia quando creditor habet juſtam cauſam recuſandi ſolutionem etiam realem quæ offertur ab alio, non valebit conſignatio & depoſitio per alium facta, niſi fiat vocato aut conſentiente debitore, vel aliter appareat de conſenſu aut recognitione debitoris & creditorem nullum habere intereſſe.

88. Unde ſi appareat debitorem fortè pupillum vel abſentem non poſſe tunc commodè vocari, & creditorem qui ſatis recentem debitoris vel ejus prædeceſſoris recognitionem habet, non habere nunc juſtam cauſam metuendi præſcriptionem aliquam compleri, tenetur recipere, non obſtante cauſificatione ſua, tanquam pro præſenti minùs juſta & delicata: & effectus erit quod ſi pecunia conſignata & depoſita pereat, remanebit debitor ipſo jure liberatus à reliquis conſignatis: non enim intererat creditoris cui integrum erat in ſequentibus annis debitorem vel rem ipſam proſequi, & præſcriptionem ejúſve periculum interrumpere: & alioquin via aperiretur malitiæ & protervitæ quorumdam malignè invidentium benefieri pauperi vel abſenti amico.

89. Et nota, quod ad evitandum commiſſum vel aliam pœnam vel generaliter ad conſervandum jus debitoris, etiamſi ſit cenſuarius vel emphyteuta, non requiritur conſignatio nec depoſitio, ſed ſufficit ſola oblatio dummodo realis ſit: quia non ſufficit quod ſit verbalis, ut per omnes doctores in *l. qui Romæ in princ. de verb. oblig.* Franc. Ripa. *l. quod te num.* 20. *ſi cer. pet.* Alex. *conſ.* 130. *num.* 11. ubi in annot. dixi *lib.* 4. niſi dominus expreſsè recuſet: tunc enim non eſt neceſſe ulterius realiter offerre ad hunc effectum pœnæ vitandæ, ut per gloſ. ult. & omnes Doctores in *l.* 2. *C. de jur. emphyt. in l. acceptam. C. de uſur.* & quæ dixi in tract. *uſura. num.* 297.

90. Et hæc dummodo cenſuarius vel emphyteuta poſtea ratam habeat vel non improbet illam oblationem, ſecus ſi appareat emphyteutam ſolutionem improbare, nec verè agnoſcere, ſed abnegare dominum, quia tunc quantumcumque ſolutio fuerit oblata, etiam conſignatio facta per amicum emphyteutæ, niſi dominus directus receperit, res cadit in commiſſum, quia expreſſa contumacia & abnegatio emphyteutæ derogat omni efficaciæ cujuſcumque oblationis & conſignationis, quia etiamſi ipſe emphyteuta offerret (puta proviſionaliter) ſolvere canonem vel conſignaret ſine recognitione domini, ſed cum proteſtatione quod non intendit eum recognoſcere in dominum directum, non evitaret pœnam commiſſi triennio lapſo in emphyteuta privati, vel biennio in emphyteuta Eccleſiæ.

91. Et hoc niſi appareret hujuſmodi proteſtationem & oblationem proviſionalem non fieri doloſè, ſed ex juſta cauſa, puta pendente dubio & lite non calumnioſè intentata per emphyteutam ſuper validitate conceſſionis aut recognitionis in emphyteuſim, prætendente emphyteuta recognitionem erroneam & rem ſuam propriam fuiſſe ſecundum notata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *nu.* 22. *cum ſeq.* & quæ de proviſionali oblatione in materia feudi dicta ſunt ſuprà §. 45. *col. pen.* Item ſecus ſi non negaret, ſed recognoſceret dominum in dominum directum & ipſum jus emphyteuticum in ſe, ſed ſolum cauſaretur ſe jam ſolviſſe pro tribus annis, vel pactum de non ſolvendo aut liberationem fortè ex legato certorum annorum, vel non tantam deberi quantitatem, vel in aliis ſpeciebus: quia tunc ſicut ad evitandum periculum commiſſi poteſt proviſionaliter offerre quod, quantum & quale à domino prætenditur, ſine præjudicio litis, *l. quidam æſtimaverunt de reb. credit.* ita poteſt à quovis ejus amico offerri. Et idem data paritate terminorum dicendum eſt in cenſuario quantum ad evitandum mulctam conſuetam vel impoſititiam. Idem in cæteris ſimilibus.

92. Adverte tamen ad id quod dixi non impediri commiſſum per oblationem etiam realem, vel etiam conſignationem tertii, ipſo emphyteuta expreſsè recuſante agnoſcere dominum: quia hoc ſublimito niſi illius tertii interſit, ut quia ſit creditor emphyteutæ, & habeat rem hypothecatam, vel etiamſi non habeat hypothecatam: tamen debitor aliàs non erit ſolvendo: quia ad conſervandum jus ſuum puto quod offerre poſſit domino directo ſolvere canonem. Facit *d. l. lex vectigali.* ubi hoc in creditore hypothecario ſentiunt Bartol. Bald. & Ang. tamen per illum text. non probatur, ut dixi, ſed quantum ad creditorem hypothecarium probatur per text. in *l. etiam, qui potior. in pignor. habeant.* ubi creditor hypothecarius nudæ ſuperficiei, præfertur domino directo ſalarium ſolvendo, ergo illud offerre & ſolvere poteſt domino invito. Et quamvis text. non loquatur expreſsè in emphyteuſi verbis ſpecialibus: tamen lo-

Digitized by Google

quitur etiam expreſsè verbis generalibus, quia ſuperficies poteſt eſſe emphyteutica, & text. generaliter loquitur nec diſtinguit. Ad hoc etiam text. in *leg. tutor in fin. in leg. ſane pignerant. actio.* ubi ita tenet Paul. Caſtren. & ita ſentit. Franc. Ripa. in *l.* 1. *num.* 12. *de pign.* dom. Andr. Tiraq. *tract. de retract. proximit.* §. 36. *gloſſ.* 2. *num.* 19. Et ſemper intellige non periclitari recognitionem & jus domini directi, ut nuper dixi *num.* 84. *&* 85. Et ſic eadem ratio in domino emphyteutico, quæ in domino directo ſoli vel ſuperficiei.

93. Et quantum ad creditorem chirographarium, probatur ex eo quod debitor videtur hoc facere in necem & fraudem creditoris: unde etiamſi creditor non habeat hypothecam nec jus in re: tamen ex vi & ratione edicti de revocandis his quæ in fraudem creditorum fiunt, quod eſt generale ſive quid fiat ſive non fiat quovis modo, ut in *l.* 3. 4. *&* 5. *quæ in fraud. cred.* poteſt offerendo ſolvere quod debetur, obviare commiſſo & alienationi, alioquin ſequeretur vera & effectualis alienatio in fraudem creditorum per malitioſum debitorem & fortè cum domino directo in necem creditorum colludentem. Adde quæ dixi in *tract. commercio, & uſura. quaſt.* 48.

94. Et prædicta planè procedunt in emphyteuſi quæ poteſt domino invito hypothecari. Secus ſi eſſet talis emphyteuſis quæ ſine conſenſu domini alienari & hypothecari nullo modo poſſit. Tunc enim creditor, ſive hypothecarius, ſive chirographarius, non poſſet offerre canonem domino pro intereſſe conſervandæ ſuæ hypothecæ, nec etiam tanquam habens jus in re vel ad rem ipſam: nec dominus tenetur recipere in hac qualitate etiam ſi aliàs caderet res in commiſſum, ut etiam tetigi in annot. ad Alex. *conſil.* 45. *num.* 3. *lib.* 5. debet ergo offerre tanquam amicus vel merè extraneus, ut ſuprà *eod. num.* 4. ſed tunc non valeret debito vel poſtea non habente ratum ut *ſuprà num.* 90. Quare dico quod etiam debito poteſt offerre tanquam creditor habens jus non in re, ſed in fructibus & ſpem probabilem & juſtum intereſſe, in cujus fraudem non poteſt debitor jus ſuum perdere, nec dominus directus colludere debet cum emphyteuta in fraudem alterius, vel ad innocentem & ſatisfacientem mergendum jure ſuo illæſo, etiamſi de novo non lucretur.

95. Nec prædictis obſtat quod ſuprà §. 28. *nu.* 22. diximus, non poſſe creditores fidelitatem offerre loco debitoris qui vaſſallus eſt, & negligit, quia juramentum fidelitatis requirit certa ſua & propria relativa, & perſonalia ſervitia, ſcilicet vaſſalli jurantis & ejus cui juratur: & non poſſunt cadere in aliam perſonam, quæ eſt vera ratio quod fidelitas & homagium non poteſt invito domino regulariter præſtari per procuratorem. Igitur multo minùs per creditorem, quod non eſt in ſolutione cenſus, vel canonis, in quo non dubitatur quin per procuratorem fieri poſſit, quia domini non intereſt, nec dominus recuſare poteſt, niſi ex juſta cauſa, ut dictum eſt. Et licet dominus habeat juſtam cauſam recuſandi ab extraneo, quando emphyteuta nedum ceſſat, ſed actu recuſat eum agnoſcere, tamen creditor, aut ſimilis habens legitimum jus in re, vel actionem quæ aliàs peribit, habet juſtiorem cauſam, ut ad offerendum admittatur. Tum quia dominus directus certat de futuro lucro captando: ſed iſte de titulo oneroſo & damno vitando, & de jure jam formato & acquiſito conſervando & ſic præferri debet, per notata in *l. in eo quod. in l. non debet actori. §. in re obſcura. ff. de reg. jur.* Præterea in feudis non perit jus creditorum, quia feudum non cadit in commiſſum, ſed tantiſper dominus lucratur fructus donec idoneum vaſſallum habeat, meritò præfertur dominus utens jure ſuo, quia non deperit interim (licet differatur jus creditorum.)

96. Qui adhuc ſibi providere poſſunt inducias petendo, donec feudum ultimo licitatori (qui fidem & jura præſtabit) adjudicetur, ſi hoc ſperetur de propinquo: aliàs non tenetur dominus nimis longas & juribus ſuis damnoſas inducias dare, nec curatorem rei ſubhaſtandæ etiam judicis authoritate appoſitum in fidem recipere, niſi ſub eo pacto, ut relevium debeatur, per ejus obitum, vel per certa temporis ſpatia, vel per obitum vaſſalli ſeu proprietàrii, ut conſulatur indemnitati domini, ut diximus ſuprà §. 18. *num.* 22. *&* 23.

97. Et opinionem noſtram jam typis exaratam ſecuti ſunt primarius Præſes ſupremi noſtri Senatus Petrus Liſetus cum collega in redactione conſuetudinum * Bituricenſium, ubi tit. *ff. cap. executions, criées & ſubhaſtations. in fin.* addiderat in articulum quod vaſ- * Conſuet. Bituricenſis.
ſallo ſeu proprietario per quindecim dies recuſante vel negligente homagium facere, judex ad inſtantiam creditorum deputabit aliquem qui nomine vaſſalli homagium & jura feudalia præſtabit. Debet enim intelligi, ut dixi, quòd dicto vaſſallo poſtea moriente, etiam relicto filio renovanda ſit fidelitas, vel dominus cum lucro fructuum prehendere poſſit: vel ſi moriatur ſine liberis & aſcendentibus ſuccedentibus ſibi, vel feudum ad onus ſubhaſtationum vendat aut alium loco ſui ſubrogari faciat, quod non ſolum renovanda ſit fidelitas, ſed etiam nova jura utilia ſolvenda ſint.

98. Ego verò plus adjeci & receptum fuit, ut etiam ſine auxilio conſuetudinis curator non privata conventione, ſed publica judicis authoritate deputatus hoc poſſit nomine curatorio, ut cùm Aureliis accidiſſet ſpecies hujuſmodi. * Vaſſallus prædiis ſeu domanio * Thema.
feudi ſui pluribus in cenſum retenta fide conceſſis (ut poteſt, quia etiam ſimplex conceſſio in cenſum retentionem fidei implicat, ut diximus ſuprà §. 41. *q.* 3.) moritur ſine liberis, dominus feudi totum prehendit, ut poteſt, juxta not. ſuprà §. 33. *&* 36. & in conſuetud. Aurelianenſi §. 4. cenſuarii faciunt à judice creari creatorem bonis jacentibus qui offert domino fidelitatem, an poſſit? Qui tum primores erant forenſis advocationis cenſebant quòd non, ſed inveniendum aliquem vel remotiſſimum cognatum defuncti, qui tanquam, (ſaltem beneficio inventarii) hæres fidem offerret. Ego verò reſpondi poſſe ſub prædicta conditione pro indemnitate domini ſuprà §. 28. *num.* 23.

99. Et ſententia mea ſupremi hujus Senatus areſtò confirmata fuit in alio ſimili caſu, qui poſtea in publicis cauſarum actionibus in hoc Senatu, per Do. Chriſtophorum Thuanum (nunc illuſtrem ejuſdem Senatus præſidem) & Joa. Longavallium peroratus, & areſto deciſus fuit Calendis Decembris, anno Domini ſeſquimilleſimo quadrageſimo quarto. Hæreditatis jacentis curatorem à judice poſtulantibus creditoribus, conſtitutum renuit dominus feudi in fidem recipere, & ad ſui recuſationem conſignatis juribus relevii, receptus fuit curator à judice in fidem per manum ſupremam, à qua ſententia & receptione dominus feudi appellavit. Summæ hujus Curiæ * areſto fuit ap- * Areſtum
pellatio & id à quo appellatum erat annullatum, intimatus, ſcilicet dictus curator eo, nomine in expenſas cauſæ appellationis condemnatus: & emendando judicium, quòd infra menſem à die notificationis pro omni dilatione creditores deſignarent hominem viventem & morientem: ſub qua conditione dictum curatorem dare poſſent, quem teneretur dominus feudi in fidem recipere: aliàs menſe lapſo liceret domino jus ſuum exequi, fructus ſuos facere donec hominem morientem & viventem haberet, fructus verò præteritos haberet uſque ad dictam conſignationem curatoris, qui caperet reliquum: & ſi poſtea contingat feudum adjudicari per decretum, poterit dominus per quadraginta dies de novo prehendere, fructúſque ſuos facere donec vaſſallus juſta fecerit.

100. Hactenus areſtum quod meritò non addidit hominem confiſcantem per ea quæ ſcripſi ſuprà §. 41. *num.* 63.

Digitized by Google

*num*, 63. & curator ideo condemnatus in expenſis appellationis, quia offerens jura, omiſerat qualitatem viventis & morientis: cùm poſſent hæ ſubhaſtationes unius vel duorum hominum vitam excedere, & qualitas curatoris permanet, in quo multum differt à tutore vel curatore perſonæ, nec alienare poteſt: & tamen quamvis de rigore fructus omnes eſſent domini feudalis, curia ex ſumma æquitate non adjudicavit ei, niſi uſque ad conſignationem, ne pauperes creditores qui de ſuo recipiendo tantum certabant, duplici damno eodem reſpectu afficerentur. Dum hæc excuderentur ſimile areſtum latum eſt, me præſente, die Lunæ 20. Junii, anno 1558. præſidente illuſtri Dom. Antonio Mynardo ejuſdem Senatus Præſide, contra illuſtriſſimum Principem Dom. de Condé, qui feudum prehenderat concurrentibus etiam creditoribus, & dictum quod infrà tres menſes debitor, itemque vaſſallus juſta faceret domino feudi aliàs: permiſſum creditoribus curatorem deputare, qui juſta feudalia faceret: & ſive per fidelitatem, ſive per inducias manum levatam à domino feudi haberet.

101. Ultimo ſciendum quod quamvis oppidum Briaci Comitis Roberti fuerit poſt has conſuetudines homologatas diſtractum ab hoc præſidatu: tamen non gaudent ibi exemptione hujus mulctæ, ſed omnino regitur hac conſuetudine, ut priùs antequam in præſidatum ſeparatum erigeretur. Hæc autem mulcta quibuſdam in locis minor eſt, ut Trecis. §. 52. duorum ſolidorum & ſemis Turonenſium tantùm: aliàs major, ut Melodun. §. 132. ſeſcuplo major, videlicet ſeptem ſolidorum & ſemis Pariſienſium.

102. Præterea notandum quod in aliquibus locie hujus Regni ſunt quidam cenſus poſtulabiles ad differentiam cenſus præciſi & ſine hominis interpellatione moram & mulctam ſecum trahentis (de quo ſuprà) ſic vocati, quia dominus directus prius petere debet & cenſuarium interpellare de ſolvendo hujuſmodi cenſu & ante congruam interpellationem cenſuarius non eſt in mora, nec ei currere incipit tempus aut periculum alicujus mulctæ vel pœnæ, ut in conſuetudine Aurelianenſi §. 117. *&* 119. Bleſenſi. §. 109. 113. *&* 114. Carnotenſi 112. Et ſub iſtis & ſimilibus conſuetudinibus dominus directus cenſualis non habet eo ipſo fundatam intentionem in cenſu præciſo vel mulcta ipſo jure committenda, niſi probet: quia in dubio præſumitur cenſus poſtulabilis & non præciſus. *l. apud Iulianum §. ſcio de leg.* 1. *l. nummis. de leg.* 3. *l. ultima. de prætor. ſtipul. l. ſemper in ſtipulationibus l. ſemper in obſcuris, de reg. jur.* Tum hoc oſtendunt verba conſuetudinis ibi, *A cens qui eſt deub a certain jour, & en certain lieu*, qualitas enim juncta per relativum, *qui*, ſine copula reſtringit. *l. ea tamen adjectio. de leg.* 3. Et ſive hoc relativum jungatur verbo futuri temporis, inducit conditionem, ſive præſentis temporis inducit demonſtrationem. *l. Stichum qui meus erit. de leg.* 1. Bart. & alii ibi, Paul. *l.* 1. *C. de ſumm. Tri.* Ang. Aret. §. *jus autem civile. col.* 1. *inſtit. de jure natur. gent. & civ.*

103. Et ita hoc anno 1557. in fine junii Carnotum iter faciens, magno bonorum & doctorum tum eccleſiaſticorum tum togatorum ſtudio & gaudio exceptus conſului in hac ſpecie. Abbas divæ Magdalenes petebat plures domos capituli Carnotenſis: Carnotiſtas declarari obnoxias cenſui, ſolvendo certa die & in loco Burgi ſuburbano ſub pœna mulctæ, cenſus & dies in confeſſo erant: ſed actor non probavit ſibi deberi ratione dicti Burgi, etiam ſi Burgum illud eſſet de patrimonio ſui prioratus. Quare reſpondi capitulum abſolvendum, jure optimo à ſententia condemnatoria appellaſſè. Conſuetudo enim Carnotenſis §. 112. ad hoc ut cenſus ſit præciſus & non poſtulabilis, duo copulativè requirit. videlicet quod certa die & certo loco debeatur: qui ergo hujuſmodi cenſum prætendit, utrumque probare debet: & defectus alterutrius relinquit cenſum poſtulabilem.

104. Non obſtat quod locus ſemper eſt certus quamdiu creditor habet certum domicilium ſub eodem foro, ut habet dictus Abbas: quia debitor tenetur tunc adire locum ſeu domicilium creditoris, *l. pen. in fin. ibi, interim proficiſci ad eum cui reddere debebat. de cond. & dem. l. item illa nu.* 4. & ibi Paul. & alii *de conſt. pecun.* quia aliud eſt congruitas ſolutionis, aliud nova ſervitus ſeu perpetua qualitas, aut jus formatum exigendi in certo loco. Ad primum ſpectat *l. ſoluturus de ſolut. & d. l. item illa. & l. ſervos. in fin. de pign. act.* quod nec delicatus debitor nec oneroſus audiri debent. Ideo ſi ſint in eadem vicinia, debitor etiam qui non eſt in mora, debet adire domum creditoris, aliàs nimis delicatus eſſet: ſi autem ſint in loco remoto, debet creditor mittere ad debitorem, aliàs nimis oneroſus eſſet, ſi vellet debitorem gravare novo ſumptu. Ad ſecundum, debitor qui vult conſequi beneficium purgandi moram, debet regulariter creditorem adire.

105. Tertium, non eſt materia *d. l. item illa*, ſed materia *tituli de eo quod certo loco*, in qua certum eſt creditorem debere ſuccumbere niſi probet prætenſum locum: quia qui certo loco petit, plus petit niſi hanc qualitatem probet. *l.* 1. *C. de plus petitio.* §. *plus autem. inſtit. de actio. cap.* 1. *extra de plus petit.* Idque etiamſi ageretur de quodam debito indifferenti ſeu pecuniario dumtaxat: ſed hic agitur de debito dominicali & prærogato, in quo locus non eſt ſimplex qualitas, ſed ſubſtantia ſive pars ſubſtantialis obligationis: nec eſt locus momentaneus, ſed perpetuus pro ſucceſſiva & perpetua ſolutione. Tum hæc obligatio, non tam perſonalis quàm realis eſt & proprietatem etiam directam ipſius fundi reſpicit, ita quod actor non ſolùm plus petiit qualitate perpetua, ſed etiam plus petiit re, ſive ſubſtantia & proprietate rei.

106. Quia locus iſte perpetuus in perpetua dependentia & recognitione directi dominii vel juris cenſualis, eſt pars intrinſeca & eſſentialis ipſius rei, ſive ipſius juris dominicalis & cenſualis. Cùm verò actor hanc ſubſtantiam ſuæ petitionis, quæ etiam ſola controverſa erat, non probaverit, nihil penitus probavit, ſed prorſus defecit in probatione totius rei & juris controverſi: & ſuper quo ſolo conteſtatum fuit neceſſariò malè judicatum, & emendando debuit capitulum & debet abſolvi cum expenſis litis, non ſolùm principalis cauſæ, ſed etiam appellationis, quia etiam ex antiquis actis actor ſuccumbit. Deciſio Tholoſ. 223. & ibi latè Steph. Auffre. in *addit.* Petr. Perti, *repe. per hanc col. penult. C. de tempor. & reparat. appellat.* Pet. Anchar. *conſi.* 415. *in fin.* Bonifac. de Vitali. Clem. 1. *col.* 4. *verſicul. ſuus tamen de re jud.* Et ita hodie practicatur & bene, ut dixi in annot. ad Alexand. *conſil.* 183. *num.* 16. *lib.* 6. *& conſil.* 79. *in fin. lib.* 7

107. Minùs obſtat quod dixi *ſuprà eod. num.* 3. Cenſuarium debere accedere ad dominum & ejus domicilium, quia verum eſt regulariter, nec de hoc quæritur, ſed tantum quæritur an dominus cenſualis habeat eo ipſo intentionem fundatam, ut cenſus ſit præciſus & non poſtulabilis: in quo dico quòd non, ſed ſibi & non cenſuario incumbit onus probandæ hujus qualitatis, imo novæ realis & ſubſtantialis ſervitutis. Imò etiamſi dictus Abbas probaſſet ſe ſemper recepiſſe hunc cenſum in dicto Burgo in quo Abbates habebant domicilium, hoc non concluderet eſſe cenſum præciſum, nec eum eſſe in tali quaſi poſſeſſione, niſi probaret ſolutum ibi tanquam eo loci ſolvendum, vel tanquam ratione dicti loci debitum, per not. Salicet. & Alex. in *l. ſi certis annis. de pact.* & quæ ſcripſi in *tract. commercio. & uſur. quæſt.* 40. *num.* 205. Et ita conſului Carnoti præſente clariſſimo & eruditiſſimo viro Domino Joanne Sabellato inſignis eccleſiæ Carnotenſis canonico, & de eadem eccleſia pro ſua pietate & jurium peritia & experientia optimè merito. Prætermittamus reliqua, ut ſit tandem finis huic §.

## EPITOME. §. LXXXVI.

1. *Q. 1. Textus intelligitur de noviſſimis annis, ſed de præcedentibus ſupereſt actio & arreſtum, de quo ſuprà paragraph. 52.*
2. *Q. 2. Generalis proviſio non refertur ad caſum habentem ſpecialem.*
3. *Etiam intra urbem fructus naturales impediri poſſunt.*
5. *Q. 3. Oſtia non debent detrahi nec occludi.*
6. *Nec domus detegi, aut terebrari, ut Romæ.*
7. *Q. 4. Non poteſt hæc pignoratio privata authoritate fieri.*
8. *Uniformis obſervantia eſt pars conſuetudinis. 9. 10.*
10. *Cur dicitur ſimplex pignoratio.*
11. *Præceptum non requiritur nec expreſſio ſumma.*
12. *Non debent capi res pretioſæ nec ſumptuoſæ.*
13. *Negatio non impedit hanc pignorationem, ſed fiet proviſio, ut in impedimento ſuprà paragraph. 52.*
14. *Invecta & illata non ſunt hypotheca pro cenſu. 15.*
16. *Dominus cenſualis eſt in quaſi poſſeſſione impediendi rem vel fructus, ſed non pignorandi mobilia.*

## §. *LXXXVI.

* Olim fuit 63.

IL eſt loiſible à un ſeigneur cenſier en la ville & banlieuë de Paris en defaut de payement luy eſtre fait des droits de cens dont ſont chargez les heritages tenus en ſa cenſive, de proceder ou faire proceder par voye de ſimple gagerie ſur les biens eſtans és maiſons pour trois années des arrerages dudit cens & au deſſous.

Hic articulus ita mutatus eſt per novam conſuetudinem.

IL eſt loiſible à un ſeigneur cenſier en la ville & banlieuë de Paris, en defaut de payement des droits de cens dont ſont chargez les heritages tenus en ſa cenſive, de proceder par voye de ſimple gagerie ſur les biens eſtans és maiſons pour trois années d'arrerages dudit cens, & au deſſous: Et eſt entendu ſimple gagerie quand il n'y a tranſport de biens.

QUÆRO primò: certum eſt hunc textum intelligi de noviſſimis annis. *l. eum qui calendis. de verborum obligat.* Sed utrum dominus cenſualis poſſit prætendere reliqua de præcedentibus. *argum. l. qui in teſtamento. ff. de teſtament. cap. unico. de ætat. & qualit. ord. lib. 6.* Unde lex non debet allegari, nec diſponit niſi ad id, & de eo quod in ea quæritur & dubitatur, ut not. Gemin. in *conſil.* 78. *col.* 1. Philipp. Decius in *l. ſi pater. col.* 2. *& in l. ultim. col.* 1. *C. de inſtit. & ſubſtit. in cap. in præſentia. col.* 4. *cap.* 1. (ubi in annot. dixi.) *de conſt.* dixi etiam in *extricatio. Labyrinth. de eo quod intereſt. num.* 168. *& in novo intellect. l. ex parte fa. hercisc.* in lect. Dolana. *adde* Jaſon. in *l. ſi pater impuberis. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupill.*

2. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per *d. l. plures apochis*, ſequeretur dicendum quod in omni debito annuo & ſucceſſivo nunquam tenebitur creditor recipere ſolutionem ab alio quàm à verò debitore, niſi ſaltem mandato pignorationibus providetur, & ſic in eiſdem ceſſare videtur generalis clauſula & proviſio *d.* §. 74. per text. in *l. doli clauſula.* & ibi gloſſ. & latè Alber. Bart, Imol. & alii. *ff. de verbor. oblig. in l. cohæred. §. qui patrem.* & ibi latè Jaſon. de *vulg. & pupill. l. ſed & ſi per prætorem. §. deinde. ff. ex quibus cauſ. major. l. ſanctio legum. ff. de pœnis. l. alimenta. §. Baſilicæ. ff. de alim. & cib. leg.* Alberic. in 4. *par. ſtatut. quæſt.* 58. ubi pulchram quæſtionem per hoc decidit Cardin. Imol. Panorm. in *cap. cum dilect. per illum text. de donat. Paul. conſil.* 21. *Primum dubium col.* 1. *lib.* 1. *Iaſ. in conſil.* 170. *lib.* 4. Et hoc attento quòd ſumus in eadem diſpoſitione, videlicet in eodem titulo & conditione & utrumque ex eadem cauſa & ad eumdem finem, ut per Alber. Bart. in *d. l. doli clauſula.* Bart. & alii in *l.* 1. *§. hoc interdict. ff. de oper. novi nunti.*

3. Tamen abſque dubio dicendum quod nedum in agris ſuburbiorum, ſed etiam circa pomœria ipſa urbis, vel etiam intra ipſam urbem ubicumque ſint fructus naturales pendentes in fundo cenſuali, impediri poſſunt nedum pro reliquis trium annorum, ſed ſimpliciter, ſalvo tamen proviſionis beneficio, conſignato unius anni cenſu ſecundum not. ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 160. qualeſcumque ſint fructus etiam viles & nullius ferè pretii, ut labruſcæ à pergulis hortulorum urbanorum pendentes: quia cui licet quod plus eſt, licet utique quod minus eſt. *l. non debet cui ff. de reg. jur.* & tanto civilior & favorabilior manus dominica, quanto levior & mitiori modo & in re minùs præjudiciali exercita fuerit.

4. Ad allegata in oppoſitum brevis eſt reſponſio quatenus ſpecialiter proviſum eſt, videlicet ædificiorum tantum. Sed latiùs reſpondeo. Primò quod ſpecialis proviſio hujus §. non loquitur in omnibus fundis cenſualibus ſitis intra hæc loca: ſed ſolùm in prædiis urbanis intra hæc loca ſitis, quia nullos fructus naturales ſimpliciter, vel induſtriales afferunt, nec utile erat permittere impediri fructus civiles ſive mercedes: tum quia non ſemper locantur domus, ſed ſæpè à dominis habitantur. Tum quia etiam in illis quæ locantur impedimentum factum in mercedes debitas à

Digitized by Google

conductore, notificandum eſſet domino ſive proprietario, qui ſæpè abeſſe poteſt, aut difficulter inveniri. Tum quia conductores ſolvere nolentes abuti poſſent, & illudere locatoribus colludendo cum procuratoribus aut officialibus dominorum cenſualium. Quare commodius viſum eſt in domibus urbanis & ſuburbanis aduſque ſecundum lapidem viam ſimplicis mobilium pignorationis, loco alterius cujuſcumque impedimenti concedere: Et ſic rectè infertur quod generalis proviſio d. §. 74. non habet locum in iſtis domibus, non tam ex eo quod propriè & naturaliter convenire non poſſunt verba d. §. 74. propter ea quæ ibi *num.* 47. diximus de mercedibus molendini meritorii, & illa verba cauſa majoris frequentiæ eſſe expreſſa: quam ex eo quod in iſtis domibus de ſpeciali remedio eſt proviſum, ſed non ſequitur quin in reliquis fundis intra eadem loca ſitis remaneat generalis proviſio d. §. 74. & 75.

5. Tertio quæro an ex defectu cenſus liceat domino cenſuali ingreſſum domus cenſuariæ affixis obſtaculis poſtibus obicibuſve præcludere, ut in *conſuetud. Aurel.* §. 105. *de Lorris. eodem titul.* §. 2. vel oſtium domus à cardinibus revulſum ad valvas aut limina tranſverſum dejicere, *ut aiunt conſuetud. Nivernenſis. eadem tit.* §. 16. *& Melodunenſis* §. 132. *& alia quas brevitatis cauſa omitto.* Reſpondeo non in toto hoc præſidatu & ubicumque conſuetudo loci hoc expreſſim non concedit, quoniam præter id quod jure communi non licet, eſt contra decorem publicum: quare rectè fecerunt cives Pariſienſes in redactione harum conſuetudinum, ineptum illum morem prætermittendo & abolendo, ut etiam nuper Senonis, in nova redactione conſuetudinum factum eſt, & rectè, ut tetigi ſuprà §. 2. *gloſſ.* 1. *num.* 49. Sic pleraque alia, quæ errore magis quàm ratione, vulgo olim probabantur, rejecta ſunt, ut ex antiquis privatis conſuetudinum libris videri poteſt. Text. in *l. cætera.* §. *hoc Senatuſconſultum. ff. de legat.* 1. ubi ad decorem publicum ſervandum prohibentur ædificia lædi, etiam in uno tigno, etiam ob ſolutionem penſionum debitarum Reipublicæ. Et ibi Paul. Caſtren. execratur deformem quamdam conſuetudinem * urbis Romæ, ubi propter debita ſolent tecta detegere, vel parietes perforare dominorum debitorum. Non obſtat *l. ſi is cum quo. ff. communi dividundo*: quia judex ibi malè fecit ſecundum gloſſ. ibi, & Bartol. in *l. nutu colonus.* §. *de leg.* 3. Dy. Bald. Alexand. in d. §. *hoc Senatuſconſultum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *tractat. de operis. col.* 10. *verſicul. adhuc fortior.* quamquam mos ille demigravit in Galliam, correctus in clericis eccleſiaſticè viventibus, conſtitutione Philippi Pulchri, lata anno 20. menſe Martio die tertia poſt mediam quadrageſimam; confirmata per Joannem primum anno 1331. publicata in Parlamento anno 1355. die quinta Januarii.

* Turpis mos Romæ.

7. Quarto quæro, an dominus cenſualis propria privata authoritate hanc pignorationem facere poſſit? Prima facie videtur quòd ſic, per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. §. 9. *gloſſ.* 3. *& in princ.* §. 74. Breviter dico quod non. Et moveor primò propter maximam diverſitatis rationem inter hunc caſum & præallegatos: quia in illis dominus manum injicit & exequitur in rem propriam ratione directi dominii, & civiliter poſſeſſam, imò etiam naturaliter in caſum prehenſionis à ſe poſſeſſam, cum dominus nedum civiliter continuò poſſideat, ſed etiam ſit in quaſi poſſeſſione prehendendi & civiliter & naturaliter poſſidendi domino utili excluſo in caſibus permiſſis, & in inveſtitura tacitè reſervatis: & ſic ſuccedit etiam juris communis diſpoſitio: quia cuilibet licet propria authoritate poſſeſſionem ſuam vel quaſi tueri & exercere. Sed hîc habetur oppoſitum, quia clarum eſt quod dominus cenſualis nullomodo eſt dominus vel poſſeſſor mobilium illatorum vel invectorum in rem cenſualem, imò nec illi ſunt tacitè hypothecata, ut ſtatim dicam: & ſic propria authoritate ea capere non poteſt, nec ſibi jus dicere in illis mobilibus.

8. Nec obſtat quod hæc verba à jure conſuetudinis diriguntur ad dominum, quia recipiunt interpretationem à communi conſenſu & obſervantia, quia ſemper ſolitum eſt judicis authoritate, ſive per apparitorem publicum hujuſmodi pignorationem fieri, quæ obſervantia hoc caſu attendi debet ad declarandum & reſtringendum verba hujus §. Tum quia eſt antiqua & uniformis. Tum quia jus commune reſiſtit facultati pignorandi privata authoritate bona aliena & ab alio poſſeſſa: & ſatis multumque conſuetudo iſta operatur permittendo domino incipere ab executione in mobilibus prorſus alienis & ab alio poſſeſſis, etiam ſine publico obligationis inſtrumento: quare in reliquo reſtringenda eſt, ne nimium corrigatur jus commune per not. in *l.* 4. §. *prætor ait. ff. de dam. infec. in l. ultim.* §. *in comparatione. C. de jur. delib. in l.* 2. *C. de noxa. act.* Et ſi hoc caſu communis illa obſervantia non eſt meræ facultatis, prout eſt ſuprà in caſu §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 12. ubi dominus exercet poſſeſſionem ſuam in rem propriam, quod de jure cõmuni licitum eſt: ſed hæc eſt neceſſaria, ne fiat & inducatur illud quod jure communi prohibitum eſt.

9. Secundò moveor, quia in prehenſione fundi ipſius feudalis vel cenſualis, vel impedimento fructuum pendentium, cùm fiant manifeſtè, & in rem ſoli, quæ loco non movetur, non eſt tantum periculum nec tanta occaſio diſſipandi & perdendi res alienas ſicut in pignoratione vel ablatione mobilium: maximè in urbibus ubi ſolent eſſe mobilia pretioſa: eſtque periculoſum & exemplo pernicioſum, ex inopinato & privata authoritate licere domos alienas ingredi, & mobilia aliena auferre: quare non eſt credendum conſuetudinem hanc intellexiſſe hoc fieri poſſe temere & privata authoritate, imò ſi hoc expreſſiſſet, eſſet à principe vel ſenatu corrigendum, tanquam occaſio triſtis eventus & pernicioſi exempli.

10. Et ſic concludo quòd neceſſe eſt per apparitorem publicum cum teſtibus judicis mandato aut ſubſcriptione ſaltem generali, hujuſmodi pignorationem fieri, ne dolus aut fraus admittatur: ſed quod factum & captum fuerit per apparitorem more ſolito fideliter deſcribatur & per eumdem vel alium fiduciarium, quem juſtitiæ depoſitarium vocant, pignora cuſtodiantur, donec per judicem, partibus vocatis ordinatum vel conſenſu partium tranſactum ſit: non enim de ſimplici impedimento, ſed de pignoratione (quæ capturam ſignificat) loquitur conſuetudo. Et dicitur ſimplex, quia non ſtatim dies dabitur ad videndum vendi; ſed opus erit poſtea debitorem citari coram judice, ut in judicio decernatur rem vendendam, ut in pignore conventionali *l. quamvis. de pigner. actio.*

11. Sed an requiratur præceptum de ſolvendo certum debitum cenſus? Videretur quòd ſic: quia propriè iſta non eſt dominicalis executio quæ fit in rem propriam, de qua *ſuprà quæſt.* 1. *gloſſ.* 1. ſed potius executio prætoria ſeu judicialis & in vim publicæ juriſdictionis: & ſic fieri debet pro re certa, & obſervanda forma, de qua *infrà tit.* 15. Breviter, licet bonum ſit, præmitti præceptum certum, tamen non puto neceſſarium, ſed ſufficere exprimi ad cujus inſtantiam proceditur, & ex qua cauſa, videlicet ex defectu ſolutionis cenſus, & ſi non exprimatur cujus anni vel quorum annorum, intelligitur de cenſu noviſſimi anni dumtaxat, non autem remotioris nec plurium annorum, niſi dicatur. *argum. l. cum qui Calendis. ff. de verb. oblig.* Nec poteſt fieri pignoratio pro cenſu debito ante tres præteritos, ſed trium noviſſimorum annorum dumtaxat, per hunc text. non tamen eſt neceſſe quantitatem cenſus exprimere, niſi cenſuarius hoc petat, ſatisfacere offerens, quia hic textus non



Digitized by Google

requirit, & per ſe ſatis ſolet eſſe nota: nec poteſt fieri hujuſmodi pignoratio pro laudimiis ſed pro reliquis ipſis c nſus dumtaxat, per hunc text. & per not. ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 60.

12. Nec puto capi poſſe equos aut alia moventia quæ ſumptum debito cenſu majorem afferunt, ſed mera mobilia, eaque non pretioſa neque multa, ſed parabiliora, pauca & parva, quæ ſatis erunt ut ſolutio prætenſi cenſus ſit in tuto. Et moveor per hunc textum juncta ratione *l. à divo Pio.* §. *in venditione. ff. de re judic.* quia ſimplex iſta pignoratio ſimplicem ſecuritatem reliquorum cenſus portendit trium ad ſummum annorum, & ſic quantitas ſemper eſt modica & parvo pignore tuta eſſe poteſt. Pignoratione autem facta, ſi neque ſe oppoſuerit cenſuarius, neque pignus ſolutione luat, citandus erit coram judice, ut decernatur pignus vendi: nec debet apparitor ad hoc procedere ſine judicis authoritate, & novo mandato debitore vocato obtento: hinc enim dicitur ſimplex, *ut ſuprà eodem num.* 10.

13. Si autem cenſuarius intercedat, dies illi dicetur ſuper hoc coram judice, pignoratione nihilominus facta & tenente ſive intercedatur, ſive appelletur, etiamſi pignoratus negaret ſe eſſe cenſuarium, vel tenere in cenſum ab eo cujus nomine fit pignoratio, quia non eſt ſuperſedendum in hoc actu in quo à principio jus metimur ab aſſertione actoris, ſub periculo damnorum & impenſarum in fine litis per not. ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 116. Facta etiam hujuſmodi pignoratione æquè locus erit proviſioni & recuperationi pignorum abſolutè, reo negante domum eſſe cenſualem actoris, vel conſignato cenſu unius anni, ſicut in caſu impedimenti fructuum pendentium de quo ſuprà §. 74. *gloſſ.* 1. *num.* 148. Si enim tunc res prehenſa & fructus impediti relaxantur, in quibus dominus habet dominium directum, & poſſeſſionem & hypothecam in reſiduo jure cenſuarii, *ut ſuprà* §. 59. *num.* 4. *&* §. *ſeq. gloſſ.* 2.

14. Quanto magis mobilia in quibus dominus nullum dominium, nullam poſſeſſionem habet, nullam hypothecam, niſi nudum pignus prætorium facta pignoratione, quæ non eſt tantæ virtutis & efficaciæ nec intenſivè, nec extenſivè, quanta eſt prehenſio vel impedimentum rei ipſius cenſuariæ, vel fructuum in ea pendentium vel extantium, qui etiam ante impedimentum hypothecati ſunt pro omnibus reliquis cenſus, non certorum tantùm annorum. *l. in prædiis. ff. in quibus cau. pig. vel hypoth. tac. cont.* & ſatis dictum eſt in *d.* §. 74. *gloſſ.* 11

15. Cæterum quamvis invecta & illata in domum conductam ipſo facto hypothecata ſint locatori pro mercede, vel penſione *l.* 2. *l. eo jure. ff. in quibus cauſ. pign. tac. cont. l. certi juris. C. de locat.* Tamen invecta & illata in domum cenſualem (niſi ſi fortè eſſent incorporata domui & facerent ejus partem) ſive dominus cenſualis ſciat, ſive non (circumſcripta alia conventionali & expreſſa obligatione) non ſunt ei hypothecata pro ſolutione vel reliquis cenſus, quia nullo jure cavetur: ſed tantùm pignoratione facta, bona pignorata ſunt prætorium pignus & prætoria hypotheca tenetur. Quemadmodum & quæcumque pignora judicis authoritate ritè procedentis capta, ut in *l. non eſt mirum. ff. de pignora. actio.* & plenè dixi *infra titul.* 15. Ecce plura paucis hac reſolutione perſtrinxi, ut haberem finem hujus §. *& titul.*

16. Ex prædictis habes quod licet dominus cenſualis ſit in quaſi poſſeſſione prehendendi vel impediendi rem cenſualem vel ejus fructus ex defectu ſolutionis cenſus, ſecundum conſuetudinem loci: tamen non eſt in quaſi poſſeſſione pignorandi mobilia in domo cenſuali exiſtentia ex eodem defectu cenſus, quemadmodum creditor cui debetur certa ſumma, vel reditus perpetui ſuper certo fundo, etiam licet aliàs ſit in quaſi poſſeſſione reditus percipiendi ſuper illo fundo, tamen non eſt in quaſi poſſeſſione in vim publici inſtrumenti vel alterius privilegii judicis authoritate exequendi debitorem, & pignorandi fundum vel bona debitoris in eo exiſtentia: quia non eſt in poteſtate nec in commercio, nec in jure cujuſque quod publicè per magiſtratum publica poteſtate & juriſdictione fieri debet: & eſſet talis poſſeſſio abuſiva & rejicienda, ut pleniùs tangitur in rubr. ſequent.

## LXXXVII.

De toutes rentes foncieres non rachetables venduës à autres, ou delaiſſées par le rachapt depuis le premier bail, ſont deuës ventes, eu égard au prix de la vente ou rachapt d'icelle rente, tout ainſi que ſi l'heritage ou partie d'iceluy eſtoit vendu.

# TITRE III.

## *Quels biens ſont meubles & quels immeubles.*

## LXXXVIII.

En la Prevoſté & Vicomté de Paris y a deux ſortes & eſpeces de biens ſeulement, c'eſt à ſçavoir *meubles & immeubles.*

## LXXXIX.

Cedules & *obligations* faites pour ſomme de deniers, marchandiſes ou autres choſes mobiliaires, ſont cenſées & reputées meubles.

## XC.

Uſtanſilles d'hoſtel qui ſe peuvent tranſporter ſans fraction & deterioration, ſont auſſi reputez meubles: mais s'ils tiennent à cloud, ou ſont ſcellez en plaſtre, & ſont mis

Digitized by Google

pour perpetuelle demeure, & ne peuvent eſtre tranſportez ſans fraction & deterioration, ſont cenſez & reputez immeubles : comme un moulin à vent & à eauë, preſſoir edifié en une maiſon, ſont reputez immeubles, quand ne peuvent eſtre oſtez ſans dépecer ou deſaſſembler, autrement ſont reputez meubles.

## XCI.

POiſſon eſtant en eſtang ou en foſſe, eſt reputé immeuble : mais quand il eſt en boutique ou reſervoirs, eſt reputé meuble.

## XCII.

BOis *coupé*, bled, foin, ou grain ſoyé ou fauché, ſuppoſé qu'il ſoit encores ſur le champ, & non tranſporté, eſt reputé meuble : mais quand il eſt ſur le pied & pendant par racine, eſt reputé immeuble.

## XCIII.

SOmme *de deniers* donnée par pere, mere, ayeul ou ayeule, ou autres aſcendans, à leurs enfans en contemplation de mariage, pour eſtre employée en achapt d'heritages, encores qu'elle n'ait eſté employée, eſt reputee immeuble, à cauſe de la deſtination.

## EPITOME §. CIV.

*1. Iſte §. prorſus impertinens ad hunc titulum.*

*2. Ad colorandum duos §§. immediatè ſequentes, qui nuper meritò eraſi ſunt.*

*3. Verus ſenſus hujus §. nec hic refert, an reditus habeant ſpecialem hypothecam vel non : Niſi quoad alia ſingularia ſpecialis hypothecæ.*

*4. Vnus conjugum poteſt debita ſua mobiliaria luere de communi, ſed non hos reditus. 6.*

*5. Sufficit reditum perpetuo durare poſſe, ut cenſeatur inter immobilia.*

*7. Major mos conſuetudinum, reditus vulgatos deputat mobilibus.*

*8. Sed fundiarii etiam redimibiles immobilibus aſcribuntur.*

*9. Declaratio conſuetudinis Trecenſis. 12.*

*10. Duo genera redituum pecunia conſtitutorum.*

*11. Recta interpretatio jurium. 13.*

*14. Reditus redimibilis cenſetur mobilis in materia fraudis.*

*15. Appellatio & multiplex diviſio reditus. 16.*

*17. Antichreſis præciſa:* Rentes en aſſiette.

*18. Reditus & nomina non ſunt mobilia nec tertia ex his ſpecies.*

*19. Sed inſpecto eo ad quod competunt, mobilibus vel immobilibus quando res exigit æquiparantur.*

*20. Reditus annui perpetui de jure pro mobilibus habentur.*

*21. Etiam ſi ſint redimibiles ad tempus vel perpetuo.*

*22. Reditus temporales ſi ad modicum tempus, mobili, ſi ad longum tempus, immobili comparantur.*

*23. Reditus non dicitur, licet diſtributa ſit ſolutio ſummæ in plures quàm decem annos.*

*24. Vt reditus temporalis immobili comparetur, non ſufficit quod ſit decennalis vel ultra, ſed debet eſſe ad vitam vel tricennarius.*

*25. An relevent à ſatis dando?*

*26. Quamvis reditus veniant appellatione immobilium in diſpoſitione conſuetudinis : non tamen in diſpoſitione hominis, quæ non tam de facili extenditur. 27.*

*28. Etiam in eodem actu diſcernenda diſpoſitio legis à diſpoſitione hominis.*

*29. Retractus proximitatis non habet locum in conſtitutione horum redituum, ſed bene in reditibus primi generis.*

* Hic articulus olim fuit 57. & anno 1557. Maii 10. Arreſto Curiæ ita mutatus. *Pour rentes conſtituées à prix d'argent ſur maiſons ou autres heritages aſſis és Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, ne ſont deus aucuns droits de lots & ventes, ni autres profits ſeigneuriaux ſoit pour la conſtitution ou rachapts deſdites rentes.*

* Hic articulus in nova conſuetudine ita reformatus eſt.

* Et ideo in nova conſuetudine hic articulus in hunc locũ rectius eſt mutatus ac rejectus.

## §. * XCIV.

ITem toutes *rentes* nommément conſtituées ſur heritages, ſoient racheptables, ou non, juſques à ce qu'elles ſoient racheptées, ſont reputées immeubles & heritages.

REntes conſtituées à prix d'argent, ſont reputées immeubles, juſques à ce qu'elles ſoient rachetées : toutesfois au cas que celles qui appartiennent à mineurs, ſoient rachetées pendant leur minorité, les deniers du rachat ou le remploy d'iceux en autres rentes ou heritages, ſont cenſez de meſme nature, & qualité d'immeubles, qu'eſtoient les rentes ainſi rachetées pour retourner aux parens du coſté & ligne dont leſdites rentes eſtoient procedées,

HIc ſeſe offerebat famigerata illa uſque ad nos inter Theologos & juriſperitos & Philoſophos controverſiſſima quæſtio, ut etiam patet apud Dom. And. Tiraq., *tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloſſ.* 1. *num.* 15. ubi *num.* 16. dubitavit, An reditus pecunia conſtituti ſint liciti jure divino, naturali vel humano, quod tam exactè diſcuſſi, ut propter ſui molem, ex hoc & hujus § commentario detraxerim, & ad proprium ſyntagma cum materia monetarum & aliis annexis redegerim : quod ante tredecim annos Deo duce edidi, ſummis & doctis pluribuſque viris valdè approbatum, quò remitto, neceſſaria tantum ad hunc §. attingendo.

2. In quo dico * primò hunc §. eſſe prorſus impertinentem ad hunc tit. in recto ſuo & plano ſenſu, & locari debuiſſe ſub tit. 7. *poſt* § 95. vel ſub tit. 10. *poſt* §. 109. vel *poſt.* § 116. vel in fin. *d. tit.* 10. vel tit. 11. *poſt.* §. 128. vel in fin. *tit.* 13. Verum eſt quòd in obliquo quondam ſenſu erat pertinens ad quadamtenus colorandum ineptos quoſdam & iniquos articulos, videlicet 58. & 59. qui immediatè ſequebantur, & qui juſtiſſimè & æquiſſimè ampliſſimi ordinis ſolemni Senatuſconſulto ex albo deleti ſunt, quod ego ſtatim pro virili diligenter exequi cœpi revocatis chartis quæ jam erant in manus typographi, & ut ſequitur brevius & ſolidiùs recudi, quæ ante ſexdecim annos in eumdem hujus emendationis ſenſum magno laborioſæ argumentationis molimine ſcripſeram nec dum edideram.

3. Color autem qui quærebatur, erat, ut poſtquam ſancitum eſſet reditum ſuper certo prædio nominatim conſtitutum reputari partem fundi, vel eodem immobilium jure cenſeri, ſive redimibilis eſſet ſive non, uſque poſt redemptionem conſummatam : tum facilius admitterentur & juſtificarentur articuli illi, tunc immediatè ſequentes, de laudimiis ſolvendis domino cenſuali fundi nominatim ſuppoſiti, de venditione reditus tanquam de venditione partis fundi, & rurſus de redemptione, tanquam de redemptione partis ejuſdem fundi, eo quod non recidit in mobile vel pecuniam, niſi poſt redemptionem conſummatam. Dum ergo redimitur adhuc eſt pars ejuſdem fundi & ſic locus laudimiis. Quæ ratio non concludebat, nec color ille iniquitates & abſurditates plurimas inde reſultantes tegebat, quas prolixè & laborioſè retexui in aliis commentariis meis ſuper iſto & dictis articulis, quorum in *tract. commerc. & uſur. quæſt.* 6. *num.* 129. mentionem feci, quæ pro majori parte reſecavi, utpote poſt juſtam tam ſancti Senatuſconſulti cenſuram, operoſa magis & ſupervacua quàm utilia. Rejecto ergo obliquo illo ſenſu & ejus laborioſa mea correctione jam ſupervacua,

4. Aſſumo directum & plenum ſenſum ( etiamſi fortè præter compilatorum intentionem fuerit ) qui eſt & unicus eſſe & ſtare debet, videlicet quòd reditus etiam pecunia conſtituti ſuper prædiis, etiamſi ſint redimibiles, immobilium jure cenſentur & regulantur. Amplio primo etiam ſi nulla prædia ſint nominata, quia adverbium text. *nommément*, id eſt ſuper certo in dividuo fundo, non erat appoſitum ad imprimendam qualitatem vel ſimilitudinem immobilium, ut ſtatim ( etiam per eamdem conſuetudinem ) probabo, ſed ad præparandum viam & colorem ad articulos qui immediatè ſequebantur de laudimiis ſolvendis cenſualibus dominis prædiorum nominatim hypothecandorum : quibus meritò ſublatis, potuiſſet illud adverbium text. *nommément* deleri, ſed non eſt meum nec neceſſarium, ſufficiente etiam analytica noſtra interpretatione. Probo ſecundo noſtram ampliationem, quia ſufficit reditum eſſe perpetuum, vel perpetuò durare poſſe & tuto aſſignatum, ut non mobilibus, ſed immobilibus æquari debeat, *ut infra eodem num.* 5.

4. Probo tertio per eamdem conſuetudinem infrà §. 119. ubi non diſtinguitur an reditus habeat ſpecialem vel generalem, vel nullam prædiorum hypothecam, imo nullo modo exemplificat in reditu ſuper certo proprio fundo nominatim conſtituto, ſed tam in ſimplici reditu ſine aliqua hypotheca immobilium, quàm in reditu cum generali immobilium hypotheca, & in utroque caſu vel utroque genere, & ſic indiſtinctè dicit cenſeri immobile. Patet, quia ſi computaretur inter mobilia, confunderetur ab initio in communione conjugum, in quam mobilia omnia undecumque procedentia cadunt & activè & paſſivè confunduntur : nec poſſet redemptio cenſeri communis conquæſtus, ſicut nec luitio vel ſolutio cujuſvis debiti mobiliaris ante matrimonium contracti, de cujus luitione nulla ratio habetur, etiamſi ab altero tantum conjugum & ſuper ejus prædiis fuiſſet contractum, quia ſtatim ab initio matrimonii omnia paſſiva nomina mobiliaria ſunt communia, nec poſtea quicquam reputatur, ut infrà, §. 109. & ſic neceſſe eſt conſuetudinem in dict. §. 109. *in fin.* loqui de conquæſtis immobilibus, & conſequenter reditum etiam nullam immobilium hypothecam habentem inter immobilia computari, ut ſæpè contingit dum juvenes nihil habentes, ſed reditus debentes, vel etiam divites mercatores qui tantùm mobilia habent : ſuper quibus reditus conſtituerunt, uxores ducunt.

5. Sufficit ergo reditum perpetuò durare poſſe, ut ſecundum hanc conſuetudinem jure immobilium cenſeatur. Ita etiam noviſſimè ſub hac conſuetudine & ſub pluribus aliis utimur. Stabilitas enim ſucceſſiva, ſive fructus ſucceſſivus adhærens facit immobilibus comparari. Sæpè autem contingit reditus generali tantùm hypotheca ſubnixos, firmiores & ſtabiliores eſſe quàm nominatim ſuper certo prædio vel domo, quæ igne aut chaſmate perire poteſt, aſſignatos. Amplio ſecundò, ſive ſpeciali pacto aut gratia, ſive etiam natura ſui & neceſſitate ſint redimibiles, quamvis

vis illi prædiis magis accedant quàm hi qui etiam majori ferè parte conſuetudinum pro mobilibus habentur, tamen hic & in multis aliis locis aſcribuntur immobilibus, ut reditus ad rationem duodecimæ conſtituti de quibus in §. *ſequenti*.

6. Amplio tertiò, etiam dum fit redemptio, ut probat hic textus & clariùs infrà §. 119. ſecus poſt conſummatam redemptionem, quia non ſupereſt niſi pretium quod eſt merum mobile, niſi in caſibus ubi aliter diſpoſitum apparet, ut in dict. §. 119. ſi alter conjugum debebat reditum ante matrimonium etiam pecunia conſtitutum, quem poſt nuptias redimit: ſupereſt enim media pars reditus quæ interim ſopita, ſoluto matrimonio in actum exit ad commodum alterius conjugis vel ſui hæredis, tanquam ea redemptio (quæ communis eſt) non ſit pro parte ſua luitio, ſed acquiſitio. An autem pro hac dimidia veteres hypothecæ, & alia jura, & actiones primitivi reditus remaneant, dixi in d. §. 119. quò remitto. Secus ſi ante nuptias redemiſſet de pecunia mutuata quam poſt nuptias de pecunia communi ſolvit, niſi in fraudem futuræ communionis hanc verſuram anticipaſſet.

7. Præfatam concluſionem ſuprà *num.* 3. limito in locis in quibus * conſuetudo vult eſſe mobile: major enim pars conſuetudinum hujus Regni quæ de hoc loquuntur deputant inter mobilia reditus impoſititios redimibiles, ſive ſpecialem habeant prædiorum hypothecam ſive non, ut *Aurelianenſis* §. 175. §. 262. *Trecenſis.* §. 66. *Calvimontis in Baſſigniaco.* §. 64. *Victriaca.* § 131. *Belquercenſis.* §. 31. *Altiſſiodorenſis.* §. 185. *Bleſenſis.* §. 158. *Ducatus Burgundiæ titulo des rentes.* §. 1. *Arteſienſis.* §. 94. & ſic jam numeravi novem quæ mobilibus deputant. Quinque autem ſunt quæ immobilibus, ſive habeant ſpecialem prædiorum hypothecam ſive non, *ut conſuetudo Meldenſis.* §. 66. *de Lorris. titul. de communauté.* §. 10. *Viromanduana*, §. 107. *Engoliſmenſis.* §. 55. *&* *Senonenſis nova.* §. 123. *vetus enim* §. 110. impoſititios pecunia conſtitutos mobilibus deputabat, quod certè non erat iniquum per ea quæ ſcripſi in *tract. commercio. & uſura. quæſt.* 37. *& quæſt.* 46. *numer.* 337. & majori parti conſuetudinum quæ hac de re expreſſim loquuntur conformiùs, quæ etiam non loquuntur niſi de promiſcuis iſtis vulgaribus reditibus in locum ſemiſſis vel beſſalis uſuræ ſubrogatis & natura ſui neceſſario redimibilibus.

* Reditus

8. Unde nullo modo comprehendunt reditus fundiarios, videlicet conceſſione fundi ad reditum conſtitutos, etiam ſi pacto ſint redimibiles, quos etiam conſuetudo Aurelianenſis nominatim excipit, ut remaneant inter immobilia, & quamvis reliquæ conſuetudines non excipiant, tamen idem in illis intelligendum niſi in ſola conſuetudine Bleſenſi. §. 158. ubi vult indiſtinctè omnes reditus etiam fundiarios ſi redimibiles ſint, etiam ſi ſolum uſque ad certum tempus dumtaxat redimi poſſint, quamdiu redimi poſſunt, inter mobilia cenſeri, in quo, reſpectu fundiariorum multum eſt exorbitans.

9. Ex his fluit verus intellectus, juridica & politica conciliatio duorum articulorum conſuetudinis* Trecenſis §. 66. & 67. qui repugnare videntur, quia prior ait reditus pecunia conſtitutos ſi redimibiles ſint, naturam ſortiri mobilium quamdiu facultas redimendi durat, qua lapſa naturam habere immobilium. Poſterior autem ait reditus ſive in pecunia, ſive in granis, vino aut aliis conſiſtentes quoquo pretio conſtitutos ſemper eſſe redimibiles, non obſtante quacumque etiam conventione aut renunciatione contraria. Et ſic diſpoſitio & diſtinctio §. præcedentis prorſus everti videtur. Dum ad medium Januarii anno 1557. incipiendo à nativitate, inclita metropoli Veſuntina propter luctuoſiſſimum fideliſſimæ conjugis obitum relicta, Trecas iter facien* ab inſignibus & optimis viris Dom. Joanne Pithou & Dom. Nicolao Pithou in ea præfectura celeberrimo advocato de intellectu & conciliatione dictæ conſuetudinis interrogarer, reſpondi, ut in *tract. commercio. & uſur. quæſt.* 5. nove docui, redituum pecunia conſtitutorum * duo eſſe genera latè diſcrepantia.

* Conſuet. Trecenſis.

* Duo genera redituum.

10. Primum eorum qui natura ſua non ſunt redimibiles, ut ad rationem trientariæ uſuræ emptorum, de quibus in *l.* 3. §. *Item ſi reipub. ad legat. Falci.* quam explicavi *in tract. uſura. num.* 112. videlicet quando non ſunt empti minore pretio fundorum ſimilem reditum adferentium. Et iſti non ſunt redimibiles niſi ex pacto vel privilegio, puta dominis inclitiſſimæ hujus urbis Pariſienſis conceſſo. & meritò immobilibus æquiparantur. Secundum verò genus eſt eorum qui pro ſui juſtitia & validitate initium habent, non ſolum naturam, ſed etiam neceſſitatem perpetuam & impræſcriptibilem redimibilitatis, ut docui in utroque tractatu redituum & uſurarum Latino & Gallico, & per areſta ſupremi hujus Senatus, viſis libris meis, veteri errore abolito obtinui. Hæc autem duo genera quantum diſſideant, nulli hodie non liquet, viſis his quæ ſcripſi in *tract. uſur. quæſt.* 5. 17. 35. *&* 56.

11. Ut autem de primo genere neceſſario debet intelligi d. §. 66. cum alioquin nequiret eſſe irredimibilis, ideo regulariter ubique & in toto regno immobili comparatur, niſi ubi conſuetudo deputat inter mobilia, quando & quamdiu redimibilis eſt, *ut Trecenſis d.* §. 66. *&* *Bleſenſis.* §. 158. *tum d.* §. 66. neceſſariò præſupponit reditum poſſe eſſe non redimibilem: nec eſſe redimibilem niſi ex pacto temporali, vel præſcriptibili. Et ſic per locum à fortiori reditus neceſſariò & ſemper redimibiles ſunt ſemper inter mobilia, *ita dict.* §. 67. immediatè ſequens neceſſariò debet intelligi de ſecundo genere, videlicet de promiſcuis & vulgaribus reditibus qui tamen ſolent variis pretiis fieri intra metas ſortium talium vulgarium & conſuetorum redituum qui includuntur ſub uno genere, *De rentes volantes.* Et hoc probatur primò, quia conſuetudo ſecundum hunc ſenſum commodiſſimè & æquiſſimè ſine ulla captione interpretatur, & ſecundum crebriùs & ut plurimum accidentia, prout de jure debet interpretari. *l. nam ad ea. l. in ambiguis. l. benignius de legib.* Secundò, ſecundum hunc ſenſum habet æquitatem & nullam abſurditatem verba patiuntur: quia ſub illo genere variæ ſunt ſortes, varia pretia, puta unius in 10. 11. 12. 13. 14. 15. *vel* 16. Feudum movens à Rege Trecis ſitum permutatum cum hujuſmodi reditu. Reſpondi. Si reditus debeatur. Trecis vel in ſimili conſuetudine, debentur jura ut ex venditione. Quod ſi dubites Pariſiis in dubio contra fiſcum. *l. non puto. de jure fiſci.*

12. Non autem poteſt nec debet intelligi etiam de reditibus non vulgaribus, ſed raris, quorum ſors ſufficit ad perpetuæ proprietatis emptionem. Tum quia eſſet conſuetudinem extendere de uno promiſcue genere redituum communium ad aliud & ſuperius genus redituum proprietatem reſpicientium, & quorum ſors & indicatura, æſtimationi proprietatis fundi accedit. Sed non debet fieri extenſio de uno genere ad aliud, & maximè quando conſtat diverſam eſſe rationem, ut hic. Secundo, quia eſſet conſuetudinem loquentem de promiſcuis & communiter accidentibus (prout intelligitur & debet intelligi & adaptari *d. l. nam ad ea.*) extendere contra regulas juris de interpretatione legū, ad ea quæ raro, & non ut plurimum accedunt. Tertio, eſſet trahere conſuetudinem de ſenſu æquo, in quo habet æqualitatem & judicium ad alium caſum & ſenſum iniquum contra. *l. Salvius Ariſto. de leg. paſtan.* & contra definitionem juris quæ eſt ars boni & æqui, *l.* 1

Digitized by Google

*de juſtit. & jure.* Quartò hunc ſenſum verba patiuntur, quia ibi, *A quelque prix & ſomme que ce ſoit*, intelligitur de illo conſuetudo & uſitato genere redituum promiſcuo, tum de quibus loquitur. Sed in priori genere etiam in minori gradu reditus ad rationem quincuncis, cùm poſſit eſſe perpetuus, ut quævis proprietas fundi tanti emi, ſi nihil dictum eſt de redemptione, ſaltem poſt triginta annos non poteſt redimi, ut dixi in *tract. commerc io. & uſur. Latino. quæſt.* 2. *& Gallico quæſt.* 3. & conſequenter ſaltem poſt triginta annos non deputatur mobilibus. Præterea præfata ſorte proprietatem æquante vel circa, poteſt emi jus cenſus dominicalis ſuper alaudio, ergo multò fortiùs ſimplex reditus perpetuus non dominicalis.

13. Quòd autem diximus *ſuprà eodem num.* 3. *&* 4. conſuetudinem noſtram & alias conſuetudines non facere differentiam an reditus ſpecialem habeant ſeu generalem prædiorum hypothecam vel non: verum eſt quantum ad hoc an debeant inter mobilia vel immobilia cenſeri, & quantum ad omnes effectus ſucceſſionum, diviſionum, legatorum, ſeu ultimarum voluntarum, & alios dependentes à differentia vel qualitate rei mobilis vel immobilis: ſecus quantum ad ſingularia quædam ſpecialis hypothecæ tam de jure, ut in *l.* 2. *C. de pignor.* quàm de conſuetudine, ut infrà §. 70. ubi ſpecialis hypotheca prædii nominatim hypothecati operatur, ut quivis etiam extraneus poſſeſſor etiam ignorans perſonaliter quamdiu particulam unam poſſidet, pro tempore quo poſſidet, ad omnia reliqua obligetur, & etiam reditus ſpecialiter aſſignatus, magis eſt pars fundi quàm reditus generalem habens hypothecam.

14. Regulam hujus §. de reditu redimibili inter prædia computando limitatam *ſuprà eodem num.* 7. iterum limito in materia fraudis vel ſimulationis de contractu venditionis ad contractum permutationis: quia ſi debitor permutet fundum cum hujuſmodi reditu quem debet eidem creditori, non dicitur permutatus, ſed venditus pro pretio quo reditus ille erat redimibilis, qui cenſetur redemptus & fundus datus loco ſortis & reliquorum & ſic venditus, & conſequenter habetur pro mobili, idque reſpectu omnium habentium intereſſe, ſive ſint domini directi feudales, ut dixi ſuprà §. 20. *gloſſ.* 5. *quæſt.* 10. 33. *quæſt.* 19. *num.* 77. *&* 78. ſive cenſuales, ut dixi ſuprà §. 78. ſive conſanguinei jus retractus habentes, ut dixi infrà §. 174. Quòd ſi permutetur cum reditu debito per tertium, vel ſi debitor ipſe det fundum tertio ad onus hujuſmodi reditus, dicam in §. *ſeq.*

15. Nunc expoſitis his quæ ſunt neceſſaria ad hunc textum vero ſenſui & æquitati reſtitutum, non erit ſupervacuum colligere quæ ex veteri meo commentatio utilia ſunt reliquis omiſſis, ſic autem incipiebam: Vox Gallica *rentes*, qua conſuetudo utitur, non tam latè patet quàm vox reditus, qua vertendo uſus ſum, appellatio enim reditus generaliſſima eſt pro omni fructu vel proventu rerum quæ in bonis ſeu in patrimonio ſunt, quo modo *ſuprà eodem in rub. num.* 25. diximus accipi vectigal in generaliſſima ſignificatione. Sic deplorat Ovid. *in lib.* 2. *de Ponto.* At reditus jam quiſque ſuos amat, & ſibi quid ſit Utile, ſollicitis ſupputat articulis. Tamen quandoque contractiùs & propriùs accipitur pro quacumque certa annua præſtatione, prout cenſum tertio modo accipi diximus *ſuprà eodem in rub. num.* 18. Et hoc modo in varias & propè infinitas ſpecies dividitur & ſubdividitur, nedum levi aut indifferenti qualitate aut homogenea quantitate, ſed etiam ratione & proprio, ſeu peculari proprietate ſuæ cujuſque naturæ differentes, quales ſunt diviſiones quæ ſequuntur cæteris omiſſis.

16. Et primò, penes originem, quidam ſunt reditus fundiarii, ut retenti in conceſſione vel datione fundi, de quibus *ſuprà eodem in rub. hujus tit. num.* 19. *&* §. 73. *gloſſ.* 5. quidam impoſititii & hi ſubdividuntur, primo penes originem, quia quidam pecunia conſtituti, de quibus in §. *ſeq.* & hi ſubdividuntur penes proportionem & pretium in conſtitutis ad rationem uuius pro ſexdecim vel infrà, ut in §. *ſeq. & latius in tract. uſura.* quidam verò ſine pecunia, ſed vel donatione, legato, tranſactione, aut permutationis vel diviſionis immobilium ſuppletione, aut alia quavis compenſatione aut commutatione: ſecundò ſubdividuntur penes qualitatem hypothecæ: quidam enim ſunt conſtituti & aſſignati ſpecialiter & nominatim ſuper certis prædiis: quidam generaliter ſuper omnibus bonis debitoris de quibus dicemus infrà, 70. & tactum eſt *ſuprà eodem num.* 13. Tertiò ſubdividuntur penes limitationem vel extenſionem, quia quidam reditus limitati ſunt ad certum fundum, ut quando debetur pars fructuum talis fundi, vel penſio ſuper dictis fructibus tantùm, ita quòd debitor non tenetur aliunde ſupplere, ſicut nec decimam: quidam verò etſi ſpecialem prædiorum habeant hypothecam: tamen non ſunt limitati ad fructum aut vires ſpecialis hypothecæ, ſed aliunde ſuppleri debent.

17. Quartò ſubdividuntur penes modum poſſidendi & exigendi, quia quandoque (quod in hoc præſidatu & locis vicinis rariſſimum eſt) creditor per manus ſuas poſſidet & fruitur certis fundis ad valorem annuum reditus aſſignatis & traditis creditori. Iſta eſt antichreſis præciſa & perpetua, hoc eſt quæ non poteſt revocari à debitore niſi redimendo reditum, Gallicè vocamus *rentes en aſſiette*, cujus etiam ſors non debet eſſe minor ratione quindecimæ, ut clarè probavi in *tract. commercio. & uſura. quæſt.* 35. *num.* 269. hic enim creditor non ſolùm eſt quaſi poſſeſſor reditus incorporalis: ſed verus & naturalis poſſeſſor fundi, & eſt quaſi dominus & longè plus quàm ſimplex uſufructuarius, ut dicam in §. *ſeq.* alii verò per manus debitoris percipiuntur, & creditor ſolùm quaſi poſſidet jus incorporale reditus: de quo dicam tit. ſequenti. Quinto principaliter dividuntur penes durationem, quia quidam temporales, ut dixi in *tract. redit. & uſura. Latino, quæſt.* 3. *& Gallico.* quidam perpetui, & horum quidam redimibiles, quidam non redimibiles: & redimibilium, alii redimibiles ex cauſa vel qualitate rei ſuppoſitæ, idque vel ex privilegio rei, vel ex conſtitutionibus, vel ex conſuetudine: alii redimibiles ex inſita & neceſſaria natura: alii redimibiles contingenter, puta ex pacto, vel ex legato, idque vel à principio conſtitutionis vel ex poſt facto, quid autem veniat in reditu, an pecunia an frumentum, vinum, oleum aut alia quantitas rerum aut ſpecierum fungibilium, non refert.

18. Nunc circumſcripta conſuetudine videndum in terminis juris communis an reditus veniat appellatione mobilium vel immobilium? Et clarum eſt propriè loquando & ſecundum veram rerum ſubſtantiam quod hujuſmodi reditus non ſunt res mobiles nec immobiles: & loquor de jure ipſo reditus, non de re quæ venit in reditum. Quod autem poſt Speculat. *in tit. de fruct. & intereſſe.* §. 1. *num.* 6. *verſicul. ſecundò quæritur*, omnes communiter tam legiſtæ in *l. à divo Pio.* §. *in venditione. de re judicata.* & ubique, quàm canoniſtæ in *cap. nulli. de reb. eccleſiæ non alienan.* & ubique per manus tradunt hæc jura & nomina facere tertiam ſpeciem, latè cumulat Dom. Andr. Tiraq. *in tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloſſ.* 6. *num.* 3. *& latius gloſſ.* 7. *num.* 9. *& in fin. quæſt.* 5. *num.* 11. non malè dicunt inſpecto effectu, ſed minùs propriè loquuntur, Nos jureconſultum ſequemur, qui in *l.* 1. §. *quædam præterea. de rer. diviſio.* diſertè facit diviſionem rerum tanquam generis generaliſſimi in duo genera ſubalterna, ſive in duo membra principalia: alterum rerum corporalium, alterum incorporalium, & utrumque per diverſas ſpecies ſubdividit ſeu exemplificat. Summa autem diviſio primi membri ſive rerum corporalium quæ in noſtro

Digitized by Google

ſtro patrimonio eſſe poſſunt, eſt quòd quædam ſunt mobiles, quædam ſoli ſive immobiles, ut in *l. quam Tuberonis. §. in peculio. de pecul.* Clarum eſt autem quòd jura & nomina in neutram dictarum ſpecierum cadunt, ut etiam tradit Bald. in *cap. 1. §. ſciendum. de feud. cognit. in cap. 1. in fin. princ. de pace tenenda. in uſibus feud.* Alex. *conſil. 52. num. 3. lib. 1.* non autem propriè loquendo dicendum quòd faciant tertiam ſpeciem vel tertium genus, ſed quòd prorſus non ſunt de illo genere rerum corporalium, & conſequenter nec de diviſione aut ſpeciebus illius generis: à quo enim removetur genus & quælibet ejus ſpecies, *l. ſi cauſa cognita.* & ibi gloſſ. & Doctores, *C. de tranſact. lib. 1. ſi cert. pet.* Bald. in *cap. 1. §. novi verò per quos fiat inveſtit. in uſibus feud.* Unde ineptè formatur quæſtio per Alciat. in *leg. moventium de verborum ſignificat.* An nomina ſint immobilia vel non? Quia qualitas mobilis vel immobilis non competit niſi rebus corporalibus quæ circumſcribi poſſunt.

19. Benè verum eſt quod jura incorporalia aliàs mobilibus magis quàm immobilibus adaptantur & conveniunt. Unde quamvis propriè per ſe & vi ipſa non veniunt appellatione mobilium vel immobilium, nec regulariter etiam latè ſumptis vocabulis ſubintelligantur, ſive mobilium aut immobilium ſeparatim ſive ſimul & conjunctim mentio fiat, *d. l. quàm Tuberonis. §. in peculio. de pecul.* not. per omnes Doctores in *l. ſi conſtante. §. ult. ſolut. matr.* Tamen quoties neceſſitas, mens vel æquitas, aut alia juſta interpretatio exigit, ut etiam de nominibus & bonis incorporalibus actum cenſeatur, tunc judicantur mobilia vel immobilia inſpecto eo ad quod competunt & prout alterutris magis æquiparantur, ut poſt Dyn. in *l. poteſt de auctor. tut.* tenent omnes Doctores ubique, & pleniùs *dixi infrà* §. 145. nomina autem quæ unicam tantùm habent exactionem, facilè inſpecto eo ad quod competunt, dijudicantur.

20. Reditus autem annui licet ad certam quantitatem mobilem & fungibilem competant, tamen quia in prima aut altera exactione non conſumuntur, ſed reſtant, & ſucceſſionem quandam, ut fructus renaſcentes habent, non dijudicantur à re quæ ſolvitur, ſed à duratione & continuatione: quæ ſi ſit perpetua, proculdubio rebus immobilibus annumerantur. Text. in *l. ult. §. ſancimus. C. de jure dot. in Novell. de non alienan. aut permutan. conſtit. 7. §. vult autem.* & in *Clemen. exivi. §. cumque anni. de verb. ſignificat. Faciunt l. jubemus. in princ. C. de ſacroſanct. Eccleſ. l. hac edictali. §. his illud.* & ibi Cynus, Joan. Fab. Bald. Angel, *C. de ſecundis nup. cap. de controverſ. inter Epiſc. & vaſſallum. juncto. cap. unico in fin. de feud. cognit.* & ibi Bald. Cardin. Alex. & alii. in *uſibus feud.*

21. Et intellige etiamſi aliàs reditus poſt certum tempus vel quandocumque redimibilis ſit: quia ſufficit vi ipſa & habitu perpetuum eſſe, licet habeat incertum reſolutionis ſtatum: nihilominus enim perpetuum dicitur. *Argum. l. ſufficit* & ibi Jaſon. de *condictio. indeb. l. juriſperitos in princ. de excuſat. tuto. cap. ſi gratioſè. cap. fin.* & ibi gloſſ. in *ver. per tuas. de reſcript. in 6.* Andr. Tiraq. latè in *tract. de retract. proximita. §. 1. gloſſ. 14. nu. 120. & in tract. de retract. conventio. §. 1. nu. 39.* Hinc decidit Bartol. *in l. de pupillo. §. ſi quis ipſi Prætori. col. 2.* & ibi Jaſo. *col. 5. de oper. novi nunciat.* quòd poteſtas vel officialis poſitus ad benè placitum regis intelligitur perpetuus. Alex. in *l. principalibus in fin.* & ibi Jaſo. in *l. Stichum aut Pamphilum §. ſtipulatio. col. 2. de verb. oblig.*

*De Reditibus temporalibus.

22. Si verò annui reditus non ſint perpetui ſed * temporales: tunc crebrior eſt Doctorum ſententia quod aut ſunt ad modicum tempus & mobili æquiparantur: aut verò ad longum tempus, quod eſt decem annorum vel ultra, & tunc habentur pro immobili: ita decidit Federi. de Senis. *conſil. 11. conſil. 82.* Bald. in *l. hac edictali. §. his illud. C. de execut. rei judic. l. unica. in fin. C. uti poſſid. in cap. cum M. Ferrarienſis, col. 3. de conſtitut. cap. querelam. ſuper gloſſ. ult. de electio. l. Fredericus. in fin. princip. de pace tenenda & ejus violat.* Angel. Alexand. in *l. ſi conſtante. §. ult. ſol. matrimo.* Cardin. Florentin. in *cle. exivi. §. cumque anni. de verbor. ſignific.* Ludovic. Roman. *conſil. 302. in fin.* Geminia. Philipp. Francus, *cap. fin. de rebus eccleſ. non alienan. lib. 6.* Geminia. *conſil. 40. col. 1.* Maria. Soci. in *tract. oblationum lib. 8. quæſt. 6. col. 2.* Matth. de Afflict. *in tract. de jure protomiſeos. col. 11.* Guilielmus Bened. in *rep. cap.* Raynutius. in *verb. cætera bona. nu. 8.* Alciatus in *l. moventium. de verbor. ſignificat.* Chaſſaneus in *conſuetud. Burgund. tit. des rentes. §. 1. col. 1.* Andr. Tiraquell. *tract. de retract. proximit. §. 1. gloſſ. 6. num. 6. cum ſequent. & tetigi in tractat. commercio. & uſura. num. 173.*

23. Sed adverte quòd iſta diſtinctio, ut in hac materia modicum tempus ſit infrà decem annos, longum verò decem annorum vel ultrà: quam primum in hanc materiam diſputando invexit Federic. de Senis & multis locis firmavit Bart. & omnes communiter legiſtæ & canoniſtæ ſequuntur, & Do. Andr. Tiraq. de *retract. proximitat. §. 1. gloſſ. 6. num. 9.* non procedit in ſecundo membro. Illud palam eſt ſecundum omnes, quòd non dicitur reditus, ſed debitum momentaneum & mobili comparandum, ſi tantùm ſolutio in plures etiam decem vel ulteriores annos diſtributa eſt, ſive in contractibus, ſive in ultimis voluntatibus. Si enim creditores debitori aliàs ſolum verſuro juxta *l. ult. C. de ceſſion. bonor.* conceſſerunt, ut debita ſua per particulares ſummas uſque ad decem annos diſtributas ſolvere poſſit, ridiculum eſſet illa nomina quæ quamdiu erant idonea omnino mobilibus æquiparabantur, repente ob miſeriam debitoris & poſtquam facta ſunt minus idonea inter bona immobilia cenſeri. Pariter ſi quis legaverit Titio dena uſque ad decem annos, non videtur in dubio legaſſe reditum annuum temporalem, ſed centum in decem annos favore hæredis diſtributa, ad hæredem legatarii poſt obitum teſtatoris ſtatim morientis tranſmiſſibilia, *l. ſi cum præfinitione. l. Firmio. §. ult. quando dies legati cedit.* prout in dubio præſumitur, niſi de alia cauſa, puta alimentorum vel ſtudiorum appareat, ut decidunt Dynus, Alber. & Bart. in *d. l. ſi cum præfinitione. quando dies legat. cedit.* Philip. Deci. *l. cum tempus, in princ. de regul. juris.*

24. Sed ſi legavit reditum annuum qui non cedit nec tranſmiſſibilis ſit niſi ſingulo quoque anno *l. cum in annos. quando dies lega. cedit*, dico non ſufficere de jure quod annis decem durabilis ſit, ut prædiis vel immobilibus comparetur, hoc enim nullo juris exemplo probatur: ſed debet durabilis eſſe ad vitam vel uſque ad triginta annos, ut ſic reditus ſint perpetui aut ſaltem quaſi perpetui, prout actiones perſonales hac ratione perpetuæ dicuntur: *inſtit. de perpetuis & temporal. actio. in princ.* & hoc habito reſpectu ad principium: quia ſi de reditus antiqui liberatione fortè poſt tempus legata non reſtant niſi quinque aut pauciores anni, nihilominus illud reſiduum qualitatem antiquam retinet regulariter, videlicet quantum ad ſucceſſiones hærediorum vel immobilium, & quantum ad legata redituum: & generaliter niſi in caſibus ubi ratio materiæ ſubjectæ aliud ſuadebit, puta ſi agatur de ſolemnitate requiſita in alienationibus immobilium, non enim puto quòd in hoc modico reſiduo locum habeat, quia edictum dictæ ſolemnitatis loquens in prædiis & verè immobilibus, non debet extendi ad ea quæ ſunt fictè immobilia, niſi eadem æquitas & periculum damni & præjudicii ſubſint quæ hic deficiunt: ratio enim medium eſt extenſionis, ut dixi ſuprà §. 35. *num. 4.*

25. Et pariter ſi agatur de relevando à ſatiſdatione prætextu poſſeſſionis immobilium non relevabitur



Digitized by Google

creditor reditus paucorum annorum reſtantium, etiamſi aliàs eſſet ſpecialiter ſuper immobilibus aſſignatus: nunquam enim facienda eſt extenſio niſi eadem ratione & æquitate comitibus, ut tradit Bald. in *l. ſi filius tuus. C. ad Macedo. de quo text. in l. quia actionum. de præſcript. verb.* & dixi ſuprà §. 35. *num.* 4. Secus ſi eſſet perpetuus vel tanto tempore duraturus, ut cauſæ cujus ergo ſatiſdatio exigitur, ſatisfaceret: quod enim tradunt Alber. Bart. Bald. Alex. Jaſo. & omnes in *l. ſciendum. qui ſatiſd. cogan.* non relevari ab onere ſatiſdandi eum cui debentur annui & perpetui reditus, niſi ſpecialiter ſuper certis bonis immobilibus in illa provincia ſitis aſſignati ſint, procedit in dubio quando neſcitur an reditus ſint tuti: ſecus ſi conſtet tutiſſimè eſſe conſtitutos, ut illi qui ſuper fiſco principis vel ſuper hac ampliſſima urbe Pariſienſi civibus quibuſdam conſtituti ſunt, vel ſuper locuplete & frugi patrefamilias. Et iſta omnia intelliguntur quando quæritur de ipſo jure reditus vel de penſionibus futuris: penſiones verò præteritæ ſemper jure mobilium cenſentur, tanquam proprietas ſeparata, ſeu fructus ſeparati à ſolo, per not. ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 3. Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 1. *gloſſ.* 6. *num.* 10.

* De effectu hujus articuli.

26. Ulteriùs quæro in genere, quis ſit* effectus hujus §. Reſpondeo primò quantum ad ſucceſſiones hærediorum, quia ſi reditus hujuſmodi etiam ad rationem duodecimæ conſtitutus etiam carens ſpeciali vel omni hypotheca prædiorum, obvenerit alicui jure ſucceſſionis, cenſetur hæredium à latere ejuſdem ſucceſſionis obventum: primùm quoad effectum, de quo infrà §. 128. 129. & 147. & ſimilem, quia qua ratione recipit qualitatem rei immobilis, eadem recipit conditiones in immobilibus ſui tamen generis, ſcilicet in corporalibus accedentes. Secundò, ut ſuperſtes conjugum capiens mobilia, infrà §. 116. 131. non poſſit capere hujuſmodi reditum, etiam ad rationem duodecimæ, etiam ſine ulla prædiorum hypotheca conſtitutum, quia non cenſetur inter mobilia nec de jure communi nec de hac conſuetudine, nec eos ſolvet, quia non ſunt debita mobiliaria, ſed tantùm ſolvet reliqua tempore obitus defuncti debita. Sic acceptans cuſtodiam nobilem, infrà §. 99. non tenetur hujuſmodi reditus redimere, nec ab eis liberos exonerare, ſed tantùm à reliquis præteritis & ſui temporis. Sic infrà §. 195. ſi in bonis debitoris ſit unus modicus hujuſmodi reditus, non dicuntur creditores ejus reſpectu (modo ſi tuto collocatus) eſſe in terminis *d.* §. Et generaliter quantum ad omnes effectus dependentes à diſpoſitione juris ſive communis ſive conſuetudinarii.

26. Sed hoc non ſic expeditum eſt in diſpoſitionibus factis ab homine, ſive inter vivos, ſive in teſtamento diſponendo de mobilibus vel immobilibus in genere: non enim ſub mobilibus includuntur hi reditus etiam ſub conſuetudinibus in quibus pro mobilibus habentur, nec pro immobilibus etiam ſub conſuetudinibus ubi pro immobilibus habentur, niſi fortè conſuetudo ultrà procedat dicendo quòd donans vel legans mobilia cenſeatur etiam nomina mobiliaria & hos mobiliares reditus donare vel legare: vel quòd legans immobilia cenſeatur etiam hos reditus legare: quia conſuetudo in dubio non videtur imponere legem ad modum intelligendi vel ad interpretationem pertinentem ad actus privatorum, ſed ſuis tantùm: ideo diſpoſitiones privatorum in hoc remanent in ſuis terminis: qui ſi dubii ſint, recurrendum ad conjecturas de quibus in *l. ſi ſervus plurium. in fin. de leg.* 1. quia nomina iſta, etiam hi reditus ad neutrum genus ſpectant, nec tertiam quaſi mixtam faciunt ſpeciem, ſed aliud genus, ut ſuprà eodem *num.* 18. & diſpoſitio hominis quæ ſtrictior eſt, non ita recipit extenſionem, ut diſpoſitio legis vel conſuetudinis, ut latè tradit Joan. Imola. in *l. ſi vero.* §. *de viro. ſolut. matrim.* Carol. Ruinus *conſil.* 49. *num.* 4. *lib.* 1. Alciat. de *verbor. ſignificat. lib.* 1. dixi in annotat. ad Philipp. Deci. *cap. tranſlato. lect.* 2. *in fin. de conſtitut.* Hujuſmodi ergo conſuetudines non ſpectant ad ampliandam vel reſtringendam diſpoſitionem hominis, etiam ſui ſubjecti & in ſuo territorio, & pro rebus ſitis ibi tantum, in quantum videlicet eſt diſpoſitio hominis, quia conſuetudo non tendit ad hunc finem, ſed ad declarandum ampliativè vel reſtrictivè diſpoſitiones proprias.

28. Sæpè enim etiam in eodem actu concurrunt diſpoſitio legis & hominis & ſubtiliter diſcernendæ ſunt, ut hoc paradigmate planum facio. Sub conſuetudine quæ hos reditus mobilibus deputat, & prohibet generaliter vel certis perſonis ultra ſemiſſem mobilium legari: ſi quis ſimpliciter eis leget mobilia ſua, concurrit diſpoſitio conſuetudinis reſtrictiva ad ſemiſſem, ſed non concurrit diſpoſitio ejuſdem conſuetudinis ampliativa ad hujuſmodi reditus, ut eorum ſemis legato includatur, quia diſpoſitio conſuetudinis reſtrictiva ſeu prohibitiva, tendit ad impediendam diſpoſitionem hominis & ſic eam impedit ſeu reſtringit: ſed diſpoſitio ampliativa non tendit ad ampliandam diſpoſitionem hominis, nec in eam agit, ſed in proprias diſpoſitiones tantùm, & hoc reſpectu relinquit diſpoſitionem hominis in ſtatu ſuo & in jure communi. Itaque hoc legatum nullomodo comprehendet dimidiam horum redituum prætextu conſuetudinis, & tamen reliquorum mobilium ſemiſſem non excedet obſtante conſuetudine. Idem in ſimilibus.

29. Plus dico quòd generalis diſpoſitio conſuetudinis quòd hujuſmodi reditus reputentur immobilia, quæ propriè facta eſt pro diſpoſitionibus univerſalibus, non habet locum in particularibus quatenus eſt alia ratio. Unde ſi quis ſuper hæredio ſuo antiquo conſtituerit reditum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, quamvis ille reditus veniat appellatione immobilium per eamdem noſtram conſuetudinem quæ infrà §. 172. dat jus retractus cognatis conſtituentis: tamen non habebit locum in hujuſmodi reditibus promiſcuis pro redimendo uſu æris alieni introductis, ut ſcripſi in *d.* §. 172. & *tetigi in tract. reditu. & uſura. Latino. qu.* 45. *nu.* 332. & *Gallico nu.* 148. Secus in conſtitutione reditus non redimibilis vel qui eſſe poſſet non redimibilis qui ſpectat ad primum genus ſuprà *eo. nu.* 10. ſed benè locum habet ſi is cui ex ſucceſſione obvenit reditus duodecimæ illum tertio extraneo vendat. Hic affluunt plurimæ quæſtiones: ſi creditor reditus & debitor ſint diverſi fori, & bona ſpecialiter hypothecata ſub alia conſuetudine, & ſi creditor mutet forum, quæ conſuetudo attendenda ſit? Sed quia dependent ab his quæ diſputavi infrà *tit.* 11. & *tit.* 17. eo remitto ne materia dividatur, & quia §. iſte prorſus eſt impertinens ad hunc tit. ut ſuprà *eod. num.* 1. dixi.

## XCV.

OFFICE venal eſt reputé immeuble, & a ſuite par hypotheque quand il eſt ſaiſi ſur le debteur, par authorité de juſtice paravant reſignation admiſe & proviſion faite au profit d'un tiers: Et peut eſtre crié & adjugé par decret. Et toutesfois les deniers provenans de l'adjudication, ſont ſujets à contribution, comme meubles, entre les creanciers oppoſans, qui viennent pour ce regard à déconfiture au ſol la livre.

CÆterum, ut major & uberior eſt prior pars harum conſuetudinum ante 19. annos præcipitata magis quàm edita: ita poſterior hæc pars limitatior eſt, tametſi brevior. Atqui nunquam exi-

Digitized by Google

ſtimaſſem me tot cladibus inſanorum horum ſtudiorum ergo me attritum iri. Quæ mihi affulgebant ſpes feſellerunt. Deus autem optimus maximus ſuſceptor meus fuit: uxorem primam ſtudiorum meorum Mœcenatem nobilem Ludovicam Beldonam magno lectu ſelectam mihi dedit, qui cum ſtudiis meis otium ſuppeditante magna perficiens majora occœpi: at illa fatis iniquis, ſi dicere liceat, indignè mulctata ante tempus eorumdem ſtudiorum ergò, magno mœrore occubuit feriis Natalitiis Domini anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſexto more Gallico: notiſſima res eſt, etiamſi multi ignorant, ut vulgus cupidorum & ambitioſorum (quæ maxima turba eſt) præteritorum etiam benè meritorum quæ ſpernunt obliti, in anterioráque, ſed non juxta Pauli ſententiam feruntur.

Anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo primo Deì gratia & fideliſſimæ uxoris miniſterio maximo otiò fruens, etiam duobus filiis & una filia auctus, omnia ſtudia & omnes animæ & corporis vires domeſticis ſtipendiis ad abſolvenda illa contuli, quæ in haſce conſuetudines nec non in Borboniorum, Arverniæ & aliarum provinciarum conſuetudines rem judiciariam & juris civilis emendationem molitus eram quibuſdam ſpeciminibus jam editis, ut ſyntagmata *de commerciis, uſuris monetis*, *Labyrintho de eo quod intereſt*, *de donationibus inofficioſis*, *in ſtylum*, *in regulas Cancellariæ reſtantur*, dum ſiniſterrimo quodam afflante genio bellum inter regiam Majeſtatem & Julium tertium Pontificem Romanum exarſit: quo fervente magno quodam ſuaſu zelo regiæ Majeſtatis & eccleſiæ Gallicanæ vendicandæ calamum arripui, in abuſus Curiæ Romanæ & Pontificum ſcripſi, non ut ſtatum Eccleſiæ everterem, ſed ſanarem, & catholicæ emendationis cauſam darem, principem meum interim prò virili mea defendendò.

Deus ipſe mihi teſtis eſt, & in ſupremo judicio coram omnibus Angelis & Sanctis teſtatū erit quanto catholicæ fidei & diſciplinæ eccleſiaſticæ ſtudio id oneris & periculi ſuſceperim, quàm ego hæreticorum & fanaticorum & ſeditioſorum affectibus minimè inſervierim, nihil citans niſi ex veris & authoribus probatis, antiquos Epiſcopos, ipſam quoque Eccleſiam magnis laudibus efferens, quorum jam tantùm à paucis ſeculis manifeſtos abuſus à ſacris Canonibus & Conciliis & omnibus doctis damnatos vellicans, & in exemplum proponens non ſolum primitivæ Eccleſiæ ſtatum, ſed etiam poſterioris, quæ ſub ſanctis Doctoribus & Conciliis generalibus floruit; quin etiam ſtatum qui erat tempore Caroli Magni Chriſtianiſſimi & pientiſſimi principis Francorum Regis & Romanorum Imperatoris & filiorum ejus Regum & Imperatorum.

Nec tantillum quidem has metas prætergreſſus, hujus ſcripti occaſione in prima expeditione mea Germanica Chriſtianiſſimo Regi meo Henrico, & illuſtriſſimo Annæ Montmorentiaco Conneſtabili ſuo cauſas in caſtris Rhenanis per Sebaſtianum Scheterlim reddidi, & mox Cæſarianos & Naſſovienſes omnes editionibus Katzenelbogentibus expelli curavi redintegrato illuſtri Wilhelmo Heſſo, ne quicquam obſtantibus tribus areſtis in aula Imperiali pro Naſſovienſi Comite contra illuſtrem Philippum Landgravium Heſſiæ latis: menſe Auguſto anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo ſecundo mox domum reverſus, ſed die tertio migrandum fuit, circiter annum in Helvetiis degi, præſertim Neocomi ad lacum conſiliarius deſignatus & vocatus literis illuſtrium principum Galliæ dominorum loci: quorum negotiis peractis Septembri anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo tertio cum libris Argentinam profectus, vocatus conſiliarius & legum profeſſor inſignis illius Reipublicæ, cujus permiſſu Landgravium Philippum inviſi, iter faciens per Hailprunam, ubi multorum Germaniæ principum conſeſſus erat: illic Chriſtophorus Virtembergicus dux inventum me manu prehenſa Tubingam mittere voluit, quò me ante ſemeſtre invitarat, ſed omnino profectionem meam abſolvere volui.

21. Caſſellas ingreſſum me magno honore & favore Landgravius Heſſiæ excepit, pecunias & equites dedit ut ad illuſtriſſimum Auguſtum ſacri Imperii Electorem Albi trajecto proficiſcerer: in cujus aula circiter dies octo non parvo honore ſteti: tentarant ejus conſiliarii an vellem ſub eorum principe Lipſiæ manere: quibus reſpondi me omnino Caſſellas reverſurum ad Landgravium, qui me ſtatim miſit Marpurgum, ubi Joannes Oldendorpius, Jacobus Leſſernerus & ceteri ſui conſiliarii, ut mecum de omnibus ejuſdem principis cauſis conſultarent: quo facto juſſu principis ſui omnem moverunt lapidem, quo me conſiliariū & profeſſorem inibi retinerent ingentibus ſtipendiis & honeſtiſſimis conditionibus oblatis: ſed non tam loci aſperitas me deterrebat, quàm ne poſtea mihi non liceret diſcedere in patriámque reverti.

Et Argentinam omnino repetere volui ad finem Novembris, ubi obitu celeberrimi viri Domini Jacobi Sturmii, cujus præcipuè authoritate vocatus fueram, rebus turbatis facilè obtinui, ut cum libris ad Chriſtophorum Vittembergicum ducem invitantem, & maxima quæque pollicentem proficiſcerer, ad quem Sturgardiam ingreſſus perveni Calendis Decembris anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo tertio, quem intelligebam eſſe amicum & fœderatum Chriſtianiſſimi regis mei. Is me ſtatim primarium jurium Profeſſorem fecit in celebri ſua Tubingenſi Academia, ubi mox non minori laude quàm miratione leges analyticôs & practicè interpretari cœpi. Idem princeps induſtriam meam expertus, magna conſiliarii ſtipendia majoribus Academiæ ſtipendiis adjecit, ad biennium ſtipulatus manſionem meam apud ſe, feriis Natalitiis celeberrimam illam Auguſtam inviſi, magnificè dies quindecim ab amicis & eruditis exceptus, non parvis conditionibus oblatis, etiam à Dom. Jacobo Foulquero, ſed fidem datam Vittembergico duci ſervare volens ad profeſſionem meam redii.

Ubi primariis totius Germaniæ honoribus & ſtipendiis fœliciter decoratum præter conſultationes undique advenientes, atrox quorumdam conſpiratio excepit & tandem loco dejecit. Diſceptatio mea cum eis habita quorumdam invidorum opera in vulgus evaſit ad finem Januarii: ita ut omnes ferè in me fremerent tanquam religionis correctorem, eòque citiùs ejiciendum cenſerent quantò majore & doctrina & authoritate perpollerem. Ego verò cauſam meam agens, principibus Germaniæ, præſertim Electoribus ſcribebam, quæ ad pacem & unionem Germaniæ & Eccleſiæ Catholicæ, & ſchiſmata tollenda ſpectabant, nihilò ſerius lectiones meas juridicas perſequens. Martio menſe ſcripſit ad me Chriſtophorus Dux Virtembergicus queritans & jubens, ut cum ſuis eccleſiaſticis & miniſtris pacem quod jus fieri poſſet colerem: cui ſtatim reſcripſi, me id ſemper feciſſe & porrò libenter facturum, ſicuti Chriſtianum deceret.

Quam æquitatem miratus princeps meæ etiam operæ in cauſis ſuis indigens, miſſo aulæ ſuæ præfecto & Rectore Academiæ juſſit me bono animo eſſe, religionis quæſtiones omittere, ſed tantùm de lectionibus meis & conſiliis reddendis ſolicitum eſſe. Parui, ſed invidia contra me excitata quamquam ad paucos dies deferveſcere viſa ſit, minimè ſopita fuit.

Advenerat autem fama nominis mei copioſa multitudo, ita ut plenis civium domibus cogerentur in tabernis & hoſpitiis loca conducere, cúmque non obſcurum eſſet majorem & ſaniorem adventitiam partem mihi magis aſſentiri, factio adverſa ita egit, tum apud aulicos, tum apud quoſdam collegas meos mihi invidentes, ut de me ablegando decretum fuerit. Itaque magnam fœlicitatem in medio Germaniæ virtutibus

partam vix 10. menſes retinere potui. Interea illuſtri, Romanorum Rex Ferdinandus me Frisburgum Briſgoiæ invitavit, locúmque Udalrici Zaſii adhuc vacantem, & conſiliarii ſui dignitatem obtulit: ſed nolui, malens in Galliam reverti.

Multi verò principes Germaniæ de me ad aliquot annos retinendo Chriſtianiſſimo Regi noſtro ſupplicaverant, qui retinuit. Et tandem anno ſeſquimilleſimo quinquageſimo quinto de reditu meo decrevit, quo mihi per fideliſſimam uxorem (ab illuſtri Senatus Pariſienſis præſide Domino Petro Seguyero, Regio nomine certificato) nuntiato ſtatim Argentinam cum libris & ſarcinis menſe Maio veni, ubi monitus Vvilhelmum Landgravium Heſſiæ Philippi primogenitum induſtria mea indigere in definitione cauſæ ſuæ Katzenelbogenſis in qua in duos ſacri Imperii Electores & duos duces compromiſerat, depoſitis penes Iſraëlem Midkel civem Argentinenſem libris & ſarcinis meis Rhenum tertio trajeci, Vormaciam veni, ubi magno honore exceptus ab illuſtri principe Wilhelmo: ita cum ſuis conſiliariis egi, ut definitivam ſententiam arbitrorum obtinuerit, illóque jubente priuſquam Germaniam relinquerem, iterum Caſſellas ad inviſendum illuſtriſſimum patrem ejus petii. Ubi ultra duos menſes retentus, magno honore & conſilii cauſa retentus, tandem dimiſſus fui unà cum filio ejus illuſtri Ludovico ad nuptias ſororis ejus Barbaræ Landgraviæ, in nobiliſſimo comitatu ſuperveniente illuſtriſſimo Duce Bavariæ Volphango Philippi genero, cum uxore & lectiſſima cohorte armata.

Quos Landgravii nuptiis Riquevillæ peractis Argentinam uſque redeuntes comitatus ſum, ubi Doctorum & Scholarium rogatu lectionibus aliquot factis, Galliam verſus iter arripui pluviis hyemalibus vexatus, antequam accederem Montbelgardum, ubi à Comite Georgio novo Landgravii genero rogatus ſum, conſilii cauſa ſubſiſtere; quod non tam ob ingruentem hyemem, quàm affectu commodandi novo genero Landgravii Heſſiæ amantiſſimi principis conſenſi. Comes ipſe Georgius in præſentia ſuorum conſiliariorum decima die Novembris venit me rogatum, ut cum illis, conſilii cauſa, Dolam proficiſcerer: ubi ab omnibus urbis & Academiæ ordinibus magno honore affectus, aliquot ſolemnes lectiones, quæ extant dedi: & rediens Barbaræ Landgraviæ præcipua Academiæ xenia dono dedi.

Poſt ſeſquimenſem iterum me comes Georgius rogavit, ut Dolam cum ſuis proficiſcerer: initio itineris occurrit legatio Academiæ ad me, & die ipſa Epiphaniæ ad quatuor milliaria urbis obviam mihi venerunt turmæ ſcholarium: deinde legatio magnifici Rectoris, nec non collegii Doctorum & non pauci togati ordinis Senatus Dolani: Germani verò officiales comitis Georgii per aliam viam profecti ſunt: rogatus à præfectis urbis, magnifico Rectore, univerſa Academia & à primoribus Senatus in lectione ſolemni & per compita publicavi pro lectione ordinaria interpretationem analyticam tituli *de verborum obligatione* in diem Lunæ proximè ſequentem: ſubticeo cauſas propter quas Montbelgardum minimè redire ſtatueram.

Tum Germani illi comitis Georgii miniſtri precibus, lachrymis, obſecrationibus, dejuriis ita egerunt, non ſolùm erga Rectorem ſed etiam erga primores urbis generalemque procuratorem & advocatos imperatoris Burgundiæ Comitis, ut obtinuerint me ad octo dies dimitti, per omnia ſacra dejerantes ſe infra decennium ad ſummum me cum libris & ſarcinis meis, quæ Montbelgardi erant, reducturos: ſic perſuaſus iterum redii cum eis nunquam exiſtimans Germanos ita dejeraturos eſſe. Quandiu equitabam in territorio Burgundiæ, illi celantes animum, omnem officioſitatem & reverentiam mihi exhibebant: vix die tertio in conſpectum Montbelgardi veneram, (quod verè eſt de antiquo territorio & ditione) reſſortum vocant (comitatus Burgundiæ: quamvis Germani quidam à tempore mortis Caroli Burgundiæ Ducis & Comitis conati fuerint ſubtrahere & Cameræ imperiali Spiræ ſubjicere.

Dum me deceptum & velut captivum in prædam duci animadverti, aliis ante me velut equis citatis exilientibus in triumpho: aliis pone circumdantibus: ſed animum præſentem & ad omnia paratum dedit mihi Deus, in quo ſemper ſperabam & quem ſemper per Chriſtum invocabam. In ſede reorum locatus, frementi Georgio reſpondi me bonam ſemper conſcientiam habuiſſe, nunquam voluiſſe doctrinam & induſtriam meam ad malas cauſas proſtituere. Id honeſti nominis in Galliis dudum acquiſiviſſe, ut veritatis magis quàm cauſæ vel perſonæ patronus eſſem: nullum unquam vidiſſe in Gallia principem aut Cardinalem qui à me aliud quàm veritatis & juſtitiæ conſilium exigeret & quin boni conſuleret, aut gratias ageret ſi à me aliud quàm cuperet, reſponſum audiret.

Porrò me iniquæ proditionis aut prævaricationis accuſari: ſtipulari cœpit à me Comes Georgius, ut ad biennium aut ſeſquiannum manerem Montbelgardi, nolui: obtuli tamen, niſi rex meus aut uxor revocarent. Dum ſubinde jubeor prætorium exire & ingredi, & ignotos quoſdam cum venabulis ad oſtium Cancellariæ præſtolantes animadvertiſſem, exclamavi me mortem non timere: ſatis mihi, ſed non ſatis quibuſdam aliis vixiſſe, certò ſcire me Deum vindicem habere, exempla beati Joannis Baptiſtæ & aliorum ſanctorum præ oculis habere.

Multa jam turba coacta & expectante, dimiſſus ſum domum ductu unius miniſtrorum Comitis qui ſignum abeundi dedit illis venabulaſtis. Quum me obſervarent ſi fortè diſcederem: & per famulum meum quem pecunia corruperant, reſciviſſent invitatum ad cœnam die vigeſima prima Januarii, in arce Montbelgardenſi incluſerunt, quæ cùm ſatis tuta non eſſet, me Imperialem & Cæſaream majeſtatem appellante & oppidanis mihi faventibus: per ſubterraneos cuniculos abſtractum & currui clauſo incluſum ne viderer à populo, in arce Blacmontenſi ad ſeptentrionales radices Juræ montis incluſerunt, quæ etiam ditionis Burgundiæ eſt, tametſi nemini pareant ſéque ſupremos jactent.

Menſe verò Maio anno 1558. fideliſſima uxor Ludovica Beldona duplici febre laborans, tamen captivitatem meam audiens virili animo equos aſcendit, cumque Montbelgardum veniſſet & ab officialibus Comitis nihil niſi impoſturas audiret, mentientibus illis me venari & otiari cum Principe, nec unquam velle in Galliam reverti, à quodam oppidano reſcivit me ad quinque leucas Blacmonti ſub arctiſſima cuſtodia teneri, quo illa ſumma luce ſurgens unà cum filia mea unica Anna Molinea avolavit: ſed nunquam ad ingreſſum pagi vel tabernæ admiſſa fuit à barbaris illis ſævitiam domini ſui metuentibus, duas ferè horas jejuna in equis ibi ſtetit illacrymans ad aſpectum veteris illius inaceſſæ arcis vallibus & montibus undique circumdatæ: rupes illas & ſaxa movere potuiſſet ſi ſenſum habuiſſent: illachrymarunt etiam quidam miniſtrorum Comitis, & uxori in tanto mœrore ad meridiem uſque perſeveranti alium pagum indicarunt ad ſeſquileucam, in quo prandere poſſet & redire & Montbelgardi reverti.

Verùm nec hujuſmodi acerbitatibus illa deſpondit animum: ſed palam ait ſe nunquam niſi me viſo & allocuto abituram. Deinde videns ſe & om-

nes humanitatis aditus ſperni, majores animos concipiens palam dixit ſe appellationem meam Spiræ in Imperii conſiſtorio proſecuturam. Quod cum non minùs ſperneretur, noviſſimè adjecit ſe ad Landgravium Heſſiæ profecturam, cujus filium domi ſuæ Pariſiis exceperat, & cujus magnanimitatem & intimam amicitiam ſciebat. Hoc ariete tamdem concuſſa eſt immanis illa ferocitas Comitis Georgii, qui, ut hoc audivit, ſéque negotium habere cum conſtantiſſima & invicta muliere, & jam querelas illius in vulgus abiiſſe, nec ampliùs impoſturis aut diſſimulationibus locum fore, Blacmontium venit, oſtia omnia & repagula carceris mei ſubitò reſerari juſſit, méque liberè intra arcem cum ſuis conſiliariis agere, ſed priuſquam exirem præpoſitis evangeliis & notariis remiſſionem appellationum, injuriarum, querelarum, hinc inde ſtipulabatur, & ut ad biennium manerem Montbelgardi in conſilio ſine ſtipendiorum augmento.

Ego verò ſolam obligationem loci detrectans, ſcriptum illud laceravi, juſſus reficere conſcripſi omnia pleniùs eodem ſenſu, ſola obligatione loci detracta, ſubſcriptione cum jurejurando facta eductus ſum frequenti comitatu Montbelgardum ad finem Maii, ubi duodecim dies cum chariſſima uxore manſi, multa ad exhibendam diu familiam emens, ne abitum moliri viderer, cauſas abeundi multas & graviſſimas ne captivatoribus meis inſultare videar, ſubticeo. Solus conſenſu uxoris evadere ter conatus ſum, nec ob exploratores potui. Illa ut vaticinans ait non placere Deo ſe à me in periculo relinqui, ſed ut ſimul exiremus captandum tempus nundinarum, quo ſumma luce portis apertis exire liceret.

Utque vaticinata eſt, ita ſucceſſit: circa ſextum diem Julii hora tertia à media nocte conſcendimus equos, ego habitu famuli filiam ducens, uxorem ut dominam ſequendo cum equiſone ciſtam ferente exivi à nemine agnitus niſi à paucis oppidanis, qui indignam ſortem meam miſerabantur. Officiales enim nondum heſternum potum concoxerant, nondum experrecti offam matutinam ſorbuerant, nihil de exitu perceperunt niſi ſub noctem, fruſtrà mane ſequenti inſequuti: jam ut redivivum à Dolanis exceptum.

Titulum de verborum obligatione, poſt ſex menſes quàm publicaram interpretari cœpi. Quamquam enim maximum me patriæ teneret deſiderium, necnon clariſſimæ uxoris & communium filiorum, liberumque eſſet ſimul cum ea proficiſci: tamen pudor erat Dolanos tam bene meritos expectatione ſua fraudare: tum Dolæ ſubſidendo, ſpes erat libros meos à Comite Georgio vi retentos recuperandi ſuffragio & Senatus & urbis & Academiæ. Itaque profeſſione inchoata, uxorem cum filia dimiſi, nunquam ægriùs ab illa divulſus ſum, dum auditores me expectarent in ſcholis majoribus: illam verò equi Pariſios excurſuri. Quod ſi ſciſſem nunquam illam me viſurum, profectò libris omiſſis illam ſecutus fuiſſem. Menſe Julio auditores mei fervorem meum aſſiduum & indefeſſum videntes, proprio ſumptu & conſilio Salinas me deduxerunt & omnia illa mira naturæ & artis ſecreta videre fecerunt.

Dolam venerunt duo Regis Philippi legati de me inter alia percontantes, lectionibus meis interfuerunt, ad cœnam me invitarunt & comiter confabulati ſunt ſuadentes, ut promitterem perpetuò Dolæ manere, vel Lovanii primam cathedram Juris accipere, magna alterutroque caſu pollicentes: cùm neutrum voluiſſem: & intellexiſſent me temporarium eſſe neutralitatis obtentu, nec aliter obligari velle: idque retuliſſent principi ſuo Philippo, is Capitaneum miſit qui 13. Novembris Bibliothecam meam domo armatis ſepta ingreſſus juſſit infra triduum excedere: roganti cauſam, dixit me non eſſe ſubditum principis ſui, faſſus ſum, aiens me Francum & ſubjectum naturalem Francorum Regis principis mei: mihi neutralitatem alleganti, & ſaltem octidui inducias petenti: reſpondit urbem ſuæ cuſtodiæ commiſſam, me verò ſuſpectum eſſe nec triduum prorogari poſſe.

Significavi ſcholaribus, qui lectionibus omiſſis frequentes Senatorum & primorum urbis domos adire, ſpes facta induciarum infra quas Regem Philippum adituri erant: ſed poſtridie Sabbati mane in exitu Senatus magnifico Rectori in purpura & celebri comitatu reſponſum expectanti, Senatus reſpondit tam præciſum eſſe Regis mandatum, ut ipſis ſi tale recepiſſent, exeundum foret: hoc audito ſcholares ſcholas irruperunt: tecta ſcalis admotis dejecturi niſi nox obſtitiſſet: ut eos lenirem proſcripſi lectionem ſolemnem domi privatæ in novam & analyticam interpretationem *l. ſi ita ſcriptum, de libe. & poſthum. & l. ſi ita facta. de injuſto rupt. & irrit. fact. teſtament.* & plurium id genus legum. Aderant Senatores antiquiſſimæ & ampliſſimæ civitatis Veſuntinæ magis pollicitationibus me invitantes, ſed in mente ſtabat ſententia repetendi Galliam. Die Lunæ manè ocreatus & petaſatus frequentiſſimo auditorio legi & perorans dixi ſtudiis meis expedire, me tot variis caſibus infœliciter jactatum domum repetere, & cum liberis & libris compoſitiones meas abſolvere & edere. Tum magnus fremitus quiritantium quod ſtatim peterem Galliam, & tam ſplendidas Veſontinorum conditiones ſpernerem, ubi ſe ad me audiendum ſecuturos pollicebantur. Perſiſtebam tamen in ſententia nolens tantam opportunitatem tamque ſub metu belli favorabilem, patriam repetendi omittere.

Dixerant enim mihi primores Senatus cauſas tam repentinæ ejectionis eſſe quod in Gallia contra Imperatorem ſcripſiſſem, & in Germania ſemper adverſariis ejus adhæſiſſem: author fuiſſem Comitis Naſſovienſis ditionibus Katzenelbogenſibus ei per tria areſta imperialia adjudicatis ſpoliandi, nuper etiam libris editis (videlicet in ſecunda recenti editione in conſuetudines Pariſiorum) ſcripſiſſem, nec ratione quidem pacis Armoricam aut Flandriam à corona Franciæ indiviſibili ſeparari poſſe, quin vindicari poſſet & deberet à Rege Francorum, & me nuperrimè omnes conditiones à legatis Philippi oblatas repudiaſſe, me ſcire, hæc omnia & plura alia vera eſſe: ideoque boni conſulere debere ſi tam majeſtati Principis ſui ſuſpectus, permitteret liberè cum ſarcinis quo vellem abire.

Cum autem equos conſcenſurus eſſem Divionem petens, accedentes primores urbis & amici enixè rogarunt ne rectà Galliam peterem, ſed ſaltem ad aliquot dies Veſuntinum aditem, ne mei cauſa (quem honoribus prævenerant) erga Regem Philippum majore invidia gravarentur, eiſque ſi quid ſiniſtri contingeret, imputaretur. Hac oratione flexus ſimul quod Conſules * Veſuntini promiſerunt ſe effecturos ut à Germanis libri mei mihi reſtituerentur, eorum urbem adeundo, ſententiam mutavi & edixi me Veſuntium profecturum: & ſtatim convenerunt circiter octoginta equites, quidam ex eccleſiaſticis, quidam ex ſupremæ Curiæ nobilioribus advocatis, quidam è Doctoribus & civibus, turma ſcholarium honoris cauſa comitaturi, magno honore in Epiphania ingreſſus fueram, non minore & totius urbis deſiderio exivi die 16. Novembris, eadem die ſero frequentiſſima juventus animadvertens altum me premere corde dolorem, omne genus honeſtorum gaudiorum ciebat: mœſtitiæ meæ cauſam aperui, dicens vereri, ne ea Veſuntina profectio uxori meæ luctuoſiſſima foret, prout accidit: nihil enim ei ſcripſeram

* Profectio Veſuntina.



Digitized by Google

ipſemet iturus, ſed repente mutato conſilio Dolam exiens in ipſo bivio Galliæ & Veſuntii rogaveram unum è meis auditoribus Gallum recta Pariſios petere & quæ videret & audiret uxori nunciare, futurumque, ut libero ſuffragio Veſuntinorum receptus illam adirem.

Veſuntium ingreſſum ſtatim Doctor Humbertus Jantetus vir ſenatorius nomine civitatis & liberæ illius Reipublicæ excipiens, domum pulcherrimam obtulit non longè ab inſignibus ſcholis Granvellanis, magnaque ſtipendia, aureorumque duo millia Typographi acceſſendi gratia, qui lectiones & compoſitiones meas inibi excuderet. Excuſavi dubiam uxoris ſortem cauſificans, nec me liberatricem meam deſerturum. Idem in publico urbis conſilio vocatus & audituscivitate gratis mihi oblata reſpondi, rogans, ut de libris meis eruendis pollicita implerent: mox impleruntetiam per denſiſſimas nives, miſſo cum literis uno civium qui è Montbelgardo reduxit, paulo ante Natale Domini 1556.

Pridie Epiphaniæ in urbis & in Senatus gratiam publicavi novam & analyticam interpretationem *l. qui Romæ de verb. oblig.* Ipſa die Epiphaniæ ſero tepens nuncius venit de obitu uxoris: dolorem compreſſi, & diſſimulavi ut potui, triduo ſequenti lecturus, ut etiam interim ſarcinas componerem. Jam enim ornatæ erant ſcholæ illæ ampliſſimæ, nec potuiſſem tam amantiſſimos & benemeritos cives & Senatores illudere, ultra mille auditorum numerabantur, ultra ſeſquihoram legebam. Sabbati nona Januarii cum cœpiſſem è pulpito deſcendere, rurſus aſcendi, nuncia illa luctuoſiſſima detexi, divini, naturalis & humani juris neceſſitatem, me, ut liberis orphanis conſulerem avocantem, nec moram patientem, triduo me ſuſtinuiſſe, ne viderer illuſiſſe lectionum infectarum publicatione, dictæ legis interpretationem integram edere, eiſque dicare promiſi: quod Deo dante maturabo: non paucis excuſſæ ſunt lacrymæ, deſcendentem circumdedit frequens Senatus: viderunt nuncium præſentem méque nihil fingere, reliquum diei in illis ſalutandis conſumpſi: boni conſuluerunt abruptam ſpem Academiæ tunc erigendæ. Die vero ſequenti frequentes me uſque ad fines ditionis ſuæ comitati ſunt, omnia offerentes ſi ad eos reverti poſſem.

Viceſima prima Januarii (anno revoluto quo captivatus fueram Montbelgardi) domum meam jam tres ab obitu uxoris hebdomadas depeculatam ingreſſus ſum: poſtea ſecuti ſunt miſeri illi & infelices libri longis mœroribus & immatura morte uxoris redempti, quos millies periiſſe maluiſſem. O ingrata volumina, inſanos & ingratos labores, ut nemo mihi niſi ſexcentis helleboris & Anticyris dignus huic meæ ſorti invideat. Quid tandem? Liberi me revocarunt amiſſa propter libros matre, ſeſquiannus conſequens me docuit, neque liberis juvenibus & œconomiæ regendis, neque ſolitus ſtudiis utcumque infœlicibus locum & otium ſupereſſe ſine matrefamilias.

Quæ res & recentia furta domeſtica me impulerunt, ut pudicam, providam & benè natam uxorem deligerem, ut ante viginti annos me feciſſe ſcripſi in præfatione annotationum ad conſilia Alexandri: & Deo dante nactus ſum Joannam Vivariam ultima Junii noviſſimi domum hanc fœliciter ingreſſam. Faxit in gratia Chriſti ſui unici mediatoris Deus, ut & familiæ & ſtudiis abſolvendis fœlix ſit, ut invocato nomine ejus in eum finem aſcivi magna cognationis ejus amicitia & gratia. Vos ergo, auditores amantiſſimi, quicumque ex præteritis meis aduſque editis laboribus fructum aliquem percepiſtis & percipietis, rogatos velim, ut gratiam habeatis ſanctæ illi animæ prioris meæ uxoris apud Chriſtum ſuum viventi, & glorioſum ejus adventum reſurrectionemque juxta Catholicæ Eccleſiæ fidem infallibilem expectanti: quamdiu enim illa vixit, unica fuit horum ſtudiorum Mœcenas, œconomiam omnem dexterrimè curans, & otia omnia mihi ſuppeditans.

Quicumque vero ex ſtudiis & laboribus meis deinceps edendis proficietis, ut gratiam habeatis Joannæ Vivariæ fideliſſimæ & chariſſimæ conjugi quæ prioris vices fœliciter ſuccenturiata ſuſcepit, & ſub cujus fida providentia & œconomia, ut auxilio à Deo dato & ordinato, ſpero reliqua ſtudiorum meorum vobis & univerſæ Reipublicæ perficere & dare. Precamini ſaltem Deum affore & perficere, à quo ſolo omne datum optimum & omne donum perfectum, Jacobi 1. Datum Pariſiis ſeptimo idus Julias anno Natalis Chriſti ſeſquimilleſimo quinquageſimo octavo. Quando vero die ipſa nuptiarum inopinatus unus deauratum librum in prandio obtulit, & alter inopinatior in cœna librum à perquam erudito & fido amico Ferrutio Julioto cive Veſuntino compoſitum Baſileæ impreſſum, tertio Carnoti epithalamium componente, placuit illud velut boni ominis cauſa huc adſcribere.

CAROLI

Digitized by Google

# CAROLI MOLINÆI
## COMMENTARIUS POSTHUMUS NUSQUAM ANTEA IN LUCEM EDITUS,
### IN RELIQUOS TITULOS ANTIQUÆ CONSUETUDINIS PARISIENSIS.

### Titre IV. *De complainte en cas de ſaiſine & de nouvelleté.*

### EPITOME TIT. IV.

1. *Poſſeſſorium & Petitorium ſunt duo genera actionum.*
2. *Ante* 1200. *annos exolevit ritus interdictorum, quorum loco actiones ſubrogatæ ſunt.*
3. *Petitorium propriè pro rei vendicatione.*
4. *Vendicatio perſonæ liberæ adjecta cauſa.*
5. *Petitorium regulariter de vendicatione intelligitur.*
6. *Poſſeſſorium, & Petitorium proprietatis non poſſunt cumulari.*
7. *Petitorium perſonale cum Poſſeſſione cumulatur.*
8. *Idem de nullitate, & reſcindente & reſciſſorio.*
9. *Sed non in eodem libello, niſi quando reus in poſſeſſorio negativè tantùm defendit.*
10. *Reus ſi ſe dicat ſpoliatum, petens reſtitui ſuperſedetur in aliis actionibus: ſic deneganti parere ſententiæ denegantur actiones.*
11. *Poſſeſſorium & Petitorium cumulantur in regalia, & in decreto de Pacificis poſſeſſoribus.*
12. *Poſſeſſorium & Petitorium coram arbitratore vel arbitro & inſtantia homologationis.*
13. *Appellatio ab arbitro non eſt vera appellatio: ſed recurſus ad judicem, qui debet ut in reductione ad arbitrium boni viri procedere.*
14. *Judex appellationis à ſententia arbitri poteſt cognoſcere de poſſeſſorio & petitorio de quo cognovit arbiter.*
15. *Regula, quod in omni foro ſeculari & Eccleſiaſtico prohibitum cognoſcere ſimul de Poſſeſſorio & Petitorio.*
16. *Regula ſuperior habet locum ex parte rei: ſive contra reum in poſſeſſoriis adipiſcendæ vel recuperandæ: ſed non ex parte actoris, ſive contra actorem.*
17. *Idem in omnibus remediis juris recuperandæ vel adipiſcendæ poſſeſſionis.*
18. *Vera ratio juris de non cumulando Poſſeſſorio & petitorio eſt propter duplicitatem judicii.*
19. *Petitorium & poſſeſſorium quando cumulari poſſunt.*
20. *Tres ſpecies poſſeſſoriorum.*

Digitized by Google

# TITULUS QUARTUS

## DE INTERDICTO UTI POSSIDETIS, ET JUDICIIS POSSESSORIIS.

HIc ſeſe offerunt diviſiones & definitiones actionum, de quibus ante ſex & triginta annos tractatum compoſui, mihi in exitu meo è Dola à quodam ſacrilego, cum aliis elaboratis, ſubreptum, Sed ne copioſiſſimæ hujus materiæ auctuarium adſciſcere videar, neceſſariis contentus ero.

Poſſeſſoriũ & petitorium ſunt duo genera actionum.

1. Duo ſumma ſunt & præcipua actionum, Poſſeſſorium & Petitorium. Mirabuntur Doctores Scholaſtici hanc à nullo traditam diviſionem & tamen pro ſumma τὸ τί εἶναι à nobis tradi, non tam novè quàm contra textum *in* §. 1. *inſtitut. de actionibus* ubi ſumma diviſio in duo genera deducitur; aut enim ſunt in rem, aut in perſonam. Præterea etiamſi in diviſione noſtra omnes actiones ſub primo membro contineantur, ſubdividendo petitorium in reale & perſonale, non tamen omnia interdicta ſub ſecundo membro: quia quædam ſunt interdicta, ut omnia exhibitoria & aliqua prohibitoria, quæ non ſunt poſſeſſoria, ut interdicta *ne quid in flumine, vel loco publico, vel ſacro ſ.*

Ante 1200. annos exolevit ritus interdictorum, & appellatione actionis veniunt.

2. Ego verò dico primò, quod cum ante mille & ducentos annos ritus & formula interdictorum exoleverit, quorum loco actiones ſubrogatæ ſunt, quæ initio extraordinariæ dicebantur, *text. in rub. ff. de interdict. & ibi gloſſ. ſecundus textus in l. penult. & l. ult. C. de interd. inſtit. eod.* in principio & in fine. Et ſenſim ad juriſdictionem ordinariam traductæ ſunt, poſſent omnia interdicta, quæ non ſunt poſſeſſoria, ſub primo membro contineri. Cæterum quin appellatione actionis veniant interdicta, etiam jure Digeſtorum non dubitatur. *l. actionis verbum verſic. interdicta quædam. ff. de actionibus & oblig.* Et exempla paſſim ſunt in jure in materia interdictorum, ubi jura his verbis, *judicium in factum, interdictum, actio*, promiſcuè utuntur, *l. 1. ibi, in factum judicium; & ibi, hoc interdictum; & ibi, hac actio; & ibi hanc actionem. ff. ne vis fiat, &c.* Et in veritate ſunt hodie ſpecies actionum Prætòriarum, ut novè dixi *infra tit. 5. in rub.* Secundò dico, quod hic nullam diviſionem comminiſcor, ſed pro cardinibus materiæ ſubjectæ hujus tituli pono Petitorium, & Poſſeſſorium, quæ inter genera actionum ſumma & præcipua eſſe dico, ut re & nomine ſunt, non tamen omnia. De reliquis vero & inferioribus generibus actionum, ut hanc auctionem exonerem ad ſua loca remitto, *ut infra tit. 5. in rubr.*

Petitorium propriè pro rei vendicatione.

3. Et hic Petitorium ſtrictè, ἢ κατ' ἐξοχὴν accipitur, prout ab antiquiſſima praxi, non ſolum in Patria conſuetudinaria, ſed etiam in Patria juris ſcripti, & in toto Regno, quin etiam in Italia, & ubique capi ſolet, videlicet pro vendicatione dominii, ergo ſivè directi, ſive utilis contra poſſeſſorem & detentorem, ſive hæreditatis & quotæ, ut petitio hæreditatis, ſive alterius rei, etiam univerſalis corporis, vel juris, ut gregis, armenti, peculii, menſæ inſtitoriæ, vel etiam univerſitatis bonorum: aliàs tamen quàm ex ſucceſſione univerſali teſtati vel inteſtati, ſive rei particularis mobilis, immobilis, vel ſe moventis.

Vendicatio liberæ perſonæ adjecta cauſa.

4. Vel etiam perſonæ liberæ, adjecta tamen hoc ultimo caſu, cauſa, ut filiifamilias, uxoris, ſervi adſcriptitii, vallalli, ſubditi, *l. 1. §. 1. de rei vendicat. cap. 1. extr. de ordin. cognit.* quæ rei vendicatio dicitur, *l. 1. §. hanc de rei vendicat.* vel etiam juris incórporalis, ut reditus annui, vel decimarum, vel juriſdictionis, vel etiam ſervitutis prædialis: Confeſſoria enim & negatoria (de quibus *in §. aquè ſi agat inſtit. de actionibus*) appellatione Petitorii & etiam propriè ſumpti veniunt. Facit *l. qui uſumfructum in fin. ſi uſusfruct. petat.* Facit *ſupra §. 1. gloſſ. 1. num. 5.* Idem de Publiciana, pro utili dominio *§. ſed iſta, cum §. ſeq. inſt. de actionibus* in hæreditate autem frequentioris uſus utilitas fecit, ut ſpecialis actio conſtitueretur de petitione hæreditatis quæ centumviralis dicitur *l. ult. C. de petit. hered.* tam civilis, quàm Prætoria, quàm fideicommiſſaria: ut titulis Digeſtorum *de heredit. petit. & de poſſeſſoria hered. petit. & de fideicommiſſ. hered. petit.*

Petitorium regulariter pro vendicatione intelligitur.

5. Petitorium ergo regulariter de vendicatione intelligitur: non ſolum ἀντονομαστικῶς ex potentiori ſignificato juxta *§. ſed jus civile inſtit. de jure nat. gent. & civil.* ſed etiam propter crebriorem uſum, non recentem quidem illum, ſed etiam antiquiſſimum, non ſolum veteris praxis, non ſolum juris Pontificii *c. 4. infrà c. 6. de cauſa propr. & poſſeſſ. c. cum ad ſedem de reſtitut. ſpoliat.* ſed etiam antiquiſſimarum noſtrarum legum *l. qui petitorio de rei vendicat. l. actio in perſonam de actionibus & obligationibus*, ubi petitio dicitur ad differentiam actionis perſonalis & aliarum proſecutionum: hîc autem ponitur ad differentiam poſſeſſorii judicii,

Poſſeſſoriũ & petitorium proprietatis nõ poſſunt cumulari.

6. Ex his multa colligere licet, ut quod conſtitutio Caroli 7. art. 72. & ſimiles quæ ſtrictè prohibent non ſolum cumulare, ſed ſimul vel eodem tempore Petitorium & poſſeſſorium proſequi, non intelliguntur de quovis petitorio, etiam perſonali, latè ſumpto vocabulo, nec de omni quidem reali petitorio, ſed dumtaxat de petitorio proprietatis, ſive reivendicationis, ſive petitionis hæreditatis, quod ſecundùm prædicta, propriè & ſtrictè eſt verum petitorium, utpote ratione ipſius proprietatis rei petitæ intentatum. Idem de Publiciana vel confeſſoria, non autem de aliis petitoriis: non quòd quævis aliæ actiones poſſint cum poſſeſſorio cumulari, ſed quod præfata conſtitutio, & ſtilus ex ea natus vel potius confirmatus, non impediunt.

Petitorium perſonale cum poſſeſſorio cumulatur.

7. Ideo cumulatio admitti poterit ex regula communi, de qua dixi *in l. edita C. de edendo in lectione Tubigenſi.* Si tamen nec repugnantia, nec ordo, nec alia juſta cauſa impediat, ut patet hoc familiari exemplo: Si emi fundum ſub clauſula conſtituti, & ſolvi pretium, & venditor colonos vel operarios meos non admittit, vel aliter me frui impedit, poſſum contra eum querelam hanc novitatis impetrare, vel interdictum *uti poſſidetis*, & nihilominus, ſive neget, ſive ſubterfugiat, cumulare actionem ex empto, ut vacuam & realem traditionem præſtare condemnetur, & ad reliqua annua, quæ ſunt de natura venditionis: hoc enim

Digitized by Google

enim caſu utrumque judicium, & poſſeſſorium retinendæ, & petitorium perſonale ex eodem fonte naſcuntur, nec ullo modo repugnant, nec alia eſt ordinis vel utilitatis ratio, quæ faciat quominus regulæ cumulationis locus ſit, de qua per Dinum in *cap. nullus de Regul. jur. in ſext.* & plenè dicam *infrà* §. 75. Et hoc eſt utile, tum propter quædam privilegia judicii novitatis, tum ut eodem curſu non momentaneam diffinitivam poſſeſſionis tantum, ſed etiam peremptoriam diffinitivam in actione empti conſequar. Quod ſi venditor juſtam aliquam cauſam haberet poſſeſſionis detractandæ, abſolveretur à judicio poſſeſſorio, ut *infrà num.* 16. ſed non à judicio empti. Idem ex parte conventi hoc interdicto: Judicium enim duplex eſt, tum alias non debet actori licere, quin liceat & reo, *l. ult. C. de fructibus & lit. expenſ. l. non debet. ff. de reg. jur.* Si enim venditor non recepit integrum pretium, tunc, quia etiam nonobſtante conſtituto, non minus habet jus quam ſimplex colonus, poteſt defendendo negativè in hoc interdicto cumulare actionem ex vendito ad ſolutionem, vel perſolutionem pretii. Et ultra ſi fidem non habuerit de pretio, poteſt non ſolum negativè, ſed etiam affirmativè defendere in hoc interdicto, hoc eſt reciprocè agere, ſeu ſe poſſeſſorem allegare & in ea ſe conſervari petere, nonobſtante conſtituto vel precario, quod tacitam habet conditionem, pretium ſolvendo per emptorem, qui aliàs non poteſt uti contractu, & conſequenter nec ulla ejus parte vel clauſula, *l. Julianus §. offerri. de actionibus empt.* Et ſic poterit venditor cumulare actionem ex vendito ad ſolutionem pretii, offerendo, hoc facto cedere poſſeſſioni. Rurſus ſi venditor qui anno ſequenti adhuc frui debet, deturbetur ante tempus, poteſt hoc interdictum intentare, & ſimul ex vendito agere ad ſolutionem pretii: Quod ſi ex eodem contractus inſtrumento liqueat de retenta fruitione anni, & vel teſtibus, vel confeſſione emptoris promptè docere poſſit, conſultius faciet ad utrumque caput, eadem ex vendito actione agere, & ſtatim per judicem prohibere emptori, ne ante tempus ingrediatur.

*Idem de nullitate reſcindenti & reſciſſorio.*

8. Quod ſi idem venditor prætendat contractum nullum, aut reſcindendum, ex capite quidem nullitatis, nulla nova opus eſt actione, aut cumulatione, cum eodem contextu, vel per viam replicationis deduci poſſit, etiamſi a Cancellaria Principis habeat reſcriptum declarationis nullitatis: quia non eſt inconveniens nec eſt cumulatio novæ actionis, ſed quæſtio incidens, appendix principalis inſtantiæ, ad cujus deciſionem Princeps procedi reſcribit, non habita ratione contractus nulli, ſi talis inveniatur. Ex capite verò reſciſſionis, ſive ex *l. 2. de reſcind. vend.* ſive propter dolum qui incidit contractui, etiamſi cauſam non dedit, *l. & eleganter de dolo*, ſive propter prætenſum juſtum metum, *toto tit. de his quæ vi met. cauſa fiunt*, ſive propter redhibitionem, *l. ſi prædium C. de ædil. act.* nova eſt & alia inſtantia, quæ ſimul eodem tempore intentari & continuari poteſt, etiamſi adverſarius ſe poſſeſſorem prætendat, cum nulla ſit repugnantia, nec ulla lex, aut conſtitutio quæ prohibeat, quicquid dicat Rota *deci. 119. in antiq. & deciſio Capellæ Tholoſanæ* 468. quorum dicta procedunt quando actor fatetur ſe poſſeſſionem tradidiſſe, ſecus ſi negat, ut hic.

*Sed non in eodē libello, niſi quādo reus in poſſeſſorio negativè tantum defendit.*

9. Quod ſi adverſarius ad poſſeſſorium negativè tantum defendat, poteſt actor utramque actionem non ſolum eodem tempore proſequi, ſed etiam in eodem libello cumulare, utraque inſtantia conjuncta: Sed ſi adverſarius ſe quoque poſſeſſorem contendat, & per media ſuarum defenſionum, vel oppoſitionum in ſua poſſeſſione conſervari certet, tunc poteſt cumulationem in eodem libello, & conjunctionem inſtantiarum impedire, ne poſſeſſoriæ inſtantiæ, in qua etiam actor eſt, præjudicium aut remora fiat, ſed non poteſt impedire quin adverſarins ſeorſum reſciſſionem aut reſtitutionem in integrum, vel condictionem ſine cauſa, aut ſimile revocativum judicium proſequatur, quia nihil repugnat, & conſtitutiones, de quibus *ſupra eodem num.* 6. de petitorio vendicationis, ſeu proprietatis loquuntur.

*Reus allegans ſe ſpoliatum petens reſtitui, ſuperſedetur in aliis actionibus.*

10. Illud ultimum limito, primò ſi alleget ſe de facto ſpoliatum ab eodem adverſario, & hoc conſtet, vel brevi probare offerat: quia tunc in aliis inſtantiis per prætenſum ſpoliatorem contra illum intentatis, tantiſper ſuperſedebitur, ex regula communi, *ſpoliatum ante omnia debere reſtitui*. Limito ſecundò, poſtquam ſententia aliqua, ſive ſequeſtri, ſive fiduciariæ poſſeſſionis, quam recredentiam vocant, ſive pleni poſſeſſorii lata fuerit, quia obedire contumaciter detrectanti, donec pareat, reliquæ actiones denegabuntur. *l. ſed etſi per Prætorem. §. ait Prætor in fin. ex quibus cauſ. major.*

*Poſſeſſoriū & petitorium cumulātur in regalia & in decreto de pacificis poſſeſſoribus.*

11. Principalem concluſionem *ſuprà num.* 6. quod poſſeſſorium & petitorium non cumulantur, limito. Primò, ut non procedat in materia regaliæ, videlicet beneficiorum eccleſiaſticorum ad collationem Regis Franciæ, jure Regaliæ, quæ eſt jure coronæ pertinentium, quorum cognitio, etiam in prima inſtantia ſpectat ad ſolam hanc primitivam ſupremi Pariſiorum ſenatus Curiam, quam Joannes Faber per excellentiam, Curiam Franciæ vocat, in qua diſceptatione Procurator generalis Regis, in eodem Senatu, ſemper eſt pars principalis: & quia Rex Franciæ omnium beneficiorum in Regalia vacantium judex eſt ſolus & ſupremus, non ſolum poſſeſſorii ſed etiam petitorii, & ipſimet tituli petitorium & poſſeſſorium ſimul & ſemel deducuntur & judicantur, ut etiam tetigi in reg. 18. Cancellariæ Romanæ *de infirmis reſignantibus ad fin. num.* 422. Limito ſecundò, in inſtantia ad finem decreti de pacificis. Sed hæc eſt impropria limitatio, quia non concurrunt inſtantiæ ſuper petitorio & poſſeſſorio, ſed utraque tam præſens, quam futura abſorbetur ſilentio impoſito ad titulum illius qui titulo colorato pacificè triennio beneficium Eccleſiaſticum poſſediſſe probatur. de quo latius infra: non ergo hic cumulantar, ſed ſupprimuntur inſtantiæ, tam petitorii, quam poſſeſſorii.

*Et coram arbitratore vel arbitro.*

12. Limito tertio coram arbitratore, vel etiam vero arbitro. Licet enim compromiſſum fiat ad inſtar judiciorum, *l. 1. de arbitr.* tamen verus contractus eſt: itaque ſicut poſſunt partes de petitorio & poſſeſſorio ſimul tranſigere, ita & compromittere etiam in arbitros: quinetiam arbitralis ſententia quædam eſt tranſactio, quod Bartholus, Baldus, & omnes fatentur in arbitratore in *l. 1. §. ſi ſervus, de pecul.* aliter ſentientes de ſententia arbitri per *l. 1. de arbitr.* & per textum in Authent. *ut differentes judices §. ſi vero contigerit*, ut latè per Alexand. *conſil.* 23. *num.* 2. *lib.* 1. ubi in annot. tetigi, & per Philippum Decium *conſil.* 198, *num.* 4. & latiùs per Franciſcum Purpura. in *rubr. C. de tranſactionibus*, ſed textus in *l. 1. de recept. arbitr.* non concludit, quia nullum ſimile, idem *l. quod Nerva. ff. depoſiti.* & textus in *Authent. ut differentes Judices Novell.* 86. udi κατὰ φιλικὴν συμβίβασιν, etiamſi verbo tenus magis ſonent in amicabilem compoſitionem, tamen ſenſus Novellæ pariter eſt in compromiſſo arbitri, & ſatis eſt quod conſtitutiones prohibitivæ non loquuntur, niſi de judiciis & judicibus, non autem de arbitris.

*Appellatio ab arbitro nō eſt vera appellatio, ſed recurſus ad judicem.*

13. Et conſequenter ſi à ſententia arbitri ſuper compromiſſo poſſeſſorii & petitorii lata appelletur, ſeu potius ad judicem provocetur aut recurratur, non enim vera eſt appellatio, cum non ſit à judice, ſed à privato, vel tanquam à privato, nec conſtitutiones de appellationibus locum habent, nec opus eſt provocare illicò quicquid vulgares putent, ſed eſt provo-



Digitized by Google

catio in jus, ut notant omnes Doctores in *l. non diſtinguemus §. cum quidam in fin. de arbitr.* Alex. *conſ.* 119. *num.* 15. *lib.* 2. Franciſcus Curtius ſenior *conſil.* 23. *in fine.* Quod etiam ſatis indicat conſtitutio Regis anno 1512. §. 34. in verbo, *pourra recourir ou appeller.* Unde hæc provocatio ſive controverſia ſuper homologatione, ſpectat ad judicem ordinarium illius cauſæ in prima inſtantia, ut etiam tradunt Canoniſtæ in *cap. quintavallis extr. de jurejur.* Et poteſt ex privilegio alterius partis evocari ad judices ( puta præfectos libellorum ſupplicum Palatii) qui prohibiti ſunt de omni cauſa ſeu articulo appellationis, etiam à ſuis delegatis interjectæ cognoſcere, ut dixi in annotationibus ad Philippum Decium *in cap. cum ſit Romana num.* 9. *extr. de appellat.*

Judex appellationis à ſententia Arbitri poteſt cognoſcere de poſſeſſorio de quo cognovit arbiter.

14. Redeundo è diverticulo ferventis calami ad tertiam limitationem *ſupra num.* 6. poterit & habebit judex appellationis ſeu potius provocationis ſententiæ arbitri ſimul de poſſeſſorio & petitorio de quo cognovit arbiter, cognoſcere & judicare, ceſſante hoc caſu, prohibitione conſtitutionis, quia non tam agitur de judicandis inſtantiis petitorii & poſſeſſorii ſimul, quàm de judicando de læſione, vel circumventione in contractu vel tranſactione partium, & multo minus formalis inhærere, ſed magis ut in cauſa reductionis ad arbitrium boni viri, emendata notabili aut evidenti læſione, non præciſè habendo reſpectum, an provocator habuiſſet cauſam provocandi à judice, ſed an habeat cauſam petendi reductionem ad arbitrium boni viri; non enim per hunc recurſum agitur de reſcindendo compromiſſo, ſed de illo probè exequendo, & errore arbitri emendando.

Regula quod in omni foro ſeculari & Eccleſiaſtico eſt prohibitum cognoſci ſimul de petitorio & poſſeſſorio.

15. Cæterum ſtat regula in omni foro, etiamſi accedat conſenſus utriuſque partis, in ſeculari quidem foro propter conſtitutiones prohibitivas ſine diſpenſatione Regis. In Eccleſiaſtico verò propter incapacitatem cognoſcendi de ullo poſſeſſorio, etiam juris quantumvis merè Eccleſiaſtici, etiamſi de quaſi poſſeſſione, non ſolum juriſdictionis Epiſcopalis, vel ipſius Epiſcopatus, vel parochialis Curæ, vel Officii clauſtralis agatur: ſed etiam ſi de quaſi poſſeſſione Sacramenta adminiſtrandi, vel prædicandi verbi Dei: quamvis duo hæc ultima non debeant ad forenſia trahi, nec tali commercio inquinari. Quandoque tamen vidi ex ſpeciali reſcripto Principis, de conſenſu utriuſque partis poſſeſſorium retinendæ & petitorium ſimul cumulari, etiam coram præfectis libellorum ſupplicum Palatii Regii Pariſienſis, qui ſpecialiter per conſtitutiones prohibentur de petitorio & omni reali judicio cognoſcere, ſed ſunt caſus particulares, ut inter Titium & Mævium dumtaxat, qui non merentur ſignari, ut nequeant in conſequentiam trahi.

Hæc regula habet locũ ex parte rei ſive contra reum in poſſeſſoriis adipiſcẽdæ vel recuperandæ, ſed non ex parte actoris ſive contra actorem.

16. Circa prædicta occurrit valde neceſſaria quæſtio, an dicta regula ſuprà *num.* 6. habeat locum in poſſeſſoriis adipiſcendæ vel recuperandæ? Breviter dico quod ſic ex parte rei, ſive contra reum, & non ex parte actoris, ſive contra actorem, ut patet in interdicto *unde vi &c.* Quod enim pro regula ab omnibus traditur, *Spoliatum ante omnia reſtituendum*, favore ſolius ſpoliati introductum eſt, & ejus favore ſuperſedetur in quæſtione proprietatis & aliis actionibus contra eum motis vel movendis: non autem ſi ipſe petitorium vel etiam actionem ſimul intentare & proſequi velit: nullo enim jure, nulla ratione prohibetur, niſi etiam reus ſe in eadem re ſpoliatum contenderet, & viciſſim *unde vi* ageret, & quandoque, licet raro, contingere poteſt, & eadem ratione agens *unde vi*, etiam in eodem libello cumulare poteſt petitorium, ſed incautè utramque inſtantiam cumularet, niſi cum reſervatione, inſtantias, ſi opus ſit, ſeparandi.

Idem in omnibus remediis juris adipiſcendæ ſeu recuperandæ poſſeſſionis.

17. Idem igitur vel fortiori ratione in agente interdicto adipiſcendæ. Idem in omnibus remediis juris recuperandæ vel adipiſcendæ poſſeſſionis, ut ex *l. ult. C. de edict. divi Adr. toll. & l. ſi quis conductionis. C. locat.* & ita debet intelligi *l. ſi de vi. ff. de judic.* videlicet quando actor convenitur petitorio, habet enim exceptionem hanc ordinis dilatoriam, ſecùs ſi ipſemet etiam petitorio, ſive reali, ſive perſonali agere velit. Idem ſi fiducia juris & promptæ fidei nollet excipere, ſed pateretur reum in petitorio concludere.

Vera ratio juris de nõ cumulando petitorio & poſſeſſorio eſt propter duplicitatẽ judicii.

18. Et ſic vera ratio juris de non cumulando petitorio & poſſeſſorio, eſt propter duplicitatem judicii, in quo uterque actor & reus, & non minus hujus quam alterius intereſt, non ſolum petitorii cumulationem, ſed etiam proſecutionem ſeparatam interim differri: ut etiam quando contingit interdictum *unde vi* duplex eſſe, ut nuper diximus. Ideo de jure conſenſu utriuſque partis fieri poteſt cumulatio, etiam in poſſeſſoriis duplicibus: ſed non in hoc Regno in poſſeſſoriis novitatis, ſeu retinendæ, propter conſtitutiones prohibitivas, niſi etiam ſpecialis diſpenſatio Principis accedat cum derogatoria expreſſa ad dictas conſtitutiones in caſu ſpecifico in reſcripto contento dumtaxat.

Quando cumulari poſſunt petitorium & poſſeſſorium.

19. In poſſeſſoriis autem ſimplicibus cumulari poteſt petitorium ex parte actoris, cujus ſolius favore impeditur cumulatio, uſque adeò ut etiam in interdicto retinendæ ex parte actoris fieri poſſit etiam reo invito, quando contingit judicium illud eſſe ſimplex, ut quia reus non affirmativè, ſed negativè tantum defendit, non contendens ſe poſſidere, ſed negans ſe turbaſſe, vel impedire in poſſeſſione: nec mirum, quia cum jam nulla ſuperſit lis ſuper poſſeſſione quæ pacifica remanet actori, ſed tantum ſuperſit judicium ſuper impenſis inſtantiæ, damnis & intereſſe prætenſis per actorem turbationis & negatæ per reum, nihil eſt quod impediat actorem ſtatim petitorium intentare & proſequi: imo quod fortius eſt, etiam iſte reus non ſolum qui negavit ſe turbaſſe, ſed etiam qui faſſus eſt, & conſenſit actorem diffinitivè manu teneri in poſſeſſione pacifica rei controverſæ, & condemnationem damnorum & intereſſe damnationis ſubit, poteſt ſtatim ejuſdem rei petitorium intentare contra ejuſdem actorem invitum, qui nec dilatoriam quidem exceptionem poſſeſſorii nondum plenè executi habebit, quandiu victus in poſſeſſione non eſt in culpa nec mora taxandi & refundendi impenſas, damna & intereſſe poſſeſſorii judicii. Ita etiam ſæpe in hoc ſupremo ſenatu judicare vidi.

Tres ſpecies ſunt poſſeſſoriorum.

20. Quanquam autem omnia ferè interdicta poſſeſſoria ſunt, textus & ibi glo. *inſtit. de interd. in princ. gl.* 1. *in rub. ff. eod. tit.* tres tamen ſunt inſigniores & frequentiores ſpecies poſſeſſoriorum, videlicet adipiſcendæ, recuperandæ & retinendæ poſſeſſionis, quarum duæ tantum ultimæ frequentari ſolent apud nos, & præſertim retinendæ, quæ in hoc regno & ab antiquo vocatur *cas de ſaiſine & de nouvelleté*, de quo loquitur totus hic titulus, verbis quidem brevis, ſed re & effectu ampliſſimus. Et quia nobis hic tractanda eſt immenſa materia poſſeſſorii & præcipuè interdictorum (ſunt enim in jure præter interdicta, plura alia remedia poſſeſſoria) expedit brevi perioche, omnes interdictorum ſpecies ſemel in rem præſentem ſub oculis expoſita figura adducere.

Digitized by Google

* C'eſtoit le 64. article de l'ancienne Couſtume, & c'eſt le 96. en la nouvelle.

## §. * XCVI.

PAr ladite couſtume generale de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, quand aucun poſſeſſeur d'aucun heritage ou droit réel reputé immeuble, eſt troublé, & empeſché en ſa poſſeſſion & joüiſſance, il peut & luy loiſt ſoy complaindre & intenter pourſuite en cas de ſaiſine & de nouvelleté, dedans l'an & jour du trouble à luy fait & donné audit heritage, ou droit réel contre celuy qui l'a troublé.

## SUMMARIA.

1. *Petitorium non cumulatur cum poſſeſſorio, niſi in perſonali.*
2. *Poſſeſſio quæritur momento, ſed ſaiſina* par an & jour.
3. *Poſſeſſio amittitur* par an & jour.
4. *Annus verus poſſeſſionis pergit à tempore quo cultus eſt ager.*

1. NOn poteſt cumulari petitorium ſimul cum poſſeſſorio: fallit in petitorio perſonali, ut in commiſſo feudi cum poſſeſſorio feudaliſato.

2. Veteres libri dicunt quod poſſeſſio eſt momento quæſita, ſed ſaiſina *par an & jour*.

3. Poſſeſſio amittitur per annum & diem. Ampliatur etiamſi per executionem ſententiæ contra ſimplicem latæ. Vide ad Innocentium *cap. ſuper. de re judic. ſupra* §. 31. *num.* 25.

4. Vir vendidit fundum uxoris, *promet faire ratifier,* emptor per 4. annos fecit vineam, mortuo marito poſt vindemiam, vidua inibi moratur, colit & *fait toutes les façons* & vindemiat: ſed infra annum vindemiæ, emptor qui morabatur Pariſiis turbatus, de vinea agit novitate, an bene intra annum vindemiæ, ſed non intra annum quo vidua cœpit colere? Reſpondi: ſi emptor habet cauſam juſtam ignorandi, non incipit verus annus poſſeſſionis, niſi à vindemia; quia reliqua prioris temporis ſunt ad commodum domini, *l. qui occidit adulterum.* §. *ſi quis alienum. ff. ad leg. Aquil.* Non obſtat *gloſſ. fin. l.* 8. *C. fin. regund.* quia loquitur alio non poſſidente, vel non conſervato in poſſeſſione.

* C'eſt le XCVII. de la Couſtume nouvelle. Ce Commentaire poſthume ſuit ce nôbre d'art. en article.

## §. LXV.

ITem aucun n'eſt redevable, au moins à tort de ſoy complaindre & intenter le cas de nouvelleté pour une choſe mobiliaire particuliere.

# TITULUS QUARTUS.*

* C'eſt le titre 6. de la nouvelle.

## DE PRÆSCRIPTIONIBUS.

* C'eſt le CXIII. de la nouvelle Couſtume.

## §. * LXVI.

PAr ladite Couſtume, ſi aucun a joüy & poſſedé aucun heritage * à juſte titre & de bonne foy, tant par luy que par ſes predeceſſeurs, dont il a le droit & cauſe, franchement & ſans inquietation d'aucune rente, par dix ans entre preſens & vingt ans entre abſens aagez & non privilegiez, il acquiert preſcription d'icelle rente.

* La nouvelle adjouſte la rente.

* C'eſt le 114. de la nouvelle Couſtume.

## §. * LXVII.

ITem quand aucun a joüy & poſſedé par luy, ſes predeceſſeurs & devanciers, deſquels il a le droit & cauſe, d'aucun heritage à juſte titre & de bonne foy par dix ans entre preſens, & vingt ans entre abſens, aagez & non privilegiez, franchement & paiſiblement, ſans inquietation d'aucune rente ou autre hypotheque, tel poſſeſſeur dudit heritage a acquis preſcription d'icelle rente ou hypotheque.

## SUMMARIUM.

1. *Scientia malæ fidei, poſt tempus præſcriptionis non obeſt.*

1. MAlæ fidei ſuperveniens ſcientia non excuſat, niſi ſupervenerit poſt tempus præſcriptionis, ut dixi ad Decium *cap. jurans col. fin. de probationib.*

Prior articulus loquitur ad præſcribendum contra perſonalem, ſequens ad præſcribendum contra hypothecarium.

§. * LXVIII.

* C'eſt le 118. de la nouvelle Couſtume.

ITem ſi aucun a joüy, uſé & poſſedé aucun heritage par l'eſpace de trente ans continuellement, tant par luy que par ſes predeceſſeurs, franchement, publiquement, & ſans aucune inquietation, ſuppoſé qu'il ne faſſe apparoir de titre, il a acquis preſcription entre aagez & non privilegiez.

SUMMARIUM.

1. *Vis executoria poſt triginta annos non competit.*

ETIAM laudimia præteriti tempo.is ut cenſus præſcribuntur.

Quid de hypothecaria? Reſpondi ſimpliciter non competere vim executoriã poſt triginta annos.

Dicebat *Chartier* quod hypothecaria durat poſt 30. annos ad finem, ut declarentur hypothecata, & relinquantur ut vendantur; licet *Segnier* ſentiret & hanc cum perſonali exoleviſſe: imo remanet, ſed ſola realis actio, ita quod garentigia etiam contra ipſummet obligatum non poteſt amplius proſequi pro executoria, nec petitur declarari executoria contra hæredem.

*Un Bourgeois* 1430. *a bail d'une maiſon*, debet *trois deniers de cens reconnus* 1472. infrà 40. annos, quod valet: quia ſemper durat hypothecaria, deinde 1517. poſt 40. annos *reconnu* per matrem impuberis *comme ayant ſa garde*, licet non eſſet, repugnante quippe conſuetudine; quia alium virum duxerat qui mortuus erat, & ſic videtur recognitio nulla, tum poſt 45. annos, tum ex quo agebatur non de acquirendo, ſed conſervando jure. Concluſum cum *Chartier* quod valet interruptio ad fidem interruptionis præſcriptionis: quia poteſt fieri recognitio hujuſmodi realiter per quemcumque poſſeſſorem etiam prædonem, *l. ſi Vrbana. ff. de condict. indeb.* tum quia alias tunc dominus egiſſet & de præteritis interruptionibus docuiſſet; præterea filius hæres matris non poteſt impugnare qualitatem quam mater accepit: quia tenetur ad intereſſe, & ea qualitas ſufficit ad vim ſimplicis interruptionis.

§. LXIX.

Voyez l'art. 12. de la nouvelle Couſtume.

ITem par ladite Couſtume un vaſſal contre le ſeigneur, ne le ſeigneur contre le vaſſal ne peut acquerir preſcription du fief tenu dudit ſeigneur.

# TITULUS QUINTUS.

## DE PERSONALIBUS ET HYPOTHECARIIS ACTIONIBUS.

§. * LXX.

* C'eſt le 99. de la nouv. Couſtume.

PAr la Couſtume de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, les detempteurs & proprietaires d'aucuns heritages chargez & redevables d'aucuns cens, rentes, ou autres charges réelles & annuelles, ſont tenus perſonnellement de payer & acquitter icelles charges, à celuy ou ceux à qui deuës, & les arrerages écheus de leur temps, & ſi longuement que d'iceux heritages ou de partie & portion d'iceux, ils ſeront detempteurs & proprietaires.

SUMMARIA.

1. *Merus detentor qui in ſimplicitate redemit reditum, non liberatur: quia dominium directum fundi ſemel hypothecatum eſt.*
2. *Differentia inter principalem debitorem & tertium.*
3. Notaires Epiſcopaux n'ont point d'hypotheque.
4. *Sola conventio format hypothecam.*
5. Portion congruë ou gros, ſe paye par proviſion.
6. *Diſcuſſio an requiratur.*
7. Seel attributif de juriſdiction eſt tutelaire, *& non executivum contra tertium.*
8. *Hypotheca ad hoc officit ut qui in-*

Digitized by Google

*ſtrumentum non negat, teneatur illud exequi.*

*9. Obligatio ſpecialis ideo eſt generalis, quod generaliter quis obligatur.*

TURONIS non eſt ſimilis; quia conſuetudo nihil dicit : tamen *le Bailly de Tours* idem judicavit contra *Madame du Moulin* emptricem *de Leze pour Marthe Normandiere*, & concluſum benè per eam appellatum 1551.

*Merus detentor qui in ſimplicitate redemit reditum, nõ liberatur, quia dominium fundi hypothecatum eſt.*

1. *Bony a baillé ſa terre a rente*; poſtea ſuper eo reditu conſtituerat reditum: deinde vendit illum reditum tertio: vel reliquit eum qui accepit, hæredem : vel ei remittit reditum, an teneatur perſonaliter debitori ? Reſpondi, ſic; & ſic eſt merus detentor qui in ſimplicitate redemit reditum, quia ipſum dominium directum fundi ſemel hypothecatum fuit, ſecus ſi ex cauſa antecedente debitum non poterat talis reditus redimi.

*Differentia inter principalem & tertium.*

2. Vera ratio contra Baldum in *l. eſt in arbitrio. C. de obligat. & actionibus*, differentia inter tertium, & principalem contra qnem cumulatur, tùm æquitas, tùm ut liberè fruatur, ut dixi ad Decium *l. edita num. 77. C. de edend.*

Utrum habet locum ut coram Præſide Pariſienſi conveniatur Prælatus debens reditum ſuper terram Eccleſiæ ? Non eſt dubium quod ſic : ſed quid ſi debetur Curato; vel Vicario perpetuo ſuper decimis, poteſt recurri ad Prælatum ? Videtur quod ſic. Alii dubitabant, quia non erat realis hypotheca & per tranſactionem *de Notaires Epiſcopaux* qui non habent hypothecam.

*Notaires Epiſcopaux n'ont point d'hypotheque.*

*Sola conventio format hypothecam.*

4. Sed certè tunc ſola conventio format hypothecam, & ſic hæc ratio non valet. Ad rationem autem quæ ſuper ſpirituali, reſponde, quod ex quo tranſlatum eſſet ad Abbatë, qui non eſt Curatus primitivus; cenſetur temporalis: ſecus ſi eſſet Curatus primitivus, quia tunc idem videtur ac ſi ſuper oblationibus & ſpiritualibus tantum eſſet aſſignata: imò non videretur in commerciò, nec res prophanæ hypothecatæ de quibus hæc conſuetudo loquitur; licet jura hypothecarum etiam ab Eccleſia hîc expellantur. Tamen poteſt Curatus ſibi providere *par complainte de diſme*, niſi ſolvant dictam penſionem, imo per cauſam novitatis dictæ penſionis.

*Portion congrue ſe paye par proviſion.*

Cum aliàs ageret *le Curé de Taraille* contra Religioſas *du Lys* in novitate pro decimis & illæ dicerent ſuas eſſe in ſolidum, quia ſolvebant duos modios, per ſententiam requeſtarum fuerunt interim condemnatæ *payer & continuer ladite portion, ou gros par proviſion.* Nec mirum, quia eſt pars terræ : ſecus ſi Curatus agat contra Abbatem, vel Camerarium pro juribus Curæ & divino officio, & ille ſe dicat Curatum, & tamen dare ſolitum tot annuatim Vicario, quia non videtur peti poſſe hæc proviſio, ut ſolvat pendente proceſſu, quia non eſt pars rei controverſæ, vel æquè connexa, ut hujuſmodi retineantur decimæ quas hic Curatus non petebat.

*Diſcuſſio an requiratur.*

6. An requiratur diſcuſſio? Videtur quod ſic, *Auth. hoc ſi debitor* : quia conſuetudo aliquid operatur præter jus, dando perſonalem actionem contra detentorem : quod jure communi Digeſtorum & Codicis requiritur diſcuſſio : Authentica autem hoc privilegium in caſibus ſub jure communi, non autem in caſu conſuetudinis introduxit.

*Seel attributif de juriſdiction eſt tutelaire & nõ executivum contra tertium.*

7. *Lettres de rente conſtituée ſur pluſieurs* ſpecialiter *paſſées* Pariſiis : ideò detentor ex tunc conventus *pardevant le Prevoſt de Paris en action perſonnelle & hypothecaire*, declinat, *eſt débouté en vertu du ſeel de la Prevoſté, dont il appelle.* Reſpondi benè appellatum : quia contra tertium non eſt *le ſeel* niſi tutelare, non autem executivum, & tamen eſt perſonaliter obligatus : Tamen hoc eſt à lege, non ab inſtrumento, nec vi inſtrumenti : ſed quid ſi reus *demeuroit à Monmorency* & ſit Præſes Præſidalis Judex, videtur benè judicatum, & poteſt cogi *paſſer tiltre nouveau* coram Præſide ſive Judice Regio, & ſic *le ſeel* operatur : ſecùs de habitante in alio Præſidatu, quia non cogetur *paſſer titre nouveau à Paris*, ſed tantùm coram Judice loci. Quid ſi inſtrumentum dicat quod ſucceſſores cogentur *paſſer titre nouveau à Paris*, & de ſolvendo *à Paris*? Reſpondi, quia tunc

*Hypotheca ad hoc officit ut qui inſtrumentum non negat, teneatur eum exequi.*

8. Hypotheca ad hoc officit, & ſic vel poſſet conveniri *à Paris*, ex quo non negatur inſtrumentum, nec qualitas in eo ſcripta, & hoc eſt verum hoc caſu. Sed dicta clauſula non valet in reditibus conſtitutis *au denier douze*.

Limita uſque ad valorem fructuum, ſi reditus eſt limitatus & ad vitam in lucrativa, vel quaſi, ut doarium. Vide notata ad Decium *l. divus de regul. jur.*

*Obligatio ſpecialis ideo eſt generalis, quod generaliter quis obligatur.*

9. Ego contrarium nihilominus in principio ſemper intellexi, de ſpecialiter obligatis, & nunc reperio quod hoc eſt æquius reſpectu perſonalis obligationis & ſic ceſſat, ſi tantum eſt generalis hypotheca, unde non habet locum regulariter in obligatione ſpeciali, quæ ſemper videtur generalis : tamen melius eſt diſcedere à verbis & communi opinione, ſi tamen ſunt quædam ſpecialiter hypothecata, illa prius diſcutienda. *l. 2. de pignoribus*.

Nota quod dicebat dom. *Morin, les chargez & redevables*, ſaltem *les redevables* ( quæ ſunt in hoc artic. & non in art. ſuperiori ) denotant quod in iſto articulo loquitur de ſpecialiter obligatis, vel datis ad hoc onus quod res ſit redimibils: ſed in ſuperiori articulo loquitur de ſimpliciter hypothecatis.

## §. * LXXI.

** C'eſt le 101. de la nouvelle.*

ITem les detenteurs & proprietaires d'aucuns heritages obligez ou hypothequez à aucunes rentes, ou autres charges réelles & annuelles, ſont tenus hypothecairement à payer icelles rentes & autres charges réelles & annuelles, avec les arrerages qui en ſont deubs, à tout le moins ſont tenus à iceux heritages delaiſſer pour eſtre criez, ſubhaſtez, vendus & delivrez par decret à l'achepteur plus offrant & dernier encheriſſeur à la charge de la rente, & pour le payement des arrerages qui en ſont deubs.

SUMMARIA.

*1. Hypotheca eſt prior pro reliquis.*

*2. Expenſarũ hypotheca eſt verè formata à die contractus & ita judicatũ areſto.*

*3. Qui non habet unde ſolvat, bonis poteſt cedere, etiam pro expenſis, quæ ſic ſunt voluntariæ.*

*Hypotheca eſt prior pro reliquis.*

INtelligitur ſecundum jus credendo jura.

1. Etiam pro reliquis prior eſt hypotheca.

*Expenſarũ hypotheca*

2. Sed an pro expenſis ? ſemper ſervatum eſt quod non, ſed ponuntur inter perſonales & chirographa-

*eſt verè formata à die contractus & ita judicatum.*

rios; ſed hoc eſt ignorantia: quia eſt vera hypotheca, ſaltem formata à die condemnationis vel taxationis. Tamen quod eſſet & à die contractus dixit dom. *le Clerc.* ad ſuam relationem judicatum, per quam poſt tres hebdomadas cum aliis claſſibus dubitatum, & quod Liſetus in initio refragaretur, tamen hujus ſententiæ fuit & ita poſtea inſequendo illud areſtum judicavit. Videtur mihi juſtius quod non ponantur niſi à die taxationis vel condemnationis, aliàs etiam in condemnatione vel taxatione cæteri vocandi eſſent creditores. *Script. fol.* 135. *in fi.*

Melius dicendum ut dixi *Inſt. fol.* 192. 1550. 12. Maii Dominus *Angrant* habuit cauſam *aux Requeſtes*, ubi Dominus *Prevoſt* primus Præſes ita voluit aliorum ſervare areſta & alios conſuluit, *Tudert, Barthelot*, & alios, qui omnes dixerunt ſe ita pluries judicaſſe, & quod poſtridie ſic judicare habebant. Dom. *de l'Hoſpital* eſt contrariæ opinionis, quæ prævalet: quia ſemper purior ſervata & juſtior ſaltem ante prehenſionem & pignus prætorium: quia hæc mala praxis eſt periculoſa, tum impenſæ remotæ, perſonales & voluntariæ, & extra rem, nec valet quod dicebat *Prevoſt* quod ſunt neceſſitatis, in eo tertio, qui non habet unde ſolvat, quia tunc poteſt bonis cedere & ſic ſunt voluntariæ.

*Qui nõ habet unde ſolvat poteſt bonis cedere, cuiſ pro expenſis.*

** C'eſt le 102. de la nouvelle.*

## §. * LXXII.

QUand un tiers detenteur d'aucun heritage eſt pourſuivi pour raiſon d'aucune rente dont eſt chargé ledit heritage qui luy a eſté vendu ſans la charge de ladite rente, & dont il n'avoit eu connoiſſance auparavant ladite pourſuite, apres qu'il a ſomme ſon garand, ou celuy qui luy a vendu ou promis garantir ledit heritage, lequel luy defaut de garentie, ledit tiers detenteur ainſi pourſuivi, paravant litiſconteſter peut renoncer audit heritage; & en ce faiſant il n'eſt tenu de ladite rente & arrerages d'icelle, ſuppoſé meſme que les arrerages fuſſent & ſoient eſcheus de ſon temps & paravant ladite renonciation.

### SUMMARIA.

1. *Creditor poteſt capere hypothecam & fructus futuros: ſed non poteſt exigere præteritos, niſi mala fide eſſent conſumpti.*
2. *Detentor qui condemnatus eſt, poteſt petere actionem ſibi cedi contra principalem & coobligatos.*
3. *Emptor qui non conteſtatur litem, non debet fructus præteritos.*

*Creditor poteſt capere hypothecam & fructus futuros, ſed non præteritos, niſi mala fide eſſent conſumpti.*

1. NUnquid autem lucratur fructus medii tẽporis? Dico quod ſic, ceſſante fruitratione & dilatione fraudulenta. Et hoc eſt de jure, quod creditor poteſt benè capere hypothecam & fructus futuros, non autem poteſt exigere fructus præteritos & bona fide conſumptos à poſſeſſore: ſecus ſi eſſent mala fide conſumpti; quia erant hypothecati. Sed quid de areſto lato 24. April. 1452. *au profit de Monſieur le Duc Preſident, demandeur en action perſonnelle & hypotheque* contra filios hæredes *de feu Henry Rouſſel*, qui acquiſiverant *la terre de Challeau le Bachelier*, fortè, ut credendum, ſine onere reditus debiti, quo condemnati ſunt *quant à la perſonne à payer les arrerages de ſoixante & dix livres tournois de rente eſcheus depuis le* 22. *jour de Juillet* 1438. *juſques au* 25. *Fevrier* 1450. & ſic *de douze années, & ne ſe fera l'execution d'iceux ſur les obligez que juſques à telle ſomme qu'il ſera trouvé la terre & ſeigneurie de Challeau & ſes appartenances avoir valu & pû valoir és temps & années ſuſdites, & au regard de l'hypotheque la Cour la declara affectée, obligée & hypothequée au payement & continuation d'icelle rente, & auſſi d'autres dix livres de rente deue audit demandeur & des arrerages eſcheus & à eſcheoir, ſans deſpens & pour cauſe*: & quamvis renuntiaſſent biennio ante areſtum, tamen condemnati ſunt in effectu ad fructus præteriti temporis, ſive pro eorum rata ad reditum. Sed fortè habebant hæredes *feu Rouſſel* cauſam lucrativam: ſed illud non eſt ſatis ad juſtitiam areſti: quamvis ſit æquum, ſciverant enim fortè reditum, ſed tunc non fuiſſent admiſſi ad renunciandum; ſi autem ignoraſſent & haberent cauſam onerosam, iniquum eſſet areſtum, quia æquè certant de damno vitando, quia deficit garendia, ſicut creditor certat.

PEUT RENONCER] ſecus ſi appellet *de la fin de proceder frivolle*, quia tunc habetur pro conteſtata nec poterit renunciare niſi juxta artic. 191. & ſic ſolvet præterita (ſui temporis tamen) & futura uſque ad totalem abdicationem.

*Detentor condemnatur poteſt petere actionẽ cedi cõtra principalem & coobligatos.*

2. Poteſt tamen petere actionem cedi, & contra principalem qui fortè non eſt author ſuus & contra coobligatos. Finge ergo, debitor 1520. vendidit ſine onere unum ex fundis hypothecatis: poſtea 1530. vendit alterum, & cedit ſolo. Nunc agit creditor contra ultimum qui petit ſibi cedi contra primum qui tum præſcripſit. Certè hic quandiu vixit debitor principalis, videtur ceſſare culpa, quia creditor ſciebat quod debitor non poterat præſcribere, nec alios etiam ſummare: & ſic ſi exegiſſet ab eo, hoc non profeciſſet aliis ut citius ſibi caverent: Ergo non debet nocere creditori ſi interim gratiam fecerit debitori, & ſic rurſum quod alios etiam non liberaſſet & verum puto, tum juſtum eſt ut ultimus emptor ſit deterioris conditionis primo, qui tum fortè præſcripſerat, quod eſſet expeditum ſi præſcripſerat, nec tum poſſet petere ceſſionem, ſicut nec potuiſſet eam petere venditor qui nuper vendidit.

*Emptor qui non conteſtatur litẽ, non debet fructus præteritos.*

3. Emptor prati citatur menſe Maio, *il demande veue*, poſteà vocat *ſon garand a delay de deux mois, il luy defaut*, & tunc cedit, petit actor ut reddat fructus præteriti? Reſpondi non deberi ex quo litem non conteſtavit, nec procraſtinavit, *& n'a eu que les ſimples delais ordinaires*, nec prematurè fructus collegit.

** C'eſt le 98. de la Couſtume nouvelle reformée.*

## §. * LXXIII.

ITem quand aucun a joüy & poſſedé aucune rente, & icelle priſe & perceuë ſur aucun heritage paravant dix ans & depuis dix ans, & par la plus grande partie d'iceluy temps, s'il eſt troublé

troublé & empeſché en ſa poſſeſſion & joüiſſance, il peut prendre & intenter le cas de ſimple ſaiſine perſonnelle contre iceluy ou ceux qui l'ont ainſi troublé, & requerir alencontre de luy eſtre remis en la poſſeſſion en laquelle il eſtoit auparavant ladite ceſſation.

SUMMARIA.

1. *Turbatio non eſt, niſi de refutatione, vel negatione appareat.*
2. *Poſſeſſor in dubio titulorum manet in poſſeſſione; niſi ſit poſſeſſio minoris temporis, quam ad præſcribendum ſufficiat.*

Turbatio non eſt, niſi de refutatione vel negatione appareat. Poſſeſſor in dubio titulorum manet in poſſeſſione, niſi poſſeſſio ſit minoris tẽ poris quã ad præſcribendum ſufficiat.

1. Iſtud eſt fictum, quia nunquam eſt turbatio, donec de refutatione, vel negatione appareat.

2. Colonus & locator per quinque annos ſolverunt quinque ſextarios pro tribus: modo maritus filiæ nuptæ viſis titulis non vult ſolvere niſi tres: Dominus directus capit caſum novitatis? Reſpondi quod habet cauſam proprietatis annexam, & quod ibi errores ſolutionis non transferant poſſeſſionem, etiam ſi iſte aliquot annis ſic per errorem ſolverit: an ergò erit inutilis caſus novitatis? Reſpondi quod in dubio titulorum remanebit in poſſeſſione. Sed certè non eſt juſtum ſi ſit poſſeſſio minoris temporis quam ad præſcribendum ſufficiat, aliàs perpetuò iſte circumveniretur.

---

## §. * LXXIV.

* C'eſt le 105. de la nouvelle.

Compenſation n'a point de lieu ſinon d'une debte claire & liquide à une autre pareillement claire & liquide.

SUMMARIA.

1. *Compenſatio non fit viro cum eo quod ei debetur ad onus* de convertir en propres.
2. *Cauſæ continentia non debet dividi.*

*Compenſatiõ non fit marito, cũ quod ei debetur ad onus de convertir en propres.*

1. Reſpondi quod non debet compenſari viro cum eo quod ei debetur ad onus *de convertir en propres* pro uxore, & quod conſtante matrimonio non fit, ſicut nec in alimentis: aliter contra ceſſionarium.

Fallit. reſpectu tertii, unde *au mariage du Prince d'Orenge & Anne de Lorraine* conventum *qu'elle auroit* mediam mobilium & actiones *profitables ou actives*, ſolvendo mediam debitorum: vel partem quartam *deſdits meubles & actions & conqueſts francs & deſchargez, de toutes debtes & charges*, ſi nunc poſt obitum viri vellent hæredes compenſare cum debitoribus quæ debent, etiam quæ defunctus (ſed per contractum ſeparatum) debebat, omninò non audirentur in præjudicium viduæ: Ergò cedi poteſt in præjudicium compenſationis quod enim ſe per inſtrumentum ligarunt, aut mediam ad onus mediæ vel quartam ſine onere debitorum paſſivorum.

Cauſæ continentia non debet dividi.

2. *Le Gay pourſuit comme Meſſager de l'Univerſité aux Mathurins & à ſentence de garniſon*: debitor *aux Requeſtes* habet litteras *de compenſation*, ex alio ſibi debito, *qui porte, receu telle ſomme dont le Gay luy tiendra compte.* Ideo *le Gay* dicit quod erat ex diverſa cauſa ſibi debita. Certè ſi non apparet de alio debito, debebit cedere in ſententiam & ſic in compenſationem: ſed interim non debet exequi ſententia Eccleſiaſtica: ſed videtur abſurdum quod non poſſit exequi, quia debebit ibi objicere compenſationem, non in alio judicio. Et poterat *le Gay tendre afin de non proceder*: quia cauſæ continentia non debet dividi, ex quo primus aditus eſt judex competens.

---

## §. * LXXV.

* Voyez l'art. 106. de la nouvelle.

Reconvention en Cour Laye n'a point de lieu.

SUMMARIA.

1. Garniſon & proviſion pendant l'inſtance de reſciſion.
2. *Hypotheca ab eodem poteſt cumulari.*

*Garniſon & proviſion pendant l'inſtance de reſciſion.*

1. Epiſcopus Carnotenſis conventus *aux Requeſtes afin de confeſſer ou nier, confeſſe*, deinde agit ad reſtitutionem ex *l. diſſoluta. C. de condict. ex leg.* alter *Petit* interim *la garniſon, fut adjugée, dont fut appellé.* Dictum in Curia quod non poterat adjudicari contrà Epiſcopum: refert *le Maiſtre*. Sed certè imo peti poteſt, ſaltem via exceptionis, ut fuit dictum *aux Requeſtes*, ubi quidam Epiſcopus petebat caſſationem *des lettres de conſtitution de rentes. Aux Requeſtes* reus petit quod interim *le contract ſera entretenu*, hoc eſt in effectu *la garniſon, fut dit qu'il ſeroit entretenu; dont appella, fut dit bien jugé*, die ultima Julii 1541. *preſent le Comte de Cleves & Gueldres*: & benè, quia iſta non eſt reconventio, ſed exceptio vel petitio ex natura actionis & inſtantiæ, & ab eadem inſtantia oritur, nec debet ejus continentia dividi.

Hæc conſuetudo ferè generalis eſt, idem *en Ar-*

*tois*, *ſans grace du Prince*, ut dicunt, licet ibi non ſit expreſſum conſuetudine, certè non valet reſcriptum, niſi quando nec mutatur juriſdictio, nec alicui ſit præjudicium, tunc valet, aliàs non. Quædam conſuetudines limitant *ſans lettres Royaux*, & puto hic etiam litteras non valere: ſed nonne æquius eſſet quando quis conveniretur hic à ſcholari, vel vi privilegii? puto quod benè, ſic ſaltem per litteras, & quod ita judicatum *à Moulins* 1534.

2. Hypotheca ab eodem poteſt cumulari incidenter cum novitate, ut *d'une rente.*

## §. LXXXI.

Hypotheca ab eodem poteſt cumulari.

ITem les heritiers ſont tenus perſonnellement des faits, promeſſes & obligations du treſpaſſé, dont ils ſont heritiers; & pour icelle part & portion qu'ils ſont heritiers.

HIc etiam poſſunt obligari bona hæredis. Alexand. *conſil.* 173. *lib.* 2.

## §. * LXXVII.

* *C'eſt le 170. de la nouvelle Couſtume.*

MEubles n'ont pas de ſuite par hypotheque.

### SUMMARIA.

1. *Fructus pendentes ſunt in bonis debitoris & non reputātur inter mobilia.*
2. *Hæres qui tantum habet mobilia in parte ſua, tenetur ad debita pro eadem parte.*
3. *Hæres mobilium vendens mobilia, non deſinit eſſe hæres: quia habet pretium.*

A *Lizon Bonguier la Dame le Maiſtre fait proceler par execution ſur un N. au Chaſteau*, clauſa ſunt oſtia, & dixit Serviens quod prehendebat omnia bona, ſed nihil cepit: Poſtea alius creditor intravit, & cepit bona mobilia: dicta mulier ſe oppoſuit, & fuit dictum, *qu'elle ſeroit la premiere payée*, tanquam haberet prius pignus Prætorium, & quod ex tempore præcepti cenſebatur ſaiſita. Facit *l. cum unus, cum l. ſeq. ff. de reb. auth. jud. poſſid.* Ego contra puto.

Fructus pendentes ſunt in bonis debitoris, & non reputantur inter mobilia.

1. Quidam creditor *fait ſaiſir les fruits pendans*, alius qui eſt prior in tempore ſe opponit dum adhuc penderent. Reſpondi primò, quod non ſumus in terminis hujus articuli, quia nondum erat mobile: Secundò quia adhuc erant in bonis debitoris. Sed eſt dubium, an hoc ultimum ſervetur. Pro opinione mea quod locus ſit prioritati, facit Alex. *conſil.* 112. *num.* 4. 5. *lib.* 6.

Pro me etiam facit: quia mutuavit ſub hypotheca & dilationem dedit uſque ad menſem Maium: creditor poſterior prehendit, interim labitur menſis. Simile inconveniens ſi litteræ de quinque annis ſunt homologatæ debitori, qui interim facit alios creditores, qui interim omnia auferent.

Hæres qui habet tantum mobilia in parte ſua, tenetur ad debita pro eadem parte.

2. Communi conſenſu lata ſententia inter hæredem & viduam, quod ſolvent reditum conſtitutum per defunctum, pro debito contractu ante matrimonium, & quod debitum ſolvent pro rata bonorum, certè etiam mobilia debent æſtimari inter eos: ſed ſi unus hæredum tantum habeat mobilia in parte ſua, non poteſt hypothecaria conveniri pro bonis: imo poteſt, quia debitor partis erat, ſic poteſt hypothecaria ſine diſtinctione conveniri quantum valet pars quam habuit in mobilibus, etiamſi conſumpſerit in uſus ſuos, quia mens fraudis.

Hæres mobilium ea vendens, nō deſinit eſſe hæres, quia habet pretium.

3. Sed contra ipſum debitorem & dominum, vel qui culpa ſua deſiit eſſe dominus, agitur, imò non deſiit; quia habuit pretium, quod eſt ſubrogatum.

Ratio eſt ad lites vitandas, earumque multitudinem, ideo ſi creditor tenet vel debet, ſatis operatur hæc conſuetudo, etiam in nominibus ceſſis, quando tertius eſt debitor, nec debet extendi quando ipſe qui compenſare vult & habet hypothecatum, debet, cum conſuetudo non debeat extendi de caſu vero.

Fallit quando domus *par criées* vel decretum alicui (puta ut daretur tibi) venditur, ſuper qua multi reditus, quod commiſſarius pretium tenetur ſolvere, etiam reliqua, & tenetur de hypotheca, quia pretium ibi non eſt alienatum, verum eſt ſeorſim repoſitum & ſic per Alexand. §. *ſed ipſe.*

Fallit quando mobile eſt ſubrogatum loco hypothecæ immobilis, ut quando prædia erant hypothecata ad multa, *criez* ſuper detentorem, *& adjugez* ſine onere, & ſic ad commodum detentoris, cujus debita fuerunt diſſoluta, quod non eſſet ſi me oppoſuiſſem & pretium diminuiſſem, & ſic egi non hypothecaria, quia hic articulus loquitur quando hypothecaria agitur, ſecus ſi alio remedio, ſcilicet ex *l. mater. C. rei vendic. l. ſi me & Titium. ff. ſi cert. petat.*

Amplia, ſi pignus eſt datum creditori per ipſummet debitorem ſine fraude: quia aliàs infinitæ eſſent lites, per antiquos creditores, & facilè diſſoluta occulta apocha, allegaretur, & ſic pauper, qui numeravit ſub pignore, fraudaretur; vel cogeretur partem remittere, ut partem haberet. Secus ſi ipſe creditor occupaverit ſine voluntate debitoris, ſeu cum voluntate, ſed ex intervallo, & præoccupando alios.

Actio ex *l.* 2. *rem majoris pretii. C. de reſcind. vendit.* Reſpondi, mobile ſi ſuppleatur, cadit in hypothecas, ſic & nomina ſummarum ſimul ſolvendarum. Sed quid ſi debitor ceſſit actionem ex *d. l.* ſecundò nihilominus dico, quod cadat in hypothecam, etiamſi ſuppleatur *& en deconſiture.*

D. *Collier* dicit ſæpè (ut contra ex creditoribus domini *de Lienne*, qui eſt ſolvendo) *que le premier*, etiam *les derniers deubs*, præfertur, & juſtum contra ſollicitatorem, & quod ante Paſcha 1557. verius in

Digitized by Google

in fine 1556. per Dominum *le Maiſtre* in purpura pronunciatum arreſtum, de officio Magiſtratus *crié & ſubhaſté*, ubi unus poſt ſaiſiam ſuperveniens creditor ſe oppoſuerat, nec erat prior tempore, tamen dictum fuit, quod venirent ad contributionem æqualem, ſed fortè in dicto officio nihil ſuperérat, & erat ſtatus *de déconfiture*, quia diſceptabatur an officium eſſet mobile, vel immobile, & judicatum mobile, & benè.

## §. * LXXVIII.

* C'eſt le 107. de la nouvelle.

CEdule privée qui porte promeſſe de payer, emporte hypotheque, du jour de la confeſſion d'icelle faite en jugement.

## SUMMARIUM.

1. *Sacerdos qui recognoſcit ſchedulam ſuam & poſcit remitti ad ſuum judicem, debet conſignare.*

NIhil dicit de exceptione non numeratæ pecuniæ, tamen non ſervatur. *Blois art.* 269.

*Je confeſſe avoir vendu un muid d'orge bon & loyal, à payer à la volonté de Jean Bonage fermier, tel jour, preſens tels témoins*, fatetur petitur *la garniſon en droit*. Dixi quod iſte reus neceſſario erat abſolvendus cum impenſis: quia non conſtat de pretio, nec de eo ſoluto vel remiſſo: aliàs putarem quod ſufficeret verificare debitum, licet non ſit verbum, promitto. Culpa procuratorum vel etiam judicum, qui non admonent pauperem actorem petentem monſtrare dictam numerationem antequam faciat partem interrogari, vel per teſtes oculares. Hic de muto & exceptione non numeratæ pecuniæ, contra Alex. *conſ.* 37. *num.* 8. *lib.* 3.

Idem hodie ſi negetur, poſteà probetur, nova conſtit. 1539. Quid de comparatione litterarum? Quid de ſchedula fidejuſſoria? Idem, quia eſt obligatio, ſive promiſſio, ſaltem conditionalis, quæ ſic verificatur.

Non habet locum exceptio non numeratæ pecuniæ. Joannes Faber *inſtit. de litter. obligat.* Facit contrà Alexand. *conſ.* 142. *lib.* 5. Math. de Affl. &c. *deciſ. Neapolit.* 402. Alex. *conſ.* 148. *lib.* 5.

Quid confeſſio? non poteſt dividi, etiamſi ſint plura capitula.

*Aux grands jours de Poitiers* 1540. *la dame de Bazoches, ou autre qui a ſon domicile à la Rochelle, convenuë à la Rochelle en reconnoiſſance de cedulle*, recognovit, tunc actor petiit, ut bona, quæ ibi parta poſſidebat, declararentur hypothecata, & diſcuterentur: *Elle tendit afin de non proceder. fut dit par Tiraqueau qu'elle procederoit, dont elle appelle.* Pro ea *Aubry* dixit, quod hypotheca acceſſoria principalis, nec poteſt plures vires habere, ſed perſonaliter non poterat conveniri, ſed declinare poterat in principali; ergo in hypothecaria. Tamen præſidente *Saint André* dictum *l'appel au neant ſans amende, & ce dont eſt appel ſortira ſon effet*, & additum *qu'elle garniroit.*

1. *Saint Andy eſt de Tholoſe*, ubi practicant opinionem Aufrerii, quod Sacerdos qui recognovit coram ſæculari priùs quam remittatur, cogitur conſignare & *garnir*, & certè juſtum eſt. Quid ergo ſi velit promptè docere quod non citatus eſt ut ſæcularis, probet de cauſa & hoc etiam juſtum.

Sacerdos recognoſcens ſchedulã & petẽs remitti ad judicem ſuum, debet conſignare.

Cave de iſto areſto *de Poitiers*: quia dici poteſt quod magni Domini ferè habent lites & procuratores ubique, & ſic non intereſt ejus ibi procedere: ſecus in privatis civibus.

Quamquam non requiratur diſcuſſio perſonalis contra principalem debitorem: tamen videtur tacitè intellectum, conſentiendo hypothecam, ſaltem generalem, quod in ſuo domicilio conveniretur, nec videtur renuntiatum per generalem hypothecam, aliàs ubicumque eſſent bona, poſſet conveniri, quod eſſet abſurdum, præſertim non data ibi ſpeciali hypotheca, quidquid etiam ei ſuperveniret fortè ex ſucceſſione, vel legatorum nomine, quod eſſet abſurdum. Verum eſt quod non auditur *en ſes defenſes*, antequam neget, vel recognoſcat; niſi ſolviſſe conſtet: quia tunc non tenetur amplius luere, ſi de ſoluto conſtet: ſed poſtquam recognovit, debet audiri *en ſes défenſes*, etiam antequam caveat, *ſans prejudice de faire exempter par le creancier ſa garniſon*, quicquid ſtulti & viles practici dicant; & hoc niſi *lors* ſpoliaſſet *la main de Juſtice*: quia ante omnia deberet redintegrari: aliàs, licet ſit pauper, debet tamen interim audiri ad proſequendum in principali. Idem dico in executione inſtrumentorum, corrigendo veterem praxim quæ tempore meo vigebat, quantumcumque obligatio ſit pura, vel purificata.

# TITULUS SEXTUS.

## DE SERVITUTIBUS REALIBUS, URBANIS ET RUSTICIS.

## §. * LXXIX.

* Voyez l'art. 184. de la nouvelle Couſtume.

PAr la Couſtume de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, à un rapport de Jurez, deuëment fait, par autorité de Juſtice, partie preſente ou appellée, de ce qui giſt en leur Art & Meſtier, foy doit eſtre adjouſtée, s'il n'en eſt demandé l'amendement.



Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. Jurez *ſunt arbitri.*
2. *Judex poteſt ex officio ſupplere, ſi rationes* d'un rapport de Jurez *non concludant, vel ſuſpectæ ſint.*
3. *Vidua non tenetur* mettre les gouttieres neuves *in domo qua fruitur jure doarii.*

*Jurez ſunt arbitri.*

JUREZ hi ſunt arbitri: facit Alexand. *conſ.* 331. *num.* 3. *lib.* 6. *& conſil.* 174. *in fine.*

*Agrimenſores* ſolent (ſed non ante 50. annos) *laiſſer* ſub terris, unde patet ſeparatio facta; ſive ut jus ſingulorum, aliorum terminis appareat: ſolent etiam termini capi, & ſcindi de eadem rupe, vel fodina, ut ſimiles ſint, & invicem quadrent ſed ego dico eſſe melius quod ſupponantur litteræ A. B. C. vel nomen loci per ſingulares litteras ſub ſingulis lapidibus.

*A Clermont y a Couſtume d'Vſance, par laquelle tous Meuſniers ont droit de nettoyer & amender le cours de l'eau*, in aqua & ripa uſque ad foſſas molendinorum; etiamſi non ſcripta in libro.

Judex poteſt ex officio ſupplere, ſi rationes *d'ũ rapport de Iurez* non concludunt, vel ſuſpectæ ſunt.

2. *Jurez* debent dicere an domus ſit probè ædificata, vel minui poſſint limina vel commodè dividi, ut habitetur; quia ſolent domos facere: ſecus ſi deponant de valore fundi & latiùs; quia hoc non ad eos pertinet, ſed ad omnes. Item ſi dicant eſſe ſervitutem, ſed benè ſi dicant eſſe indicia ſuæ artis, & ea talem ſervitutem denotant. Item quod dat fidem non ſtat abſolutè: quia etiam teſtes non probant, niſi judicis arbitrio, ita nec hi; ideo etiamſi petatur *l'amendement*, judex poteſt ex officio ſupplere, ſi fortè rationes *du rapport* non concludunt, vel ſuſpectæ ſunt.

Vidua non tenetur *mettre gouttieres neuves* in domo qua fruitur jure doarii.

3. *Entre Odin Petit, & la veſve Jean Petit*, qui ratione doarii non negabat facere *les reparations viageres dont elle pouvoit eſtre tenue* ratione doarii domus, ſed quod non tenebatur *mettre les gouttieres*: contra ſuſtinente actore, quia *les gouttieres ſont les reparations viageres; eſt dit que pour ſçavoir quelles reparations viageres il y faut faire, & ſi leſdites gouttieres ſont reparations viageres, les Maſſons, Charpentiers, Couvreurs, & gens a ce connoiſſans, ſe tranſporteront.* Sex viſitant, & omnes conveniunt *que les gouttieres ſont vieilles & pourries, que l'eau y paſſe & qu'il eſt beſoin de gouttieres neuves*: ſed ad ſciendum ſi ſunt *reparations viageres, un Maſſon & un Couvreur* dicunt *que ce ſont groſſes reparations & non viageres; parce qu'il les faut mettre de neuf, & ne doit une viagere que le reſtabliſſement & entretenement, & non en mettre de neuves, attendu qu'elle n'eſt proprietaireſſe: deux couvreurs qu'elles ſont viageres, & doit le viager les faire mettre à ſes deſpens avec le reſtabliſſement qui y appartient*, ſcilicet *reſtablir la couverture qui ſera demolie en ce faiſant, & les cimenter & accouſtrer, & mettre en pente comme il appartient*, quia *une gouttiere n'eſt perdurable, ny de longue durée, ains de douze ou quinze ans au plus, & outre ſont periſſables d'années à autres, parce qu'il ſe trouve des nœuds qui pourriſſent legerement, & auſſi que par l'ardeur du Soleil les gouttieres ſe peuvent ouvrir, percer & fendre; parquoy doit la veſve mettre leſdites gouttieres neuves pour la part & portion qu'elle tient en uſage ladite maiſon.* Idem *un Maſſon & un Charpentier.* Et ſic duo pro vidua quatuor contra eam. Ego puto quod non tenetur: quia eadem vidua teneretur reparare veteres tegulas, ſaltem pro rata temporis ſui, quod eſt falſum, præſertim in dote præfixa in ſpecie, & non in genere uſusfructus quotæ bonorum.

---

## §. * LXXX.

** Voyez le 186. de la nouvelle Couſtume.*

ITem, en la Ville & Fauxbourgs de Paris, un voiſin ne peut acquerir ſur un autre voiſin, aucun droit de ſervitude, ſans titre, par quelque laps de temps qu'il en ait joüy.

## SUMMARIA.

1. *Servitus non acquiritur tempore immemoriali.*
2. *Formalitates ſemper præſumuntur.*

SEd benè libertatem. *l. ſequitur in fin. de uſucapionibus. l.* 1. *ff. de ſervit. urban. prædior.*

Non ſequitur quin acquiratur poſſeſſio: fac. Alex. *conſ.* 103. *in fin. lib.* 6.

Contrà quod nec proſit in poſſeſſorio, per areſtum pro Notario *Crozon*, Advocatus *Regnard.* fac. Alex. *conſ.* 94. *num.* 2. *lib.* 7.

Servitus non acquiritur tempore immemoriali.

1. Nec etiam tempore immemoriali, dicebat *Segnier* fuiſſe judicatum. Quid ſi tu præſcripſeris contrà me, quo tempore medio ſic erant, ſed eſt deſtinatio patrisfamilias, ac ſi res manſiſſet in eodem ſtatu. Imò ſine hoc prodeſt hæc conſideratio, ſi conſtat quod tunc eſt completa præſcriptio: ſed non eſt benè clarum ſi erat completa; quia ego feci illam feneſtram: te patiente & expectante præſcribi fundum.

Formalitates ſemper præſumuntur.

2. Sed an centum annis? vulgò quod non. *rubr. de præſcript.* ſolve aut eſt area & non inædificata & tunc etiam centum annis venit: quia ſemper præſumuntur formalitates. Fallit ſi ſit actus poſitivus, ſcilicet ſi fuit contradictio & obedientia de qua conſtet, cum continuatione centum annorum, quia tunc eſt ſciens, etiam in defectu juris. Aut eſt inædificata tunc aut patens & ſufficiunt centum anni, aut occulta, & tunc non ſufficerent, niſi de titulo, vel æquipollente doceatur. Et tantum hic articulus loquitur de præſcriptione contra privatos. dixi in conſuet. Bleſenſi *artic.* 33.

*Fromages* emit domum *à deux deniers de cent ſans autre charge*, ædificat murum, ſciente vicino, qui poſt ædificium *conclud* ad demoliendum & reponendum in priſtinum ſtatum ut non noceat *à ſes veuës*, nec aquæductui. Reſpondi quod quoad aquæductum, qui erat viſibilis, non videtur teneri venditor de evictione: quia vendidit domum *dont il s'eſt contenté*: ſed quoad aſpectum videtur teneri de evictione, quia non erat præſumenda. Et adhuc ſi emptor bona fide ædificavit, vicinus, qui hoc ſcienter paſſus eſt, ſolùm patientiam habebit & demoliri faciet ſumptibus ſuis, videlicet de opere à tertio facto, quia hic videtur æquiparari tertio. Sed ſi eſſet deſtruendum grande ædificium, ſufficeret ſolvere intereſſe, vel æſtimationem ſervitutis, ut de tigno alieno injuncto.

Digitized by Google

* Voyez le 337. de la nouvelle.

## §. * LXXXI.

ITem en la Ville & Faux-bourgs d'icelle, à qui appartient le rez de chauſſée, appartient le deſſus & le deſſous du rez de chauſſée, s'il n'y a titre au contraire.

SOlum, quidam Itali vocant terrenum, ut Alexand. *conſil.* 177. *num.* 6. *lib.* 6.

Quid in conſuetudine Aurelianenſi art. 234. ubi muri ſunt communes uſque ad novem pedes, & tamen quod ſurſum eſt, non eſt commune? Reſpondi etiamſi ſurſum vicinus fecerit immitti per triginta annos ſua tigna, & camina: quia poteſt intelligi quod præſcripſit jus oneris faciendi, non autem dominium commune, etiam ſic quod malè fuerit judicatum, quod eo prætextu cogeretur vetus dominus muri obſtruere feneſtram ſurium de novo factam, licet obtuliſſet facere *verre dormant & barreaux*.

Habens domum *ſur pilotis près le petit Pont, vend l'avroüer ſur rue, qui eſt de l'eſtage du rez de chauſſée*: Tamen quæritur in cujus dominio *eſt le deſſus*, quod per vicinum occupatum & præſcriptum fuit.

* C'eſt le 195. de la nouvelle.

## §. * LXXXII.

IL eſt loiſible à un voiſin hauſſer à ſes deſpens le mur moitoyen, d'entre luy & ſon voiſin, ſi haut que bon luy ſemble, ſans le conſentement de ſondit voiſin, s'il n'y a titre au contraire.

* C'eſt le 187. de la nouvelle.

## §. * LXXXIII.

PAr ladite Couſtume, quiconque a le ſol, appellé l'eſtage du rez de chauſſée d'aucun heritage, il peut & doit avoir le deſſus & le deſſous de ſon ſol, & y faire puits, aiſemens, & autres choſes licites, s'il n'y a lettres au contraire.

### SUMMARIA.

1. *Unus poteſt eſſe dominus ſuperioris partis domus, alter inferioris.*
2. *Inferior pars tenetur ferre onus ſuperioris, & ſuperior tegere inferiorem.*
3. *Quiſquis poteſt in domo ſua exercere quicquid vult, etiamſi vicino noceat, dummodo nihil immittat.*

QUid ubi non eſt hæc conſuetudo?

Unus poteſt eſſe dominus ſuperioris partis, & alter inferioris.

1. Nonne poteſt *par partage* fieri, ut unus partem inferiorem, alter partem ſuperiorem domus perpetuo jure dominii haberet? Reſpondi, ſic: & mutuæ erunt ſervitutes, ut inferior debeat ferre onus, nec ibi facere quæ incommodent: ſed an ſuperior tenetur tectum reficere? Videtur quod ſic, quia inferior tenetur inferius conſtruere.

Inferior pars tenetur ferre onus ſuperioris.

2. Contendit quod inferior non fecit ſolum, ſed ſolum integit, & ſic tectum ſervit etiam inferiori, quia eget tecto. Solve ſi actum ſit, ut ſuperior debeat tamdiu reparare, tunc tenetur etiam ſuperius tectum conſtituere *de groſſes reparations*, aliàs eſſet tectum commune, & in dubio tenetur ſuperior, ſi habet ſuperioris partis ſaltem utile dominium.

Quiſquis poteſt in domo ſua exercere quicquid vult, etiamſi vicino noceat: dummodo nihil immittat.

3. Joannes de Amicab. *conſil.* 104. Virgilius habet domum inferiorem, Anthoinettus ſuperiorem. Ille Faber fecit in domo ſua officinam & cœpit inalienare Anthoinettus habet recurſum ad ſuperiorem; quia nunquam fuit ſervitus hujuſmodi ibi tenere apothecam, & ex malleatione poſſet damnificari vinum quod collatum habet ad latus officinæ, & fumus aſcendit, & officit, & poſſet comburere trabes & domum. Hic autem ibi decidit quod Virgilius hoc poteſt: quia cuique licet in domo ſua artem exercere quam vult, etiamſi vicino noceat, maximè in damno evitando; dummodo nihil immittat, *l. fluminum* 24. *ff. de damn. infect. & l. ſi ſuperior dominus. ff. de injur.* Et in dubio non præſumitur facere ad injuriam. Cœpola concludit malè judicatum, benè appellatum per Virgilium.

* Voyez l'art. 195. de la nouvelle Couſtume.

## §. * LXXXIV.

IL eſt loiſible à un voiſin ſe loger & edifier au mur commun & moitoyen d'entre luy & ſondit voiſin ſi haut que bon luy ſemble, en payant la moitié dudit mur moitoyen, s'il n'y a titre au contraire.

### SUMMARIUM.

1. *Murus qui immediatè contingit terram vicini, poteſt vendi & communicari vicino.*

DOminus Latifundii *baille un jardin contigu à cens*, & murus primus manet ſic centum annis. Poſt prædia hinc inde venduntur, & manet ſic aliis centum annis. Nunc novus dominus horti vult alienare murum communem, & ſic minuabuntur lumina *du bailleur*. Reſpondi poſſe. Non obſtat *l. binas*, quia ibi quid poſitivè inædificatum; ſed hic in quantum non extollitur, eſt mera negatio, & patientia ex quia nihil infertur; quia etiam nunquam fuit prohibitum levare ſurſum; ergo nunquam hoc præſcriptum etiam jure communi.

1. Conſuetudo videtur malè ſumpta, quia veteres

libri dicunt, quod licet murus non ſit communis, tamen habens murum poteſt cogi vendere vicino & communicare, ex quo immediatè contingit terram vicini. Quod videtur habere rationem in locis ad ædificandum deſtinatis; ſecus in hortis vel ruri: Ideo cautela eſſet, quod quis faceret murum intra limitem ſuum, & non murum merè limitantem termino terminante, tum fruſtrà conſuetudo diceret *en payant la moitié du mur*, ſi murus jam eſſet communis: ſed contrà *infrà art.* 88. niſi dicas quod limitatur per iſtum, offerendo medium pretii: ſedcertè juſtius eſt ſtare literæ, & juri communi, rejecta ſ[…]etere praxi.

Murus qui immediatè contingit terram vicini, poteſt vendi & communicari vicino.

1470. Quidam alienavit plateam juxta domum ſuam, & permittit *d'appuyer contre ſon mur*, qui ſuus remanet. Temporis ſucceſſu ſecundus facit ibi domum, & mittit tigna in dictum murum & ſuper muro ædificavit, & elevat domum, quæ temporis ſucceſſu gravat murum, qui ruinam minatur. Primus *le fait citer à ce que* contribuat ad refectionem muri, *& qu'il eſtaye ſa maiſon*. Reſpondet ſecundus quod habet jus oneris ferendi, ita quod expenſis primi debet tum domus ſuſtentari, tum domus refici; ut ſufficere poſſit. Reſpondi quod ſive ſecundus utatur titulo, debet demoliri quicquid in eo & ſuper eum ædificavit, domum retrahere & tantùm apponere muro; non autem in, nec ſuper illum immittere: aut verò ultra titulum fundatur in jure communi & longa poſſeſſione inſeparata, & tantùm eſt murus communis, & ſic tenetur domum ſuam ſuſtinere, & dimidium muri reficiendi ſolvere.

Inter cohæredes conventum, quod is qui habet primam partem domus, tenetur ædificare murum, *pour clorre les galleries*: Tamen per 60. annos non eſt factum, nunc petitur fieri. Reſponſum quod ſunt duo: primò jus cogendi murum conſtruere ſumptibus vi pacti: ſecundò conſtruere, utque alter præſtet patientiam, & conferat ſumptibus, alioqui perdat murum *l.* 4. *C. de ædific. privator.* Primum vi pacti & jure actionis præſcriptione ſublatum eſt: ſecundum verò jus commune manet; quia non eſt actio iſta parta per alterum, contrà præſcriptum.

## §. * LXXXV.

* C'eſt le 204. de la nouvelle Couſtume.

IL eſt loiſible à un voiſin percer, ou faire percer, & démolir le mur commun d'entre luy & ſon voiſin, pour ſe loger & edifier, en le reſtabliſſant deuëment & faiſant refaire à ſes deſpens s'il n'y a titre au contraire.

1446. *A Tours*, ubi non eſt conſuetudo, quidam vendidit partem domus *ſur un fond clos de murailles*. Reſpondi quod emptor eſt dominus *de la muraille* integrè, & ſic non eſt communis, etiamſi tempore præterito fuiſſet communis. Sed quid ſi tempore venditionis incumbebat ſtabulum vendentis ſuper eo pariete? Reſpondi eſſe ſervitutem ſeparatam, ex quo venditus eſt totus paries? Sed imò ſi paries erat inædificatus cum reliqua domo venditoris, non eſt venditus paries: quia apparet de contrario, & ſic apparuit *clos de murailles* ſcilicet ex parte ſua vel muro communi, & licet non ſit dictum tenant *au mur moitoyen*, ſatis eſt quod appareat inædificatio, ut manſerit communis, ſic etiam tunc diverſo modo loquebantur.

## §. * LXXXVI.

* C'eſt le 205. de la nouvelle Couſtume.

ITem, il eſt auſſi loiſible à un voiſin, contraindre ou faire contraindre par Juſtice, ſon autre voiſin à faire ou faire refaire le mur, ou edifice commun pendant & corrompu d'entre luy, & ſondit voiſin, & d'en payer ſa part, chacun ſelon ſon heberge, & pour telle part & portion que leſdites parties ont, & peuvent avoir audit mur, & edifice moitoyen.

NOn autem demoliri, niſi eo vocato, *& par deffaut* coram commiſſario (*après le rapport des Iurez fait*) *de nommer un maſſon* ex parte vicini, expenſis à proſequente anticipatis.

## §. * LXXXVII.

* C'eſt le 186. de la nouvelle Couſtume.

PAr ladite couſtume droit de ſervitude ne s'acquiert point par preſcription, ou longue joüyſſance, quelle qu'elle ſoit, ſans titre.

NE *s'acquiert*, ſed benè perditur. *l. ſequitur* 4. §. *ultim. ff. de uſucapionibus.*

Ratio eſt *pour obvier aux grandes entrepriſes qui ſe faiſoient in[…]s, ſous couleur de ſouffrance & tolerance, pour cauſe d'amitié, ou familiarité, dont on abuſoit.* Idem ergo in poſſeſſione: quia prohibito uno, prohibetur & aliud. Cyn. Bald. & Salicet. in *l. un. C. ſi cert. pet.* Quanto vero tempore amittatur, Alex. *conſ.* 130, *lib.* 6.

## §. * LXXXVIII.

* C'eſt le 206. de la nouvelle Couſtume.

N'Eſt loiſible à un voiſin de mettre, ou faire mettre, & loger les poutres, & ſolives de ſa maiſon, dedans le mur d'entre luy & ſon voiſin, ſi le mur n'eſt moitoyen.

## §. * LXXXIX.

* C'eſt le 207. de la nouvelle Couſtume.

IL n'eſt loiſible à un voiſin mettre, ou faire mettre, & aſſeoir les poutres de ſa maiſon dedans le mur moitoyen, d'entre luy, & ſon voiſin, ſans y faire, ou faire faire, ou mettre, jambes parpaignes, ou doſſeraſſes, chaiſnes, ou corbeaux ſuffiſans de pierre de taille, pour porter leſdites poutres, & en reſtabliſſant ledit mur.

Digitized by Google

## §. * XC.

* C'eſt le 208. de la nouvelle Couſtume.

AUcun ne peut percer un mur moitoyen d'entre luy & ſon voiſin, pour y mettre & loger les poutres de ſa maiſon, que juſques à l'eſpoiſſeur de la moitié dudit mur, & au point du milieu, en reſtabliſſant ledit mur, & en y mettant ou faiſant mettre jambes, chaiſnes, & corbeaux, comme deſſus.

## §. * XCI.

* C'eſt le 216. de la nouvelle Couſtume.

DEſtination, ou diſpoſition de Pere de famille vaut titre.

DESTINATIO cauſa commodioris uſus, ſi non temporalis, ſed perpetua, ſufficit ad hunc articulum, non ſolum de viſibiliter inædificatis, ut in *l. quod conclavi ff. de damno infect.* Sed ut probet actibus; quanquam in his non ita facile.

Idem de arbore, ad l. Cornel. *de ſervit.* fol. 30. tamen ea de 15. pedibus, non ſic ſervatur: ſed ſecundum morem & commoditatem regionis. Sicut & Salicet. in rivo juxta pratum cum de novo ponere.

# TITULUS SEPTIMUS
## DE TESTAMENTIS, DONATIONIBUS, LEGATIS, ET EXECUTORIBUS TESTAMENTORUM.

CONTRA eos qui ſtatuunt, quod duo tales filii ſint eccleſiaſtici, & quod inſtitutus procuret *tout ce qui luy ſera poſſible à leur faire avoir quelque benefice, pour les entretenir, & juſques à ce qu'ils ſeront beneficiers à chacun la ſomme 200. livres par an: Et où ils ne voudroient eſtre d'Egliſe, leur legue*, jure inſtitutionis, *à chacun mil livres pour une fois, aux termes qui ſeront ordonnez par leurs Parens. Auſſi* talem filiam eſſe religioſam, & interim *ſoit alimentée, & ſi beſoin eſt quelque penſion en ladite religion, pour ſon entretenement, à l'ordonnance de ſeſdits Parens, juſques a ce qu'elle ſoit pourveuë de quelque benefice, & ce luy eſt ſeulement donné, par droit d'inſtitution, ſans qu'elle puiſſe autre choſe demander.* Puto inſtitutionem nullam: quia non eſt dare purè: ſed tantum ſub conditione, & teſtamentum nullum.

## §. * XCII.

* Voyez l'article 292. de la nouvelle Couſt.

PAr la Couſtume generale de la Ville, Prevoſté, & Vicomté de Paris, il n'eſt loiſible à aucun de diſpoſer par teſtament de ſes propres heritages, au prejudice de ſes heritiers, outre le quint d'iceux.

### SUMMARIA.

1. *In legato quinti bonorum, hæres non tenetur accipere reſiduum pretii.*
2. *Legatum uſusfructus omnium bonorum paternorum valet, ſi eſt minus quam ſit legatum proprietatis quintæ partis.*
3. *Ultima voluntas eſt revocabilis.*
4. *Propria undecumque non debent conferri in hac conſuetudine: ſed propria juris conſuetudinis tantum.*
5. *Succeſſiones in diverſis conſuetudinibus reputantur ſucceſſiones diverſorum.*
6. *Hæres qui non fecit inventarium, non tenetur ultrà quintum propriorum legatorum.*
7. *Secundogeniti habent tres quartas conquæſtuum* du Païs Couſtumier, *& ultra has legitimam in patria juris ſcripti, in quam non tenentur imputare quod percipiunt in patria conſuetudinis.*
8. *Legatum de propriis in teſtamento, non valet, niſi cauſa remunerationis quæ innoteſcat.*
9. *Teſtator non poteſt ſuo teſtamento hæredum ſuorum deteriorem facere conditionem.*
10. *Diviſio bonorum per teſtamentum fieri non debet, & ſi facta fuerit, non valet.*

In legato quinti bonorum, nõ tenetur hæres capere reſiduum pretii.

1. LE *quint.* Quod poteſt in certo fundo non excedente *le quint*, vel ut æquetur inſuper in ſpecie, non autem facere quod hæres teneatur capere pretium reſidui; nec legare vendendum ultrà quintum. Sed an hæres poſſit aſſignare quintũ in re certa? *Valeſia, art.* 83.

*Le quint*, Cenſentur velut diverſæ hæreditates paternorum & maternorum, ita quod cujuſque quintum per ſe conſiderari debeat. Nec poteſt dicere, Volo quod totum legatum capiatur ſuper maternis, legando ultrà valorem maternorum, & pœna appoſita non valet. Sed quid ſi dicat, Et ego maternis hæredibus ſuper paternis ſuppleri volo quod deeſt de maternis propriis?



Digitized by Google

Plus dicebat Dominus Chartier 1548. quod poteſt teſtator legare ſuas res in ſpecie, & debent omnia bona propria æſtimari, an legata excedant quintam partem, tunc quatenus non excedu..., dari: ſed ſi tota ſunt materna, poſſunt materni petere ut præſtentur eis ſuper paternis: Et hoc melius, quia ſic habent tam paterni, quam materni quatuor quintas, & quam propius fieri poteſt in ſpecie implentur legata. Verum eſt quod tunc materni poſſent dicere quod ab eis aufertur maternum fortè totum, ſi non excedat quintum omnium paternorum.

Sed cum oporteat conferre, melius eſt deferri in paterno. Sed quod ſuppletur maternis, erit maternum, ſicut permutatum. Puto quod valet, modò hoc ſit æquale: quia ſatis eſt quod non fiat præjudicium hæredibus.

Legatum uſusfructus omniũ bonorum paternorũ valet, ſi minus eſt quã legatum proprietatis quintæ partis.

2. Eadem ratione puto quod valet legatum uſusfructus omnium propriorum, ſi eſt minus quam ſit legatum proprietatis quintæ partis, & niſi fortè dare malint quintam partem proprietatis: quia tunc patet quod eis ſit præjudicium ultrà quintam. Ergo valet, & ita debet hic articulus reſtringi.

Ultima voluntas eſt revocabilis.

3. Fallit de conſenſu hæredum futurorum, & ita judicatum; quamvis non valeat niſi ut ultima voluntas, & ſic revocabilis per *l. fin. ff. de pact.* Et ſic non videbitur valere, niſi de iis de quibus diſponi poteſt per conſuetudinem. Certè hæc conſuetudo contra jus facta eſt favore eorum qui poſſunt renuntiare.

*Charles le Veſt* per teſtamentum inſtituerat Joannem primogenitum hæredem *és biens du Pays de droit écrit*, & Petrum ſecundogenitum *en ceux du Pays Couſtumier.* Primogenitus volebat limitare ſecundogenitum ad quintum, ſi nollet eſſe hæres, vel ad mediam deducto *le droit d'Aineſſe*, ſi vellet eſſe hæres *en Pays Couſtumier.* Reſpondi quod videlicet oportebat primogenitum renunciare teſtamento & inſtitutioni ſuæ. Cæterùm inſtitutio ſecundogeniti valet in vim legati.

In hac conſuetudine non debẽt conferri propria undecumque, ſed propria juris conſuetudinis.

4. Tamen in hac conſuetudine non debent repudiari propria undecumque, ſed propria juris conſuetudinarii tantum, quæ hac conſuetudo afficit hæredi. Sed ſi teſtator hæredi alia reliquerit, ea relinquenda ſunt, ſi velit hac conſuetudine uti, alias non dicitur ei fieri præjudicium, ex quo ei aliud compenſatur, & ita judicatum pro ſecundogenito *au grand Conſeil.*

Non tamen verum quod intelligatur dari ultrà quintum propriorum ubicumque ſuorum, quamvis per areſtum dictum ſit *qu'en la Couſtume de Tours*, vir, ſecundum eam poſſit dare omnes conquæſtus uxori, ſi habeat propria, ſcilicet quando habet propria ubicumque: ibi enim tantum prævalet contrà jus: hîc autem etiam afficit hæredibus reliquas quatuor quintas partes.

Succeſſiones in diverſis conſuetudinibus reputantur ſucceſſiones diverſorum.

Patri non opus erat dicere, quod relictum Petro non excedebat quintum omnium propriorum ubicumque: quia etiamſi excederet vel æquale eſſet, idem eſt, niſi primogenitus renuntiaret teſtamento.

5. Succeſſiones diverſorum reputantur ob diverſas conſuetudines per areſtum *entre le Baron de Lux & le ſieur de la Riviere, pour la ſucceſſion de Claude Savoiſy.*

Hæres qui non fecit inventariũ, non tenetur ultrà quintum propriorum legatariis.

6. Si hæres non fecit inventarium, non tamen tenetur ultrà quintum propriorum legatariis immobilium: ſed ſi hæres fuit oneratus ultrà partem, uti fieri poteſt, & non fecit inventarium, præſumitur tantum oneratus, quantùm valent legata, & ſic tenetur, tum perceptione lucri, tum expectatione.

Secundogenitus habet tres quartas conquæſtuum *du Pays Couſtumier* & ultrà has legitimam in patria juris ſcripti.

7. *Monſieur Dulude diſoit, contre Monſieur de Bouchage*, quod erat hæres univerſalis inſtitutus, *du Bouchage diſoit* quod debebat habere *les quatrieſmes du Pays Couſtumier*, & ultrà legitimam *du Pays de droit eſcrit.* Inſtitutus primogenitus dicebat quod ſi ſecundogeniti vellent habere legitimam juris, debebant imputare bona patriæ conſuetudinariæ, & ſic excludi: & pro eo *de Montholon*: ſed contrà *de Marillac*, & obtinuerunt, *& fut dit* quod ſecundogeniti haberent *les quatre cinquieſmes du* Pays *Couſtumier*, & ultra legitimam in patria juris ſcripti, in quam non tenerentur imputare quod perceperant in conſuetudinaria: ſed ſolùm in legitima taxanda, non computabuntur in bonis juris ſcripti jura patriæ conſuetudinariæ, niſi in quantum in ſolidum cederent inſtituto, tanquam ſequentia perſonam, & benè; quia cenſentur ut diverſorum bonorum hæreditates, in quibus ſic fieret.

Legatum propriorũ non valet, niſi cauſa remunerationis, quæ innoteſcat.

8. Nota quod donatio facta à moriente videtur ut legatum; quia in prohibito, per *l. filiæ meæ agra.* Ideo ubi in totum prohibetur de propriis diſponere in teſtamento, non valet à moriente. Fallit addita cauſa quæ facit ceſſare donationem, vel materiam prohibitam, ut ſi donet cauſa remunerationis, & probetur quod merita erant talia, ut hæc mererentur. Sed certè ex quo fit in teſtamento defuncti, nonne hæredes liberabuntur ſolvendo æſtimationem, & ſic poſſet fieri debita remuneratio de aliis bonis, & illico debet fieri (ſi alia ſubſint bona) ceſſante ea diſpoſitione, quatenus diſpoſitio propriorum prohibetur.

Teſtator non poteſt ſuo teſtamento hæredum ſuorum deteriorem cõditionem facere.

9. Quia non poteſt per teſtamentum deteriorem facere hæredum conditionem, quam fieret facto non teſtamento pro rata prohibitionis, vel partis prohibitæ.

Quod ſi legat majorem partem propriorum ad tempus, vel ſub conditione, vel in diem certum, redirent ad hæredem, *l. ſi à me ad leg. Falcid.*

Quid ergò ſi legat fundum fratribus & habet plures, vel cognatis & habet plures? Vide ad Decium *conſil.* 1. & 154.

Diviſio bonorum per teſtamentum fieri non debet, & ſi facta fuerit, non valet.

10. *Elion de la Chartre partage* inter filios, dicens, Volo talem tale habere, & diſponit de omnibus, retenta poteſtate *de diſpoſer pour ſes affaires & neceſſitez*: deindè de conſenſu filiorum qui omnes ſubſcribunt, voluit omni meliori modo valere, ac ſi per areſtum vel ſententiam condemnati eſſent, deindè aliter fecit per teſtamentum. Reſpondit *Chartier* quod non valet ut donatio, quia non inſinuatum, & quod etiamſi inſinuatum non poteſt valere ut contractus, ſi pater ante diſpoſuit: quia per *l. cui cohæredis comm. divid.* revocabilis eſt talis diviſio: per teſtamentum non valet ob revocationem: ſed ſi revocatio eſſet nulla, adhuc non ſubſiſteret.

Quidam in teſtamento dat præſenti, acceptanti, addit quod vult valere ſive per donationem cauſa mortis, ſive aliàs. Poſt obitum donatoris *le donataire prend la complainte* (quia ibi erat retentio uſusfructus,) *en fut, plaidant Seguier, par Arreſt debouté*, & benè, & in totum *debouté*, ſalvo modo veniendi per legatum: quia verbum hoc, ſive merito donationis cauſa mortis in teſtamento in continenti appoſita, derogat irrevocabilitati.

Notandum verò quod non valet, ſed poſtremum in quintum, imo valet in aliquo: ſed certè teſtamentum vel codicillus non ſolemnis, non revocat *ledit partage* inter liberos, etiam tenet favore *de l'aiſné*, & tantum revocat prius teſtamentum. Vidi prolatum areſtum *en la Couſtume de Montdidier*, quod non poteſt, niſi de tertia parte propriorum, quid ergo ſi in diverſis locis?



Digitized by Google

* C'eſt le 292. de la nouvelle Couſtume.

## §. * XCIII.

LEs franches perſonnes ſaines d'entendement, âgées & uſans de leurs droits, peuvent diſpoſer par teſtament, & derniere volonté, de tous leurs biens meubles & conqueſts immeubles, & de la quinte partie de tous leurs propres heritages, au profit de perſonnes capables.

### SUMMARIA.

1. *Legata debentur, etiamſi hæreditas non ſit adita.*
2. *Multitudo nepotum gravat conſtitutionem avi, qui debet minus relinquere extraneis.*
3. *Hæres paternus non poteſt gravari ultrà quintum propriorum paternorum: ſic nec hæres maternus ultrà quintum maternorum.*
4. *Legatarius cui non datur quintum integrum maternum, non habet recurſum contrà heredes paternos.*
5. *Legitima debet diverſo modo æſtimari ſecundum diverſos uſus locorum, tam juris ſcripti, quam conſuetudinis.*
6. *Legatum fructuum decem annorum eſt ſemper intra quintum.*

Legata debētur etiā ſi hæreditas non ſit adit.

AAgez. 1550. *le Febure* dicebat intelligi de 25. annis: Ego contrà ſaltem *ſi aagez* viginti annis, & habeant iudiciūm & experientiam.

1. An debeantur legata, hæreditate nō adita? Teneo quod ſic, ſaltem apud nos, & annotavi ad Alexandrum, *Conſil.* 209. *lib.* 2. *n.* 5.

An locus ſit Trebellianicæ? Puto quod non in his: ſed benè legitimæ filiorum: adde quæ ad Alexandr. *Conſil.* 67. *lib.* 4. contra aliquos.

Multitudo nepotum gravat cōſtitutionē avi, qui minus debet relinquere extraneis.

2. Cum Alexand. *lib.* 3. *Conſil.* 36. *num.* 3. limita ut multitudo nepotum gravat diſpoſitionem avi, ut minos relinquere debeat extraneis, quod etiam in dubio bonus judex debet ponderare.

Hæres paternus non poteſt gravari ultrà quintum propriorū paternorū, ſic nec hæres maternus ultrà quintum maternorum.

3. Carens liberis, habens bona paterna & materna, legat domum maternam, quæ excedit quintum maternorum: ſed non excedit quintum omnium. Hæredes paterni non impediunt *la delivrance* (ſed etiam ad eos non ſpectat) ſoli materni impediunt, offerentes quintum maternorum. Legatarius dicit quod debet habere quintum omnium, reſpectu quinti patrimonij. Reſpondi nihil petere poſſe ultra quintum maternorum: quia noluit præciſè conſuetudo quemcumque hæredem propriorum gravare ultrà quintum: ſed iſte eſt hæres maternus; ergò non poteſt gravari ultra quintum maternum, & eſt veritas.

Legatarius cui non datur quintū, non habet recurſum.

4. Sed nonne legatarius habebit recurſum contra paternos ad ampliandum? Reſpondi, non: quia legatum non eſt factum in ſpecie, ſed ſolum de certo corpore. Secus ſi teſtator dixiſſet, tot reditus ſuper talibus prædiis, & omnibus bonis: vel ſi fortè omnia bona hypothecaſſet expreſsè, ad habendam æſtimationem, nec ſufficeret ſimplex hypotheca juris in genere: quia intelligitur quatenus principale valet: ſed principale non valet niſi ad quintum maternorum, eo ipſo quod legata eſt domus materna in ſpecie tantum.

Similis cauſa 1546. *entre le Conneſtable donataire & l'heritier de Chaſteaubriant. La couſtume de Bretagne dit qu'un homme de bon ſens peut donner* tertiam *de ſes propres, ſans fraude de ſon heritier*, igitur dicit quod nec ultrà tertiam, *des propres de ſon heritage*, & quod debent donationes priores & quidem propriorum deduci, ut in totum non excedant tertiam. Item, *le Conneſtable* petit interim eſſe *mis en poſſeſſion* rei donatæ, ſicut legatarius domus pendente diſcuſſione. Certè conſuetudo prohibet, & ſic fieri non debet. Secus de jure quod tantum indiſtinctè ad quartam; ſed hic ipſo jure ultrà quintum non debetur.

Legitima diverſo modo debet æſtimari.

5. Judicatum *touchant du Bouchage* quod legitima debet diverſo modo æſtimari, ſecundum diverſos uſus locorum, tam juris ſcripti, quam conſuetudinum, ac ſi eſſent diverſa patrimonia.

Legatum fructuum 10 annorum, eſt ſemper intra quintū.

6. Poteſt quis legare fructus decem annorum omnium propriorum, quod ſemper intra quintum eſt in effectu: ſed intelligitur de proximis à morte: undè ſi ſunt ſubrepti, non tenetur hæres ſupplere ex aliis rationibus: ut de eo qui legaverat fructus ſeptem annorum & ſemper fuit bellum, & incurſus hoſtium. Fallit ſi legetur in recompenſam. Unde etiam ſi legatarius acceptaverit: tamen poſt contingit eſſe ſubreptos, poteſt omittere ex juſta cauſa legatum compenſationis inutilis, & petere debitum.

Sacerdos legat Eccleſiæ *tous ſes conqueſts immeubles.* Reſpondi. Si habet propria, in quibus reditus annuos reſtantes redemit, non veniunt.

Legatum inter conjuges omninò eſt odioſum. Si prædia acquiſivit & vendidit propria, non venirent, ex quo habet alios conquæſtus. Si quædam prædia à fratre quæſivit, non permutando cum propriis, cadunt, nec proprium fratris cum ſuo conquæſtu mero (qui non ſunt dubii) ſed emptione vel dono fratris, videtur non venire omnino, ex quo ſunt alii meri conquæſtus, & hujuſmodi non eſt merus conquæſtus, quia cadit in retractu: ſed nonnè ſic totum quintum venit? puto quod non, quia non venit in propriis, ergo nec hîc, ſed vel totum venit, vel nihil: ſecundum vulgares totum venit: quod eſt durum; quia fortè fuit illi facilius donatum vel venditum ſæpe quod rediret.

* C'eſt le 296. de la nouvelle Couſtume.

## * XCIV.

ITem, le mary par ſon teſtament ou ordonnance de derniere volonté ne peut diſpoſer des biens meubles, & conqueſts immeubles communs entre luy & ſa femme, au préjudice d'icelle, ne de la moitié qui luy peut appartenir en iceux, par le treſpas de ſon mary.

Digitized by Google

## SUMMARIUM.

1. *Donatio mariti inter vivos non valet niſi pro dimidia ſua.*

1. QUID ergo ſi maritus det inter vivos? Reſpondi; non valet, niſi pro dimidia, *l. filia mea ægra ff. ſol. matrim.* valet tamen omnino pro dimidia ſua, & ad poſſeſſionem, ſi retentus ſit uſusfructus domus communis: quia non poteſt dici factum in fraudem teſtamenti, niſi quoad dimidiam prohibitam. Et hîc accipitur dimidia reſpectu totius: quia poteſt tum vivus dare, relinquendo tantumdem uxori. Limita ſi notabiliter lædetetur ultrà dimidiam. Unde arctum ſub conſuetudine Borbonienſi, qua non poteſt cauſa mortis vel ab infirmo dari ultrà quartam, quod donatio valet ab infirmo, etiam jure donationis, non jure legati: ſed intelligendum ſalva quarta. Maritus legat *telle part de ſon conqueſt, à la charge de certaine ſomme*, filiæ teſtatoris pro dote, vel ad liberandum defunctum à tali libito. Reſpondi, non erat, niſi media oneris: quia teſtator non debet, niſi mediam. Sed quid ſi dixit ad onus dandi 160. libras an dividatur onus, quia omnino dividitur legatum? Videtur quod ſic. Contrà, quia teſtator ſciebat non valere, niſi pro media ſua, jure ſuo: Ergo in totum onus & partem; quia non ſcinditur legatum: ſed ab initio non valet, niſi in dimidio, ſeu pro toto jure quod habet teſtator, & ſic in totum reſpectu teſtatoris, in quantum teſtator eſt. Quod autem dixi non valere, niſi de parte viri, fallit, ſi in loco ubi poteſt legare uxori, dicat, Reſiduum mobilium & conquæſtuum lego uxori: quo nomine, puto quod totum legatum factum alteri valeat, ex tacita mente compenſandi.

---

## §. * XCV.

* C'eſt le 397. de la nouvelle Couſtume.

ITem, les executeurs d'aucun défunt, ſont ſaiſis dedans l'an & jour du trépas dudit défunt, des biens meubles demeurez de ſon deceds, pour l'accompliſſement de ſon teſtament, ſi le teſtateur n'avoit ordonné que ſes executeurs fuſſent ſaiſis, juſques à ſomme certaine ſeulement.

## SUMMARIA.

1. *Donatarius per teſtamentum poteſt legitimè mitti in poſſeſſionem, per executorem teſtamenti.*
2. *Uxor poteſt eſſe ſola executrix teſtamenti mariti.*
3. *Saiſina executorum durat etiam poſt annum, ſi non apparent hæredes.*
4. *Executores poſſunt agere contra hæredes, ut dent immobilia legata.*
5. *Executor teſtamenti moriens intra annum, hæres ejus eſt ſaiſitus, continuando veterem executionem.*
6. *Finito officio, ſaiſina executoris eſt finita.*
7. *Executor teſtamenti non eſt ſaiſitus poſt annum executionis.*
8. *Hæredes defuncti debent poſſidere ſi ſolvendum ſit aliquid poſt annum.*
9. *Executor teſtamẽti non tenetur reſpondere creditoribus, donec ſit ſaiſitus.*
10. *Executor teſtamenti poteſt manum ponere, & præhendere, ſed non poteſt vendere, ſine hærede.*
11. *Executor teſtamenti non eſt verus poſſeſſor, niſi ut procurator.*
12. An utile des executeurs ne court que du jour qu'ils ſont ſaiſis.
13. L'heritier chargé d'executer le teſtament, *non tenetur ſolvere debita, ſed legata.*
14. *Hæredes habent intereſſe inventarium fieri.*
15. *Executor habet actionem ex teſtamento, & ſic habet bona tacitè hypothecata.*
16. *Annus executionis teſtamentorum eſt utilis à tempore teſtamenti aperti & ceſſantis Impedimenti.*
17. *Executores debent accedere ad locum executoris.*

DOnatio. *Je donne les meubles & conqueſts, dont je ſeray jouyſſant à mon trépas, entre vifs, & non revocablement:* Quidam dicebant eſſe cauſa mortis, quia interim poteſt alienare. Ego contrà, quia ipſe poſſet revocare vel transferre, quod non poteſt, ergò inter vivos. licet per obliquum poſſit exhaurire, ſi non conſtet de fraude: tum poſſum donare; ſed ſub conditione, ſi cum acquiram, & ſatis eſt quod ſub conditione poſſit afferre commodum. *L. ſi ſuper C. de tranſact.*

Donatarius per teſtamentum poteſt legitimè mitti in poſſeſſionem per executorem teſtamenti.

1. Per mortem donatarius petit *la délivrance de l'executeur du teſtament, qui l'a fait*, præſente hærede, & proteſtante *qu'il ne la veut empeſcher*, Reſpondi quod valet, quia ſunt mobilia & incluſa in mandato teſtamenti: *Car c'eſt une debte.* Poſteà ad majorem ſecuritatem donatarius fecit vocare hæredem, petit *qu'il ait à dire ce que bon luy ſemblera, pour empeſcher que ſa donation & délivrance de l'executeur ne ſoit bonne: il dit qu'il n'eſt tenu de proceder qu'il ne ſoit ſaiſi, eſt dit* per Præſidem *qu'il ne ſera tenu de proceder, dont eſt appellé.* Reſpondi, benè appellatum: quia non eſt locus quorum bonorum, ex quo donatarius legitimè eſt in poſſeſſione per executorem. Secus ſi ſua authoritate ſpoliaſſet: quia tunc antè omnia deberet redintegrari hæres antequam defenderet, ut per areſtum *de Charpentier.*

2. Uxor

Uxor poteſt eſſe ſola executrix teſtamenti mariti.

2. Uxor ſola poteſt eſſe executrix : quia facit inventarium ; licet ſit ei prohibitum ega i : ſed non poſſet ſola eſſe diſtributrix ad pias cauſas. Alex. *conſil.* 54. *num.* 15. *lib.* 7.

Saiſina executorum durat poſt annum, ſi non apparent hæredes.

3. Si ſi non apparent hæredes durat ſaiſina executorum, etiam poſt annum.

Valet traditio immobilium legatorum ab eis facta, ſi legatarius ultà annum poſſedit ; etiamſi teſtator non dederit poteſtatem executori ſaiſiendi de immobili: eſt enim juſta cauſa, non apparente hærede, & ſic generale mandatum ſubeſſet.

Executores poſſunt agere cōtra hæredes ut dent immobilia legata.

4. Poſſunt enim executores agere contra hæredem, ut det immobilia legata.

Quidam contēdebat ſe eſſe ſaiſitum de omnibus contrà viduam, tùm quia repreſentabat defunctum, qui erat ſaiſitus de communibus, tum quia debebat ſolvere debita communia in totum, ſaltem ſecundum ea, quorum creditores viri fidem ſecuti ſunt, tum quia dignior. Sed ego contrà, quod tantum hæredem vel hæreditatem repræſentat ; & ita judicatum *és Requeſtes* : Quod tamen in quantum dixerunt quod litteras & inſtrumenta nominum vidua ederet, unde executor haberet copiam, malè judicatum eſt ; quia *c'eſt le faire poſſeſſeur* : Ideo debebat dici quod conſignaret, ut fieret diviſio & diſtributio.

Executor teſtamenti moriente intrà annū, hæres ejus eſt ſaiſitus, continuando veterem executionem.

5. Executor ſi intrà annum moriatur, & reliquerit hæredem & alium executorem, iſte executor erit ſaiſitus continuando veterem executionem, ſi hæredes primi defuncti patiantur ; alias non: quia non tranſmittitur ad hæredem, neque ad ſecundum executorem : & ita reſpondit *Charter*, & benè.

Saiſina executoris eſt finita, finito officio.

6. Sed an ſaiſina transferatur ? dico quod non: quia finito officio, ſaiſina eſt finita : unde dico quod ſi intra annum mutentur mores in deterius, & ſic revocatur ſaiſina, & poſſeſſio & remanet ſimplex detentor, & poteſt conveniri poſſeſſorio, ſi recuſet reddere.

Executor teſtamenti non eſt ſaiſitus ultra annum executionis.

7. Raimundus ſacerdos legat baſtardæ ſuæ 200. aureos, *pour luy ayder a la marier, quand elle ſera nubile.* Poſt annum executor teſtamenti, qui eſt partim hæres, rationem reddens cohæredibus, vult retinere 200. ut det dictæ filiæ, dum tempus erit, & dicit quod eſt ſaiſitus, & durat annus donec exequi poſſit. Contrà reſpondi : quia non dixit teſtator per hunc executorem ſpecialiter hoc fiendum, ſed in genere: ideo etiam hæredes debent poſſidere & frui interim.

Hæredes debent ſolvere ultrà annum executionis, ſi ſolvendo ſint.

8. Verum eſt quod ſi ſint non ſolvendo, vel ſuſpecti, poteſt tanquam ſuſpectos executor refutare, vel cautionem exigere. Poteſt etiam dicta filia habere tutorem, vel curatorem, qui impediat dari hæredibus ſuſpectis, niſi ſub fida & ſecura cautione, & ſi interim moriatur non tranſmittit ad hæredes ſuos: ſed fit caducum, quia non eſt legitima : nec ei debetur legitima, ſed eſt extranea.

9. Dictum eſt per Areſtum quod executor non tenetur reſpondere creditoribus, donec ſit ſaiſitus.

Executor teſtamenti non tenetur reſpondere creditoribus, donec ſit ſaiſitus.

10. Hæc conſuetudo non negat, nec facit quin hæres ſit ſaiſitus, ut dominus : ſed operatur quod executor poteſt ipſe manum ponere, & apprehendere, non autem vendere ſine hærede, & uſque ad concurrentiam tantùm.

Executor teſtamenti poteſt prehendere, non autem vendere ſine hærede.

Executor non eſt verus poſſeſſor, niſi ut procurator.

11. Et etiam executor non eſt verus poſſeſſor & niſi ut procurator tantùm.

*L'an utile des executeurs ne court que du jour qu'ils ſont ſaiſis.*

12. 1549. Die Jovis 3. Maii *fut dit que les executeurs du teſtament du feu ſieur de Laval ſeroient ſaiſis, & que l'an utile ne leur courreroit, ſinon du jour qu'ils ſeroient ſaiſis,* & addebat Liſetus quod ita debent conſuetudines intelligi.

Hæres ad onus implendi teſtamentum, non tenetur ſolvere debita, ſed tantum legata.

13. Hæres ad onus implendi teſtamentum, non tenetur ſolvere debita, ſed legata tantùm : quia vi ſolius teſtamenti debentur ; ita ſæpè areſta. Amplio, etiamſi teſtamentum portet illud, *volo debita ſolvi*: non ſunt enim onus teſtamentorum: quia tale legatum non valet, ut legatum: *l. ſi creditori. ff. de legat.* 1. ſed ut confeſſio, vel monitio.

Hæredes habent intereſſe inventarium fieri.

14. Etiamſi omnia mobilia ſint legata, tamen inventarium rectè poteſt fieri per filios : quia habent intereſſe legitimum: imo etiam per hæredes extraneos: quia habent intereſſe ob occulta debita, ut ſciatur quantùm legatarius contribuere debeat, ſi conquæſtus & quintum propriorum non ſufficiant. Et ſic debebit fieri inventarium impenſis communibus : & hoc caſu hæredes de ſuo debent ſolvere mediam, non autem debebit in totum fieri ſuper mobilibus : quia idem eſſet ac ſi legatarius faceret omnes impenſas de eo quod alius non curat facere, refundent ergo de ſuo medium impenſæ.

Executor habet actioni ex teſtamēto, & ſic habet bona tacitè hypothecata.

15. Executor habet actionem ex teſtamento : ergo habet bona hypothecata tacitè. Quid ſi teſtator expreſsè hypothecet omnia bona pro executione teſtamenti, an etiam propria tenebuntur ? Videtur quod ſic, pro debitis etiam chirographariis erga executores qui ſolvent tantùm, & ex die mortis, non teſtamenti tantùm. Sed pro legatis propria non eſſent hypothecata, ſaltem ultra quartam, ſed benè in quarta. Quid ergo ſi executor *a fait ſaiſir les propres* pro prætenſo reliquo ? Reſpondi in omnem eventum temerè : quia prius oportet computum liquidare, & ubi pro uno tantùm debito liquido faceret : adhuc quia erat mater defuncti habilis ut ſit hæres in mobilibus & acquiſitis, *mal ſaiſi* : etiamſi poſteà mater declaret ſe non eſſe hæredem : quia non trahitur retrò, quantùm ad executorem, & vexationem factam : quia etiam inerat exceptio diſcuſſionis, quæ competitura erat hæredi immobilium, ſi mater eſſet hæres mobilium, ſaltem quo caſu ea non ſit hæres competebat jus petendi *delay*, ut mater interpellaretur & hoc declararet.

16. Annus executivus teſtamenti eſt utilis à tempore teſtamenti aperti & ceſſantis impedimenti.

16. Nota annum hic utilem, ſcilicet à tempore teſtamenti aperti, & ceſſantis impedimenti. Quid ſi quis allegat teſtamentum factum metu mariti & hoc pendente dicitur *que par proviſion ſera executé* ? Videtur quod executor non tenetur : quia oportet eum ſuſcipere ſollicitudinem cautionis exigendæ, & novi pacti ad quod non tenetur, & ſic ſuum tempus non currit, niſi poſt diffinitivam. Solve omnia ex bono & æquo.

*Chartier* refert dictum per areſtum poſt ſex annos quod executores conventi procederent, & condemnati; quia ex quo die acceptaverunt, ſunt veluti hæredes, *l. cogi. ff. ad Senatuſconſ. Trebellian.*

Executores debent accedere ad locum executionis.

17. Cardinalis *d'Amboiſe* liquit executores *qui ſont de Rouen.* Reſpondi quod officium eſt hic : & ſic debent accedere.

## §. * XCVI.

** Il eſt chāgé par l'article 289 de la nouvelle Couſtume.*

AVant qu'un teſtament ſoit reputé ſolemnel, il eſt requis qu'il ſoit écrit & ſigné de la main & ſeing manuel du teſtateur : ou ſigné de ſa main & à luy leu, & par luy entendu de trois témoins : ou qu'il ſoit paſſé pardevant deux Notaires, ou pardevant le Curé de la Paroiſſe, ou ſon Vicaire general, ou un Notaire, ou dudit Curé, ou Vicaire & deux



Digitized by Google

témoins, ou de quatre témoins: iceux témoins idoines, ſuffiſans, & non legataires dudit teſtateur: fors & excepté entant que touche les legats pitoyables, obſeques & funerailles d'iceluy teſtateur: eſquels toutesfois, & pour le moins ſera gardée la ſolemnité du Droict Canon.

## SUMMARIA.

1. *Vicarii duo generales Curati, non habent vicem duorum Notariorum: nec Curatus cum ſuo Vicario.*
2. *Notarius qualis eſſe debet,*
3. *Vbi non ſervatur forma juris civilis in teſtamentis, ſufficit forma juris gentium, & juris canonici, etiam in legatis non piis.*
4. *Teſtamentum debet recipi à Notariis ſecularibus: quia eſt negotium ſeculare, & ſecularis cognitionis.*
5. *Notarius recipiens teſtamentum poteſt eſſe legatarius ex modica ſumma.*
6. *Clauſula generalis revocationis in teſtamento, eſt ſuſpenſiva.*
7. *Diſpenſatio conſuetudinis in teſtamentis non debet habere locum quando eſt ſuſpicio.*
8. *Legatum factum famulo pauperi favore ſtudii, eſt validum.*
9. *Vicarius commiſſus à Vicario generali tempore peſtis poteſt recipere teſtamentum laborantis peſte.*

Legatarius quando poteſt eſſe teſtis. Alex. *conſ.* 14. *num.* 20. *lib.* 6.

TESTATEUR) etiam ſine data Alex. *conſ.* 4. *nu.* 15. *lib.* 7. Etiam ſine teſtibus *conſ.* 87. *num.* 6. *eod.*

VICAIRE GENERAL) ſed coram alio Notario. Dec. *conſ.* 612. *conſ.* 120.

VICAIRE GENERAL) poſſunt eſſe plures Vicarii generales æquè principales, qui poſſunt: ſed Subvicarius & delegatus ab iis non poteſt, niſi ſubſtituens habeat poteſtatem ſubſtituendi generalem, & hoc fecerit, quatenus dicitur generalis à Curato commiſſus.

Duo Vicarii generales Curati non habent vicem duorum Notariorũ, nec Curatus cũ ſuo Vicario.

1. Sed an duo generales habeant vim duorum Notariorum? Puto quod non; nec Curatus quidem cum ſuo Vicario: quia eſſet occaſio maximorum abuſuum.

Notarius qualis eſſe debet.

2. Intellige tamen dummodo Curatus vel Vicarius ſit major vigintiquinque annis, ut debet eſſe Notarius, & ſit famæ honeſtæ, non perjurus, nec falſarius.

LEGATS PITOYABLES.) In quibus tamen non eſt ſuſpicio ſuggeſtionis.

Et hic dictus Presbyter habetur tanquam Notarius, & perſona publica in hoc,

Reſpondi quod apud nos eſt verum teſtamentum, & habentur leges teſtamentariæ, licet neceſſitas inſtitutionis ſit adempta inf. § 20. Sed non debent dici Codicilli, nec per ultimum nihil fiet addendo; videlicet per modum continuationis, & ſic Codicilli rumpunt omnia præcedentia, etiamſi non dicatur, ſaltem quando de omnibus ſtatutum generaliter diſponit; ut reſpondi de muliere, quæ carens liberis, priori in teſtamento legaverat Priori & Eccleſiæ ſancti Maglorii *vingt arpens de terre*, ad quædam onera ſervitiorum; poſtea in ſecundo teſtamento quo mortua eſt, non facta mentione de priori, fecit virum executorem, & etiam ei dedit poteſtatem diſponendi, & diſtribuendi in pios uſus, prout ſibi videretur, reliqua omnia ſua, maritus diſtribuit pauperibus cognatis hæredibus dictæ defunctæ, poſt 10. annos Prior vendicat, & per ſententiam *des conſervateurs* obtinet cum fructibus à die citationis. Reſpondi malè judicatum; quia licet diſtribui in pios uſus, tamen dictus. Prior non habebat actionem, ex quo prius teſtamentum erat tacitè revocatum, nec videtur inconveniens quod ſcilicet prius erat diſpoſitum in pios uſus: quia omnino hoc fuit relictum diſpoſitioni mariti; imò meliùs fecit diſtribuendo pauperibus illis hæredibus, etiam enim in pios uſus hic potuit facere.

SOLEMNITE' DE DROIT CANON.) Ad Alex. *conſ.* 41. *num.* 5. *lib.* 1. *conſil.* 146. *lib.* 2. 155. 177. *num.* 6. 209. *col.* 11. *lib.* 2. *conſil.* 105. *lib.* 4. 119. *lib.* 6. *conſil.* 4. *lib.* 7. Socin. *conſ.* 115. *num.* 7. *lib.* 4.

De prohibitione alienationis domus *à Lyon*, ſed ſit in familia; alias ad Cœleſtinos, ſtulta diſpoſitio. Reſpondi pro Domino *Robertet*, quod illi poſſunt aliquo accepto renunciare fideicommiſſo, nec requiritur ſolemnitas integra: quia etiam liceret eis alienare, & Rex poſſet Edicto generali, has prohibitiones, quatenus accidit quod ſunt contra publicam utilitatem; revocare; imo ſi certo caſu ex cauſa publicæ utilitatis diſponeretur, certè opus eſſet generali.

Forma juris civilis ubi nõ ſervatur in teſtamẽto, ſufficit forma juris canonici, etiam in legatis non piis.

3. Vidi teſtamentum *d'un Chanoine de ſaint Quintin* (ubi non ſunt redactæ conſuetudines) *écrit & ſigné de ſa main*, ſubſcribente *le Curé* & alio teſte tantum. Judicatum eſt bonum: quia primo certum quod non ſervatur ibi forma juris civilis, nec in teſtamento, nec in Codicillis; ergo ſufficit forma juris gentium & juris canonici, etiam in non piis. *Chartier, Danet, & ego.*

Quid de Curato novo qui certificat quod dudum talis Vicarius tale teſtamentum ſuſcepit? Reſpondi non facere fidem: quia ipſemet Vicarius generalis qui ſuſcepit, certificare debet.

Teſtamentum debet recipi à Notariis ſæcularibus: quia eſt negotium ſæculare & ſæcularis cognitionis.

4. Quid de teſtamento *de Berny* medici coram duobus Notariis Apoſtolicis tantum? Reſpondi ſentire *Chartier* quod valet, & ego conſenſi, ex quo vacat omnis ſuſpicio ſuggeſtionis. Secùs ſi eſſet ſuſpicio ſuggeſtionis, vel falſi: quia conſuetudo debet intelligi de Notariis ſæcularibus; eſt enim ſæculare negotium, & illud ſæcularis cognitionis.

Notarius & Vicarius poſſunt eſſe legatarii ex modica ſumma.

5. Quid de Notario, vel Vicario generali, an poſſit eſſe legatarius? Videtur quod ſic: quia alias officium ſuum eſſet ei damnoſum, & nunquam poſſet recipere teſtamentum: ſecùs in ſimplici teſte, uti dominus *de Quedon*, qui Vicario ſuo recipienti teſtamentum legaverat 100. ſolidos. Certè hæc modica ſumma non debet vitiare. Item poteſt dici eſſe teſtamentum nuncupativum, & ſic poſſe legari, ex quo non eſt prohibitum.

SIGNE' DE SA MAIN.] Quid de teſtamento Domini *Gilbert* Conſiliarii, quod inventum eſt in ſua bibliotheca ſcriptum & ſignatum ejus manu ſub data Octobris 1546. ad longum, cum obiiſſet 9. die Auguſti 1546. Reſpondi non valere, niſi quantum ad pia: quia hæc conſuetudo, quæ eſt privi-

Digitized by Google

legiata, intelligitur quando omne vitium & omnis ſuſpicio deeſt. Sed hic eſt aliqua, quia erat doctus, & tamen ponebat datam poſteriorem, & ſic non intendebat ante teſtari, ſed interim inteſtatus eſſe.

Clauſula generalis revocationis, eſt ſuſpenſiva.

6. Sed ergo juſtum remanebit teſtamentum *de l'an* 1540. nonobſtante clauſula generali revocationis; quia hæc clauſula eſt æquè tacitè ſuſpenſiva, ut totum reliquum, & conditio defecit, cum ante deceſſerit: & certè eſt ſuſpicio quod invitus fecerit per importunitatem fratris ſecum commorantis, cui in ultimo teſtamento legaverat omnia mobilia & conquæſtus, & quintum propriorum.

Quid ſi fortè dicatur quod ſcripſit Octobris, cum putaret ſcribere Julii? Reſpondi non eſſe veriſimile, ſaltem ſemper eſt ſuſpicio, & ſic cætera non ſunt undique integra, & ſic debet ceſſare privilegium conſuetudinis & locus eſſe juri communi.

In Britannia oportet quod ſit factum à ſano, aliàs debet eſſe Notarius, vel Vicarius. Ego puto quod hîc, ſi eſt infirmus, non ſufficit ſignatura ex intervallo, ſi tunc ſcribat, nec tempore quo amplius non potuit ſcribere, licet poſſit ſignum apponere, & apponat.

Diſpenſatio conſuetudinis in teſtamẽto, non debet habere locum, quando eſt ſuſpicio.

7. Quid ſi duo Notarii expediunt teſtamentum, dicerent quod ad eos venit defuncta, & legit, dicens ſuum eſſe teſtamentum, nec protocollum fecerunt, nec aliud; ſed in poteſtate Notariorum remanſit. Certè eſt valdè ſuſpectum, & ſi eſt ſuſpicio non debet habere locum diſpenſatio hujus conſuetudinis.

Non poteſt remitti ſolemnitas prætextu ingreſſus Religionis Dei. *cap. in præſentia num.* 60. & conſequenter actus pari ſolemnitate probari poteſt, quicquid dicat Dec. *conſil.* 105.

Legatum factum famulo pauperi favore ſtudii validum eſt.

Scholaris valetudinarius 22. annorum Joannes Peſnier Borbonienſis, habens famulum *Julien Tuindeau*, qui ei in omnibus ſerviebat paulò provectiorem & doctiorem, ut ab eo quandoque diſceret literas Græcas, à quo in infirmitate curatus, etiam in peſte anni 1545. *conduit à ſaint Marceau*, ubi deceſſit, & teſtamento legavit ei *huit cent livres de rente ſa vie durant.* Quæro primò an valeat, nonobſtante conſtitutione? Reſpondi, ſic: quia non eſt tutor, nec talis teſtator extiterat in ſua poteſtate, nec ei imperabat, ſed contra. Quæro ſecundò an valeat teſtamentum, ſuſceptum *par le Souſvicaire*, quia *le Vicaire premier* non reſidebat, tamen *le Souſvicaire avoit un Vicariat general du Curé*; benè probabitur per duos teſtes, dictum Vicarium, & unam mulierem, & ſic per quatuor: ſed non habetur proviſio; ſed actum puto valere, juncta peſte. Quæro tertiò, nonne eſt ad pias cauſas; quia ſcholari pauperi, favore ſtudii? Puto ſic, nec ſervitium & remuneratio impedit ad pias cauſas dare, ex quo ſubeſt materia piæ cauſæ; imò eſt pluſquam ſimplex pia: quia quod pietati additur, auget.

Vicarius commiſſus à Vicario generali tempore peſtis poteſt recipere teſtamentum peſte laborantis.

9. Tempore peſtis etiam *par Arreſt* dictum quod Vicarius generalis non ibit ad peſtiferos: ſed tantùm certus Vicarius quem committit, an ille poterit recipere teſtamenta? Sentiebant quod ſic, *Arreſt du* 17. *Avril* 1550. *en plaidant*, & eſt æquum, ſed quia teſtamentum apparebat ſigillatum ex poſt facto, ſeu de recenti, & teſtes qui ſubſcripſerant fuerunt in judicio producti: ſed *les Gens du Roy* non tenebant pro forma, nec quod poſſet dari proviſio ſuper examinatione teſtium præſentium, quia debent per partem produci, *ſauf les reproches*. Contra *Chartier & de Thou* pro hæredibus.

## §. * XCVII.

* *C'eſt l'art. 272. de la nouvelle.*

IL eſt loiſible à toute perſonne franche, aagée & uſant de ſes droits, de donner & diſpoſer par donation & diſpoſition faite entre vifs, de ſes heritages propres, & conqueſts, à perſonnes capables.

NOn intelligitur *donner & retenir*; nec quod omnia: quia eſſet inſtitutio hæredis.

## §. * XCVIII.

* *Le ſuſdit article de la nouvelle.*

IL eſt loiſible à toute perſonne franche, uſant de ſes droits, & ſaine d'entendement, de diſpoſer de ſes propres heritages, & les donner par contract de donation faite entre vifs à perſonne capable.

STatutum diſponens quod in ultima voluntate requiratur certa ſolemnitas, non extenditur ad donationes cauſa mortis, quæ non eſt meræ ultimæ voluntatis. Alexand. *conſil.* 116. *lib.* 2. *numer.* 10. *ibi, mortis.* Verum eſt quantùm ad ſolemnitatem, in qua non æquiparatur: ſed benè extenditur in deciſivis & quantùm ad effectum, in quo æquiparatur. *l. fin.* C. *de donat. cauſa mort.* Decius *l. generaliter num.* 9. C. *de teſtibus.*



Digitized by Google

# TITULUS OCTAVUS.

## DE CUSTODIA NOBILI.

### §. * XCIX.

*Voyez l'art. 266. de la nouvelle*

PAr la Couſtume generale de la Prevoſté & Vicomté de Paris, hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, il eſt loiſible aux pere & mere, ayeul ou ayeule accepter la gardenoble de leurs enfans en ligne directe, aprés le treſpas des pere & mere deſdits enfans. Et font leſdits gardiens les fruits leurs des heritages, rentes & revenus appartenans auſdits mineurs: à la charge de payer par ledit gardien les debtes que doivent les enfans, les nourrir, alimenter, & entretenir, payer, & acquiter les charges que doivent leſdits heritages, & à la fin de ladite garde, rendre leſdits heritages en bon eſtat. Et dure ladite garde ; à ſçavoir aux enfans maſles juſques à vingt aus, & aux filles juſques à quinze ans accomplis : pourveu que le pere, ayeul ou ayeule ſurvivant, qui acceptera ladite gardenoble, ne ſe remarie; car en ce cas le temps de ladite gardenoble ſera finy, & ſera pourveu auſdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge, auquel il appartient d'y pourvoir.

### SUMMARIA.

1. *Tutelæ omnes ſunt electivæ.*
2. *Tutela extenditur non vi juriſdictionum : ſed vi actus privati, & juris communis.*
3. *Gardia uteri, ſemel acceptata, retrotrahitur.*
4. *Tutor non poteſt transferre poſſeſſionem per actum fictum.*
5. *Tutor poteſt propria authoritate divertere pupillum à matre ad vitandas nuptias.*
9. Gardien noble *poteſt rectè conveniri à creditoribus.*
7. *Qui non capit mobilia tanquam hæres, non tenetur ad debita, niſi pro rata bonorum.*
8. *Mercedes à colono debitæ, cum defunctus moritur, ſunt inter mobilia.*
9. *Pater poteſt agere pro filio non emancipato, etiam viva uxore.*
10. *Gardia non extenditur ad bona ſita in alia Provincia quæ non admittit gardiam.*

DE tutelis vide Alexandr. *conſil.* 109. *lib.* 3. de tutore dando. Alexand. *conſil.* 161. *lib.* 5.

HORS LA VILLE. ] Hoc ratione caret, cum non lucretur mobilia, vel *hors*, id eſt non ſervatur intra ſive in domibus ſitis in urbe, & ſuburbiis:ſed tantum in ſitis extra.

AUX PERE ET MERE, AYEUL OU AYEULE.]Etiam minoribus 25. annis ; etiam furioſo habente curatorem quia eſt jus privatum, ſed tunc nonne opus eſt decreto, ut curator viduæ acceptet? Ego puto quod demens qui non poteſt acceptare in judicio, non debet habere : quia conſuetudo non confidit de curatore ; unde ſi ſuperſtes eſt prodigus, vel eget curatore, debet excludi : item quia diffidit de remaritante; ergo magis de prodigo, quod eſt plus.

QUINZE ANS ACCOMPLIS. ] Sed ſi prius nubant authoritate parentum, finitur.

Nobilis poteſt acceptare la *bourgeoiſe* ſi vult.

*Tutelæ omnes ſunt electivæ.*

1. Vidi in Caſtelleto quod mater convolans ad ſecunda vota, fuit electa cum vitrico tutrix. Verum eſt quod convolando perdit : ſed iterum poteſt eligi : quia omnes tutelæ ſunt electivæ, & bene. Deinde iterùm vidua *par certains nombres de parens appellez, dit par l'un des Conſeillers du Chaſtelet qu'elle demeureroit tutrice, & neanmoins* (etiam contra debitum) *crée un curateur quant aux actions, & pour la confection de l'inventaire & partage*, & tunc mater non debet facere inventarium tanquam tutrix ; quia in hoc excluditur à curatore, nec debet authorari in negotio in quo habet partem: ſed ſuo nomine & executorio teſtamenti cum dicto curatore.

*Tutela extenditur nō vi juriſdictionum:ſed vi actus privati & juris communis.*

2. Quod tutela extenditur ubique, non eſt vi juriſdictionum,ſed vi pacti privati & juris communis paſſivè ſe extendentis, & ſic illud judicis, vel ſtatuti factum non agit in alienum territorium. Sed certè aliud eſt in ſtatuto expectandum, ut in hac conſuetudine, & ſic vera ratio non benè tangitur per Alexand. *conſil.* 128. *num.* 3. hic contra Alexand. *conſil.* 129. *num.* 3. *lib.* 1. quod tutor habet legitimam poteſtatem ex quo intervenit juramentum, ut petitum fuit, licet Judex non exegerit ſpecialiter factum, *dict. §. fin. & col. fin. de adminiſt. tut.*

*Gardia uteri ſemel acceptata retrotrahitur.*

3. Non eſt tutor uteri. Alex. *conſ.* 171. Tamen dico quod hæc gardia trahitur retro ſemel acceptata.

*Tutor non poteſt trāſferre poſſeſſionem per actum fictum.*

4. Quod tutor non poteſt transferre poſſeſſionem per actum fictum. Alex. *conſ. lib.* 3. quod per actum nullum non facit colono mutare cauſam poſſeſſionis. Dixi contra Alex. *conſil.* 117. *lib.* 5. *& conſil. fin. num.* 5. *lib.* 6.

*Tutor propria authoritate poteſt divertere pupillam à matre ad vitā-*

5. Tutor propria authoritate poteſt divertere pupillam etiam à matre ad vitandas nuptias. Aymo *conſil.* 18.

6. Utrum creditores poſſint convenire recta *le gardien noble?* Reſpondi ſic, probando quod acceptaverit *la garde noble*;vel ſi ſe talem fateatur,

Digitized by Google

das nuptias. *Gardien noble* poteſt rectà conveniri à creditoribus.

Qui mobilia nõ capit tanquã hæres, non tenetur ad debita, niſi pro rata bonorum.

Tutela etiam abſentis finitur Boër. *deciſ.* 88.

7. A LA CHARGE DE PAYER PAR LE GARDIEN.) Pro rata tantùm bonorum, etiamſi ſua faciat mobilia; unde ſolent facere inventarium ad clarificationem, & ne teneantur ultrà, Et ſtatutum per areſtum, quod qui non capit mobilia tanquam hæres, non tenetur ad debita, niſi pro rata bonorum, ſi conſtet. Sed tamen videbitur infrà art. 116.

Fructus tutor recepit *à la Saint Martin & prout* valent tunc, *les garde* & ſuo periculo & commodo vendit, ut plus valent, an debeat reddere? Reſpondi, æquitas eſt: ſi enim pupillus non habet ubi ſervare poſſit, & commodè poſſit, ſecùs, & hoc niſi aliàs æquitas informet; ut quia mater, ut ſit amplior reditus, *les tenoit en ſa main ſans les affermer, & ſi à la ſaint Martin* ſemel majorem habet quantitatem *dont fait reſerve*, benè ſervat *neuf mois*, & ſuo commodo carius vendit, tolerandum eſt: quia mater non petit aliud ſalarium ſuæ diligentiæ pro minoribus ſumptæ: ſed eorum commodum fecit magis quam ſi dediſſet *à ferme* communi pretio, ut poterat.

Mercedes à defuncto debitæ cum defunctus moritur ſunt inter bona mobilia.

8. *Le gardien* qui non facit mobilia ſua, ſed tantùm fructus, non poſſet habere fructus, id eſt mercedes à colonis debitas menſe Novembri, quando defunctus obiit menſe Octobri, poſt fructus collectos. Reſpondi non, quia judicantur mobile, ita quod ſpectent ad executorem teſtamenti, ſecus de cenſibus & reditibus præteritis.

*Le bail à ferme* finitur hoc jure finito.

Pater poteſt agere pro filio nõ emãcipato, etiam viva uxore.

9. Pater poteſt, etiàm viva uxore, pro filio non emancipato agere tanquam pater, & legitimus adminiſtrator: etiam videtur quod petitorio in *l.* 1. C. *de matern.*

Rex in Normania utitur *du bail* omnium minorum nobilium & ſolvit debita: Dom. *de Ragneux* habebat bona in multis locis, Rex ceſſit *à Suzanne de Bourbon ſa venve*, matri pupilli, totum jus *du Bail*. Reſponſum cum *Chartier & Seguier* quod ſolus & pro rata bonorum: quia ceſſerat omne patrimonium, & ſic pro rata ſitorum Normaniæ, præſertim cum ibi defunctus non haberet domicilium, & Rex non habeat *les fruits* alibi ſitorum.

Gardia nõ extenditur ad bona ſita in alia Provincia quæ nõ admittit gardiam.

10. Ergo in diverſum *le bail* non extenditur ad bona ſaltem immobilia alibi ſita. Item non poteſt cedi directo: ſed benè cedi poteſt commoditas, aliàs abuſus horribiles. Rex enim primo petenti extraneo *donne la garde d'un mineur de quatre ou ſix mil livres de rente*, & ille tanquam habens donum Regis, omnia diſſipat. Certè non ſic data eſt Duci, ſed ut per ſe, *vel* officiales ſuos, *qui ont le ferment* Regi, curet tanquam fidelis propugnator.

---

## §. * C.

* *Voyez l'art.* 269. *de la nouv. Couſtume.*

GArdenoble ſe doit accepter en Jugement.

## SUMMARIA.

1. *Res immobilis non extenditur ultra locum conſuetudinis.*
2. *Tutor poteſt agere etiam inventario non facto.*

ACCEPTER EN JUGEMENT) fortè ut ſciatur an ſit prodigus, vel egens curatore, vel deſponſatus, & ſic oporteat vocare parentes, vel tutores; ſed non obſervatur, vel ut ſit liber, nec ſit in poteſtate parentis, an ſit cuſtos, vel non: quia tunc temporis *les Notaires* non tenebuntur ſervare protocolla: ſed in judicio ſemper acta ſervantur & nota ſunt.

In quibus convenit cum tutela?

Res immobilis non extenditur ultra locum conſuetudinis. Tutor poteſt agere inventario non facto.

1. Differt in eo primo quod res immobilis non extenditur ultra locum conſuetudinis; ſed tantum quoad ea quæ ſequuntur perſonam.

2. Poteſt tutor agere, etiam inventario non facto. *conſult. fol.* 40.

Textum amplia, etiamſi vidua ſit minor: quia certat de acquirendo, & ſuper minoribus. Sed quid ſi aliquis dicebat ei quod non opus erat petere, & impedivit? Reſpondi, de dolo teneri poteſt ad intereſſe. Non ergo trahitur retrò quantum ad lucrum hujus & damnum minorum: ſed benè in eorum commodum. Imò trahitur retrò, ſi eſt modicum tempus, & totum onus ipſa exequetur & ſuſcipiet.

Hæc ſtipulatio implicat ſtipulationem ſalvam rem fore.

Hypothecam ex terminis, quin imò ab adminiſtratione expreſſam, ſi ſemel in judicio acceptaverit: quia in terminis juris etiam eſt hypotheca tacita.

Mater *prenant la gardenoble* ſe obligavit major annis 25. *acquiter & racheter toutes les rentes*, & invenitur quod plus valent, quam bona. Reſpondi primò quod ſi moritur antequam finita ſit tota gardia, non tenetur niſi pro rata commodi ad ratam temporis: quia eſt hoc onus voluntariè ſubitum, ſpe totos gardiæ fructus percipiendi; ita ſi filii præmoriantur tempore gardiæ, ſed ſi ipſa toto tempore agat, poteſt reſtitui, ſi dicat ſe deceptam, nec intellexiſſe onus perſonale quod edere tenebatur; præſertim ſi benè conſuluit filiis, & ſi hoc onus eorum gratia ſuſcepit, ad excludendum infidos & ſuſpectos tutores, qui non tam benè geſſiſſent, & contra eam non debet liberalitas retorqueri.

Blæſis ſexagenarius habens 64. annos duxit uxorem, puellam *de* 20. *ans*, per 14. annos non habuit liberos, deceſſit habens ferè 80. annos, relicta uxore gravida *de ſix ſemaines*, condidit teſtamentum ante annum, in quo multa legata particularia facta ſunt, ferè bona ſua abſorbentur: uni nepotum *pour la bonne amour & agreables ſervices*, *donne une maiſon à la charge de faire dire une Meſſe perpetuelle*. Vidua *a la garde* partus futuri, & benè per *l. cui in utero* 7. *ff. de ſtatu. homin.* Petuntur legata, impedit: quia revocata. Concluſum cum Domino *Chartier & de Thou.* Septemb. 1548. non deberi: quia veriſimiliter non legaſſet, ſi cogitaſſet de liberis, & ſic dicta fundatio corruit.



Digitized by Google

# TITULUS NONUS.
## DE CUSTODIA PAGANICA.

### §. * CI.

*Voyez l'art. 265. de la nouvelle.

PAr la Couſtume tenuë, gardée, & obſervée en la Ville de Paris, quand l'un des deux conjoints enſemble par mariage va de vie à treſpas, delaiſſe aucuns de leurs enfans mineurs, il luy eſt loiſible d'accepter la gardebourgeoiſe, gouvernement & adminiſtration deſdits mineurs, & de leurs biens, meubles & immeubles en jugement. Et en ce faiſant, faire par ledit ſurvivant les fruits & revenus des heritages deſdits mineurs ſiens, en nourriſſant & entretenant par iceluy ſurvivant, iceux mineurs, & payant & acquittant les charges deſdits heritages, & iceux entretenant de reparations viageres, juſques à la fin d'icelle garde, qui dure aux enfans maſles juſques à quatorze ans, & aux filles juſques à douze finis & accomplis. Pourveu que le pere, ou la mere ſurvivant, qui acceptera ladite gardebourgeoiſe ne ſe remarie : car en ce cas, le cas de la garde ſera fini, & ſera pourveu auſdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge auquel appartient d'y pourvoir.

### SUMMARIA.

1. Gardebourgeoiſe *limitatur ad cives morantes in urbe.*
2. *Vnus ex tutoribus appellantibus à ſententia, non poteſt acquieſcere pro parte ſua.*
3. *Habens quatuor liberos excuſatur à tutela.*

Gardebourgeoiſe limitatur ad cives morantes in urbe.

1. EN LA VILLE DE PARIS) videtur limitare ad bona ſita intra urbem; imò ad cives tantum morantes intra urbem, & hoc verius.

Vnus ex duobus tutoribus appellans à ſententia, non poteſt acquieſcere pro parte ſua.

2. Unus tutorum acquieſcit ſententiæ, alter appellat ſuper certa ſententia, an poſſit acquieſcere pro parte ſua? Reſpondi, non : quia non habet partem, & appellans in ſolidum appellat.

Habens quatuor liberos excuſatur à tutela.

3. Dictum per areſtum quod habens quatuor liberos excuſatur à tutela.

### §. * CII.

*Voyez l'art 269. de la nouvelle.

GArdebourgeoiſe ſe doit accepter en Jugement, & eſt tenu le gardien faire faire inventaire, & bailler caution.

QUia non ſolvit debita, nobilis etiam ſolvit debita : & ſic videtur quod conſuetudo hac ratione non oneravit eum cautione & inventario. Sed hoc non eſt juſtum : quia poſſent eſſe multa mobilia & nulla debita, & nobilis facilè diſſiparet, volens tenubere, antequam eſſent tutores.

### §. * CIII.

*Voyez l'art. 270. de la nouvelle.

PAr ladite Couſtume un gardien, qui a la gardebourgeoiſe de ſes enfans, ne peut intenter ne déduire les droits & actions réelles deſdits mineurs en Jugement, durant ladite garde : mais appartient à ce faire aux tuteurs & curateurs deſdits mineurs.

ACtions réelles, ſcilicet immobilia, etiam perſonales tendentes ad alienationem immobilis. Salicet. *conſil.* 31.



Digitized by Google

# TERTIA PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in conſuetudines Pariſienſes, ſolertiſſimi. & conſultiſſimi Jurium Doctoris & Profeſſoris D. Caroli Molinæi Pariſienſis, in ſupremo Pariſiorum Senatu, & ampliſſima Curia Franciæ, antiqui & experientiſſimi Advocati.

# TITULUS DECIMUS.

## DE COMMUNIONE BONORUM.

### §. * CIV.

** Voyez le 229. de la nouvelle.*

PAr la Couſtume de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, quand l'un deſdits conjoints enſemble par mariage va de vie à treſpas, les meubles, & conqueſts immeubles faits durant & conſtant ledit mariage, & qui communs eſtoient à l'heure du treſpas du premier mourant, ſe diviſe en telle maniere que la moitié en appartient au ſurvivant, & l'autre moitié aux heritiers du treſpaſſé.

NI priùs ſeparati fuerint.

Quid ſi voluntario divortio quiſque ſeorſum diu manſit, ſua pro libito adminiſtrans? ut quædam mulier quæ ſic fuit per 25. annos extra ſocietatem & domum mariti; deinde ea mortua frater ejus *le Vidaſme* petiit à viro dimidiam mobilium. Reſpondi ex quo ſic diu ſeparati fuerunt, diſſoluta eſt communio, & diuturnitas idem operatur quod ſententia, vel expreſſa diviſio.

### §. * CV.

** C'eſt le 223. de la nouvelle.*

ITem une femme eſtant en lien de mariage ne peut vendre, aliener, ny hypothequer ſes heritages, ſans l'autorité & conſentement exprés de ſon mary.

### SUMMARIA.

1. *Filia minor nubens poteſt pro ſuo matrimonio alienare partem immobilium ſuorum de conſenſu propinquorum ſuorum.*
2. *Mulier, cujus maritus vendidit ſolus conquæſtum, poteſt illum vendicare, reddendo pretium.*
3. *Uxor poteſt teſtari ſine conſenſu mariti.*
4. *Mulier poteſt dotalia vendere conſenſu mariti: ſed pater qui donavit, aut hi quorum intereſt, poſſunt impedire.*

Filia minor nubēs poteſt alienare pro ſuo matrimonio partem immobiliū ſuorum de conſenſu propinquorum ſuorū.

REſpondi quod valebat clauſula matrimonii *que le propre de la fille*, quæ erat dives in prædiis, & carebat pecuniis, *ſeroit conqueſt au mariage juſques à la valeur de mil eſcus*; licet ſponſa eſſet minor: Ratio, quia intervenerat congregatorum parentum conſilium, tutricis matris authoritas, & judicis decretum, & ſic quod non poteſt reſcindi: ceſſante autem ſolemnitate, poſſet reſcindi: ſed ipſa non haberet dotem datam à viro.

Mulier, cujus maritus vendidit ſolus conquæſtū, poteſt illum vendicare reddendo pretium.

2. Per areſtum fuit dictum cum quædam ſponſa minor ſine alia ſolemnitate feciſſet conquæſtum certam domum quam maritus vendidit *à Monſieur de Soiſſons* à quo vidua vendicabat, reus offerebat reddere, reddendo pretium, *fut dit qu'elle l'auroit*, reddendo verum pretium, ſecundum oblationem rei, & non aliàs, & hoc per areſtum, *ayant eſté parties*, & hoc magna æquitate,

Uxor poteſt teſtari ſine conſenſu mariti.

3. Poteſt tamen teſtari ſine conſenſu mariti. Alex. *conſ.* 155. *col.* 2. *lib.* 2.

Mulier poteſt dotalia vendere conſenſu mariti: ſed pater qui donavit, aut ii quorum intereſt, poſſunt impedire.

4. Et ſic poteſt etiam dotalia vendere conſenſu mariti: ſed dic quod pater qui donavit poteſt impedire, vel hi quorum intereſt, ſi vir incipiat malè uti. Idem ergò videtur eo caſu de doario, ſi vir ſui cauſa vellet eam cogere conſentire. Plus etiam dico, quod ſi vir faciat eam vendere ejus propria, *pour convertir en meubles*, & ſic ſe vel ſuos parentes *advantager*, poſſunt parentes uxoris habiles ad ſucceſſionem impedire, procurando, ad hoc

ſaltem ( ceſſante prodigalitate ) ut dicatur, quod vir teneatur convertere in propria. Plus videtur quod etiamſi ſint filii communes, ſi tamen vir habet multò plures filios ex priore matrimonio, quos vult ſic *avantager*, poteſt hoc, ſilente uxore, impediri ab habilibus ſuccedere in propriis dictorum filiorum. Fortè etiam probare poſſent filii alienationes faciendo contractus ſimulatos, & ſic medium retractum, ſub pœna damnorum & intereſſe. Sed nonnè poſteà filii ſecundi matrimonii hæredes partris poſſunt cauſare, illud advantagium, & petere à filiis primi, ut conferant? Reſpondi ſic, oſtenſis conjecturis adventagiandi, quæ tamen de facili non debent admitti.

## §. * CVI.

** de la nouvelle article 224.*

UNe femme mariée ne peut eſter en jugement, ſans le conſentement de ſon mary, ſinon qu'elle ſoit ſeparée.

### SUMMARIA.

1. *Uxor poteſt ut conjuncta perſona ſuſcipere defenſionem mariti abſentis.*
2. *Mulier quæ litigavit pro marito, & ſuccubuit in impenſis, ejus propria bona non tenentur, ſed ſola media pars bonorum ſocietatis.*

Uxor poteſt ut conjuncta perſona ſuſcipere defenſioné mariti abſentis.

1. MArito tamen abſente, *qui eſt pourſuivy par defaut*, poteſt ut conjuncta perſona ſuſcipere defenſionem; ut una quæ habuit *Lettres Royaux pour eſtre à ce authoriſée par le Roy & par Juſtice* in abſentia mariti. Sed ſuccubuit.

Mulier quæ litigavit pro marito & ſuccubuit in impenſis, ejus propria bona non tenentur: ſed ſolum media pars bonorũ ſocietatis.

2. Utrum nomine ſuo teneatur ad impenſas? Reſpondi teneretur, ſi eſſet cauſa privata uxoris; ſed ex quo erat cauſa mariti, & ſic non nomine privato, ſed tanquam uxor *en la moitié en la Communauté.*

## §. * CVII.

** C'eſt le 225. de la nouvelle.*

ITem, le mary eſt ſeigneur des meubles, & conqueſts immeubles par luy faits durant & conſtant le mariage de luy & de ſa femme; en telle maniere qu'il les peut vendre, aliener, & hypothequer, & en faire & diſpoſer par diſpoſition faite entre vifs, à ſon plaiſir & volonté, ſans le conſentement de ſadite femme, à perſonne capable & ſans fraude.

### SUMMARIA.

1. *Filius unicus poteſt eſſe donatarius patris inter vivos & hæres.*
2. *Fraus præſumitur in conjuncta perſona.*
3. *Maritus non poteſt donare inter vivos conquæſtus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris ſuperſtitis.*

QUod ergo maritus vivens donat, eſt extrà bona, & reſiduum quod tempore mortis reperitur, æquè dividetur infrà §. 111. Sed quid ſi maritus dedit mediam partem domus conquæſtæ, retento uſufructu, an reliqua pars tantùm dividetur, & ſic vidua ſolam partem auferet? Reſpondi ſic, quemadmodum ſi vendidiſſet mediam partem, retento uſufructu; quia in venditione non eſt fraus: Idem ergò in donatione, modo non ſit fraus. Idem ſecùs ſi apparet de animo quod volebat ſuam tantùm partem donare poſt mortem: velut ſi dederit mediam bonorum ſuorum poſt mortem: quia tunc clarum eſt ex retentione ad tempus diviſionis, quod ſolum de dimidia intelligitur, & remanet dimidia ſuæ uxori.

Filius unicus poteſt eſſe donatarius inter vivos & hæres.

1. Maritus unico communi filio donat omnes conquæſtus ſuos præſentes & futuros, an ſit fraus uxori? Reſpondi ſic indubitanter, ex quo omnes conquæſtus dat in genere, & ſic exhauſit communionem, ita quod idem ſi daret extraneo, multò fortius quod filio. Clarum eſt enim quod hoc fecit, ne uxor, ſi ſuperſtes ſit, poſſit nubere, vel diſponere: ſed ſi dediſſet res particulares, eſſet dubium: Tamen videtur quod poſſit; & hoc caſu poterit etiam eſſe hæres, nec tenebitur conferre, quia non habet cohæredem.

Fraus facilius præſumitur in conjuncta perſona.

2. *Belut* habet juvenem fratrem advocatum, *luy donne mille écus, pour athepter un office, ou s'avancer:* Deinde moritur uxor ſine liberis, hæredes ejus petunt conferri mediam dictæ ſummæ. Reſpondi ex quo non eſt donatum mortua uxore, quæ ſupervixit tres annos, nec pupilli ſunt, nec aliæ ſuſpiciones fraudis, non tenetur maritus conferre: quia donare poterat: nec eſt perſona conjuncta prohibita; niſi quod in ea faciliùs poteſt fraus præſumi fraudandæ communionis, & attrahendi totum ad partem viri: quæ fraus tamen aliter probanda eſt, aliàs tenet actus, aliàs eſſet ponere virum in curatela.

Maritus nõ poteſt donare inter vivos conquæſtus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris ſuperſtitis.

3. Vir dat *tous ſes conqueſts immeubles* filiis communibus? Reſpondi eſſe fraudem uxori: quia vidua non poterit nubere, nec aliis futuris filiis ex alio viro communicare poſſet. Idem ſi vir fecit ſub tempore quo moritur, niſi fortè uxor eſſet amens, & ei uſusfructus reſervaretur; & ſic meliùs & tutiùs domi conſuleretur.

Item

Digitized by Google

## * §. CVIII.

ITEM, le mary ne peut vendre, faire partage, ou licitation, charger, obliger, ny hypothequer le propre de ſa femme, ſans le conſentement de ſadite femme, icelle par luy authoriſée à cette fin.

*LA couſtume de Normandie d'encombrement de mariage, s'entend* quando uxor ſine viro, vel vir ſine ea vendit, vel alienat propria uxoris, ſecus ſi ambo ſimul, ut per gloſſam 161. & dicunt eſſe plura areſta Rothomagi.

Molendinum ſpectabat ad uxorem, *par bail fait à elle, & à ſon premier mary* pro 100. lib. penſionis; nubet ſecundo cui dat in contractu matrimonii uſumfructum quamdiu ſupervivet. Deinde ambo *en font bail* Joanni *du Croc*, pro tempore reſtante *du bail fait à Benoiſt premier mary de ladite femme, & promettent garentir* ſimpliciter, *& outre à la charge d'un louage envers les bailleurs*, non dicitur *qui ſera propre à la femme*, ſed ſimpliciter. Id tamen intelligitur: ideò cum poſt mortem utriuſque ille Joannes turbaretur à quodam, *qui pretend une garentie & met pannonceaux* quaſi poſſeſſor, deinde infrà annum capit petitorium. Reſpondi quod reus primò *doit eſtre maintenu*, quia turbatur, cum damnis & intereſſe: ſecundò habet ſuas defenſiones in petitorio. Uutrum poteſt ſommare pro authore, hæredes mariti ſecundi, vel ſolum hæredes mulieris? Reſpondi quia facta eſt confuſio ſuæ pecuniæ & nihil cecidit in communionem, & ſic ex quo vocabitur maritus, & dabitur intelligi quod erat proprium uxoris, ſequitur quod non tenetur, nec cenſetur promiſiſſe, niſi ut maritus, & de eo quod conſuetudo dat marito, ex quo non eſt clauſula generaliter, interpretanda eſt etiam clauſula, *& meſmement ledit tel en ſon nom pour le tout, en la loy* ſi quis domum, ff. locati: aliàs teneretur, quia poteſt fidejubere pro uxore. Sed tunc haberet actionem contra hæredes uxoris, ut ſervaretur indemnis, cum ceſſat apparens culpa, ſi fuerat in culpa malè adminiſtrando & inconſultè concedendo ad plus juris quam habeat mulier, tunc hæredes mulieris habebent recurſum contrà virum; Quid enim ſi dictum fuerat eſſe proprium uxoris, ut putà ſi ipſa vendat vel concedat, & maritus eſt in bona fide; ſecùs ſi eſſet in dolo vel lata culpa: quia uxorem errantem cohibere potuit, & debuit: quia habet eam in poteſtate, nec debuit ei author eſſe ad malum. Si etiam ſine dolo nominatim affirmaverit *du propre d'elle*, tenetur, quando ſcit, ita quod aliàs non erat aliter contracturus: ſecùs ſi perfunctoriè ambo ſimul affirmaverunt eſſe *du propre d'elle.*

Limita conſuetud. Borbonienſem, art. 238.

Uxor poteſt vendere dotem mariti conſenſu, etiam in Neuſtria: quia *il y a arreſt de Roüen qui declare que profit de mariage encombré n'a lieu, quand la femme vend avec ſon mary.*

---

## §. * CIX.

*C'eſt le 221. de la nouvelle.*

ENTRE homme & femme, conjoints enſemble par mariage, y a communauté, en telle maniere qu'à cauſe d'icelle communauté, le mary eſt tenu perſonnellement de payer les debtes mobiliaires deuës à cauſe de ſa femme, & en peut eſtre valablement pourſuivy durant leur mariage. Et auſſi la femme eſt tenuë, apres le trépas de ſon mary, payer les debtes mobiliaires, faites & accreuës par le défunt, tant durant le mariage, que paravant iceluy.

### SUMMARIA.

1. *Maritus tenetur ſolvere debita uxoris undecumque, cum eſt communio.*
2. *Confeſſio viri recepiſſe dotem uxoris non nocet hæredibus ipſius uxoris, nec ejus ſcriptura, niſi probetur facta ante obitum uxoris.*
3. *Propria uxoris non poſſunt vendi pro debito perſonali ipſius viri.*
4. *Creditor mariti non poteſt facere* ſubhaſter le viage deu ſur les biens de la femme, *ſed ſolum capere fructus purè naſcentes.*
5. *Creditores curati non poſſunt vendere* le viage du Curé du temporel de ſa Cure.
6. Obligation de garentir, ou pour autruy n'eſt debte de communauté.

*PAr mariage*, quid ſi clam? Valeſia art. 94.

Maritus tenetur ſolvere uxoris undecumque, cum eſt communio.

1. Maritus per contractum matrimonii debet habere ab uxore 300. l. quas debet afferre viro. Vir *eſt pourſuivy, pour reprendre quelque procez de la femme*, non vult, *& ne la veut authoriſer, il eſt dit qu'il ne ſera tenu l'authoriſer*, tandem ipſa damnatur & in expenſis, quibus taxatis, fit quædam executio ſuper bonis uxoris, *le mary s'oppoſe pour les* 300. *l.* tanquam habens hypothecam. *Debouté & condamné en l'amende & aux dépens*; quia eſt communio, & ſic tenetur ſolvere uxoris undecumque, *au rapport de Monſieur Mangeot* contra Bucot.

Confeſſio viri recepiſſe dotem uxoris, non nocet hæredibus illius uxoris, nec ejus ſcriptura, niſi probetur facta antè obitū uxoris.

2. Quid viro *en ſon traité du mariage* ejus ſocrus promittit 100. l. poſt annum: infrà biennium mortua muliere, ejus hæredes faciunt *executer* ſocrum pro hoc, quæ producit apocham filii, quam fecit ab eo recognoſci, & verificari. Reſpondi executionem bonam, & quod non obſtante dicta apocha & verificatione rectè adjudicatur *la garniſon*, nec verificatum reperiri datam in qua vis eſt; ſicut confeſſio viri omnimodo non nocet hæredibus uxoris, ita nec ejus ſcriptura, niſi probetur facta antè obitum uxoris, tum veriſimiliter ſi receptio de antiquo eſſet ſcripta in opiſtographo contractus matrimonii, ut ſolet; ita etiam in aliis contractibus. Quid de eo qui duxit certam divitem viduam, quam malè tractat: poſt ejus obitum producit inſtrumentum mutui paſſim de 300. l. ut liberetur de media. Primò quia data triduo ante obitum uxoris ægræ, nec conſtat de numeratione, niſi per confeſſionem: ſecundo quia creditor prætenſus pauper: Tertio quia non invenitur ſumma, nec aliud ſubrogatum. Quartò quia uxor *eſtoit bon-*

cere, & ſic valere poſſet *le jugement de ſeparation* : imò puto quod ſi voluntariè ſe ſeparent, dummodo palam & realiter hoc exequatur, quòd futuri creditores non poſſent contravenire; alias vir & uxor cogerentur facere litem & ſumptus, quod eſt abſurdum: ſaltem reſpectu tertii in futurum.

Separatio de bonis & de corpore debet fieri per judicem.

4. Separatio poteſt fieri & debet per judicem tantùm, non ſolum de bonis, ſed etiam de corpore. Et ſeparatio idem valet quod mors; ita quod ſeparatus poteſt renuntiare communioni. Fallit, ſi tantum contra virum & ejus culpa petitur ſeparatio, qui omnia obligavit, non poteſt renuntiare, ut uxorem omnibus debitis oneret, vel omni mobili fraudet: habet enim uxor intereſſe ut ſolvat mediam & ut capiat mediam tantùm.

Mulier poteſt teſtari ſine conſenſu mariti.

Poteſt tempore contractus matrimonii derogari, vel dari uxori facultas acceptandi communionem, ſi velit; vel *ſe tenir à ſes conventions*, ſi ſuperſtes ſit, vel etiam ut ejus hæres poſſit, vel etiam ut ipſa poſſit eligere intrà quinque annos: ſed non poteſt vir ſibi reſervare poteſtatem *de l'appeller à la communauté*, ut Chartier & alii 1550. ſed certè quod videtur quod nec primum, quia uxor poteſt intra quinque annos habere opulentam mobilium ſucceſſionem, & tunc poſſet eligere communionem & ditaret maritum pauperem; tùm poſſet ex parte viri paciſci, quod intrà quinque annos poſſet eligere an velit eſſe communis, vel non, etiam invita uxore; ergò hoc verum eſt, quia fit fraus conſuetudini, quia paciſcitur vir quod uſque ad viginti quinque annos poterit eligere, an communis eſſe velit, vel non: ſed illi loquebantur tantùm de facultate datâ uxori ex cauſis, non ſecundum communiter accidentia. Eſt advantagium non viro qui dominus eſt; ſed tunc non eſt dominus quando derogatum eſt communioni, ſed ſunt æquales, etiam ſecundum communiter accidentia. Si dicas quod ea facultas intelligitur utendo communione ad commodum eligentis tantum, non præjudicat, quia vix ſciri poteſt, & ſic poterit eligere, ut debet eligi, vel non valet pactio, & certè melius eſt non valere, ne per indirectum fiat fraus legi.

* *C'eſt le 229. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CXI.

ITem, & apres le trépas de l'un d'eux, iceux biens ſe diviſent en telle maniere que la moitié en appartient au ſurvivant, & l'autre moitié aux heritiers du trépaſſé.

ETiam fructuum maturorum tempore obitus, nec liter inſpicitur rata anni.

Ad Dec. *l. ſi donatione in fin. C. de collat.* Idem dico in procuratore ſuperſtite, ſi ſit praxis æſtimanda & partienda.

Initio matrimonii vir emit officium, putà Apparitoris, duravit annis triginta, præmoritur uxor ſine filiis, reſpondit *Chartier & de Thou* quod tenetur vir *rapporter l'office en commun*, vel mediam pretii quo illud emit. Ego verò dixi quod imò debet ſolum conferre vel minus capere æſtimationem communem, quod nunc valet. Quid enim ſi non poteſt ampliùs officium vendi; videlicet poſt edictum de ſupprimendis? Quid ſi minus vendi? Hoc non debet cedere damno ſolius viri. Itemquod ſi poteſt plus vendi, nonne debet eſſe commodum commune etiam hæredum uxoris? Reſpondi, ſic.

Fallit Alexand. verb. *particularis*. Mulier habens quinque ſorores legat eis conquæſtus æqualiter, ut veniſſent, per ſucceſſionem. Reſpondi, eſt quædam diviſio, & ſic legatum non cadit in conquæſtum, ſed eſt proprium legatariis.

* *C'eſt le 230. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CXII.

ITem, & laquelle moitié des conqueſts ainſi appartenant, & advenuë aux heritiers du trépaſſé, eſt le propre heritage des heritiers: Tellement que ſi tels heritiers vont de vie à trépas ſans hoirs de leurs corps, telle moitié retourne à leur plus prochain heritier, du coſté & ligne de celuy des deux mariez, par le trépas duquel leur eſt advenuë ladite moitié.

* *C'eſt le 233. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CXIII.

ITem, le mary eſt Seigneur des actions mobiliaires & poſſeſſoires, poſé qu'elles procedaſſent du coſté de la femme, & peut le mary agir ſeul & déduire les droits & actions en jugement, ſans ſadite femme.

* *C'eſt le 234. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CXIV.

UNe femme eſtant en lien de mariage ne ſe peut obliger, ſans le conſentement de ſon mary, ſi elle n'eſt ſeparée ou marchande publique; auquel cas elle ſe peut obliger, touchant le fait & dépendances de ladite marchandiſe publique.

## SUMMARIA.

1. *Mulier poteſt teſtari ſine conſenſu mariti.*
2. *Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit ſine authoritate ſua.*
3. *Maritus tenetur de veſtibus neceſſariis datis uxori.*
4. *Propria uxoris non poſſunt capi à creditore mulieris, quin ſe maritus opponat pro fructibus in patria juris ſcripti.*
5. *Mulier poteſt donare & vendere propria ſine conſenſu mariti, ſi donatio*

*vel venditio ſit ex juſta cauſa, & tamen judicatum contra, rege ſedente in Curia.*

*6. Mulier major annis non poteſt authorari à marito minore 25. annis.*

Maritus fruitur fũdo quem mulier vendidit ſine authoritate ſua.

1. POteſt tamen teſtari ſine conſenſu.

2. *Ne ſe peut obliger.* Quod prorsùs non valet. *Couſtume de Bourges.* §. 16. *tit. primo.* Idem ſentiebant quando conſuetudo intelligitur diſponere ut vetat: ſed *de la Porte* dixit eſſe areſtum *en Poictou* contrà *la Dame de Bazoches* quod maritus gaudebit: ſed poſt obitum ejus tenebit contractus, & venditio fundi ſine authoritate viri venditi.

*Marchande publique* Et in concernentibus mercantiam tantùm. Adde quod hoc caſu tenetur etiam nomine ſuo.

Maritus tenetur de veſtibus neceſſariis datis uxori.

3. Sed quid de ea quæ erat in Curia viri conſenſu, & ſic emit pro 1000. pannos veſtium, quibus ſecundum ſtatum ibi indigebat, & promiſit ſolvere, vel ſolvi facere per maritum? Videtur quod non teneatur, tum quia ut uxor, tum quia erat debitum & onus viri, pro quo ſe obligare non poterat; nec habet locum Velleianum, licet receperit pro ſe, quia non recepit ad ſuum commodum & utilitatem; ſed ad commodum viri, qui ad hoc tenebatur, & factus eſt dominus veſtium, nec facta eſt vera acquiſitio mulieri: quia vir tenebatur de ſuo veſtire ſecundum ſtatum, nec erant communes. Secus in hoc articulo, quia gerebatur negotium commune, ad augendam communem ſocietatem, & ſic poterat in totum obligari, imò tantùm pro media: videtur falſum quod in totum, ſicut fortius in reditu. Sed in hoc quia mulier nihil recepit, unde diſponere poſſit, etiamſi poſt obitum auferat, quia interim poſſunt conſumi: ſed verius videtur quod tenetur ad mediam, & pro eadem habeat recurſum contra virum: tùm mulier non poteſt obligari pro debito viri, cum authoritate viri: tùm quia eſt hoc debitum officium viri, ergo mulier non poteſt ſe obligare, & etiam mercator hoc ſcit: Amplia, etiamſi dicat eam procuratricem, quia ſumus inter prohibitos, & ſic non ſequitur quod poſſit obligari nomine proprio, quia non poteſt hoc eſſe de proprio mandato. Quid enim ſi mandaret uxori ut ſe obligaret pro obligatione jam à ſe contracta? Non valet: ergo idem ſi pro contrahenda, quia ad illud tenebatur maritus. Nota quod Comitiſſa habuerat benè pro *vingt mil livres d'habillemens à ſes nopces*, licet nihil attuliſſet, & poſt ſeſquiannum adit curiam regis, *& en prend encore pour onze mil livres*; paulo poſt maritus moritur, tamen reſpondit Dominus *de Marillac* quod hæres defuncti debet totam ſummam ſolvere: quia vir ad illud tenebatur, & veriſimiliter oſtendit non fuiſſe acceptum, niſi in cauſam in quam tenebatur maritus. Rurſus dictum fuit quod ipſa quando nupſit debebat *ſix cens livres*, & nihil attulit; ideo vir de ſuo ſolvit, nunc ipſa renunciavit communitati, quod abſque dubio hæres viri debet totum ſolvere; quia non attenditur quod de facto contigit; ſed quod accidere potuiſſet, virum longè ſuperlucraturum, ſi uxori obveniſſent mobilia multa.

In patria juris ſcripti propria uxoris non poſſunt capi à creditore uxoris, quin maritus ſe opponat pro fructibus.

4. Quando ergò vir authorat mulierem in patria conſuetudinaria, quia fecit negotium commune, obligabitur, ſi uxor ſuccumbat: ſed in patria juris ſcripti, vel ubi non auget communitatem, non obligabitur: undè in patria juris ſcripti non properreà poſſunt ex ſola authoritate mulieris propria capi, quin vir ſe opponat pro fructibus qui ſunt dotales.

Mulier poteſt donare & vendere propria ſua ſine conſenſu mariti, ſi donatio vel venditio ſit ex juſta cauſa.

5. *Chartier* & alii ſolent tenere quod mulier ſine conſenſu viri, & authoritate, poteſt ſua propria vendere, ſine ejus præjudicio, quod videtur falſum per hanc conſuetudinem. Non obeſt *l'arreſt de Guedon*, quia ibi ponit jus legis ſecundum conſuetudinem communem aliam. Tamen dicunt idem judicatum in terminis aliarum conſuetudinum; & quod aliàs eſſet iniquum, quia uxor non poſſet diſponere, niſi ad libitum mariti. Ideò acquieſcere, dummodò donatio vel venditio fiat prudenter, & juſta cauſa: itaut eſſet juſta cauſa authorandi, non in præjudicium viri, nec liberorum omnium communium. Sed certè contra judicatum eſt eſt *touchant Madame de Bazoches & le contract declaré nul*, & initio *de Careſme* 1549. per areſtum in ſimili.

Dicit *Chartier* quod viro recuſante uxorem authorare in lite, vel ſucceſſivo dici, debet quod fiet ſeparatio bonorum illorum, & ita Anthon. Curtius, *l. fin. C. de iis quæ liber. in princip. verb. ſive è contrario.*

Mulier major annis non poteſt authorari à viro minore 25. annis.

6. Secus ſentit de muliere majore, quæ prædium alienavit authorata à viro minore 25. annis, an valeat? Videtur quod non, quia qui ipſe vendere non poteſt, authorare neque poteſt: tùm quia videtur in eum finem authorari ut pretium habeat, & abutatur, quod non poteſt, nec vult conſuetudo. *Clement. de reb. eccl. non alienand.* & puto quod non valet.

Hodiè non ſervatur *lex 1. quand. mul. tutor. off. fung. poſſ.* quia ut non mater & extranea poteſt eligi, quid ergò ſi poſteà nubat? Reſpondi, non perdit tutelam, quia per matrimonium non corruit, nec vitiat communionem, & ſic ut tutrix, non nomine ſuo obligabitur, & cum eis in ea qualitate tuto contrahetur, ut nomine ſervato, vir tantum obligetur, non ſuo proprio, niſi continuando veterem communionem, tum nomine ipſius in caſum de quo vir non poterat exequi: nam poteſt peti ut perimatur tutela & alius tutor detur, ſed ipſo jure non perimitur, ſed de facto ipſius.

MARCHANDE PUBLIQUE.] Ergò in judicio ut obſervavi: *une vendereſſe* mutuo capit 20. *eſcus*, condemnata, *l'on fit commandement au mary, qui s'oppoſe*, quia non nominatus in ſententia. Certè videtur quod hoc non obſtante tenebitur: quia non eſt hæres, qui neſcit; ſed vivens qui præpoſuit: ut actio in inſtitorem eſt, ex eo quod agitur contra dominum, ſine alio declinatorio.

## §. * CXV.

* Vy l'art. 237. de la nouvelle Couſtume.

IL eſt loiſible à une noble femme, extraite de noble lignée, & vivant noblement, de renoncer, ſi bon luy ſemble, apres le trépas de ſon mary, à la communauté des biens d'entr'elle & ſondit mary, la choſe eſtant entiere, & en ce faiſant demeurer quitte des debtes mobiliaires deuës par ſondit mary au jour de ſon trépas.

## SUMMARIA.

*1. Mulier quæ ſe obligavit pro marito, & renunciat communitati, hæredes viri debent eam reddere indemnem.*

Digitized by Google

2. *Mulier quæ renuntiat communitati, non debet exire nuda : ſed habere veſtes ordinarias* à ſon uſage, *non autem* celles de cabinet.

Mulier quæ ſe obligavit pro marito, & communitati renuntiat, hæredes viri debent eam reddere indemnem.

1. Secùs de debitis per ipſam contractis; niſi quod ſe pro marito obligaverit, vel reditum ſimul conſtituerint, debent hæredes viri eam reddere indemnem. Quid ſi vir promiſerat dotem pro filia communi ſolvere, deindè ut ſolveret, conſtituerit reditum pro uxore? Reſpondi valet debitum, & ceſſat Velleianum, ſecundum *l. fin. C. ad ſenat. Velleian.* ſed ſi uxor renuntiat communitati, tenentur hæredes viri eam exonerare.

Mulier communitati renuntians non debet exire nuda : ſed habere veſtes neceſſarias *à ſon uſage, & non celles de cabinet.*

2. Dixi quod hæc renuntians non debet exire nuda: ſed habere ſua veſtimenta; ut veſtes ordinarias ſecundum ſtatum, non autem quæ cadunt in modum peculii, vel *de cabinet.*

Ex pacto *qu'elle ſe pourra tenir à ſes conventions & prendre ce qu'elle aura apporté, ou prendre la communauté*, utrum renuntiando debeat capere ſucceſſiones & legata, conſtante matrimonio ei delata? Videtur quod ſic: quia renuntiatio communionis trahitur retro. Contrà, quia electio limitatur, & videtur tempore electionis tranſigere. Solve verba ponderanda.

---

## * §. CXVI.

**Vy le 238. de la nouvelle.*

QUand l'un des deux conjoints enſemble par mariage nobles, & vivans noblement, va de vie à trépas, il eſt en la faculté du ſurvivant d'accepter les meubles, eſtans hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, ſans fraude; auquel cas n'eſt tenu de payer les debtes mobiliaires que devoit le trépaſſé, & les obſeques & funerailles d'iceluy trépaſſé: & où il y aura enfans du trépaſſé, leſdits biens ſe partiront par moitié entr'eux & le ſurvivant.

### SUMMARIA.

1. *Hæredes propriorum debent contribuere pro rata bonorum.*
2. *Reliqua ſunt debitum mobile.*
3. *Vidua minor 25. annis renuntians communioni, poteſt reſtitui; ſed ſi acceptavit, & omnia pertractavit, deinde vult reſtitui, non debet.*
4. *Vidua renuntians mobilibus*, relevée, *quod ea habebat non vi conſuetudinis, ſed contractus.*

NOBLES.] Debet intelligi de habentibus domicilium in urbe, vel ſuburbiis tantum per art. 131. *infra eod.* tamen textus non diſtinguit. Si dicas, deſtinata Pariſiis cederent ad immobilia; ideò tutius eſt tenere litteram, ut procedat quocumque ut habet domicilium, niſi fortè eſſent in poſſeſſione.

POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS.] Undecumquè. Quid ſi poſt ſequens matrimonium legitimati, etiam de conſenſu uxoris?

Hic articulus, & art. 131. variè, malè & captioſè ſcripti ſunt: Loquuntur tamen tantum quando eſt communio. Quid ergò ſi ex parte non ſunt communes? Tunc verius puto ceſſare, quia odioſa & captioſa diſpoſitio, & ſic non ſequenda. Volunt dare totam partem ſocii, ergò totam ſi non eſt ſocietas. Sed quid ſi præmortuus habeat matrem, quæ vult ſuccedere in mobilibus per art. 128. Certè ille eſt generalior iſto, qui de ſolis mobilibus: tamen non puto derogari, ſed quod mater excludit; quemadmodum filii defuncti excludunt, ſed parentibus non minor pietas debetur.

Interim ergò non poteſt teſtari, & certè ultrà funeralia non poteſt teſtari in præjudicium conſuetudinis, & ſic valdè odioſa; & favorabilius jus patris & matris in ſuccedendo, quia rumpunt teſtamentum.

*Pour le frere du Preſident des requeſtes de ſaint André.* §. 116. 131. *Leſdits deux articles ſont diſtincts & ne ſont pas une meſme choſe, ils n'ont pas eſté unis par ledit procez verbal: mais diſtincts & recitez ſous deux divers nombres diſtincts auſſi, par ledit procez ils ſont nommez deux articles, & ainſi diverſes diſpoſitions, contre leſquels n'ont eſté faits que deux objets, le premier du dommage des enfans du predecedé, le ſecond de ce que ſi le ſurvivant ſe remarie à perſonne noble, qui ſurvive, il emporte ce qu'il n'a gagné, & a deux lucres, le premier de ce que le deffunt avoit gagné* per obitum primi conjugis, *le ſecond lucre de ce que dernier deffunt avoit de ſon chef, ce qui ſembloit dur à aucuns qui en ont fais remonſtrance: mais nonobſtant la remonſtrance dudit dernier imaginaire inconvenient, les deux articles ſont demeurez ſans modification, & a eſté jugé par les eſtats qu'il n'y avoit aucune abſurdité, ny dureté pour le regard de ce ſecond objet, lequel a eſté rejetté, non comme valable: mais ſeulement leſdits deux articles ont eſté reſtraints pour le regard du premier objet, en acquieſçant, auquel il a eſté dit que ſeroit adjouſtée la clauſe à la fin de chacun deſdits deux articles,* POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS DU TRESPASSE'. *Ce qui s'entend* ex quocumque ipſius matrimonio, vel etiam ex debitè legitimatis: *ainſi demeurent deux divers articles ſous une ſeule reſtriction. La premiere & principale difference deſdits articles giſt* in principio & inter perſonas; *car le premier parle des nobles vivans noblement, domiciliez en la Ville de Paris, & vrais Bourgeois de Paris, comme il y en a, tant de robe courte, que de robe longue, approuvez tant de droit commun, que par les Ordonnances Royales. Le ſecond article parle des Nobles demeurans, & ayans leurs domiciles hors la Ville & Fauxbourgs.* Conſtat, *car au ſecond article ce mot,* HORS LA VILLE ET FAUXBOURGS, immediatè conjungitur perſonis, & ſic refertur ad perſonas & excludit cives Pariſienſes commorantes in urbe, vel ſuburbiis, in reliquo nihil excludit, quia non reſtringit bona, ſed perſonas, *dont tout le contraire eſt au premier article, où ce mot excluſif,* HORS, *n'eſt pas au commencement, ny conjoint aux perſonnes, auſquelles il ne ſe refere aucunement; mais eſt conjoint aux biens, entrelaſſé, & reſtraint au participe concernant les biens, & partant il ne ſe peut referer aux perſonnes, ny à la limitation d'icelles; mais ſeulement à la limitation des biens, & au lucre d'iceux. S'enſuit que leſdits deux articles ſont bien clairs: mais que le benefice du premier, n'eſt pas ſi ample que le benefice du ſecond; Car le ſecond comprend tous les meubles & creances, ſoit dans la Ville & Fauxbourgs, ou dehors en la Prevoſté & Vicomté de Paris, & outre en quelque lieu du monde qu'ils ſoient: car il comprend*



Digitized by Google

dat mobilia conjugi ſuperſtiti nobili, ſtante ſocero, ſicut ſtantibus filiis. Reſpondendum quod imò quando ſunt filii non eſt eadem ratio, quia defunctus tantumdem deferre debet patri & filio, & quantum ad hanc maternam ſucceſſionem, non prodeſt eſſe uxor, imò favorabilior eſt, etiam jure communi quivis excludit viduam in ſucceſſione & ſecundum iniquum etiam fiſcus eam excludit. Et hæc conſuetudo dans ei omnia mobilia multum exorbitans eſt, nec in patre locum habere debet. Finge patrem & matrem unicum filium habere, multa prædia dediſſe dicto filio, deinde mori filium in bello, & ſic hæredem eſſe patrem prædiis filii & etiam mobilibus. Certè puto quod hoc caſu vidua non faciet ſua mobilia contrà patrem: quia non faceret ſua contra privignum, qui eſt remotior ipſi uxori quam ſocer ſuus. Secus Meldis ubi vidua excludit privignos, ergo etiam avum, qui eſt remotior, ex quo hic filiis præfertur 1549. concluſum cum domino *Chartier, & ſuivant l'opinion de ceux de Montfort*, qui dicunt ibi eſſe conſuetudinem, quod ſuperſtes inter nobiles lucratur mobilia, *s'il les veut accepter*, quod pater ſuperſtes, non faciendo inventarium, ſolvendo funeralia & reliqua, ſatis ipſo facto acceptat, licet ſine filiis ſecundam duxerit uxorem ex qua ſex alios filios reliquit, & per talem modum nulla communio debebitur filiis primi matrimonii, & ſic ſecundæ uxori cedent omnia mobilia & primi & ſecundi matrimonii, etiam quod reliquum debebitur de dote primæ uxoris in pecunia, puta *les* 5000. *livres*, & etiam ipſa non poteſt repetere mediam impenſarum factarum per virum *ſur les propres de luy*, & ſic *à Montfort* non recipiunt emendata in redactione conſuetudinis Pariſienſis.

4. Quid ſi in tractatu matrimonii ſunt data mobilia omnia & conquæſtus ſuperſtiti ſimpliciter, & tertia propriorum, & fortè uxori Edmundæ *d'Anjou, contre Baraton ſieur de Montgeguier*, poſt cujus obitum metuens debita *renonce aux meubles*, poſteà *en eſt relevée*, quia ea habebat non vi conſuetudinis, ſed vi contractus, & ſic non tenebatur ad debita, & ita obtentum. Fallit ſi pactum expreſsè vel tacitè referatur ad formam conſuetudinis.

## §. * CXVII.

HOmme & femme conjoints par mariage enſemble, ſont reputez uſans de leurs droits.

* *C'eſt le 139. de la nouvelle Couſtume.*

QUid ſi fiat ſeparatio bonorum, & mulier eſt minor? Reſpondi non eget curatore, niſi ad litem. Generaliter ad litem opus eſt curatore: ſed non *pour executer une obligation & ſaiſir immeubles* ad finem fructuum, ſi ſeſe non oppoſuerit: quia poteſt ſolvere, & bonam fidem agnoſcere. Sed ſi ſe oppoſuerit, & opus ſit deducere cauſas oppoſitionis, tunc curatore opus eſt.

## §. * CXVIII.

* *C'eſt le 140. de la nouvelle Couſtume.*

QUand l'un des deux conjoints enſemble par mariage va de vie à trépas, & délaiſſe aucuns enfans mineurs dudit mariage, ſi le ſurvivant deſdits conjoints ne fait faire inventaire, ou autre acte dérogeant à la communauté des biens qui eſtoient communs durant ledit mariage, & au temps du trépas, ſoient meubles, ou conqueſts immeubles, les enfans, ou heritiers ſurvivans peuvent, ſi bon leur ſemble, demander la communauté en tous les biens meubles, & conqueſts immeubles du ſurvivant; poſé qu'iceluy ſurvivant ſe remarie, & juſques à ce que ledit inventaire ait eſte fait.

### SUMMARIA.

1. *Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricum & novercam, quam contra patrem & matrem.*
2. *Unus ex liberis poteſt repudiare communionem, alter non.*
3. *Inventarium* non tenu pour clos ne déroge à la communauté.
4. *Ex continuatione communionis, inventario non facto, eſt conquæſtus filio in quo parentum ſuperſtes non ſuccedit.*
5. *Vidua vendens proprium durante continuatione communionis, & non cavens de pretio collocando, illud pretium auget communionem.*
6. *Filii primi matrimonii cujus ſuperſtes nubit ſecundò* ſans inventaire, *habent tantùm quartam bonorum.*
7. *Actus legitimus eſt cum vidua declarat ſe renuntiare communioni, & ſe tenet* à ſes conventions.
8. *Superſtes conjugum poteſt alienare quæſita.*
9. *Communio habet ſolummodo locum locum uſque ad diem inventarii cœpti, quando clauſura illius eſt dilata in longum tempus.*
10. *Tutores cogere non poſſunt ad maturandum inventarium, nec* à partager.
11. *Vidua defuncti quæ habebat liberos ex primo matrimonio*, faiſant partage avec eux, *non diſſolvit communionem conſuetudinariam inter ſe & proprios filios.*
12. *Mulier quæ nubit ſine inventario, eſt inhabilis ad ſucceſſionem mobilium: & conſanguinei qui non*

Digitized by Google

*curarunt de dando tutore, ſunt inhabiles ad immobilia.*

13. *Conquæſtus primi matrimonii viduæ quæ ſecundo nupſit, conſervantur pro tertia parte filiis primi matrimonii.*

14. *Conquæſtus primi matrimonii ſunt propria filiis ejuſdem matrimonii pro media.*

15. *Inventarium poteſt fieri in alta juſtitia* pardevant le Greffier, encore qu'il n'y ait point de Tabellion.

16. *Mobilia filiæ minoris quæ intrat religionem, non pertinent pro media ad matrem ejus.*

17. *Mobilia cadunt in communionem ſuper quibus omnes fructus ſunt capiendi.*

18. *Communio limitatur ad mobilia & conquæſtus.*

19. *Vendere ad luendam communionem, non eſt conquæſtus.*

20. *Principium inventarii promptè incæpti trahitur ad tempus mortis ejus de cujus bonis ſit.*

21. *Filia matris quæ non fecit inventarium habet communionem uſque ad mortem matris.*

Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricũ & novercam, quam contra patrem & matrem.

1. DUDIT MARIAGE. Quid ſi de alio matrimonio, & ſic alienos liberos? Ceſſat conſuetudo; quia ſpectat ad parentes & tutores eorum providere: alias tamen benè fateor locum eſſe remedio juris contrà uſurpatorem, ſcilicet juramentum in litem: quia faciliùs contra novercam vel vitricum admittitur juramentum in litem, quod non debet dari contra patrem vel matrem ex eo ſolo quod manſerunt in communi, non facto inventario, & hæc conſuetudo ſatis indicat hoc licere parenti, cui permittit ſic ſtare & perſeverare in communione, nec licebat jurare in litem, & hoc niſi alias conſtaret de dolo.

Unus ex liberis poteſt repudiare communionem, alter non.

2. LES ENFANS OU ENFANT. An unus acceptare poſſit, alter non? Reſpondi ſic, & iſte repudians, (ſi ſint duo) petit ab alio, qui etiam eſt hæres, quod reddat *compte de la moitié*, aliam mediam ſibi ſic hæres confundit, & in conquæſtis capit mediam mediæ, imò plus; quia tota ſocietas non accreſcit acceptanti, & ſic acceptans (ſi ſint duo filii) eſt ſolum ſocius pro media, & ſic quartam partem habet conquæſtuum jure ſuo, dodrans dividitur inter utroſquè ut hæredes.

*Inventariũ non tenu pour clos ne déroge à la communauté.*

3. OU AUTRE ACTE DE'ROGEANT. Judicaverunt bis aut ter in curia quod etiam inventarium *non tenu pour clos, eſt acte derogeant*, & malè, & fundantur *in l. fin. de rebus cor. qui ſub tut. & l. tranſlatio. ff. de adim. legat.* In cauſa *d'Olivier* & peſſimè: quia intelligitur de ſolo ſolemni, quod etiam debere ſolemne eſſe confirmabat Dom. Spiſame præſes 1546. Dic quod ſi ſolemniter eſt incœptum, tunc eſt diſſoluta, licet ex intervallo claudatur: ſed ſi minùs ſolemniter inchoatur, nihil eſt. Item *ſi l'un des enfans eſt marié par le ſurvivant, qui luy baille part, c'eſt acte dérogeant, quant au marié*, ſed non quantùm ad alios.

Ex continuatione communionis, inventario non facto, eſt cõquæſtus, in quo parentum ſuperſtes non ſuccedit.

4. Quando unus filiorum interim moritur, duo ſunt in ſocietate: primùm ipſa ſocietas & ejus continuatio, & iſtud reſidet in filiis ſuperſtitibus tanquam legaliter conjunctis, & eis accreſcit quatenus deficit, ſcilicet pro tempore futuro: ſed pro tempore præterito defunctus tranſmittit ad hæredem ſuum & hactenus non deficit. Sed ſi unus moritur poſt ſocietatem jam finitam; puta poſt clauſum inventarium, vivo adhuc patre, tunc non eſt diſputandum de jure accreſcendi, nihil deficit: ſed moriens tertiam partem bonorum ſuorum ad hęredem tranſmittit, tanquam jus quæſitum, & ejus hæres, puta pater, poterit optare, ſeu declarare. Quis ergo erit effectus? Reſpondi, quod ex dicta continuatione erat acquiſitio filio, erit ei conquæſtus, & ſic acquiſitio patri: unde licet mobilia recidant in communionem, & filius primi patrimonii capiat medium de illis, tamen portio conquæſtuum dicti defuncti filii, quæ erat quarta, non recidit in communionem, ſed ſpectat ad patrem, tanquam ad hæredem; & ſic tanquam proprium, ſeu aliud quam quæſtus. Dicebant tamen *Sannier*, & Dominus *Jean* ſe vidiſſe areſta quòd pater erat condemnatus totum etiam immobile reponere in communionem: ſed non credo; quia ſi unus cederet, vel etiam legaret partem ſuam patri, non caderet in communionem; igitur multò minùs per ſucceſſionem, ſecus ſi donaret, vel legaret fratri, qui, quia aliàs non eſſet ſucceſſurus, eſt acquæſtus, & ſic cadit in communionem. Hæc ſocietas eſt legalis & continuata, nec finitur uno moriente filiorum, ſed in reliquis reſidet, & ſic concluſum quod portio dicti primi filii immobilium conquæſtuum, ſcilicet quarta ejus tanquam bonum patris qui ſucceſſerat filio, debet dividi inter omnes filios tam primi, quam ſecundi matrimonii, & non ſpectat ad alterum filium primi matrimoni jure dictæ ſocietatis, nec eſt hìc dubium, quia ſocietas erat.

Vidua vendens propriam domum durãte continuatione communionis ſi non cavit de pretio collocãdo, illud pretium auget communionem.

5. Quid de vidua inexperta quæ interim de hoc nihil cogitans vendidit domũ propriam, nec cavit de pretio collocãdo? Reſpondi, eſt communis, nec poteſt deduci. Fallit ſi compoſuerit quod per omnia non accreſcat, ſed magis capit; & ſic ratio juris odioſioris ceſſat: quia ſtatutum non debet extendi ad magis odioſum caſum.

Hæc conſuetudo non habet locum ſi ſuperſtes ex vi conſuetudinis, vel etiam pacto matrimoniali capit omnia mobilia: hæc enim capere favore etiam debitorum eſt actus contrarius communioni; huic enim tunc non eſſent mobilia; deficientibus autem mobilibus non habet locum hæc conſuetudo, quia immobilia non poſſunt fugere, & ceſſat hujus conſuetudinis ratio.

Pater *du Chancelier preſent, Olivier* volens aliam uxorem *baille vingt-cinq mille livres à ſa belle-mere, diſant*, uxorem duco, ecce dimidium bonorum in veritate quod ſpectat ad neptes tuas, plus, & accepit *& fut ſigné d'eux deux* tantùm: quia nolebat ut ſcirentur bona, nec deſcriberentur. Poſteà filiæ primi matrimonii petunt communionem, *par faute d'inventaire*, judicatum ſic per Præſidem; appellatum in Curia, *mal jugé, & abſous de la communauté*, & benè: quia actus non ſolum contrarius, ſed etiam bona fide factus cum avia materna, quæ adhuc vivebat & ſine fraude, & ſic ſatis eſt, ac ſi quædam eſſet diſtributio *de vingt-cinq mille livres* per inventarium; ſed non eſt trahendum in conſequentiam, quando illud eſſet factum cum perſona ſuſpecta, non tantæ confidentiæ, ut avia.

Filii primi matrimonii cujus ſuperſtes nubit ſecundo *ſans faire inventaire*, habet tantum quartam bonorum.

6. Dicebat *Seguier* quando ſuperſtes ſine inventario nubit, quod filiis primi debetur ſolum quarta pars bonorum, quorum media adjudicatur ſecundæ conjugi. Quod dico eſſe circumſtantias illius facti, aliàs quid ſi nuberet ditiori vel ditiſſimæ? Dicebat etiam Spiſame Præſes judicatum quod dicti filii tantum quartam haberent, & quod novus conjux prius ſuam mediam deduceret, quod eſt præpoſterum & ſimpliciter vetera areſta eſſent juſtiora: ideò diſtinguendũ ex facto. Item contra filios, quod non accreſcat, quia non habent hoc jus, niſi ut hæredes patris in conquæſtis & mobilibus: ſed in his non eſt hæres niſi pro virili & quota, ergo non accreſcit, tum quod conſuetudo ſatis operatur, & ſic ut minus lædat jus commune recipitur, tum ad quem tranſit

Digitized by Google

tranſit jus mobilium & conquæſtuum, tranſit hoc jus eligendi partem vel communionem: ergo neuter hæres eliget, & ſic hoc habet locum, ſive unus decedat ante, ſive poſt hanc communionem acquiſitam per moram longam ſuperſtitis, tùm ab initio acquiritur omnibus in viriles, & pars acquiſita amplius non accreſcit. Plus dico, quod ſi unus velit partem ſuam tantùm, alter eligat communionem, iſti non accreſcet communio, ſed pro ejus quota virili tantùm: Ergo nunquam iſti accreſcet, & hæc eſt veritas. Fallit ſi parens ſuperſtes nolit eſſe hæres filii, vel non poſſit: quia tunc reliqui filii hæredes conquæſtuum & mobilium habent idem jus eligendi ex capite defuncti, ſed non debebunt variare, nec aliter partem, ſeu aliud jus defuncti eligere. Item quòd non accreſcat pater, quia ſi uxor non erit communis æqualiter, ſed ſolùm pro tertia parte, non continuabitur niſi pro tertia parte; Ergo hæc continuatio ſequitur quotam hæreditariam; ergo non accreſcit ex eo quod unus filiorum continuat partem ſuam, & redditionem rationum, niſi pro ſua parte ſucceſſionis matris, & tunc ſimul cum ſucceſſione accreſcet, & eſt verum: melior inquam non eſt ratio, quia non loquitur hic articulus niſi de communibus: aliter infra *de don mutuel*, imo dic quod ſic non inveniebatur inæqualitas, & ſic etiam melior.

Actus legitimus eſt, cum vidua renunciat communioni *& ſe tenir à ſes conventiõs.*

7. Si vidua declarat cum perſona legitima ſe renunciare communioni *& ſe tenir à ſes conventions*, iſte eſt actus legitimus.

Superſtes conjugum poteſt alienare quæſita.

8. An liceat ſuperſtiti alienare? Reſpondi, ſic interim quæſita, tum quia eſt continuatio, ſed priùs poterat pater, ergo communis, tum quia eſt univerſalis adminiſtratio, tùm quia eſſet perpetuò in curatela incerta, quia incertum eſt an filii eligent communionis continuationem; tùm quia poſſunt præmori patri, & ſic evaneſcit, & electio data eſt ſolum filiis. & hoc *Chaſtel* dicit æquius, ideò valet contra areſtum *de Guedon* 1531. contrà *Chartier* qui neutrum ſentiebat; tum quia nunquam fuit uſitatum quod alienatio revocaretur, ſed ſolùm caperetur media ejus quod ſupereſt.

Communio habet ſolùm locũ uſque ad diem invẽtarii cœpti, quando clauſura ejus eſt dilata.

9. Pater in teſtamento voluit uxorem eſſe tutricem, & eſt, ſed ad finem inventarii conſtituti alii tutores, cum quibus poſt biennium à morte cœpit facere inventarium, ſed poſt 18. annum tantùm fuit completum & clauſum, utrum ſocietas peti poſſit uſque ad diem clauſuræ? Reſpondi, non ſed ſolum uſque ad initium inventarii ſolemniter cœpti, quia non potuerunt tutores pergere, vel cogere ad maturandum.

Tutores non poſsũt cogere ad maturandum invẽtarium, nec à partager.

10. Fallit, ſi probaretur fraus viduæ, vel colluſionis cum tutoribus, quia tunc non eſt incœpiſſe dictum inventarium, ſed finxiſſe.

Vidua defuncti qui habebat liberos ex primo matrimonio *faiſant partage avec eux*, non ſolvit communionem conſuetudinariam inter ſe & proprios filios.

11. Pater moritur relictis duobus filiis ex priori matrimonio, & uxore ſecunda, & duobus filiis ex ea, vidua *en ſon nom renonce, & comme prenant la garde de ſes enfans, fait partage avec les fils du premier lict*. Reſpondi, non diſſolvit communionem conſuetudinariam inter ſe & ſuos liberos, per duo: Primò quia gardia communionem non poteſt diſſolvere: Secundò, etiamſi fuiſſet tutrix & alius tutor ad poſitus, non eſt facta diviſio inter eam & ſuos, ſed ſolum inter extraneos, ſed cum ſuis remanſit indiviſa, & ſic communio perſeveravit, quia non fecit inventariũ cõtra ſuos, nec cũ tutore.

Mater nubens ſine invẽtario, eſt inhabilis ad ſucceſſionem mobilium: & conſanguinei qui non curarunt de dando tutore, ſunt inhabiles ad immobilia.

12. Quid ſi mater vidua nubit ſecundò abſq; inventario, & conſanguinei nõ curant de dando tutore & invẽtario faciendo, an ſint inhabiles ad ſucceſſionem? Et qui, tantùm materni, an paterni qui ad paterna tantum veniunt, an etiam mater inhabilis ad ſucceſſionem mobilium & acquæſtuum? Videtur quod ſic: quia æquum, & non correctum, & multo magis cum ſola ſuccedat in mobilibus.

13. Vidua duxit virum induſtrium, cum quo multa adquiſivit, ea mortua ſunt *d'accord* quod continuetur communio, & quod cuique pars tertia, filiis una, hæredibus maternis una, ultimo viro una, quod fuit areſtum. Sed eſt quæſtio *de confondre* conquæſtus primi matrimonii, quia vir ultimus vult quod conferantur ut ipſe cum filiis habeat tertiam loco ſemiſſis, & multi ſic tenent; contra Dominus *Faure*. Reſpondi, pro filiis primi matrimonii: tum quia conſuetudo facit partes diviſas formaliter pro media.

Conquæſtus primi matrimonii viduæ, quæ ſecundo nupſit, conſervantur pro tertia parte filiis primi matrimonii.

14. Tùm quia fuit eis proprium (hoc verum eſt.) Tùm quia conſuetudo loquitur de futuro ſtatu, ideò ſervatur quodque tempus, quia defunctus nunquam fuit merè ſocius; ergò non tenetur de media facere tertiam, nec de ſemiſſe trientem; Ergò nec filii ejus, quia non habent ejus partem tanquam ſocii, ſed tanquam hæredes ejus, qui ejus jure debent præcisè habere mediam. Quòd autem poſteà in tres partes ſcindatur, hoc factum eſt pro ſola ſecuritate viventium, quod non debet nocere filiis quibus poſt obitum patris jam erat quæſita ſocietas etiam pro media contrà communem, & jus abſolutum retinendi mediam reliquorum conquæſtuum præcisè contrà communem.

Conquæſtus primi matrimonii ſunt propria filiis ejuſ matrimonii prò media.

15. Hæc communio eſt ſimilis primæ, undè excepta à prima excepta ab ipſa: Undè ſi dictum eſt *que de* 4000. *liv.* collatis per ſponſam 2000. *liv. ſortiroient nature de propre*, licet aliud non erat dictum, tamen non cadit in continuationem ſocietatis: ſed debet eximi, licet in perſona filii ſit mobile; ita ut ſi moriatur, pater in hoc ſuccedat, & conſequenter ſuccedendo ſi ſint alii filii, ea pars ut mobile recidit in communionem; quia non eſt immobile, niſi ſemel tantùm & pro uno actu & ejus continuatione.

Inventariũ poteſt fieri in alta juſtitia *pardevant le Greffier, encores qu'il n'y ait point de Tabellion.*

16. Habens altam juſtitiam poteſt hoc inventarium facere *devant ſon Greffier & ſa Juſtice*, etiamſi non habeat *Tabellion à Contracts*: eſt enim magis juriſdictionis quam contractus. Similiter poteſt coram eis facere *les partages* exequendo ſententiam. Sed de notario non eſt dubium.

Mobilia filiæ minoris quæ intrat religionẽ, pertinent ad matrem ejus.

17. Vidua diu non facit inventarium: interim ponit unam filiarum in religione, quæ authoritate conventus renuntiat omnibus bonis paternis ad commodum matris & fratrum & ſororum: an mater habeat dimidium partis filiæ? Reſpondi, non: Primò quia filia erat minor. & ſic non valet: Secundò quia mater erat tutrix, & ſic ſic ſibi quærere non poteſt per conſtitutionem 1539. Tertio, quia hoc factum eſt ad excludendum conventum, ut plus petere non poſſit; & ſic in reſiduum ut ſi eſſent ab inteſtato, itaque *propre revenant* irrevocabiliter ſolis fratribus & ſororibus.

Mobilia cadunt in communionem ſuper quibus omnes ſumptus ſunt capiendi.

18. Mobilia autem cadunt in communionem, ſuper quibus omnes ſumptus capiendi ſunt, ſalvo reditu, qui capietur ſuper propriis, & non ſuper communione: ſi autem erant conquæſtus, in his ſola mater ſuccedit, etiamſi ſunt quæſita a matre pendente dicta ſocietate, & ſic fiunt matri propria, nec cadunt in communionem.

Communio limitata ad mobilia & conquæſtus.

19. Limitatam ad mobilia & conquæſtus: ſed ſi hæredia filiorum conſtruxit, debet ei reddi media pars.

Venditio ad luendam communionem non eſt conquæſtus.

20. Quid ſi propria de ſuo vendidit ut ſervaret, nec dixit quod volebat convertere? Reſpondi, non eſt omninò ſimile, ut de viro & uxore qui hic ſolam qualitatem habent: ſed hic mater adhuc eſt tutrix; & ſic poterit eis mediam imputare, vel mediam repetere, ut ſi ab extraneo mutuata eſſet eam ſummam, vendere enim ad liberandum communionem non eſt conquæſtus, ſed de ſuo partem aliorum utiliter gerere, ergò ei reddi debet: Ergò ſic continuata ſocietas non eſt per omnia ſimilis, videlicet quando eſt diverſa ratio.

Principiũ inventarii promptè incœpti trahitur ad tempus mortis eius de cuius bonis fit.

21. Quid ſi mater paulò poſt obitum viri parat inventarium, habet ſucceſſionem opulentam quam ignorat, & poſt cœptum inventarium adit? Reſpondi, non cecidit in communionem, & ob temporis vicinitatem principium inventarii trahitur ad tempus mortis. Quid ſi non cœpit niſi poſt annum, ſed interim obvenit illa hæreditas? Videtur idem, præſertim



Digitized by Google

de collaterali, & quia poterat non adire, & ſic communionem fraudare. Contrà, quia oportet eſſe reciprocum, ſed ſi filiis obveniſſet, pridiè incœpti inventarii cecidiſſet in communionem, etiamſi poſteà eorum nomine adiretur. Solve, non eſt reciproca, quia filii poſſunt libere renunciare communioni, ſi velint & omnia reliqua habere; ergò licet ma‹t›ri ſine fraude (ut poteſt non adire) ità ſuperſedere aditionem uſque poſt inventarium, & ſolutam ſocietatem, nec eſt fraus: quia filii poſſunt idem, imò plus facere.

Filia matris quæ non fecit inventarium habet communionem, uſque ad mortem matris.

22. Mater tutrix unicæ filiæ inventarium non fecit, *la marie, luy baille* 2000. *livres, ſur & tant moins de ſon bien*: Eſt cum viro ſeorſum, mater omnia ferè donat aliis, filia non eſt hæres, ſed petit *la communauté*, offertur ei uſque ad diem ſui matrimonii. Reſpondi quod uſque ad diem obitus matris.

* C'eſt l'art. 244 de la nouvelle.

## §. * CXIX.

QUand aucune rente deuë par l'un des deux conjoints enſemble par mariage, ou ſur ſes heritages paravant leur mariage, eſt racheptée par leſdits deux conjoints, ou l'un d'eux conſtant ledit mariage, tel rachapt eſt reputé conqueſt.

### SUMMARIA.

1. *Redemptio ſervitutis vel uſusfructus facta conſtante matrimonio cadit in communionem.*
2. *Maritus vendens proprium fundum, & carius emens alium, talis emptio non cadit in communionem, etiamſi dixerit factum animo ſubrogandi.*

Redemptio ſervientis vel uſusfructus facta conſtante matrimonio non cadit in communionem.

1. SEcus de ſervitute, etiam de uſufructu extincto, quia tantum media ſummæ debetur. Imo dico quod ſi conſtante matrimonio peremptionis caſus dicti uſusfructus accidit, nihil omnino refundendum: quia totum commodum recidit in communionem; & ſi æſtimandus extet, non eſt totum refundendum. Similiter ſi quis emit fundum, deinde uxorem ducit, ſolvit & accipit nunc in ditionem quod non cadat in communionem; ſed ſolum pars media pretii refundenda; quia actio illa non fuit communicata; imò quia non competebat purè, ſed obſtabat exceptio. Sed certè ergo idem eſſet poſt judicium, nondum ſolutione facta: Ergò dicendum quod ſatis eſt medium refundere, & videtur verum, quia non eſt contracta ſocietas de illa actione. Fuit *Rebours condamné à l'amende*, quia allegabat Velleianum in reditu in quo vir & uxor ſunt ſimul obligati in ſolidum.

Maritus vendens proprium fundum & carius emens alium, talis emptio non cadit in cōmunionem, etiamſi non dixerit factum animo ſubrogandi.

2. Similiter vir vendit proprium & carius emit alium fundum, & non dixit quod erat animo ſubrogandi, non poteſt amplius declarare, & ita per arreſtum, nec dicitur læſus, quia fortè utilius eſt ſic facere, quam occaſionem illam omittere: ita uxori poteſt eſſe melius ſe in ſolidum obligare, quam commodum magnum omittere, vel damnum majus incurrere, & ſic ſemper eſt in rem.

# TITULUS UNDECIMUS.

## DE SUCCESSIONIBUS IN LINEA DIRECTA.

* C'eſt la 299 de la nouvelle.

## § * CXX.

EN la Prevoſté & Vicomté de Paris inſtitution d'heritier n'a point de lieu.

### SUMMARIA.

1. *Ius accreſcendi non poteſt prohiberi inter communes.*
2. *Exheredatio habet locum contra parentes, liberos & collaterales.*
3. *Clauſula matrimonii* pour eſtre propre à la femme & aux ſiens, *trahitur ad hæredes.*
4. *Subſtitutio per teſtamentum admittitur & eſt approbata à proximis.*

Jus accreſcendi non poteſt prohiberi inter communes.

1. ET ſic communis opinio quod jus accreſcendi non poſſit prohiberi ad Dec. *in rub nu* 3. *C. quando non pet. part.* Item ceſſat argum. *l. ſi nemo ſubiit* & ibi dixi ad Dec. *de regul jur* Quid de inſtituto in re certa? Puto quod *l. quoties ff. de hæred. inſt.* non debet ſervari, etiam in patria juris ſcripti: quia dicta jura facta ſunt ſuperſtitione Romana, ut eſſet eorum memoria poſt mortem, & laus cum non ſperarent aliam vitam: quia ſemper omnes faciebant teſtamenta, & ut valeret, & non ambularetur tota diſpoſitio alias, hoc eſt contra mortem quod limitatus habeat totum, debet ergo ſolùm tanquam legatarius habere: ſicut ex codicillis reliqua relicta venientibus ab inteſtato: hoc enim eſt naturale, & de mente. & hoc niſi invaluit uſus ex quo mens veriſimiliter eſt talis: quia inſtitutus cogitat ſatis eſſe ut totum habeat, cui totum vult relinquere, & ſic ſequitur quod ſi quis non illic morans, ſed hic habitans, habens tamen fortè ex recenti ſucceſſione bona illic, faciat hic teſtamentum, vel ibi tranſiens, & veriſimiliter nondum mores illos ſciens, in quo aliquem extraneum inſtituerit hæredem ſuum in certa domo exiſtente Lugduni, etiamſi aliter non diſponat de reſiduo, quod ille non habebit, niſi de domo, tanquam legatarius. Sic quod jus accreſcendi in hæreditate poteſt prohiberi, contrà Alex. *conſ.* 162. *in fin. lib.* 2.

Exhæredatio habet locum contrà parētes, liberos, & collaterales.

Habet locum exhæredatio, non ſolum cōtra parentes & filios, ſed etiam multo fortius contra collaterales ut privētur propriis, ut tetigi *ad Chaßaneum fol.* 250. *verſo.* Similis conſuetudo *à Senlis.* Quid ergò de contractu matrimonii facto per legatum *du Prat* in matrimonio Radegundæ filiæ ſuæ cum Dom *d'Arragon*, quo cautum quod filius maſculus *dudit mariage* eſſet hæres univerſalis? Et ita adjudicavit Locumtenens civilis *Jean Jacques, dont appel* pro maſculo, qui dicebat ſe hæredē, qui certè per aliam conſuetudinem tenebatur *de rapporter, ne pouvoit eſtre advantagé*: ſed poteſt contractus

Digitized by Google

Clauſula matrimonii *pour eſtre propre à la femme & aux ſiens* trahitur ad hæredes. Subſtitutio per teſtamentũ admittitur ſi eſt approbata à parentibus.

ſervari modo non ſe dicat hæredem, ſed donatarium.

5 Quid de clauſula primi matrimonii *pour eſtre propre pour elle & les ſiens?* Certè refertur ad hæredes & ſic nihil.

4. Subſtitutio facta in teſtamento non admittitur. Fallit ſi poſt eſt approbata à parentibus, ut in Domino *de Bezons* qui inſtituit Joannem hæredem *és biens du pays de droit eſcrit*, & Petrum *és biens du pays couſtumier à la charge de ſubſtitution*, & ſic Petrus in vim teſtamenti per areſtum obtinuit, quia aſſignatus eſt nominatim dicta ſubſtitutione teſtamenti, quæ revertitur ad commodum Joannis, aliàs non ligaret, ſi ſimpliciter filii hæredes eſſent ab inteſtato. Etiam Baſtardus poteſt hæredem inſtituere.

* C'eſt le 300. de la nouvelle.

## §. * CXXI.

AUcun ne peut eſtre heritier & legataire d'un défunt enſemble.

## SUMMARIA.

1. *Quæſtiones duæ in conceſſione facta filii hæredibus.*
2. *Propinquus cui legatum eſt & ſe dicit hæredem, amittit legatum.*
3. *Legatum non poteſt valere, niſi in mobilibus & conquæſtis.*
4. *Patri hæredi mobilium poteſt conquæſtus legari.*
5. *Hæredi propriorum poteſt quid legari, cum alius eſt hæres mobilium & conquæſtuum propinquior.*
6. *Neptis ſacerdotis qui in matrimonio alterius neptis dixit ſe velle ſuos hæredes eſſe æquales, non tenetur conferre ſummam quam avunculus dedit & in particulari.*
7. *Conſuetudo vult quod per teſtamentum non poſſit fieri conditio melior unius ex hæredibus.*
8. *Hærede ſuper quem legatum eſt abſtinente ab hæreditate, valet legatum.*
9. *Paragraphi non ſunt reſtringendi ad titulos in hac conſuetudine.*
10. *Argumentum à rubrica non valet in hac conſuetudine.*
11. *Legatũ valet in teſtamẽto vel codicillo.*
12. *Prælegatarii conſuetudinis qui ſunt.*
13. *Hæredes paterni & materni ejuſdem gradus vocantur æqualiter, ſcilicet paterni in bonis paternis, & materni in bonis maternis.*
14. *Hæreditas conſiſtit in jus univerſum.*
15. *Hæredes omnes quamvis ſint jure mero, tamen non ſunt æquales ſemper in emolumento.*
16. *Legatum factum uni ex hæredibus non valet.*
17. *Conſuetudo diſtinguit patrimonia.*
18. *Uno hæredum paternorum abſtinente, pars ejus non accreſcit maternis, & è converſo.*
19. *Remotiores hæredes defuncti, proximioribus abſtinentibus, præferuntur fiſco.*
20. *Quintum bonorum paternorum poteſt legari uni ex hæredibus maternis.*
21. *Hæredes in eodẽ gradu ſunt æqualiter hæredes in mobilibus & conquæſtis.*
22. *Remotiores hæredes non ſunt veri hæredes.*

Quæſtiones duæ in cõceſſione facta filiis hæredibus. Propinquus cui legatũ eſt & ſe dicit hæredem, amittit legatum.

1. IN conceſſione facta filiis & hæredibus duæ ſunt quæſtiones: Prima an ſit neceſſe quod filius ſit hæres? Reſpondi, ſic regulariter. Secunda an ſit neceſſe quod hæres ſit filius? Reſpondi, non regulariter, quia verbum, hæres, hoc reſpectu auget & ampliat, non reſtringit: ut dixi ad Alexand. *conſil.* 120. *lib.* 1.

2. *En la Couſtume de Bar où repreſentation a lieu:* quædam mulier habens ſororem unicam, & neptem ex ea & neptem ex prædefuncta ſorore, legavit neptibus ſuis reliqua omnium mobilium & immobilium, *pour iceux biens partir entr'elles deux égalément*, ita ut acquieſcant teſtamento *ſans y contrevenir*; *& au cas que l'une ou l'autre ne voudroit accepter ledit don, & y contredire, je veux que la part de chacun des contrediſans ſoit venduë par mes executeurs, & donnée a mes plus prochains parens* pro media, *& l'autre moitié aux pauvres:* ſorori verò legavit quinque aureos, & ſi nolit acceptare, legavit ei quinque ſolidos tantùm. Modo neptis quæ poterat æqualiter ſuccedere, dixit ſe hæredem, an amittat legatum? Videtur quod ſic. *l. plane* §. *ſi duobus de legat.* 1. 1. & hoc verum. Quia ſi velit eſſe hæres, eſt ibi ſimilis conſuetudo *à Bar*, ut hîc, quod non poteſt eſſe ſimul legatarius, & ſic non cogitur abſtinere ab hæreditate & relinquere propria; quia legatum non poteſt valere.

Legatum non poteſt valere niſi in mobilibus & conquæſtis.

3. Niſi in mobilibus & conquæſtis, & iſtud notorium quod etiam ceſſante dicto §. *ſi duobus*, ut quia ſeorſim legaſſet huic dimidium bonorum & ſic non eſſet conjuncta & de jure communi poſſet eſſe hæres & legataria, conferendo pro parte hæreditaria; adhuc obſtaret conſuetudo, quia adeundo in totum repudiat legata, ut practici obſervant, nec ſubaudiunt in textu, *l'heritier*; id eſt quatenùs *eſt heritier*: quia ſic conſuetudo nihil adderet, & habet juſtam cauſam, ad obviandum ſuggeſtionibus quas in teſtamentis facile eſt fieri per heredes qui tunc adſunt, cæteris abſentibus.

Patri hæredi mobiliũ, poteſt conquæſtus legari.

4. An patri hæredi mobilium poſſit legari domus quæ eſt conquæſtus filii? Videtur quod ſic: quia in his habetur pater pro extraneo. Et videtur hæc conſuetudo ſolum velle quod non poſſit impediri collatio inter hæredes & collaterales: ſecùs ergo ubi non habet locum collatio, quod ad diverſa vocantur.

Hæredi propriorũ poteſt quid legari cum alius eſt hæres mobilium & conquæſtuum propinquior. Nepotis ſacerdotis

5. Quid de remoto hærede propriorum, alio propinquiori omnium mobilium & conquæſtuum, an hæredi propriorum quid legari poſſit? Videtur quod ſic, quia verè non eſt hæres, & conſuetudo ſatis operatur in vero hærede; ergò in reliquo debet reſtringi, nec extenditur ad improprium caſum contrà jus commune; ſed certè non eſt improprius caſus ſecundum terminos conſuetudinis quæ ſic vocat hæredem, ergò propriè eſt hæres ſecundum hanc conſuetudinem: tamen pro primo facit quod hic articulus eſt in linea directa, alias eſt major ra-



Digitized by Google

tio faciendi filios æquales, & ubi ſunt ſemper veri & proprii hæredes. Saltem hoc eſt indubitatum, quod ſi conſuetudo locum in quo ſunt ea propria non regebat ligari, poterat teſtator etiam Pariſienſis talia legare.

Qui in matrimonio alterius neptis dixit velle ſuos hæredes eſſe æquales, non tenetur conferre ſummã quam avunculus dedit ei in particulari.

6. Sed benè donatarius in collaterali poteſt eſſe hæres. Fallit per obliquum, ut cum patruus ſacerdos donans in contractu matrimonii primæ neptis (erant quatuor) dicit quod vult omnes eſſe æquales in ſua ſucceſſione: poſteà dum nubit ſecunda, dat ei 1200. l. an poſteà in ſucceſſione debeat conferre? Reſpondi, non directè: ſed quia dicta declaratio eſt ſcripta, nec debet decipere in contractu matrimonii, ſi velit eſſe hæres, teneretur de damnis & intereſſe, cum ſit inter nobiles: ſed traditio talis non obligat de jure, & poterat ſtare ſi parentes conſentirent; & ſic dico quod non valet, nec tenetur conferre, nec tenetur de damnis & intereſſe. Fallit in donatario; tamen idem in donatario in conſuetudine Bitſenſi art. 167. quæ æquior eſt.

Quid ſi filius legat patri propria, vel quintum? Quid ſi hæredi paterno legat maternum?

Quidam advocatus vel ſollicitator manens *au Colleʒe de Mignon decede en ſon pays à Vitry*, teſtamento facto in quo hæredes inſtituit fratrem & nepotes ex fratribus & ſororibus in ſtirpes & reliquit Pariſiis in domicilio 6000. l. *de meubles* & hæredia *à Vitry*, ubi filii fratrum. Reſpondi quod non valet ut inſtitutio, ſed benè ut legatum. Salvo quod, attento quod *à Vitry* eſt conſuetudo ſimilis, ſcilicet quod non hæres eſt legatarius, *de ſucceſſion art.* 1. eſt idem ac ſi res eſſent hîc, & ſic non cenſentur diverſæ conſuetudines, & ſic inſtitutio non valet, nec vi legati, ſed omnia mobilia ſunt fratris ſolius.

Iſte articulus prima fronte videtur facillimus & juri communi conformis, quo hæredi à ſemetipſo legatum dari non poteſt, ita quod ſi habet extraneum collegatariũ totũ accreſcit collegatario. *L. planè* 1. §. *ſi duobus ff. de legat.* 1. *l. legatum* 1. §. *hæredi à ſemetipſo, eod.* Textus enim ſingulariter loquitur, & ſic de unico hærede prout dicti jura intelliguntur, quando eſt hæres unicus cui legatur, ſecùs ſi habet cohæredem, quia tunc valet legatum, ſcilicet pro parte cohæredis formaliter, pro parte verò ſua retinet legatum jure hæreditario. *l. Titia* §. *Lucius. l. miles* §. *pro parte ff. de leg.* 2. *l. qui filiabus* §. *ult. cum l. ſeq. ff. de legat.* 1. *Nota in l. filium quem C. famil. erciſc.* Jaſon *dicto* §. *ſi duobus num.* 12. ſed certè alia mens eſt hujus conſuetudinis: non enim loquitur quando eſt unicus hæres, ſed quando ſunt plures.

Conſuetudo vult quod per teſtamentum non poſſit fieri melior cõditio unius ex hæredibus.

7. Et vult quod per teſtamentum non poteſt fieri conditio unius melior altero. Ita quod ſi legetur uni hæredum, ſi ille ſe gerat pro hærede, legatum extinguitur: ſed ſi malit abſtinere ab hæreditate, legatum remanebit validum, in quantum conſuetudo permittit extraneo legari. Procedit autem hic articulus generaliter & indiſtinctè, non ſolum in linea directa, de qua hoc titulo, ſed etiã in linea collaterali, de qua inf. tit. 13.

Hærede ſuper quẽ legatum eſt, abſtinente, legatum valet.

Articuli non ſunt reſtringendi ad titulos in hac conſuetudine.

Argumentum de rubrica non valet in hac conſuetudine.

9. Quoniam, ut ſæpè dixi, articuli non ſunt reſtringendi ad titulos in hac conſuetudine, in qua non valet argumentũ 10. à rubrica: & quia in linea directa non eſt difficultas per *art.* 24. *infr. eod.* venio ad lineam collateralem & quæro primo: Quidam obiit ſine liberis, relictis hæredibus paternis, & aliis hæredibus maternis, & in teſtamento vel codicillo (non refert) legavit quintam partem hærediorum paternorum hæredibus ſeu cognatis, ſive ex latere paterno vel materno, an valeat legatum?

In teſtamẽto vel codicillo legatum valet.

11. Diſtinguendum videtur an omnes ſint in eodem gradu: an verò alii proximiores, alii remotiores, ut primo caſu non valeat legatum: tunc enim omnes ſunt hæredes, idque æqualiter quoad jus ipſum & nomen hæredis, quod in juris intellectu, & ſolo nomine conſiſtit. *l. hæreditas etiam in princip. de petit. hæred.* Quamvis autem in emolumento ſint inæquales, hoc non eſt reſpectu quotæ, vel tituli hæreditarii, ſed quia in certis rebus, bonis, vel corporibus ſunt prælegatarii 12. conſuetudinis, per *l. quoties de hæred. inſtit.* ut pulchrè decidit Paul. Caſtrenſ. *in l. hinc quæritur.* §. *poteſt col.* 2. *ff. de peculio.* Et in *conſil.* 291. *in fin. lib.* 2. Quod etiam probatur per hanc conſuetudinem *in art.* 145. ubi in linea collaterali omnes 13. hæredes pari gradu defuncto attinentes vocantur æqualiter ad hæreditatem ad omnia bona indifferenter, videlicet ad omnia mobilia & omnia immobilia quæſita, & ſic ſunt æqualiter hæredes, æqualiter ſolvunt debita; & quamvis paterni præferantur in hærediis paternis, materni in hærediis maternis, hoc non reſpicit jus & nomen hæreditarium, ſicut nec quotam hæreditatis nec jus univerſum. 14. in quo conſiſtit hæreditas. *l. hæreditas de regul. jur.* ſed tantum concernit certa corpora particularia, quæ eis à conſuetudine prælegantur, & ſic in illis prælegatarii habentur. Text. in *d. l. quoties* & in *l. ex facto* 2. *ff. de hæredib. inſtit.* Probat etiam text. hujus conſuetudinis art. 146. art. 148. & art. 150. qui confirmatur *l.* 1. *C. ſi cert. pet.* Probatur etiam eadem conſuetudine art. 154. Cum ergò ſint omnes mero jure hæredes 15. (licet non emolumento quarumdam rerum particularium, quod non eſt in conſuetudine) legatum factum aliquibus non valet, ſive de immobili, ſive de mobili, vel quacumq; re, nec pro parte cohæredum quidem à quibus eſt legatum: Secundo vero caſu ſubdiſtinguendum. 16. Aut legatur proximioribus, vel uni ex proximioribus; aut legatur remotioribus, vel uni ex remotioribus; & legatum valet. Quia quando ſunt hæredes diverſorum graduum, puta ſi per conſuetudinem vel ſtatutum alii habent mobilia, alii immobilia, illi qui ſunt proximiores ſunt veri hæredes titulo & jure hæreditario; Remotiores autem loco hæreditariorum habentur, & non loco hæredum, ut pulchrè decidit Paulus in loco præfato per text. in *l. ex facto* 2. *& in l. quoties de hæredib. inſt.* Sed prædictis non obſtantibus in præſenti ſpecie dico indiſtinctè valere legatum, etiamſi omnes ſint in pari gradu, & moveor quia authoritate conſuetudinis quæ diſtinguit 17. patrimonia, videntur duæ quaſi duorum hominum hæreditates *l. ſi certarum* §. *Julianus ff. de milit. teſtam.* Bald. *conſil.* 132. *in fin.* Alciat. *conſ.* 298. *lib.* 2. Joannes Andreas *in addit. ad Specul. de inſtrum. edit.* §. 12. *compendioſè num.* 16. *in verbo apponunt.* Guillelmus Cuneus *in l. cunctos populos collat.* 3. *C. de ſumma Trinit.* Paulus *conſil.* 146. *col. ult. lib.* 2. Alexand. *conſil.* 138. *conſideratis verbis collat.* 4. *verſ. adducebat lib.* 1. *conſil.* 19. *num.* 8. *lib.* 6. Jacob. de Sanct. Georg. *in tract. de oper. col.* 3. Rurſus probo quia in iſtis hærediis non ſunt invicem cohæredes. Si enim unus paternorum 18. repudiat, pars ſua in paternis non accreſcit maternis, ſed ſolis paternis, & contra. Nec obſtat ſi dicatur quod hoc eſt quia ſunt diverſi legatarii re & verbis conjuncti, inter quos reſpectivè eſt jus accreſcendi *l. re conjuncti de legat.* 3. Quia ſi omnes paterni proximiores repudiant, non devolvitur, nec accreſcit maternis quod paternum eſt, ſed devolvitur ad alios paternos, quantumvis remotiores, 19. quamdiu aliqui inveniuntur, alioquin cedent maternis propinquioribus, qui fiſco præferuntur, ut dicam inf. art. 145. Cum ergo reſpectu hærediorum, alia in effectu ſit ſucceſſio paternorum, alia maternorum, ſequitur quod quamvis non poſſit quintum 20. paternorum legari uni paternorum per hunc textum, niſi ille velit à reliquis paternis, & à tota hæreditate ut extraneus abſtinere: tamen poteſt quintum paternorũ hærediorum legari maternis, vel uni ſoli maternorũ, qui non prohibentur in reliquo ſuccedere, ut ratio eſt, quia reſpectu hærediorũ paternorum habentur pro extraneis, & ſic poteſt eis legari ut extraneis. Nec obſtat quod quando ſunt in eodem gradu 21. concurrũt æqualiter in bonis indifferentibus, puta in mobilibus & cõquæſtis, quia fateor quod in iſtis omnes ſunt hæredes æqualiter: ideo nihil mobilis vel quæſiti legari poteſt uni eorũ niſi velit à reliquo abſtinere: ſed reſpectu hærediorũ videntur diverſæ hæreditates, & hæredes diverſorũ generum, nihil invicem commune habentes, ſed qui alii reſpectu aliorũ pro extraneis habentur. Secundo quæro: dictus teſtator habebat hæredes paternos proxi-

Prælegatarii conſuetudinis qui ſunt.

Hæredes paterni & materni ejuſdem gradus vocantur æqualiter, ſcilicet paterni in bonis paternis, & materni in maternis.

Hæreditas conſiſtit in jure univerſo.

Omnes hæredes licet ſint jure mero, tamen non ſunt ſemper æquales in emolumento.

Legatum factum uni ex hæredibus non valet.

Conſuetudo diſtinguit patrimonia.

Uno hæredum paternorum abſtinente, pars ejus non accreſcit maternis, & è converſo.

Remotiores hæredes defuncti proximioribus abſtinentibus, præferuntur fiſco.

Quintum bonorum paternorũ poteſt legari uni ex hæredibus maternis.

Hæredes in eodem gradu ſunt æqualiter hæredes in mobilibus & conquæſtis.

Digitized by Google

miores, puta fratres, maternos verò remotiores, puta conſobrinos, quibus omnia ſua mobilia & immobilia quæſita legavit, videbatur legatum nullum, niſi legatarii in reſiduo renuntiarent totiæ hæreditati. Sed dicendum eſt legatum eſſe validum & efficax per prædicta, Imo etiam in fortioribus terminis, quia iſti remotiores non ſunt, nec dici poſſunt veri hæredes per prædicta, & ſic ſunt capaces totius hujus legati, ut ſuprà art. 93. Confirmo quia paternorum gravatorum non intereſt legatarios renunciare, utpotè cùm nihil ad eos redundaret, ſed devolverentur ad remotiores maternos, ſi legatarii à reliquo abſtinerent. Cum ergo paternorum non interſit, non ſunt in hac objectione, nec agendo, nec excipiendo quidem audiendi. *l. 3. ff. de verb. oblig. l. ſi patroni. §. qui fideicommiſſariam. ff. ad Senatuſcenſ. Trebell.* ut expreſſim ibi notant Angelus & alii. Text. in *l. ex conventione, & ibi* Decius *de pact.* Baldus in *repetitione legis 2. col. 19. ff. de jurejur.* Angel. in *l. 1. C. ſine cenſu vel reliq.* uterque Imola in *l. ille à quo, §. ſi de teſtamento per illum. ff. ad Trebell.* Angel. Aret. in *§. æquè col. 7. in §. appellantur col. 20. num. 40. inſtit. de except.* Lancelot. Decius in *l. ſi cui legatur §. 1. col. 1. ff. de legat.* 1. ubi quod uſque ad ſententiam hoc poſſit opponi, idem Philippus Decius *conſil.* 302. *num.* 5. ubi in annotat. tetigi.

Remotiores hæredes non videntur veri hæredes.

** C'eſt le 302. de la nouvelle.*

## §. * CXXII.

LEs enfans heritiers d'aucun défunt viennent également à la ſucceſſion d'iceluy défunt, fors & excepté ès heritages tenus en fief, ou franc-aleu noble, ſelon la limitation deſſuſdite.

### SUMMARIA.

1. *Habens emphyteuſim Eccleſiaſticam poteſt prælegare vel alienare ſine præjudicio Eccleſiæ.*
2. *Pater poteſt privare primogenitum legando extraneis, excepto ſolo præcipuo.*
3. *Filius acceptans inſtitutionem* des biens du pays de Droict Eſcrit, *non poteſt reclamare à diſpoſitione patris.*
4. *Portio unius liberorum debet attendi, non portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio.*
5. *Conſuetudo vetus remanet cum dividitur juriſdictio.*

DE exhæredatione ad Alex. *conſ.* 219. *lib.* 6. Alexan. *conſ.* 36. *num.* 7 *lib.* 7. text. *l. planè §. ſi duobus. ff. de legat.* 1. ſi legitimi. Decius *conſ.* 153. ad Alex. *conſil.* 150. *num.* 9. *lib.* 5.

De feudis ſatis ſuprà, ſed quid ergo de emphyteuſi? Reſpondi, pro ſe & filiis, ut per Bald. *Auth. ſi quos minores*, quia non eſt hæreditaria; ſi pro filiis & hæredibus non venit inſtitutus in re certa, ſicut nec filia quæ renuntiavit. Idem apud nos in feudo quia poteſt pater de hujuſmodi diſponere, licet aliud jure illo feudi quod eſt particulare, ſecundum Bartolum *in l. ut juriſjurandi. § ſi liberi. de operis libert. fol.* 230. quæ ad Alex. *conſ.* 128. *col. fin. lib.* 1.

Emphyteuſim eccleſiaſticam habens poteſt prælegare vel alienare ſine præjudicio Eccleſiæ.

1. Et teneo quod emphyteuſim hujuſmodi eccleſiaſticam poteſt prælegare, imo alii alienare, ſine præjudicio Eccleſiæ.

Pater poteſt privare primogenitum legando extraneis, excepto ſolo præcipuo.

2. Quidam pater habet bona 100000. media in feudis ſub conſuetudine, media in jure ſcripto; volens ergo diminuere datum per conſuetudinem primogenito, per obliquum gravat eum de reſtituendis omnibus quæ ſunt in jure ſcripto, vel ea legat ſecundogenito, vel inſtituit fortè primogenitum in præcipuo conſuetudinis tantùm, & ſic ſi non habet niſi duos filios: facit ſecundogenitum primogenitum, quia habet in duplo plus quam primogenitus, quod eſt abſurdum. Videamus ergo, nonne poteſt pater hîc privare omnibus bonis, legando etiam extraneis, excepto ſolo præcipuo? Videtur quod ſic, modò non ſit minus legitima. Et verum puto; ergo id non eſt quod poteſt in præcedenti quæſtione: ſed eſt abſurdum quod hic poſſit facere ſecundogenitum, & fruſtrare communem effectum conſuetudinis; quare verius eſt quod non poſſit quando pateret quod ſit in fraudem conſuetudinis. Hoc pro certo quod poteſt eos facere æquales, nonobſtante conſuetudine de adventagio, puta prælegando tantum de[m] de reliquis bonis; non eſt ergo ſtandum omnino illi areſto magni conſilii pro *Savigny Grimauls*, nec nocebit illi ſecundogenito quod eſt inſtitutus in rebus certis, etiamſi excedant majorem partem bonorum. Ibi etiam judicatum quod non poterit reclamare filius 3. à diſpoſitione *des biens du Pays Couſtumier*, ex quo acceptavit inſtitutionem *des biens de Droict Eſcrit, dont il pouvoit* liberè *diſpoſer, l. imperator. §. ſi certum de legat.* 2. ut not. ad Alexand. *conſil.* 7. *lib.* 3. Legitimatus redigitur in ordinem etiam per filium, quia renunciavit, juxta *cap. quamvis de pact. in ſexto*: niſi legitimatus eſſet per ſubſequens matrimonium 4. Portio enim debet attendi unius filiorum, vel filiarum; non autem unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio, vel ſi tantum ſunt plures, etiam æquales: puta quatuor nepotes, effugatis omnibus prædefunctis filiis, non indigentibus repræſentatione.

Filius acceptans inſtitutionem *des biens du pays de* Droit *Eſcrit* non poteſt reclamare à diſpoſitione patris.

Portio unius liberorũ debet attendi, nõ portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefũcto filio.

5. De feudis *du Monjat, Brie Comte Robert eſtoit de la Prevoſté de Paris, fut éclipſé & fait Bailliage à part*, utrum *l'aiſné prendra manoir* ubique? Reſpondi, quod conſuetudo vetus remanet, & erat realis, & ſemel res affecit, & ut unio conſervat, ita diſſolutio, *l. ſi convenerit* 18. *§. ſi nuda. ff. de pignor. act.* Et ſic non debet habere niſi unum, ut prius. Tum ibi non poteſt filius capere primogenituram niſi in vim unius ſolius conſuetudinis generalis. ergo unum tantum jus manerii in meo libro conſuetudinis Pariſienſis.

Conſuetudo vetus remanet cum dividitur juriſdictio.

** Voyez l'art. 304. de la nouvelle.*

## §. * CXXIII.

ENfans mariez des biens communs de pere & de mere, aprés leurs trépas, peuvent venir à leurs ſucceſſions, avec les autres enfans leurs freres & ſœurs, qui n'ont eſté mariez des biens communs deſdits pere & mere, en rapportant ce qui leur auroit eſté donné en mariage, ou moins prenant eſdites ſucceſſions.

# SUMMARIA.

1. *Conditio inſerta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à cæteris, niſi abſtineant ab hæreditate.*
2. *Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in ſucceſſione patris, confert tantùm pro rata bonorum.*
3. *Pater dotans filiam debet habere reſpectum ad totum patrimonium.*
4. *Filia dotata à patre, ad ejus ſucceſſionem pro rata admittitur.*

Conditio inſerta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à cæteris, niſi abſtineant ab hæreditate.

1. A*Ccordé que leſdits mariez pourront venir ſi bon leur ſemble aux ſucceſſions deſdits pere & mere, en rapportant auſdites deux ſucceſſions, ou moins prenant leſdits dix-huit cens eſcus, & où ils ne vondroient venir eſdites ſucceſſions aprés le decez du dernier mourant, prendront ſur tous les biens, meubles & immeubles qui appartiendront auſdites deux ſucceſſions la ſomme de quatre mil livres.* Reſpondi, quod ſunt duæ clauſulæ; quantum ad primam licet dividere, quia refertur ad conſuetudinem, ſecundum quam intelligitur; ſecunda quæ continet donum conventum conditionale, requirit conditionem in filia ſervari, & ſic uterque abſtinebit, aliàs tota illa proviſio ceſſat. Idem è contra reſpondit Dom. *le Voix*, filiæ datæ erant *dix mil livres pour tenir droict de pere & de mere*, ſalvo quod venire poterat ad ſucceſſionem patris & matris, *en rapportant, ſi mieux n'aymoient* filii maſculi *pour leſdites deux ſucceſſions luy ſuppleer cinq mil livres.* Maſculus benè vult dare mediam ſummæ & excludere à ſucceſſione patris opulenta; ſed eam vult admittere ad hæreditatem matris oneroſam. Reſpondi, quod non poteſt dividere, licet caſu oneroſo filia poſſet; quia ipſa de damno vitando certat, ſed maſculus de lucro captando.

2. Pone quæſtionem quam not. ad Iſern. *de prohibit. feudi alien. col.*16. Alex. *conſ.*8. *lib* 3. *num.*32.

Si poſt aliquot annos ab obitu velint dividere, & qui debet conferre pecuniam petat ab alio fructus ab obitu, debet etiam conferre interuſurium pecuniæ. Fac. not. in ſimili Alex. *conſ.* 77. *col. fin. num.* 12. *lib.* 6.

Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in ſucceſſione patris, confert tantum pro rata bonorum.

3. Fac Patrem divitem in *vingt mil livres*, habet *dix mil livres au Mans*, reliquum *à Blois*; Elocat filiam e cui dat *deux mil livres* videlicet decimam. Moritur relicto filio, & filia, quæ vult ſuccedere conferendo; ſed quia, utpote vivo patre nupta non poteſt ſuccedere in terris *du Mans*, non vult totam ſummam acceptam conferre, ſed ſolùm pro rata bonorum, in quibus ſuccedit. Contra pro filio facit, quia collatio ponit in ſtatu in quo ſi eſſet conferens nihil habuiſſet, ſed remanſiſſet illud in bonis defuncti, ergo totum conferre debet. Contra pro filia reſpondi dupliciter. Primò quod ſi ponatur in ſtatu primo, dicendum eſſet haberi ac ſi nondum eſſet nupta, & ſic ſuccedens in omnibus bonis. Secundò quod illud habet locum quando admittitur ad ſucceſſionem totalem, ſed ex quo nihilominus excluditur partim à ſucceſſione, debet pro eadem parte carere onere collationis, ſaltem ſi totum conferre offerat, admittendo eam ad ſucceſſionem totalem. Sed ex quo nihilominus excluditur partim à ſucceſſione, debet pro eadem parte carere onere collationis, ſaltem ſi totum conferre offerat, admittendo eam ad ſucceſſionem ſimplicem totius patrimonii. Et ſic concludo quod pro rata bonorum, à quorum ſucceſſione excluditur, conferre non debet; quemadmodum ſi in totum excludatur nihil conferre tenetur tum quia pater dotans veriſimiliter habuit, & habere debuit reſpectum ad totum patrimonium: tùm quia ſtatuta excludentia intelliguntur ſalva dote congrua; Ergo debet habere reliquum de bonis à quibus excluditur. Quid enim ſi bona *du Mans* valent *ſeize mil livres.* Blæſenſia bona *quatre mil livres*, & habuit tantum *trois mil livres*, quæ non eſt dos congrua ſi non ſunt ultra tres filii, & tamen conferendo totum, eſſet inutilis ſucceſſio, quia primogenitura deducenda eſt Blæſis; & ita puto quod pro rata 4. patrimonii ad cujus ſucceſſionem admittitur, ut minus lædatur jus commune, & quia illa diverſitas facit ut diverſorum hominum ſucceſſiones habeantur, *l. ſi certarum. ff. de milit. teſtament.* & tantum [illegible] omnibus illis hominibus proceſſit dos; quia data eſt & dari debuit de omni patrimonio, ſeu contemplatione totius, quemadmodum cum eſt dotata à pluribus, ut à patre, & à matre, & avo, confert pro rata. Limito, niſi pater aliter expreſſerit, vel ſaltem tacitè, ut quando dedit pro eo omne quod petere poſſet, & pro omni ſucceſſione, & tamen filia, quia non renunciavit expreſsè, non eſt excluſa; quia tunc ex quo pater voluit eam ad materna limitare, conſtat quod non habuit intentionem dotandi eam de bonis in quibus nihil capiebat, ſed de contraria potius intentione.

Pater dotans filiam debet habere reſpectū ad totum patrimonium.

Filia dotata à patre admittitur pro rata ad ejus ſucceſſionem.

Quid ſi filius donum accepit, præmoritur relictis nepotibus, qui non ſunt hæredes & non acceperunt, an teneantur conferre? Reſpondi, ſic, quia licet ex perſona ſua & jure ſuo ibi à lege dato ſuccedant, non autem jure tranſmiſſo à patre: tantum illud jus legale eſt, limitatum ad inſtar ſi pater eorum ſuccederet, unde facere debent quod ille ſecundum legem facere debebat, nec debent eſſe melioris conditionis quàm alias eſſet filius, quia alter nepotum ſuccederet patri, & non avo, & contra alter ſuccederet avo & non patri, & ſic nihil conferret, & tamen omnia haberet. Amplio ergo, etiamſi perierit quod erat conferendum, niſi tali caſu fortuito perierit, puta chaſmate, quod eodem modo periiſſet, ſi remanſiſſet in bonis donantis. Ex his certum eſt quod nepotes filiæ quæ renunciavit præmortuæ, ſi non ſint hæredes poſſunt ſuccedere in ſtirpem, ſed tenebuntur tantum conferre dotem maternam, alioquin mater eis vel alterutri qui non eſſet hæres, tum nec poſſet legare vel donare, quod pareret abſurdum; Infero ergo quod etiamſi ſint hæredes, poſſunt ſuccedere conferendo, & ſic vera eſt opinio Imolæ, quæ enim invidia eſt eos eſſe hæredes ex quo conferunt? Cæterum factum matris eos in hoc non ligat, quia non potuit renunciare pro filiis, ſed pro ſe tantum, ſicut nec jurare pro filiis, ſed pro ſe tantum, & ſatis eſt ſi excluſio conventionalis poſſit operari in caſum quo filia ſupervivit.

Placet quod filius invitis creditoribus paternis poteſt admittere ad ſuccedendum, non conferendo, quia eorum non intereſt; ſed non poteſt hoc facere invitis creditoribus ſuis, quia eſſet defraudare quod eſt de jure communi; ſecùs ſi filia eſſet excluſa per ſtatutum fraude maſculorum, quia invitis propriis poteſt eam admittere. Campeg. *de jure ſtat. excl. qu.* 8. Quid ſi erat excluſa pacto juxta §. *quamvis*? Idem puto, quia intelligitur niſi deficiant maſculi, & hoc videtur abſque dubio, quia poteſt non ſuccedere ſi velit, ſed abſtinere in fraudem creditorum.

An hoc ſit verum, etiamſi non veniunt jure repræſentationis? Puto quod ſic; puta tam filia quæ nupta, quam filia quæ nihil habuit, deceſſerunt relicto ex unaquaque nepote vivo. Quid ſi filia prædeceſſi relicta filia, moritur pater relicto dicto nepote & quodam filio qui abſtinet & facit gerere hæredem ſuum qui petit collationē à ſorore? Videtur ceſſare ratio, quia pu-

ta filius poteſt eſſe hæres ſi vult, & nepotem repræſentantem omnino cogere ad repræſentationem, ſed hic caſus decipit, tamen idem dico. Ultimi hi caſus ſunt dubii.

Sed adhuc ſuper primo caſu videtur dubium, quia ſequitur quod ſic nepos exhæredebatur, ſi pater omnia decoxit, & tamen tantum habuit quantum erat ejus portio ſi conferendum eſſet. Reſpondeo, non eſt abſurdum, quia non fit injuria nepoti ſi fingatur pater ejus vivere; ſed ſi viveret, nec pater, nec nepos ſuccederent niſi conferendo, ergo nec nepos ſolus, quia ſatis eſt quod veniat in partem quam pater eſſet habiturus, ſed pater nullam partem erat habiturus, non quia incapax, ſed quia percepit. Conſult. fol. 329.

* *C'eſt le 303. de la nouvelle.*

## §. * CXXIV.

PEre & mere ne peuvent par donation faite entre vifs, par teſtament, ordonnance de derniere volonté, ou autrement en maniere quelconque, advantager leurs enfans, venans à leur ſucceſſion, l'un plus que l'autre.

### SUMMARIA.

1. *Jura commendant æqualitatem filiorum.*
2. *Clauſula qua vir in contractu matrimonii facit ſua propria conquæſtus, non valet, niſi de conſenſu eorum quorum intereſt.*
3. *Pater habens plures filios & ſcribens in libro ſumptus factos pro uno, videtur imputare ipſi filio.*
4. *Filia primogeniti cujus duabus ſororibus avia dedit mobilia ſua & conquæſtus, & mediante illa donatione, abſtinentibus ab hæreditate aviæ, non repræſentat ſola patrem ſuum, imo ſorores ſuæ faciunt partes.*
5. *Unio partium hæreditatis facit partes accreſcere cum onere conferendi.*
6. *Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis ſua bona, non habet intereſſe niſi pro virili in legitima debita.*
7. *An filius donatarius faciat partem in legitima.*
8. *Confeſſio patris in venditione facta filio, vel genero non valet de recepto.*

TESTAMENT) facit §. *illud in Authent. de nuptiis.* Jaſon. *in l. tale pactum* §. *fi. col. 3. de pact.* Bald. in *l. hæreditatem. ff. de bon. auth. judic. poſſid.* quem ſequitur Aretinus. §. *item ſi quis in fraud. inſtit.* velut Albericus in *diction. verbo hæreditas.*

OU AUTREMENT EN) an ergo non impediendo quod poteſt impedire? Videtur quod ſic per *l. adoptivum in fin. de jure dot.* ſed non eſt generale.

ADVANTAGER) quid in *l. poſt legatum* §. *admittere in fin. de his quib. ut indign.*

*Jura commendãt æqualitatem filiorum.*

1. Nota pro æqualitate filiorum quam etiam jura commendant, hîc multos effectus, quia veriſimiliter teſtatores debent intelligere ut habeant reſpectum ad æqualitatem, Infero quod malè conſuluit Alex. *conſ.* 33. *lib.* 4. Eidem favere puto opinionem Anchar. in *l. tres fratres.* Alex *conſ.* 119. *num.* 8. *lib.* 5.

Fallit ſi primogenitus vel illi ad quos; puta primi matrimonii parentes, conſentiunt, quia tunc non poſſunt amplius retractare, quia huic conſuetudini poteſt renuntiari, quia convenit commodum pecuniarium, & ita tenuerunt pro conſtanti omnes judices in cauſa *de Tonteville.*

*Clauſula qua vir in contractu matrimonii facit ſua propria cõquæſtus nõ valet, niſi de conſenſu eorũ quorũ intereſt.*

2. Quidam habens duas filias, unam elocat, & quia vir fecit ſua propria conquæſtus, pater dicit quod poterit ſuccedere *ſans rapporter.* Reſpondi quod ea clauſula non valet, niſi eſſet facta conſenſu alterius ſororis majoris, & cum recompenſa, ut in cauſa *Amelot.*

Certè hæc conſuetudo loquitur quando diſponens diſponit de ſuo acquiſito, ſed non quando de acquirendo, tamen eadem eſt ratio, ſalvo quod ex cauſa lucrativa, quia tunc promittens ipſe ſeu donator videtur hoc facere quod poteſt, & non donatarius: pone quod ſtipuletur factum puta uſumfructum. Certè oportet omnibus commoditatem acquiri, maximè ſi emit. fac. quod ſtipuletur primò ad ejus vitam ſervitutem itineris certi, debet ergo ire ad utilitatem omnium, ſi omnium intereſt: puta ratione fundi communis: vel debet æſtimari & aliis contribui, ſeu conferri. Quid ſi ſtipuletur ad fundum filii proprium? Certè ejus ſolius intereſt, & ſic ei ſoli acquiritur, nec æſtimationem conferre tenetur; quia non eſt diminuta hæreditas. Quid ergo ſi ſtipuletur liberationem ab uno debito proprio unius filii? (ſi enim ab hæreditario, non valet, quia omnibus proſit.) Reſpondi, valet ſi gratis, non minuendo hæreditatem, & item fortius ſi ſtipuletur pactum de non petendo ad tempus. Tetigi in conſil. Alex. *conſ.* 87. *num.* 11. *lib.* 6.

*Pater habẽs plures filios & ſcribens in libro ſumptus factos pro uno, videtur velle imputare illi filio.*

3. Aromatarius unum ex filiis fecit Doctorem in Medicina, alium tenuit in apotheca, an debeat prior conferre libros & impenſas ſtudii, & doctoratus? Alex. Deci. *l. ſi donatione. C. de collat.* Pau. *conſ.* 242. *lib.* 2. concludit æquè *conſ.* 125. quod omnino conferre tenetur, ex quo apparet in papyro patris quod ſcribebat dictos ſumptus tanquam computatos filio qui promiſerat rationem reddere, & reſtituere, & ſic non poteſt contravenire. Tùm quia aliàs eſſet inæqualitas, quia dictus Medicus cœpit ſibi lucrari quod non contulit, alter verò cœpit lucrari apothecæ & nihil habuit, cujus tamen lucrum pro dimidia attribuitur induſtriæ, niſi negotiaretur nomine patris. Dec. *l. illud. C. de collat.* Alex. *conſ.* 85. *col.* 2. latè Salicet. *conſ.* 19. *col.* 7. *cum ſeq.*

*Filia primogeniti cujus duab. ſororibus mater dedit mobilia ſua & conquæſtus, & mediante illa donatione abſtinentibus ab hæreditate aviæ, non repræſentat ſola patrem ſuum, imò ſorores ſuæ faciunt partes.*

4. Conſuetudo Bleſenſis art. 167. Mater habens plures filios, & tres neptes ex primogenito, dat mediam *de ſes meubles & conqueſts* duabus ex dictis neptibus, quæ poſt obitum aviæ abſtinent à ſucceſſione, ſed tertia neptis vult in totum patrem primogenitum repræſentare. Reſpondi, quod non poteſt niſi pro tertia: qua aliæ neptes quæ habent donationem faciunt partem. *l. nihil intereſt de bon. libert.* At ſi donatum eſſet eorum patri, & aliàs eſſet fraus: qua non probata, debet ſtare donatio dictarum neptum, ſalva inofficioſitate, ex quo abſtinent: ſed tertia neptis non habebit commodum juris accreſcendi, ſed etiam non amittit portionem ſuam ex maternis capite ſuo, facit partem dicta tertia, tum per dictam *l. intereſt*, tùm ne fiat fraus nimia conſuetudini, quia primogenitus cenſetur inſtitutus ſuccedens in perſona unius filiarum, & ex perſonis aliarum

Digitized by Google

adhuc tantumdem auferre dictæ etiam donatariæ, ſi eſt clauſula uſusfructus, vel ſimilis, poſſunt caſu novitatis vel partagii recta uti, alias *demander delivrance, & ce en faiſant partage, & à divis delivrance.*

Unio partiũ hæreditatis faciũt partes accreſcere cum onere conferendi.

5. Secus ſi uni filiorum unius matrimonii, cum ſunt filii ex quatuor uxoribus. *Chaalons art.* 6. quia partes ſociorum accreſcunt cum onere conferendi. Facit tamen quod repræſentantes conferant. Ad Alex. *conſil.* 24. *lib.* 1. *num.* 4 Quid ſi ipſe non vult repræſentare niſi pro tertia parte, ſcilicet nona totius? Certè invitis aliis non poteſt repræſentare pro parte, ſed invitis accreſcit cum onere.

Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis ſua bona, non habet intereſſe niſi pro virili in legitima debita.

6. Habens tres filios omnia ſua dat duobus: Tùm ſolus qui nihil habet eſt hæres, & petit trientem tanquam ſolus hæres. Reſpondi quod non habet querelam inofficioſi, niſi pro parte virili legitimæ debitæ ab inteſtato, ſi omnes veniſſent ab inteſtato, ut dixi ad *l. ſi mater. C. de inoffic. donat.* Aliàs ſequeretur quod pater habens tres filios non poſſet plus dare uni, quam alii etiam ad ſucceſſionem non venienti, ſequeretur etiam quod habens decem filios quos providit, & filias elocavit, ſi unus ſolus eſt hæres, poſſet avocare medium omnium donationum, quaſi non potuiſſet pater in gratiam filiæ diſpoſuiſſe, niſi de ſemiſſe, ſicut nec in extraneis, & quaſi iſte ſolus ſemiſſem haberet contra fratres, licet non erat contra extraneos habiturus niſi trientem; ſua ergo legitima, licet ſit hæres, eſt ſolum decima pars ſemiſſis, quia alii licet hæreditati & querelæ renuntient, non renuntiant legitimæ, quatenus de bonis habent & retinent proprio titulo, quæ in legitimam imputari debent. Quid ſi in tractatu matrimonii filiæ, pater renuntiavit uſufructui *qu'il avoit* Blæſis ex dono mutuo uxoris *és meubles & conqueſt*, pro parte filiæ, an ſit conferendus ille uſusfructus? Videtur quod non, quia fructus; imò quia ſicut ſumma vel æſtimatio, quia eſt principale. Non obſtat quod ſi pater alio modo renunciet uſufructui, non debet conferri, quia non acquiritur per negotium, ſed per æſtimationem: ſed hîc per contractum & habet cauſam à patre: ad ſummum non dicitur plus quam ex *tit. quæ in fraud. credit.* Et videtur habere vim ceſſionis inter prohibitos: etiam excluſo caſu, quo prius emiſſet, *dempto uſufructu.*

Pater dederat terram filiis primi matrimonii, *pour demeurer quitte des fruits & reliquat qu'il leur devoit* quia adminiſtraverat, poſt ejus obitum omnes filii dividunt, & relinquitur paternum filiis primi matrimonii, qui inter ſe cum bonis maternis confusè dividunt, poſteà filii ſecũdi matrimonii obtinent *Lettres Royaux, pour, nonobſtant le premier partage, partir* dictum fundum omiſſum nonobſtante contractu paterno, *furent entherinées*, quamvis probaretur quod parum valeret fundus, nec eſſet læſio, & adhuc ſublatum jus retinendi, & dictum quod rei peterent, ſi vellent, *par action leurs fruits & reliquat.* & benè in quãtum non erat liquidum niſi per confeſſionem patris: ſed etiamſi aliàs eſſet liquidum, benè judicatum: quia pater etiam in poſſeſſione *ne peut advantager*, ſaltem per poſſeſſionem factam ut hîc retinuerat uſumfructum, & ſic ut non valet contractus, ita non valet civilis traditio.

Confeſſio patris in venditione facta filio vel genero non valet directò.

7. Concluſum eſt quod in venditione facta filio, vel genero, confeſſio patris non valet de recepto, etiamſi notarius dicat pretium numeratum coram ſe.

1549. *N. de Brie Comte Robert hydropique* habens filium & filiam nuptam *à Melun*, iturus *à Melun* ad filiam ad extremum refugium, vocato parocho, facit *ſon teſtament* in præſentia filii ut moriturus. Poſtquam eſt *à Melun* dum ingraveſcit, itaut à Medicis judicetur mortuus, gener ejus *luy fait faire* aliud teſtamentum, vocatis parentibus ſuis ſolum, quo duabus neptibus ex filia legat ſingulis *ſept cens eſcus*, an teneatur gener ſeu filia conferre? Reſpondi, quod ſic hoc caſu, etiamſi aliàs non eſſet locus collationi. Tamen quia primo hic eſt ſuſpicio ſuggeſtionis, ſecundò legatum magnum inſpectis facultatibus, ideò puto omnino conferendum eſſe, etiamſi *Chappes & de Thou* contra opinarentur. Secus ſi teſtamentum eſſet factum palam & à ſano & neptibus, item hæredibus quæ facerent ſervitia, & ſuum jus ſervare poſſunt; ſed hic eſt idem ac ſi legaret filiæ vel genero ſuo, quod idem eſt ob ſocietatem, & ſic conferendum.

Filius donatarius an faciat partem in legitima.

8. Tamen filius donatarius faciendo partem in legitima, vel de ea excipiendo, non cenſetur confundere in hæreditario, ut ad Jaſonem *fol.* 130. *col.* 3. Mater habens ex pluribus viris filios: vendit filio ſecundi terram, primi volunt quod conferat in ſpecie, allegatur & probatur de 300. *livres*, per areſtum non fuit damnatus in ſpecie, ſed tantum ad conferendum *trois cens livres*, per textum in *l. ſi ſponſus. ff. de donationibus inter vir. & uxor.* Et ita dominus Franciſcus *le Quin* obtinuit pro *Moynet*, *Seguin* procurator. Ego dico hoc verum, ſi conſtet quod mater erat omnino venditura. Secus ſi etiam ad vendendum inducta, cum nollet vendere: quia tunc etiamſi juſto pretio eſt adventagium in ſpecie, etſi non probetur, læſio non præſumitur, ſed probata notabili læſione præſumitur & totum debet reſcindi, niſi probetur quod erat venditura, quia tunc locus areſto, aliàs non.

## §. * CXXV.

* Voyez l'art. 304. de la nouvelle.

Si par le pere, ou mere; ou l'un d'eux en leur vivant a eſté donné aucune choſe à aucun, ou aucuns de leurs enfans, & aprés leur trépas ils ſe veulent d'eux porter pour heritiers, avec leurs autres enfans qui n'ont rien eu, & auſquels n'a eſté aucune choſe donnée, ils ſont tenus de rapporter & remettre eſdites ſucceſſions ce qui ainſi leur a eſté donné, pour eſtre party avec les autres biens deſdites ſucceſſions entre eux, & les autres enfans leurs coheritiers, ou moins prendre eſdits biens deſdites ſucceſſions; autrement ne doivent eſtre receus à eux porter pour heritiers de leurſdits pere & mere.

## SUMMARIA.

1. *Legitima debetur ſoli hæredi.*
2. *Filia prodigo nupta qui conſumpſit bona, non tenetur conferre in ſucceſſione ejus qui eam tradidit.*

Legitima debetur ſoli hæredi.

1. De jure differunt conferri cohæredi cui communicatur, & imputare in legitimam: ſed apud nos hoc ſupervacuum eſt; quia non habet legitimam niſi qui hæres eſt, & non poteſt quis eſſe hæres habens meliorem conditionem quocumque modo in linea directa: ſed jus de computando in legitimam poteſt conſiderari

conſiderari reſpectu filii nimium legatis gravati, & ſic tam reſpectu abſentis quam cohæredis ad Alex. *conſil.* 24. *num.* 4. *lib.* 1.

Filia prodigo nupta, qui conſumpſit bona, non tenetur cōferre in ſucceſſione ejus qui eam tradidit.

2. Quid ſi mater dedit filiam prodigo, qui prodegit dotem, an filia ſucceſſione materna teneatur conferre? Videtur quod non, per notata in *Auth. quod locum C. de collat.* Et verum puto ex quo eſt culpa parentis, ad Dec. *l. ex demum.* C. *de collat.* Quandoque in ſpecie contra Decium *l. ſi donationem C. de collat.* non eſt expeditum quod ſufficiat intereſſe ſervari primogenito, imò verbum, *ou moins prendre*, intelligitur civiliter, ſcilicet quando hoc non lædit notabiliter, aliàs ſecùs: ut ſi habet meliores domos, & omnia ferè prædia, etiamſi tantum eſſent paganica, ita quod alii cogerentur partiri in mobili, hoc non eſt juſtum, ſed intelligitur *moins prendre*, ſcilicet in hæredis reſpectu hærediorum, in mobilibus reſpectu mobilium, & in hærediis minus capiendi, debet æſtimari non ſecundum tempus doni, ſed ſecundum tempus diviſionis. Similiter ſi plus valeret ob magnam meliorationem, quæ debet deduci. Quid ſi plus valet, non ob ſumptus extraneos, ſed ob longam & diligentiorem culturam? Certè hoc non poteſt deduci, ſed eſt juſta cauſa, ut non teneatur conferre in ſpecie: ſed nonne debet æſtimari nihilominus ſecundum tempus diviſionis? Dico quod ſic, quia fecit fortè meliorando quod facere debuit.

Pactum in matrimonio, *qu'il ſera tenu rapporter les deux mille livres ou moins prendre*, accidit onerosam eſſe hæreditatem, & quod minus eſt in ejus parte hæreditaria, etiam ſumma illa collata, ideo non conferre, ſed minus capere, & ſic oportet quod reddat quod de ea ſumma ſuam partem ſuperat, ipſe petit partem fructuum immobilium, & de omnibus uſque ad eorum diviſionem. Reſpondi, non eſt juſtum, quia ab initio obitus *il a jouy de ſa part, outre laquelle il a retenu, & retient*, & tunc reddet ſuperfluum, & ſic nihil habet in fructibus.

---

## §. * CXXVI.

* C'eſt le 19. de la nouvelle.

ENtre filles, quand il n'y a que filles venans à ſucceſſion de pere & de mere, droit d'aiſneſſe n'a point de lieu: mais viennent toutes & partiſſent également les biens des ſucceſſions de leurſdits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, que autres.

## §. * CXXVII.

*C'eſt le 310. de la nouv. Couſtume.

QUand aucun ſoit pere ou mere, va de vie à trépas, délaiſſant pluſieurs enfans habiles à luy ſucceder, & les aucuns s'abſtiennent & renoncent à la ſucceſſion, le droit qui leur euſt appartenu és biens d'icelle ſucceſſion, s'ils n'euſſent renoncé, accroiſt aux autres qui ſe veulent porter heritiers.

### SUMMARIUM.

1. *Maſculi excludunt fœminas in feudis.*

ALlego in *conſil.* Alex. 26. *num.* 10. *lib.* 1.

Secùs ſi quando unus fratrum non renunciat, ſed moritur ante aditam, quia tranſmittit, & ſic maſculi excludunt fœminas in feudis & in eis præferuntur. Idem ſi renuncians tantum minor deceſſit, & ſic poſſunt ejus hæredes reſtitui. Socin. *conſil.* 34. *num.* 8. *lib.* 4. ſed hoc videtur durum, quia non intereſt omnium hæredum, ſed ſolum unius, puta primogeniti, non maſculorum, ſed ſatis eſt quod intererat defuncti, ſed ſaltem quando major factus non feciſſet ſe reſtitui, ut in eo qui profitetur religionem, & ideò renunciavit omninò, dico quod non poſſunt ejus hæredes reſtitui ad commodum. Fallit ſi eſſent filii illius & ageretur de ſucceſſione ejus vel altera quæ ad alios deferatur, quia etiam hoc veriſimile eſt, quod ſi non fuiſſet ea facilitas, reliquiſſet filiis; ſed in ſuperiore caſu quando non habet niſi fratres & ſorores, videtur velle eos eſſe æquales, & benè facit.

---

## §. * CXXVIII.

* C'eſt le 311. de la nouvelle.

PEre & mere ſuccedent à leurs enfans nais en loyal mariage, s'ils vont de vie à trépas ſans hoirs de leurs corps nais, ou à naiſtre, quant aux meubles, & conqueſts immeubles.

### SUMMARIA.

1. *Parens malæfidei non ſuccedit filiæ.*
2. *Filius adultus poteſt diſponere.*
3. *Clauſula* de propre prefix *in contractu matrimonii habet eumdem effectum ad commodum ſoceri ſuperviventis, ac ſi eſſet hæredium.*
4. *Pactum* de convertir en propre *factum eſt totius agnationis mulieris.*
5. *Dominium ſummæ ſtipulatæ* eſtre convertie en propres, *caducum fit, cum maritus ſupervixit uxori & liberis.*
6. *Fundus paternus poteſt dari patri à filio adulto, cum non eſt gravatus ſubſtitutione.*
7. *Filius adultus poteſt legare patri in teſtamento ſummam deſtinatam à* eſtre convertie en propres, *ſed*

*non donare inter vivos.*

8. *Fraus non præſumitur inter patrem & filium, niſi ſimulatio probetur.*
9. *Filia cujus filia eſt mortua die licitationis prædii inter cohæredes, non debet habere partem particularem filiæ, quia nondum venditum.*
10. *Acquiſitio* des bancs du Palais, *eſt potius pignoratio, & non capit naturam immobilis.*
11. *Conquæſtus matrimonii fit proprium liberis ex matrimonio.*
12. *Mater ſupervivens filiæ quæ ſupervixit patri habenti filiam ex priore matrimonio, habet uſumfructum doarii præfixi, qui rediturus eſt ad filiam prioris matrimonii.*
13. *Equus & arma ſpectant jure præcipui ad primogenitum in Britannia.*
14. *Indulgentia non debet prodeſſe ei qui in dolo fuit.*
15. Labours & ſemences faites en une terre, *non ſunt mobilia, imò debitum reale.*
16. Pere qui a labouré l'heritage de ſes enfans *habet jus retentionis.*
17. *Jus retentionis eſt reale.*
18. Fermier qui a labouré & ſemé eſt preferable à tous creanciers, meſme hypothecaires.
19. *Pater qui fuit tutor, non eſt pejoris conditionis, quàm alius quiſque.*

VIde ſuprà 116. *conſult. fol.* 367. *in tractat. uſur. qu.* 37. *col.* 2. in margine.

Pere et mere ) debet pater de jure communi concurrere cum filiis, ſed non eſt de mente hujus conſuetudinis, quia non adverterunt, & certè æquum videtur quod concurrat & in propriis à ſe datis defuncto filio, vel filiis: quia non obſtat art. ſequens, ut dixi, ſed alia ratione non eſt æquum: quod dedit filio dedit nepotibus ex eo, ſed quamdiu ſuperſunt ceſſat, ideò quod ad eum redeat, quia illi repræſentant patrem, illiſque accreſcit ſolida repræſentatio patris. Idem de avis, hic de matre ſecundo nubente in paternis. Alex. *conſil.* 3. *num.* 12. ubi leviſſimè tetigi.

Parẽs malæ fidei nõ ſuccedit filio.

1. En loyal mariage. ) Idem ſi putativo, reſpectu parentis bonæfidei qui ſuccedit, eique ſucceditur: ſed parens malæfidei non ſuccedit filio, licet filius ei ſuccedat, ne mala fides ei proſit. Fac. §. *ſi vero decretum verſic. unde neque lucrum in Authent. de nuptiis.*

Immeubles ) jure peculii: tamen non poſſunt eſſe legatarii propriorum, quia non ob id cenſetur hæreditas diverſorum. Alex. *conſ.* 168. *lib.* 7.

An hæc clauſula excludat patrem vel matrem? Reſpondi, non.

Quid operatur *de ſon coſté & ligne*?

Nonne filia poteſt *de l'employ* diſponere in teſtamento ut de conquæſtis?

Sed utrum ſolvent debita? Reſpondi, ſic, quia etiam capiunt nomina activa, & hoc in vim legis. Aliàs non ſequitur quod is cui legantur nomina, debeat ſolvere debita, etiamſi legantur ei omnia mobilia & conquæſtus. Et hoc verum de jure, niſi conſuetudo de contrario diſponat, ut Andegavenſis quæ vult quod capiens mobilia quoquo titulo ſolvat debita, ergo etiam titulo particulari hæredis, aliàs non, ut fuit dictum per areſtum contra *du Bois* ex opinione Bartoli, quæ juſtior & æquior eſt, ut dixi ad Alex. *conſil.* 42. *num.* 8. *lib.* 7. *& conſil.* 168. *num.* 3.

Dom. *le Clerc mariant ſa fille à Bourdelot luy baille cinq mil livres dont ſera tenu employer deux mil livres en propres, pour elle & ſes enfans: & ou il n'aura fait l'employ, ſe prendra ſur la part dudit Bourdelot ſeulement.* Accedit quod non fecit, & deceſſit uxor relicto filio communi, qui poſteà deceſſit ſine liberis ſuperſtite patre, an à patre peti poſſit per ſocerum, vel ſuos dicta ſumma *de deux mil livres*? Videtur quod non: quia mobile verè & naturaliter, ſi fuit proprium, verum eſt reſpectu patris, & contra eum ad commodum hæredis mulieris quod eſt factum & conſummatum, quia hæres mulieris ſucceſſit in dictis *deux mil livres*: item hæres mulieris non erat gravatus aliqua inſtitutione, nec ſubſtitutione, & ſi fuiſſet major, imò adultus 2. poterat diſponere, ergo potuit relinquere hæredi ſuo, prout fecit, qui eſt pater. Contra, quia conventum fuit quod ea ſumma *ſortiroit nature de propre*, quod intelligitur cum effectu, ut videlicet habeat eundem effectum ad commodum ſtipulantis ſoceri, ac ſi hæredium eſſet: ergo ex vi conventionis dicta ſumma (licet non per ſe vi ſolius conſuetudinis) tamen in vim conventionis debet habere eundem effectum 3. ac ſi eſſet hæredium; ergo debet devenire ad eos, ad quos deveniſſet hæredium, aliis deciperentur ſocer & ſui quos voluit de ea ſumma, vel ea acquirendis ſuccedere.

Filius adultus poteſt diſponere.

Clauſula *de propre præfix* in cõtractu matrimonii habet eundem effectum ad commodũ ſoceri ſupervivẽtis, ac ſi hæredium eſſet.

4. Item hæc deceptio veniret culpa viri, & adhuc eſſet ei utilis. & nociva ei cui mora facta eſt, quod eſt abſurdum, quia illud pactum ineſt factum favore totius agnationis mulieris. Ita quod ſocer & cognati haberent ſimpliciter actionem in id quod intereſt, ergo in ipſam ſummam; & hæc veritas non tam in vim conſuetudinis quam in vim pactionis ſecundum modum conſuetum, informatum, & intellectum. Unde ſi eſſent puero ſumma propria ex legato extranei, vel aliorum, neque horum ſoceri, & ſuorum contemplatione, tunc eorum reſpectu ſocer ſuccederet.

Pactum *de convertir en propres* factum eſt favore totius agnationis mulieris.

Dominium ſummæ ſtipulatæ *eſtre convertie en propres* caducũ fit, cũ maritus ſupervixit uxori & liberis.

5. Quantum ad doarium, reſpondi eſſe caducum, quia maritus ſupervixit uxori & filiis. Quid in priori caſu ſi pater ille fecit curatorem dari filio emancipato, & ei ſolvit dictas *deux mil livres*? Reſpondi, idem; quia ſemper intereſt horum fuiſſe paritum conventis. Quid ſi curator inde emat fundum, reditum, vel conquæſtus filii? Patet, quia ſi filius erat adultus, vel major, poterat inde facere quod volebat, & videtur ſatis operari, ex quo vir eſt gravatus ſemel reſtituere *deux mil livres* uxori, vel hæredibus ejus, prout ſemel factum fuit; quemadmodum ſi filius ſupervixit patri, deinde adhuc impubes deceſſit, unde illa deſtinatio amplius non conſideranda, imò quia poteſt habere fratrem paternum tantum & avunculos, qui poſſunt dicere quod & erant bona materna profecta à linea materna, & ſic ad eos debet redire, & non ad filios, vel parentes viri. Quid ergo ſi filius eſt major & hæres matris, & pater ei ultra mediam communionis maternæ det & ſolvat ei *deux mil livres* ſuper bonis ſuis, & filius dat apocham patri, vel remiſerit patri, nonne poteſt? Dicendum quod ſic, quia fundum 6. proprium maternum

Fundus maternus poteſt dari patri à filio adulto, cũ non eſt gravatus ſubſtitutione.

poterat donari patri quando non eſt oneratus ſubſtitutione. Hæc certè vera ſunt, quando apparet filium & hæredem diſpoſuiſſe, & ſic non damnificantu hæredes ſoceri per factum hæredis filiæ, ſed per factum ſolius generi; quia eſt æquum, & bonæ fidei convenit ut ſolius factum generi etiam cum curatore ſi ii minoris non valeat tanquam fraudulentum in pœnam moræ per eum commiſſæ, ſuper quo remanet ſcrupulus.

Filius adultus poteſt legare patri in teſtamento ſummam deſtinatam *eſtre convertie en propres*, ſed nõ donare inter vivos. Fraus non præſumitur inter patrẽ & filiũ, niſi ſimulatio probetur.

Quid ſi filius adultus remittat patri? & certè poteſt ei legare in teſtamento, 7. ſed inter vivos videtur dubium, maximè quia poteſt fieri, vel fingi in fraudem ob conjunctionem perſonarum; ſed non eſt fraus in eo quod poteſt alia via per legatum fieri: ideo puto non eſſe fraudem, niſi ſimulatio probetur. 8. Nec obſtat *tit. Cod. de præd. min.* quia iſta ſumma non eſt prædium, ſeu immobile minoris, quia non eſt oneratus inſtitutione. Et reſpondi ab illa obligatione, quia tenebatur ob intereſſe (quod non impendit in propria poteſt liberari per filium, vel ſi filius ei ſuccedit, ſibi confundit: ſed ſi pater eſt ſuperſtes filio qui non diſpoſuit, manet æquitas prædicta, ut pater teneatur, ſcripſi fol. 346.

Dominus *de Lignieres* legavit filiæ 500. quæ poſt menſem poſt patrem obiit, vidua dicit ſe hæredem filiæ in mobilibus acceptando legatum & mobilia avita prius acquiſita, ſed renunciando hæreditati patris filiæ tanquam ejus hæres, an poſſit? Reſpondi quod ſic, ſaltem quod ſi illa gravaretur debitis paternis, ut quia non poſſit dividere hæreditatem, poſſet ſemper renunciare. Plus dico quod poteſt facere illam abſtenſionem quantum ad ſe, quando cenſentur hæreditates diverſorum patrimoniorum, & ſic poterunt hæredes propriorum facere eam hæredem, ſi malint eſſe hæredes ſororis quam ſibi reſervare, & ſic fieret bonorum diviſio & ſeparatio mobilium paternorum ab avitis: & ſic is cujus intereſt poteſt dividere hæreditates, non vocatis aliis hæredibus diverſæ ſpeciei, qui cenſentur hæredes diverſę perſonæ, ſecus inter hæredes ejuſdem perſonæ, quia debent concordare.

Quid ſi infans ſtatim moritur? Adi Decium *l. poſthu. num.* 4. ubi dixi C. *de bon. poſſ. contrà tab.*

Quid *au Perche*, ubi contra patrem volentem ſuccedere *aux meubles & conqueſts*, probatur contraria per turbas, & ipſe etiam habet ſententiam? Reſpondi quod judex poteſt ex officio ſi velit inquirere, ſed non tenetur: ſed debet judicare ſecundum eam quæ confirmatur generali conſuetudine Franciæ. Cæterum jure communi pater haberet totum, deficientibus fratribus utrimque junctis.

Mater ſuperſtes filio, licet tantùm capiat mobilia & conquæſtus, tamen tenetur ad omnia debita, quia capit univerſale: ſed hæres propriorum paternorum capit tantùm jus cæterum, & ſic eſt ut legatarius. Quid ergo ſi omnia exhauriantur mobilia & conquæſtus, an mater poſſit quartam petere de dicto prælegatario? Reſpondi, non, quia prælegatarius non habet à defuncto nec ab hærede, ſed à ſe, & à lege. Quid ergo de conquæſtis patris defuncti? Reſpondi, ſi ſint fratres, mater excluditur, quia verè eſt proprium reſpectu fratrum, qui ſunt filii acquirentis: ſed ſi eſſent extranei remotiores paterni, poſſet teneri quod mater ſuccederet quia ſunt conquæſtus reſpectu eorum qui à ſtirpe non deſcenderunt. Non obſtat art. 112. ſuprà, quia intelligitur reſpectivè, & quando non ſunt filii extranei paterni, ſive propinquiores, ſed ſi ſunt filii, & omnes decedunt, mater eſt propinquior in omnibus conquæſtis.

Pater cujus filia eſt mortua die licitationis prædii inter cohæredes, non debet habere particularem partem filiæ, quia nondum venditum.

9. Inter cohæredes prædium licitabatur, die licitationis & adjudicationis, mortua eſt una ſororum, pater vult pretium partis filiæ. Reſpondi, non debet habere, quia nondum eſt venditũ, & pretium licet debitum, non tamen præcisè debitum, quia non erat domus tradita, & ſatis eſt quod pater lucretur mobilia reliqua, &



actiones incommutabiles. Similis quæſtio, ſi filius vendiderat, ſed nondum tradiderat, nec pretium receperat, an pretium ſpectet ad hæredem mobilium. Reſpondi quod non.

Acquiſitio *des bancs du Palais* eſt potius pigneratio, & nõ capit naturã immobilis.

10. *Galliot du Pré achepte deux bancs au Palais du domaine du Roy, qu'il a eſté, & eſt ſouvent contraint rachepter*, eſt conquæſtus, filii habent medium, nonne pater ſuccedit in parte filiorum, tanquam in mobili? Certè eſt potius pigneratio, ut ſemper proteſtatur regius procurator: tùm non poteſt ſortiri naturam immobilis & ſtabilis, quia certum fore ut redimatur. Quod ſi redemiſſet poſt mortem uxoris, jus videretur expeditum, niſi quod potius auxit pretium rei redimibilis, & ſic ſemper manſit in poſſeſſione: ſed certè eſt novus titulus, ergo filiorum, novus conquæſtus pro eorum filiorum parte, & hoc indubitatum, per *l. de emancipatis. C. de legit. hæredib.*

Dicebat *Chartier* quod ſi eſt pater, & avus maternus, hic debet ſuccedere in maternis, & pater in paternis: ego verò puto quod excluditur avus, & mecum *le Quin*, & hoc de jure. Limito in propriis maternis, quia aliis deficientibus, præfertur avus maternus patri: Statutum loci vult quod mortua uxore, vel ejus filio & hærede, dos redeat ad familiam, poſt obitum matris deceſſit pater, dote non reddita, cujus filius fuit hæres, poſtea moritur, illi de familia petunt. Dicebat *Chartier* quod poſſunt: ego contra, quia dos conſiſtit in ſumma, quæ confuſa eſt, nec ſubſiſtit: ſed ſtatutum intelligitur in re habente ſtatum ſtabilem, & mecum *le Quin* & alii.

Cõquæſtus matrimonii fit propriũ liberis ex matrimonio.

11. In quo ſuccedit pater fit proprium patri ex latere filii: ergo ſoli filii de matrimonio ſuccedunt, aliis excluſis, & ſoli retrahunt per retractum, ſi pater vendat, & non alii alterius matrimonii, niſi poſtquam filii ſucceſſerunt: quia filiis ejuſdem matrimonii fit proprium ſtatim quod pater ſuccedit, quia ſunt de linea: ſed filiis alterius matrimonii non fit proprium tunc, ſed eſt conquæſtus quando, & donec patri ſemel ſucceſſerint.

12. Pater habens filium ex prima uxore, duxit ſecundam, cui conſtituit *mil livres de douaire prefix*, & habet filiam quæ moritur viva matre. Reſpondi quod ſi hæc filia ſupervixit patri, mater eſt domina & hæres *deſdits mil livres* ſive proprietatis: ſed ſi filia mortua eſt ante patrem, periit ei doarium, & mater habet tantum uſumfructum, rediturum ad filium prioris matrimonii.

Mater ſupervivens filiæ quæ ſupervixit patri habenti filiũ ex priore matrimonio habet uſumfructum doarii præfixi, qui rediturus eſt ad filiũ prioris matrimonii.

In Britãnia equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum.

13. Quid de conſuetudine Britanniæ quod equi & arma ſpectant jure præcipui ad primogenitum, ſeu principalem hæredem, etiam in collaterali: filio ſine liberis mortuo? Mater vult habere omnia mobilia. Soror *Madame de Laval* ſe opponit, *& empeſche*, & vult habere tanquam primogenita in defectum maſculi. *Chartier* 1548. 12. Martii cenſuerat quod non, quia etiam creditor coget: ſed videtur quod ſecundum dictam conſuetudinem non debet creditor inde incipere ſolvere communis practica hoc tollit. Creditor unius ſummæ *pour reprendre le procez* poteſt ſolam matrem vocare, nec poteſt vocare fratres, ſi mater eſt hæres abſque bono inventario, imò videtur quod eos vocare poſſit, ut teneantur reſtituere *en tant qu'a eux eſt, pour eſtre tenus* in ſubſidium diſcuſſione facta, & puto juſtum eſſe ut valeat judicium. Facit notabilis textus *l. cum filiusfam. §. in hac de verb. obligat.* Et ſic talis citatio de repente importat, ut vel adſint pro ſuo & creditoris intereſſe, ſicut & in actione eorum intereſt: ideò fratres non ſunt malè conventi, quia ſuſtinent pro dicto intereſſe, ut etiam non ſit opus duplici proceſſu.

Indulgẽtia non debet prodeſſe ei qui in dolo fuit.

14. 1549. 17. Martii *plaidé* per *Seguier*, nullitas & clandeſtinitas allegabantur *du mariage du ſieur de Martigues, & Claude de Foix* ob conſanguinitatem 4. gradus, affinitatem probavit *en Decembre*, ſine bannis, noctu, & ſic quod etiamſi filius ob ignorantiam matris eſſet legitimus, tamen pater ei non ſuccederet *en proprieté des biens de Droit Ecrit*:

quia in culpa & in crimine fuit, & plectendus, etiamſi filia patri ſuccedat; quia inæqualitas eſt ob debitum ſolius patris, & indulgentia miſericorditer conceſſa filio, non debet ei qui in dolo fuit prodeſſe.

*Labours & ſemences faites en une terre* non ſunt mobilia, imò debitum reale.

15. Pater tutor & hæres filiæ in mobilibus, ut tutor araverat & ſeminarat agrum filiæ quæ obiit ante meſſem. *Il n'eſt pas ſaiſi, car les collateraux ſont ſaiſis de tous les propres*, ſed petit *ſes labours & ſemences*: hæredes prædiorum dicunt, quod ſi quid ei debetur, ſibi confundit, quia tenetur ſolvere debita mobilia, *& qu'il renonce aux meubles & acqueſts de ſa fille, ou qu'on compenſe leſdits frais faits durant la vie d'icelle.* Reſpondi quod non tenetur *quitter ſes meubles & acqueſts*, & tamen poteſt dictas impenſas deducere. *Ce n'eſt pas une debte mobiliaire, ains réelle.* Patet quia eſt pars fructuum, *ſi donc les collateraux ne veulent pas reputer les moiſſons meubles, ny en tout ny en partie pour les gagner pour eux, il ne faut donc pas qu'ils reputent leſdits frais meubles*, quia ſunt pars eorumdem fructuum, & eadem res non debet diverſo jure cenſeri. *l. cum qui. ff. de uſucapionibus.* & fortius in *l. Titia* 100. *de condit. & demonſtr.*

Pater *qui a labouré les heritages de ſes enfans*, habet jus retentionis.

16. *Davantage combien que le pere ne ſoit pas ſaiſi, ſi a-t'il* jus retentionis: *car il n'eſt pas de pire condition qu'un ſimple fermier, ou colon partiaire ou ſtipendiaire*, qui nummis colit, qui haberet jus retentionis, *lequel droit eſt reel.* 17. quia præfertur omnibus proprietariis & directis & utilibus, & omnibus creditoribus, etiam hypothecariis, etiam hypotheca expreſſa, nedum tacita. 18. *Et outre ſi un autre que le pere euſt eſté tuteur de ſa fille, ledit tuteur euſt eu ce droit*, etiam ut extraneus, *comme ſon fermier, & n'euſt eſté le pere prenant les meubles & acqueſts, tenu de les acquitter de cela envers le tuteur fermier, ou autre tiers occupant*; quia eſt debitum, retentio, vel recompenſa realis. Porrò officium ſuum nemini debet eſſe damnoſum. *l. 2. ff. quemadmodum teſtam. aper.* 19. *Et ainſi le pere pour avoir eſté tuteur ne doit & ne peut eſtre de pire condition que ſi un tiers euſt eſté tuteur, ou ſi un eſtranger uſurpateur euſt labouré & ſemé. Pourquoy le pere peut requerir ou que leſdits fruits ſoient partis* pro rata temporis, confuſis dictis ſumptibus, *ou que ſi leſdits heritiers veulent avoir tous les fruits, qu'ils luy rendent leſdits frais, dont il offre ſe contenter. Meſmement qu'il y à pluſieurs couſtumes où les vignes liées & les bleds en fleur ſont reputez meubles; & ainſi le pere gagneroit tout, ou du moins devroit gagner* pro rata temporis. *Et à tout le moins retention pour leſdits labours comme un eſtranger, il eſt trop dur de le traiter plus rudement qu'un brigand. l. fundus qui. ff. famil. herciſc. s'il a mis du ſien en la bourſe de ſa fille, eſt ce à dire qu'il le perde?* Ita *s'il prend la bourſe & ce qui eſt dedans*; ſecùs *s'il ne prend point la bourſe, qui eſt priſe par les autres.*

Jus retentionis eſt reale.

*Fermier qui a labouré & ſemé* præfertur omnibus creditoribus hypothecariis.

Pater qui fuit tutor, non eſt pejoris conditionis quam alienus quiſque.

---

** C'eſt le 312. de la nouvelle.*

## §. * CXXIX.

ITem, en ligne directe, en matiere de ſucceſſion, propres heritages ne remontent point.

## SUMMARIA.

1. *Propria ſunt verè ea quæ venerunt per ſucceſſionem.*
2. *Donatum nepti ab avo, non eſt proprium reſpectu propinquorum.*
3. *Pater non excluditur à ſucceſſione filii in qua ſunt bona in quibus dictus filius ſucceſſit avo, patre ſuo abſtinente.*
4. *Doarium in conſuetudine Nivernenſi eſt conditionale, & præmorientibus filiis fit caducum.*
5. *Miſeria Judicum.*
6. *Pater qui eſt de linea ſuccedit filio in conquæſtis, nec tenetur recipere pretii refuſionem.*

NE REMONTENT POINT] licet aliud intelligatur in conſequentiam præcedentium, & ſic quod non excluduntur ii à quibus deſcenderunt, ſive qui ſunt de illo latere, *ut à Sens art.* 61 *Vitry art.* 81.

PROPRES] verbum hoc hæredium antiqui vocant, & dicunt ſpectare ad dominium feudorum *cap. unic. de filiis natur. ex matrim. ad morg. contr.* ſed ibi proprietas ſumitur pro allodio, imò pro paganico etiam alio à feudo.

Pater in contractu matrimonii dedit filio tale prædium, *pour luy eſtre propre, pour luy & les ſiens*: Poſteà moritur filius ſine liberis: veniunt patrueles & petunt prædium. Pater vult recuperare: quia dicit quod non putabat dare exteris, ſed ſolum proli ſuæ, & deſcendentibus: *au rapport de Monſieur de Chevrieres* fuit cauſa defenſa, & juſſæ partes concordare. Ego dico quod judicandum erat pro patre, & tanto magis ſi dictum erat *en advancement d'hoirie.* Dicunt quidam *que par la Couſtume de Vermandois, Artois & Haynault*, ſi pater dat fundum filio qui poſt decedit, non ſuccedit pater, ſed alii collaterales. Ego dico quod iſte articulus præſupponit, ea ſolum eſſe propria 1. quæ veniunt per ſucceſſionem, & ſic nunquam fruſtrabitur pater qui dedit. Plus dico quod non fruſtrabitur ab eo quod avus dederat nepoti, 2. quia tunc ejus reſpectu non eſt proprium, etiamſi ipſe reliquerat nepotem, qui poſt patrem, vivo avo ſuo moritur, quia non eſt proprium reſpectu volentis ſuccedere. Quid ſi pater noluit eſſe hæres patris, fecit filium ſuum eſſe hæredem, poſtea apparuit bona hæreditas, & decedit filius, & vult pater ſuccedere in his propriis, an excludetur 3. non ſolùm per alios filios ſuos, quod eſſet ſatis æquum, ſed etiam per avunculos ſuos, vel remotiores? Puto quod non.

Propria verè ea ſunt quæ venerunt per ſucceſſionem.

Donatum nepoti ab avo non eſt proprium reſpectu propinquorum.

Pater non excluditur à ſucceſſione filii in qua ſunt bona in quibus dictus filius ſucceſſit avo, patre ſuo abſtinente.

5. Vidi Nivernis mortuo unico filio primi matrimonii, patre ſuperſtite, qui poſtea reliquit filios ex ſecunda uxore à quibus *le couſin germain* vendicat dotem *de trois cens livres de rente ſur certaine terre* matri dicti filii conſtitutam ab ejus avo contemplatione patris primi filii ſui, idque prætextu antiquæ conſuetudinis redactæ per Ducem Brabantinum & Comitem 1490. quæ dicit *doüaire de mere eſt heritage d'enfans, & ſi elle decede* ante virum, *le mary en jouyt ſa vie durant, & ne le peut aliener ſans le conſentement des enfans, s'il y en a*, invito alio articulo, quod propria non aſcendunt, & quod filii poſteà nati non ſuccedunt in dicto doario, & judi-

Doarium in conſuetudine Nivernenſi eſt conditionale, & præmorientibus filiis eſt caducum.

Digitized by Google

dices fuerunt valdè impediti ſuper modo informandi & recolendi teſtes, & etiam curia. Ego dico quod ſtatim debebat decidi, quia etiam per veterem, ſi deſint eſſe liberi, pater poteſt diſponere: tum quia pater in ſucceſſione patris ſui debet probare quod fecit; tùm quia per articulum præcedentem veteris conſuetudinis *doüaire a lieu & échet par le trépas du mary*: ergo certè eſt conditionale; ergo & præmorientibus filiis caducum eſt, nec transmittitur, ſed reſtituitur: tum quod conſuetudo *de propres remontans* longè aliter intelligitur. O miſeriam judicum!

5. Miſeria judicum.

Pater de linea ſuccedit filio in conquæſtis, nec tenetur recipere pretii refuſionem.

6. Conſuetudo *d'Artois art.* 74. ibi caſus de fratre qui vendidit hæredium, quod filius fratris viventis retrahit jure tetractus, & moritur patre ſuo ſuperſtite, qui vult ſuccedere tanquam in conquæſtu: alii verò collaterales volunt habere tanquam proprium, quia non aſcendit, & pro his ita judicatum, *& pendoit à Malines*. Reſpondi malè judicatum. Primò per intellectum rectum: ſecundò etiam hoc ceſſante hic eſt verus conquæſtus, & per omnia ſic regulatur, ſalvo intereſſe eorum de linea, & ne vadat ad extraneos, ſtantibus his de linea; ſed pater eſt de linea, ergo non eſt inhabilis, & poteſt habere, nec tenetur etiam pretii refuſionem recipere.

Mecum contra *Seguier* ſenſit dom. *Chartier* quod donatio per patrem facta filio moriente redit ad patrem; etiamſi ſit de propriis, quia cenſetur conquæſtus & non proprium, ex quo filius præmoritur, nec ſuccedit. Ego verò altiori ratione moveor, etiamſi filius relinquat nepotem patri ſuccedentem & mox morientem, vivo avo, ad eum redit.

Media bona inferius, ſcilicet quæſita per patrem ſuo nomine Aureliis (ſi ibi ſita ſunt) & non ſunt alii deſcendentes à patre quæſitore, ſpectant primò ad matrem ſi velit, deinde ad avum, & aviam maternam, & aviam paternam æqualiter, ſcilicet ad avum & aviam maternos pro beſſe, & ad aviam paternam pro triente, deinde ad avunculos, deinde ad avunculos magnos.

Media ſuperius, ſcilicet quæſita per avum maternum ſi ſint ſita Aureliis, idem, quia non ſunt alii deſcendentes ab avo quæſitore, ergo vadunt ſecundum jus commune quod conſuetudo admittit Aureliis. Tum hic articulus habet duo extrema, excluſum aſcendentis, & incluſum lineæ, & utrumque correlativum: quia parentes non excluduntur ſui odio, ſed in conſequentiam patrimonii, id eſt quò bona maneant in linea, alioquin ſequeretur quod mater ſuperſtes filio, ideò poſſet omnia paterna, eo mortuo, auferre; ergo ſi parens ipſe ſit de eâ linea non excluditur, ſed ſaltem æquè admittitur, non autem excluditur, quia parens nec ſui odio, ſed quia veriſimiliter non eſt de linea, ut corpus conſervetur favore lineæ conſervandæ. Facit conſuetudo Alverniæ *cap.* 12. *art.* 3. *l. pronuntiatio in fin. de verb. ſignific.*

Sed Pariſiis art. 112. non eſt neceſſe deſcendiſſe, & ſic media illa ſi eſſent Pariſiis ſita, pertinerent ad paternos ſecundum communem; ſed ſecundum hanc conſuetudinem ſpectarent ad aviam paternam, quinimò non poſſent, quia *ils ſont faits propres contre elle* per conſuetudinem Pariſienſem: & ſic Pariſiis laterales paterni omnia haberent: ſed Aureliis mater videtur habere: imò non habet: quia avia eſt conjuncta ex parte patris, & ſunt propria paterna, & ſic linea non deſcenderet. Tamen ſatis eſt quod defuncta, per latus paternum ab ea deſcendat, ut gaudeat privilegio propriorum: vel alias capiat ea jure communi, ut adventitia bona, & ſatis eſt quod ſunt propria paterna contrà matrem, & quod defuncta non deſcendat à matre per latus patris, & ſit mater inhabilis, laterales etiam patris inhabiles; ergo ſola avia paterna habet & meritò in ſolatium prolis amiſſæ, ne filii ſui bona omnia à ſe majori parte quæſita perdat. Sed imo impedit in propriis avitis in hoc laterales paternos, ab eis debent reddi, quia videtur debitum naturale, ergo ipſe teneretur luere impenſam nondum ſolutam per defunctum qui ſe obligavit immediatè, ſecus de matre, licet ad hanc impenſam, ſi defunctus non ſolvit, teneatur, poſtquam bis partis *les propres des Huilliers leur furent adjugez* per areſtum.

## §. * CXXX.

* C'eſt le 316. de la nouvelle.

IL ne ſe porte heritier qui ne veut.

### SUMMARIA.

*1. Non natus tempore mortis defuncti non eſt capax ei ſuccedere.*

*2. Renuncians ſucceſſori non tranſmittit.*

*3. Jus adeundi cedi non poteſt.*

*4. Hæres per inventarium incipit eſſe ſimplex poſt omnia clarificata.*

*5. Declarans ſe nolle eſſe hæredem, non tranſmittit.*

*6. Præſcriptio non currit hæreditate vacante.*

QUæſitum eſt, filius hæres per beneficium inventarii dicebat *cy-devant* quod nepos collateralem poteſt excludere, *en ſe portant heritier ſimple*, ſed ipſe non audens, habuit poſtea filium, quem vult facere *porter heritier ſimple*. Reſpondi quod non poteſt, quia non erat natus 1. ſed ſi nepos poſſ. 1, & moreretur, tranſmitteret ad filium: non autem renunciando: quia renuncians 2. nihil tranſmittit, ſed locum facit ſucceſſorio edicto, quod non vocat poſtea conceptos: nec etiam cedendo, qui tunc adiret: & jus ipſum 3. adeundi cedi non poteſt, ſed per obitum habili tranſmittit. Plus dixi, etiamſi verum eſſet quod collateralis ſimplex excluderet deſcendentem qui eſt per inventarium, eſſet non infrà 30. annos lapſos, verum infrà terminos rei integræ, hic enim poſtquam is qui per inventarium omnia clarificavit 4. & purgavit, non eſt admittendus; quia is cœpit eſſe ſimplex poſt omnia clarificata.

Non natus tempore mortis defuncti non eſt capax ei ſuccedere.

Renuncians ſucceſſioni tranſmittit nihil.

Jus adeundi cedi non poteſt

Hæres per inventarium incipit eſſe hæres ſimplex poſt omnia clarificata.

5. *l. fin. C. unde liberi*, puto quod ſi quis declaravit quod nolebat eſſe hæres, etiamſi aliter non renunciaverit, quod non tranſmittit: etiamſi alius, licet filius ejus non hæres patris poterat agnoſcere. Poſſe ſuſtineri videtur, ſi ante matrem & devolutam hæreditatem hoc declaravit, quia hæc conſuetudinis ſaiſina facile poteſt impediri, & de facili redibit ad jus commune & ſatis utrumque apparere quod nolit: dixi ad Dec. *l. qui ſe patris in princip. C. unde lib.* approbando Jaſonem *ibi num.* 47.

Declarans ſe nolle eſſe hæredem, non tranſmittit.

6. Vi hujus conſuetudinis reputatur interim hæreditas jacens, ut non currat interim præſcriptio.

Præſcriptio non currit hæreditate vacante.

Hæres per beneficium inventarii volens vendere terram; an teneretur creditores vocare? Reſpondi, non: quia jure non cavetur. Sed nunc quæruntur quod vili vendidit. Reſpondi, ſi eſt læſio ultra dimidiam, actio in hæreditate eſt. Sed quid ſi hæres dolo vendidit? Reſpondi quod tenetur tunc ad æſtimationem juſtam

ſupplendam, non ſolum inſpecto tempore venditionis, ſed etiam inſpecto tempore præſenti. Quid ſi venit hæres ſimplex, an rumpat alienationes immobilium? Videtur quòd non.

## §. * CXXXI.

EN la Prevoſté & Vicomté de Paris ( hors la Ville & Faux-bourgs de Paris ) entre nobles, quand l'un des deux conjoints enſemble par mariage va de vie à trépas, le ſurvivant peut, ſi bon luy ſemble, prendre les meubles & creances demeurées de ſon decés, & qui communs eſtoient entre eux & dont ils joüiſſoient au temps d'iceluy trépas; en payant les debtes mobiliaires & perſonnelles, obſeques & funerailles: pourveu qu'il n'y ait enfans du trépaſſé; & où il y aura enfans, leſdits biens ſe partiront par moitié, entre eux, & ledit ſurvivant.

### SUMMARIA.

1. *Retentio mobilium eſt potius commutatio ad onus ſolvendi debita, & ſic non eſt merum lucrum.*
2. *Acquiſitus fundus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad ſuppletionem pretii ſupplet, eſt conquæſtus inter conjuges.*
3. *Legatum quod in puncto mortis tenet, non amittitur contra teſtamentum.*

HORS LA VILLE, &c.) Hæc parentheſis debet intelligi de perſonis, ſcilicet habentibus domicilium extrà urbem, ut ſuprà §. 116.

Sed Aureliis ubi capit etiam ſtantibus filiis communibus, an perdat convolando ad ſecunda vota, aut ſaltem quod ſupereſt lucri ex hac capione debet reſervari filiis primis? Videtur quod ſic, tanquam jure ſtatuti tacitè conventum: ſed contra verius eſt, quia non eſt merum lucrum, ſed 1. commutatio ad onus ſolvendi debita, & etiam nunquam fuit viſum, nec uſitatum quod hoc lucrum eis reſervatur: tamen etiamſi reſervaretur, non teneretur communio ex defectu inventarii, quia ſemel interrupta, nec opus fuit inventario ob hoc lucrum quod non reſervatur, licet commoditas debeat reſtitui.

Retentio mobilium eſt potius commutatio ad onus ſolvendi debita, & ſic non eſt merum lucrum.

2. Quid ergo ſi fundus erat emptus, ſed debebatur pretium? Reſpondi, ſi non erat realiter traditus, & ſic nondum erat verè debitum pretium, non ſolvet: ſed ſi erat acquiſitio fundi conſummata, ſolvet. Quid ſi agatur ad ſupplementum, vel ex *l.* 2. & poſt litem conteſtatam moriatur alter actorum, deinde reus obligat ſupplementum? Solve, aliud eſt, quia non erat debitum, ſed in facultate: tum quia ſi eſſet facta reſolutio, non erat reſoluta lucro ſuperſtitis; ergo nec id quod ſuppletur ad reſolutionem impediendam: ſic etiamſi hic ſupplere debebat, non debet ſuperſtes ſupplere, ſed hi ad quos ſpectat fundus, interim ut non haberent recurſum contra eum qui teneretur exonerare à debitis, quia iſtud non eſt debitum mobiliare, ſed velut acquiſitio fundi: unde ſi emptio erat omnino perfecta ante matrimonium poſt quod conjux convenitur ex *l.* 2. & ſupplet, erit conquæſtus, quia non erat in facultate actoris reſolvere, ſed erat pars pretii refundenda, ſicut de condictione, vel emptione ſervitutis prædialis. Quid, vir legaverat colono *de ſon propre tout ce qu'il luy doit & devra lors de ſon decez.* Vidua ſi tantum capit communionem, coget eum ad ſolvendum ſibi mediam, nec colonus habet recurſum contra hæredem: quia irritum legatum limitatur ad jus locationis, id eſt ad mediam. Capiens ergo omnia mobilia, coget ad ſolvendum ſibi totum. Contra quem habebit recurſum colonus pro media: eſt enim abſurdum dicere legatum 3. quod in puncto mortis tenuit, poſtea evaneſcere, ergo valet teſtamentum; ergo hæredes tenentur de ſuo ſolvere dimidiam; ſed videtur abſurdum, quia eſt ſpecies evictionis. Sed nonne eſt differentia dicere, lego ei 100. vel lego tali liberationem, ſi debeat 100. Cur cui legatur ſumma eſt favorabilior, quam cui legatur liberatio? Quid ſi dicat, Lego liberationem & nolo ab eo quidquam peti. Reſpondi, idem eſt, imò videtur quod nolit à ſuo hærede exigi; ſed eum liberari cedendo de rationibus, ſed hic ſpreta voluntate legantis, alias cœpit actiones, & ſic legatum: ſed certè hoc eſt valdè durum, conſiderando quod in puncto mortis media eſt acquiſita viduæ ſine onere teſtamenti. Et ſic legata liberationis, & ſpecierum, non valent pro dimidia viduæ; dum autem poſtea capit reſiduam partem mobilium, videtur quod capiat cum onere ſuo; videlicet ad onus ſolvendi mediam partem legatorum, ſaltem ad onus non petendi mediam quam hæres petere non poterat, ſi vidua non elegiſſet omnia capere mobilia, & hoc æquius videtur, & quoddam medium.

Acquiſitus fundus ante matrimoniũ, quo durante emptor conventus ad ſupplementũ pretii ſupplet, eſt conquæſtus inter conjunctos.

Legatum quod in puncto mortis tenet non amittitur contra teſtamentum.

Contractu matrimonii vir tenetur *employer* 2000. *livres en propres d'elle, & de ceux de ſa ligne*, & niſi factum ſit *ſe prendra ſur les meubles, & immeubles du mary, ſans confuſion.* Præmortuus eſt, vidua nubit, poſt tamen capta mobilia (licet eſſent filii) à quibus vitricus petit 2000. *livres* ſuper eorum propriis. Durum eſt: tamen videtur poſſe, quia promiſſio ſimpliciter facta eſt ſuper bonis, & ſic non operatur limitatum: ſecùs ſi dictum eſſet ſuper mobilibus & conquæſtis, quia tunc vidua capiens mobilia confunderet legata, nonobſtante legati confuſione: quia verum eſt eo ipſo quod dividitur ſocietas, ſed bene ex cauſa ſupervenienti: ſed ſi capiat mobilia ſine onere, nihil intereſt utrum per conſuetudinem, ſive per pactum ſunt mobilia ſpecialiter onerata, ſed in confuſo patrimonio tantùm.

## §. * CXXXVII.

* *C'eſt le 310. de la nouv-*

EN la Prevoſté & Vicomté de Paris le mort ſaiſit le vif, ſon hoir,

SUMMARIA

Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. *Poſſeſſio hæreditatis per unum ex liberis confirmatur pro cæteris.*
2. *Hæres hæredis poteſt liberè & indiſtinctè non adire hæreditatem.*
3. *Legatarius poteſt repudiare legatum, ſed non hæres ejus.*
4. *Naturalizatio pro exteris nullibi obſervatur, quæ eſt jus barbaricum.*
5. *Dominium tranſit ſtatim à morte, quia ex eo ſunt liberi ſaiſiti.*
6. *Hæres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium ſit factum, & qualitas fundata.*

CEſſant ambiguitates tranſmiſſionis defuncti, per Alex. *conſ.* 86. *lib.* 3. ubi impeditiſſimus caſus, & *conſ.* 168. *num.* 5. *lib.* 7.

Poſſeſſio hæreditatis per unum ex liberis cõfirmatur pro cæteris.

1. Amplio etiamſi unus fratrum diu poſſideat, putans ſe eſſe ſolum, quia ſatis eſt quod non habet animum alienam poſſeſſionem intervertendi: & ſic per hanc poſſeſſionem aliorum poſſeſſio conſervatur, ut tetigi *ad conſil.* Alex. 167. *num.* 4. *lib.* 6. ad Decium *l. fin. num.* 41. C. *de edict.* Divi Adriani toll. *conſ.* 467. *num.* 3.

An etiam teſtatore prohibente? *Boer. Dec.* 41.

Hæres hæredis poteſt liberè & indiſtinctè non adire hæreditatem.

Legatarius poteſt repudiare legatum, ſed non hæres ejus.

Æquius correcta *l. qui patris.* C. *unde liberi* & ibi ad Dec. Nonnè aliud in hæreditate quam hæres 2. hæredis liberè & indiſtinctè poteſt repudiare, & in legato, quod licet legatarius 3. poſſit repudiare etiam in præjudicium creditorum, non tamen ejus hæres, ut omnes ſentiunt, quando repudians indè non habet commodum. Communis eſt poſt Bartolum, quod poteſt repudiare, ut alia manu capiat, vel retineat: ſed Cyn. Panormit. contrà in *l. ſi mihi & tibi in princip. de legat.* 1. Finge quod legataria debebat mediam omnium bonorum præſentium & futurorum ex contractu matrimonii, hæres autem teſtatoris, quia hæreditas legatariæ, ut ſolus totum amplium fundum legatum haberet, repudiat legatum. Communis eſt, quod poteſt.

Idem ſervatur in recta in Armorica; ſed in collaterali *on demande main ſouveraine* à judice loci, quæ ſummarie datur.

Naturaliſatio nullibi ſervatur pro exteris, & eſt jus barbaricũ.

4. Nullibi locorum, nec apud Turcas, nec apud Venetos ſervantur jura barbarica de naturalitate, & de non ſuccedendo per exteros.

Tranſit dominiũ ſtatim à morte, quia ex eo ſunt liberi ſaiſiti.

5. An operatur quod ſtatim tranſit dominium à morte? Puto quod ſic, quia ſunt potius Codicilli; imò quia ſaiſiti, & quia ad hunc finem æquitatis ſunt ſaiſiti. Et an incipiat ſtatim currere præſcriptio, etiam non adita hæreditate, ut in *l. ſi partem* 19. *in princip. quemadmodum ſervit. amitt.*

Per conſuetudinem Britanniæ, *quand aucun eſt decedé* ſine liberis, *le Prince met la main* ( ratio quia in infinitum repræſentat) *ſur les biens du decedé à la conſervation des droits de qui il appartiendra*: Et licet ſe dicens cognatum *a mainlevée*, ſi poſt evincatur, debet perdere fructus, etiam *qu'il en euſt pû pretendre ou percevoir* à die obitus.

Hæres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventariũ ſit factum, & qualitas fundata.

6. Fallit in hærede per beneficium inventarii, donec ſit inventarium ritè factum: unde vidua habens partem dividit, & hujuſmodi poteſt hæredem per beneficium excludere à domo, & oſtia claudere; donec qualitas ſit fundata, & inventarium factum, & fortius ſi ſe tantum prætendit ſubſtitutum.

Amplia etiam de jure in colono & precario. Tiraquellus *de conſtitut. fol.* 38. *verſo.* Dixi in lege quæſitum contra Socinum de Precario.

---

## §. * CXXXVIII.

* *C'eſt le* 319. *de la nouvelle.*

PAr ladite Couſtume, en ligne directe repreſentation a lieu.

## SUMMARIUM.

1. *Avus maternus non poteſt repræſentare in dimidia mobilium.*

ETiamſi non diceret intelligitur. Et valdè erant iniquæ veteres conſuetudines *de Montfort, Chartres & Senlis*, quæ negabant. Idem vidi teneri in conſuetudine *d'Eſtampes.* Et eſt commune quod adhuc Pariſiis non habebat locum ante has redactiones. Idem in Neuſtria. Adverte: illæ conſuetudines non ſunt prorſus iniquæ ex alia conſideratione, videlicet ut filii non nubant ſine conſenſu propinquorum, alias exhæredari poſſunt à ſucceſſione ejus qui non conſenſit, una cum deſcendentibus ex iis, ſecundum iſtam repræſentationem. Sed adhuc eſt iniquitas, quia etiam iſte exhæredatus intelligitur ſi ad ſuum hæreditas defertur; ſecùs ſi ad nepotes, eo præmortuo, & nullomodo nepotibus nocet, etiamſi veniant repræſentandi cum patruis; tùm quia adhuc ſemper remanet iniquitas ſi parentes conſenſerint matrimonio ſimpliciter, & dotem niſi aliis ſimilem dederunt; & ſic iſta ſalvatio eſt ſophiſtica.

Et ſic in hac & ſimili conſuetudine filii plurium fratrum ſuccedunt in capita, contra jus commune; & pariter, ſi eſt matertera, & plures nepotes ex fratre defuncti, omnes in capita, nec poteſt matertera dicere hoc eſſe iniquum: quia imò pro bono debet haberi quod admittitur ad virilem contra jus per beneficium conſuetudinis.

Avus maternus non poteſt repræſentare in dimidia mobilium.

1. Filius decedit relicto patre, fratre, & avo materno, qui vult repræſentare in dimidia mobilium: ſed non poteſt, quia hæc conſuetudo intelligitur ſecundum jus ſcilicet in deſcendendo non in directa aſcendenti. Sed avus in tractatu matrimonii filiæ dederat 200. *liv.* ſuper ſua futura ſucceſſione, & quod teneretur *rapporter*, veniendo ad ejus ſucceſſionem, tunc dicit quod non venit, & ſic vult repetere. Reſpondi non poſſe in terminis noſtræ ( jure Cænomanenſis) conſuetudinis quia permittitur *ſe tenir au don*, quod in dubio cenſetur factum ſecundum nudam conventionem, qua locus eſt electioni, *ſoy tenir, ou rapporter.* Sed an frater poſſit petere donum ſororis? Reſpondi non, duplici ratione: prima, quia transferret ad cognatos ex latere patris pupilli: ſecunda, quia puto ex quo vir ſolus eſt ſuperſtes, ſed idem hæres filii ſolus non poteſt ab hærede propriorum petere mediam impenſarum factarum in propriis uxoris, quia eſt mobile quod ſibi confundit, debet enim ſolvere debita mobilia.

Adhuc hodie 1540. à *Peronne, Montdidier & Roye*, ubi non eſt homologata conſuetudo, ſervatur quod repræſentatio ceſſat, etiam in directa.

1548. Dicebat *Riant* ſecundum Joannem Fabr. §. ſi

Digitized by Google

plures, quod duorum fratrum ſi unus repudiet, ejus filii poterunt jure ſuo ſuccedere cum patruo, & quod in linea directa non eſt jus repræſentationis. Sed falliſſimum eſt: Tamen allegabat ita judicatum pro nepotibus ex filio Dom. *de Bazoches* contra filiam ex eo, licet frater renuntiaſſet ſucceſſioni.

## §. * CXXXIX.

** Voyez l'art. 314. de la nouvelle.*

PAr ladite Couſtume, quand il y a enfant maſle du fils aiſné ſurvivant ſon pere, en venant à la ſucceſſion de ſes ayeul & ayeule, il repreſente ſondit pere au droit d'aiſneſſe: & s'il n'y a que filles, elles repreſentent leurdit pere toutes enſemble pour une teſte, & partiſſent avec leurs oncles, ſans droit d'aiſneſſe, quant auſdites filles.

### SUMMARIA.

1. *Filiæ non habent jus primogenituræ contra patruos.*
2. *Jus primogenituræ non eſt pars hæreditaria, ſed eſt prælegatum datum maſculo tantum.*
3. *Repræſentatio in mero jure ſucceſſorio procedit.*
4. *Jus primogenituræ non tranſmittitur.*

Filiæ non habent jus primogenituræ cōtra patruos.

1. MAnifeſtè innuit conſuetudo quod iſtæ neptes non habent jus primogenituræ contra patruos. Ibi *partiſſent*, loquitur de partagio cum patruis. Et benè dicit quod in illo partagio non habent ullum jus primogenituræ; ergo non intelligitur inter ſeipſas in ſecundo partagio, ſed in primo cum patruis. Tamen quod obſervatio ſit bona, quæ aliud vult quando relinquitur nepos, aliud quando tantum neptes, ibi *s'il n'y a*; & hæc veritas * in terminis hujus conſuetudinis; ita etiam ſentit Faber *inſtit. de agnat. ſucc. §. cæterum ad finem.* Dicunt tamen quod dominus *de Nully* habet areſtum in hac conſuetudine pro nepte: ſed vide quod hæc conſuetudo ampliat nedum quando primogenitus habet unicam filiam, ſed etiam quando habet plures filias; ſcilicet quod non veniunt niſi unica capiat cum privatione juris primogenituræ. Et hoc favorabile, & juſtius, quia hoc jus ipſi maſculinitati datur, & hic ſolvitur contrarium quod repræ'entat, ergo in illam partem patris. Idem quod utatur repræſentatione conſuetudinis generaliter loquentis, ut in *Vermandois repreſentation a lieu.* Quare reſpondeo quod jus primogenituræ 2. non eſt pars hæreditaria, quia etiam non in plus tenetur de debitis; ſed eſt prælegatum datum maſculo tantùm; ergo ſi prius decedat ſit caducum, niſi relinquat filium qui ſit illius qualitatis, ut ſic poſſit habere homagium, & compenſari in legato, vel vocatione conſuetudinis, aliàs repræſentatio 3. ſolum in ea mero jure ſucceſſivo procedit, non autem in legatis vel prælegatis. Et ſic D. *Chartier & de Marillac* rectè reſpōderunt ſub conſuetudine Viromanduenſi, quod debet neptis ſolum habere virilem, non autem primogenituram, nedum contra patruos, ſed etiam contra amitas tantum, quando non erant niſi filiæ tempore mortis.

*Tamen dicūt quædam eſſe areſta pro neptibus Pariſiis, quæ eſſent lata Turonis ſcript. fol. 119.

Jus primogenituræ nō eſt pars hæreditaria, ſed eſt prælegatū datum maſculis tantum.

Repræſentatio mero jure ſucceſſivo procedit.

4. Sed pro eo quod etiam in jure primogenituræ facit Bald. *l. venia. C. in jus voc.* ad Alex. *conſ.* 53. *num.* 11. *lib.* 4. quod non tranſmittitur. Alex. *conſ.* 125. *col.* 1. *lib.* 1. Socin *conſ.* 207. *lib.* 2. Quid inter filios prædefunctæ filiæ, ſi in ejus portione jus primogenituræ petitur, quando erant tres filiæ unius patris, ita jus primogenituræ non erat in primo ſucceſſionis gradu, ſed debet eſſe pro illa parte devoluta ad defunctam, ſi vixiſſet; ergo etiam prout in ejus partem plus venit feudorum, & minus aliorum bonorum per diviſionem, quæ non debet jus primogenituræ regere.

Jus primogenituræ non tranſmittitur.

*Thibault de Vitry* ex prima uxore habet filium Joannem de *Vitry* Advocatum Curiæ: pater ſecundam uxorem ducit Joannam *Anjorrant*, & conventum in contractu matrimonii 1516, quod ſi futuri conjuges prædecedant, *que leurs enfans repreſenteront en pareille prerogative & aiſneſſe que leſdits mariez.* Filius prior Joannes primogenitus decedit, relicta filia, deinde pater relicta nepte & filiis aliis ex ſecunda uxore. Reſpondi quod non poteſt locus eſſe juri primogenituræ; ſed omnes æqualiter ſuccedunt, nonobſtante clauſula matrimonii, quæ eſt advantagium venientis ad ſucceſſionem.

# TITULUS DUODECIMUS.

## DE DOARIIS SIVE ΤΩΝ ΑΝΤΙΦΕΡΝΩΝ.

UTRUM debent compenſari cum legatis factis uxori? Dixi plenè *conſ.* 154. *in fi.* etiam in Scotia, ubi promiſcuè vocatur dos. *cap. nuper de donationib. inter vir. & uxor.*

Nota quod licet *le propre de la femme ſoit* propriè & adæquatè dos in terminis juris, quia vir conſtante matrimonio vocatur dominus, & fructus lucratur. *l. pro onerib. C. de jure dot.* non tamen poteſt alienare, & ſoluto matrimonio redeunt ad uxorem, vel ejus hæredes. Non tamen practicatur *l. divortio. ff. ſoluto matrim.* ut ultimi anni fructus dividantur pro rata; ſed, aut ſunt amobiliati, & cedunt communioni, aut pendent, & redeunt cum prædiis. Ratio non poteſt dari bona, quia de jure vir & uxor non ſunt ſocii, ſed per conſuetudinem, ſic ergo onera matrimonii jam non ſunt viri ſolius, licet habeat principalem curam & adminiſtrationem: ſed ſunt onera communionis & ſocietatis; ergo debent intelligi deduci ſuper communione. Merito ſatis eſt quod reliqua reſtantia mobilium & conquæſtus dividantur, nec plus poteſt petere vir, quia non ipſe tulit ſolus onera, ſed ipſa ſocietas, quæ non debet eſſe inæqualis.

Par

Digitized by Google

## §. * CXXXV.

* C'eſt le 147. de la nouvelle Couſtume.

PAr ladite Couſtume les femmes mariées ſont & demeurent doüées de Doüaire Couſtumier, poſé que par exprés au traité de leur mariage ne leur ait eſté conſtitué, ne octroyé aucun doüaire.

## SUMMARIA.

*1. Doarium dicitur diſpoſitio juris, quando poteſt renunciari.*

*2. Doarium ſi omnia mobilia conſumpta ſunt, eſt quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitam mulieris.*

*3. Doarium non eſt vera donatio propter nuptias, ſed ſolum eſt donatio uſusfructus.*

*4. Doarium non tranſit ad liberos, niſi dicatur.*

*5. Doarium eſt minus quam donatio proprietatis.*

*6. Liberi non poſſunt exhæredari à matre in doario cujus non eſt domina.*

*7. Doaria eſt ſicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos.*

FAllit ſi dos non eſt ſoluta per notata Ruyn. *conſil.* 110. *lib.* 5.

Doarium dicitur diſpoſitio juris quando poteſt renunciari.

1. Dicitur diſpoſitio juris quando poteſt renunciari. Rip. *l. in inſulam num.* 60. *de verb. obligat. l. contrario num.* 49. *de vulg. & pup. ſubſt.* licet contra tenuerit in *l. in partem num.* 48. Decius *conſil.* 257. *col.* 1. Bertrand. *fol.* 107. contra Faber *l.* 1. *in* 1. *reſp. de fundo dot.* Vide Bald. *conſil.* 107. *lib.* 4. ad Alex. *conſil.* 144. *lib.* 5.

Doarium ſi omnia mobilia conſumpta ſunt, eſt quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitã mulieris.

Hoc verbo abutuntur vulgo *en Piedmont* Thurini, ut dicit Aymon. *conſil.* 183. quod donationem propter nuptias vocant augmentum dotis, & redit ad donantem ſoluto matrimonio. *l.* 2. *C. de bon. quæ lib.* & ibi Baldus, ut notat Aymon. *num.* 1.

2. Quid ſi non ſit nec conſuetudinaria, præfixa, & nulla ſint communia, mobilia enim exhauſta debitis: tamen vir reliquit multa immobilia quæ interim ſibi obvenerunt ex ſucceſſione patrui. Reſpondi per rationem Authenticæ *præterea. C. unde vir & uxor.* debet ſaltem quartam partem habere ad vitam, vel aliud commodum promptum, habito etiam reſpectu ad id quod attulit, & conſumptum fuit, ut ibi in princip. ad Decium tetigi, & *conſil.* 24. *in princip.*

Doarium non eſt vera donatio propter nuptias, ſed ſolum donatio uſusfructus.

3. Doarium in genere non eſt vera donatio propter nuptias proprietatis, vel rei: ſed ſolum donatio uſusfructus; ita quod non 4. tranſit ad liberos, niſi dicatur: & ſic uſusfructus caſu quo ſuperius. *Vide Aurelia art.* 241. Quod autem hic dicitur ad filios non eſt donatio propter nuptias, ſed adhuc minus 5. quia donatio proprietatis immediatè & ab initio fuit filiorum, ita quod non poſſunt in hoc exhæredari à matre, quæ non eſt, nec fuit domina. 6.

Doarium nõ tranſit, ad liberos, niſi dicatur.

Joannes *du Perthuis*
Roland *du* Perthuis — *Marie Brulard* *veſve Gilles Noble*
*Robert du Perthuis* *aiſné* ſine liberis — *Françoiſe Boutard* *veſve de*

*Ladite Françoiſe Boutard n'eſt ſaiſie, & doit venir* per actum quia *douaire conventionnel: ſed l'un des cas deſſuſdits advenant* (ſcilicet Roberto præmoriente patri non relictis liberis dicti matrimonii) ergo in hunc caſum reſtituitur facultas *du douaire Couſtumier* per obitum Joannis ſoceri: *car elle eſt douée de trois cens livres de rente* (quæ ei offeruntur & debentur per hæredes ſecundogeniti in viriles,) cæterum quamvis *Robert ſoit marié comme fils aiſné*, tamen nihil ei datur, ſed dicitur quod caſu quo pater prædecedat cum liberis, tunc eo caſu *ſa veſve pourra eſtre douaire Couſtumier, tel que ſi ſon mary euſt ſurveſcu ſes pere & mere*, quia filii repræſentant: ſed ille caſus defecit. Ergo tantum habet *trois cens livres de douaire* purè conſtitutum, quia defecit conditio ſubordinata doarii, utrumque eſt conventum, ſed ſecundum ſubordinatum ſub conditione quæ defecit: nec protrahenda mens ultra verba: tum pater putabat hunc fore primogenitum, vel ejus liberos: ſed falſum eſt, & habuit alium primogenitum.

Donatio eſt minus quam donatio proprietatis.

Liberi non poſſunt exhæredari à matre in doario, cujus non eſt domina.

Doaria eſt ſicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos, & nihil capit in eis.

7. Concluſi 1545. cum dom. *Chartier* quod doaria eſt ſicut fructuaria, & ſi maritus moritur 15. diebus ante fructus collectos, non debet eos, nec pro rata temporis: niſi eſſent ſtagna & ſylvæ cæduæ. Idem quoties habetur uſusfructus ex domo aliena. Secùs ſi ob ſimplicem conquæſtus rationem, ut maritus ferens onera, aut conductor. Amplia etiamſi hæres viri conduxerit à vidua, vel totam conductionis penſionem promiſerit, certis terminis cedentibus ante fructus collectos.

Pater & mater habent feudum conquæſtum, & duos filios, qui duas ſorores ducunt: Pater in contractu matrimonii conſentit quod dictæ futuræ habeant *doüaire ſur ledit fief.* Reſpondi primò: intelligitur *du Couſtumier*, vel ad inſtar, ex quo aliter non ſpecificatur, & ſic de media. Et quod uxor primogeniti non plus habet, quia intelligitur in viriles. Sed ſi alter fratrum moritur, reliquis duobus filiis, quorum unus eſt hæres patris, renunciat alter, an ille poſſit petere 4. vel ſolum. 8.? Videtur quod quartam: quia ſibi accreſcit, & quod non poſſit quis eſſe hæres patris & dominus: ſed imò poteſt, & ſic creditoribus ſuis prodeſt, & alter ſolùm quartam habet: niſi in locis ubi expreſſè cavetur quod non poteſt quis habere doarium & ſucceſſionem, ſecundum terminos conſuetudinis, nec decreſcit, ſed aufert, & ſic abſtinendo, abſtinenti accreſcit, niſi conſuetudo aliter declaret. Quid ergo ſi ibi quis diſpoſuit de ſua parte doarii, deinde ſe geſſit hæredem patris? Certè non poteſt revocare quatenus diſpoſuit. Sed an ad æſtimationem teneatur ei cui alias accreſcere debet?

*Françoiſe Thierry* nupſit *à feu René Boucher*, dat *quatre cent livres:* vir dat ei & cedit terram *d'Egron pour eſtre le propre d'elle & l'en ſaiſit.* Poſt obitum viri hæres

*René de Launay eſt debouté du ſequeſtre*, per ſententiam confirmatam areſto, *& condamné ès deſpens & en l'amende*. Tamen *par arreſt du* 23. *Aouſt* 1550. hæres dicens quod terra valet *huit cent livres de rente, & que ce n'eſtoit qu'un aſſignat, eſt maintenu & gardé en rendant prealablement quatre cent livres*. Vidua *baille requeſte*, ut tempus præfigatur, aliàs terra ſit ſua, coram domino *Fumée*.

* *C'eſt le* 248. *de la nouvelle*.

## §. * CXXXVI.

ITEM, par ladite Couſtume Doüaire Couſtumier eſt de la moitié des heritages, que le mary tient & poſſede au jour des épouſailles; & de la moitié des heritages, qui depuis la conſommation dudit mariage, & pendant iceluy échéent & adviennent en ligne directe au mary.

### SUMMARIA.

1. *Proprium poteſt ſtipulari ſequi naturam* de conqueſt.
2. *Doarium ſpectatur tempore celebrati matrimonii, & non tempore contractus matrimonii.*
3. *Conditio poteſtativa non trahitur retrò.*
4. *Nullitas matrimonii trahitur* en Cour d'Egliſe.

Proprium poteſt ſtipulari ſequi naturâ *de conqueſt*.

1. DIcitur quod talis domus quæ erat proprium viri *ſortira nature de conqueſt*, an nihilominus dos ſuper reliqua parte? Reſpondit *Chartier* quod ſic: quia verum eſt dicere quod erat tunc in bonis viri. Et plus quia in dubio eodem favore. Secùs ſi extraneus donaret utrique ſimul tempore contracti matrimonii, retento uſufructu vel per conſtitutum.

Doarium ſpectatur tẽpore celebrati matrimonii, & nõ tempore contractus matrimonii.

2. Calendis Januarii fit tractatus matrimonii & dos *& doüaire couſtumier*; Celebrantur nuptiæ Colomerii: ſed interim meliorem terram vir alienaverat. Poſteà vir petit *ſon doüaire* ſupra dicta terra. Reſpondi quod non poteſt, nec obſtat quod bona ſunt hypothecata ex die inſtrumenti Calendis Januarii; quia verum eſt ad obſervantiam conventionum; ſed dos ibi conventa non eſt ſpecificata: ſed refertur ad conſuetudinem, ſed ſe refert ad bona quæ vir habet tempore nuptiarum. Sed ſi vidua eligeret *le doüaire prefix*, dicta terra eſſet hypothecata: quia valet hypotheca de debito conditionali.

3. Conditio poteſtativa non trahitur retrò.

3. Sed adhuc eſt dubium, quia conditio erat poteſtativa, & ſic hypotheca non trahitur retro, & ſic non trahitur ad fundum tempore extantis hujus conditionis alienatum. Contrà eſt, ſi ſponſalia de futuro ibidem contracta fuerunt, quominus ſit poteſtativa, nec trahibilis retrò.

AU JOUR DES ESPOUSAILLES. Ergo quatenus, & in ſtatu quo tunc erant *l. Stichum qui meus erit ff. de legat.* 1. Ergò ſi maritus poſteà reditus deſuper debitos redimat, videtur debere deduci, *ut in conſuetudine Trecenſi* §. 89. ſcilicet pro media, *quant aux rentes conſtituées* mediam ſortis vidua repetet. Ratio hujus §. eſt quia de jam quæſitis, & de his quæ ſunt veriſimiliter quærenda, & quæ ſunt debita, debet haberi conſideratio, & poteſt obvenire, ut per præfixum præjudicetur, & etiam conſtituitur, ut habeatur ditior uxor, & ita ferunt mores. Secus eſt de collaterali regulariter, cujus ſpecies non eſt ita probabilis, nec conſiderabilis, nec veriſimiliter ea obvenire poteſt, ut ſic ſupramodum doarium augeri poſſit, ſi poſt conjugium ultimi, putà ſextogeniti, omnes fratres ſine liberis decederent.

Matrimonii nullitas debet tractari *en Cour d'Egliſe*.

Viduus *Delamet ſieur de l'Hoſte*, cui Berta *de Bacot* ſub prætenſo matrimonio, *fit procez en Cour d'Egliſe*, ubi nullitas matrimonii debet tractari, *prend le cas de nouvelleté*, *tend* coram Præſide Pariſienſi in poſſeſſionem uxorationis & viduæ, ut ſic prius hoc haberet. Reſpondi benè & tutè. Sed quia decem annis duraverat matrimonium ſine revocatione, viro defuncto, *par arreſt* quod non poſſit proſequi *en Cour d'Egliſe*, donec *les proviſions executees*, & benè.

Nec donationes *des terres* reſolvunt locationem etiam inter virum & uxorem. Puto quod vidua tenetur ſtare locationi congruæ & ſolitæ ad modicum tempus per virum factæ, niſi conſtet quod in fraudem.

Inter vivos poteſt remittere majus vel æquale lucrum doarii, & ſibi quid aſſignetur à viro, & ipſa poteſt cogere hæredem viri ut ſolvat, quia ipſa remittit, nec conſuetudinem offendit: & licet ab initio non liget uxorem, tamen ſi ſupervivat, ligatur hæres viri, ea volente.

* *C'eſt le* 249. *de la nouvelle*.

## §. * CXXXVII.

ITEM, par ladite Couſtume le Doüaire Couſtumier de la femme, eſt le propre heritage des enfans venans dudit mariage, en telle maniere que les pere & mere deſdits enfans, *etiam* dez l'inſtant de leur mariage, ne le peuvent vendre, engager, ny hypothequer au prejudice de leurs enfans.

### SUMMARIA.

1. *Liberi ingrati poſſunt exhæredari.*
2. *Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit, vel ſperatur.*

Digitized by Google

3. *Filius etiam non hæres patris, eſt hæres doarii.*

4. *Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non tranſit ad filios, quamdiu conjuges tenent.*

5. *Filius donatarius patris renuntians hæreditati patris, poteſt capere partem ſuam in dote.*

6. *Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio, uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio,* pour elle & les ſiens, *ſpectat liberos ex ultimo matrimonio.*

Liberi ingrati poſſunt exhæredari. Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrũ procedit, vel ſperatur.

1. FAllit ſi illi ſunt ingrati, ut poſſint exhæredari: quia tunc poterunt privari. *Auth. neque C. de ſec. nup.* 2. & tunc ſpectat ad patrem privare, & ingratitudo erga eum attenditur à quo dos, vel lucrum proficiſcitur; nec mirum, quia ſaltem ut per *l. final. C. de revocand. donat.*

An habeant liberi in doario jus primogenituræ, & reguletur ſecundum modum ſuccedendi ab inteſtato. Facit Alex. *conſ.* 44. *num.* 2. *lib.* 1. Secùs de aliis donationibus, vel legatis, quia non ſervatur *l. hac edictali l. fœmina in princip.* C. *de ſec. nupt.* Hic contrà Ancharan. *l. tres fratres*, ut dixi ad Alex. *conſ.* 15. & 52. *num.* 36. *lib.* 4.

Filius etiã non hæres patris, eſt hæres doarii. Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non tranſit ad filios, quamdiu conjuges tenent. Filius donatarius patris renuntians hæreditati patris poteſt, capere partem ſuã in dote:

3. Ita quod poſt mortem patris, filius, etiam non hæres patris, eſt dominus doarii, & poteſt unus filiorum partem ſuam cedere, vendere, & ad hæredes, vel cauſam habentes tranſmittere: quia jam habet rem certam purè, nec intelligitur ſi ſupervivat matri: quia non capit à matre: ſed à patre per conſuetudinem.

4. Secus in re donata aliquibus conjugibus & filiis ex eo matrimonio: quia quamdiu conjuges vivunt, filii nihil habent; ideò non tranſmittunt, nec alienant, ſed fit caducum: ſed ſi unus ex eis relinquat nepotem, illi tenent locum & repræſentant & debent habere per *l.* 1. C. *de condit. inſert.*

5. Filius habens donationem à patre, renuntians hæreditati, an poſſit capere partem ſuam in dote? Durum eſt, tamen poteſt: quia jure diverſo, & à lege habet: licet ſecùs de conſuetudine Valeſia art. 111.

Vicit mea ſententia quod à patre eſt *pour Monſieur de Rieux*: Favore matrimonii dat ſponſæ Suſanna *de Bourbon une terre de* 3000. *livres de rente.* Et ea donatione abſoluta & conſummata, ſtatim in immediata clauſula, eodemque inſtrumento dicta Suſanna per liberalitatem, ſponſo acceptante, conſentit & vult quod ſi decedat etiam ſine maſculo, vel omnino ſine filiis, quod tantùm ſit uſufructuaria, & cedat ad lucrum hæredum viri, & ſpectet ad filios communes, eorumque linea deficiente, ſi non diſpoſuerint redeat ad hæredes viri. Reſpondi quod cenſetur bonum maternum, ità quod filii non tenentur conferre in hæreditate patris, ſed matris; quia eſt idem ac ſi pure donaſſet ſponſæ, deinde ipſa donet filiis communibus, vel ac ſi vir feciſſet conquæſtum communem, ergò etiam totam terram uxoriam.

Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio, *pour elle & les ſiens*, ſpectat ad liberos ex ultimo matrimonio.

6. Habens filios ex prima uxore, ducit habentem filios ex priore viro, *& dit qu'il la doüe de* 3000. *livres pour elle & les ſiens ſans retour.* Reſpondi quod ſpectat & reſervatur filiis hujus matrimonii tantum: quia verbum *les ſiens* intelligitur ſecundum jus & materiam ſubjectam: ideſt ut nec ſit perſonale, ſed perpetuum, caſu quo non habeat liberos communes, aliàs eis affectum eſt: & ita in dubio interpretandum.

## §. * CXXXVIII.

* *C'eſt le* 250 *de la nouvelle.*

EN telle maniere que ſi les enfans venans dudit mariage ne ſe portent heritiers de leur Pere, & s'abſtiennent de prendre ſa ſucceſſion, en ce cas ledit doüaire appartient auſdits enfans purement & ſimplement, ſans payer aucunes debtes procedans du fait de leur Pere.

### SUMMARIA.

1. *Doarium non accreſcit filiæ non ſuccedenti.*

2. *Primogenitus non habet locum in doario.*

3. *Secundogenitus poteſt cogi recipere pretium domus feudalis: Præcipuè ne illa vendatur.*

4. *Filia habens dotem à patre non debet habere partem in doario matris.*

FAcit *l. final. ff. de injuſto rup. & irrit. teſtam. l. cum aliis C. de ſecund. nupt.*

Sed inter cohæredes omnino confertur, ut tamdem valeat opinio mea: non autem reſpectu tertii: & ſic non proindè dos ſecundæ uxoris augeatur, quia erat diminuta per primam, & collatio ſequens non fit ipſo jure, ſed alia exceptione inter cohæredes qui non conferunt ſi nolint. inde non augetur dos, ſecùs ſi uſusfructus extremi finitur: quia tunc ipſo jure accedit ex antiqua neceſſaria cauſa

Doariũ non accreſcit filio non ſuccedenti. Primogenitura non habet locũ in doario.

1. Quid ſi unus ſit hæres, alter non? Reſpondi hoc non accreſcit non ſuccedenti. Sed quid ſi conſuetudo dicat quod non poteſt eſſe hæres & capere doarium? Videbitur tunc accreſcere nõ ſuccedenti. *Valois art.* 114.

Secundogenitus poteſt recipere pretium domus feudalis; præcipue ne illa dividatur. Filia habẽs dotem à patre, nõ debet habere partem in doario patris.

2. Nec eſt locus primogenituræ, & benè: quia conſuetudo dat jure contractus, & ſic viriliter, & ita *Chartier* 1548. Nec obſtat quod dicebat *Riant* ſequi *que le puiſné* non erit hæres. 3. Ut capiat partem quartam *du manoir*: Tùm quia eſt hæreditarium hoc caſu: tùm quia facilè poteſt compenſari: imò poteſt cogi juſtum pretium accipere, ne dividatur *le manoir* contra mentem conſuetudinis. Quid ſi filia nupta 4. à patre mediante ſumma ſimpliciter: ita quod poſſit ſuccedere conferendo: ipſa non ſuccedit, ſed petit virilem *du douaire*; & obtinet. Reſpondi quod in cauſa exceptionis oportet articulare quod habuit dotem a patre, & ſic utrumque



Digitized by Google

non debet habere. Nonobſtat *lex unica §. ſecundo C. de rei uxor. actione*, quia hîc eſt veriſimilis mens patris, qui duorum tantùm electionem dedit filiæ; & ſic non habet electionem trium; & ſic intelligitur quod poſſit confundere conferendo, aliàs quod ſit dote contenta; ſaltem quod utrumque ſit, quia legitimè non debet utrumque habere: ſed ſaltem quod excedit capere. Idem *Chartier*. Nec tenetur filia compenſare cum dote data à patre, loco ejus futuræ ſucceſſionis. Socin. fol. 327. quia habuit dotem à patre, utrumque non debet habere, ſed ſaltem quod excedit capere.

* *C'eſt le 255. de la nouvelle.*

## §. * CXXXIX.

ITem, par ladite Couſtume le doüaire conſtitué à la femme en mariage, par le mary, ſes parens, ou autres de par luy, eſt le propre heritage aux enfans iſſus dudit mariage, pour d'iceluy joüir aprés le trépas de pere & de mere, incontinent que doüaire a lieu.

### SUMMARIA.

1. *Uxor ſecunda habet tantùm quartam propriorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii.*
2. *Uxor eſt tantum uſufructuaria & non domina doarii.*
3. *Proprietas doarii nunquam uſufructui accedit.*

Uxor ſecunda habet tantum quartâ propriorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii. Uxor eſt tantùm uſufructuaria & non domina doarii. Proprietas doarii nunquam uſufructui accedit.

1. SEcundæ uxori non eſt niſi quarta; quia tempore matrimonii dimidia erat liberorum proprio; etiamſi filius ſit hæres. Socin. fol. 120. verſo.

2. Licet pater ſit dominus verus, etiam mortua uxore, quamdiu filii vivunt, tamen mater ſuperſtes non eſt domina, ſed tantùm fructuaria. Patet, quia ſi eſſet domina mortuis filiis & hæredibus viri, tranſmitteret ad hæredes ſuos, quod eſt falſum: ſed potius ad fiſcum vadit: quia uſufructui 3. nunquam proprietas accedit, ſed potius ea ad fiſcum vadit, ſed uſusfructus benè proprietati cedit, & accedit, & ſic patet quod non eſt domina: Licet ſimili ratione hæres gravatus fideicommiſſario, & ſecundus fideicommiſſarius ſic gravatus, ſint domini temporales, quia poſſunt eſſe perpetui. Hæc ratio viva & inevitabilis.

Nota ſi ſint filii primi & ſecundi matrimonii habentes dotem conſuetudinariam, & omnes hæredes, tunc filii primi ſoli pro partibus hæreditariis patris confunsè pro aliis petent: quamvis partes jure creſcant in renuntiando, tamen conferre debent pro parte hæreditaria tantùm. Ita per arreſtum judicatum. Vide *l. in quartam in fi. ff. ad leg. Falcid.* contrà Petr. de Ancharano qui dicebat non conferendum: quia cauſa immediata eſt ſtatutum. Sed an ſi non ſint hæredes ſit locus primogenituræ? Ibi ſervabatur quod ſic, ſed puto quod malè, quia non ab homine, ſed à conſuetudine datur: Item datur vice legitimæ, ergò ſecundum modum eidem ſuccedendi ab inteſtato: ſed certè conſuetudo non indicat niſi in venientibus ab inteſtato, & æqualitas favorabilis. Quid ergò ſi unus filiorum mortuus eſt, relictis liberis, numquid inter eos locus erit primogenituræ? Reſpondi quod ſic, quia veniunt ut hæredes patris, aliàs non caperent: ſed mortui antè patrem ſine liberis non computantur. Secùs in mortuis ſine liberis, vel ſimpliciter profeſſis poſt patrem: quia ſi ſemel partem fecerunt, & ſic linquunt in ſua ſucceſſione, & ad hæredes tranſmittunt: ergò in feudo ſolis maſculiis accreſcunt. Sed poteſt contrà paciſci, ſcilicet ut totum ſit ad vitam uxoris tantum, etiam de conſuetudinario, imò quandoque tacitè ineſt, ut quando additur præfixo, quod mulier habebit etiam habitationem *& le pourpris du lieu*: quia intelligitur ad ejus vitam tantum, etſi ſupervivat. Script. fol. 327.

* *C'eſt le 256. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CXL.

DOüaire couſtumier ſaiſit.

### SUMMARIA.

1. *Filii, præmortua matre, non ſuccedentes patri* ſont ſaiſis du doüaire.
2. *Uxor ſi vendat jus ſuum doarii, hæredes ejus poſſunt habere* pour le prix.

Filii præmortua matre non ſuccedẽtes patri *ſont ſaiſis du doüaire.*

1. ETiam filii, præmortua matre, non ſuccedentes patri, ut etiam Nivernis eod. § in fin.

Fallit, ſi determinatè difformiter conſtituitur ut ſit præfixum: ſed amplia, etiamſi tantùm intelligeretur, ut ſit dictum quod haberet tantùm tertiam vel quartam: quia nihilominus *ſaiſi*. Item ſi cautum ſit de toto, nihilominnùs, quia pars talis pro media quæ remanet à ſtatuto venit, *ſaiſira*.

2. Sed ſi uxor vendit jus ſuum, poſſunt habere hæredes *pour le prix*, licet non vendat niſi uſumfructum: ſed certè cum locatio eſt, non habet locum.

Uxor ſi vendat ſuũ jus doarii, hæredes ejus poſſunt illud habere *pour le prix.*

* *abrogé.*

## §. * CXLI.

DOüaire préfix n'a point de lieu juſques à ce qu'il ſoit demandé en jugement.

Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. *Doarium conſtitutum in uſufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur ea lapſa.*
2. *Domo data pro doario corruente, vidua non tenetur reficere.*
3. *Uſufructu domus vendito, quæ corruit caſu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.*

P*Refix, conventionnel, Amiens*, aliàs limitè, ut dicitur *en Lorraine.*

Si eſt una ſumma ſemel, non currit interuſurium, etiam ex mora extrajudiciali. *Et ſi c'eſt rente* intelligitur pro rata temporis currere, ſi dictum *de rente* ſimpliciter, non datis aliis terminis, & benè, quia dictum *de rente*, & intelligitur de annua, intelligitur in fine anni: tamen ſat eſt petere intra tres menſes, vel ſemeſtre à die ſententiæ.

Quid? dos *eſt de* 1000. *livres* ſemel, vel de 60. *liv.* ad vitam, & ad electionem debitoris: Poſteà maritus ob debita abeſt diu, ſunt bona ſua *en criées*, uxor ſe opponit ſimpliciter *pour ſes conventions matrimoniales*, poſt 30. annos, cum maritus ſit mortuus, invenitur quod curator bonis vacantibus convenitur de reliquis dotis. Certè illa oppoſitio eſt pro petitione in judicio. Item hæc conſuetudo videtur habere locum quando eſt electio mulieris, ipſa poteſt preciſè petere: ſecùs ſi non poſſit peti, quia electio hæredis.

Doarium conſtitutum in uſufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur ea lapſa.

Hoc doarium poteſt conſtitui in uſufructu. Quid ergo ſi dictum quod pro doario habebit uſumfructum talis domus quæ poſtea corruit, penè ſoluto matrimonio & caſu fortuito? Reſpondi, non finiri uſumfructum, ſed manere in area, ſi velit vidua, quia eſt datus in recompenſam. Idem multò fortius ſi eſt lapſa conſtante matrimonio. Item ſi refecta ſit ſimilis; uxor nihil debet 2. Refundere: quia etiamſi non eſſet refecta, debebat refici per hæredem, vel aliud æquipollens doarium dari. Tenetur enim vir garentire & dare cum effectu, prout cum effectu dotem percepit; & hoc ſi in bonis viri ſint alia prædia: quia etiam veriſimiliter in hunc defunctum fuiſſet alia dos aſſignata: vel ſaltem deberet uxor in contumaciam capere doarium conſuetudinarium. Non obſtat *l. repeti* §. 1. *ff. quib. mod. uſusfruct. amitt.* quia loquitur in lucrativo uſufructu.

Domo data pro doario corruente, vidua non tenetur reficere.

Uſufructu domus venditoque corruit caſu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.

Quid ergo ſi vendidi tibi uſumfructum? 3. domus juſto pretio mox exuritur caſu, an debeat cedere hic caſus lucro venditoris? Reſpondi non, nec lucro, nec damno. Et ſic emptori remanet jus in area, quin etiam ipſi inibi reædificare licet, & ſuperimpoſiti ædificii æſtimationem repetere à venditore, finito uſufructu, quatenus tunc valebit ædificium. Item ſi ad tempus venditur, vel permutatur uſusfructus. Idem dico, ſi culpa emptoris exarſerit, ita tamen ut indemnem reddat venditorem, qui non debet ex culpa lucrari, ſed indemnis ſervari, ſi ex dolo poſſit prætendere perditionem uſusfructus; nec eſt ſimile ſi emptor moriatur poſtridie, hoc enim veriſimiliter prævidebitur, ſed non ſi prævidebatur domum eo tempore, vel vita ruituram, ſed ſperabatur ultrà vitam duraturam. Quid ſi petiit *le couſtumier* ex cauſa apparenti, & ſuccubuit, an perdat reliqua præfixi? Reſpondi, non, interim *par proviſion* gaudet conſuetò, & ſententia nihil valebat ad adimendum an interim gaviſa eſt præfixo, vel ſi duobus quod eſt plus quam petita ſit. Quid ſi nulla proviſio petatur? Videtur excluſa reliquis: verius puto quod non; ſi enim peteret præfixum in eventum quod non habeat conſuetum; hoc enim fieri poteſt, & omnino petit proviſio, ſaltem uſque ad concurrentiam ſine cautione, ſi conſuetum conſiſtat in teſtibus, vel longiore diſcuſſione.

---

## § * CXLII.

* *C'eſt le 261. de la nouvelle.*

FEmme doüée de doüaire préfix, ne peut demander doüaire couſtumier, s'il ne luy eſt permis par ſon traité de mariage.

## SUMMARIA.

1. Mulier cui non *permittitur eligere doarium, ubique excluditur electivo.*
2. *Vir habet electionem doarii.*

Mulier cui non permittitur eligere doarium, ubique excluditur electivo.

1. SEd quid ſi matrimonium eſt hic, & hîc eligit *le préfix*? Reſpondi, ubique excluditur, quia veriſimiliter eſt factum reſpectu ad omnia bona. Tamen quod in locis in quibus non excluditur poſſet adhuc petere *le couſtumier*, dicebat *de Marillac* per areſtum quod & locum habet, *au rapport de Monſieur Desloges juſques en Bretagne.*

Vir habet electionem doarii.

2. Borbonienſis *doné ſa femme de doüaire couſtumier* (quod eſt media) *& de 60. livres tournois par an & du tiers du revenu de ſes immeubles*, an poſſet ipſa eligere? Reſpondi quod ex quo conſuetudo non dicit quod præfixum excludit conſuetudinarium, eſt apparentia quod poſſit præcisè petere conſuetudinarium, quia non eſt expreſsè ei derogatum, aliàs eſt uni electio, per *l. plerumque* 10. §. *ult. De jure dot.*

Quid de veteri conſuetudine *de Valois*, ubi nihilominus poterat eligere *le couſtumier*? Vir à prima uxore habet 1500. l. *la doné de 40. livr.* ad vitam *& doit employer* 600. *livr. en propres d'elle*, quæ moritur relictis duabus filiabus, quarum altera poſteà moritur, ex ſecunda uxore habet duas filias, & moritur: filia primæ uxoris renuntiat hæreditati patris, & petit eligere *le doüaire couſtumier.* Reſpondi quod poteſt, licet conſuetudo ſit reformata antè obitum primæ uxoris, dummodò certa ſit vetus conſuetudo, & non dubia. Sed dico quod dos eſt hæredium paternum, quod tum erat acquiſitum filiæ præmortuæ pro parte, & ſic pars rediit ad patrem, conſequenter illa petere non poterit niſi quartam; Tamen eſt dubium: quia non videtur ei plus quæſitum ante obitum patris, & ſic locus eſſet juri accreſcendi. Cæterum *leſdites 600. livr. non employées* vix eſt ut ſint mobile, quia ſi dictum ſit *pour elle & les ſiens de ſon*



Digitized by Google

*coſté & ligne*, pater non ſuccedit filiæ in ea ſumma: ſed ſi ſimpliciter *en propres*, ſuccedit; quia ſemel factum eſt proprium filiabus, quod ſufficit. Vir *la doüé de 40. livr. de rente ſi-toſt que doüaire aura lieu* ( hoc intelligitur ſecundum conſuetudinem ) *ou de doüaire couſtumier à ſon choix & option*, præmoritur uxor relictis filiis. Vir habet ſecundam uxorem & filios, utrùm filii prioris matrimonii poſſint eligere? Reſpondi, non etiamſi eſſent hæredes matris ſuæ & non patris; quia dicta electio habet tacitam conditionem ſi mulier ſuperſtes ſit; quia prius dos non cedit quam vir ſit mortuus, & ſic quod defecerat tacita conditio in quam electio eſt collata, remanet electio in jure communi, & ſic electio eſt patris, qui utrum eligat non reputatur *advantage des enfans*, & etiamſi omnes ſint hæredes, omnes utrimque conferunt. Quid ſi filii primi matrimonii non ſint hæredes? electio dicti doarii ſpectat ad filios ſecundi, & hæredes, vel etiam ad extraneos hæredes, vel poſſeſſores.

## §. * CXLIII.

PAr ladite Couſtume doüaire préfix a lieu, & courent les arrerages d'iceluy, depuis le jour & date que ledit doüaire a eſté demandé en jugement, par celuy ou ceux à qui il eſt deû, aux heritiers du mary, dont procede & qui conſtituë ledit doüaire.

### SUMMARIA.

1. *Oppoſitio* à des criées *facta in manu ſervientis, videtur facta in judicio.*
2. *Servientis eſt vertere oppoſitionem in acta.*

EN JUGEMENT. Niſi debitor ex tunc agnoſcat, vel impediat, puta contractu facto qui reſcinditur.

Cum ſufficiat petere ab uno ex pluribus hæredibus, areſt. fol. 61. Item hoc verum reſpectu mulieris quæ poteſt petere, quia communiter habet electionem: hoc non valet, quia non habet eam per conſuetudinem. Secùs reſpectu minorum pupillorum, mortuis patre & matre qui non poſſunt petere contrà filios primi matrimonii; ſed certè generaliter loquitur ibi, *ou ceux*, ſed imò intelligitur, ſi tantùm petere poterant contra ipſum requiritur ut quæratur actio efficax, & incipiat deberi, & licet non ſit nunc tutor cui poſſit ſolvi, non debet cedere lucro creditoris, qui non videtur certare de damno, ſed de lucro: quia lucratur caſu quo alter ſit negligens, ſed pupillus non eſt negligens, & ita fraus: quia *c'eſt* ſimpliciter *le propre des enfans*; Ergò hic non limitatur contra non valentes petere, etiamſi hæredes viri tenentur de culpa, neque conſtituti tutores.

Amplia etiam excipiendo, ut ſi *pour doüaire prefix la quotité des rentes que la terre d'elle doit, ſera meuble*, debet enim nihilominus peti & ſignificari, quia intereſt hæredis, ut ſciat ſe tutum à conſuetudinario. Sed hoc non eſt, ideo quia habet locum articulus etiamſi ſit excluſa conſuetudinario. Ratio eſt quod hoc quacumque ratione jus ſit, & ſic ſcriptum generaliter obſervatur, quia de hoc confiditur, eſt ergò doarium ſic limitatum ex bona tantùm fide.

Quid de muliere quæ ſe pro dote præfixa oppoſuit *à des criées*? Reſpondi, ſi vivo marito, non eſt ſatis: ſed eo mortuo, videtur ſatis, ſi oppoſitio eſt communicata: quia videtur facta in judicio. 1. Ex quo eſt facta in manu ſervientis, cujus proceſſus eſt relatus in acta 2. Oppoſitio *à des criées* facta in manu ſervientis videtur facta in judicio. Servientis eſt vertere oppoſitionē in acta.

Die Martis 11. Auguſti 1551. *fut adjugé* 1500. *livres de rente de doüaire prefix ſans caution*, mulieri *du Temple*, quamvis diceretur matrimonium non duraſſe, niſi 18. *mois*, & maritum fuiſſe ſacerdotem, tamen proviſio fuit adjudicata.

## §. * CXLIV.

* C'eſt le 263. de la nouvelle.

ITem, le doüaire d'une ſomme de deniers pour une fois promis à une femme, au traité de ſon mariage, n'eſt qu'à la vie de la femme tant ſeulement, s'il n'y a enfans naiz & procréez du mariage: & doit tel doüaire aprés le trépas de la femme revenir aux heritages du mary, s'il n'y a contract au contraire.

### SUMMARIA.

*Venditor vili, eget, emptor carè, abundat.*

2. *Uxor ſuperſtes marito, & filio, non lucratur doarium: quia mortuus eſt filius antequam ad eum dos reverteretur.*
3. *Doarium non eſt perpetua proprietas.*

Venditor vili, eget, venditor carè, abundat. Uxor ſuperſtes viro & filio nõ lucratur doarium, quia mortuus eſt filius antequam ad eam dos reverteretur.

1. VIdi contractum, dos 8000. *livres: doit employer en propres le tiers, & doüé de 300. livres racheptable 3600. livres ſans retour, ſauf s'il y a enfans ſera à retour.* Ecce quod ex veteri contractu juſtè accidit uſufructui quædam proprietas, ergo ex novo contractu, quia imputet ſibi carè emens voluntariè: & ſic differt inter venditorem vili, quia eget.

1. Et ementem carè, quia abundat.

2. Quid ſi uxor eſt ſuperſtes viro & communi filio? Reſpondi, non lucratur, quia mortuus eſt filius antequam ad eam dos reverteretur: & ſic mater non ſuccedit: ſed pervenit ad alios hæredes viri exiſtentes tempore mortis uxoris, quibus reddendum eſt, & hoc abſque dubio.

Ita

Digitized by Google

Ita contractum *le tiers en propres, le tiers en meubles, & le tiers en conſtitution de 300. livres de rente racheptable non ſujette à retour, ſans qu'il y ait enfans ou non.* Reſpondi quod doarium non eſt perpetua proprietas. 3. Niſi caſu quo uxor vel filii ſunt ſuperſtites viro, aliàs fiet caducum, nec etiam per liberos tranſmittitur morientes poſt matrem, ante patrem. Doarium non eſt perpetua proprietas.

# TITULUS DECIMUS TERTIUS.

## DE SUCCESSIONE IN LINEA COLLATERALI.

### §. * CXLV.

*Voyez l'art. 325. de la nouvelle Couſtume.

QUand aucun va de vie à trépas ſans hoir en ligne directe, ſes plus proches parens & lignagers en ligne collaterale habile à eſtre ſes heritiers tous en un meſme & égal degre, ſi tels ils ſe veulent dire & porter, luy ſuccedent quant aux biens meubles & conqueſts immeubles: & auſſi quant aux propres heritages, chacun en ce qui procede, & qui de ſon coſté & ligne eſt advenu & écheu au deffunt, entant que touche les heritages tant propres que conqueſts roturiers, & qui ne ſont tenus noblement.

SAns hoir. Clarè ſentit de deſcendentibus. Sed quid ſi relinquat Aviam & fratres, vel patruos, eſt-ne mixta ſucceſſio directa, & collateralis? Reſpondi, ad jus commune, quantum ad mobilia & conquæſtus.

*A Mante Bourbon* habuit areſtum quod uterinus frater, etiam in paternis & omnibus excludit paternos. Et primò perdit cauſam *devant le Prevoſt:* Secundò *la gagne devant le Bailly* conſilium inſequendo. In Curia *tout annullé*: quia probationes utrimque non erant ſatis ſolemnes, nec reddebant rationem de proprio uſu *ſur le partage*, nec de cauſis quibus putabant tale hæredium eſſe paternum. *Et fut dit que* utraque pars informaret *ſur faits ſecrets extraits du procez* ſuper dicta conſuetudine. Dom. *Gilbert commis*, qui utrique parti dederat commiſſionem citandi ſuos teſtes, totum (quod plus 900. l. conſtiterat) annullatum, & perficeretur per alium; ſcilicet Dominum *de Lignieres* (fortè quia ipſe ex officio deberet teſtes capere) & tandem, quia non eſt ſatis, exindè probabatur conſuetudo, & fortè erat aliquis conflictus in contrarium, fuit judicatum ſecundum jus commune: exindè confirmatum per duo alia areſta. Ego dico quod peſſimè: quia non erat quæſtio de petenda introductione novæ conſuetudinis contrà priorem, ſed de æſtimando qualis eſſet vetus conſuetudo in patria conſuetudinaria, in qua etiam fuerant variæ conſuetudines dum partes ibi procederent, probatur quod retrahens non eſt admiſſibilis, niſi ſit de dicta linea, ſed hoc non concludit.

1551. Vidi ſimile Stampis: ſed certè debet ſervari ut Pariſiis.

---

### §. * CXLVI.

* C'eſt le 327. de la nouvelle

LEs heritiers d'aucun défunt ou défunte en ligne collaterale partiſſent, & diviſent également entr'eux par teſtes, & non par lignes, les biens & ſucceſſion dudit défunt, tant meubles, qu'heritages non tenus & mouvans en fief.

### SUMMARIUM.

1. *Inventarium factum ſine litteris regiis, nec vocatis creditoribus, valet.*

Inventariũ factum ſine litteris Regiis, nec vocatis creditoribus, valet.

1. PEr areſtum receptum & judicatum ſecundum ſtatum patriæ juris ſcripti quod valet inventarium factum ſine litteris Regiis, etiam non vocatis creditoribus. Sed ab anno 1540. cœperunt cautiores obtinere *leſdites lettres.* Nec etiam requiruntur litteræ Regiæ *en Bretagne*, quia non eſt ſolitum: ſed ibi ſolent vocare creditores.

---

### §. * CXLVII.

* C'eſt le 326. de la nouvelle.

EN ligne collaterale, les propres heritages d'aucun défunt retournent à ſes parens & lignagers, habiles à luy ſucceder, les plus prochains du coſté & ligne d'où procedent & luy ſont venus & écheus leſdits heritages (ſi d'iceluy défunt ſe veulent porter pour heritiers) ſuppoſé qu'ils ne ſoient les plus prochains ſimplement dudit défunt.

Digitized by Google

# SUMMARIA.

1. *Propria pertinent ad quemcumque hæredem.*
2. *Judicatum contra fiſcum, quod mater haberet propria paterna filii ex defectu aliorum hæredum.*
3. *Vir aut uxor ſuperſtites excludunt fiſcum, alterutro moriente ſine hæredibus.*
4. *Materni hæredes excludunt fiſcum paternis hæredibus deficientibus, vel è contra.*
5. *Hæredes propriorum non tenentur ad debita, niſi in ſubſidium.*
6. *Hæredia reverſa ad filios primi matrimonii, ſunt hæredia.*
7. *Reditus eſt de re, vel pars rei.*
8. *Pater, cum filius, ut hæres matris retraxit hæredium maternum & moritur ſine filiis, non ſuccedit, nec pretium repetit.*
9. *Pater vel proximus hæres illius qui redemit hæredium alienatum, non poteſt repetere pretium.*
10. *Uxor poteſt repetere dimidium pretii redemptionis hæredii à marito factæ conſtante matrimonio.*
11. *Propinquior qui ſe hæredem purè, vel per beneficium inventarii dicit, non excludit remotiorem ab hærediis quibus ipſe propinquior non ſuccedit.*

RETOURNENT. Etiam in poſſeſſorio, ſed proximus impediet ſequeſtrum, & habebit virilem, donec de qualitate notorium ſit, & nihilominus & poſt tantum poteſt conveniri de poſſeſſorio à die lati judicii, ut tetigi *ad Decium conſ.* 498. *num.* 3.

Propria pertinent ad quemcumque hæredem.

RETOURNENT. Quia veniſſent ad extraneum ubi propinqui ſunt extranei, & ſic ſurſum, vel retrorſum redire debet.

Mater habet propria filii ex defectu aliorum hæredum cōtra fiſcum.

1. Alias *les propres appartiennent* cuicumque hæredi: quia ceſſat prælatio, ſi hi quorum favore non ſint, vel nolint, & excluditur fiſcus. 2. Et ita fortius fuit judicatum pro matre contra fiſcum, quæ habuit propria filii paterna ex defectu aliorum hæredum, & confirmatum per areſtum. 3. Sed quid *ſi unde vir & uxor*, aliis deficientibus? Reſpondi quod ſic, & quod juſtius eſt fiſcum excludi, & ita dixi pro domina *Gerſonnet*, quæ erat hæres per beneficium inventarii ſui mariti.

Vir aut uxor ſuperſtes excludit fiſcum alterutro moriente ſine hæredibus.

4. Secundum me & jus commune quod materni excludunt fiſcum in paternis, illis deficientibus fuit, per areſtum in camera Domini *Picard.* Sed quod in Neuſtria ad fiſcum ſpectet, dicebat Dom. *Baudry*. Facit Alex. *conſil.* 221. *num.* 2. 3. *lib.* 6.

Materni hęredes excludunt fiſcum paternis hæredibus deficientibus, & è contra.

5. Circà 1538. *Palo* contrà *Marillac* obtinuit quod hæres propriorum remotior non tenetur ad debita, niſi in ſubſidium.

Hæredes propriorū non tenentur ad debita, niſi in ſubſidiū.

6. Hæredia reverſa ad filios primi matrimonii vi *l. fœmina* C. *de ſec. nupt.* an ſint hæredia? Reſpondi, ſic: quia ea conditio tacitè inerat quando data ſunt: undè licet non debeant conferri, ſed debeant à lege: tamen cenſetur paternum vel maternum, ut prius tanquam liberis eo caſu datum.

Hæredia reverſa ad filios primi matrimonii ſunt hæredia.

Utrum permutata ad hunc finem ſubeant eamdem naturam. Conſult. fol. 302. in fine.

Dicebat *Chartier* quod licet donatio facta per patrem filio cenſeatur proprium paternum, non conquæſtus (ut per areſtum) itaut uxor filii nihil in eo fundo habeat: tamen ſecus *ſi c'eſt un bail d'heritage à rente:* ſed hoc ultimum non puto verum ex quo reditus eſt de re. 7. vel pars rei: ſicut ſi donaretur retento uſufructu de novo conſtituto, vel certo reditu antiquo, vel alio de novo conſtituendo, vel de qualibet donatione reſtricta, vel modificata.

Reditus eſt de re, vel pars rei

Amplia ut nec tenerentur reddere pretium, ut dixi ad Decium conſult. 288. ad finem. Primò filius *qui par retrait conventionnel.* 8. Ut hæres matris retraxit hæredium maternum & ſine filiis moritur. Reſpondi, pater non ſuccedit, nec pretium repetit. Quid ſi *par retrait lignager*? Idem: ſecus ſi voluntario contractu, poſt quam non poterat retrahi. Quid ſi venditum erat propinquo materno, à quo voluntariè emit? Reſpondi, idem omnino ſi erat ei ſucceſſurus. Amplia etiamſi ejus hæreditas, ſcilicet venditoris ad eum non deferatur, vel repudiet. Idem ſi non erat ei ſucceſſurus; quia ſat eſt quod ſuper eo non poteſt retrahi.

Pater cum filius ut hæres matris retraxit hæredium maternum, & moritur ſine filiis, nō ſuccedit, nec pretiū repetet.

9. Et nullo horum caſuum poteſt pater, vel proximus hæres mobilium & conquæſtuum petere refundi pretium; quia talis hæres certat de lucro. 10. Secus de conjuge ſocia, cui debet refundi media pars, aliàs verſaretur in damno. Sed ſi acquiſivit prædium, exteri debent reditum hæreditarium, quod confuſum fuit, an reviviſcat ſi hæres proximior conquæſtuum ut habeat dictum fundum liberum? Solvè, melius eſt quod non reviviſcat; quia defunctus poterat alienare vel donare. Sed quid ſi ſemper declaraverit quod nolebat confundi? Reſpondi, hoc caſu fallit. Item fallit, ſi poſt obitum quærentis redimatur: ſivè vi pacti: vel retractus proximitatis: quia benè accipiet pretium, ſed non retinebit reditum, ſed reditus reſurget, & dabitur hæredi propriorum: ſi ergò habet de maternis, & conſuetudo non prohibet diſponere, locus erit querelæ etiam maternis fratribus *Ad gloſ. & ſuper text. inſtit. de inof. teſt.*

Pater vel proximus hæres illius qui redimit hæredium maternū, non poteſt repetere pretium.

Uxor poteſt repetere dimidiū pretii redemptionis hæredii à marito factæ conſtante matrimonio.

11. Si propinquior *ſe porte heritier ſimple, ou par benefice d'inventaire*, non excludit remotiorem in propriis à quibus iſte hæres extraneus eſt: ergò ſi remotior eſt hæres prædicto modo, minus excludet propinquiorem à propriis in quibus iſte non eſt habilis. Caſus eſt: Propinquior erat hæres per inventarium, & omnia tenebat, venit remotior, qui eſt hæres ſimpliciter, qui vult capere omnia: Primus dicit quod debet retinere paterna, in quibus remotior eſt extraneus, qui per magis remotum in eis excluderetur; ergò & per propinquum, vel æqualem in gradu.

Propinquus qui ſe hæredem purè, vel per beneficiū inventarii, dicit, nō excludit remotiorē ab hærediis, quibus ipſe propinquus nō ſuccedit.

Petitum eſt an hæres propriorum, putà patruelis qui poteſt eſſe hæres ſimplex univerſalis, poſſit capere paterna tantùm de ſua linea contrà conſobrinum? Videtur indubitatum quod ſic: quia conſobrinus eſt inhabilis in paternis, alio exiſtente habili in eis, etiam remotiore. Sed contrà facit quod poteſt ei dicere, eſto ergò hæres univerſalis poſtquam potes eſſe, & ego

capiam

capiam ſola materna ſine oneribus, aliàs te excludam in omnibus, etiam paternis. Quid eſt, an capiens propria cogitur eſſe hæres univerſalis, nullo alio volente hæres eſſe, & an etiam alio volente ſuccedere non poſſit propria ſine hæreditate univerſa capere quando ad eum defertur, nec habet proximiorem? Quid enim ſi patruelis vult eſſe hæres univerſalis, & patruus benè vult, ſed vult percipere propria, patruelis impedit, niſi iſte ſe gerat hæredem ſimplicem, quod non audet: contra patruum facit art. 147. & quod de filio in feudis. Si hoc eſt verum, ſequitur quod hæredi propriorum, etiam remotiori invito accreſcat tota hæreditas, ſi proximior non ſit, vel abſtinet; niſi etiam iſte reſtituatur ad totum repudiandum: & hæc pars videtur favorabilior; tum ut quis facilius habeat hæredem, tum ut minus recedatur à jure communi, quia hæc propria non prælegantur niſi habilibus ut ſint hæredes, & qui ſunt in quantum poſſunt; ergo quatenus detractent eſſe hæredes ſui à prælegato quoque excluduntur, & eſt veritas: pro me areſtum 1539.

## §. * CLXVIII.

* *C'eſt le 331. de la nouvelle.*

EN ligne collaterale, en tant que touche les heritages tenus & mouvans en fief ſe partiſſent & diviſent également entre coheritiers, & n'y ont les aiſnez aucun droit ou prerogative plus que les autres.

## SUMMARIA.

1. *Unus ſolus eſt primogenitus cum ſit diviſio in capita; ſi vero in ſtirpes, tota ſtirps primi reſpectu aliorum habet privilegium.*
2. *Repræſentatio transfertur jure primogenituræ.*
3. *Repræſentatio eſt privilegiũ, nec habet locum in his quæ ſunt juris ſpecialis.*

Unus ſolus eſt primogenitus cum ſit diviſio in capita: ſi vero in ſtirpes, tota ſtirps primi reſpectu aliorum habet privilegium.

1. SEd in locis ubi habet locum in collaterali, & ibi etiam locutus eſt repræſentationi, tunc eſt difficultas: quia ſi fieri debeat diviſio in capita, tunc clarum eſt quod unus ſolus eſt primogenitus: ſi verò in ſtirpes, tunc tota ſtirps primi, reſpectu aliorum, habet primogenituram, & ſit ſubdiviſio, ut conſultat. fol. 156. Dicebat enim *Chartier* quod vi repræſentationis eſt idem ac ſi qui repræſentantur ſucceſſiſſent; deinde ad iſtos tranſmiſiſſent. Et ſic repræſentatio transfert

Repræſentatio transfert jus primogenituræ.

2. Jus primogenituræ, non autem jus ſuccedendi de jure communi: ſed benè ponderanda ſunt verba ſtatuti in collatione primogenituræ.

Quid ſub conſuetudine tali, ſupereſt ſoror primogeniti, & plures filiæ & nepos ex ſorore præmortua antiquiores: quæſtiones ſunt, videlicet de primogenitura, & de excluſione: Quia, aut dico quod nonobſtante repræſentatione eſt vera collateralis, inſpecta veritate, non fictione & ſucceſſione ejus de quo agitur, & iſte nepos excludet omnes ſuas ſorores in feudo, quantum ad portionem jure ſtirpis ferendam; ſed non excludet amitam, quia licet ſit maſculus, tamen eſt ex fœmina, & non excludit amitam, niſi ex perſona matris ſuæ: aut vendicatio inter hanc ſtirpem directam, ac ſi mater acceptam partem tranſmiſiſſet, & tunc adhuc nepos habet inter eos jus primogenituræ, & hoc veriſſimum puto, & æquius eſt, & ſic cenſeo verum opinione Charterii, quæ eſt vera, & ſic reſpectu repræſentationis eſt una tacita & implicita directa electio vel ſucceſſio inter eos, quando ſunt plures. Secus ſi tunc etiam ſorores illæ cum amita comparantur. Item ſecus ſi omnes ſunt in eodem gradu, & ſic veniunt abſque repræſentatione ex propriis perſonis, & tunc unus nepos maſculus, etiam ex fœmina excludet omnes neptes, etiam ex alia matre, vel patre, vel alios qui ſunt in pari gradu, etiamſi per maſculos deſcenderent, & propter maſculinitatem gradus remotio eſt majoris favoris quam propinquior: quia mater non habuiſſet niſi ſuam virilem æquè ac inter repræſentantes, vel ſuccedentes, nepos haberet totum, nec eſt abſurdum, quia non eſt ſola vis gradus, ſed privilegium maſculinitatis; quæ tamen maſculinitas non habet hanc vim excluſivam, niſi in pari gradu.

Sed quid è contra, ſi ſecundus ſucceſſor non vult abſtinere ab hæreditate primi defuncti, puta avi, ſed ultimi, repudiando paternam, ut adeat avitam tantùm: vel avitam ſimpliciter, paternam cum beneficio inventarii? Puto quod non, quia ſi ſub beneficio inventarii, dico quod tenetur ponere in ejus bonis hæreditatem avi & eam conſervare; quod ſi renuiſſet eſſe hæres patris, dico quod illi ad quos devolvetur hæreditas patris poterunt adire avitam, quia non eſt debita nepotibus, ſed filio qui ad quoſcumque hæredes tranſmittit, & ſic impoſſibile eſt eam adire, niſi priùs adiretur hæreditas filii ex quo dictam hæreditatem ad ſe devolutam non repudiavit, ſed ad ſuos hæredes tranſmiſit.

Repræſentatio eſt privilegium, nec habet locum in his quæ ſunt juris ſpecialis.

Hæres ſub beneficio inventarii rationem reddit ſumptibus inventarii.

3. Repræſentatio eſt privilegium, nec habet locum in his quæ ſunt juris ſpecialis. *Tiraq. de retract.* §. 11. *gloſ.* 9. *num.* 4.

4. De inventario. Si quis per beneficium inventarii, hæres tutoris eſt *tenu compter*: ſed hoc fit impenſis inventarii (niſi de continuatione quam ſuo nomine ſolvet) ſed ſi eſt prior creditor cui bona non ſufficiant, poterit impedire. Et nihilominus ſub intereſſe actoris, ut reliqua liquidentur, coget eum *faire & diſcuter le compte*: ſed debebit impenſas dare; conſiderato quod exhauſtum eſt inventarium.

Vidi quæſtionem de primogenito, quod mater omnia adminiſtrans promiſit quædam bona filio, expectando *partage*, ante quod mortuus eſt ſine liberis, mater dividendo, ſecundus fratrum ſe dicit primogenitum; ſed peſſimè: quia etiamſi primogenitus ille non agnoviſſet hanc prærogativam, tamen habuiſſet ex quo erat hæres, & primus; & ſic non poſſet ſecundus capere hanc prærogativam, ſed confunderetur. Sed hic eſt plus, quia fuit hæres & primogenitus, & ſic tranſmiſit ad hæredes ſuos, & ſic in maſculis æqualiter, & ſic ſecundus indè nihil lucraretur; ſed ſi primus repudiaviſſet lucraretur, quia dimidia reliqua, quæ in 4. divideretur ſi primus fuit hæres, eo abſtinente non dividetur niſi in tres perſonas.



Digitized by Google

## §. * CXLIX.

*Voy l'art. 320. de la nouvelle.

EN ligne collaterale repreſentation n'a point de lieu.

## SUMMARIA.

1. *Frater non poteſt in præjudicium creditorum admittere filium fratris ad repræſentandum.*
2. *Hæres repræſentans eſt tanquam inſtitutus in re loci.*
3. *Conſuetudo eſt localis.*
4. *Frater uterinus non poteſt excludere nepotem ex fratre vel ſorore.*
5. *Conſuetudo eſt jus commune.*
6. *Subdiviſiones non recipiuntur ubi eſt repræſentatio.*

NUnc in magno Conſilio 1542. eſt difficultas an in conſuetudine Sylvanectenſi, quæ idem dicit; ſed non dicit quod ſublata ſit duplicitas vinculi, *ut infra eod.* §. 154. an quantum ad mobilia & conquæſtus nepos ex fratre utrimque conjuncto, excludatur per fratrem paternum, vel uterinum tantum? Videtur quod non; quia non eſt ſimplex, ſed duplex, & ſic in articulo ſimpliciter non comprehenditur, quia conſuetudo odioſa; tùm debet intelligi ut minus corrigat jus commune; ergo cum ſatis operatur inter cæteros æquales, non debet habere locum ut aliud præponderet, nec debet corrigere duobus caſibus, cum corrigat ſatis in uno caſu. Sed tunc conſuetudo eſt generalis, & ſic generaliter debet ſtare, quia generaliter negat repræſentationem; & ſic converto argumentum & dico quod jus duplicis vinculi ſatis eſt quod operetur quando non opus eſt repræſentatione, ut inter fratres: ſecùs tamen non eſt ſatis potens, ſed indiget repræſentatione, quia tunc non poteſt operari: ſed hoc videtur abſurdum, ideo quod iſte qui nihil habuiſſet, haberet totum præmoriente fratre utrimque conjuncto, cum relinquat liberos: ſed certè tunc ſatis eſt quod nepos habeat paterna, vel materna, ſi qua ſunt ad quæ alter eſt extraneus.

Frater non poteſt in præjudiciũ creditorũ admittere filium fratris ad repræſentandum.

1. Quid ſi frater voluit admittere filium fratris ad repræſentandum? Reſpondi: non poteſt in præjudicium creditorum ipſius, quia ipſo jure non ſuccedit, & ſic eſſet mera donatio. Secùs in filia quæ renuntiavit, & per pactum excluditur, quia poteſt ipſe primus hæres eam admittere in præjudicium creditorum, hoc eſt non uti pacto; licet hoc non poſſit ejus hæres in præjudicium hæreditariorum, *ut dixi ad Conſil. Alexand.* 113. *lib.* 3. Sed in propriorum videtur quod ſic, ſicut licet primo hæredi proprios creditores, non hæreditarios ſic fraudare, ita etiam de filio ſecundum Bald. *l. maximum vitium, col.* 4. *C. de liber præter.*

Facit conſuetudo Blæſenſis, art. 141. Fallit in infinitum de conſuetudine Turonenſi, quia ibi per alios articulos tacitè infertur & expreſsè, Pictavienſi art. 277. aliàs intelligitur ſecundum terminos juris, & ſic intelligitur *en Bretagne tant que ligne ſe peut précompter.*

An ergo nepotes defuncti excludent Thium defuncti? Non videtur, & benè, quia licet plures nepotes inter ſe non habeant jus repræſentandi ſecundum jus commune; hoc eſt quia ex ea cauſa privilegii fecit eos reduci ad jus commune, quæ cauſa ceſſat inter Thium & nepotem; quia Thio non datur repræſentatio, ſed benè nepoti. *Joann. Fab. inſtit. de ſervili cognat.* quia non excludunt jure communi codicis, ſed ſolum noviſſimo jure repræſentationis, quod ſublatum eſt, & hoc verum puto, licet pro nepotibus faceret quantum ad propria. Hic videlicet A. reliquit domum duobus filiis B. b, b. deceſſit relictis duobus filiis. C. c. quorum quilibet habet quartam, c. decedit cum filiis, deinde C. ſine filiis. Certè primâ facie juſtius eſt quod ejus pars accreſcat nepotibus quam dicto B. qui habet partem ſuam integram, & ſic quamdiu ſuperſunt deſcendentes b. fratris ſui, videtur, quod nihil deberet petere in dicta parte. Reſpondi, non petit jure antiquo, ſed jure novo, tanquam hæres pro parte virili nepotis ſui, quia ſatis eſt quod eſt habilis ut ſit hæres, & ſic illa ratio eſt phantaſtica, & non concludit, prout in terminis juris communis non habet locum, & conſequenter nec in terminis noſtræ conſuetudinis quæ in hoc nos reducit ad jus codicis, & ſic illa æquitas eſt phantaſtica. Hic contrà Alex. *conſ.* 36. *lib.* 6. *in* 2. *dubio.* Alciat. *de verb. ſignif. fol.* 50. contrà eos etiam in terminis juris.

Non ponitur ſuprà art. 16. ſed ſolum hic quæſtio. Tres erant ſorores, prior moritur, relictis filio & filia, deinde ſecũda ſine liberis & in locis in quibus eſt repræſentatio, modo in feudis maſculus vult excludere ſororem ſuam, per art. ſuperiorem 16. Reſpondi, melius videtur quod ipſa concurrat, ſalvo jure primogenituræ: quia vel dicetur primò quod ambo ad feuda æqualiter, & non eſt juſtum obſtante art. 16. ſuprà eodem, & quia plus haberet quod in linea etiam directa, quod non eſt æquum. Secundò, aut dicetur quod in totum excludetur, & tum durum eſt, tum non probatur per ſolum textum, ut ſuprà art. 16. quia loquitur in merè collaterali, ſed iſta non eſt merè collateralis, quia ineſt repræſentatio quæ implicat quamdam tranſmiſſionem, quia fingitur mater ſucceſſiſſe & tranſmiſiſſe, & dictus art. 16. odioſus non debet ad hunc caſum extendi, tum quia tunc vocantur ad portionem quam habuiſſet mater, & quam habuiſſent ei ſuccedendo, ergo non jure primogenituræ inter ſe, & ſic hæc eſt media via, & magis æqua. Si verò conſuetudo non diceret quod maſculus excludat, ſed dat jus primogenituræ in directa, non erat fundatus ad petendum, nec haberet hic, ſed hic etiam habet quod valet, ſivè offerat, & ſe fundat in directa, nec in totum excludetur, & prævalet in terminis hujus conſuetudinis.

2. Item, quia ſoror eſt hæres in omnibus ſitis à *Senlis*, ubi deceſſit defunctus & habebat domicilium: ſed defunctus habebat *quelques acqueſts* Neuſtriæ, ubi ſuper eis conſtituerat reditum: Nepotes ex fratre repræſentant in ſitis *en Beauſſe & à Chartres*; certè ſunt tanquam hæredes inſtituti in re loci, quia conſuetudines ſunt locales. 3. Et ſic ſoror habetur pro hærede univerſali, & ſic tenetur ſolvere debita *& ladite rente*, & non tenentur nepotes niſi in ſubſidium.

Hæres repræſentans eſt tanquã inſtitutus in re loci.

Conſuetudo eſt localis.

Initio Februarii 1544. *Sont partis entre le Marquis de Rochebrun & ſon frere*: eſt dos conſtituta præfixa ſuper certo feudo, ambo ſunt hæredes patris & matris: ſed primogenitus licet habeat ferè omnia feuda, tamen petit ut frater contribuat pro quota hæreditaria, impedit, & offert pro quota bonorum in loco dicti feudi & conſuetudinis, quod is qui habet rem obligatam, debet ſolvere; ſed localis eſt, nec obligat, & hypotheca non eſt limitata, ſed ſolum intereſſe creditoris concernit.

Frater uterinus nõ poteſt excludere nepotem ex fratre & ſorore.

4. Similis conſuetudo *à Chaſteauneuf en Thimerais* art. 126. quæ etiam vult quod germanus frater excludat

uterinum, vel conſanguineum; de nepote nihil dicit. Modò uterinus frater vult excludere nepotem ex fratre vel ſorore germana. Reſpondi quod non poteſt, ſed ab ea excluditur, nec nepos indiget repræſentatione, quia ſolus ſuccedit, & uterinus inhabilis tunc in dubio ſecundum jus commune. 5. & conſuetudo ſatis operatur, negando repræſentationem inter habiles, vel ſuppoſita alias habilitate abſque eo quod neget etiam ad commodum ejus quem vult eſſe inhabilem, ſi pater nepotis viveret. *Pour Obiſée*, contra fratrem maternum defuncti *De la Vime*, qui tantùm mobilia & conquæſtus reliquerat.

Conſuetudo eſt jus commune.

6. Ubi eſt repræſentatio, ut in cauſa *de l'Admiral & du Seigneur de Laval*, quod ſubdiviſiones non recipiantur; ſed tantum dividuntur bona *entre les heritiers des deux premiers branchages de celuy qui decede ſans enfans*; ſcilicet *entre les heritiers paternels & maternels lors plus proches à luy ſucceder ſans monter plus haut, ſinon en défaut de plus proches*, aliàs nuſquam finis. *La Trimoüille vouloit faire la ſubdiviſion.*

Subdiviſiones non recipiuntur, ubi eſt repræſentatio.

Etiam Turonis vel alibi, ſi pater vel mater ſuperſit, & renuntiet, non habet locum repræſentatio pro filio (ſi ſit patruus) quia non eſt repudiatio hæredis, ſed omnino excluduntur deſcendentes.

---

## §. * CL.

* *C'eſt le 332 de la nouvelle.*

LEs heritiers d'aucun défunt en pareil degré, tant en meubles, qu'immeubles, ſont tenus perſonnellement de payer & acquitter les debtes d'iceluy défunt dont ils ſont heritiers, chacun pour telle part & portion qu'ils ſont heritiers dudit défunt.

## SUMMARIA.

1. *Hæres per inventarium tenetur reſpondere creditoribus de fructibus per eum perceptis.*
2. *Hæres per inventarium eſt depoſitarius erga creditores qui ſe oppoſuerunt, & non erga eos qui ex inopinato ſupervenerunt.*
3. *Hæres per inventarium excluditur in patria juris ſcripti ab eo qui in pari gradu ſe ſimplicem gerit.*
4. *Remotior qui ſe dicit hæredem ſimplicem, excluditur à propinquiore, qui erat hæres per inventarium.*
5. *Uno exiſtente hærede per inventarium, ſi veniat alius qui petat partem, poteſt admitti, etiam ſine litteris.*
6. *Inventarium ſub beneficio debet fieri vocatis creditoribus ſub programmate.*

Hæres per inventariũ tenetur reſpondere creditoribus de fructibus per eum perceptis.

1. AN hæres per inventarium qui poſteà aliquot annis poſſedit pacificè teneatur reſpondere creditoribus, etiam de fructibus interim perceptis. Reſpondi quod ſic, omnino in quantum locupletior, *l. ſi me & Titium, ff. ſi cert. pet.* ſed de bona fide conſumptis: idem quantum ad creditores qui jam ſe oppoſuerunt, erga quos eſt malæ fidei, & cuſtos, & depoſitarius.

Hæres per inventariũ eſt depoſitarius erga creditores qui ſe oppoſuerunt.

2. Secùs quantum ad eos qui ex inopinato ſupervenerunt; quemadmodum prætenſus hæres erga verum hæredem. Facit quod notavi ad Corneum *l. fin. C. de jure deliber.*

Hæres per beneficium excluditur in patria juris ſcripti ab eo qui in pari gradu ſe ſimplicem gerit.

3. Per areſtum dictum quod in patria juris ſcripti hæres per beneficium inventarii non excluditur à remotiore; quamquam multi contrarium vulgò putent in patria conſuetudinaria; ſed certè juſtum eſt ut excludatur ab eo qui eſt in eodẽ gradu, non autem à remotiore.

Remotior qui ſe dicit hæredem ſimplicem excluditur à propinquiore qui erat hæres per inventarium.

4. Per areſtum à duobus annis 1543. dictum quod ſi quis remotior dicat ſe hæredem ſimplicem, excluditur à priore qui erat hæres per inventarium, ſi ſe gerat ſimplicem etiam ſine litteris Cancellariæ: ſed quid ſi quis eſt hæres per inventarium, dedit cautionem, & omnia fecit, poſtea venit ejus frater qui vult etiam hæres eſſe per inventarium, & habet litteras? Videtur quod poſſit etiam ſine litteris

Uno exiſtente hærede per inventarium, ſi venit alius qui petat partem, poteſt admitti, etiam ſine litteris.

5. Contribuendo partem omnium ſumptuum. Contrà, quia aliàs impedirentur qui vellent eſſe per inventarium, imò non impedirentur cum poſſent excludi per ſimplicem; ſed ergo alius poſſet per parem excludi in totum refuſis ſumptibus, quod videtur abſurdum, ſaltem poſt annum & notabile intervallum. Si ergo excludit propinquiorem, ergo fortiùs conjunctum in gradu? Imò non excludit, & ita judicatum *en Chaſteau*, contrà *Robert*, licet eſſet conjunctus utrimque, pro fratre conſanguineo tantùm qui voluit poſteà practicare inventarium (ſed etiam illud inventarium non erat factum. 6. Vocatis creditoribus ſub programmate, ut debet) & quamvis non ſoleat, tamen verè eſt error & non conſuetudo, & debet privari ut ſimplex. Sed de hoc non diſputabat; quia uterque volebat eſſe per inventarium. Et etiamſi fuiſſet ſolemne, adhuc idem puto, & idem tenuiſſet *Seguier*, quia jure non cavetur de præveniendo, & eſt jus, & ſunt veri domini, quamquam reſolubiliter ſi ſimplex veniat, & ſic benè judicatum. Sed vide cautelam; iſte habet plures fratres qui tacent & tamen occultè eis communicat, ut iſte ſolus medium debitorum, quia plus aufert in propriis. Reſpondi non oberit, quia ex quo ambo ſunt per inventarium, quod eſt vera ſeparatio bonorum, ſperantur bona in quibus ſunt prælegatarii. Item non tenetur ad debita nomine proprio, ſed tanquam ad ratam inventarii, ergo pro rata bonorum, ergo prius debet capi ſuper omnibus conquæſtis & mobilibus, deinde reſiduum pro rata bonorum propriorum, & conſequenter iſte conſanguineus qui ſolus capere debet feudum conquæſtus (quia maſculus) adhuc ſuperveniente utrimque conjuncta fœmina, & ſic excluſa à feudo, petere poteſt ut ſeparetur feudum à reliqua maſſa *des propres & conqueſts*, vel maſſa prius diſcuſſatur, tunc feudum illud prius capietur, quam reliqua prædia. Conſult. fol. 217. & 224.

Inventariũ ſub beneficio debet fieri vocatis creditoribus ſub programmate.



Digitized by Google

* C'eſt le 336. de la nouvelle Couſtume.

## §. * CLI.

LEs parens & lignagers des Eveſques & autres gens d'Egliſe ſeculiers leur ſuccedent.

### SUMMARIA.

1. *Statuta ab eccleſia facta ſuper feudis non tenent.*
2. *Eccleſiaſticus ſi decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus hæredes.*
3. *Onera antè omnia debent deduci.*

ET ſic vanum eſt *cap. cum tibi. de verbor. ſignific. ibi per textum tetigi. Et pag. 87. Styli Parlamenti,* fol. 213.

Dominus Cardinalis *de Lorraine, comme Abbé de Clugny prend la dépouille des Abbez ſeculiers diſpenſez qui en dépendent*, ſicut ſi eſſent monachi, *& de fait les fait vendre & met à ſon profit.*

Statuta ab Eccleſia facta in fraudem non valent.

1. Quid de ſtatutis ab eccleſia factis in fraudem? Reſpondi, non valent.

Quid de ſtatuto capituli, quod non ſepeliantur canonici in eccleſia niſi ſolvendo 100. aureos? Reſpondi abominandum, ſed benè alius mundi, qui omnino ibi non deberet ſepeliri.

Eccleſiaſticus ſi decedat collectis decimus, fructus pertinent ad ejus hæredes.

2. *A Sens* §. 93. Dominus *Duport grand Archidiacre decede* in principio Septembris collectis decimis, *qui eſtoient baillées à ferme à payer à la ſaint Martin.* Certum eſt quod hoc non impedit quin ſpectent ad hæredes. *l. defuncta, ff. de uſu & quemadm. quis utatur.* Sed dicebat Spifame quod fructus debentur pro rata temporis, & quod ſucceſſor non debet ſervire, & nihil habere. Reſpondi hoc eſſe æquum: ſed arbitrio boni viri deducuntur vice alimentorum, modò nihil aliud eſſet, ſecus ſi ſint quædam alia undè vivere dignè poſſit, eſt tamen ſtandum regulæ ex quo de illis fructibus poterat diſponere.

Et ſic *cap. 2. de pœnis* numquam fuit receptum in hoc regno, & vulgò peſſimè intellectum.

Dominus *Binet* per obitum *de Gaiger* mortui die ſanctæ Catharinæ 1549. proviſus *de l'Abbaye de ſaint Georges* ordinis ſancti Benedicti, invenit reparationes quæ acciderant, jam delineatio facta tempore noviſſimi defuncti, & quædam inchoatæ antequam defunctus eſſet Abbas, dicebat *Seguier que l'on en prend comme l'on peut*, nec eſſe certam regulam au Palais; ſed eſſe quod omnes conveniunt benè *que le fermier* poteſt expelli, nec tenetur novus Abbas ei ſtare ante illud modicum tempus; ſed hoc injuſtum, & ſaltem debet habere annum cœptum. De fructibus *Seguier* ſentiebat æquius ſecundum *legem divortio, ff. ſolut. matrim.* tamen quod ſervatur *lex defuncta*, pro quo allegavit *Chartier* areſtum *touchant la commande de Chartres, les heritiers* commendatarii contrà ſuperiorem Abbatem, defuncti Prioris, & novum Priorem, *maintenus & gardez en poſſeſſion de tous les fruits & meubles*; quia jam omnes fructus erant reconditi in horreis *du Prieuré*. Ego vero dico quod licet talis ſit conſuetudo; tamen poſſunt retineri pro oneribus, quæ antè omnia debent deduci 3: Nedum pro monachis, ſed etiam pro menſa Abbatis, utique pro hoſpitibus habeat, ſecundum regulam ſancti Benedicti, uſque ad novos fructus. Non enim juſtum eſt ut accipiantur, & cogatur novus Abbas mutuari: quid enim ſi non ſupervivat, ſed antè novos fructus collectos moriatur? Sit ergò hæc conſuetudo ſatis operans; ſalva tamen lege *divortio* quam hîc æquum eſt ſervare. Iſtud adſumptum ſit, quod de mero lucro ſupereſt hæredum, & ſic omnia onera portentur uſque ad novos fructus. Sed durum eſt quod dixerunt colonum expelli, etiam ſi *le bail eſt fait* ſimul cum conventu, qui nondum habet fructus, quia pars non eſt diviſa, & fundantur quia Abbas habet adminiſtrationem conventus coram ſe, & ſic ſolus caſus attenditur, qui non poteſt ſucceſſori præjudicare, quod eſt iniquum, ſecùs ſi in colono conventus, habentis menſam ſeparatam, licet confirmatus eſſet ab Abbate.

Onera ante omnia debent deduci.

Allegavit areſtum *Chartier* de eo qui habens plura groſſa beneficia mortuus eſt carens hæredibus, quia monachus, quod ſecundum *gloſſam cap. fin. de pecul. cleric.* ſed hodie monachi vel inter vivos dant vel habent privilegium teſtandi.

* C'eſt le 337. de la nouvelle.

## §. * CXII.

REligieux ou Religieuſe, profés, ne ſuccedent à leurs parens, ny le Monaſtere pour eux.

### SUMMARIA.

1. *Papa non poteſt habilitare monachum ad ſuccedendum propinquis*
2. *Ingreſſu in monaſterium judicato nullo, uſusfructus datus monacho extinguitur.*
3. *Parentes non ſuccedunt monachis.*
4. *Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium ſucceſſori, ut diſponat pauperibus, vel aliàs.*
5. *Minor ingrediens monaſterium non poteſt donare, nec teſtari.*

Papa non poteſt habilitare monachũ da ſuccedendum.

1. UT ad Decium in *cap. in præſentia num.* 57. *De probat. & conſil.* 114. ubi malè tenet Papam poſſe habilitare.

Ceſſat etiam *Auth. niſi rogati*, ut dixi ad *conſilium Alexandri* 121. *in fin. lib.* 2. *conſ.* 139. Nota referre Alexandrum idem eſſe per ſtatuta, ubi videtur mihi quod ſtante dicto ſtatuto expirat uſusfructus, qui non poteſt transferri in monaſterium. Sed puto hic ceſſare ſtatutum, ex quo non poteſt hoc jus tranſire in venientes ab inteſtato, ſed opponere ſi perdat jus fortius,

Digitized by Google

Ingreſſu in monaſterium judicato nullo, uſusfructus datus monacho extinguitur.

etiam invitus, ergò multo fortiùs jus debilius. Reſpondi quod eſt verum favore venientium ab inteſtatò & ob magnum præjudicium reipublicæ, quod hic ceſſat, verius eſt quod extinguitur. 2. Salvo quod ſi poſteà inveniretur ingreſſus nullus vel erroneus, debet manere etiam cum reſervatione fructuum. Nec puto quod pater teneatur alere ſicut naturalem, niſi eſſet honeſtum monaſterium & pauper, & pater abundans.

*Claude Volant* petebat ſucceſſionem fratris ſui pro dimidia; ſoror excepit quod erat profeſſus: Replicabat quod erat ſimplex Oblatus in habitu ſeculari. Duplicabat quod emiſerat tria vota, ſe, cum ſuis offerendo *à l'Ordre de Ciſteaux.* Per ſententiam Præſidis Pariſienſis actor obtinuit, *& fut maintenu* in dimidia die 23. Decembris 1511. Per areſtum *l'appel & ce dont eſtoit appellé au neant ſans dépens de la cauſe d'appel, la ſœur deffendereſſe abſoute, & le demandeur condamné aux dépens de la cauſe principale.* Certè malè factum eſt contra dedicationem, quod non fuit & illa *maintenüe* in dicta media conteſtata, & actor condemnatus in damnis & intereſſe fruſtrationis, quod malè omiſſum fuit intereſſe: Curia vidit quod habuit juſtam cauſam actor, nec fuit in dolo, & ſic quod ceſſare debebant damna & intereſſe, imo non debebant ceſſare, eo quod de facto poſt litem motam facta ſunt; ſed fortè non fuerunt de facto judiciali aliqua, quia non fuit ſequeſtrum; aliàs etiam creditor faciens de facto bona fide exequi, debet damna illa.

Parentes non ſuccedunt monachis.

3. Sequitur quod nec parentes eis ſuccedunt. Si enim filius monachus factus ſit, & multa mobilia reliquerit, debent conſentire parentes ut dentur per inventarium futuro ſucceſſori in dignitate. 4. Ut diſpergantur pauperibus, vel aliàs, ut bona dignitatis, non ut ſua. Quid in patria juris ſcripti ubi ſuccedunt parentibus? Idem, quia ſunt bona dignitatis: ergo quæſita debent tantum parentes reddere, *& à la charge de payer les debtes.*

Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium ſucceſſori, ut diſponat pauperibus vel aliàs.

Ad Decium *cap. in præſentia, num.* 67. Eſt verius quod non ſit dedicatio. Eſt primum quod fideicom miſſum nec expirat, nec tranſit in monaſterium, ſed remanet interim venienti ab inteſtato (etiamſi fuerit frater minor) uſque ad mortem naturalem: vel aliam civilem ut prorſus perdat civitatem vel transfuga fiat: poteſt enim alteri expreſsè vel tacitè cedere, & tamen poſtquam ceſſit, ſi extet conditio in ejus perſonam, ſatis eſt: ſed uſusfructus finitur tanquam capitis diminutione: ergò ſi alii prius cedit commoditatem, nihilominus ea fruitur tanquam fructu.

Minor ingrediens monaſterium non poteſt donare, nec teſtatur.

5. Mater vidua ponit filium novem annorum *à ſainte Genevieſve*, promittit reditum *de vingt cinq livres*, bona hypothecat, *& l'Abbé & convent luy font ceſſion* omnium bonorum. Reſpondi primò quod non valet ceſſio: ſecundò quod ingrediens non poteſt nec dare, nec teſtari. Quod ſi poſt teſtetur, videtur fraudulentum ex quo conventus omnia ceſſit, quod omnia ſunt hæredum, quod non ſunt bona hypothecata. Tamen hæredes tenentur *acquitter* bona fide factum per matrem & eam eximere à reditu, & hypotheca, ſi ſic ſuo nomine obligavit, ſaltem cavere ei de ea exoneranda. Quid ſi ipſa promiſit reditum perpetuum? Non tenentur eam inde liberare: ſed debet mater facere ſe liberare, & uti Velleiano, quia nimis fidejuſſit, nec eſt dos civilis.

---

## §. * CLIII.

* *C'eſt le 338 de la nouvelle.*

L'Oncle ſuccede au neveu avant le couſin germain.

### SUMMARIA.

*1. Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes.*

*2. Patruus eſt remotior nepote juris diſpoſitione.*

Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes. Patruus eſt remotior nepote juris diſpoſitione.

L'ONCLE. Etiam ex uno latere tantum inventus *Alexand. conſil.* 166. *lib.* 5. *Rom. conſil.* 411.

2. Quod patruus ſit remotior nepote juris diſpoſitione, Bald. *conſil.* 424. *lib.* 3. *Alexand. conſil.* 36. *num.* 10. lib. 6.

*Simon Heurtaut natif de Nogent le Roy prés Chartres*, ibi habens *quarante arpens de ſon propre*: ex prima uxore Pariſienſi habet Guillelmam *mariée à Nicolas Picquet*, ex ſecunda uxore Claudiam, hæc ſine liberis moritur, filia prima primò moritur relictis filiis, deinde ſecunda filia, relictis dictis nepotibus, & duabus amitis ſororibus patris, & una materna ſorore matris. *Chartier, de ſaint Jean, Riant & Hemon* opinati ſunt quod nepotes filii *de Guillemette* ſuccedent ſoli, excluſis thiis defunctæ, tam duabus paternis, quam una materna, non ſolum Carnuti, ſed etiam Pariſiis. Nec obſtat quod Pariſiis *repreſentation n'a lieu*: quia hi nepotes non veniunt cum propinquioribus jure repræſentationis, ſed jure ſuo. Item quantum ad communem ſtipitem *d'eux* & defunctæ *ſont plus proches*, & hi *ſont en ligne directe.* Ego verò dico quod malè dixerunt Pariſiis, quia licet veniant ex capite ſuo, tamen ex capite ſui non vocantur ad excludendas thias jure codicis: ſed contra eas eſt *l. fin. C. de legitim. heredibus.* nec etiam vocantur per conſuetudinem, ſed ſolum vocantur contrà eas jure ſpeciali Authent. quod eſt executivum juris repræpræſentandi eis dati eo noviſſimo jure. Quod jus eſt eis ablatum, & ſic non poſſunt excludere, ſed in capita communicare, ſcilicet in mobilibus & conquæſtis ſi defuncta deceſſit Pariſiis: ſi verò Carnuti, tunc nepotes habent omnia mobilia, quæſtus & conquæſtus Carnuti, quia Carnuti eſt reſervata repræſentatio, quæ competit etiam filiis fratris, vel ſororis uterini, ceſſante utrimque conjuncto, quæ repræſentatio non eſt reſervata, ſed ſublata Pariſiis. Addo quod ſi quæratur de conquæſtibus factis non per defunctam, ſed per ejus patrem Simonem Heurtaut, quod etiam paternæ amittæ nihil habent, quia ſunt propria ex capite *de Simon*, in quibus ejus deſcendentes præferuntur.

---

## §. * CLIV.

* *C'eſt le 340. de la nouvelle Couſtume.*

FReres & ſœurs, ſuppoſé qu'ils ne ſoient que de pere ou de mere, ſuccedent également avec les autres freres & ſœurs de pere & de mere, à la ſucceſſion de leur frere ou ſœur, quant aux meubles & conqueſts immeubles.



Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. *Prodeſt eſſe conjunctum ex utroque latere ad alterius excluſionem.*
2. *Legatum factum communitati fratrum ad omnes pertinet.*

Prodeſt eſſe conjunctum ex utroque latere ad alterius excluſionem.

1. IMò *quant aux propres*, multo minus prodeſt eſſe conjunctum ex utroque latere ad alterius excluſionem. Facit quod in via teſtamenti non conſideretur hæc duplex conjunctio. Alexand. *conſ.* 30. *lib.* 2.

Legatum factum cõmunitati fratrum ad omnes pertinet.

2. Hîc de effectu conjunctionum, aliquis legat centum cuilibet fratrum, vel domum, puto quod omnes veniant contra Decium *conſil.* 153. *in fin.*

# TITULUS DECIMUS QUARTUS

## DE DONATIONE MUTUA INTER CONJUGES.

### §. * CLV.

** C'eſt le 280. de la nouvelle Couſtume.*

HOmme & femme conjoints enſemble par mariage, eſtans en ſanté, peuvent & leur loiſt faire donation mutuelle l'un à l'autre, également, de tous leurs biens meubles, & conqueſts faits durant & conſtant leur mariage communs entr'eux, & qui ſont trouvez à eux appartenans eſtre communs entr'eux, à l'heure du premier mourant deſdits conjoints, ſa vie durant ſeulement; en baillant par luy caution ſuffiſante de reſtituer leſdits biens apres ſon trépas; pourveu qu'il n'y ait enfans: & où il y aura enfans, ledit don mutuel n'aura lieu pour le temps avenir.

## SUMMARIA.

1. *Donatio mutua inter virum & uxorem minores, valida eſt.*
2. *Donatio mutua facta à muliere minore annis, obſervari debet à ſuis hæredibus.*
3. *Conjuges non communes in bonis non poſſunt facere donationem mutuam.*
4. *Cautio non poteſt remitti in donatione mutua.*
5. *Poteſtas legandi & donandi limitatur ſecundum locum ubi donans vel legans habet domicilium.*
6. *Liberi ex priore matrimonio non impediunt donationem mutuam inter conjuges.*
7. *Communes liberi ſoli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.*

Donatio inter virũ & uxorem minores valet.

1. QUID ſi ſolus vir minor, vel ambo minores? Nihilominus puto indiſtinctè quod valeret: quia non eſt alienatio, ſed negotium utrique utile, non continens alienationem, ſed meliorem conditionem.

Donatio mutua facta à muliere minore annis, obſervari debet à ſuis hæredibus.

2. Quid ſi mulier erat minor 25. annis & prædecedit virum, ejus hæredes nolunt ſervare? Puto tamen quod debeat valere: quia quanto erat junior, tanto veriſimiliter erat ejus commodum futurum: Tamen rigore juris non valeret.

Quid ſi tunc liberos communes habeant? Fortè ſimiliter ſolus vir habet ex alia conjuge, donant tamen in caſum quo tempore mortis neuter habuerit liberos, an valeat? Videtur quod ſic per Alexand. *conſil.* 29. *lib.* 4. *col.* 2, ubi fortius videtur quod valeat ſi tempore mortis inveniantur non habere, licet ſit facta donatio ſimpliciter, imò etiam quod convaleſcat pro tempore futuro ſi poſt obitum decedant relicti liberi, ſuperſtite vidua, quod abſurdum eſt omnino & indiſtinctè falſum, quia fieret præjudicium tertio: imò non poſſet moriens liberè diſponere, vel ſic propria iſta hæredibus relinquere ſibi acquiſita. Sed priore caſu quando vivo parente moriuntur, nullum omninò ſit eis præjudicium. Idem puto quod convaleſcat, id eſt non irritatur, quando variè incœperit, quod verum puto, etiamſi facta ſit ſimpliciter moriendo, quod jure communi & de antiqua conſuetudine poterat fieri ſimpliciter: ſed hoc limitatum eſt favore linearum tantum: Ergò intelligitur ſi filii ſuperſunt, non aliàs, ut ceſſante ratione limitationis & reſtrictionis, ceſſet correctio, & minus corrigitur jus commune quam fieri poteſt. Sed an poſſint donare ſub conditione, ſi poſt obitum poſteà filii ſine filiis deceſſerint? Puto quod non, quia adhuc irritaretur favore filiorum, quibus ſaltem auferretur libera diſponendi facultas, vel ad hæredem tranſmittendi.

Conjuges non communes in bonis non poſſunt facere donationem mutuam.

3. Quid ergo ſi conjuges non erant communes? Reſpondi, non poſſunt facere ullam donationem mutuam. Quid ſi æqualiter communes in parte, puta ambo pro quarta parte, poſſunt pro eadem parte facere donationem hanc.

In donationem mutua cautio non poteſt remitti.

4. Cautio non poteſt remitti etiam mutuo, niſi in ipſo contractu matrimonii, & ſi fuit petita, nec data, fructus debent reſtitui, & ad decem annorum fructus condemnatus eſt *Poncet le Preux*, *Monſieur Boulens Rapporteur*. Ruin. *conſil.* 51. *num.* 7.

Poteſtas legandi vel donandi limitatur ſe-

5. Poteſtas dandi, vel legandi, quia eſt de actu hominis, ligatur ſecundum locum ubi legans vel donans habet domicilium: Facit quod per areſtum duo conjuges *de Paris* cœperant morari *à Roüen*, quod valuit legatum alteri factum. Sed ſi vir hîc morans legat uxori bona

*eundum locum ubi legans vel donans habet domicilium.*

bona quæ habet Meldis, non valet legatum. Et ſic conſuetudo Pariſienſis ligat ſubditum ubique, licet ſit contra jus commune. Fallit ſi habet quis plura domicilia ſine fraude, quia tunc inſpicitur forma loci ubi ſunt bona.

*A Montfort la proprieté des meubles & uſufruit des immeubles.* Reſpondi, oportet inſpicere domicilium conjugum, quia valet ubique ſecundum eorum conſuetudinem.

*Liberi ex priori matrimonio.*

6. Numquid liberi ex priore matrimonio impediant hanc donationem mutuam? Videtur quod non ex mente conſuetudinis, quæ veriſimiliter videtur intelligenda de filiis communibus, licet indiſtinctè loquatur.

*non impediunt donationem mutuam inter conjuges.*

7. Tamen dicebat mihi Dominus *Poupart*, quod Domini Requeſtarum abſolverunt filios contra ſuperſtitem conjugem petentem *la délivrance de ſon don mutuel*, qui appellavit, ſed non eſt auſus ſuſtinere. Ego puto quod erat benè appellatum, quia de jure communi hæc donatio eſt licita, & hæc reſtrictio de novo facta debet ſtrictè de communibus liberis intelligi.

*Communes liberi ſoli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.*

---

## §. * CLVI.

** C'eſt le 282 de la nouvelle.*

HOmme & femme conjoints enſemble par mariage, conſtant & durant leurdit mariage, ne ſe peuvent advantager l'un l'autre par donation faite entre vifs, par teſtament, ou ordonnance de derniere volonté, ny autrement, directement ou obliquement, en quelque maniere que ce ſoit, ſinon par don mutuel.

### SUMMARIA.

1. *Vir donare poteſt conquæſtum ſub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipſa habeat uſumfructum totum.*
2. *Honor factus à marito uxori non prohibetur, ut hæredes ſine ejus conſenſu non diſponant.*
3. *Conjuges qui imperfectè fecerunt donationem mutuam, poſſunt de novo donare.*
4. *Conjuges poſſunt dividere rem communem.*
5. *Vir & uxor nullum contractum facere poſſunt, niſi ex neceſſitate.*
6. *Legatum factum mulieri irritatur ſi mulier nubat.*
7. *Donatio uxori à marito de conſenſu hæredum proximorum non valet, quia conſenſus videtur extortus.*
8. *Amor conjugum non debet eſſe venalis.*
9. *Vir & uxor non poſſunt in contractu matrimonii reſervare ſibi invicem donare.*
10. *Conſuetudo non poteſt habilitare ſibi non ſubditos.*
11. *Conſtituentes contractu ſuum domicilium in aliqua conſuetudine, poſſunt ſecundum illam contrahere.*
12. *Uſufructus de voluntate partium poteſt transferri de una terra ſuper aliam, uſque ad continentiam valoris.*
13. *Hæredes mulieris poſſunt repetere mediam de impenſis factis à viro ſuper fundo ipſius viri.*
14. *Impenſæ fulturæ domus non repetuntur inter conjuges.*
15. *Vir non poteſt dare uxori, nec ejus hæredibus.*
16. *Viro moriente ante fructus propriorum ſuorum collectos, non debetur viduæ media ſeminum & laborum.*
17. *Inſtitutio & exhæredatio non eſt de forma.*
18. *Conſuetudo eſt de jure communi.*

*Vir donare poteſt conquæſtum ſub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipſa habeat uſumfructum totum.*

1. FAllit conſervando, ut ſi vir dat conquæſtum ad onus quod ſe mortuo detur media uxori; vel ipſa habeat uſumfructum totius, vel mediæ: quia non eſt plus quam media, quam habuiſſet, vel ut detur ei pretium dimidiæ.

Sed ſi prohibeat legatum, quod tamen non cenſetur prohibere donationem cauſa mortis. Alexand. *conſil.* 26. *num.* 4. *lib.* 2.

*Honor factus à marito uxori ut hæredes ſine ejus cōſenſu non diſponant, non prohibetur.*

2. Item non prohibetur honor, quod ſine ejus conſenſu non liceat hæredibus diſponere. Alexand. *conſil.* 57. *num.* 3. *lib.* 2.

Vidi per turbam *que par le Couſtume de Bar prés Lorraine*, licet marito legare uxori, ſed non licet uxori legare viro. Sed è contra Socin. *conſil.* 54. *lib.* 3. *Ragueneau & ſa femme* in tractatu matrimonii *s'eſtoient donné l'uſufruit de tout leur bien mutuellement, deſſaiſiſſant, &c.* pendente matrimonio *Ragueneau ſe fait faire* conſtitui pro poſſeſſione (fortè *mutuel*) dicitur *que c'eſt advantageuſement*, & dictus *Ragueneau* habebat filios, ita obtinuit *Seguier* die Sabbati 14. *Octobre* 1542. *pour d'Argillieres, & fut deſſaiſi Ragueneau*, licet diceretur quod non eſſet niſi executio prioris contractus.

*Conjuges qui imperfectè fecerunt donationē mutuam poſſunt de novo donare.*

3. Tamen puto quod de eo quod eſt intra terminos conſuetudinis poſſunt ex intervallo addere conſtitutum mutuum, ſicut poſſent de novo donare ſi imperfectè dediſſent; puto enim quod poſſent primo donare mutuo mobilia, poſteà mutuo addere immobilia.

Unde in terminis hujus conſuetudinis non proce-

Digitized by Google

deret conſilium Alexandri 246. *lib. 6.*

Conjuges poſſunt dividere rem communē.

4. Sed nonnè vivi poſſent dividere rem communem? Poſſunt; ſi tamen ſit inæqualitas, non tenebit, & inſpicietur tempus ſoluti matrimonii. Et ſic in effectu diviſio non tenet, quia non obligat. An poſſit maritus juſto pretio vendere, puta quòd domus propria viri erit communis, & capiet tantum vir, vel ejus hæres mediam pretii propriam? Reſpondi, non: tum quia uxor non poteſt hoc facere viro, qui totum poſſit alienare, ergo nec ipſe uxori. Tum quia ſequeretur quod uxor poſſet legare mediam cui vellet. Tum quia ſaltem inpſicienda eſſet æſtimatio quæ eſſet tempore ſoluti matrimonii.

Vir & uxor nullū contractū reciprocum facere poſſunt niſi ex neceſſitate.

5. Nullum ergo contractum etiam reciprocum facere poſſunt niſi ex neceſſitate, nec etiam permutare poſſunt & in teſtamento. Si ergo vir legat uxori quod poſſit domum talem communem, conquæſtum etiam nedum proprium viri habere pro pretio, vel in partem ſuam dividendo conquæſtus, alia quædam relinquendo, non valet: quia etiam hoc prohibetur mulieri. Sed hoc non ſequitur, quia illa mulier importat donationem poſt conditionem purificatam, & ſic non deberet extendi ad permutationem, vel aliam compenſationem utrimque manantem. Sed hoc extenditur vi aliorum verborum quæ ſunt ibi *directo* vel *per indirectum*.

Legatum factū mulieri irritatur ſi mulier nubat teſtatori.

6. Infero quod legatum factum irritatur ſi nubat teſtatori, ut nec in tractatu matrimonii poſſit teſtamentum vel donatio cauſa mortis fieri. Conſultat. fol. 180.

Donatio à marito facta uxori de conſenſu proximorum hæredum non valet, quia conſenſus videtur extortus.

7. Fuit per Areſtum prolatum 1543. ante Paſcha per Liſetum contra communem opinionem: ſimpliciter etiam de conſenſu proximorum hæredum quorum intereſt, vir donaverat uxori, & fecerat conſentire hæredes ſuos, fuerunt partiti, tandem judicatum contra ſententiam Liſeti, & benè, quod non valebat; quia videtur conſenſus extortus, quia alias donaret aliis extraneis: tum quia alii poſſunt eſſe hæredes.

Amor conjugum non debet eſſe vænalis.

8. Tum quia ut non ſit amor conjugum vænalis; tamen D. *Liſet* tot rationes allegavit pro ſe, ut judicantes non intellexerint, putaverint contrarium judicari.

*Touchant les baſtimens faits* ſuper fundo uxoris, ubi *de Thou* ſolus non fuit condemnatus per areſtum, ſed per conſilium Advocatorum, cui acquievit. Per aliud areſtum non habita ratione *des baſtimens faits* in fundo ipſius viri ubi non æſtimantur. Verum eſt quatenus non æſtimantur, ſed benè quatenus locus plus perpetuò, & nunc plus valet, per *l. domos, ff. de legat.* 1. Per aliud areſtum *en la Couſtume de Troyes* ſimili noſtræ dictum, quod cum vir conſtruxiſſet ſuper area uxoris, quod uxor redderet dimidiam: ſed quod ſuper eam deducerentur fructus, ſeu mercedes locationis pro media, à tempore ædificii & quo locari plus potuit. Sed hoc injuſtum, quia ſicut debet reddere partem ſortis, ita pretium omne impenſarum factarum ejus nomine; quemadmodum ſi vir luiſſet fundum ſuum, debet omnino reddi dimidia, & præciſè non deducta media fructuum, quare illud areſtum eſt fatuum.

Vir & uxor non poſſunt in cōtractu matrimonii reſervare ſibi invicē poſſe donare.

9. Vidua *le Viſte Charlotte Briçonnet en ſe remariant* tertio, utrique *reſervant qu'ils ſe puiſſent donner & advantager.* Reſpondi quod non valet, quia de jure non debet; ergo multominus in terminis conſuetudinis quæ potius jus ampliat.

Conſuetud. non poteſt habilitare ſibi non ſubditos.

10. Amplia & in reſervatis ſitis alibi quam Pariſiis, & ſic reſpectu viri, quia illa eſt exorbitans: ideo non poteſt habilitare non ſubditos, quamvis etiam in bonis ſub ea ſitis ſatis operatur, licet ſit verbum (ſub ea ſitis & ſubditis ſuis) quia debet reſtringi. Sed ſi tantum dictum eſt quod in reſiduo ſe regant ſecundum conſuetudinem *de Poictiers*, adhuc majus erit dubium, quia hoc refertur tantum ad ſtatum præſentem, & ea quæ tunc à contractu dependent, non autem ad ea quæ Pariſiis de novo ſupervenerunt, ut in donatione poſtea facta, vel rehabilitando ad communionem.

Conſtituētes contractu ſuum domicilium in aliqua conſuetudine, poſſunt ſecundum illam contrahere.

11. Sed quid ſi juravit ibi manere, & conſtituere domicilium, an teneantur? Certè tunc in futurum futura donatio viri & valeret in bonis ibi ſitis. Conſult. fol. 228.

*Du diſcours* in contractu matrimonii quod tenebitur *employer trois mil livres de meubles d'elle qu'il pourra vendre auparavant &* uſque ad dictam ſummam *en propres, dont il aura l'uſufruit* ſi ſuperviveret, *ce qui ſe fera* de ejus & duorum conſenſu & conſilio, & hoc intra tres annos, aliàs non haberet illum uſumfructum. Circa finem temporis vult vendere mobilia, & facere *remploy*; rogat illa virum ut differat, ut carius vendantur mobilia: is ſibi timens *ſur ladite prorogation & delay* impedit, ſed tamen uxor obtinuit quatuor menſes, poſt finem trium annorum inſtantem quod vir hoc facere poterat, deinde fecit infra tempus prorogatum: poſt obitum uxoris hæredes volunt dicere *que c'eſt un advancement.* Reſpondi, quod non eſt; ſed valet, quia aliàs vir intrà tempus vendidiſſet, & debet ad hoc reſtitui, nec poſſunt allegare culpam ex quo lucrum ſentiunt, & licet actio perpetua, tamen non erant communes in bonis per contractum matrimonii.

Uſusfructus voluntate tantum poteſt transferri de una terra ſuper aliam uſque ad continentiam valoris.

12. Dominus *le Noix* habet domum fortè ad onus quod ejus uxor haberet uſumfructum ſi eſſet vidua, ipſa maluit habere *ſur Barienville.* Reſpondi, quod fieri poteſt ex tunc valida pactio, & transferri uſusfructus de una terra ſuper aliam uſque ad concurrentiam valoris reditus qui non nunc eſt, ne ſit alia, ſed qui erit tempore quo naſcetur uſusfructus, quia non eſt adventagium, & hoc liquet, licet *Barienville*, ſit de propriis viri.

Hæredes mulieris poſſunt repetere mediam de impenſis factis à viro ſuper fundo ipſius viri.

13. *Touchant Boucher*, vir in proprio uxoris conſtruxerat, petebant hæredes mediam, per areſtum, *preſidant Liſet*, licet *de Thou* pro eis ſcripſiſſet, & tutum tenebat, excluſi ſunt. & vidua abſoluta, rediit *de Thou*, ſciturus cauſam. Reſpondit *Liſet* quod aliud in viro ſuper ſuo conſtruente; quia ſibi donare non poteſt: aliud in viro conſtruente ſuper fundo uxoris, quia eſt dominus mobilium, & poteſt projicere in mare, abſque eo quod poſſit media repeti à vidua. Sed ego dico quod fatuum eſt areſtum, & ex favore *Liſeti* qui domum habitabat, & ſibi timebat.

Impenſæ fulturæ domus non poſſunt repeti inter conjuges.

14. Sed tamen nec impenſæ ſumptus nec fulturæ illæ repeti poſſunt, ſive ſuper fundo viri ſive ſuper fundo uxoris fierent; ſecus de neceſſariis novis quæ excedunt fulturam & ſarta tecta. Contra *Aubry & Boucherat* cenſent, quod vir impendens in ſuo non debet reddere dimidiam, & hoc ſi terra ejus fructus ferebat quod commodè fieri poterat de fructibus: ſed ergo idem debet eſſe in fundo uxoris à quo percipiebat tot reditus, ſi tamdiu duraret matrimonium quod ſuperlucratum fuit, & hoc æquum, aliàs eſſet impedire publicam utilitatem, quia abſtineretur à conſervando, ſi ſperaretur ut hæredes tenerentur reddere dimidiam.

Vir non poteſt dare uxori, nec ejus hæredibus.

Refert an maritus vendat ſuum proprium & repetat pretium, & tunc ſit commune, nec eſt *advantage*, quia ita ferè eſt ſicut ſi novam ſocietatem contraheret, vel contractam augeret: an verò non receperat, ſed fortè æſtimatam det genero, & dicat quod media pretii æſtimati *ſera rapportée en ſa ſucceſſion*, media *en celle de ſa femme*, quia nihilominus eſt *advantage*; quia ut non poteſt dare uxori 15. ita nec ejus hæredibus. Et hoc niſi eſſet juſta cauſa hoc faciendi, ut quia erat officium venale quod ſibi fuerat reſervatum contemplatione uxoris futuræ, benè reſpexit maritum ante nuptias, ideò habuit per obitum, tamen ſemper uxoris occaſione, & ſic debebit eſſe commune, & valet pactio, nec eſt advantagium, ſed agnitio bonæ fidei.

Viro moriente ante fructus proprio.

16. Quid ſi vir moritur Julio ante fructus collectos propriorum ſuorum? Reſpondi non debetur viduæ media ſeminis & laborum; & contra etiamſi

uno

rem ſuorum collectos non debetur viduæ media ſeminum & laborū.

uno tantum anno duravit matrimonium, quia eſt tantum adminiſtratio, & conſtat non factum in fraudem; ſecùs ſi eſſent foſſilia, vel muri perpetuæ utilitatis. Idem ſi vir habet *une ferme* antequam duxerit uxorem, quia non eſt mobile, nec ſpectat ad viduam, etiam pro parte; ſed ad ſolos hæredes ſuos, qui nihil reddent de ſeminibus vel laboribus ipſi viduæ. Fallit ſi nondum accepta eſſet, ſed ei tantùm promiſſa, quia tunc debet ei reddi media, vel debet habere mediam ſeminum.

Uxor *Anthonnette* vult generaliter *au vendre, ou donner tout ſon propre*: Infirma dat fratri uni *tous ſes propres*, retento uſufructu, & ad onus teſtamenti implendi uſque ad mille libras: ſororibus legat quantum haberent ab inteſtato; ſed in effectu unum excludit à quo verberata eſt. Reſpondi, valet ſimpliciter. Quid ſi moritur de ea infirmitate? Poteſt dici quod valet teſtamentum per *l. filia mea ægra.* Sed tamen quod iſte ſolus qui verberavit, & privatus eſt, non poteſt conqueri; quia ſicut inſtitutio, ita exhæredatio non eſt de forma 17. imo exhæredatio requiritur, ſaltem caſu quo dubitari poſſit.

Inſtitutio ſeu exheredatio non eſt de forma.

*Quinet* habens filium moribundum dat ei bona, & ſubſtituit ei filiam uxoris ex priori viro: interlocuti ſunt in curia ad informandum an ſervaretur legitima (quod eſt fatuum) tandem judicatum ſubſtitutionem eſſe bonam. Ego dico ex magnitudine ſummæ eſſe *advantage oblique*: quia conſuetudo 18. eſt latior jure communi. Quandoque judicaverunt pro filiis uxoris ex priore viro, & malè; quia ſic patrimonia evertuntur: ſecùs ſi legatum filiis uxoris eſt modicum *l. omnes §. Lucius, ff. quæ in fraud. credit.*

Conſuetudo eſt de jure communi.

## §. * CLVII.

* *C'eſt l'art. 284. de la nouvelle.*

UN don mutuel de ſoy ne ſaiſit point.

## SUMMARIA.

1. *Maritus poteſt providere pro uxore ſuperſtite.*
2. *Hæres eſt ſaiſitus, ideò* la complainte n'eſt recevable contre luy.

Maritus poteſt providere pro uxore ſuperſtite.

1. DUo fratres habentes officium *à ſurvivance*, faciunt pactum mutuum quod uxores viduæ eorum habebunt altero ſuperſtite mediam *des profits*, an poſſent revocari ſine uxoribus? Videtur quod ſic: an valeat ſine renuntiatione? Videtur quod ſic: quia uxori ſuperſtiti æquè intereſt & importat. Quid ſi poſteà conveniatur quod haberet unus 140. libras annuas, cum ſtipendia eſſent 400. libræ annuæ, & hoc ideò quia infirmus, nec poterat ſanari? Reſpondi non valere non revocatam pactionem mutuam uxoris, ſed eſſe perſonale pactum. Amplia, etiamſi ſuperſtes ſit executor teſtamenti, ideò non debet in hoc conſidere, ſed perdet interim fructus, niſi ſaltem ex nunc congruè petat, & conſtituat in mora, quia quis poteſt ſibi ſolvere? Item reſpectu mobilium videtur quod poteſt ſaiſiri tanquam executor; dummodò inventarium factum ſit palam & coram hæredibus, ut obvietur facto ſubſtractionis.

Hæres eſt ſaiſitus, ideò *la complainte n'eſt recevable contre luy.*

2. *Ragueneau avoit donné à ſa femme don mutuel* cùm clauſula *de ſaiſir* confirmata teſtamento; tamen per areſtum *ledit Ragueneau debouté de ſa complainte*, quia non poteſt fieri quin hæres ſit ſaiſitus. Hic allegabat *Marillac* in cauſa teſtamenti *de Pichin (chanoine de la Sainte Chapelle*, qui hæredibus fruſtratis reliquerat *Montery Advocat executeur*, ut eis uteretur per decem annos, & poſt decem annos reſiduum pauperibus; dominus *Marillac* conſentiebat hæredes eſſe ſaiſitos, licet contra voluiſſet teſtator: tamen per areſtum *preſidant Saint André* die Martis 2. Aprilis 1548. ante Paſcha *fut dit les executeurs ſaiſis des meubles, & qu'ils jouiroient des fruits & arrerages de la premiere année.* Certè hoc injuſtum & contra conſuetudinem, deinde omnia hæredia (erant conquæſtus) *ſeroient baillez au plus offrant, & les deniers* ad executorem, *& le tiers en la bourſe des pauvres, & encore toute la vaiſſelle d'argent & vin donné pour reſtituer aux hoirs, ſeroient mis en la bourſe des pauvres*, hoc requirentibus *les gens du Roy.*

## §. * CLVIII.

* *C'eſt le 286. de la nouvelle.*

LE ſurvivant des deux conjoints par mariage, qui ayant fait don mutuel l'un à l'autre, ſi au moyen dudit don mutuel, veut joüir ſa vie durant des meubles & conqueſts immeubles ſujets à retour aux heritiers du premier decedé (qui eſt la moitié des biens meubles & conqueſts immeubles faits conſtant ledit mariage) eſt tenu de payer les obſeques & funerailles du premier decedé, avec la moitié des debtes, dont on pourroit faire demande aux heritiers, des debtes qui eſtoient deuës par leſdits conjoints au jour du trépas dudit premier decedé, ſur la part & portion dudit premier decedé.

Donatarius mutuus debet ferre onera ſuper mobilibus & conquæſtibus defuncti quantum ferre poſſunt.

QUid *ſi ledit don* non ſit niſi de parte; videlicet de media, ſeu quarta mobilium & conquæſtuum? Reſpondi, licet; & ſic onus pro rata. Quid ſi non quota dividitur, ſed per ſpecies, ut quia ſit de mobilibus tantum? Reſpondi, debet tamen omnia ferre onera & debita; ſed ſuper mobilibus datis tantum, & quantum ferre poſſunt. Quid Bleſis & alibi ubi datur proprietas, ſi dividitur per quotas, vel ſpeciem bonorum? Reſpondi, valet, ſed arbitrio boni viri debet onus dividi.

SUR LA PART.] Ergo in quantum ferre poteſt tantum.



Digitized by Google

* C'eſt la 278. de la ...

## §. * CLIX.

QUand pere & mere ont donné à leurs enfans, ou aucun d'eux, aucun heritage, tel heritage eſt reputé donné en advancement d'hoirie.

## SUMMARIA.

1. *Jura feudalia non debentur in donatione facta filiæ in locum paternæ hæreditatis.*
2. *Jura feudalia non debentur niſi ex cauſa venditionis, vel permutationis.*
3. *Res donata à patre in ancipationem ſucceſſionis, redit ad patrem filio ſine liberis mortuo.*
4. *Frater cui frater donavit in anticipationem ſucceſſionis, debet conferre cæteris fratribus.*
5. *Donatio facta fratri in anticipationem ſucceſſionis, poteſt ſemper revocari.*
6. *Donatio feudi in anticipationem, eſt cum oneribus ſucceſſionis futuræ.*
7. *Donatio facta filio à patre ex cauſa certa & ſpecificata, valida eſt.*
8. *Donatarius in anticipationem qui non vult eſſe hæres, debet reſtituere.*
9. *Donatarius in anticipationem qui ſe hæredem dicit, non tenetur reſtituere quod ei donatum eſt, ſed minus recipere.*

1 Jura feudalia non debentur in donatione facta filiæ in locũ paternæ hæreditatis.

ADverte, dupliciter hoc dicitur: primò quantum ad hoc ut ſit in vicem partis hæreditariæ, ut q ... o datur filio renuntianti hæreditati paternæ, ſive in locum paternæ hæreditatis, & tunc jure feudalia non debentur. Et in dubio ſi præſumatur tanquam alias ſucceſſurus, vel quia etiam ſucceſſurus eſt, & tunc non tenetur eſſe hæres. Quandoque datur expreſsè in anticipationem, & tenetur (licet *Marillac* contra) ex quo patet quod hæc cauſa finalis non habet locum niſi ſit hæres, & in dubio præſumitur hoc modo datum; ſed præſumitur datum, itaut poſſit eligere an ſit hæres, vel ſe teneat ad donum, & ita præſumitur in dubio datum contemplatione filiationis, & ita generaliter accipiendum ut nunquam jura debeantur: 2. niſi ex cauſa venditionis vel permutationis transferatur in filium, alias ſimplex donatio æquipollet ſucceſſioni quantum ad hoc.

Jura feudalia non debentur niſi ex cauſa venditionis vel permutationis.

Res donata à patre in anticipationem ſucceſſionis, redit ad patrem filio ſine liberis mortuo.

3. Quid ſi expreſsè & finaliter eſt donatum in anticipationem futuræ ſucceſſionis, ſed moritur ante patrem? Si ſine liberis, res eſt clara quod redit ad donantem: ſi verò relinquat liberos, ad eos tranſmittitur; itaut teneantur adire vel relinquere. Quid in locis ubi de facto ſervatur non eſſe repræſentationem in directa? Reſpondi quod adhuc tenebuntur reſtituere, tamen iniqua conſuetudo faceret inhabiles ad agendum, non tantum ad excipiendum. Et hoc quia omni omnino via reſcindenda eſt dicta conſuetudo, quæ non eſt conſuetudo, ſed uſurpatio ſuper pupillos indefenſos, & eorum ſpoliatio.

Frater cui frater donavit in anticipationem ſucceſſionis, conferre debet cæteris fratribus.

4 Quid ergo apud nos, ſi frater dat fratri in anticipationem ſucceſſionis expreſsè? Clarum eſt quod hoc operatur, ut teneatur reliquis fratribus conferre & hoc tacitè dictum videtur, imò expreſsè dictum eſt. Quid ergo ſi præmoriatur? Si ſine liberis, dico redire ad donantem: ſi vero reliquerit liberos, ſecus: tùm quia fortè continget quod moriente donante, illi invenirentur in proximo gradu & habiles. Sed quid ſi tunc ſuperſint alii fratres & ſorores? Reſpondi quod non tenetur reddere, niſi admittantur ad ſucceſſionem. Sed ad minus ſi plus valet quota hæreditaria, jure communi tenetur reddere.

Donatio facta fratri in anticipationem ſucceſſionis poteſt ſemper revocari.

5. Ergo ſequitur quod donatio expreſſim facta in anticipationem fratri, ſemper poteſt revocari, prout poteſt in teſtamento frater aliter diſponere, & etiam pater ſalva legitima. Quod ſi admittamus ut non poſſit revocari, nec in teſtamento diminui, ſequitur quod etiam cauſa expreſſa non erat finalis, nec tenebatur eſſe hæres, niſi velit. Quod ſi eſſet verum, eſſet limitandum rebus ſic ſtantibus, ſecùs enim donanti ſuperviverent filii alii, itaquod donatario eſſet datum plus parte ſua, quia tunc omnino debet ſuccedere, vel quod excedit partem reddere. Quid enim ſi poſtquam dedit filio unico in tractatu matrimonii, vel filiæ privignæ prædium feudale, ferè omnia bona ſua *en advancement d'hoirie*, poſtea ex alia uxore habet multos filios, vel unum maſculum? Certè ſi conferendum ſit, filia fruſtratur, ſi verò poſtea ſe teneat ad donum, filius fruſtrabitur & ſimul mens & verba donationis, ergo melius eſt verbis ſtetiſſe, cum æquius ſit jus commune; quia filia non certat niſi de lucro, & hoc poterat hæres prævidere, ex quo acceptabat non merè in favorem *de mariage*; ſed etiam in anticipationem 6. ſucceſſionis, quia etiam illo favore non datur feudum liberum, ſed ſolum in anticipationem, & ſic contemplatione, & cum oneribus futuræ ſucceſſionis.

Donatio feudi in anticipationem eſt cum oneribus ſucceſſionis futuræ.

Julio 1543. judicaverunt in Senatu contrà partem meam *d'Amiens*, quod primogenitus haberet etiam ſi non eſſet hæres, & licet denegatum fuiſſet ſequeſtrum, non contenti infirmare judicium ſecundum meam opinionem latum, animosè *ont maintenu le defendeur*; ſed non eſt curandum de eorum malo judicio. Perſtiti in ſententia, niſi ex conjecturis aliàs appareat de animo donantis. Sed quid, ſi avus & avia fecerunt conſentire filiam, & etiam illam omnia bona donare nepoti, & tunc filia erat vidua: poſteà habet ex ſecundo viro alios liberos, & vult facere reſcindi donationes? Reſpondi, ratum quod non poteſt, niſi pro ipſius filiæ legitima, & quia tempore conſenſus erat minor. Sed reſpondendum quod hoc videtur factum contemplatione quod dictus nepos eſſet in effectu ſolus hæres, ſed modo apparet quod ſunt alii; ergo oportet reducere donationem pro qua parte poteſt eſſe hæres mediante matre; ſed hoc eſt difficile, imò non eſt difficile, quia tunc apparet, & ſic tanquam futuro hæredi ut præſumitur, & ſic tota videtur facta in anticipationem futuræ mediatæ, vel immediatæ ſucceſſionis, ergo debet rata temperari, ut pater non habeat niſi pro qua parte hæres erit matris, & ea mediante avi & aviæ, & ſic pro rata ſua.

In contractu matrimonii pater filio primogenito dat terram, *en faveur dudit mariage, en pur & vray don perpetuel & irrevocable entre viſs & en advance-*

Digitized by Google

*ment' d'hoirie, pour ſondit fils, ſes hoirs & ayans cauſe.*

Ego muto ſententiam, & dico quod hæc clauſula ſpectat ſolum quod eſt datum filio ut filio, itaut computetur in parte ſua, ſi velit eſſe hæres. Idem tunc ut poſſit habere etiamſi nolit eſſe hæres. Et ita intelligitur hæc conſuetudo, & ſic non debentur jura patrono, etiamſi abſtineat: ſed benè ſi alteri vendatur filio, vel permutetur, vel non tanquam filio.

Donatio* facta filio à patre ex cauſa certa & ſpecificata, valida eſt.

7. Hic articulus apertè intelligitur propriè capiendo de donatione facta ex generali & informi cauſa liberalitatis, non autem ex certa cauſa ſpecifica ut dotis, vel præcisè ex cauſa donationis irrevocabilis: quia tunc cum appareat de certa ſpecifica cauſa, illi eſt ſtandum, nec præſumendum quod ſit in anticipationem ſucceſſionis, quia in certis non eſt locus conjecturis. Si autem non conſtat de cauſa & motivo ſpeciali, procedit conjectura hujus articuli, qui præſumit datum

Donatarius in anticipationem qui non vult eſſe hæres, debet reſtituere.

8. in anticipationem ſucceſſionis, & ſic erit effectus, quod ſi non vult eſſe hæres, debet reſtituere cum fructibus per condictionem ob cauſam. Ita videtur intelligi conſuetudo ſecundum verba, ſed videtur quod non ſit talis ſenſus, quia ſi ita eſſet, ſequeretur quod talis donatio nullomodo valeret, niſi in commodo fructuum medii temporis ante ſucceſſionem, & ultrà quod ſemper poſſit donator pœnitere aut revocare, aut aliàs diſponere, ſicut de judicio ultimæ voluntatis, & de legato à teſtatore ſoluto & præſtito: tùm ferè videtur quod rarò, aut nunquam eſſet locus huic articulo, quia omnes donationes habent clauſulas omnino huic intellectui repugnantes, videlicet donationes meræ inter vivos & irrevocabiles: ergo non poteſt eſſe mera anticipatio ſucceſſionis. Poteſt dici quod etiam eſt vera donatio & irrevocabilis: ſed tamen tanquam futuro hæredi & ejus contemplatione facta, ideò ſi non velit poſteà eſſe hæres, ab eo repetetur, ſicut alia ob cauſam data: ſecùs in datis ob dotem, vel aliam ſpecificam cauſam, quia ſolum ſi velit eſſe hæres, confert, aliàs retinet. Vide Conſult. 1. art. 17. & fol. 404. & 89. Ego puto quod clauſula irrevocabilitatis facit quod non eſt data merè in adventagium: quia ſi non ſit hæres retinebit: ſed tamen ſi etiam tanquam futurus hæres, erit fraus art. 19. quin imò videtur quod æquius, quod niſi ſit juſta cauſa, omninò reſtituere tenebitur ſi non ſit hæres.

Donatarius in anticipationem qui ſe hæredem dicit, non tenetur rejicere quod ei donatum eſt, ſed minus accipere.

9. Nota ergo quod quamvis donatio ſimpliciter facta, cenſeretur in anticipationem: tamen non tenetur abſtinens propriè pro ſucceſſore, tantum tenetur minus capere. Idem in caſu quo non eſt hæres. Numquid igitur incipiunt jura deberi dimidia? Videtur quod ſic, ut Blæſis: ſed puto quod non, quia odioſum eſt hoc jus.

## §. * CLX.

* *C'eſt le 179. de la nouvelle Couſtume.*

DOnner & retenir ne vaut.

## SUMMARIA.

1. Donner à la charge du teſtament, eſt donner & retenir.
2. *Maritus & uxor donant tertio fundum, qui ad uxorem ſolam venturus erat, qui redonatur eis à donatario*, c'eſt donner & retenir, *quia adventagium marito.*
3. *Donatio in contractu matrimonii* à la charge du teſtament, n'eſt donner & retenir.
4. *Donatio ſub quantitate & conditione* n'eſt donner & retenir.
5. *Donatio* pour joüir aprés la mort, *obligat donantem.*
6. *Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione ab eis facta filio, non eſt retentio.*
7. *Conſuetudo in §.* donner & retenir, *non prohibet donare quintum poſt mortem.*
8. *Donatio poſt obitum interim non poteſt peti.*
9. Retenir *non eſt cum neceſſe eſt poſſeſſionem accipere de manu hæredis.*
10. *Donans non eſt ſaiſitus, nec retinet in ceſſione donationis cauſa.*

LIcet de jure *l. cum quis decedens §. pater emancipato filio ff. de legat.* 3. imò ibi licet donare in teſtamento, ergo non valet ut donatio, *l. Sulpitius ff. de donat. inter vir. & uxor. l. cum manu in fine de contrah. empt.* Fac. Albet. *l. per ſervam in fin. ff. de uſu & habit.*

*Donner à la charge du teſtament, eſt donner & retenir.*

1. Ad onus teſtamenti *c'eſt donner & retenir.* Conſult. fol, 180. verſo.

Maritus & uxor donāt tertio fundum, qui ad uxorē venturus erat, qui redonatur eis à donatario, *c'eſt donner & retenir*, quia adventagiū marito.

2. Vir & uxor habentes fundum qui tantum ad hæredes ſolius uxoris perventurus erat, donant tertio, qui mox ſimpliciter redonat utrique, vel poſt decem dies. Reſpondi non valere duplici ratione: Prima quia *donner & retenir*; ſecunda quia adventagium, & quia vir efficitur verus dominus mediæ partis in proprium, quod non erat priùs.

3. Sæpè *és contracts de mariage* fit donatio (*& és donations mutuelles, à la charge d'accomplir le teſtament.* Reſpondi non *eſt retenir*, & valet, quia intelligitur teſtandum de modico & ſecundum perſonæ qualitatem, juxta *cap. requiſiviſti de teſtam.*

*Donation* in contractu matrimonii *à la charge du teſtament n'eſt donner & retenir.*

4. Caius donat ſorori, itaut ſi non diſponat, veniat ad ejus filos pro quibus eſſent hæredes, valet, nec habent tanquam hæredes, ſed etiam renunciantes, *& n'eſt donner & retenir*, quia donans non retinet, ſed eſt dare ſub qualibet conditione.

Donatio ſub qualitate & conditione *n'eſt donner & retenir.*

Donatio *pour en joüir aprés la mort* obligat donantem.

5. Quidam donavit *pour en joüir aprés ſa mort*, ſine alia clauſula. Dicunt *Chartier, de Thou* & alii quod valet, nec eſt *donner & retenir* quando retinet facultatem expreſſam, vel tacitam diſponendi; verbi gratia quando dat quæ habebit *lors de ſon treſpas*: ſed ſi dicat quæ habebit tunc in habitu, vendicari nequeunt futuri acquæſtus, de novo ergo legat; ſed an valeat ut teſtamentum, puta pro quinto *des propres?* Reſpondi, quod non per hanc conſuetudinem, ideò opus eſt ut confirmetur teſtamento, vel rurſus legetur per teſtamentum, & ſi donator eſt infirmus de quo timetur mors, alias donatio talis non eſſet tuta.

Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione

6. Quid de patre & matre qui donant filio ad onus alimentorum, & ne poſſit alienari? Reſpondi hæc ſola prohibitio non eſt retentio; etiamſi debeat reverti caſu quo alienaret, vel prodigus eſſet.



Digitized by

*Facta filio eſt retentio. Conſuetudo in §. donner & retenir non prohibet dare quintum propriorum poſt mortem.*

7. Sacerdos *marie ſa niece & luy donne la cinquiéme partie de ſes biens aprés ſon decedz.* Reſpondi *que ce n'eſt donner & retenir* : tum quia donatio cauſa mortis quæ ibi non prohibetur : tùm quia in contractu matrimonij in quo hic articulus ceſſat. Idem Sacerdos filiæ dictæ neptis *en la mariant* dat domum & ſummam, deindè dicit *qu'il veut que leſdites niepces chacune d'elles* in capita *prennent en ſa ſucceſſion autant que l'un de ſes heritiers.* Reſpondi quod non eſt donatio ſucceſſionis, nec quotæ, ſed partis bonorum irrevocabilis, quæ valet.

*Donatio poſt obitũ, interim non poteſt peti.*

8. Hæc conſuetudo intelligitur quando fit contrarium donationis : ut quia proprietas datur de præſenti, & tamen animo fit quid contra : ſecus ſi datur poſt obitum, vel uſusfructus poſt obitum, quia interim non poteſt peti, nec debet tradi, & ſic non eſt retinere datum, quia quod datum eſt non retinetur, unde antitheta.

*Cum neceſſe eſt capere poſſeſſionem de manu hæredis, non eſt retinere.*

9. Poteſt etiam intelligi quantum ad hoc, ut neceſſe ſit poſſeſſionem capere de manu hæredis, ſi defunctus moriatur in poſſeſſione ad Dec. *L. fin. num.* 48. *C. de edict. div. Adri. toll. Conſul. fol.* 367.

Plus eſſet enim ſi quis donet omnia bona præſentia, reſervatis 300. *livres* ad teſtandum, ſi non eſt teſtatus, remanent 300. *livres* hæredi, nec cedunt lucro donatarii : quia catenus bona retenta ſunt, & ſic donatio nulla catenus.

*In ceſſione donationis cauſa, donans non eſt ſaiſitus, nec retinet.*

10. Fallit in ceſſione donationis cauſa, quia donans non eſt ſaiſitus nec retinet. Conſultat. fol. 350.

Patruus *Adam de la Racine* dat terram Hectori nepoti, qui moriens relinquit Petrum hæredem in conquæſtis, & tamen Adam ſemper gaudebat, quia facto retinuerat. Petrus conſiderans quod ſat multa dederat filio Guillelmo, dat filiæ *Françoiſe*, quam nubit *à Adrien de Carmeron, ladite terre, & aux enfans nais & à naiſtre dudit mariage* (& ſic eis accreſcit Aureliis) *retenu à ſoy l'uſufruit*; ſed Adam adhuc vivebat, utrum ſit *donner & retenir* Aureliis ? Dico quod non, tùm quia ob cauſam tùm quia non retinet, quia Petrus non retinet, ſed eſt ceſſio actionis, ergo non ſolum perſonaliter aget contra hæredes *à délivrance*, ſed etiam vendicatione utili tanquam ceſſa.

NE VAULT] ſcilicet ad transferendum dominium, interim cui datur nihil facit, ſed quando in actu perſeveratur ad dandum, ut donum valeat.

Dominus *Delarbaleſte* dat nepoti omnia ſua immobilia quæ habet & habebit, retento uſufructu, & omnia mobilia quæ habebit tempore mortis ſimpliciter, ad onus dandi ſorori veræ hæredi *ſix mil livres*, ecce ſic *c'eſt donner & retenir*, pro mobilibus, & etiam pro rata ſummæ de *de ſix mil livres dont il pouvoit diſpoſer*, quia hactenus etiam ſi non diſponat, retentio eſt, & debet remanere hæredi tanquam catenus donatione nulla. Anne minuatur pro rata onus de *ſix mil livres* dandi ſorori ? Reſpondi, non, nec retentio donationis ad hoc ſufficeret, quia ſumus in contractu, & totum quod oneratur de dicta ſumma oneratur, & donatio propriè non differretur poſt obitum, ſed ab initio non valuit pro retentis & reſervatis, ergo reliquum ab initio remanet oneratum ad dicta *ſix mil livres*, & eorum impoſita onera.

## §. * CLXI.

**. C'eſt le 275. de la nouvelle.*

DOnner la proprieté d'aucun heritage, l'uſufruit à vie ou à temps à ſoy retenu, n'eſt reputé donner & retenir, & vaut telle donation.

AMplia etiamſi non ſibi ſoli, ſed alii qui retineat uſumfructum (ſive ſimul, ſivè poſt mortem ſuam) rerum donatarum : quia non poſt mortem, ſed nunc transfert purè poſſeſſionem civilem : Tamen ſecundò donataria uſusfructus, non videtur ſaiſita de uſufructu.

# QUARTA ET ULTIMA PARS COMMENtariorum Analyticorum in Conſuetudines Pariſienſes ſolertiſſimi & conſultiſſimi Jurium Doctoris & Profeſſoris D. Caroli Molinæi Pariſienſis in ſupremo Pariſiorum Senatu, & ampliſſima Curia Franciæ Antiqui & experientiſſimi Advocati.

# TITULUS DECIMUS QUINTUS.

## DE PIGNORATIONIBUS, SEQUESTRATIONIBUS & executione Sententiarum & Inſtrumentorum.

## §. * CLXII.

** C'eſt l'art. 160. de la nouvelle Couſtume.*

PAr ladite Couſtume aucun n'eſt recevable à proceder, ou faire proceder par voye d'arreſt ſur les biens d'autruy, ne par empriſonnement en la perſonne d'autruy, ſans obligation, condamnation, delict, ou quaſi delict, choſe privilegiée, ou qui la vaille.

EMPRISONNEMENT] quid de immunitate ? ad Alex. *Conſil.* 145. *lib.* 7.

## §. * CLXIII.

* C'eſt le 161. de la nouvelle.

IL eſt loiſible à un proprietaire d'aucune maiſon, par luy baillée à tiltre de loyer, de faire proceder par voye de gagerie en ladite maiſon, pour les termes à luy deûs pour ledit loüage, ſur les biens du conducteur eſtans en ladite maiſon.

ETiam in mobilia Sacerdotis ibi reperta. Amplia etiamſi nulla ſit obligatio ſcripta.

An expellere? non licet. Decius ad *cap. qui rem num.* 17.

## §. * CLXIV.

* C'eſt le 162. de la nouvelle.

QUe quand le conducteur d'aucune maiſon aſſiſe en la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, de quelque eſtat & condition qu'il ſoit, & défaillant de payer par un ou pluſieurs termes la penſion ou loüage d'icelle, le locateur peut faire proceder par voye de gagerie pour les termes écheus à cauſe dudit loüage, ſur les biens eſtans en icelle.

## §. * CLXV.

* C'eſt le 163. de la nouvelle.

QUand aucun Bourgeois de Paris a droit de rente conſtituée ſur aucune maiſon aſſiſe en la Ville & Fauxbourgs de Paris, à cauſe de laquelle luy ſoient deûs trois termes d'arrerages & non plus, luy eſt loiſible de proceder, ou faire proceder par voye de gagerie pour iceux trois termes, ſur les biens meubles eſtans en ladite maiſon appartenans au détenteur & proprietaire.

## §. * CLXVI.

* C'eſt le 164. de la nouvelle.

ITem, qu'une obligation faite & paſſée ſous ſeel royal, eſt executoire ſur les biens meubles & immeubles de l'obligé.

### SUMMARIA.

1. *Officium vænale* peut eſtre vendu & ſubhaſté, *prius facta diſcuſſione bonorum.*
2. *Conſtitutio Regia non extenditur, ubi eſt ſpecialis juris diſpoſitio.*
3. *Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi.*
4. *Debitor incarceratus poteſt relaxari* en baillant caution.

Officium vænale *peut eſtre ſaiſi & ſubhaſté* facta diſcuſſione bonorum. Conſtitutio Regis non extenditur ubi eſt ſpecialis juris diſpoſitio.

FAllit ſi ſine proteſtatione incipiat à judicio. Alex. *conſil.* 130. *num.* 12. 13. *lib.* 4.

Quid de in ſolidum? Tiraquellus §. 31. *num.* 3.

Quid de intereſſe? Dec. *l. certi condictio in princip. num.* 9. *ff ſi cert. petat.*

1. *Sur un Maiſtre des Comptes on a ſaiſi ou arreſté ſon Office pour le ſubhaſter.* Reſpondi quod fieri poteſt; quia inſiſtendum vænale: ſed non ſi non eſt facta bonorum diſcuſſio, nonobſtante conſtitutione Regis, & 2. quia non extenditur ubi eſt ſpecialis juris diſpoſitio, ut hîc *C. de execut. rei judic.* vbi Baldus, quod beneficium prohibetur favore Eccleſiæ, & officium favore juris.

Debet eſſe cauſa contra Decium *l. creditori in fin. C. de pact.*

De conditionali, ad Decium *conſil.* 107. *in fin.*

Obligatio *par corps*, carceratus allegat pactum liberationis, vel ſummæ, per ſententiam abſolvitur, & executio, ſeu captura nulla declaratur, quodque relaxabitur: creditor appellat, debitor habet litteras Regias ad Judicem à quo, *pour l'élargir en baillant caution, ſont entherinées*, & benè, nec poteſt creditor appellare etiamſi appellare poſſet à prima ſententia; quia obligatio 3. corporis non debet pendere à facultate appellandi, quia appellatio poſſet durare ultra vitam, & carceratus non poſſet eam in inhumanitate tali ſuſtinere, & habet reſervationem ſententiæ pro ſe & dat cautionem 4. & eſt reparabile. Et ſic dico quod poteſt fieri per Judicem à quo, ſine litteris Regiis, quia obligatio carceris ſatis huc uſque operatur, aliàs eſſet nimis incivilis & captioſa.

Obligatio corporis non debet pendere à facultate, appellãdi.

Debitor incarceratus poteſt relaxari *en baillant caution.*

## §. * CLXVII.

* Idem ſuprà. §. 62.

AUcun n'eſt recevable de proceder, ou faire proceder par voye d'arreſt ou autre exploit de fait ſur les biens d'autruy ſans obligation, condamnation, choſe privilegiée, ou qui le vaille.

PEr areſtum dictum quod non licet antè *la ſaint Martin ſaiſir* contra colonum pro ſecuritate futuræ penſionis. Ego dico quod fallit, ex cauſa de qua conſtat, ut ſuſpicionis, vel latitationis.

*Le ſcellé ſe fait* ad requeſtam *d'un habile à eſtre heritier, ſans ſoy porter, il fait faire inventaire & priſée ſans déplacer*, etiamſi ſuperſtes habeat donationem omnium; quia ſatis eſt quod alia bona potuerunt requiri, vel quod donatio nondum eſt diſcuſſa & res poſſet deperire.

## §. * CLXVIII.

* C'eſt le 170. de la nouvelle.

MEuble n'a point de ſuite par hypotheque.

## §. * CLXIX.

* C'eſt l'art. 167. de la nouvelle.

QUand le proprietaire & poſſeſſeur d'aucuns heritages va de vie à treſpas ſans hoir, le haut Juſticier, en la juſtice duquel leſdits heritages ſont aſſis, peut & luy loiſt iceux heritages vacans & non occupez, ſaiſir, & mettre en ſa main.

### SUMMARIA.

1. *Confiſcatio bonorum ſpectat ad dominum territorii loci.*
2. *Dationes tutelæ & curatelæ ſunt de media juſtitia.*
3. *Rex poteſt dare confiſcationem in terris Regni ſui.*

Confiſcatio bonorũ ſpectat ad dominum territorii loci.

1. SIc non ad Regem, ſed ad dominum territorii loci ſpectat confiſcatio bonorum. Ibi Alexand. *conſil.* 31. *lib.* 1. Panorm. *conſil.* 319. *col.* 1. *lib.* 1. Bald. *l. fin. de conſtit. princip.* Jaſon. *l. imperium col.* 5. *de juriſd. omn. jud.* Panorm. *conſil.* 353. *lib.* 1. Decius *conſil.* 482. Tri. *conſ.* 31. Plus amplia, etiamſi poſt confiſcationem, ſed ante executionem eſſet caſtrum conceſſum à Rege. Bald. *conſil.* 306. Diſtinguendum. *conſil.* 419. Dinus etiam *lib.* 4.

Dationes tutelæ, & curatelæ ſunt de media juſtitia.

2. Arreſto 24. *Septembre* 1542. *entre le Duc de Lorraine & l'Abbé de S. Vincent de Metz, que dations de tutelles & curatelles ſont de moyenne Iuſtice.*

*Les Chanoines ſieurs de la Ferté-Imbault* habent *Tabellions & Notaires*, qui ſolent *par leur Procureur Fiſcal* præſentari & faciunt juramentum coram Judice in judicio, & non eſt alia ſolemnitas. An poſſint deſtituere? Reſpondi quod ſine cauſa non poſſunt ex quo ſunt ſimpliciter inſtituti, nec eſt appellatum: & ſic requiritur cauſæ cognitio & deſtitutio in judicio, ſaltem debent indemnes reddi, quia omninò non debent decipi: & ita limitandum quod Joan. Fab. §. *Item ſi adhuc emendat*: præſertim cum non ſit hîc appoſita clauſula, quandiu nobis placebit, & ſic non potuerunt prævidere futurum, ut removerentur. Item Rex id ipſum fruſtrà faceret conſtitutione ad reſignandum ceſſante, aliàs nuſquam judices inveniſſet; inferiores autem viderentur plus poſſe. Plus dico quod ut non poſſunt vendere officia judicaturæ, ita nec nova onera imponere Notariis & hujuſmodi: quia ſubjecti nimis gravarentur; nec debent inſolitum reditum novorum ſubſidiorum facere.

Quidam occidit *un Sergent officiant*, ideo decollatus, & ſectus in fruſta, confiſcatus habebat feudum quod Dominus *de Nemours à Nemours* dedit Dom. L. Advocato, (& licet ſit tantum fructuarius, tamen Rex ei dedit ſimul confiſcationes, & omnia (quod facere poteſt) etiam alia jura in univerſum, nec habet locum *l. de pet. bo. ſublat.* ſed *les gens du Roy* impediunt dicentes quod eſt crimen læſæ majeſtatis, & ſic ſpectat ad Regem; ſed non eſt verum, quia non eſt in primo, nec in ſecundo capite, & ſic ſervant, quod ad Regem ſpectat etiam Pariſiis confiſcatio ex capite læſæ majeſtatis. 3.

Rex confiſcationes dare poteſt in terra regni ſui.

Pariſiis *le haut Iuſticier n'a droit d'Eſpaves*, ſcilicet conſuetudo non dicit, adde *inſtit. de rer. diviſ.* §. *apium.*

## §. * CLXX.

* C'eſt le 108. de la nouvelle Couſtume.

UN ſimple tranſport ne ſaiſit point.

### SUMMARIA.

1. *Obligationes debitæ debitori non comprehenduntur* en la ſaiſie *omnium bonorum, ut non poſſit debitor cedere aliquam obligationem ante ſignificationem* de la ſaiſie.

QUidam *fait ſaiſir* omnia bona debitoris, & ſic nomina: ſed debitor interim ceſſerat alii debitum quoddam, primùm ſaiſitus *fait défenſes* debitori, ceſſionarius ſe opponit, & bene. Nonobſtat quod dicat *que tranſport ne ſaiſit, & que meuble n'a point de ſuite*, interdum quod etiamſi ſaiſitus ſit prior in hypotheca: tamen quia per ceſſionem nomen erat alienatum, ſi ſunt alia bona, debent diſcuti.

## §. CLXXI.

L'Obligation paſſée par le mary, ou ſentence contre luy donnée aprés le treſpas du mary, ne ſont executoires ſur les biens de ladite femme, ne des heritiers dudit defunt.



Digitized by Google

# TITULUS DECIMUS SEXTUS.

## DE RETRACTU JURE PROXIMITATIS.

Hic de multiplici retractu, etiam in fraudemcreditorum, & ſub limitatione ad Salicet. Bal in *aub. C. eod.* quando primus emptor nolebat ſolvere; quia non dabitur revocatoria contra ſecundum etiam ſcientem emptorem, ut dixi ad Alexand. *conſ. 6. lib. 6.*

Debet petitor certiorari, id eſt concludenter: unde Turonis actor petebat *comme parent & lignager du vendeur*; reus petit declarer *la genealogie*, & quod prius non tenetur procedere: tamen Iudex dicit quod recognoſceret *au retraict*, vel peremptoriè defenderet. Reſpondi malè judicatum, *& en emendant* quod actor declararet *l'eſtoc & ligne*: ſi enim dixiſſet ſe talem, ſatis erat, etiamſi non demonſtraſſet certos gradus, quod in ſcripturis poſt conteſtationem faciendum eſt.

Ægidius Bellemer. *cap. conſtitutus num.* 10. *concl.* 5. *de in integr. reſtit.* quod hic retractus eſt favorabilis. Conſuetudo quod annus incipit a venditione ſi eſt pura, vel ſub conditione reſolvenda. Sed ſi merè conditionalis, à die conditionis exiſtentis, nec eſt contra legem venditionum, cum damnat conſuetudinem quæ vetabat vendi extraneis: ſed hæc conſuetudo non vetat, ſed ſolum dat revocatoriam & intelligit de venditione effectuata per veram traditionem *num.* 25. *quæſt.* 15. non currit tempus retractus pendente lite inter emptorem & venditorem. Amplia etiamſi venditor fateatur venditionem, ſed aliàs tradere non vult. Secundo amplia etiam, dum agitur de authoritate ſublimi.

---

### §. * CLXXII.

*Voy l'art. 129 de la nouvelle Couſtume.*

PAR l'uſage & Couſtume de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, quand aucun a vendu rente ſur ſes propres heritages à perſonne eſtrangere, non eſtant du lignage d'où procedent leſdits heritages propres, il eſt loiſible au parent & lignager du coſté dont procedent leſdits heritages propres, de demander & requerir en Jugement à avoir ladite rente par retrait lignager dedans l'an de la ſaiſine, ou infeodation priſe par l'achepteur de ladite rente.

1. *In retractu non lineari non eſt neceſſe quod actor probet ſe de genere eſſe, quia hoc reus præſumitur, niſi reus dicat ſe de gente eſſe.*
2. *Lis conteſtata in retractu lineari non perpetuatur.*
3. *Minor non reſtituitur in retractu.*
4. *Emptor domus poteſt ſtatim vendere, & conventus de retractu, nominare tenetur eum cui vendidit.*
5. *Retrahens poteſt deducere de pretio ſi emptor deterioravit.*
6. *Venditor non poteſt retrahere ab eo qui vendidit.*

PROPRES.] Idem *des acqueſts immeubles au Mans art.* 376.

Quid ſi in genere? Idem ſentit Faber. §. *fin. inſtit. de duob. re. ſtip.* Tiraquellus *fol.* 26. *verſo.* Ego puto requiri hic quod in ſpecie ſuper certo proprio: nec attendi generalem obligationem adjectam.

*In retractu lineari non ex neceſſe quod actor probet ſe de genere eſſe, quia hoc reus præſumitur, niſi reus dicat ſe de gente eſſe.*

1. ESTRANGERE] Non eſt neceſſe quod actor hoc probet, ſed præſumitur niſi reus doceat ſe de ea gente eſſe. *l. de probat.* Etiamſi diceret venditum tale cognato, nec à tali latere.

DEDANS L'AN DE LA VENDITION.] Fallit, ſi alienatio eſt conditionalis. Tiraq. *fol.* 17. *num.* 9.

D'ICELLE RENTE.] Fallit ut conſenſus debitoris in fœneratitiis *de uſur.*

*Lis conteſtata in retractu lineari non perpetuatur.*

2. De anno. Quid ſi lis conteſtata, utrum perpetuetur? Reſpondi non uſque ad 40. & fuit actor pridem excluſus qui poſt 10. annos petebat per litteras, vel novam inſtantiam, quia iſtud nedum eſt contra jus, ſed etiam lucrum quoddam: ſecus in caſu novitatis, quia agitur de conſervanda poſſeſſione quam debitor poteſt impedire. *tract. uſurar. q.* 47.

3. Nec minorem reſtitui.

*Minor non reſtituitur in retractu.*

In Neuſtria poteſt uxor legare viro, accidit quod legavit conquæſtus communes, poſteà vir deceſſit, liberi communes diviſerunt promiſcuè tanquam paterna & materna. Poſteà unus vendit cognato ex latere matris, à quo alter fratrum vult retrahere. Reſponſum quod ex quo non conſtat patrem acceptaſſe illud legatum, remanſerunt illa prædia pro media parte materna, & ſic à dicto cognato poteſt ſolum media tanquam materna retrahi.

*Emptor domus poteſt ſtatim vendere, & conventus de retractu nominare tenetur eũ qui vendidit.*

4. Emptor poteſt ſtatim alii vendere, ſed tamen conventus poſt de retractu, tenetur reſpondere, nec evadet nominando eum cui vendidit; ſed debet ipſe dicere quod licet facta actio non ſit vera, tamen ad vitandam litem, quantum ad ſe, offert condemnationem, *entant qu'a luy touche*; hoc facto ſi actor conſignet, non tenetur ipſe accipere, & ſi actor pergat debet abſolvi ab inſtantia cum expenſis à tempore declarationis & ſententiæ. Amplio, etiamſi dicat ſe vendidiſſe cuidam *demeurant en Argonne* extra Parlamentum quia non eſt prohibitus, & ſic non eſt probatio fraudis de eo quod licet: ſed actor debet ſibi conſulere faciendo vocare colonum *en execution de ſentence*, & eum cogere procedere, niſi dominum adducat. *l.* 2. *C. ubi in rem. act. l. qua in provincia. C. ubi de crim. agi oport.* quia licet ſit perſonalis obligatio, tamen non eſt formata, & libellum oblatum, & ſic interim liberè poteſt alienari, nec tenetur emptor niſi ad hoc quod in ſe eſt. Secus ſi poneretur in facto quod fecit ad evitandum judicium, tùm quia non mutatur *en paſſant ladite condamnation*, tum quia colluſio priùs probanda eſſet. Et ita judicavi *pour le Prevoſt de ſaint Denis en France.*

*Retrahens poteſt de-*

5. Emptor *coupe la haute fuſtaye*, vel aliter deteriorat.

Digitized by Google

ducere de pretio, ſi eamptor deteriora-vit.

Reſpondi, poteſt retrahens deducere de pretio : ſecùs ſi caſu fortuito ſit deteriorata. Et *Riant, de Thou* & alii poſteà mecum ſenſerunt.

Venditor non poteſt deducere de pretio, ſi emptor deteriora-vit.

6. Quidam emptor fuit evictus *par retrait* à conſanguineo venditoris, qui conſanguineus poſteà ex intervallo revendit extraneo, utrum primus venditor qui vendiderat poſſit retrahere? Videtur quod ſic quia nullæ reliquiæ remanſerunt prioris venditionis. E contra videtur quod non, quia ipſemet qui vendidit non poſſit retrahere ab eo cui vendidit; ergo nec ab eo qui ab emptore ſuo cauſam habet; ergo nec ab emptore conſanguinei ſui, qui cenſetur ab eo habere cauſam per ſuum conſanguineum, qui conſanguineus habet cauſam immediatam ab ipſo prædicto venditore, quia ſubintravit in locum prædicti emptoris, & in omne jus primæ venditionis per modum transfuſionis, non per modum unius venditionis, & liquet quod ob clauſulas ceſſionis ipſe prædictus emptor tenetur de evictione emptori emptoris, & per mille manus; ergo nec ipſe, nec ejus hæres unquam poterunt retrahere, & verum. Puto etiam quod conſanguineo non vendente, poterat ſuccedere, *comme a propre heritage*, quia ceſſat ratio quod tenetur de evictione, & etiam non fecit in omnibus caſibus ſe alienum à jure *de propre*, & familiæ, niſi ſolum quantum reſpectu venditionis & dependentium : hic autem venit alio jure, & ſic non obeſt §. *fratre in l. peto ff. de legat.* 2. quia ibi volens admitti ad fideicommiſſum, veniebat ejuſdem fideicommiſſi jure quod offenderat vendendo, & ſic meritò repelleretur ibi, hic ſecùs.

---

## §. * CLXXIII.

* *C'eſt le 130. de la nouvelle Couſtume.*

PAR leſdites Couſtume & uſage, le temps de retrait lignager ne court point, ſinon depuis l'infeodation ou ſaiſine faits, ou pris par l'achepteur.

### SUMMARIA.

1. *Saiſina capi debet in ſpecie, & non in genere.*
2. *Domo vendita ſub reditu, hic reditus non poteſt retrahi per propinquum.*
3. *Conſanguineus qui emit pro conſanguineo, poteſt compelli in retractu.*
4. *Saiſina facta procuratori nomine proprio nulla eſt reſpectu ejus cujus eſt procurator.*
5. *Domo vendita non occultè, conſanguineus debet eam retrahere pendente anno.*
6. *Colluſionem poſt tempus non prodeſt detegere.*
7. *Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.*
8. *Judicatum non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem.*
9. *Tutela non fit ſolo verbo, ſed conſtituitur à Judice.*
10. *Rigor non debet ſervari actori, ſi reus abutitur ad decipiendum.*
11. *Actio retractus linearis perpetuatur litiſconteſtatione.*
12. *Inſtantia cœpta incumbit ſucceſſori neceſſario.*
13. *Jus retractus lapſu anni diſcontinuatum perimitur.*
14. *Lite non conteſtata & perempta nullum eſt remedium, niſi per viam novæ præſentationis, aut tempus expletum.*
15. *Saiſina data à domino non reſidente non valet.*
16. *Simplex apocha* de lods & ventes *non ſufficit ad ſaiſinam.*

Saiſina capi debet in ſpecie non in genere.

1. OU SAISINE. ] Scilicet in ſpecie, non enim ſufficeret in genere, niſi fuiſſent prædia ſpecificata. Patet, quia oportet ſpecificatam eſſe acquiſitionem, ipſamque laudatam : aliàs non poteſt currere tempus nec patrono, nec proximo.

Quid ſi falſus procurator prævenit tempus? *l. fin. in fin. rem. rat. hab.*

Domo vẽdita ſub reditu, hic reditus non poteſt retrahi per propinquum.

2. Vidi cum *Billard* cepiſſet domum *à rente rachetable*, conſanguineus vendentis egit contra eum *afin de retrait de ladite rente, offrant &c. au cas que ladite rente ſeroit rachetee, & qu'il fuſt condamné a la délaiſſer audit cas.* Reſpondi non eſſe admiſſibilem, quia nec in diem, nec ſub conditione debetur, imò adhuc hodie reditus retrahendus eſt in linea, & ſic omnino debet excludi quantum ad præſens & condemnari in expenſis, ſalvo jure generali ad retractum poſt venditionem contra quos decebit, & ſervatis ſolemnitatibus requiſitis per conſuetudinem loci. Nec eſt ſimile quando aliàs contra verum debitorem in diem, vel ſub conditione agitur, ut impenſis agentis feratur. Plus dico, quia hæc inepta anticipatio non prodeſt ad impediendum curſum anni, poſtquam reus redemerit : dico tamen quod non ſtatim ab occulta redemptione incipiet tempus currere.

3. *Boué* per interpoſitam perſonam emit domum, hoc tacitè, quod tùm fortè emerat per conſanguineum, poſt annum manifeſtat emptam pro ſe, quia dicta perſona ante emptionem declaraverat coram Notariis quod volebat emere pro iſto, & poſt emptionem, quod emerat de ejus pecuniis, & in quantum opus eſt cedebat. Et hoc fuit per quatuor annos velut publicum. Venit modo retrahens & dicit alia ratione ſe eſſe intra annum, quia *Boué n'a eſté enſaiſiné*, ſed dicta perſona fuit inſaiſinata. Reſpondi quod ſi dicta perſona erat extranea, clarum eſt, quia verè erat emptor, verè fuit inſaiſinata, verè debebat laudimia ex quo nomine proprio contraxit, licet intenderet quod eſſet ad alterius commodum. Sed ſi erat conſanguinea, eſt dubium, quia oportebat fundare ex capite *de Boüe* curſum anni : ſed iſte *Boüe* non eſt inſaiſinatus. Non obſtat quod procurator fuit, quia non fuit nomine procuratorio, & ſic prodeſſe non poteſt. Verumtamen

Conſanguineus qui emit pro conſãguineo, poteſt cõpelli in retractu.

Digitized by Google

tamen eſt ſi diceretur quod *Boné* non emit, ſed recuperavit à ſuo procuratore, & ſic ex hoc non oritur novum jus retractus. Sed imò oritur, aliàs infinitæ fraudes fierent, quia ſufficeret emere per interpoſitum conſanguineum. Dico ergo primo: Aut dices conſanguineum emiſſe nomine procuratorio, & poteſt retrahi ab iſto nonobſtante ſaiſina, quia non fecit nomine procuratorio.

Saiſina facta procuratoris nomine proprio, nulla eſt reſpectu ejus cujus eſt procurator.

4. Aut emit nomine ſuo*, & eſt hîc in ipſo nova venditio, & ſic novum jus retractus. Vides quod ſaiſina non valet, ſive fiat fraus de perſona ad perſonam, ut hîc, ſive de contractu ad contractum, ut quando capitur ex termino factæ procurationis. Boer. *deciſ.* 112.

Domo vẽdita non occultè cõſanguineus debet eam retrahere pendente anno.

5. Probatur quod emptor fecit ſe citari *par un retrayant apoſté incontinent* poſt contractum, ut eſſet primus, qui tandem reliquit. & ſic poſt decem ferè annos venit alius proximus ſerio probans eſſe fraudem, tandem per arreſtum fuit excluſus in camera domini *le Voix* 1544. & benè, quia ex quo venditio non fuit occulta, ipſe non fuit impeditus ad veniendum per illum fraudulentum, quia etiam decem poſſunt intra annum venire, & offerre ſubordinate, quod ipſe non fecit, & ſic negligens fuit *l. qui commeatus de re milit.* Nonobſtat lex *annus ff. de calumniatoribus*, quia ſciebat ſe poſſe ſubſidiario venire, ut tenebatur ſi vellet interrumpere. Non obſtat lex quatuor *ff. de diverſ. & tempor. præſcript.* quia ibi non poterat ſemel denunciare, ſed hîc poterat, & 6. ſic non prodeſt colluſionem detegere poſt tempus.

Colluſionẽ detegere poſt tempus non prodeſt.

Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.

7. Quid ſi pater tanquam tutor filii intra annum fecit citare *en retraict, & y a quelques procedures*, tandem poſt annum, vel tres annos actor *demande defaut par faute de defendre*? *René demande congé par faute de fonder la qualité de tuteur*, quam non habet per judicem, nec per legem apud nos. Fecit ergo venire filium qui eſt 20. annorum, & ratificat acta per patrem, an ſufficit? Videtur quod ſic; tùm quia pater poteſt agere pro tam conjuncta perſona (ſed hoc non ſervatur) tum quia ille pubes non egebat tutore, imò nec infans, quia agitur de acquirendo, & ſic etiam in litem ſufficiebat tutor; ſed tamen hîc pater non fecit ſe creare curatorem ad litem, ſed tanquam tutor egit, cum non eſſet. Reſpondi, quod reus erat abſolvendus, quia judicium non tenebat, patet quod ſic non habuiſſet actionem ad impenſas & damna contra minorem, quia non erat tutor legitimus, & non debet infans teneri illa lite, quia judicium 8. non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem, & ſic non poteſt valere actus tanquam ratificatus, quia etiam non poteſt valere tanquam nova actio, cum tempus ſit lapſum. Quid ergo ſi procurator amiſit procuratorium, ſed dominus poſt annum ratificet? Idem, quia priùs non habebat actionem contra dominum ex defectu mandati, & ſic intra annum non fuit obligatus ei, quia dominus non poterat obligari, & nunc poſt annum non eſt tempus. Sed quid ſi voluntariè proceſſit cum procuratore, & cauſa facta condemnatus, vel condemnandus, objecit quod non eſt procurator? Reſpondi, quod tunc poteſt repræſentari ſive declarari per dominum quod dederat ei mandatum, & creditur ei, quia ſolis verbis dari poteſt & imputatur reo qui non excepit, quia ſi excepiſſet citò, feciſſet citò oſtendere mandatum. Sed nonne idem in tutela ſi nihil objicit? Videtur quod non, quia tutela 9. non fit ſolis verbis, ſed obtinetur à judice. Contra puto idem eſſe ad vitandas captiones, quia ſi objeciſſet actori, feciſſet actor ſe creari curatorem, & ſic cum bona fide ageret, & non debet reus qui cautè fecerit, ex hac cautela referre commodum: ſatis eſt quod cum infrà annum, ſeu ab interloquente ſervatur rigor actori. 10. aliàs non debet ſervari rigor, ſi reus abutitur ad decipiendum actorem.

Judicium non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem.

Tutela nõ fit ſolo verbo ſed conſtituitur à Judice.

Rigor non debet ſervari actori, ſi reus abutitur ad eũ decipiendum.

11. Concluſum cum domino *Seguier* quod litiſconteſtatione perpetuatur hæc actio. Quid ſi actor ivit ad bellum *pour le Roy*, ubi mortuus reliquit pupillum, qui poſt decem annos vult proceſſum reſumere? Item nonne tranſit inſtantia in remotiorem qui interim retraxit à quo petit proximior retrahere, ut Turonis? Videtur quod ſic: ſed quod emptor debeat conveniri, & citari poſſeſſor qui retraxit, ut contra eum declaretur executoria, quemadmodum ſi primus venditor alii vendidiſſet, vel permutaſſet? Reſpondi, non eſt neceſſe, quia ex quo retrahens eſt ſucceſſor, 12. in eum tranſibit inſtantia ſi actor velit, quia retrahens huic ſe oneri ſubdidit, nec quæri poteſt prout tertius voluntarius emptor, qui in garentum queri poſſet. 13. Certum eſt quod hoc jus ſi non eſt conteſtatum, lapſu anni diſcontinuatum, prorſus perimitur. 14. Imò ante triennium dubium eſt, & poteſt teneri quod ſufficiunt litteræ regiæ ſimplicis interruptionis ex jure communi, *l. properandum. C. de judic.* Sed poſt triennium non eſt remedium lite non conteſtata, niſi per viam novæ petitionis, ſi tempus linquatur, quòd omninò ſuſtinebat *Chartier*; ſed lite conteſtata poſt triennium, dicebat eſſe dubium ex capite perpetuationis, niſi tempus pateretur novam inſtantiam. Vide Bald. *cap. illud de præſcr.*

Actio retractus linearis perpetuatur litiſconteſtatione.

Inſtantia cœpta incumbit ſucceſſori neceſſario.

Jus retractus lapſu anni diſcõtinuatum perimitur.

Lite nõ cõteſtata & perempta, nullum eſt remedium, niſi per vim novæ petitionis antè tempus expletum.

15. Quid ſi ſunt plures domini & ab uno eſt *enſaiſiné*? Reſpondi, ſi a non poſſidente nihil eſt, etiamſi eſſet ſolus dominus, ex quo non reperitur, nec publicè editur. Si omnes poſſident, ſatis eſt, ſi eſt regiſtratum in regiſtro communi. Si verò litigant, ſat eſt in eo ex quo poteſt publicè innoteſcere, ſat eſt ut reperiatur apud eum qui monumenta, idem erit velut ſequeſter.

Saiſina data à domino non reſidente nõ valet.

16. Quid ſi detur ſimplex apocha *de lots & ventes*? Reſpondi non ſatis eſt, niſi ſit ita facta ut æquipolleat.

Apocha ſimplex *de lots & ventes* non ſufficit ad ſaiſinam.

Rex dat nobili & vendit *la Iuſtice d'un village & la teneure d'un fief.* Emptor mordax cogit vaſſallum ſibi fidem facere, qui maluit *quitter*, & ei vendidit. Poſt duos annos poſſeſſionis pacificæ vult venire retrahens. Reſpondi quod de jure poteſt, quia emptor non erat verus dominus feudi: quia Rex non potuit hoc alienare, & ſi potuit non voluit: ſed ſolum præſumitur commoda ad tempus vendidiſſe: & ſi potuit, & voluit, hoc non erat notum quod eſſet verus dominus feudi, imò potiùs notum erat quod Rex erat ille dominus. Unde ſi verus dominus alii cuidam vendidit, ſed emptor eſt occultus vel dubius, & emit feudum *& les dépendances*, per duos annos palam poſſedit, non eſt præſcriptum juri retractus.

---

*Voy l'art. 129 de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CLXXIV.

PAR ladite Couſtume, quand aucun a vendu & tranſporté ſon propre heritage à perſonne eſtrange de ſon lignage, du coſté & ligne dont luy eſt venu & eſchû par ſucceſſion ledit propre heritage, il eſt loiſible au parent & lignager dudit vendeur du coſté & ligne dont eſt venu & eſchû ledit heritage, de demander & avoir par retraict lignager ledit heritage dedans l'an & jour que l'achepteur en a eſté enſaiſiné, s'il eſt tenu en cenſive; ou qu'il ait eſté receu en foy & hommage, s'il eſt tenu en fief, en rembourſant ledit achepteur de ſon ſort principal, & loyaux couſtemens.



Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. *Domo integra vendita ab uno ex ſociis, alter poteſt retrahere partem ſuam, ſi erat poſſeſſor partis ſuæ.*
2. *Debitum non ſolvitur creditori ex pretio conſignando in retractu, ſed totum conſignari debet.*
3. *Annus retractus non currit in ſimulata permutatione, niſi per decem annos.*
4. *Actio ad intereſſe durat uſque ad triginta annos contra fraudatorem.*

LOYAUX COUSTEMENS.] Quid de impenſis? Boer. *deciſ.* 47.

Domo integra vendita ab uno ex ſociis, alter poteſt retrahere partem ſuam, ſi erat poſſeſſor partis ſuæ.

1. Quid ſi ſocius vendit totam domum pro duobus millibus, alter agit retractu pro media, offerens tantum mille? Reſpondi, poteſt, ſi actor eſt poſſeſſor partis ſuæ: ſed ſi non fuiſſet poſſeſſor, non tenetur emptor pati retractum partis tantum. Sed quid ſi agit actor non poſſeſſor, vendicando, partem ſuam & per retractum partem non ſuam? Reſponderi poteſt, nec cadet à retractu, licet non obtulerit totum intra 24. horas ſed hoc pendet à futuro eventu litis. 2. Cæterùm quid de illo actore qui volebat ſuper pretio partis terræ venditæ deducere hypothecam prætenſam, & ſibi ſolvi per emptorem in effectu, & ſic lapſum eſt tempus conſignandi? Reſpondi, reum abſolvendum à retractu, & tamen quod veniret defendere ſuper capite vindicationis, & hypothecæ alterius partis. Secus de extraneo, ſive mandato. *tract. uſur.* 143. Per conſuetudinem *de Dunois* etiam in venditione non debetur niſi laudimium: quid ergo de emptore Januario 1536. qui terra eodem menſe potitur: *les fruicts ſont ſaiſis par faute d'homme*: Martis 1537. petitur retrahens: 1538. litigat retrahens cum patrono de fructibus, *& de la ſaiſie*, utrum teneatur primus emptor *garantir le rachapt*? Videtur quod ſic, quia eſt de tempore ſuo, & fructus primi anni percepit. Contra puto, quod etiam retrahens debeat ſolvere, etiamſi ille emptor ſolviſſet, vel moderatè compoſuiſſet, quia pecunia ſua non debet eſſe otioſa per illum annum, & onus illius relevii reſpicit perpetuam fruitionem, & ſic debet ſolvi per retrahentem.

3. Si eſt ſimulata permutatio, numquam incipit annus: ſed nonnè per decem annos excluditur? quod eſt indubitatum de fraudatore; ſed idem videtur de tertio bonæfidei emptore, cui ſaltem juſta ignorantia ob ſimulationem eſt pro futura, & impediendo per tertium cum effectu præſcribi. Ad ſummum ſemper durat 4. actio ad intereſſe contra fraudatorem uſque ad 30. annos.

Annus retractus non currit in ſimulata permutatione, niſi per 10. annos.

Actio ad intereſſe durat uſque ad 30. annos contra fraudatorem.

*Quant aux loyaux couſts*, non eſt rectum, ut infra §. 176. etiam poſt liquidationem. Tamen vidi ſub conſuetudine Meldenſi *a Coulomiers*, ubi eſt ſimilis conſuetudo art..102. quod actor tenetur etiam *les loyaux couſts* refundere *dans la huitaine apres la liquidation*; alias, *debouté du retraict*, & ita dictum per ſententiam voluntariam, nec malè; tamen pœna non eſt ſcripta. Nota quod reus debet diſcedere indemnis, ideò ſi ſtatim conventus offert actor, licet habuerit neceſſe agere, debet impenſas inſtantiæ: Tamen in Caſtelleto non ſolent condemnare ad impenſas inſtantiæ: ſed nunc eas ponunt *aux loyaux couſts*; non autem condemnatur actor formaliter in eas, & benè, quia habet juſtam cauſam ſuper hoc citare in jus, ut ſit proximior, & ne ab alio excludatur. Sed Meldis §. 102. poteſt actor condemnari formaliter *ès dépens de ladite inſtance.*

## §. * CLXXV.

* *C'eſt l'Article 133. de la nouvelle.*

SI aucune perſonne acquiert un heritage propre de ſon parent, du coſté & ligne dont il eſt parent, & il vend ledit heritage, tel heritage chet en retraict.

## SUMMARIA.

1. *Vendens in dolo tenetur de evictione.*
2. *Juſta ignorantia vendentis eum excuſat.*
3. *Evictio legalis excuſat vendentem à dolo.*
4. *Emptor fundi qui revendidit, debet reſtituere pretium in retractu.*
5. *Emptor à minore perdituro pretium, hoc ſibi debet imputare, & non aliis.*
6. *Minori ſolvens eſt in culpa.*
7. *Retractus linearis acquiritur cognatione quia de linea.*
8. *Fundo vendito ſi locus ſit reſtitutioni, annus retractus non currit, niſi à die reſtitutionis, vel confirmationis retractus.*
9. *Annus retractus in venditione conditionali non currit niſi à die conditionis impletæ.*
10. *Conſuetudo linearis retractus, non eſt odioſa.*

Vendens in dolo tenetur de evictione.

VIde Boerium *deciſ.* 76.

1. Quid ſi vendit *comme de ſon conqueſt*, bona fide ementi: an teneatur ei de evictione quam promiſit? Reſpondi, non, niſi vendens fuerit in dolo. Quid enim ſi vendens etiam bona fide fecit, nec putabat eſſe proprium, cum verè non ſit in ſucceſ-

ſione, imò per §. 186. ſed adhuc juſta ignorantia 2. vendentis debet eum excuſare, quia non expreſſit niſi veritatem, & nihil occultavit, & evictio legalis eſt. 3. Quid de minore, qui ſine decreto vendidit, ab emptore retrahit conjunctus, à quo minor vendicat, nec agitur de evictione damnorum & intereſſe, ſed de eo quod minor vendicat non refuſo pretio, nonne habet retrahens evictionem ad pretium? Videtur quod ſic, quia emptor ejus erat perditurus pretium, & æquè liberè ab eo minor vendicaſſet; ſed emptor primus ex eo quod revendit non debet eſſe nec melioris, nec deterioris conditionis; ergo debet pretium quod recepit reſtituere.

Iuſta ignorantia vendentis eum excuſat. Evictio legalis excuſat vendentem à dolo.

4. Contra, quia retrahens eſt ſubrogatus loco emptoris, & pro ipſo emptore habetur, ita totum periculum & commodum eſt retrahentis. Reſpondeo; ſi emptor fuerat in culpa emendo à minore, & etiam ei numerando pretium, perdituro, 5. non debet hoc alii, ſed ſibi præjudicio eſſe: imò dici poteſt, quod non eſt captus retrahentis, quia retrahens venit voluntariè, & aufert ab initio, ergo cum omni fortuna: ſed certè non poteſt retrahens dicere verſum ita in utilitatem minoris, ſicut poteſt & debet emptor; unde ſi emptor ſcienter à minore emit, videtur quod cogi poſſet oſtendere verſum in rem minoris, vel ad reſtituendum pretium ei qui retraxit: ſed adhuc dici poteſt quod emptor malebat retinere fortunam quam pati retractum, & ſic eventum retrahens ſibi imputet: fortè enim emptor aliquo oblato pacificaſſet minorem actorem, & eum facilè feciſſet deſiſtere, quo commodo fruſtratus eſt per retrahentem: ergo non debet etiam ei reddere pretium, quod non reſtituitur in priori ſtatu, & poteſt ei dicere, Repone me ut priùs, & rem reſtitue, & tibi pretium reddam. Sed ego reſpondi quod ſi ſtatim ab initio litis hoc revenderet retrahens & offerret emptori, tunc juſtum videtur quod emptor reſtituere teneatur, & periculum re integra ſuſcipere, aliàs teneretur pretium reddere, quia ipſe qui minori, 6. ſolvit, eſt in majore culpa, quam retrahens qui potuit magis cavere & obviare ſecuritati pretii. Vide ſuprà §. 22. *num.* 65.

Emptor fundi qui revendidit, debet reſtituere pretium in retractu. Emens à minore perdituro pretium, hoc ſibi imputare debet & non alii.

Minori ſolvens eſt in in culpa. Retractus linearis acquiritur cognatione, quia de linea.

7. Quid in materia ſucceſſionis? *Marillac* opinabatur quod cedit *aux heritiers des conqueſts* ſimpliciter. Non obſtat §. 179. quia ibi in permutatione. Ego contra, quia acquiritur cognatione, & ea ratione quia de linea; ergo non debet fraudare lineam. Et ad ſummum ſi ad hæredes conquæſtuum, ſaltem *ceux des propres le peuvent repeter*, refuſo pretio: ſed certè non opus eſt refundere, ſicut ac ſi conſtruxerit ſuper proprium; imò *aux heritiers des conqueſts*, ſicut vidua eſt ſaiſita de media, ſed ipſa poteſt conveniri per actorem infra annum, ergo idem de hæredibus propriorum ſaltem poſtquam dubium juris eſt diſcuſſum, & excluſi à ſuccedendo in dictis bonis.

8. Vendidi domum, læſus ultra dimidium, idque propinquo viri, ſcilicet ex linea, lapſus eſt annus poſt *l'enſaiſinement*. Ego cedo extraneo actionem reſcindentem & reſciſſoriam, utrum propinquus retrahere poſſit ſtatim? Videtur pendere ab eventu, ſi reus offerat ſupplere, vel pretium recipere. Sed ego dico ſtatim & ſimpliciter locum eſſe retractui, quia verè actio competit ad fundum, licet reus habeat facultatem emendi ſupplendo, hoc non attenditur; quia in facultate eſt, & obligatio non eſt alternativa, ſed modificata: quemadmodum ſi vendam actionem ad fundum redimibilem, vel quem retinere poteſt poſſeſſor; quod ſolvendo tamen ſtatim cum effectu locus eſt retractui ſi credatur: quemadmodum indiſtinctè tranſit ad hæredes propriorum, etiamſi poſtea contingat quod eligat (ſed poſt obitum actoris quæſitum hæredi propriorum) ſupplere. Secùs ſi ab initio eſt, quis obligatus alternativè dare fundum, vel actum: quia ut hæres mobilium habeat, tunc pendet ab eventu, per *l. final. de condict. indeb.* Et ſi hæres hanc actionem vendat, non eſt locus retractui niſi poſt eventum, nec incipit currere annus 9. quemadmodum ſi venditio eſt conditionalis prout ad fundum eſt conditionalis. 10. Et hoc verum, licet *Chartier* dubitaret, & ſentiret non eſſe locum, retractui, quia conſuetudo odioſa, & male: quia eſt favorabilis in vero contractu emptionis. Plus, licet emptor emiſſet has actiones cauſatas ob minoritatem venditoris, dicebat quod oportebat probare eſſe minorem. Sed ego contra puto, quia verba contractus facerent fidem contra eum, nec retrahens eſt extraneus, ſed debet habere commodum contractus; ideò ſi contractus dicat eſſe proprium, ſatis eſt, nec opus probatione, niſi emptor velit probare contrarium, quod poterit.

Fundo vendito ſi locus ſit reſtitutioni, annus retractus non currit niſi à die conditionis impletæ.

Annus retractus in venditione conditionali non currit, niſi à die conditionis impletæ. Conſuetudo linearis retractus non eſt odioſa.

## §. * CLXXVI.

* *C'eſt le 231. de la Couſtume nouvelle.*

PAR l'Uſage, Couſtume, & commune obſervance, notoirement tenuë & gardée en la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, & meſmement en l'Auditoire dudit Chaſtelet, ſi aucun a vendu ſon propre heritage à aucun achepteur dudit heritage, & un du lignage du vendeur a fait adjourner ledit achepteur en cas de retraict, ſi audit lignager l'heritage eſt adjugé par retraict, ledit lignager eſt tenu de payer & rembourſer ledit achepteur des deniers qu'il a payez audit vendeur pour l'achapt dudit heritage, ou conſigner les deniers au refus dudit achepteur dedans le Soleil couchant, au moins dedans les vingt-quatre heures apres le retraict à luy adjugé par Sentence & Jugement, & que l'achepteur ait mis ſes lettres au Greffe, partie preſente ou appellée, & outre affermé le prix s'il en eſt requis, & s'il ne le fait, ledit temps paſſé, tel retrayant eſt debouté dudit retraict.

CONSIGNER LES DENIERS.] Tamen in favorem de quodam judicatum ſic, *la Requeſte de Natan à ce qu'il fuſt debouté, attendu la quinzaine paſſée*, quod daret ampliorem declarationem, licet ſufficientem dediſſet, & hoc in magna camera *des Enqueſtes.*

DANS LE SOLEIL COUCHANT.] Juſtiores ſunt aliæ per octo dies. Duo agunt ad retractum ratione uxorum ſuarum, reus *reconnoiſt*, dicitur *que dans huit jours entiers ils rembourſeroient*, tunc unus dicit quod conſentit totum adjudicari ſocio, dummodo retrahat totum pro ſe: ſed ille pecunia accepta reliquit rem poſt octo dies, vult primus redire ad retractum, an poſſit? Puto quod non, quia non ſatisfecit intrà octavam, & ſic per ſe excluſus, & nil ad reum quod iſte ceſſit ſocio, pariter alter ſocius excluſus eſt, quia non intrà octavam; & ſoli ſibi imputet iſte qui de facili confidit, quia non debet reus manere in ſuſpenſo ultra octo dies.

AFFERMER.] Contra eos qui emunt pro 30. & faciunt paſſim ſcribi 40. & ſic 10. lucrantur *au retraict.*

Ubi conſuetudo requirit conſignationem ad lucrandum fructus, actor conſignavit, ſed amicus actuarii retraxit, actuario obligato manente. Reſpondeo, debet habere fructus à lite ſaltem conteſtata, quia eſt juris regula quæ corrigitur, & correctio odioſa: tum non intereſt rei ex quo ſemper habet paratam executionem contra actuarium per corpus.

** C'eſt le 140. de la nouvelle Couſtume.*

## §. * CLXXVII.

PAr leſdits uſage & ſtile, quand aucun lignager du vendeur d'aucun heritage a fait adjourner ledit achepteur d'iceluy heritage, pour l'avoir par retraict, il convient que tel qui veut avoir ledit heritage par retraict, offre bourſe, deniers, loyaux couſtemens, & à parfaire à chacune journée de la cauſe, excepté en la journée d'abſence (s'aucune en eſt priſe) & s'il ne l'a fait, il doit eſtre debouté dudit retrait.

## SUMMARIA.

1. *Retractus linearis eſt quædam ſpecies* d'eſtat.
2. *Habens* lettres Royaux *in inſtantia retractus debet offerre.*
3. *Pœna odioſa non eſt extendenda.*
4. *Litteræ ad reſtitutionem obmiſſionis* d'offres en retraict.
5. *Obmiſſio* d'offres *in aliquo actu non præjudicat, niſi ſententia exprimatur.*
6. R*editus fundiarus eſt pars fundi.*

Retractus linearis eſt quædam ſpecies *d'eſtat.* Habens *lettres Royaux* in inſtantia retractus, debet offerre. Pœna odioſa non eſt extendenda.

ABSENCE. Idem dico *en la journée d'eſtat*, quia mera ſuſpenſio eſt, idemque abſentia, quæ eſt ſpecies *d'eſtat.*

2. Qui poſt litem conteſtatam interrumpitur quinque annis, habet *lettres Royaux de relief*, quia non fuerat citatus *en peremption, en demande l'entherinement*, nonnè debet offerre? ſic, & tutius eſt; tamen propriè non eſt cauſa, ſed præparatorium ad cauſam, & hujuſmodi pœna odioſa 3. eſt, ergò non extendenda. *l. final. de condict. indeb.* & ſic non obſtat notabilis locus in *l. alio ff. de alim. & cibar. leg.* Imò debet offerre; aliàs poſſet actor commodè protrahere, & fortè reo volenti cedere, nollet eum admittere, niſi ſubiret condemnationem omnium impenſarum litis prioris, ideò ſemper requiritur hæc oblatio, quia poterat reus ultimam acceptare, & actorem cogere ad numerandum, non habito hic reſpectu prioris litis, ſed ſine præjudicio impenſarum; & ſic oportet quod oblatio hæc fiat purè, non etiam limitatè, puta etiam ſolvendo priores impenſas, propterea requiritur ſemper nova, & pura oblatio, & reus ultimam acceptare poteſt.

Litteræ ad reſtitutionem *d'omiſſion d'offres* in retractu.

4. Vigilia ſancti Joannis Baptiſtæ 1526. *entre Nicolas Laiſné appellant, & Jean Ludot intimé*, ſententia Præſidii Pariſienſis confirmata, *l'appellant condamné en l'amende & és dépens. L'intimé demandeur en retraict lignager, avoit eu lettres Royaux, pour eſtre relevé de pluſieurs obmiſſions d'offres & de bourſe & deniers, furent entherinées, & ſes concluſions adjugées*, hoc eſt juſtum, quando ab initio ipſius litis conteſtatæ conſtat reum fuiſſe in mala fide ſcientem venditionem, & cognationem actoris.

Omiſſio *d'offres* in aliquo actu non præjudicat, niſi ſententia exprimatur.

5. Nota licet inveniantur *quelques actes* ubi non eſt facta oblatio ſaltem ex parte ſeu productione rei, non eſt favendum niſi reus requiſierit, ut actor ob id excludatur, quia aliàs poteſt actor habere defenſiones contra illum actum, & ſic requiritur ſententia declaratoria, *qui peut eſtre jointe, ou produite, pour y faire droit* in caſu dubio.

Quidam vendidit domum, emptor poſt menſem *la luy rebaille à rente*, poſteà actor *vient ſur luy retraire la maiſon.* Dictum quod poterat reus ſe tueri *par fin de non recevoir & non valoir*, quia non poſſidet domum, nec poteſt dare, & *tend afin d'abſolution.* Actor *perſiſte, dit par ſes eſcritures* quod tenetur reus *en tant qu'à luy touche.* Dixi quod ſi hoc fuiſſet in libertate, ſatis erat, & quatenus alienatio, quia reditus iſte fundiarius 6. eſt pars fundi, ideò fuit abſolutus reus, *& ſans prejudice du retrait de la rente & les defenſes au contraire.* Tunc puto ſolum debet refundi pretium pro rata reditus, etiamſi *le bail eſt* ferè gratia qua mediam domus donaverit. Quid ergò ſi emptor ſtatim *en fait bail* extraneo *qui eſt enſaiſiné*, ſed *on le rachepte?* utrum emptor convenitur ad retractum ſaltem juris reditus, & retinet poſt annum *de la ſaiſine du premier?* Puto quòd ſic, imò etiam *le preneur*, nec prodeſt illa ſaiſina, quia non eſt facta de emptione.

Reditus fundiarius eſt pars fundi.

CHACUNE JOURNE'E DE LA CAUSE. Intelligo dumtaxat in prima inſtantia. Facit Decius *cap. fin. num. 11. de conſtitut.* Quid ergò *ſi le Bailly* dat *appointement, dit mal jugé, & retient la connoiſſance, & dit que les parties viendront proceder au principal à tel jour*, & ſic reus citatur ſecundum ſententiam, nec tamen offeratur? Reſpondi non eſt opus quia adhuc non eſt procedere in cauſa, ſed præparare ut procedatur: & adhuc poterit reus appellare à cauſa retenta, & ita ſentiebat Dom. *de l'Hoſpital.* Item intelligo verum ſi eſt perſonaliter præſens, ſaltem ſuus procurator. Secùs *ſi le Clerc en Subſtitut*, & ſibi imputet actor qui cum tali procedit, undè ſi defectum obtinet, ceſſat hæc conſuetudo, quia non eſt cui offeratur, nec debet ita cavere, alioquin ſatis eſt quod ſemper ſit paratus.

Duo agunt ad retractum, emptor uni cedit, alter nihilominus perſtat in lite, & evictionem obtinet, ſed interim proſequendo emptorem ſemel omiſit hanc oblationem: ideò emptor petenti executionem ſententiæ obtentæ per actorem, ſeſe excipit, quod alio modo excluditur, ſcilicet hujus oblationis defectu. Reſpondi, hoc non militare, quia poſtquam jus alii ceſſerat, ſupervacuum erat ei offerre, & iterum factum non nocet, cum non eſſet neceſſarium, ut notatur *in l. vivum ſi cert. pet.*

** C'eſt le 128. de la nouvelle.*

## §. * CLXXVIII.

LE parent & lignager qui premier fait adjourner en matiere de retraict, doit eſtre préferé à tous autres, poſé qu'ils ſoient plus prochains parens du vendeur.

Digitized by Google

## SUMMARIA.

1. *Conſanguineo uno excluſo in retractu, alter non excluditur, quamvis non ſit intra tempus.*
2. *Reus in retractu poteſt cedere remotiori.*
3. *Succedi poteſt in Francia, quandiu probatur agnatio.*
4. *Tutor qui vendit non poteſt retrahere.*

COnſuetudo præferens proximiorem intelligitur re integra, & antequam remotior utiliter retraxerit; etiamſi in ſtatuto ſint verba univerſalia congeminata, ut quilibet proximior præferatur. Ruin. *conſ.* 76. *lib.* 1. Alex. *conſ.* 27. *num.* 9. *lib.* 6.

Quid ſi primus excludatur per ſententiam, quia res erat conquæſtus. Ad Alexand. *conſil.* 27. *ad fin. lib.* 6. Putò non plus nocere, ſed plus quam contra purè extraneum, propter majorem conjunctionem, & ideò ſi alii ſciverant, & jam citare fecerant.

Cõſanguineo uno excluſo in retractu, alter non excluditur, quamvis non ſit intra tempus.

1. Primus quia non ſolvit excluſus, non excludit alium, modo ſit intra tempus, *diſoit du Vivier*.

Reus in retractu poteſt cedere remotiori.

2. Nonnè poteſt cedere remotiori, vel proximiori? Reſpondi, ſic omninò intrà annum. Idem poſt annum, quatenus tantum ceſſionarius probabat de inſtantia cedentis, quia non poteſt amplius cumulare de perſona ſua excluſus omninò poſt annum, ſed intrà annum non excluditur, niſi ille excludatur cum effectu.

Quid de eo qui lite conteſtata, & omninò certa poſt decem annos cedit extraneo, & mox reus petit abſolvi, ſed tunc ceſſionarius dicit quod renunciavit ceſſioni? Puto quod poteſt, & ſatis erit, nec erit præſumptio fraudis, ut eſſe potuiſſet ab initio. Et adhuc ceſſio poſſet ſuſtineri pro fructibus, niſi quod res eſt litigioſa. Quid ergò ſi moritur & relinquat hæredes acquæſtuum & actionum? Reſpondi, hic eſt hæres in fructibus pro rata temporis, & acquæſtuum, actionem etiam habet in fructibus, & non quantum, ex quo nondum admodiati ſunt, vel extantes pendent, & ſic nondum fuit in obligatione. Quid de conſuetudine quod proximiores præferuntur, & æquales concurrunt, ſi vendatur conſanguineo, an æqualis poſſit petere ſe admitti? Reſpondi, non; quia eatenus arctatur facultas proficiendi proximis; tùm conſuetudo non aperit hoc jus, niſi quando venditur extraneo.

Sic Meldis probata eſt conſanguinitas uſque ad proavum; videlicet quod proavus actoris & proavia venditoris erant, vel ſe dicebant *couſins germains*. Reſpondi, ſatis eſſe hic; ſed cum Aureliis, ubi probandum eſt quod res ſpectavit ad hæredem communem; ſed licet excedant vigeſimum gradum non fruſtrantur, quod ſcilicet in Francia poſſunt 3. ſuccedere quandiu probatur cognatio: & ſic quod judex à quo malè judicaverat, ex eo quod excluſerat actorem ut exiſtentem ultrà decimum gradum, & mecum *Boyaut* & alii.

Succedi poteſt in Francia eſt diu probatur cognatio.

3. Procurator carens mandato, an poſſit certificari ad excludendum remotiorem.

4. An tutor qui vendidit poſſit retrahere? Puto quod non. An ergò Prælatus rem venditam per Eccleſiam per decretum? Puto quod non, quia eadem perſona, & non eſt ibi favor, nec debet extendi juris communis interventio.

Tutor qui vendidit non poteſt retrahere.

Fallit, quando citatus reddit lineæ, ſaltem ex cauſa derogatæ ſuſpicionis fraudis, ut *Canaye* vidua citata *en retraict* pro ſua media, poſteà *per partage* cum filiis illa media eis obvenit, abſolvuntur a retractu per areſtum 1550.

---

## §. * CLXXIX.

* *C'eſt le 143. de la nouvelle.*

QUand aucun a eſchangé ſon propre heritage à l'encontre d'un autre heritage, l'heritage eſchangé eſt le propre heritage de celuy qui l'a eſchangé, & s'il le vend il chet en retraict.

## SUMMARIA.

1. *Conſanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæſtum pro proprio, ſi cognatus vendat poteſt retrahere.*
2. *Paternum ſeu maternum venditum conſanguineo materno ſeu paterno, non poteſt retrahi pro toto.*
3. *Permutatio paterni cum materno facit paternum maternum, & è contra.*
4. *Probibitio alienandi niſi conſenſu mutuo viri & uxoris cum in contractu matrimonii ſua propria fecerunt communia.*

Conſanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæſtum pro proprio, ſi cognatus vẽdat poteſt retrahere.

QUid ſi Titius cum cognato permutet fundum *d'acqueſt* ad fundum antiquum de linea Titij? Reſpondi, ſi vendit *il chet en retrait*, quia intrat lineam, & in ea conſervatur ſuprà art. 175. & proindè terra data cognato efficitur conquæſtus per hunc text. & ſic venit, nec eſt inconveniens; itaut etiam idem cognatus poſſit, ſi Titius vendat, retrahere, licet poſſideat terram compermutatam.

Sic filii dividunt paterna & materna confusè, retinent tamen veterem qualitatem, nec continuando ſubrogatur proprietas, quia etiam ſunt æquè de eadem linea. Et iſtè articulus propriè loquitur inter extraneos; ergò ſi uni filiorum obveniat quid merè paternum, alij meré maternum, non cenſebitur partim mixtam habere qualitatem; ſed veterem retinere, & verum puto. Quid ergò ſi alter filiorum non eſt hæres matris, alter hæres patris & matris, dat ei pro paterna portione domum maternam, an fiat paterna? Puto quod non, ſed remanebit materna, & viciſſim quod datur iſti remanet paternum, ut priùs, quia eſt de eadem linea. Et ſic malè iudicatum per præpoſitum *de ſaint Germain en Laye*, malè confirmatum per Præſidem Pariſienſem, quicquid dicat *Riant*: quia emptor erat conſanguineus à latere materno. 2. Ergò excluderetur



Digitized by Google

Paternum ſeu paternũ venditum conſanguineo materno non poteſt retrahi pro toto.

pro media quæ remanebat materna ut priùs, licet fuerit data habenti paterna tantùm: ſed cum eſſet corpus propriorum maternorum ſatis eſt, nec opus eſt materna qualitate.

*D'un bail à rente racheptable*, quando poſt longum tempus redimitur reditus, quod totum poſſit (etiam fundus) retrahi, oſtendit *Bredeau* Areſtum; ſed debet intelligi quando pretium æquivalebat fundo, & erant ſuſpiciones ſimulationis, aliàs ſolus reditus.

Permutatio paterni cũ materno facit paternum maternum & è contra.

3. Quid ſi habens prædium maternum permutat cum cognato paterno dante paternum? Reſpondi, iſtud efficitur paternum, & illud maternum.

Prohibitio alienandi niſi cōſenſu mutuo viri & uxoris cum in cō- tractu matrimonii ſua propria fecerunt communia.

4. Vir & uxor fecerunt omnia ſua propria communia in contractu matrimonii, & ſic licet non ſint conquæſtus, tamen mutuò ſubrogata ſunt; imò videtur quod non ob immenſum, ſed ſibi prohibuerunt facultatem diſponendi ſine altero. Tum hic dicitur in caſu quo ſunt filii communes, ergò ad prohibendum alienare eorum favore, & ſic videtur remanere vetus linea. Soluto matrimonio morte patris, filius fecit *partage*. Contrarium reſpondi, domum eſſe matris, quia fuit matris, & mater cavit ut ad eam veniret, niſi communi conſenſu alienaretur. Et ſic per *l. cum aliis C. de ſecund. nupt.* retinet veterem lineam, & licet dicta lex ſit fortè correcta *par l'arreſt de Carbonnier* quantum ad affectandum filiis dicti matrimonii: tamen non eſt correcta quantum ad hoc ut maternum cenſeatur: Tùm pater non habebat propria. Et ſi tu dicas matris factum favore filiorum, ergò proprium maternum, ſed non erat vendita domus, ſed jus eundi *par une allée qui ſeroit commune*, & ædificandi ſuprà, & infrà, & ſic proprietas, & in alio loco quod obtinet ad mutuam cauſam. At quis reſpondebit *des deſpens*? Reſpondi, *les deſpens* ſunt certi, & ſic venditum, & quantum ad recurſum quod ſperari poteſt, retrahi poteſt, & offerendum tantum pro parte, vel de toto ſi malit emptor. Pater enim nudum miniſterium præſtitit, licet filius *par ledit partage* habeat tanquam ex ſucceſſione patris, tamen emanavit à matre, quæ voluit providere filiis, quod junctum cum prudentia *legis* cum aliis facit rem indubiam.

---

* C'eſt le 144. de la nouvelle.

## §. * CLXXX.

CHoſes mobiliaires ne chéent en retraict.

## SUMMARIUM.

1. *Molendina non ſunt mobilia.*

Molendina non ſunt mobilia.

1. NIſi quatenus juncta ſunt. *Traquel. retract. fol.* 41. *num* 83. Item niſi in molendinis quæ jure ex conceſſione Regis perpetuò teneri poſſunt in flumine.

Quid ſi venditur ſucceſſio in qua ſunt propria & mobilia jure confuſa? Perinde videtur quod emptor poſſit diſtrahere omnia quæ non ſunt propria. Et eſt verum ſi ſucceſſio de ſe non eſt proprium *d'un coſté*.

---

* C'eſt le 147. de la nouvelle.

## §. * CLXXXI.

SE aucun vend l'uſufruit de ſon propre heritage à perſonne eſtrange, telle vendition & uſufruit ne chet point en retraict.

T*iraquellus retract. fol.* 37. *verſo & num.* 60. Fallit ſi eodem contractu, vel veriſimiliter præcipitato vendit uſumfructum & proprietatem ſeparatim.

---

* C'eſt le 150. de la nouvelle.

## §. CLXXXII.

PRopre heritage vendu & adjugé par decret en jugement par criées & ſubhaſtations, chet en retraict.

## SUMMARIA.

1. *Hæredium venditum pro reditu redimibili & reliquis, poteſt retrahi jure retractus.*
2. *Impenſæ legales faciunt partem pretii adjudicationis.*
3. *Annus retractus currit à die adjudicationis, ſi non fuerit appellatum.*
4. *Fiſcus vel Eccleſia vendens donata, non eſt locus retractui.*
5. *Annus retractus* échet *à die* du decret enſaiſiné, *& non à die contractus* ny de la ſaiſine, *& pro pretio* du decret.
6. *Fundus adjudicatus* par decret *retrabitur pro ſumma decreti.*
7. *Emptor fundi* à la charge du decret *cui adjudicatus eſt*, ne retire du retrayãt *quàm pretium adjudicationis*.

Hæredium venditum pro reditu redimibili & reliquis poteſt retrahi jure retractus.

1. QUidam *fait mettre* prædium *en criées pour ſa rente & arrerages*, nullus vult, remanet, & adjudicatur creditori *pour ſa rente & arrerages*, utrum locus retractui? Fuerunt *Chartier & Jean Jacques* in contraria

contraria opinione. Sed ego dico indiſtinctè, etſi reliqua non præponderent, locum eſſe, quia res ſemel eſt venditioni expoſita & vera venditio pro rata reliquorum nec intereſt creditoris. Non tamen debebuntur jura dominis feudalibus, niſi pro rata reliquorum, fortè etiam & impenſarum legalium, & hoc verum; quia 2. ſunt pars pretii adjudicationis. *Tiraquellus* §. 1. *gloſ.* 14. *num.* 11. *cum ſeq.* non ſolvit. Ego perſiſto dummodò ſit pro reditu redimibili *au denier douze*, & tunc indubitatum per notata §. 13. *fol.* 5. Secùs *in l.* 1. *C. de rer. permut.* ſi eſſet reditus irredimibilis. Idem ſi ex teſtamento per *l. ſi æquè. ff. de legat.*

Impenſæ legales faciunt partem pretii adjudicationis.

2. Quid ſi legat, data pecunia, utrum retractus pro rata? Videtur quod non, *l. ad veterani* §. 1. *ff. ad leg. Falcid.* Imo locus eſt, ſi eſt quantitas notabilis, ut dimidia. Eſt locus multum dubitatus: ſed hæc valdè odioſa, nec poſſunt judicari ſicut in contractu. Et certè quo locus ſit retractui, hæres ipſe vendentis, ſicut nec venditor retrahere poterit, ſed totum hæres hæredis, aliàs omninò fruſtratoria eſſet dicta *l. ſi æque.*

Annus retractus currit à die adjudicationis, ſi nõ fuerit appellatum.

3. Quidam ſe facit *enſaiſiner comme adjudicataire devant le decret ſcellé*, an ſtatim currat annus? Puto quod non, quia nondum eſt certum quod habeat, cum ſemper venire poſſit opponens; imò nihil eſt, quia non admittitur plus offerens, & ſic conſummata venditio de pretio certo & limitato, licet ex tempore reſolvi poſſit; ſcilicet vel pacto redimendi, & ſic ſtatim currit tempus. Imò videretur quod currat ſtatim ab adjudicatione judiciali, cum ſit publica, ſi ab ea non ſit appellatum.

Fiſcus vel Eccleſia vendens donata non eſt locus retractui.

4. Vidi quæſtionem: Frater Dom. *Guedon fut par Genton* condemnatus ad perpetuos carceres, & ſic bona confiſcata, fiſcus vendit *par criées*, frater non vult nimis licitare, ne fortè ſint nimia jura, ſperans habere *par retraict*; ſicut nec ſi donatum fiſco, vel Eccleſiæ, fiſcus, vel Eccleſia venderet, etiam ex neceſſitate ponendi extrà manus ſuas, niſi donatio eſſet facta in fraudem retractus, venditori, & ſic neceſſe eſt quod veniret in licitatione, aliàs numquam haberet per retractum: Secùs ſi non eſſet vera confiſcatio, vel fiſcus non agnoſceret, ſed bonis vacantibus (etiam mortuo non habente hæredem) dato curatore, bona venderentur; quia tunc (cum hæreditas jacens, vel curator ultimi domini, vel defuncti, qui erat cognatus) vicem gerat, locus erit contractui, etiamſi defunctus mortuus ſit *ſans parens*, ut in locis in quibus non eſt confiſcatio, vel non agnoſcitur per fiſcum. Sed ſi emptor emit *par leſdites criées à la charge des droits feodaux*, non dicendo aliàs *francs deniers* hujus empturæ, an debeat *payer le* 5. *denier*? Reſpondi, quia debebat *requint*, quod eſt abſurdum; ſed poteſt retinere tantum partem domino feudi ſolvendam, quam etiam per dominum feudi acceptare poteſt.

*Victor* habens *un executoire de deſpens* ſuper *Pager*, cujus fundus ei debebat reditum, *fait mettre en criées* fundum pro ſumma *de l'executoire*: & quia alii non ſe opponunt ipſe non advertit, nec curat de reditu & reliquis, quia etiam videt totum fundum ſibi adjudicandum, nec debitorem alia habere bona, ideo ſibi adjudicatur fundus *par decret* pro debito *dudit executoire*, quo facto venit proximus, qui retrahit, ſolvendo ſolum *ledit executoire & frais de criées*; ſed dicit ſe liberum à dicto reditu. Reſpondi, quod ſi non eſt reſervatio per decretum, ſaltem eſt confuſio per decretum; ergò debet reſtitui per retractum. Non obſtat quod non eſt confuſio per requiſitam poſſeſſionem, ſed extinctio per tempora decreti, quia putabat ſibi non expedire facere hos ſumptus quos perderet, & ex quo apparet quod emptor certat de damno, actor de lucro, debet emptoris cauſa fortior eſſe, ideò oportet quod retrahens ſuſcipiat onera confuſa etiam per decretum, ſaltem ante poſſeſſionem, aliàs debet excludi, quia non debet eſſe melioris conditionis quam emptor ipſe, ſic prædialis confuſa reſtituenda eſt a retrahente, etiam poſt decretum.

5. Emptor *pour ſa ſeureté fait mettre en criées*, communi etiam conſenſu. Reſpondi, annus incipit a die *du decret enſaiſiné*, & non à die contractus, nec à die *de la ſaiſine du contract*, & pro pretio decreti *ſans fraude*, etiam minore; ut pro *Lotigny* judicatum: cum actum eſſet ut ſi minori pretio addiceretur emptori, quod tamen perſolveret pretium conventum, tamen pro pretio *du decret fut evincé* per retrahentem. 6. Emptor etiam in culpa eſt quod non licitat uſque ad pretium conventum: emerat pro 4400. l. ad onus *de decreter*. 7. per decretum adjudicatum pro 4000. l. tantum *à la Baillive de Langres*, quam *Lotigny* per areſtum evicit *par retraict* 4000. l. tantùm, & benè.

Annus retractus currit à die *du decret enſaiſiné*, & non à die contractus *ny de la ſaiſine* & pro pretio decreti.

Fundus adjudicatus *par decret* retrahitur pro ſumma decreti.

Habens mediam indiviſam loci per decretum adjudicatam, nondum habens pecuniam paratam, *appelle du decret*, ut tempus trahat, tertius agit de retractu. Reſpondi quod idem ipſe non eſt admiſſibilis, quia appellatio eſt præjudiciabilis, *& le retraict* non eſt expeditionis, nec liquidæ; ideò probationes ſuper conjectura & aliis eſſent ſupervacuæ. Quid ſi eſt liquidum, vel petitur interrogari reus, nonnè eſt aliàs liquidum, & eget alterius rei dare ſignum, vel indicium? Vult tantum *ſans prejudice* ad onus retrahere, ſaltem per tertium facere poteſt, & poſtquam alii ceſſit. Sed interim an annus currit? Videtur quod ſic contra reum qui dedit cauſam ſic requirendi, & impediendi ne inciperet annus.

Emptor fundi *à la charge du decret* cui adjudicatus eſt, *ne retire du retrayant* quam pretium adjudicationis.

## §. * CLXXXIII.

* *Voyez l'art.* 159. *de la nouvelle Couſtume.*

UN Seigneur feodal qui a retenu par puiſſance de fief le fief vendu par ſon vaſſal, iceluy fief appartenant du propre audit vaſſal, tel fief ainſi retenu par le Seigneur feodal eſt ſujet à retraict, & ſe peut retraire par un des parens & lignagers du vendeur, dedans l'an & jour qu'il a retenu par puiſſance de fief & du rembourſement, en payant les droits Seigneuriaux.

## §. * CLXXXIV.

* C'eſt le 155. de la nouvelle.

QUand l'heritage propre eſt acquis durant & conſtant le mariage de deux conjoints, dont l'un d'iceux eſt parent & lignager du vendeur, du coſté & lignage dont ledit heritage appartenoit audit vendeur, tel heritage ainſi vendu ne giſt en retraict durant & conſtant ledit mariage. Mais aprés le trépas de l'un deſdits conjoints, la moitié dudit heritage giſt en retraict à l'encontre de celuy qui n'eſt lignager, ou ſes hoirs, qui ne ſont lignagers dudit vendeur dudit coſté & ligne dont ledit heritage appartenoit à iceluy vendeur, dedans l'an & jour du trépas du premier mourant deſdits conjoints; ſuppoſé qu'il y euſt ſaiſine ou infeudation priſe durant iceluy mariage, en rendant & payant par le retrayant la moitié du ſort principal, frais & loyaux couſtemens.

## SUMMARIA.

1. *Fundus acquiſitus* par retraict lignager *ſit proprium ejus qui acquirit.*
2. *Vidua poteſt retrahere ab hæredibus defuncti fundum retractum ex latere uxoris.*
3. *Annus retractus non currit poſſidenti, & ei qui poteſt uti exceptione.*
4. *Defectus inventarii non debet prodeſſe ſuperſtiti conjugum.*
5. *Partitio inter ſuperſtitem conjugum qui non eſt de linea, cui evenit fundus de cujus retractu agitur, non impedit actionem retractus.*
6. *Si in contractu matrimonii media* des propres *ſponſæ eſt factus conquæſtus, media hujus mediæ cadit in retractum.*
7. *Actio annua retractus lineagris in quo caſu eſt hæreditaria, eſt tranſmiſſibilis.*
8. *Retractus non cadit in conquæſtum.*
9. *Jus retractus eſt perſonale.*

1. ACquis. Simpliciter: ſed *s'il eſtoit acquis par retraict lignager*, tunc eſſet ſtatim proprium illius ex cujus perſona retrahitur, nec cederet in diviſionem, ſed eſſet tantùm media alteri reſtituenda.

Fundus acquiſitus *par retraict lignager* ſit proprius ejus qui acquirit.

Ne gist en retraict. Scilicet eo nolente: ſed poteſt admittere ſi velit vivens vel alicui donare de linea. Conſult. fol. 413. *Conſuetudo Meldenſis* §. 90.

2. Gist en retraict. Etiam per conjugem ſuperſtitem contra hæredes defuncti, ſi emit à cognato uxoris.

Vidua poteſt retrahere ab hæredibus defuncti fundum retractū ex latere ipſius viduæ.

Coustemens. Tiraquell. §. 31. *de retraict conventionnel* in fin. num. 162.

Quid ergò ſi habeant filium communem qui reliquit filium qui moritur ſine liberis, an vel mater ab hærede paterno poſſit maternis *par retraict* petere dimidiam, quia mater incipit eſſe extra lineam: vel an poſſit totum ſimpliciter vendicare quaſi merè maternum, quaſi primus filius retraxiſſet à ſe, & repoſuiſſet in linea matris, & fingatur ſolviſſe hæreditati paternæ dimidium pretii? Certè in veritate eſt ſibi pro media bonum paternum, pro media verò maternum: ſed ergò mutatur qualitas, & fit partim paternum; Ergò videtur quod materni etiam à filio poſſint mediam retrahere, niſi filius conſenſerat quod haberet pro retractu, & tanquam in totum materno. Ergò dicendum quod pro rata *que le mary rapporte les deniers dotaux* ut veniat ad ſucceſſionem ſoceri, in quantum non tenebatur *mettre en propres*, quod hæredia ſoceri pro rata ſunt propria: Ergò dicitur *employer en propres*, & ſe liberare ſi conferat ut ſuccedatur, & immobilia obtineantur.

Quod ſi tutor pecunia pupilli proprio nomine emit fundum à proprio, vel retraxit, nonnè poteſt excipere contra pupillum? Reſpondi, ſic, & ſic limitatur, primò ſi ut proximus. Patet, quià poſtridie quam pupillus eviciſſet, poſſet evinci infrà annum, interim autem quamdiu tutor nomine ſuo poſſidet, non labitur ei annus. 3. quia non currit poſſidenti, & ei qui jure exceptionis poteſt uti: putà ſi emptor minoris vendit ſine decreto, & conſanguineus venditoris poſt multos annos vendicat, poteſt excludi per retractum: ſi jure retractus velit tunc uti, non jure meri conquæſtus, nec curatur tempus, quia etiam ſemper eſt linea, licet eſſe non videatur niſi de facto, quia minor ſine decreto non tranſtulit dominium, & licet ſine decreto teneretur, vi retractus non eſt facta diviſio (licet intra annum) emptio celata, ſed voluntaria venditione *tract. uſur. qu.* 76.

Annus retractus non currit poſſidenti, & ei qui poteſt uti exceptione.

Quid ſi habeat liberos communes? Reſpondi, ſi ſuperſtes eſt extraneus, ab eo poteſt retrahi; ſi defunctus erat extraneus, perit retractus, quia recidit in eos de linea. Quod autem dixi ſuperſtite extraneo retrahi, nonne fallit quandiu 4. ex defectu inventarii cum liberis eſt communis? Puto quod non, quia non debet ei prodeſſe quod contra eum eſt inductum.

Defectus inventarii non debet prodeſſe ſuperſtiti conjugum.

5. Sed ſtatim poteſt agi ad declarationem futuri retractus. Quid ſi ſtatim fecit *partage* cum hæredibus quibus adjudicatur fundus, & ſic dicat ſe habere ex partitione? Reſpondi, ſi eſſent tantum mobilia, non poſſet hoc dici, ſed ſi eſſent immobilia, diſcutiendum.

Partitio inter ſuperſtitem conjugum qui non eſt de linea, cui evenit fundus de cujus retractu agitur, non impedit actionem retractus.

6. In contractu matrimonii quod media *des propres* ſponſæ erit conquæſtus: poſt mortem uxoris, vel ea viva, vir vendit totum, certò media mediæ non cadit in retractum, ſed benè media mediæ concernens uxorem, quia ſemper manſit in ejus dominio, licet ſine facultate vendendi per virum. Quod ſi mortua uxore adhuc clariùs, quia quarta eam contingens facta eſt per

Si in con-

gradum

Digitized by Google

traɑtu matrimonii media *des propres ſponſæ* eſt facta conquæſtus, media hujus mediæ cadit in retractum. Actio annua retractus in quo caſu eſt hæreditaria & tranſmiſſibilis.

gradum ſuccedendi proprium: tamen verè manſit proprium, ut dixi: ſed nonne poteſt dici quarta viri ſubjecta retractui parentibus uxoris, quia licet non ſit data æſtimata, tamen hoc factum eſt, eo quod ſponſa non habebat pecuniam, & ſic loco pecuniæ, & hoc favorabile.

7. Pater & mater acquirunt quæ erant de latere patris, qui præmoritur relicto unico filio, cujus mater *a la garde*: poſteà moritur filius qui habet laterales hæredes paternos, qui petunt à dicta matre, & dicunt *qu'elle s'eſt deuë rembourſer*: ſed fortè non erat unde, vel non apparebat, quia res deturbatæ. Reſpondi, interim dormit, quod eſt clarum quantum ad filium qui moritur minor, ita quod hoc caſu actio retractus eſt hæreditaria & tranſmiſſibilis contra matrem tutricem, ad eos qui alias ſunt capaces, ſcilicet hæredes paternos: Dici enim poteſt quod mortuo patre ſtatim cœpit annus currere contra omnes alios cognatos à filio, quia emptrix erat tutrix, ideò non currit ſibi contra ſuum pupillum, ſaltem hoc pendet ab exitu *du compte*. Sentiebat *Chartier* quod ſi mater nomine filii contrà ſeipſam retraxiſſet, quod in parte relicta eſſet hæres filii, ut de conquæſtu; ſed eſt falſum, quia hic retractus 8. non cadit in conquæſtum. Quod ſi non currit tempus filio ſolum, ergò tranſmittentur ad hæredes filii capaces: ſed cenſebat *Chartier* eſſe jus perſonale. 9. Plus videtur quod etiam extraneis non currit, quia poſſunt dubitare quod mater tanquam tutrix poſſideat nomine filij, cum retraxit ſuper ſeipſam, ſed imò non debet cogitare, ſed agere ſi velint contra matrem, quæ ſi declaret quod retinet pro filio, ibi eſt parata actio. Sed ſi dicimus actionem hæreditariam *de retraict*, hoc caſu nonnè quæſita eſt ſecundum naturam rei, quia duorum lateralium unus eſt maſculus, alter fœmina, & ſic maſculus vult totum feudum habere per *l. qui actionem*, quod eſt difficile; quia nondum erat jus quæſitum in re, & multa contingere poſſunt, & poteſt unus uti retractu, alter non, & ſic ex induſtria; ergo quæritur: ſed certè ſic non ſervatur eis tempus, nec ſimiliter hæredibus; ergò ſecundum prærogativam hæreditariam: ſed hoc videtur impoſſibile quod directa actio de retractu non mota tranſeat ad hæredes; ideo quod ſi quid tranſit, ſolum tranſit actio tutelæ ad intereſſe, non retractum; ſed tunc hæc actio non perit maſculo, quia ſi fuiſſet alius, habuiſſet totum feudum. Quid ſi non erant pecuniæ, non ſupereſt actio, & ſic ſi per tranſactionem mater conſenſit medium, merè voluntariè fecit, & ſic in viriles, niſi in quantum voluntaria tranſlatione, cum maſculo ei promiſit relinquere ſecundum ſuam prærogativam; ergò ut maſculo tenetur, & ſibi imputet, tamen ſi fœmina dicat quod non erant pecuniæ, & quod tranſactio voluntaria hoc ei nil prodeſſet, quia ſic non eſſet locus retractui. Aut ergò voluntarius à fœmina cui non eſt poteſtas nil habet; aut retracturus & hæreditarius, & ſic tenetur ſecundum prærogativam feudi, quia actio ad feudum non ſimpliciter, ſed in proprium, ita quod ſi fœmina non eſſet de latere, nil haberet in ea actione, licet eſſet hæres, & ſic non eſt ſimplex hæreditaria, & maſculus cenſetur proximior in feudis. Unius defuncti ſunt ſex filii, quatuor mares retrahunt à matre, vel noverca medium, quod teneatur communicare quandoque judicatum, quia præſumptio quod de pecunia hæreditaria. Sed vidi quod convenerunt *les Choppins* viduam, *qui tend le giron*, & eis adjudicatur, *dont ils appellent* (quia non habent pecuniam) acquieſcunt in Curia, ubi vidua *les pourſuit ſur l'execution d'arreſt*, ipſi declarant quod nolunt, *baillent requeſte pour en eſtre quittes en payant* valorem, *ſans avoir égard a leur requeſte, condamnez a rembourſer à la veuve en reprenant* dictum medium 1550. Certè eſt contra jus, quia ipſi non erant condemnati, ſed vidua erat eis condemnata.

Retractus non cadit in conquæſtum. Jus retractus eſt perſonale.

## §. * CLXXXV.

* 1 Part. 22. de la nouvelle Couſtume

QUand le Seigneur feodal a pris & retenu par puiſſance de fief aucun fief tenu & mouvant de luy, & ledit fief luy eſt depuis évincé par retraict, le retrayant eſt tenu payer audit Seigneur les droits de quints & requints, ſi requints y a, avant que ledit Seigneur ſoit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief, ſauf audit retrayant ſon recours contre le vendeur, ſi la vente n'avoit eſté faite francs deniers.

En foy. Sed non antè ceſſionem poſſeſſionis, niſi prius fuiſſet ſaiſita *par faute d'homme*.

## §. CLXXXVI.

QUi n'eſt habile à ſucceder, comme un baſtard, ne peut venir à retraict lignager.

## SUMMARIUM.

1. *Fœmina habens fratrem qui non retrahit, poteſt ipſa retrahere.*
2. *Foemina non eſt inhabilis ad ſuccedendum in feudis.*
3. *Foemina excluditur à maſculo in ſucceſſione feudi; etiamſi ſimpliciter ſit hæres, & maſculus per beneficium inventarii.*
4. *Foemina quæ prima facit citare in retractu, excludit alios.*
5. *Baſtardi bona vacantia pertinent ad dominum cujuſque loci.*
6. *Spurius poteſt legare & teſtari.*
7. *Concepti poſt venditionem ſunt capaces retractus.*

NEc legitimi deſcendentes ex eo, etiamſi permittatur nomen. *Conſultat. fol.* 379.

Un Bastard. Scilicet exemplificativè, nec reſtringit. 1. Quid autem ſi vendens habet germanum

Mulier habens fra-

trem qui non retrahit, poteſt ipſa retrahere.

& germanam, an germana poſſit retrahere ? Videtur quod non, quia hoc caſu non poſſet ſuccedere, poſito quod ſit quæſtio de feudo, quia in æquali gradu collateralium excluditur per maſculum. Sed contrà dico, quia non eſt inhabilis. 2. ad ſuccedendum, etiam in feudo ipſi vendenti, licet excludatur per maſculum paris gradus: Eſt enim ſibi limitatum jus ſuccedendi in certo caſu, quæ limitatio non debet ad alium extendi; nec adhuc in caſu illius limitationis eſt inhabilis. Patet, quia ſi maſculi prioris gradus repudiarent, ipſa veniret remota excluſione: non tamen puto quod ipſa poſſet eos excludere adeundo ſimpliciter, 3. ſi adirent ſub beneficio inventarii, quinimo ſufficit quod veniant ad ſucceſſionem, ut ipſa ſit excluſa, & ſic nequit excludere. 4. Quod autem in caſu retractus non ſit excluſa, ſi prima faciat citare & retractu excludit germanum; patet, quia etiam ipſa remotior excluderet quoſlibet proximiores.

Fœmina non eſt inhabilis ad ſuccedendum in feudo.

Fœmina excluditur à maſculo in ſucceſſione feudi, etiamſi ſimpliciter ſit hæres, & maſculus per beneficium inventarii.

Fœmina quæ prima facit citare in retractu, excludit alios.

*Es regiſtres du Threſor y a, qu'au Roy appartient la ſucceſſion des baſtards decedans ſans enfans, & non aux Seigneurs, & ſi aucuns l'ont, c'eſt* tribus concurrentibus: primum quod ibi ſit *natus*, ſecundum quod ibi domicilium habuerit, tertium quod ibi deceſſerit. Sed illud eſt falſum, imo ſpectant ut bona vacantia ad dominum cujuſque loci 5. ubi reperiuntur, etiam mobilia, tanquam bona vacantia, ita quod etiam ſi vera eſſet opinio quod mobilia ſequuntur perſonam. Bald. *in l. mercatores*, in matèria ſucceſſionis non poteſt locum habere hîc, quia non eſt ſucceſſio, ſed bona vacantia. Nuper *Chartier* contra quem ſcribebam, reſpondit *touchant Monſieur Daven*, quod mobilia ſequuntur perſonam, non conſuetudinem loci ubi reperiuntur, & malè.

Bona baſtardi vacantia pertinent ad dominum cujuſque loci.

*Extrait de la Chambre des Comptes que le Roy ſuccede aux baſtards* ubique, *& combien qu'aucuns hauts Juſticiers l'ayent voulu pretendre*, tamen non habet locum niſi tribus concurrentibus, primum quod natus ſit *en la Seigneurie & haute Juſtice*, ſecundum quod ibi principale domicilium habuerit, tertium quod ibi deceſſerit. Et ſecundum hoc judicatum fuit *au Threſor* hoc anno 1544. ſed hoc puto falſum. Puto tamen quod dominus loci non habet niſi mobilia in ſuo loco ſita, ut ſic non ſequantur perſonam hoc caſu, quia tanquam bona nullius quæ occcupantur, vel ut res habitæ pro derelicto. Tamen 1545. die 7. Septembris pronuntiatum per Antonium *Minard* benè judicatum, & mobilia Regi adjudicata, etiam *eſtans au Presbytere de la Cure dans la haute Juſtice de l'appellant, dont le défunt baſtard eſtoit Curé*, & ſic cenſebatur illic reſidere, licet alibi eſſet mortuus. Et judicatum mobilia in hoc ſequi perſonam. Sed eſt areſtum per favorem latum.

6. Nuper 1546 judicatum per areſtum quod etiam ſpurius poteſt legare & teſtari, nec hoc impedit fiſcus.

Spurius poteſt legare & teſtari.

Exemplis declarat, quod articulus intelligitur de inhabilitate reſpectu totius lineæ, non autem ſi auctor non potuiſſet eſſe hæres vendentis, putà poſt ejus mortem conceptus.

7. Quia Dom. *le Clerc* in ſua camera dicit quod per areſtum admiſſi ſunt etiam poſteà concepti. Tamen contrà Tiraquell. fol. 68.

Concepti poſt venditionem ſunt incapaces retractus.

# TITULUS DECIMUS SEPTIMUS.

## DE SUBHASTATIONIBUS.*

**Ce titre & tous ſes articles ſe reglent & s'obſervent ſuivant le titre des criées de la nouvelle Couſtume.*

### SUMMARIA.

1. *Expedit eſſe unicam formam* de ſubhaſter *in regno.*
2. Criées doivent eſtre leuës en jugement pour eſtre certifiées.
3. *Delegati*, la Chambre des Comptes font criées.
4. *Remedia contra præſcriptionem non debent prodeſſe iis qui ſolemnibus abutuntur.*
5. Criées *notificari debent in loco ubi debent fieri, & ubi eſt domicilium debitoris, & utrobique* recevoir les encheres.

AD *Bartol. in l. licitatio*, ideò non liberatur primus quia ſub conditione emit, ſi ſupremus idoneus inveniatur, ut eſt de forma licitationis ad Alexand. *Conſ. 114. ubi dixi, num. 2. lib. 6.*

Quando inter viduam & hæredes invenitur quod domus communis conquæſtus non poteſt commodè dividi in duas partes, & ſic æſtimatur puta 600. l. per viſitantes deductis oneribus, & licitatur quolibet admiſſo: & B. adjudicatur, poteſt benè conſignare mediam partem, & hoc quandò non erat alia lis, nec aliæ res dividendæ in diſcordia inter eos: aliàs ſecus, quia aliàs hæredes habent juſtam cauſam requirendi, quod etiam ipſa vidua ſi illi adjudicata fuiſſet, prius totum pretium conſignaret quam procederetur ad diſtributionem, quia debebat fortè remanere pars viduæ in compenſatione aliorum prædiorum, etiam vidua *par priſon* cogitur ponere titulos *devers le Commiſſaire:* tamen fuit B. *condamné a mettre tout le prix avant que proceder a la diſtribution, dont il appelle, eſt dit nonobſtant l'appel*, aliàs lapſis quindecim diebus rurſus licitabitur, appellatio deſeritur quia non relevatur; tamen B. conſignat reſiduum pretii poſt tres menſes, ſed antequam ſit citatus *en deſertion*, & quam petatur executio ſententiæ, videtur quod purgavit moram, quia etiam non habebant minores juſtam cauſam petendi totum conſignari; dicere autem quod domus plus valet, & tunc pluris vendetur, nihil eſt, tùm quia per Bald. *l. 1. C. commod.* videtur comminatio ſuper qua ſatis eſt quod non intervenit nova ſententia declaratoria de præſenti; *depuis il a acquieſcé & payé les deſpens. Es lettres d'adjournement il y avoit clauſe d'adjourner à la requeſte du Procureur General du Roy prenant la cauſe pour ſon Subſtitut à la Cour ſur l'amende.* Tamen *fut receu a acquieſcer.* Certè licet hæredes ſint minores, juſta fuit adjudicatio cum eorum tutore facta, & ſtare debet, ſalvo ſi oſtenderent de læſione ultrà mediam.

1. Expedit in regno eſſe unicam formam, ut num-

Formam unicam de

ſubhaſter eſſe in tegno expedit.

quam ſit opus judicem remotum ſæpè per ſenatum interloqui, quod remittantur ad locum *pour eſtre certifiées*, etiam quando idem judex viderat & dixerat quod procederetur ad adjudicationem, & aſſignaverat diem vendendi, & adjudicandi, judicio diſcuſſionis facto, ut Blæſis, & licet per ejus ſententiam *en la Chambre du Conſeil fuſt dit, le tout veu les criées eſtre bien & deuement faites*, tamen *fut dit qu'elles ſeroient renvoyées pour à un jour de plaids tenans* 2. *eſtre leuës en jugement, & certifiées*, & hoc certè valet ad publicationem. Areſtum *entre Comlubie & de Lieure* ult. Januarii 1533.

*Criées doivent eſtre leuës en jugement pour eſtre certifiées.*

3. *La Chambre des Comptes fait bien faire des criées, & connoiſt des oppoſitions*, ſed remittit *au Prevoſt de Paris, ou Iuge du lieu pour adjuger le decret*, quia *c'eſt hors ligne de compte.* Alias etiam delegati, *& les requeſtes* adjudicant per decretum.

*La Chambre des Comptes, les Requeſtes du Palais*, & delegati *font des criées.*

4. *Contre ſix Procureurs du Chaſtelet qui ont* 700. *livres de rente qui ne leur ont couſté que* 4000. *liv.* adeò mutuas operas præſtant ad decipiendum. Ego dico quod talibus qui ſolemnibus fortè abutuntur, non debent remedia civilia, ſcilicet præſcriptionum prodeſſe.

Remedia contrà præſcriptionẽ non debent prodeſſe iis qui ſolemnibus abutuntur.

*Comte de la Boiſſelle* tutor minorum *baille requeſte au Iuge, pour avoir permiſſion de vendre* feudum, permittitur contrà §. *non paſſim*, hoc fit per licitationem, & habet emptor *comme plus offrant*, ſed non per formam haſtarum; poſtea creditor emptoris *le fait mettre en criées* ſuper emptore, & per formam haſtarum adjudicatur tertio, a quo poſteà minores vendicant, *& de la ſaiſie* & de decreto ultimo *appellent*, ſimiliter à prima permiſſione, *&* 1528. *pla dans Chappes contre feu de Thou, tout caſſé*, & benè, quia potuit fieri in fraudem, ut is qui contrà jus emit fecerat ſuprà ſe *crier & adjuger* ad fraudandum omnem recurſum, dum interim durat minor ætas, maximè dum eſt tutor is qui non audebat ſe opponere.

*Criées* pro reliquis & continuatione reditus 1484. *tranſaction* 1485. data terra pro reditu. Reſtitutio ad petitionem creditoris minoris, & totum caſſatum per ſententiam 1498. unus vendit *une des terres hypothequées, & qui avoient eſté ſaiſies & criées par la premiere criée.* Reſpondi, tranſit cum vitio; ſed quia *on l'a criée* ſuper emptore, & adjudicatur actore priore ſe non opponente, certè videtur excluſus, quia amplius non erat minor. Sed hoc ceſſante, licet creditori incipere *nouvelles criées.* Tamen puto quod emptor non poteſt tendere *afin de diſtraire*, quia tempore inchoatæ ſecundæ ſaiſiæ non potuiſſet ad hoc tendere, ſi creditor voluiſſet reſumere primam; tum quia tranſactio reſoluta ex capite nullitatis; tùm quia ex cauſa veteri, & ſic nocet tertio. Sed certè ſaiſia pignotis prætorii ſublata, non redit ipſo jure, ideò interim poterit tertius emptor qui tempore medio emerat tendere *afin de diſtraire*, etiamſi creditor velit reſumere veteres cridas, quæ hunc fundum ſaiſitum includebant; quia areſtum non nocet tertio quantum ad poſſeſſionem & pignus prætorium ſemel ſublatum, ſed ſolum quoad jus hypothecæ vetus reſtitutum, & ſic contrà hunc tertium diſcuſſione opus eſt, & ſatis eſt quod declaretur hypothecatum, pro tempore, & loco ſaiſiendo, diſtractione facta.

Nota quod dicitur *en criées que l'on fera vendre toute ma part par indivis*, & habebo pretium partis meæ *ſur l'enchere* contra poſteriores creditores. Verum eſt quando eſt unus præcedens creditor, cui pars mea hypothecata eſt, qui niſi ei ſolvam, faceret partem meam vendi, alias non venderetur, ſed diſtraheretur. Idem *des oppoſans afin d'hypotheque d'éviction*, ſi enim eſt unus prior creditor, faciunt vendi *ſans la charge, ſinon que la charge demeurera ſur le prix*, ſuper quo pretio prior erat habens hypothecam conditionalem, prior poſterioribus etiam priorem hypothecam habentibus, qui tenebuntur dare cautionum ſecuta evictione de reddendo uſque ad concurrentium intereſſe.

Die Martis 7. Aprilis 1551. *au Conſeil* ſuper appellatione creditorum *de Paris* à decreto interpoſito Meldis de terra ibi ſita, vi obligationis *du Prevoſt de Paris*, ubi manebat debitor qui vendiderat, & pro ſecuritate venditor ſe obligat *devant Notaires de Paris* ad ſummam, cujus virtute facto præcepto fiunt *les criées à Meaux* ubi adjudicatur, creditores ſcientes appellant. Certè debent certificari, non ſolum ubi res eſt ſita uti debet fieri, ſed etiam ubi domicilium debitoris, & utrobique *recevoir les encheres.*

---

## §. CLXXXVII.

PAr ledit uſage & ſtile de la Prevoſté & Vicomté de Paris, avant qu'aucunes criées faites par leſdites quatorzaines anciennes d'aucunes terres & Seigneuries & fiefs aſſis en ladite Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris ſoient tenuës & reputées bonnes & valables, il convient & eſt requis que préalablement les terres, Seigneuries & fiefs aſſis en ladite Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris ſoient pris, ſaiſis & arreſtez, & mis en la main de Juſtice, & que la main-miſe ſoit faite ſur les principaux manoirs de chacun deſdits fiefs, terres & Seigneuries.

## SUMMARIA.

1. *Sumptus* de criées quels ſont.
2. *Officia vendibilia* en criées, *& ea in quibus eſt induſtria non niſi in ſubſidium.*
3. *Licitatio domûs intrà cohæredes, vel proprietarios, etiamſi extranei fuerint admiſſi, differt* à criées.
4. *Laudimia de licitatione inter cohæredes non debentur.*
5. *Laudimia non debentur* de partage.
6. *Opponens* ſe à des criées *conſervat jus creditorum ſuorum.*
7. *Qui non ſe opponit decreto, excluditur & ſui creditores.*
8. *Opponens ad finem diſtrahendi, non tenetur appellare* de la ſaiſie.

Sumptus *de criées* qui ſunt?

1. NOta *ès frais de criées* computantur ſumptus *par celuy qui a ſaiſi*, ſumptus per illum qui citare fecit hæredem proprietarii *pour voir adjuger.*

2. *L'office de Concierge de la Tour de Chartres*, Officia vendibilia.

*en criées*, & ea in quibus eſt induſtria, non niſi in ſubſidium.

*office de Geolier & Sergent Royal*, & omnia officia vendibilia *en criées*. Dico tamen quod officia in quibus induſtria, non niſi in ſubſidium.

Licitatio domus intra cohæredes vel proprietarios, etiamſi extranei fuerint admiſſi, differt *de criées*.

3. Domus communis inter quatuor hæredes, duo maſculi: una filia nupta acquiſivit partem ſororis: unus fratrum 1532. *met en procés afin de partage*, dicitur quod dividetur ſi queat, aliàs licitabitur: eſt viſitata, refertur quod non poteſt commodè dividi ſine damno per totum, ſed quod expedit licitare, & ad hunc finem *l'eſtiment 213. liv. eſt licitée au parquet du Chaſtelet, & affiches attachées à la maiſon, & aux coins des ruës & ailleurs: ſont encheres*, non ſolum per cohæredes, ſed etiam per extraneos, tandem *demeure à ladite ſœur deffendereſſe comme plus offrante*: ſed quid duo illi fratres qui receperunt partes ſuas pretii *de l'enchere*, loco *de partage* 4. de quo non debentur laudimia? Habent filios qui ſi non ſunt hæredes habent doarium maternum, pro quo nullus ſe oppoſuit, an ſint excluſi? Reſpondi quod non, etiamſi aliàs per veras ſubhaſtationes excluderentur, quia iſtæ non ſunt hujuſmodi, nec ſunt prorſus ſolemnes, tùm quia *n'y a ſaiſie*, tùm quia *n'y a eu Commiſſaires*, tùm *qu'il n'y a eu proclamation à jour de marché* per præconem *par les quatre quatorzaines*; ſed videtur voluntaria, non ſolemnis licitatio, niſi in quantum diviſio eſt neceſſaria: Tum quia emptrix quæ erat ſoror, ſciebat, vel ſcire debebat jura nepotum *audit doüaire*, ſed nonne poteſt dividi *au préjudice du doüaire*? Videtur quod non, quia non nocetur fructuarius, *ff. de uſu & uſufr. per legat. vel fideicom. dat.* Imò quia hîc proprietas, ideo dico quod ſicut filii tenentur acceptare hæredium ſubrogatum *par partage*, ita tenentur acceptare pecuniam datam patri loco partis ex hac cauſa neceſſaria: ſed contrà quem habent actionem, an contrà emptricem? Videtur quod non, quia dat ſuam pecuniam quæ repræſentat domum. Et ſatis eſt quod etiamſi non ſint hæredes, tamen pater debet rem ſuam ſervare, & ſic etiam hypotheca eſt reſoluta, ſed certè imò jus dividendi eſt prius dicta hypotheca, & ſic jure communi ex natura diviſionis ſublata: ſed quid, nonnè amita eſt in culpa, quia debebat curare ut ea pecunia ſervaretur minoribus filiis? Imò non debet curare, quia poſſet non mori ante patrem, nec eſt præſumendum quod fructuarius ſit non ſolvendo tempore mortis, & ſic non eſt in culpa apparenti ſicut imputabili. Ad ſummum pater vendiderat quædam ſua prædia ante dictum decretum, numquid ſunt hypothecata *à la garentie*? Reſpondi quod ſic, in quantum locus ei quæſitus eſſet, quia decretum non minorem portabit hypothecam, quam contractus notarii. Sed quid quia poſterior? Hoc enim clarum eſt de venditis poſt decretum: ſed de venditis antè non tenetur ullo modo.

Laudimia non debentur de licitatione inter cohæredes.

*La terre eſt criée*, gener *s'oppoſe afin de diſtraire* mediam, poſteà etiam antè ſententiam *de diſtraction aux Requeſtes conſent* totum vendi & renuntiat exceptioni. Reſpondi, non eſſe tutum, quia non eſt cridatum ſuper genero, ſed ſuper patre, & ſic pars patris tantum, & creditores generi nihil ad ſe pertinere putant; ergò oportet novas cridas facere pro parte generi, etiamſi gener non poſſidebat, 6. ex quo ſemel ſe oppoſuit, & jus creditorum ſuorum conſervans, cui juri non poteſt amplius renunciare; ſecùs ſi nec poſſideret, nec ſe oppoſuiſſet, quia ipſe, & creditores ſui eſſent excluſi. 7.

Opponens ſe *à criées* conſervat jus creditorum ſuorum.

*Archambault s'oppoſe aux criées* ſimpliciter; poſtea creditor *demande les Commiſſaires joüiſſans*, *Archambault* impedit dicens ſe poſſeſſorem; creditor replicat quod *Archambault* non eſt opponens *à la ſaiſie*, ſed tantum *aux criées*, & ſic quod non poteſt impedire ſequeſtrum, quia cenſetur tantum opponens *pour une debte*, quia *l'oppoſant aux criées eſt oppoſant à la conſervation d'icelles*, ita quod per areſtum *fut debouté & dit que tout ſeroit ſaiſi*, ut narrabat *Chapes* qui dicit ſuum inventum, & quod *Chartier* dicebat ſe numquam vidiſſe. Sed ego dico eſſe fatuum areſtum, quia judicis & judicii ordo non eſt ut quis de novo acquirat, ſed ut conſervet & recuperet malè alienatum, idcò non neceſſe eſt uti formis ad jus novum acquirendum: tùm oppoſitio incerta poteſt æquè declarari ad finem diſtrahendi, ut ad finem debiti, nec opponens ſe ad finem diſtrahendi tenetur appellare *de la ſœur*, ſed ſufficit ſe opponere, & frivolum eſt exigere ut appellet, & convertat *en oppoſition*, cum ſufficiat oppoſitio. Eſſet nedum ponere legum verba, ſed novum eis dare ſenſum, neque lege, neque ſtatuto, neque communi uſu vulgi probatum, ad decipiendum etiam peritos, non advertendo ad hanc occultam captiunculam.

Qui non opponit ſe decreto, excluditur & ſui creditores.

Quid ergò poſt decretum interpoſitum? Nonnè poſſeſſor poteſt ſe ſimpliciter opponere ad finem diſtrahendi? Reſpondi, ſic, nec neceſſe habet appellare 8. *de la ſaiſie generale*, ex quo benè poſſedit cum effectu putà colono facto Commiſſario. Tamen conſuluit *de Marillac* quemdam, ut contrà areſtum decreti magni Conſilii facilius veniret *à prendre lettres pour le recevoir appellant de la ſaiſie, & convertir en oppoſition*, & ſic *faire declarer la ſaiſie tortionnaire, & revoquer tout ce qui s'en eſt enſuivy*.

Opponens ad finem diſtrahendi non tenetur appellare *de ſaiſie*.

Nota *que ſi les Commiſſaires ont actuellement joüy*: tamen, ſi qui erat dominus, erat abſens, vel minor, debet audiri *afin de diſtraire*, & quo ſuper eo non fuit crida, & ſi creditor certat de lucro, & iſte habet juſtam cauſam ignorandi.

## §. CLXXXVIII.

PAr ledit uſage & ſtile, quand aucunes terres, Seigneuries & fiefs ſont ſaiſis, & mis en la main du Roy noſtre Sire, & en criées, il convient, & eſt requis que leſdites terres, Seigneuries & fiefs criez ſoient nommez & declarez en la premiere deſdites criées, & premier rapport fait d'icelles, avec les lieux où leſdites terres, Seigneuries & fiefs ſont aſſis, ou autrement telles criées ſont defectives.

OMiſſa forma nullæ. Alexand. *Conſil.* 212. *lib.* 6.

CRIE'ES. Fit diſtractio erronea *du manoir*, prætextu ſervitutis, & ſic reſiduum venditur *par decret*. Emptor, qui ſub Commiſſario tenuerat, ingreditur, vocato per tubam debitore abſente, *& met ſon argent*, vel fingit *és mains du Commiſſaire, & joüit par an & demy*, rediens debitor appellat *de la ſentence de diſtraction, & decret, & de ce qui s'en eſt enſuivy*, & in Curia *requeſte à ce qu'il y ait Commiſſaire*. *Reſpondit* Chartier quod erat juſtum *par l'ordonnance*, ex quo *l'appel* ſuſpendit judicatum. Ego dixi quod erat juſtum ex eo quod intimatus prius venit ut ſequeſter, & licet veriſimiliter ſcit nullitatem dictæ ſententiæ *de diſtraction* & decreti veriſimiliter exiſtentis, & quod pecunia non eſt diſtributa, & forſan non data, *& que les creanciers* adhærent & conſentiunt pecuniam reddi intimato, alias non appellatio vera de jure communi, ſed admiſſa reſtitutio, & ſic interim ſtare deberet decretum.

## §. CLXXXIX.

PAr ladite couſtume chacun eſt receu à ſoy oppoſer aux criées d'aucuns heritages criez & ſubhaſtez par les quatorzaines anciennes, à la requeſte d'aucun, juſques à ce que ledit decret ſoit levé & ſcellé.

### SUMMARIA.

1. *Diſcuſſio non fit niſi poſt decretum.*
2. *Adjudicatione facta non amplius admittitur licitator, ſed tantum opponens.*
3. *Veri opponentes* aux criées *ſunt qui eas impediunt.*
4. *Minor qui non habet tutorem nec curatorem, an poſſit appellare à decreto.*
5. *Diſtractio* des criées à la charge de l'hypotheque.
6. *Creditore ſaiſiente ceſſante, poteſt unus opponentium ſubrogari.*

Diſcuſſio non fit niſi poſt decretum.

OPPOSER. Scilicet *en Chaſtelet*, quia non fit diſcuſſio 1. niſi poſt decretum : ſed in Curia non licet amplius opponere poſt judicium; ſed tamen licet *encherir*, ſi ſit reſervatum in areſto, ſed non poſt tempus reſervationis : puta 15. dierum, licet nondum ſit ſcellé. Similiter *au Chaſtelet de Paris*, ſi eſt facta adjudicatio ſimpliciter. 2. videtur quod non amplius admittitur licitator, ſed tantum opponens pro jure in omne, uſque ad levationem decreti. Quid in Curia, quando judicium diſcuſſionis non omnia diſcutit, ſed quædam tantum, & multa adhuc relinquit? Certè videtur quod omnia ferè eſſent innovanda ob novum opponentem. *Conſul. fol.* 416.

Adjudicatione facta non amplius admittitur licitatio, ſed tantum opponens

Quidam tutor adiit hæreditatem, conſentiens domum vendi, quæ ſubhaſtata & adjudicata fuit, ſed vivus pater alienaverat jura ſubjecta doario, & reliqua emptione hypothecaverat, ſui emptores putantes ſe tutos ab emptis contra pupillum, quia hæredes non ſe oppoſuerunt venditioni domus; quia vendebatur ſuper pupillo tanquam hærede, qui tunc reſtitutus vendicat doarium, utrum illi poſſint reſtitui contra decretum? Reſpondi non. ſed ſtare debet *l. ex contractu, ff. de re. judic.* potuiſſent tamen ſe opponere ad conſervationem juris, caſu, quo reſtitueretur pupillus, quod non videtur omnino conſervativum; quia jure communi, non ſola Principis gratia datur, *l. 4. de aument.* Sed hi per legem finalem, C. *de jure deliber.* poterunt condicere à poſterioribus creditoribus quibus tutor ſolvit, vel à tutore repetere, ſi priores ſe habet, vel à pupillo, ſi aliàs in ejus commodum verſum, vel fortè in debito ſpeciali favore libertatis, vel hoc ſpeciale potius, quia etiam abſentes, & qui non ſunt in culpa, excluduntur etiam habentes jus conditionale, ſi ſe non opponant.

Vidi Blæſis *en prononçant la ſentence de diſtraction* & quod venderetur, aliquos ſe opponere, & excludi; quia judex erat paratus proferre ſententiam diſcuſſionis, quod fecit : ibi, *y avoit pluſieurs charges* in ſententia *pour debtes* ſemel, *pour rentes non racheptables & racheptables, eſt adjugé à l'enchere a cent cinquante livres, luy avons vendué & adjugée par decret à ladite ſomme de cent cinquante livres, & aux charges contenuës en ladite ſentence de l'ordre deſdites criées, laquelle ſomme il ſera tenu conſigner* intrà octo dies. Quæritur an intelligatur quod debet ſatisfacere omnibus opponentibus, quod domum excedit, an verò tantum reditibus? Et certè puto quod omnibus opponentibus (niſi aliud dicat) quia aliàs non teneretur ſolvere *les frais des criées* niſi de dicta ſumma, quod tamen contrarium fieri vidi *par le retrayant*, quod ſeorſim ſolvuntur, & ſic dicta ſumma eſt ultrà omnia onera, ex quo ſimpliciter *il eſt enchery à ladite ſomme* poſt uſum Judicum & formam expoſitionis & venditionis.

1522. *Pourſuivies les criées de la maiſon de Brienne en la ruë de Jouy à la requeſte de Maiſtre Michel Chartier:* pauperes *de Montaigu ſubrogez à la pourſuite* 1524. & indè ſilentium. 1532. *à la requeſte d'autre creancier, qui eſt le gendre de Levy de Tourieville, Dame de Brienne & de ladite maiſon, pour les deniers du dot de ſa femme, ſont faites nouvelles criées certifiées au Chaſtelet de Paris, évoquées à la Cour & par defaut* contra proprietarium, *eſt dit par Arreſt que le decret ſeroit adjugé à la charge du deub du pourſuivant, il y a affiches és lieux accouſtumez, nul n'eſt encheriſſeur que le pourſuivant, luy eſt adjugé* pro debito.

1542. Poſt decretum adjudicatum, *devant qu'il ſoit levé & ſcellé* pauperes habent *lettres Royaux, pour eſtre receus à oppoſition du droict* quod prius proſecuti erant *de rente*, objicitur decretum ultimum & quod in Curia æquipollet *le Jugement de diſcuſſion à l'Arreſt d'adjudication*, licet ſint nulli opponentes, & quod ſunt alia bona debitoris unde pauperes poſſunt habere ſuum reditum, & ita etiam concluſerunt *les gens du Roy*, ſalvo quod in ſubſidium *s'en rapportoient à la Cour*, die ultimo Decembris 1545. Domus pro pauperibus, *Regnier* pro reo.

1545. Latum iniquum areſtum ſuper incidente *de criées*, proſequens petiit ut pendente diſcuſſione omnium opponentium, (qui omnes volebant mutuo ſe excludere de poſſeſſione) res adjudicaretur, quia agebant *afin de diſcuter* ſuum jus hypothecæ, proprietarius impediebat, quia interim res poterat augeri, & etiam fructus ſemper ſibi prodeſſent, & omnibus aliis opponentibus, & interim pretium eſſet otioſum, licet conſignatum adhuc parum tutum ob inſtans bellum, & ob ſumptus in recuperando ab actuariis, & ſic quod prodeſſet opponentibus, ſed magis nocebat, nec debebat cum hujuſmodi damno fieri : per areſtum quod infrà duos menſes debitor faceret decidi omnes oppoſitiones, aliàs adjudicaretur, & pretium conſignaretur. Reſpondi, peſſimè judicatum in hoc ultimo, attento quod nullum erat debitum liquidum, ſaltem ipſius actoris debitum erat ab aliis controverſum, & ſi quædam erant liquida, non exigebant, nec conſtabat opponentes ſuſcitatos fraude debitoris.

Quidam dicunt hunc articulum ſolum intelligi quando *afin de debtes pour avoir diſtribution de deniers*, ſed falſum eſt & iniquum, quia ſimpliciter loquitur, ideò debet intelligi etiamſi in finem *de diſtraire*, etiamſi interim fuerint commiſſarii, imò ſi ſemel judicium diſcuſſionis factum. *Arreſt. fol.* 202. *in fine.* Sed non facto eo judicio omnino admittuntur, quia veri opponentes 3. *aux criées* ſunt qui eas impediunt, & ſic qui ſe opponunt *afin de diſtraire.*

Veri opponentes *aux criées* ſunt qui eas impediunt.

Creditor *de Poictou* ibi fecit *mettre en criées* ſine diſcuſſione immobile debitoris ibi ſitum, contra de-

bitorem morantem Turonis, ubi non tenetur eum diſcutere. Creditor manens Turonis in vim hypothecæ ſe opponit, diſcuſſione non facta, quæritur in terminis juris an poſſit? Dico quod ſic, ſed ad ſimpliciter declarativum tantum, diſcuſſione prius facta, ſed ergo nunquam vendetur juſto pretio, quia volentes emere timebunt quid contingat poſt diſcuſſionem. Similiter ſi quis ſe opponat ex hypotheca, quia iſte fidejuſſit pro alio nondum diſcuſſo, nec beneficio diſcuſſionis renunciatum eſt.

Vulgo dicunt procuratores *qu'on ne peut encherir ſinon à la charge du fief, & du cens ; & frais de criées, & que tout le reſte eſt en deniers :* ſed falſum eſt, quia ſicut oportet *diſtraire* alienas, vel ſervitutes certas, ita *à la charge des procés* debitorum, *& auſſi que les procés ne peuvent eſtre tropoſt vuidez*, & propterea *à la charge des non racheptables*, & eſt ſpecies diſcuſſionis, quod eſt verum reſpectu poſterioris creditoris, quia prior poteſt facere totum vendere contra poſteriores, utque relinquantur ſuper denariis *de la vente ſelon leur ordre.*

*Minor qui non habet tutorem, vel curatorem, an poſſit appellare à decreto.*

4. Facto decreto ſuper poſſeſſore venit minor qui ſe dicit dominum, ideò appellat, quia non habebat tutorem, nec curatorem, & indefenſus modò vult vendicare, an debeat? Audivi *que les gens du Roy furent* in diſcordia die 11. Martis 1547.

*Diſtraction des criées à la charge de l'hypotheque.*

5. *En Chaſtelet* ſi creditor *de dix livres de rente* facit *mettre en criées*, tertius *s'oppoſe afin de diſtraire* mediam tanquam poſſeſſor, tamen poſt hypothecam creditoris ibi, dicitur ſtatim *que cela eſt diſtrait des criées à la charge de l'hypotheque* ; ſed quod contra ſervant *aux Requeſtes*, & quod ſtatim quod vident opponentem *afin de diſtraire*, habere jus poſterius, ſtatuunt *que tout ſera crié & adjugé* : ſed certè malè, quia juſtior eſt ſtilus Caſtelleti, qui tamen debet ſanè intelligi, ſcilicet niſi velit actor tantiſper expectare interim, dum oſtendet titulum eſſe fictum, aliàs omnino debet priùs diſcutere. Nec obſtat quod iſte tertius eſt primo perſonaliter ſine diſcuſſione obligatus, quia verum eſt per viam actionis prætenſæ, ſed non per viam executionis, ideò oportet remitti ad Judicem ad menſem ; & ſic ſtilus Requeſtarum injuſtus. Quid ergo de viro qui hypothecavit ſolus *ſon conqueſt*, poſteà ſoluto matrimonio hæredes mulieris habent mediam, creditor *fait tout crier*, hæredes uxoris impediunt, *& tendent afin de diſtraire* mediam? certè audiri debent contradictorio judicio, quia habere debent defenſiones, ſed quia veriſimile eſt quod in fraudem, debet judex ſtatuere valdè promptè : ſed ſi appellant, totum impeditur quantum ad eorum partem; ideò debet creditor facere contra eos ſummariè obtinere executorium, & ſic erunt eodem tempore excluſi *de leur fin de diſtraire.* Quòd ſi detentor conventus à dicto creditore renunciat fundo, tunc creditor tenetur computare in ſolutum erga principalem, & ſi ſunt alia prædia debet rem ſibi relictam facere cridari, ut ſciatur quanti valet, ut de reſiduo contra debitorem agat, nonnè ergo tenebitur creditor dividere reditum? Reſpondi, non, ſed accipiet in ſolutum, reliquum autem dare poterit debitori, ſi malit partem redemptionis recipere; quemadmodum ſi vendere faceret prædium quod non ſufficeret ad redemptionem, reliquum dare poterit debitori.

*Creditore taiſente ceſſante, poteſt unus opponentium ſubrogari.*

Principali ceſſante poteſt unus opponentium ſubrogari qui habet jus executivum & liquidum, ſecùs in eo qui tantum ad conſervandum hypothecam ſe opponit, ut diſcuſſione facta contra venditorem veniat ad iſtum ſuper quo ſubhaſtatur. Item ſecus in opponente ex debito conditionali, & hoc dummodo reus poſterior conſentiat juris declinatorio. Ita *Françoiſe Antois* vidua do. *Thibault* contrà *Jean Prevoſt* qui coram Præſide ſimulavit, quia diſcuſſio eſſet benè facta. Secùs in Curia ubi non admittuntur opponentes *apres le jugement de diſcuſſion.* Ratio differentiæ eſt quod in Caſtelleto fit diſcuſſio ante decretum, & ſic celerius expediuntur cridæ, ideo ibi diutius durat tempus opponendi, & licet procuratores ſoleant inter ſe paſſare appunctamentum diſcuſſionis inter proſequentem, reum proprietarium, & opponentes, tamen illud non eſt judicium diſcuſſionis, ſed mera formalitas facti diſcuſſivi abſque examinatione jurium, nec illi acquieſcunt opponentes niſi volentes : qui autem contradicunt volentes eſſe potiores alii aliis, non proptereà ſuperſedetur in adjudicatione, ſed adjudicatur decretum, & emptor cogitur conſignare pretium *en Iuſtice*, & tunc quandiu volunt ſuam controverſiam diſcutiunt opponentes ſuper diſtributione pretii; in Curia autem diſcutiuntur priùs jura opponentium, & ſuper eorum ordine judicatur, ideò poſt tale judicium novi opponentes non audiuntur, tùm quia ſatis duraverunt cridæ, tùm quia opus eſſet nova ſemper diſcuſſionis judicia facere.

## §. CXC.

PAr ledit uſage & ſtile, quand aucuns heritages appartenans à aucun proprietaire ſont mis en criées par les quatre quatorzaines anciennes accouſtumées, l'on ne peut valablement proceder par l'adjudication du decret d'iceux heritages plûtoſt & juſques à ce que tel proprietaire & poſſeſſeur ſoit adjourné à ſa perſonne ſuffiſamment, preſens témoins, pour voir bailler le decret d'iceux heritages, ou iceux voir eſtre adjugez par decret.

QUod proclamata non nocent abſentibus & minoribus. Alexand. *conſil.* 31. *lib.* 5.

Nota quod ſolemnitas hujus paragraphi, quia non concernit niſi intereſſe domini, non poteſt allegari per actorem. Faciunt notat. Alexand. *conſil.* 184. *num.* 10. *lib.* 6. ſecus de defectibus §. 187. & 188. *ſuprà eodem*, quia poſſunt per quoſcumque opponentes opponi qui volunt admitti ad oppoſitionem, quia factum ut melius ſciant & veniant ad ſe opponendum. Alias per areſtum quod minor informaret de minoritate & de abſentia.

Digitized by Google

# TITULUS DECIMUS OCTAVUS.

## DE CÆTERIS ARTICVLIS CONSVETVDINARIIS.

### §. * CXCI.

* *Voy l'art. 109. de la nouvelle Couſtume.*

PAR la Couſtume de la Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, ſi aucun a pris à cens ou rente pour certain prix par chacun an, il peut renoncer en Jugement, partie preſente ou appellée, en payant tous les arrerages paſſez, & le terme enſuivant; jaçoit ce que par lettres il eût promis payer ladite rente & obligé tous ſes biens, & s'entend telle promeſſe qu'il ſera proprietaire : ſi ainſi n'eſt que par les lettres d'accenſement il eût promis mettre aucun amendement, ce qu'il n'eût fait, ou qu'il eût promis fournir & faire valoir ladite rente, & à ce obligé tous ſes biens, en laiſſant toutesfois l'heritage en auſſi bon eſtat & valeur qu'il eſtoit au temps de la priſe.

### SUMMARIA.

1. *Is cui impleta eſt promiſſio, non poteſt poenitere.*
2. *Emptor & poſſeſſor obligatus eſt ipſò jure.*
3. *Debitor reditus, vendens prædium etiam* à la charge de la rente, *remanet obligatus.*
4. *Reditus habetur pars fundi abuſivè.*

Is cui impleta eſt promiſſio, non poteſt, pœnitere.

1 EN JUGEMENT.] Ergo ſi extra judicium *le rentier* renunciet & projiciat domino non acceptanti ſuas litteras aut claves, non liberatur, ſed ſemper ut prius tenetur, quia non eſt licitum illi cui eſt impletum, pœnitere, *l. ſicut, C. de act. & obligat.* Fallit in caſu hujus articuli qui non debet extendi.

Emptor & poſſeſſor eſt obligatus ipſo jure.

2. ET S'ENTEND TELLE PROMESSE] Videlicet inferendum quod emphyteuta vendens, etiam domino non requiſito, (quod poteſt apud nos tantummodo) non tenetur ad reditum, & deſinit eſſe obligatus, & hoc eſt rationabile, quia ſatis eſt perſonaliter ipſo jure obligatus emptor & poſſeſſor, & verum puto.

Debitor reditus vẽdens prædium etiam *à la charge de la rente*, remanet obligatus.

3. Quid *ſi le rentier a promis fournir & faire valoir la rente de l'heritage pris & obligé tous ſes biens*, poſteà vendit alii, an deſinit eſſe obligatus eo ipſo quia deſinit eſſe proprietarius? Videtur quod non per limitationem ſequentem. Sed contra videtur æquius dicendum ſi vendidit emptori qui eſt ſolvendo, *& à meſme charge de faire fournir & faire valoir.* Idem puto dicendum quando ceperat ad onus etiam certæ reparationis ut liberaretur a reparatione & futuro reditu vendendo ad illud onus emptori ſolvendo. Certè ſicut *la priſe principale & promeſſe de payer* habet tacitam conditionem quamdiu capiens erit proprietarius, ita ineſt illa conditio cuilibet clauſulæ contractus, niſi contrarium ſit expreſſum : tum quia eſt ſimpliciter permiſſum alii vendere *& ceder ſon bail*, ergo intelligitur cum omnibus clauſulis illius; tum quia eodem modo & eiſdem remediis poterit dominus minus cogere emptorem quibus ipſum primum capientem : ſi enim emptor quovis modo non eſſet ſolvendo, vel alias dominus haberet damnum, tunc ſi venditio non fuerit facta de conſenſu, & approbatione domini, habet primum capientem, qua tunc primus capiens non ſervat fidem, quam tenetur ſervare per ſe, ſaltem per alium.

Quid de eo qui vendidit & conſtituit reditum ſpecialiter ſuper certo ſuo prædio, an ſi deſinit eſſe proprietarius, deſinit eſſe obligatus? Videtur item quod ſic, quia talis reditus videtur pars fundi, ſeu fundus per ſe intelligibilis, quia pro eo debentur domino laudimia, & proximior poteſt retrahere, & in cæteris etiam de eo ut *d'un propre heritage immeuble* judicatur. Contra videtur, quia hoc caſu primario perſona obligatur, & ſecundario res per hypothecam ad ſecuritatem creditoris privilegiatam. Sed in caſu præcedenti alia eſt ratio; Ibi perſona eſt obligata propter rem, & in conſequentiam rei : hic autem res eſt obligata propter perſonam. Non obſtat quod talis reditus habetur pars fundi, 4 quia non eſt verum propriè, ſed abuſivè, ſeu impropriè, & non procedit niſi quoad caſus habentes identitatem ſeu æquipollentiam rationis : hîc ergo ſecus quo ad hunc caſum ex quo diverſa ratio videtur eſſe, & hoc verius puto : poſſet tamen prædicta pars procedere in tertio qui emiſſet dictum prædium, qui tenetur tanquam proprietarius & poſſeſſor : quia ibi perſona non eſt obligata niſi propter rem; ideo ille perſonaliter amodò non tenetur, quod dico procedere etiamſi tum *il en euſt paſſé le tiltre nouveau*, quia in illo ſubintelligitur hæc clauſula, quamdiu erit proprietarius & poſſeſſor, quæ etiam communiter ſolet exponi.

Reditus habetur pars fundi abuſivè ſeu impropriè.

Quid in fine articuli? Si hi velint offerre domino intereſſe reparationis aut alterius rei non factæ, puto non audiendos, tùm quia non eſt merum factum, ideò non ſuccedit in intereſſe, tùm quia fallentia hujus articuli non debet extendi.

Et etiam hoc caſu dico non eſſe locum huic articulo, quia non poterit facere quod res obligata pro reditu liberetur. Textus *in l. creditor ſi cert. petat.* etiam extenditur inter caſum conſuetudinis & iſtum, ſi reddit rem & fundum quem accepit, hic autem non reddit rem, nec pecuniam quam recepit, & valdè decepit creditorem.

Digitized by Google

* C'eſt le 173. de la nouvelle.

## §. * CXCII.

PAr privilege uſité, quiconque eſt Bourgeois demeurant & habitant à Paris, & par an & jour y a demeuré, il peut uſer & proceder par la voye d'arreſt ſur les biens de ſes debteurs forains trouvez en cette Ville; poſé qu'il n'y eût obligation ny cedulle.

## SUMMARIA.

1. *In ſimplici areſto ſufficit dare cautionem de rebus arreſtatis.*
2. *Perſona debitoris nō poteſt arreſtari ſub pretextu privilegii civis Pariſienſis.*
3. *Debitor non debet exui veſtibus neceſſariis.*
4. *Debitor ſaiſitus non perdit privilegium in principali.*

In ſimplici arreſto ſufficit dare cautionem de rebus arreſtatis. Perſona debitoris non poteſt arreſtari ſub prætextu privilegii civis Pariſienſis. Debitor nō debet exui veſtibus neceſſariis corpori. Debitor ſaiſitus non perdit privilegium fori in principali.

PAR AN.] hoc non eſt neceſſe ſi conſtat de deſtinato notabili domicilio. Sed in dubio annus faceret præſumptionem.

1. Sed *l'opposant ou ſaiſi aura délivrance ou mainlevée en baillant caution dans la Ville de Paris*, (puto etiam *és Faux bourgs ou dans la Prevoſté* arbitrio boni viri) nec opus dare cautionem de prætenſo debito; ſed ſolum de rebus arreſtatis: nec poteſt perſona. 2. arreſtari, nec etiam 3. exui veſtibus neceſſariis corpori: & eligendo domicilium *en la Ville de Paris*, ſed certè fuerit ſatis eligere domicilium *és Fauxbourgs ou dans la Prevoſté*; itaut poſſit *devant le Prevoſt* conveniri. Sed an reus ob id perdat privilegium 4. fori in principali? Puto quod non, ſed ſolum ſuper validitate arreſti *des choſes ſaiſies, & pour valeur* tenetur litigare Pariſiis; vel illi fidejuſſorem de illo valore tantum eo loci convenibilem relinquere abſque renunciatione diſcuſſionis, quia ſatis eſt quod interim reus ſtet juri coram judice ſuo. Et hoc genus impedimenti ſatis eſt, ut ſine magno periculo poſſint debitores cogi ſatisfacere. Vide *celuy de Bourges par Boucherat* 1547. *num.* 56.

* C'eſt le 175. de la nouvelle.

## §. * CXCIII.

DEſpens d'hoſtelages livrez par hoſtes à pelerins ou à leurs chevaux ſont privilegiez, & viennent à preferer avant tout autre ſur les biens & chevaux hoſtelez, & les peut l'hoſtelier retenir juſques à payement, & ſi aucun autre creancier les vouloit enlever, l'hoſtelier a juſte cauſe de ſoy y oppoſer.

## SUMMARIUM.

1. *Hoc privilegium* d'hoſtelier *non habet locum pro impenſis ſuperfluis, nec ſi dederit locum ludis vetitis.*

A PREFERER] Facit *l. interdum, ff. qui pot. in pign. hab.* quæ eſt vera ratio hujus paragraphi: unde ſi eſſent impenſæ valdè ſuperfluæ non venirent, quia ſunt contra bonos mores, nec eis favendum eſt, imò magis indè puniendum, & præſertim ſi ſit lex ſumptuaria. Item fallit in eo qui præberet locū ludis vetitis.

* C'eſt le 176. de la nouvelle.

## §. * CXCIV.

QUi vend aucune choſe mobiliaire ſans jour, ſans terme, eſperant d'en eſtre payé promptement, il peut ſa choſe pourſuivre en quelque lieu qu'elle ſoit tranſportée pour en eſtre payé du prix qu'il l'a venduë.

* C'eſt le 111. de la nouvelle.

## §. * CXCV.

UN reſpit ne peut avoir lieu contre le deub d'aucun à luy adjugé par Sentence diffinitive & contradictoire, loüage de maiſon, arrerages de rentes, moiſſon de grains, debtes de mineurs contractées avec les mineurs, ou leurs tuteurs, durant leur minorité.

1. *Difficultate oriente ex juſta cauſa* reſpit peut avoir lieu.
2. Reſpit *non impedit executionem ſententiæ.*
3. *Appellans ineptè non debet eſſe melioris conditionis quā juſtè acquieſcens.*
4. Reſpit *ceſſat tempore ſolvendi dato elapſo.*

Reſpit peut avoir lieu difficultate oriente ex juſta cauſa.

TRactat. *uſurar. quæſt.* 82. *poteſt renunciari. conſil.* 95. §. 4.

Damna fortuita. Facit *l. quod mihi, ff. de reb. credit. ſi cert. pet.* & ibi Alexand. 1. Quando difficultas oritur

oritur à juſta cauſa, *in Auth. de æqualit. dot. cap. illud quoque ſancire col. 7.*

MOISSON ] *tract. uſurar. quæſt. 21. & quæſtione 23.*

Adde notata ad Decium *lib. 1. num. 27. contra Decium ſi certum petat. §. ſi non obſervatur ex delicto.*

Quid de ſententia *que l'execution ſera faite & parfaite non par defauts*, ſed partibus auditis ? Reſpondi aut fuit diſcuſſum ſolum ſuper formula executionis, vel alia cauſa, & non impedit *le reſpit* 2. multominus impeditur per ſententiam *de garniſon*, & per areſtum adjudicatum : ſed ſi negatum eſt debitum, & ſuper eo contradictoriè cauſa cognita judicatum, ceſſat *le reſpit*. Quid ſi appellatum à ſententia, ſed quia non excedit *dix livres*, petitur exequi, *nonobſtant*, an ſit locus huic reſcripto ? Puto quod ſic, quia nondum eſt diffinitiva. Sed ergo provocabitur ad appellandum habens cauſam indiviſam, & ineptè appellans 3. non debet eſſe melioris conditionis quam juſtè acquieſcens ſententiæ, & hoc verius poſtquàm ſemel debitum recognoverit & contradictoriam ſententiam expectavit. Quid ſi videns eum in ultimis acquieſcit præſentans *un reſpit* pro ſumma & expenſis & omni debito ? Reſpondi ſi per dolum litigaverit, non prodeſt, quia non debet juvare doloſum, ubi de dolo conſtat.

*Reſpit* non impedit executionẽ ſententiæ.

Appellans ineptè non debet eſſe melioris conditionis quam juſtè acquieſcens.

Amplia etiamſi debitor eſt obligatus ſub garentigia cum termino ſolvendi dato, quia eo lapſo ceſſabit 4. *le reſpit*, & perdit privilegium ; quicquid veteres ſuperſtitioſi libri cantent.

*Reſpit* ceſſat tempore ſolvendi dato elapſo.

Quandoque judex ex officio dat terminum.

---

## §. * CXCVI.

* *C'eſt le 179 de la Nouvelle.*

EN matiere de deſconfiture chacun creancier vient à contribution au ſol la livre ſur les biens meubles du debteur, & n'y a point de prerogative.

### SUMMARIA.

1. Deſconfiture n'eſt recevable pour les deſpens d'execution.
2. *Nec debito* des Foires de Champagne & Lyon, *nec contra fiſcum.*
3. *Juris regulæ ceſſant* en deſconfiture & contribution.
4. *Hypotheca conventa non excluditur.*
5. *Hypothecarius non æquatur hypothecario, niſi inter habentes hypothecam.*

*Deſconfiture n'eſt recevable pour les deſpens d'execution.*

1. N'Y A POINT DE PREROGATIVE ] niſi *pour les deſpens de l'execution*, ut ſonant veteres libri, & benè.

EN MATIERE DE DESCONFITURE ] de ſimili ſtatutum Decius *conſilio 5. numero 3. in fine.*

Nec pro debito *des Foires de Champagne & de Lyon* nec contra fiſcum.

2. Etiam ob debitum *des Foires de Champagne & de Lyon*, etiamſi fiſco. Fallit fortè in principali.

Regulæ juris ceſſant *en deſconfiture & contribution.*

3. Et ceſſant juris regulæ, quia non poſſunt ſervari, quod unus totum habeat, alius totum perdat ſine ulla ſpe remedii, & ſic æquius eſt omnes ad contributionem vocari ex naturali juſtitia, ceſſantibus hoc caſu regulis poſitivis.

Aliàs ſi ſunt alia bona, libri antiqui ſonant quod non debet fieri oppoſitio ſuper mobilius jàm ab alio captis, niſi ſuper reſiduo, primo ſaiſiente prius ſatisfacto.

Hypotheca convẽta an excludatur *en deſconfiture.*

4. PREROGATIVE. An ergo hypotheca conventa excludatur ? Videtur quod non, quia conſuetudo ſatis operatur : primò ſecundùm jus, ſecundò addendo derogationem privilegiorum perſonalium : Tùm eſſet iniquum ; ut vidi. Quidam creditor hypothecarius *fait ſaiſir les viages des terres & les rentes* uxoris debitoris, vir bonis cedit, an prior ille creditor perdet hypothecam, & etiam pignus prætorium ? Videtur injuſtum in contrarium, quia ille qui citatus mutuatur fortè ſub hypotheca eſt cauſa quod bona inveniantur, ergo non debet excludi per veterem hypothecam. At dices qnod textus non tollit hypothecam 5. ſed prioritatem hypothecæ inter habentes hypothecam tantum, non eſt juſtum, nec congruit verbis & menti : ſed magis congruit verbis & menti quod & hypotheca etiam prætoria tollatur. Sed nonnè juſtum chirographarium æquari hypothecario ? Reſpondi ſic in veteribus prædiis, ſed non in mobilibus, quæ magis obſervata ſunt per ultimum chirographariũ quàm per veterem hypothecarium, & aliquando mobilia exonerantur ſine onere hypothecæ.

Hypothecarius non æquatur hypothecario, niſi inter habentes hypothecam.

---

## §. CXCVII.

LA connoiſſance & punition des delits appartient au Juge du domicile des delinquans, & non pas au Juge où le delit a eſté commis, quand il eſt requis par le Juge du domicile, s'il n'y a cas privilegié.

### SUMMARIUM.

1. *Cauſæ continentia non debet dividi.*

QUid ſi dicatur quod hoc eſt factum favore inferiorum judicum, vel dominorum hujus Præſidiatus, & ſic quod non debet prodeſſe forenſibus. Undè quod *un de Mondidier* ſuper ſuggeſtione teſtamenti ſcholaris mortui in hac urbe non debeat remitti *à Peronne* ubi habet domicilium, maximè quia hîc ſunt notarii ſimul perſonaliter, & quod continentia cauſæ non debet dividi, quod ſaltem hoc caſu verum eſt.



Digitized by Google

* C'eſt le 183. de la Nouvelle.

## §. * CXCVIII.

PAr ladite Coûtume qui confiſque le corps, il confiſque les biens.

## SUMMARIA.

1. *Hæc conſuetudo eſt odioſa, nec habet locum in delegatis.*
2. Prevoſt des Marchands, *veriſimiliter ignorat confiſcationem, niſi exprimat.*
3. *Damnatus per contumaciam ejus hæredes admittuntur ad probandum innocentem viva voce.*
4. *Quandoque utile fugere habenti juſtam cauſam.*
5. *Pater & filius eadem perſona cenſentur.*
6. *Dicitur* ſans dépens *quando quis litigat cum Rege.*

Hæc conſuetudo in hoc articulo eſt odioſa nec habet locum in delegatis. *Prevoſt des Marchands* veriſimiliter ignorat confiſcationem, niſi exprimat. Damnatus per contumaciã, hæredes ejus admittũtur ad probandum innocentem viva voce.

BEnedict. *fol.* 215. *col.*2. quod tantùm à ſuo territorio Scilicet debitè & juſtè, aliàs non. Corn. *conſ.* 278. *lib.* 4. nec tranſit in rem judicatam.

Areſt fol. 191. Dicebat Dom. *Bourgoin* quod non debet hæc conſuetudo niſi de ſententia ordinarii municipalis intelligi, non autem de ſententia *du Prevoſt des Marchands*, qui veriſimiliter. 2. ignorat niſi exprimat. Idem de delegatis quia odioſa eſt.

3. Tamen ſi per contumaciam, etiam poſt obitum admittuntur hæredes ad probandum innocentiam, ut *pour le ſieur d'Armignac.*

4. Et ſæpè utile habenti juſtam cauſam fugere, ut *de feu Poncher* qui ſtrangulatus, & pòſt ejus hæredes verificaverunt innocentiam. *Celuy qui fonda les Celeſtins.*

Cancellarius ſolebat habere confiſcationes *des fauſſaires du ſceau*, ſcilicet *Poyetus qui fuit* uſus, ſed poſteà hoc eſt ablatum Cancellariis.

Fugere quandoque utile habẽti juſtam cauſam.

Frater occiſi emancipat filium, facit eum hæredem & ſic percipit intereſſe civile, tàm ſuo, quam filii nomine. Reſpondi quod non poteſt, quia eſt quid in fraudem procuratum. 5. & pater & filius eadem perſona reputantur, & debet offerre citò conqueri pro una perſona, & ſatis eſt.

Pater & filius eadem perſona cenſentur.

Idem ſervatur *à Clermont en Argonne dont le Duc de Loraine eſt Seigneur, & qui eſt de l'Empire*: ſed ibi ſpectant immobilia *au haut juſticier*, & mobilia *au Duc quant à ſes hommes & Bourgeois* quos habet, etiam in terris *des hauts Iuſticiers*, ibi etiam *Iuſtice fonciere.* Et ita judicatum 1550. 16. Junii, ibi etiam ut hîc (ſcilicet Lotharingiæ) quando quis litigat cum Procuratore Ducis ſemper dicitur *ſans deſpens*, ut hîc cum Rege 6.

Dicitur *ſans deſpens*, quãdo quis litigat cum Rege.

* Voy les art. 125 126. & 127. de la nouvelle Coûtume.

## §. * CXCIX.

MArchands, gens de meſtier, & autres vendans leurs denrées & marchandiſes à détail, Medecins, Chirurgiens, Barbiers, Orfevres, Eſpiciers, Apothiquaires, Maſſons, Charpentiers, Laboureurs, Manouvriers, Serviteurs, & autres mercenaires demeurans en la Ville, Banlieuë, Prevoſté, & Vicomté de Paris, ne peuvent faire action, queſtion, ne demande de leurſdites denrées, & marchandiſes, ſalaires, & ſervices apres trois ans paſſez deſdites denrées venduës, debitées, & livrées à détail, ouvrages, labeurs, ſalaires, & ſervices faits; fors & excepté celles qui ſeroient connuës par obligation, cedule, ou autrement deuëment.

Quid *d'un Sergent* qui poſt tres annos quàm reddidit *les Exploits*, petit ſalarium? Reſpondi excludendum.

*FINIS.*

Digitized by Google

# INDEX
## RERUM ET VERBORUM
### QUÆ IN HOC D. CAROLI MOLINÆI
### Operum Volumine I. potiſſimùm obſervanda occurrerunt, ordine Alphabetico digeſtus.

A.

ABSOLUTIO excommunicationis vel banni ex una cauſa, non extenditur ad aliam ex diverſo facto. pag. 119. col. 2.

*Abſurdus.*

Argumentum ab abſurdo neceſſarium. pag. 296. col. 1.

Non eſt abſurdo per aliud abſurdum obviandum. pag. 547. col. 2. num. 13.

*Acceſſio.*

An novæ fundi acceſſiones extra veterem & præexiſtentem cauſam, & jus fundi dominantis ſoli proprietario adquirantur. pagina 38. col. 2.

*Acceſſoria*

Hypotheca quando attendatur. p. 278.

*Accidens.*

Argumentum à communiter accidentibus non valet ad privandum quem jure ſuo. pag 809. col. 1. num. 69.

*Accommodare.*

Nomen accommodans accommodat conſenſum. pag. 371. col. 1.

*Accreſcere.*

Quemadmodum proprietario fructuario & hypotecario creditori, aut fundo dominanti proſint quæ alluvione accreſcunt. peg. 38. col. 1.

*Nota* de modo accreſcendi. pag. 262. col. 1. & 2.

Accreſcendi jus an locum habeat in contractibus. pag. 409. col. 1.

An jus accreſcendi poſſit prohiberi inter communes. p. 878. col. 1.

*Acqueſtus.*

Differentia inter acquæſtum & conquæſtum. p. 543. col. 2. n. 203.

*Acqueſteur.*

De Acqueſteur nouvel. pag. 679. & ſ.

*Acquiſitor*

Novus an teneatur exhibere inſtrumentum diviſionis hæreditatis ab inteſtato, an ſecùs in aliis. p. 68. col. 1.

An ſi habeat plures titulos ejuſdem rei, teneatur omnes exhibere. *ibidem.*

*Actio.*

Actionis & prehenſionis cumulatio. p. 113. col. 2. num. 4.

Actio & paſſio non concurrunt reſpectu ejuſdem. pag 305. col. 1. num. 55.

*Actor.*

Rigor non debet ſervari actori, ſi reus abutitur ad eum decipiendum. p. 217. col. 2.

*Actus.*

Qualitas attenditur in qua geritur actus. p. 108. col. 1.



Actus natura ex conſuetudine loci debet accipi. p. 175. col. 1.

Actuum vicinitas quomodo faciat mutuam correlationem præſumi. p. 461. col. 1. num. 91.

*Adæquatus.*

Adæquatorum natura. p. 98. 99.

*Addictio.*

Quid de addictione in diem. p 437. col 2. num. 9.

*Adire.*

Jus adeundi an cedi poſſit. p. 889. col. 1.

*Adjudicatio.*

Quid de adjudicatione inter fratres facta per decretum extraneō licitatori, qui declaravit ſe acquiſiviſſe nomine & ad utilitatem primogeniti. p. 442. 443.

An impenſæ legales faciant partem pretii adjudicationis. p. 925. col. 1.

An currat annuus retractus à die adjudicationis. *ibidem.*

Adminiſtratores deputati à judice, vel à privato in quibus maximè differant. p. 199. col. 1. num 37.

*Admiſſio*

In fidem quid ſit, & quibus modis fiat. p. 114.

*Adoptatus.*

Utrùm adoptatus ſuccedat in jus primogenituræ. pag. 236. col. 1. num. 23.

Adoptati, vel arrogati nullum jus habent primogenituræ. *ibidem.*

De adoptato vel arrogato ab extraneo parente. *ibidem.*

*Adoptivus.*

De Adoptivo filio, & quæ ſint adoptivorum jura apud Gallos. pag. 126.

*Adrianus I.*

Conceſſit jus eligendi Pontificem. & ordinandi Apoſtolicam ſedem, nec non & Archiepiſcopos ac Epiſcopos regni inveſtiendi Carolo-Magno, p. 7. col. 1.

*Advantagium*

Veniens in conſequentiam aut remotum an prohibeatur. p. 254. col. 1. num. 4.

*Adveu*

*Et denombrement, foy & hommage.* pag. 155. col. 1. & 2.

*Adveüer*

*ou deſavoüer* quid ſit. p. 41. col 2.

*Ædificare.*

Ædificans ſcienter in ſolo alieno utrùm perdat impenſas. pag. 84. col. 2.

*Ædificia*

Utrùm cedant feudo p. 82. col. 1.

Servitutes redemptæ an cedant feudo p. 82. col. 1.

Melioramenta ædificiorum quemadmodùm ſibi ſervare poſſit uſufructuarius. p. 84. col. 2.

gula: *Ædificium ſolo ſedit*, quomo limitetur. *ibidem.*
ficiorum favor. pag. 721. col. 1.

*Ægeus*

Athenienſium Rex. p. 789. col. 2. num. 54.

*Æqualitas.*

Jura commendant æqualitatem filiorum. 883. col. 1.
Inter filios quantum fieri poteſt, ſervanda. p. 231. col. 2. n. 10.
Æqualitas quomodo attendatur circa idem. p. 512. col. 2. 513.

*Æquipollens.*

Non refert quid ex æquipollentibus fiat. p. 338. col. 1.

*Æquitas*

Specialiter ſcripta non extenditur quando eſt rigor ſcriptus in genere, p. 255. col. 2. n. 255.
Deficiente æquitate, cur non debeat fieri extenſio. p. 478. col. 2. n. 4.
Æquitatis temperamentum. p. 534. col. 1.
Æquitatis ratio. p. 549. col. 2.
Æquitas informis. p. 595. col. 2. n. 87.
Æquitas plena & abſoluta & legalis juſtitiæ. *ibidem.*
Æquitatem legalem non imaginariam judices ſequi debent. *Ibid.*

*Æs.*

Alienum an reſpiciat univerſum patrimonium. p. 278. col. 2.

*Æſtimum.*

Æſtimum quid, & ut probet. p. 160. col. 1.

*Æſtimatio*

Quamvis in permutatione ſit læſio ultrà dimidiam juſtę æſtimationis, non habet locum facultas ſupplendi juſtam æſtimationem. pag. 395. col. 2.
Æſtimatio an fiat deductis oneribus. p. 460. 464.
Æſtimatio & arbitramentum quid. p. 558. col. 1.
An præſumatur pro judicio, *ibidem.*
Quando dicatur iniqua æſtimatio. *ibid.* & col. 2.
Æſtimatio in dubio an faciat emptionem. p. 455 col. 1.
Æſtimatio cujus impenſis fiat. p. 784. col. 2.

*Æſtimator.*

Utrùm æſtimatores debeant jurare. p. 558. col. 2.
Quid ſi æſtimatores nominati nolint negotium ſuſcipere, vel præmoriantur. *ibid.* & 559.

*Ætas.*

An ætas minor domini præſcriptionem impediat. p. 215. col. 1. & 2.
Ætate minore domini præſcriptionem impediente, utrùm fructus prehenſi reſtituendi ſint. *ibid.* col. 2.

*Affirmatio*

Parentum an probet. p. 231. col. 1. n. 7.

*Agens.*

Qualitas congrua & debita & ex qua ſubſiſtere poteſt jus agentis an ſubintelligatur, etſi nullomodò expreſſa ſit. p. 31.

*Ager.*

Limitatorum agrorum conditio quæ. p. 91. col. 2.

*Aiſné.*

An idem quod ante natus. p. 286. col. 1.

*Agnatio.*

Agnationis conſervatio favorabilis. *ibidem.*

*Alaudialis*

Alaudialia non debent ab eccleſiis acquiri. 596.
Utrùm & quomodò præſumatur res alaudialis. p. 659. col. 1. n. 4.

*Alaudium*

Verum quid propriè ſit. pag. 26.
Alaudium alium verum & francum tenere quid. pag. 134. col. 2. num. 16.
Quomodo fieri poſſit feudum & res feudalis. p. 72. col. 275.
De alaudiis & decimis infeudatis materia ubi tractata. p. 664.
Alaudium quid. p. 656.
Alaudium nobile paganicum. *ibidem.* col. 2.
Alaudium francum an quis tenere poſſit in hoc regno, ſine titulo. pag. 660. col. 2. num. 11.

*Albinatus.*

Quid ſit jus albinatus. p. 542. col. 2. num. 197.

*Allegatio.*

Allegatio calumnioſa contemnenda. pag. 440. col. 1. num. 16.
Prohibitio alienandi niſi conſenſu mutuo viri & uxoris, cum in contractu matrimonii ſua propria fecerunt communia. p. 229. col. 1. & 2.
An prohibitus alienare poſſit delinquendo amittere. p. 135. col. 2 num. 21.

*Alienatio.*

Alienatio recidens in venditionem an pro venditione habeatur quoad jura feudalia. p. 435. 436.
De alienatione aut ſectione feudorum materia ubinam noviter tractata & diſcuſſa. p. 664.
Quæ ſit neceſſaria alienatio. p. 790.

*Alienatus.*

Jus amiſſi an extendatur ad alienata. p. 518. col. 2.
Alienata per vaſſallum ante ingratitudinem per eum admiſſam, utrùm ſuperveniente ingratitudine, revocentur. *ibidem.*

*Alluvio.*

Alluvione quæ adcreſcunt quemadmodùm proprietario, fructuario, & hypothecario creditori aut fundo dominanti proſint. p. 38. col. 1.

*Aligretus.*

Olivarius Aligretus quis & qualis fuerit. p. 64. col. 2.

*Alluvio*

Alluvione feudo adjecta utrùm cedant feudo. p. 90. col. 2. n. 15.
Territorium & imperium auget. *ibidem.*
Utrum Jus habeat in agris menſuratis. p. 91. col. 2. n. 120.
An in his quæ ſunt juris publici, & an eodem modo in his quæ ſunt uſu publica. *ibidem.*

*Amedeus*

Sabaudiæ Dux apud Ripaliam Anachoretæ vitam duxit. *ibidem.*

*Amortizatio*

Et indemnitas an differant. p. 592. col. 1. num. 68.
Amortizatio an ſit alienatio. p. 593. col. 1.
De amortizationibus materia ubi tractata. p. 664.
Generales amortizationes non operantur niſi contra concedentem, nec impediunt reditus redimi beneficio edictorum Regis. pag. 809. col. 2. num. 72.

*Amplius*

Dictio repetitiva & conjunctiva. p. 602. col. 2. n. 7.

*Andenſis.*

De conſuetudine Andenſi. p. 806. col. 1. n. 46.

*Annus*

A natali Domini ex uſu Romanæ Eccleſiæ incipiens. p. 7. col. 2.
Annus retractus non currit poſſidenti, & ei qui poteſt uti exceptione. *ibidem.*

*Antichreſis*

Vel antipocha utrum ſit aliud ab aſſignatione, *de rente en aſſiette*, in qua dominium transfertur. p. 806. col. 1.
Antichreſis præciſa: *Rentes en aſſiette.* p. 836. col. 2. num. 17.

*Antiquitas*

An inducat vel corroboret probationem. p. 171. col. 2. num. 76.
Enunciativa an in antiquitate probent. *ibidem.*
Quid ſaltem operetur antiquitas in probationibus. *ibidem.*
Quanto tempore dicatur antiquitas. *ibidem.* col. 2.
Antiquitas, antiquum, aut in antiquis quid dicatur. *ibidem.*
Non dicitur minus 30. annis, & ubi. p. 173. col. 1.

*Apertura*

Feudi multifariàm accepta. p. 386. & 387.
Apertura vel mutatio feudi an fiat, & utrum fiat propter miſſionem in poſſeſſionem. p. 387. col. 2. n. 9.

*Apocha*

An apochæ duorum annorum ſufficiant in emphyteuta eccleſiæ; pag. 822. col. 1. n. 50.
Poteſt extendi ad tres menſtruos terminos. *ibidem.*
Apocha ſimplex *de lods & ventes*, an ſufficiat ad ſaiſinam. pag. 917. col. 2.

*Appanagium.*

Appanagii terra. p. 543. col. 1.

*Appellare*

An appellare à prehenſione poſſit vaſſalus. p. 66. col. 1.

*Appellatio.*

Appellatio quandonam eligenda ſit & præferenda opinioni ſimplici. p. 67. col. 2.
Appellatione fundi nihil venit niſi quod eſt incorporatum fundo. pag. 100.
ab arbitro an ſit vera Appellatio. p. 846.
Arbiter & arbitrator. p. 845. n. 12.
Appellatio ab arbitro non eſt vera appellatio, ſed recurſus ad judicem. pag. 845. col. 2. n. 13.
Judex appellationis à ſententia arbitri poteſt cognoſcere de poſſeſſorio de quo cognoverit arbiter. p. 846.

Digitized by Google

*Arbitramentum*
Quid ſit. pag. 557. & 558.
An reductio ad arbitramentum boni viri ſit perpetua. pagina 558. col. 1.
An præſumatur pro judicio. *ibidem* & col. 2.
*Arbitrator.*
Differentia inter arbitros & arbitratores. p. 559. col. 1. num. 9.
*Arbitrium*
Tranſcendens ad res alterius generis an valeat. pag. 560. col. 2. 561. col. 1.
Rationabile quodnam. p. 784. col. 1.
*Archivum.*
Scriptura privata ex archivo publico deſumpta utrùm probet. pag. 160. col. 1. num. 23.
Quæ & quot requirantur in archivo publico. *ibidem.*
Archivo præeſt officialis publicus. *ibidem.*
Quandonam ſufficiat teſtimonium præfecti archivo. *ibidem.*
Prærogativa curiæ ratiociniorum Regis, & ejus archivi. pag. 161. col. 1.
Scriptura archivi an & quomodo probet. *ibidem.*
Cujus authoritate ſit erigendum archivum. *ibidem.*
*Areſtum.*
An in ſimplici areſto ſufficiat dare cautionem de areſtatis. p. 932. col. 1.
*Ariadnes*
Filum quale. p. 589. col. 2. n. 54.
*Arnulphus*
Imperator Francus, 8. quis & qualis 11.
*Arrhæ.*
Quid de arrhis? pag. 345. col. 2.
*Arrogatus.*
De arrogato ab extraneo parente. p. 137. col. 1.
*Arturus*
Dux Britanniæ apud Lugdunum in pompa coronationis Clementis Pap. V. ruina muri oppreſſus. p. 309. col. 1. n. 72.
*Aſcendere.*
Aſcendentes ſi liberis ſuis ſuccedant in feudo, quæ jura patronis feudi ſui debeant, an utilia, ſeu onerosa; an verò ſolùm honorifica. p. 124. col. 1.
*Aſſignare.*
Hoc verbum importat dominium pag. 806. col. 1. n. 46.
*Atteſtari.*
Pactum de facultate atteſtandi, an valeat. p. 711. col. 1. n. 178.
*Averſa.*
Quo jure vivatur Averſæ. p. 145. col. 1.
*Augmentatio*
De augmentatione facta poſt ingratitudinem admiſſam. pag. 513. col. 2. num. 118.
*Augmentum.*
Augmenta intrinſeca utrùm conſolidentur lucro domini. pag. 83. num. 79.
Quid juris de augmento, intrinſeco inſeparabili & per ſe non ſubſiſtenti quod feudo accreſcit. pagina 81. columna 2.
Aliud intrinſecum, & intenſivum; aliud corporale vel incorporale, & diverſæ illius differentiæ. p. 92. col. 1.
Augmentum intrinſecùs quid. *ibidem.*
Augmentum quomodo ſequatur naturam augmentati. pag. 396. col. 2. num. 44.
*Avöüer.*
*Il faut avöüer, ou deſavöüer.* pag. 547. col. 2. num. 12.
*Aurelianenſis.*
Aurelianenſis conſuetudinis declaratio. p. 380. col. 1.
*Authenticus.*
An liber feudalis ſit authenticus. p. 1021.
Authenticum quid dicatur. *ibidem*
*Authoratus.*
Geſta per authoratum à judice pendente lite, rata manent etiamſi ſuccumbat in lite. p. 621.
*Avus*
Maternus cur non poteſt repræſentare individua mobilium. pagina 891.
Avus. Ad avum ex aſcendente extenditur ſæpè quod de patre dicitur. p. 123. col. 2. n. 5.

B.

BAILLIA. Iniquitas bailliæ. pag. 552. col. 1.
*Bancs.*
Acquiſitio *des bancs du Palais* eſt potius pigneratio, & non capit naturam immobilis. pag. 887. col. 2.
Banni cancellatio non præjudicat parti civili. p. 394. col. 2. num. 38.
*Baro*
Inferior Comite. p. 288.
*Baſtardus.*
Bona baſtardi vacantia pertinent ad dominum cujuſque loci. pag. 926. col. 1.
An poſſit legare & teſtari. *ibid.* col. 2.
*Belluga.*
Petrus Belluga Doctor Hiſpanus, Valentinus civis Joannis Imolenſis & Ludovici Romanæ diſcipulus. p. 592. col. 1.
*Beneficium.*
Titulus & poſſeſſio beneficii quare non continuetur in poſſeſſore. pag. 16. col. 1. n. 80.
*Bernardus.*
De S. Bernardo multa hic notata, ſed cautè legenda. pag. 17. col. 2.
*Bituricenſis*
Conſuetudo quemadmodùm intelligi debeat. p. 805. col. 2. n. 45.
*Bleſenſis*
Urbs qualis. pag. 721. col. 1. n. 26.
Bleſenſis Comitatus an ſit de domanio. p. 289. col. 2.
Conſuetudo Bleſenſis declarata. p. 730. col. 1. & n. 24.
*Bonum.*
Bonorum immobilium confiſcationes cui cedant. p. 39. col. 1.
Bonorum poſſeſſor quomodo rerum in univerſo dominium habeat; particularium verò directum. p. 94. col. 1.
Bonæ fidei poſſeſſor utrum teneatur reſtituere fructus, in quantùm factus locupletior. p. 398. col. 2. n. 49.
Fructus induſtriales conſumptos ante litem conteſtatam quandonam reſtituat bonæ fidei poſſeſſor. p 399. col. 2.
Quamdiù res cenſeatur in bonis. pag. 582.
*Bona.*
Qui non habet unde ſolvat, poteſt bonis cedere etiam pro expenſis. p. 850. col. 2.
*Borbonium.*
Borbonii conſuetudo declaratur. p. 357. col. 2. n. 6.
*Bouche.*
*Devoir de la bouche au Seigneur* quid. pag. 129. col. 2. n. 16.
*De la bouche & les mains* quid nonnullis, p. 130. col. 1. n. 16.
*Bourdelagium*
Quid? p. 668. col. 1.
*Brevis.*
An tempus breve ſit annus. p. 461. col. 2. n. 91.
*Britannia.*
Unio Ducatus Britanniæ. p. 309. col. 1.
In Britannia equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum. p. 887.
*Brito.*
Cur Britones non indigeant literis naturalitatis. p. 309. col. 2.
*Brutus.*
Junius Brutus author fuit Reges ejiciendi. p. 287.
*Burgundia.*
Comitatûs Burgundiæ conſuetudo. p. 793. col. 1. n. 21.

C.

CABILONENSE Concilium quo tempore habitum. pag. 694. col. 1.
*Calvus-mons.*
Calvi-montis conſuetudo. p. 346.
Calvi-montis conſuetudo declarata. p. 776. col. 1. num. 147.
*Campipart.*
Quid ſit. 668.
*Cancellatio*
Banni an præjudicet parti civili. p. 394. col. 2.
Canonica jura utrum ligent in præjudicium juriſdictionis ſecularis. 591. col. 1.

*Capio.*
Verbum eſt directum. pag. 243.
*Capitaneus.*
Capitanei regni. p. 260. col. 1.
*Capitatio.*
Quid hoc vocabulum annotet. p. 669. col. 2.
*Captio.*
Vana ſubtilitas in captione verborum verſatur. p. 320. col. 1.
*Carnotenſis*
Conſuetudo declaratur. p. 357. col. 1. n. 6.
Conſuetudo Carnotenſis pag. 708. col. 2. n. 161.
*Carolus.*
Caroli-Magni Francorum Regis victoriæ adverſus Longobardos & Deſiderium eorum Regem. p. 7. col. 1.
Italis. Saxonibus, & Hiſpanis dominatus. p. 8. col. 1.
Caroli-Magni Monarchiæ diviſio. p. 10. col. 2.
Civile bellum fatale ac exitioſum liberis ejus. *ibid.*
Carolus-Magnus Francorum Rex & Longobardorum dominator Saxonum & Romanorum Imperator. p. 694. col. 1.
*Caſtella*
Olim Legioni ſubdita. p 489 col. 1. n. 3.
Sanctius Major Navarræ Rex Caſtellam ſeu Caſtiliam in regnum erexit. *ibidem.*
*Caſtellanus.*
Caſtellani hujus regni quot gradus habeant juriſdictionis. p. 78. col. 2.
*Caſtrum*
Conceſſo caſtro, videtur concedi territorium & juriſdictio, ut & molendina & pertinentiæ omnes annexæ caſtro, tempore conceſſionis p. 77. col. 2.
An transferatur etiam merum & mixtum imperium adhærens caſtro, maximè ſi caſtri conceſſio fiat à principe. *ibidem.*
Caſtrum ab alio recognoſcens, cur videatur recognoſcere hoc ipſo juriſdictionem & territorium. p. 80. col. 1.
De confirmatione caſtri cum juribus & pertinentiis. p. 293. col. 1.
*Catalogus.*
An vaſſallus antiquus teneatur tradere novum catalogum pag 135. col. 2.
Catalogis quæ fides tribuenda. *ibidem.*
Catalogus forma publica deſtitutus fidem non facit. pag. 135. col. 2.
Catalogi editio duo complectitur, & in utroque eſt individua. pag. 180. col. 1.
Catalogi quot dandi patrono, ſi plures ſint heredes, an plures vel unus ſufficiat. p. 181. col. 1. & 2. n. 8.
Catalogus non plenus, ſeu defectivus utrùm faciat locum recenſioni feudi, ut tantiſper dominus lucretur fructus. pag. 181. col. 2. num. 8.
Catalogus quot & quibus modis impugnetur. pag. 209. col. 1. num. 11.
Catalogi diſpunctionis indicium quale ſit. *ibidem.*
De traditione & virib. catalogorum feudalium & de manus injectione ex defectu catalogi ubinam tractetur potiſſimùm. p. 664.
*Catillus*
Quid. pag. 692. col. 2.
*Cauſa*
In ſententia exprimenda. p. 710. col. 1. n. 174.
Cauſa propinqua & immediata ſola debet attendi. p. 394. col. 1.
*Cautela*
Ubi abundantior cautela, ibi evidentior fraus. p. 335. col. 2. n. 52.
*Celer*
Tribunus celerum ſub Romanis Regibus. p. 287. col. 1.
*Cenſualis.*
Quæ ipſo jure vel per ſententiam cenſualia vel emphyteutica committuntur, an ſoli proprietatis domino, ſive directo adquiruntur fructuario. p. 36 c. 2.
Cenſualis libri quemadmodum probent. p. 160. c. 1.
Si res cenſualis à ſubdito movens ad fiſcum pervenerit, Rex à ſe eam illico abjicere debet, & cur. p. 679. & 680.
Dividere cenſualem fundum an poſſint plures cenſuarii ſine conſenſu domini. 781. c. 1. n. 28.
*Cenſuarius.*
Cenſuariæ & feudalis inveſtituræ differentia. p. 31. c. 1.
Cenſuarii conditio an ſit adſcriptitia, aut ſervilis, an potius libera. pag. 65. col. 1.
Cenſuarius an privetur poſſeſſione. p. 690. c. 1.
Cenſuarius an afferre debeat laudimia prædeceſſorum. pag. 707. col. 2. num. 151.
Arreſta cenſuarii quomodo ſolvantur. *ibidem.*
Cenſuarius quomodo poſſit faciem terræ mutare. p. 714. col. 1.
Verus cenſuarius alio poſſidente, non tenetur ſolvere. p. 815. col. 2.
Cenſuarii & vaſſalli debent ire ad dominum. p. 815. 816.
An poſſint invito domino, in alio loco cenſum ſolvere. pag. 821. col. 1. num. 40.
An poſſint ante tempus ſolvere. *ibidem.*
*Cenſus*
Qui ceſſerunt die prehenſionis, ad quem pertineant. pag. 100. col. 1. num. 11.
A quovis poſſeſſore ſolvi an debeat. p. 392.
An ſit onus ordinarium. *ibidem.*
Vocabulum id quotupliciter acceptum. p. 669. c. 1.
Pro tributo cenſitor. *ibidem* & 670.
Pro annua præſtatione quacunque. p. 670. col. 2. n. 18.
Cenſus pro canone præſtando prædii accepti nomine. *ibidem.*
Pro canone annuo in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium. pag 671.
Cenſus eſt contractus nominatus *ibidem.*
Cenſus ab emphyteuſi diſtat. p. 672. c. 1.
Cenſus *[illegible]* p. 677. col. 1.
Definitio cenſus. *ibidem.* col. 2. n. 13.
Capitalis cenſus. *ibidem.*
Minutus cenſus. *ibidem.*
*Chef-cens. ibid.*
*Croix de cens*, quid. p. 678. col. 1.
Eſt onus realiſſimum. p. 679.
De oblatis reliquiis cenſus, & utrùm per ea oblata ceſſare debeat impedimentum factum à domino p. 706. col. 1. n. 139.
Oblatio cenſuum ſine laudimiis non facit ceſſare impedimentum factum à domino. p. 707. c. 1. n. 149.
De receptione cenſus, & quam vim habeat. pagina 707. col. 2. num. 151.
Cenſus & emphyteuſis quemadmodum differant. pag. 791. col. 1. num. 7.
Cenſum negans an perdat jus ſuum. p. 709. c. 2.
De diviſione cenſus inter plures heredes. p. 781. c. 2.
In cenſu magnæ quantitatis compenſatio opponi poteſt, aliàs non etiam de mutuo conſenſu: non poteſt ante tempus ſolvi. pag. 820. & 821.
Ut conceſſio in magnum cenſum excedit terminos cenſuales; ita exceditur in ſuis terminis. p. 824. c. 1. n. 64.
Cenſus modicus non fructus, ſed ſolum recognitionem reſpiciens non remittitur ob ſterilitatem, vel bellum etiam diuturnum. *ibidem.*
*Ceſſio*
An peti poſſit contra heredem. p. 276.
Ceſſio & abſtentio differunt. p. 415. col. 1.
Ceſſio cur pro morte habeatur. p. 515. 516.
*Chirographarius*
Utrùm poſſit offerre canonem. p. 828. c. 2. n. 98
Et quare non poſſit auferre fidem domino feudali. p. 813. n. 95.
*Choix*
*Et election du Seigneur.* p. 562. 563.
*Citare.*
An poſſit Rex citare Baronem ſuum ut oſtendat jura quæ habet in caſtris quæ poſſidet. p. 681. c. 1.
*Citatio*
Cauſativa, ſeu conditionalis. p. 679. col. 2.
Citatio generalis. p. 681.
*Civitas*
Civitatum domini, pag. 659. c. 2. n. 5.
*Clauſula.*
An clauſulæ generales ſufficiant ad inducendum mandatum. pag. 30. col. 2.
*Clauſula*
Codicillaris per verba præſentis temporis an extendatur ad futuros caſus. pag. 44. & 45.

Digitized by Google

*Clemens*

V. Papa qualis. p. 20. col. 2.

*Clericus.*

Clericorum & Eccleſiarum reditus, penſiones & mobilia quemadmodùm poſſint prehendi & pignorari per judicem. p. 36.

An percutiens Clericum ignoranter, incidat in canonem. p. 535. col. 1. n. 167. primò.

Clerici ſunt in patrimonio laïcali. p 662. col. 2. n. 20.

*Cliens.*

Sanctiſſima patronorum & clientum inſtitutio. p. 5. col. 1.

Cliens an diem in jus dicere poſſit patrono. p. 62. col. 2.

Erga clientes benignè non ſeverè agendum. pag. 96. col. 2. 97. col. 1.

Cliens patronum offendens proditor appellatur, non è diverſo p. 136 col. 1. & 2.

Quotquot ſunt clientes vaſſalli an ſinguli ad fidelitatem teneantur. *ibidem.*

Cliens an à die litis finitæ habeat quadraginta dies ad conficiendum & tradendum catalogum. p. 193. col. 1. & 2.

Quibus legibus pro ſuſcepto acquiratur p. 3. col. 2.

Quomodò clientes à Romanis recepti. *ibidem.*

Quam ob cauſam libertis conjuncti. *ibidem.*

Adverſùs cognatos pro cliente teſtimonium dicere licebat, adverſùs clientem ſuum non item. *ibidem.*

In quo ſenſu accipiatur pro litigatore qui dicitur dominus reſpectu procuratoris ſui, & cliens reſpectu Advocati ſui. *ibid.*

An cliens ſit vaſſallus, aut ſupponat pro clientulo vel vaſſallo. *ibidem.*

In quibus legibus cliens pro litigatore accipiatur. p. 3. 4.

Aſtrictior eſt cliens & vaſſallus patrono, quàm patronus clienti. p. 135. col. 2. & 136. col. 1. n. 22.

*Clientela.*

Apud Romanos clientelarum fides per avaritiam antiquata. pag. 5.

An & quomodò patronatus & clientelarum jura à feudo differant. *ibid.*

Clientelæ & patronatus veteris vera imago. p. 6. col. 1.

*Clientelaris.*

An fructuarius feudi teneatur pendente uſufructu, præſtare clientelaria obſequia. p. 39. col 2.

Clientelarium geſtorum inſtrumenta cujus impenſa conficienda. pag. 136. col. 2. n. 28.

*Cliſſonus*

Olivarius Cliſſonus quis & quo tempore vixerit. p. 287.

*Cœnomanenſis*

Conſuetudo de reditibus. p. 806. col. 1. n. 46.

*Cognatio.*

An ſuccedi poſſit in Francia, cum diù probatur cognatio. p. 921. col. 1.

*Coheres.*

De recurſu & ſummatione coheredum. pag. 141. col. 1. n. 42.

Quid ſi portio morientis coheredis à nemine agnoſcatur. pagina 264.

Coheres utrùm adverſùs coheredem de toto veſtitum uti poſſit interdicto *uti poſſidetis.* p. 413 col. 2. n. 96.

*Collatio.*

Collatio ſecunda utrùm primâ non caſſatâ valeat. p. 152. col. 1.

Punditus nulla nunquàm convaleſcit. pag. 619. columna 2. numero 29.

*Colonus.*

An colonus ſit procurator domini. p. 29. 30.

Utrùm colonus poſſit uti prehenſione feudali. *ibidem.*

Inveſtitura coloni ad longum tempus, aut inveſtitura coloni ad modicum tempus an proſit ad excluſionem retractus proximitatis. p. 31. col. 1.

An jus prehendendi tranſeat ad colonum qui eſt ad longum tempus. p. 32. col. 1.

Colonus quantùm differat à commiſſario. pag. 205. columna 2. num. 20.

An teneatur ſtare colono vaſſalli ingrati dominus. p. 520. col. 2. num. 104.

Coloni adſcriptitii. p. 670. col. 1. & 2.

Coloni originarii, adſcriptitii, ruſtici, cenſiti, & inquilini. *ibid.* col. 2.

*Colluſio.*

Colluſionem detegere poſt tempus an proſit. p. 917.

*Columba.*

De columbis & columbariis. p. 105. col. 2. n. 36.

*Columbarium.*

De columbariis fundi impediti. p. 692. col. 2. n. 47.

*Combinatio*

Perpendicularis fundi qualis habeatur. p. 259. col. 1.

*Commenſuratio.*

Commenſurationis harmonia in repub. p. 596.

*Commiſſarius.*

Commiſſarius an teneatur facere inventarium. p. 194. col. 1.

Commiſſarii cur teneatur in ſolidum ſinguli. pag. 199. col. 1. num. 36.

Commiſſarius feudalis ſtatim catalogo tradito per vaſſallum, an cogatur ei rationem reddere. p. 200. col. 1. & 2. 201. col. 1.

Commiſſarios utrùm apponere teneatur patronus feudo prehenſo. pag. 201. col. 1. n. 2.

Commiſſarii quibus obligentur ad ratiocinia. p. 202. col. 1.

Feudales commiſſarii an teneantur de levi culpa. *ibid.* col. 2.

Si commiſſarios perditos quoſdam & ignaros patronus adhibuerit, an teneatur. p. 203. col. 2.

Patronus circa electionem commiſſariorum non tenetur niſi de dolo & lata culpa. p. 204. col. 1.

Commiſſarii & ſequeſtri utrùm poſſint præſentare. p. 621.

*Commiſſio.*

Pactum reſpiciens ſubſtantiam debiti in commiſſione appoſitum an proſit reſpectu eorum ad quos res ſpectat. p. 205. col. 2. num. 21.

*Commiſſorius.*

In lege commiſſoria utrùm & quomodò cedant jura. pag. 438. col. 2.

Verba legis commiſſoriæ an ſint de forma. *ibidem.*

*Commiſſus.*

Commiſſo an ſit locus poſt 30. annos. p. 218. c. 1. n. 7.

Commiſſo non eſt locus ex ſimplici contractu, ſed ex traditione facti. p. 323. col. 1. n. 2.

Ignorans non cadit in commiſſum. *ibid.* col. 2. n. 6.

Commiſſum non ſit, niſi quatenùs peccatur. *ibidem.* & 24.

Commiſſum an cedi poſſit. p. 511. col 2.

Actio ad commiſſum eſt in rem ſcripta. p. 511. col. 2. n. 58.

Commiſſi jus eſt reale. p. 520. col. 1. n. 103.

Quid ſi commiſſum ſit tantùm acceptatum. p. 526. col. 1.

An jus commiſſi fortius ſit jure accreſcendi. pagina 538. col. 1. num. 178.

Declaratio commiſſi retrotrahitur ad tempus noxæ. p. 447. col. 1. n. 10.

Promiſſio commiſſi ſit alienatio. p. 593. col. 1. n 75.

De commiſſis feudorum materia ubinam noviter tractata & diſcuſſa. p. 664.

Commiſſiones generales. pag. 701. col 2. n. 109.

De ſpecialibus & generalibus commiſſionibus. p. 701. col. 2. num. 113.

De commiſſione prehendendi, impediendi & confortandi. pag. 703. col. 1.

De appellatione à decreto commiſſionis & executione. p. 704. col. 2.

De anticipatione appellationis. *ibidem.* col. 2. n. 121.

*Committi*

Feudum quando dicatur. p. 543. col. 1. n. 200.

Commiſſa jure lucrativorum conquæſtuum cenſentur. *ibidem.*

*Commodum.*

An commodum quo quis privatur à lege, contemplatione alterius ad eum deferatur. p. 33.

*Communio*

Habet ſolùm locum uſque ad diem inventarii cœpti, quando clauſura ejus eſt dilata. p. 877. c. 1.

Communio limitata ad mobilia & conquæſtus. p. 877. c. 2. n. 20.

*Communis*

Opinio an ſequenda. p. 6. col. 1.

An quod commune eſt, dicatur propriè noſtrum. p. 39. col. 2. 40. col. 1.

Differentia inter communia & conquæſtus. pagina 517. columna 2.

Digitized by Google

*Compenſatio*

Fit ipſo jure ad evitandum uſuram vel pœnam, & perjurium, & commiſſum emphyteuſis p. 817.

Compenſatio eſt ſolutio ſpecifica. pag. 818. col. 1. num. 22.

Compenſatio non fit ad diſſimile, ut ad depoſitum emphyteuſis cenſus. pag. 820. col. 1.

Nec ad canonem emphyteuſis, niſi apponatur ab homine. *ibidem.*

In cenſu magnæ quantitatis compenſatio poteſt apponi: aliàs non, etiam de mutuo conſenſu. *ibidem.* col. 2. n. 37.

*Commutatio.*

Argumentum pro rata commutationis. p. 456.

*Conceptus.*

Concepti poſt venditionem an ſint incapaces retractus. p. 926.

Conceſſio miſta quid ſit. p. 455. col. 2. 456.

*Concurrens.*

Quando diſpoſitio non ſonat niſi de uno, plures concurrentes mutuò ſe impediunt. p. 229. col. 2.

*Conditio.*

Conditio individua utrùm poſſit ab uno ex pluribus impleri. pag. 180. col. 2.

Quandoque ſoli contractui; quandoque etiam conditioni apponitur. p. 297. col. 1. n. 17.

Captioſa conditio rejicitur. *ibid.* n. 19.

In forma conditio ut valeat, quomodò implenda. p. 638. col. 1 num. 43.

*Conditio*

Poteſtativa quid, & quare non trahatur retrò. p. 894. col. 1.

*Condominus*

An poſſit prehendere feuda ſocii, à loco communi moventia. pag. 66. col. 2.

*Conducere.*

Conducens vel recognoſcens rem ſuam tanquàm ſuam, an amittat dominium & poſſeſſionem, & quandonam dicatur res tanquàm ſua, vel tanquàm aliena conduci, vel recipi. pag. 75. col. 1. & 2.

*Confeſſio*

Confeſſionis etiam à ſciente factæ qualis ſit effectus. p. 74. 75.

Confeſſio ad aliud relata non valet, ſi aliter appareat in relato. p. 175. col. 1. n. 93.

Confeſſio quid in jure & an dividi poſſit. p. 97. col. 1.

*Confidentia*

Mutua dat cauſam reſtitutionis in integrum. pag. 820. col. 1. & 2.

*Confirmatio.*

Nihil novi juris dat. p. 173. col. 2.

*Prout, ſicut, ſecundùm* quo ſenſu accipiantur in confirmationibus. *ibidem.*

Confirmationis in forma communi, vel ex certa ſcientia differentia. *ibidem.*

Confirmationis natura. p. 174. col. 1. n. 88.

Confirmatio etiam certâ ſcientiâ reſtringitur ad limites confirmati. *ibidem.*

Confirmatio eſt ad aliud relatio. *ibidem.*

Robur addit confirmato, non tamen extendit. *ibidem.*

Supplet defectum formæ perſonæ ſolemnitas. pagina 174. col. 2. num. 88.

Confirmatio in forma communi. *ibidem*, vel ſpeciali. *ibidem.*

*Confiſcari*

Feudum quandonam dicatur. p. 542. col. 1. n. 196.

Confiſcata utrùm jure acquæſtorum cenſeantur. *ibidem*, columna 2.

An confiſcata Regi ſint de domanio. *ibidem.*

*Confiſcatio.*

Cui cedant bonorum immobilium confiſcationes. pag. 39. col. 1. & 2.

Confiſcatio bonorum cum onere. pagina 519. columna 2. numero 98.

Utrùm tota confiſcatio bonorum ſpectat ad dominum territorii loci. p. 914. col. 1.

Rex confiſcationes dare poteſt in terra regni ſui. pagina 914. col. 2.

*Confortatio.*

Literæ confortationis quæ. pag. 697. col. 2. 698.

Confortatio lite pendente. p. 698. col. 1.

Confortatio eſt extrajudicialis. p. 699. col. 1. n. 86.

Confortationis literæ ſi emanaverint à judice incompetente. pag. 701. col. 1. n. 103.

*Conjectura.*

Conjecturæ an ſufficiant ad probandam ſimulationem. p. 445. col. 1.

*Conjunctus.*

An proſit eſſe conjunctum ex utroque latere, ad alterius excluſionem. p. 905.

*Conneſtabilis.*

Excellentia Conneſtabilis Franciæ. p. 287. col. 1.

*Conquæſtus.*

Differentia conquæſtuum & herediorum. p. 530. columna 1. numero 149.

Conquæſtus primi matrimonii viduæ quæ ſecundò nupſit, conſervantur pro tertia parte filiis primi matrimonii. p. 877. col. 2. n. 14.

Conquæſtus primi matrimonii fiunt propria filiis ejus matrimonii pro media. *ibidem.*

Conquæſtus an poſſit legari patri heredi mobilium. pagina 879. col. 2.

Conquæſtus matrimonii fit proprium liberis ex matrimonio. pag. 887. col. 2. n. 11.

An vir poſſit donare conquæſtum ſub conditione, quod eo mortuo, detur uxori media, vel habeat uſumfructum totum. pag. 907. col. 1.

*Conradus*

Imperator an ex ſtirpe Caroli-Magni, & quotus. p. 167.

A Francis ad Saxones Imperium conſenſu Conradi tranſlatum eſſe quomodò intelligendum. p. 12.

*Conſanguineus.*

Conſanguineus qualem rationem teneatur reddere omnis alienæ rei. p. 195. 196. col. 1. & 2.

Conſanguinei qui non curarunt de dando tutore, ſunt inhabiles ad immobilia. p. 877. col. 2.

An conſanguineus qui emit pro conſanguineis, poſſit compelli in retractu. pag. 916. col. 1.

Domo venditâ non occultè, conſanguineus debet eam retrahere, pendente anno. p. 917.

Conſanguineo uno excluſo in retractu, alter non excluditur, quamvis non ſit intra tempus. p. 921. col. 1.

Conſanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæſtum pro proprio, ſi cognatus vendat, poteſt retrahere. *ibid.*

*Conſenſus.*

Quid de venditione facta conſenſu patroni. p. 294. col. 2.

Differentia inter conſenſum permiſſivum & diſpoſitivum. pag. 295. col. 1.

Conſenſus diſpoſitionis quis. p. 511. col. 1. n. 55.

Conſenſus quotuplex. p. 560. col. 1. n. 15.

*Conſequens.*

Conſequens qui vult & diſponit, vult etiam omne antecedens neceſſarium ad illud. p. 439.

Commiſſoriæ legis verba conſequentia quænam ſint. p. 439. c. 1.

Dies certa utrùm ſit de forma pacti legis commiſſoriæ, vel addictionis in diem conſequentem. *ibidem.*

*Conſolidatum*

Quomodò eſſentiæ rei uniatur. p. 36. col. 2.

*Conſtantia.*

Error Bald. & Italorum doctorum ſuper pace Conſtantiæ. p. 18.

*Conſtitutio*

Regis non extenditur, ubi eſt ſpecialis juris diſpoſitio. p. 913.

*Conſtitutum.*

*Conſtituti* clauſula utrùm liberet ab actione ex empto. p. 130. col. 1. n. 152.

*Conſuetudo*

Pariſienſis caput omnium. p. 3. col. 1.

Conſuetudines de feudis locales ſunt. p. 22.

Conſuetudines generales & communes antiquæ Galliæ rariores. pag. 22.

Conſuetudines Galliæ locales, an ſint jus municipale, aut commune cujuſque loci. p. 23. 24.

Quòd verbis conſuetudinis nihil ſit addendum. p. 55.

Conſuetudo utrùm valeat contra ſubſtantiam actus & rei. pagina 70. col. 1. & 2.

Ad conſuetudinem loci infeudatio ſimpliciter facta refertur & ab ea lucem & interpretationem accipit. p. 175. col. 1. n. 92.

Ex loci conſuetudine actus natura debet accipi. *ibidem.*

Mens

Mens noſtræ conſuetudinis inducitur. pag. 255. c. 1.
Conſuetudines noſtræ an habeant locum in feudalibus regni. pagina 288.
Conſuetudo reſtringitur ad limites uſus & facti. p. 297. col. 2. n. 21. p. 298.
Omnes actus à conſuetudine informantur. pagina 410. columna 2. num. 86.
Conſuetudo cur non referatur niſi ad effectuales feudorum mutationes, pag. 442. 443.
Conſuetudo loci in quo ſita eſt res, attenditur. pag. 410. col. 2. & 411. col. 1.
Conſuetudo non poteſt plus habere de effectu, quàm de uſu. p. 422.
Conſuetudinis vel ſtatuti diſpoſitio an ultimæ voluntati, aut contractui æquiparetur. p. 471. c. 2. n. 11.
Conſuetudo quandonam excuſet. p. 709.
Quemadmodum inducat metum. pagina 719. columna 2. numero 15.
Conſuetudo loci inſpicitur in his quæ ſolemnitatem actus gerendi reſpiciunt, non autem in his quæ deciſionem cauſæ. pag. 722. num. 36.
Conſuetudo eſt localis. p. 902. c. 1.

*Continentia*

Cauſæ cur non debeat dividi. p. 851. c. 2.

*Continere.*

Verb. *continetur* quam ſignificationem demonſtret. pagina 27. columna 1.

*Contingentia.*

Præſentia Dei non excludit contingentiam rerum. p. 233. col. 1. num. 21.

*Contrahere.*

An contrahentes pœnitere poſſint in præjudicium juris retractus. p. 315. c. 2.
Contrahere obliquè ſed non ſimulate in præjudicium patroni licitum. p. 416. c. 1. n. 104.

*Contractus.*

Contractuum juſtitiæ vel injuſtitiæ vera & ſacro-ſancta lex. pag. 116. c. 1. & 2. n. 21.
Contractus à principali fine & intentione judicatur. p. 332. col. 2. num. 41.
Utrùm liceat diſcedere à contractu in præjudicium patroni. pag. 387. 388.
Contractus quandocunque reſolvitur per viam ad nihilationis, an etiam poſſit fieri per viam novi contractus. pagina 388. columna 13.
Contractûs approbatio extenditur ad omnes ejus appendices. p. 389. col. 1. n. 16.
Ex contractibus nullis & invalidis an gabella debeatur. p. 391. c. 2. num. 32.
Contractus miſtus an judicetur à potentiori, aut verbis, reſpectu tertii, ſed à materia ſubjecta prorata. pagina 452. columna 2. 453. c. 1.
Contractu reſoluto, an reſolvantur hypothecæ. pagina 397. columna 1.
Contractûs principium an referatur ad ſpecialiter diſpoſita. pag. 452. col. 1. n. 55.
Contractus magis judicatur ab effectu & pactis, quàm à verbis. p. 454. c. 1. & 2.
Contractus ſpecies qua ratione à principali intentione dignoſcatur. p. 454. c. 1. n. 65.
An contractus præponderet. p. 456.
Contractum ſonare permutationem an ſufficit, ſi res ipſa & effectus negotii accidant in venditione. pagina 462. columna 2. numero 34.
Contractus cur magis ex pactis quam verbis diſtinguantur. pag. 580. c. 2. n. 10.
Vir & uxor nullum reciprocum contractum facere poſſunt, niſi ex neceſſitate. pag. 908. c. 1. n. 5.

*Contrarium.*

Argumentum à contrario ſenſu quomodò valeat. pagina 124. columna 2.
Contraria allegans an audiatur. p. 210. c. 1. n. 14.

*Contraventio.*

Contraventio ſucceſſiva. p. 528. c. 2. n. 142.

*Convaſſallus.*

Unus ſolus ex convaſſallus poteſt alios provocare & cogere ad diviſionem feudi. p. 567. c. 1.
An poſſit feudum inter convaſſallos dividi per regiones & loca, etiam irrequiſito patrono. *ibidem.*

*Conventio*

Sola conventio format hypothecam. p. 849. c. 1.

*Copula*

Inter orationes quando requirat concurſum. pag. 201. c. 1. n. 2.
Copula *&* repetit verbum præcedentis orationis, ſeu copulati. *ibidem.*

*Correlativus.*

An eadem diſciplina & relatio correlativorum inter dominum & vaſſallum. p. 146. c. 2. n. 7.

*Creditor.*

Creditori hypothecario quemadmodùm proſint quæ alluviono accreſcunt. p. 38. col. 1.
An creditor poſſit jus patronatus, & juriſdictionem hypothecati feudi exercere. p. 186. 187.
An creditores poſſint invitis debitoribus ſuos reditus infeudare. p. 337. c. 2. n. 59.
Creditor hypothecarius an poſſit impedire dejectionem alti nemoris. p. 460. 461.
Creditor an poſſit præſentare ad beneficia. p. 806. c. 2.
Creditor an teneatur mutare debitorem. pagina 845. columna 1. & 2.
Creditor poteſt capere hypothecam & fructus futuros, ſed non præteritos, niſi malâ fide eſſent conſumpti. p. 830. columna 1. num. 1.
An creditore ſaiſiente ceſſante poſſit unus opponentium ſubrogari. p. 930. col. 2.

*Criées*

*Doivent eſtre leuës en jugement pour eſtre certifiées.* pagina 927. columna 1.
*La Chambre des Comptes, les Requeſtes du Palais* & Delegati *font des criées. ibidem.*
*Diſtraction des criées à la charge de l'hypotheque.* pagina 930. columna 1.
Officia vendibilia *en criées*, & ea in quibus eſt induſtria, nonniſi in ſubſidium. p. 928.
Licitatio domus inter coheredes, vel proprietarios, etiamſi extranei fuerint admiſſi, an differat *des criées. ibidem.*
Opponens *à criées* an conſervet jus creditorum ſuorum. p. 928. columna 2.

*Culpa lata.*

Quandonam lata culpa dolo æquiparetur. pag. 110. columna 2. num 62.
Quæ ſit ratio culpæ latæ in legatis fideicommiſſis. *ibidem.*

*Cuneſtabilis*

Aliàs cuneſtabulis ſive conneſtabularius, primus & ſummus poſt Regem in armis & bellicis rebus. p. 287.

*Cura*

Quandonam ſit munus publicum. p. 194. c. 1.
An potiſſimum cura quæ datur ad legitimationem perſonæ. *ibid.* col. 2.

*Curatela.*

Dationes tutelæ, & curatelæ ſunt de media juſtitiâ. p. 914. c. 1.

*Curator*

Aut tutor utrùm poſſint prehenſione feudali uti. p. 40. c. 1. & 2.
Curator non poteſt invitus cogi, niſi à judice, cauſâ cognitâ. p. 193.
Curator ad lites, vel ad litem an detur invitus. p. 194. c. 1. n. 11.
An teneatur facere inventarium. *ibidem.* c. 2. n. 13.
Curator an invitus deſtitui poſſit. p. 202. col. 1.

*Curia.*

A ſententia Papæ Imperator, ultrò tamen provocat ad Curiam Pariſienſem. p. 19.

*Cuſtodia.*

Æquitas cuſtodiæ. p. 552. c. 1.
Cuſtodia quotuplex ſit. p. 553. c. 1. n. 3.
Ad quæ feuda extendatur. *ibidem.* col. 2. n. 5.
Feudum non eſſe affectum propter relevium cuſtodiæ. *ibidem.*

*Cuſtos*

Nobilis & civilis an poſſit feudali prehenſione uti. p. 41. c. 41.
An teneatur ad fidelitatis ſacramenta. p. 554. col. 2. n. 12.

## D.

DAMNUM. Prior eſt cauſa certantis de damno vitando. pag. 344. c. 1.

*Datio.*

Quid de datione in ſolutum. p. 333. 334.

An ſtatutum loquens in venditione, verificetur in datione in ſolutum. p. 334. c. 1. n. 46.

Quid de datione in ſolutum pro jure reditus. pagina 335. columna 1.

*Debitor*

Debitor non acquirens quando id intelligatur facere in fraudem creditorum. p. 46. n. 17.

Sententia lata contra creditorem de proprietate rei, ſive agentem, ſive defendentem an noceat debitori. pagina 549. columna 1. & 2.

Debitor incarceratus poteſt relaxari *en baillant caution*. pagina 913.

Debitor prædium vendens etiam *à la charge de la rente*, an remaneat obligatus. p. 931. c. 1.

*Debitor.*

An perſona debitoris poſſit arreſtari ſub prætextu privilegii civis Pariſienſis. p. 932. c. 1.

An poſſit exui veſtibus neceſſariis corpori. *ibidem*, c. 1. & 2.

*Debitum.*

An maritus teneatur ſolvere debita uxoris undicumque, cùm eſt communio. p. 869.

*Decima.*

Feuda Decimarum qua ratione apud nos regulentur. p. 571.

*Decretum*

Obreptitium an nullum ſit. p. 59. 60.

*Dedicatio*

An eximat à juriſdictione ſeculari. *ibid.* c. 2.

*Defectus*

Hominis, jurium & debitorum quandonam intelligatur fieri. *ibidem.*

*Delictum.*

Refert an delictum ſit momentaneum, an ſucceſſivum. pagina 534. c. 2. n. 164.

*Demetrius.*

Demetrius Phaleræus Philoſophus & Athenarum moderator. pagina 589.

*Denarius.*

Quænam habeant locum reſpectu quinti denarii. pag. 408. columna 2.

*Dependentia.*

An emi poſſit jus dependentiæ feudalis, & ejus verus retractus adquiri. pag. 51. c. 1. & 2.

*Denuntiare.*

An pupillo poſſit denunciari. p. 350. c. 1.

*Deprier.*

Quomodò intelligendus hic terminus. p. 725. c. 2. n. 17.

*Deſavoüer.*

*Il faut avoüer ou deſavoüer.* p. 547. c. 2. n. 12.

*Deſcriptio.*

De ſimplici deſcriptione. p. 661. c. 1. & 2.

*Detentor*

Merus detentor qui in ſimplicitate redimit reditum, an liberetur, & quo ſenſu. p. 849. c. 1.

Condemnatus poteſt petere actionem cedi contra principalem & coobligatos. p. 850. c. 2.

*Determinare.*

Dictio reſpiciens plura determinabilia, debet ea determinare rationabiliter. p. 139. c. 2. n. 38.

*Deverium*

An deveria & præterita jura præſcribantur. pagina 219. col. 1. num. 16.

*Deviatio.*

De deviatione à fide. p. 531. c. 2. n. 154.

*Devoir*

*Le ferment de fidelité au Seigneur*, quid. pagina 130. columna 1. num. 16.

*Deus.*

Dei reſpectu nihil fortuitum vel caſuale, nihil neceſſarium. pagina 233. c. 1. n. 20.

*Dexter*

Locus eſt altior. p. 245. c. 1. 2.

*Dictator*

Romanorum qualis. p. 287.

*Dies.*

An conventionalis & legalis interpellet pro homine. pagina 100. columna 2.

A quo momento dies currant in quadraginta dierum induciis. pag. 148. c. 2.

Dies termini an computentur in termino. p. 206. c. 2.

Dies interjectæ appellationis an computetur in termino relaxandi. p. 207 c. 1. n. 2.

*Difficultas*

An impediat commiſſionem pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione. p. 181. c. 1.

*Dilatio*

Quadraginta dierum utrùm habeat locum generaliter in qualibet apertura feudi. p. 148. c. 1.

Dilatio modici temporis ad ſolvendum ſemper competere intelligitur, & quare. p. 148. c. 1.

Dilatio 40. dierum quo modo detur heredis heredi. pagina 150. columna 1.

Dilatio 40. dierum an indiſtinctè ſemper currat à puncto mortis vaſſalli. p. 149. c. 1.

*Dinumeramentum.*

Quid ſit & ad quid fiat. p. 155. c. 1. & 2.

*Directus.*

Directa actio utrùm acquiratur per procuratorem. p. 442. c. 1. n. 21.

*Diſmembratio*

Quotuplex. p. 567. c. 1.

Diſmembratio à capite quid. *ibidem.*

Diſmembratio à corpore quid. *ibidem.*

Diſmembratio à capite & corpore ſimul. *ibid.* p. 567. c. 2.

*Diſcuſſio*

An requiratur. p. 849. c. 2.

*Diſpenſatio*

Conſuetudinis in teſtamento non debet habere locum, quando eſt ſuſpicio. p. 863. c. 1.

*Diſpoſitio.*

An ceſſet, ceſſante unâ ex pluribus cauſis integris. pagina 19. columna 2.

*Diſpunctio.*

Diſpunctionis catalogi quale ſit indicium. pagina 29. columna 2. num. 12.

De diſpunctionibus catalogorum materia ubi tractata. p. 661.

*Diſtinctio.*

Diſtinctio & diſcuſſio plena. p. 456. c. 1. n. 74.

*Diſtrictus*

Quanam ex cauſa proveniat. p. 381.

An ex recuperatione rei per viam diſtractus facta jura dominicalia debeantur aliqua. p. 391. col. 1. n. 27.

*Diſtrahere.*

An in caſu in quo non licet diſtrahere, ſi diſtractum ſit, debeatur duplex relevium. p. 388. c. 1. n. 11.

*Diviſio*

Notabilis limitatio ad beneficium diviſionis ex nova conſtitutione *in authent. de duobus reis.* pag. 140. c. 2. n. 41.

Diviſio eſt contractus miſtus. p. 407. c. 2.

*Doaria*

An ſit habilis ad fidem præſtandam. p. 604. c. 1.

Doaria eſt ſicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos. *ibid.*

An quid capiat in eis. *ibidem.*

*Doarium*

Doarium an ſpectetur tempore celebrati matrimonii, an tempore contractus matrimonii. *ibid.* & 894

In conſuetudine Nivernenſi eſt conditionale, & præmorientibus filiis, eſt caducum. p. 888.

*Comment douaire a lieu & échet.* p. 889. c. 1.

Uxor ſecunda habet tantùm quartam partem in doario, quia tempore dimidio dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii. p. 896 c. 1.

Uxor eſt tantùm uſufructuaria, & non domina doarii. *ibidem.*

Proprietas doaria nunquàm uſufructui accedit. *ibidem.*

Filii præmortua matre, non ſuccedentes patri *ſont ſaiſis du douaire.* p. 896. col. 1. & 2.

Digitized by Google

Uxor ſi vendat ſuum jus doarii, heredes ejus poſſunt habere *pour le prix. ibidem.*

Doarium conſtitutum in uſufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur eâ lapſâ. p. 897. c. 1.

Domo data pro doario corruente, an vidua teneatur reficere. p. ead. c. 2.

Mulier cui non permittitur eligere doarium, an ubique excludatur electivo? *ibidem.*

Vir habet electionem doarii. *ibidem.*

Uxor ſuperſtes viro & filio, an lucretur doarium. p. 898.

Doarium quando dicatur diſpoſitio juris. 893. c. 1.

Quo caſu fit quarta in mobilium marito obventorum pendente, matrimonio ad vitam mulieris. *ibidem.*

An doarium ſit vera donatio propter nuptias, an ſolùm donatio uſusfructus. *ibidem.*

Utrùm tranſeat ad liberos, necne. *ibidem.*

Doarium eſt minùs quàm donatio proprietatis. *ibid.*

*Dolus*

Cur præſumatur contra differentem agere. pagina 213. columna 2. numero 26.

*Domanium.*

Domanii appellatione quid veniat. p. 555. c. 2.

*Dominans*

De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus. p. 26. c. 1.

Fructuarius fundi dominantis utrùm poſſit ob defectum vaſſalli manum feudo injicere. *ibidem.*

*Dominus*

Feudalis pro parte, utrùm poſſit irrequiſitis condominis, iiſve invitis, prætendere fundum ſerviens, & fructus partis ratæ prehenſæ ſuos facere, & ceteris feudalibus uti juribus. p. 39. col. 2. 40. col. 1.

An pro parte dominus poſſit toti feudo manum injicere. pagina 40. c. 1.

Domini procurator utrum poſſit feudum prehendere. *ibidem.*

Dominus feudi an poſſit ſuis vaſſallis ſimilibus facere gratiam invito fructuario in illis commodis quæ nondùm ſunt quæſita. p. 47. c. 2. n. 17.

Teſtes idoneos advocare debet dominus authoritate propria, prehenſionem faciendo. p. 56. c. 2.

Domini plures eſſe an poſſint ejuſdem rei. p. 94.

Domini feudi plures gradatim poſſidere qua ratione intelligendi ſint. p. 94. c. 2.

Domini duo eſſe poſſunt utiliter vel directò, diverſis reſpectibus. p. 64. c. 2.

Dominus medius reſpectu inferioris eſt directus, ſuperioris, utilis dominus. p. 95. col. 1. n. 9.

Medii domini poſſeſſio eſt potiùs quaſi, quàm vera poſſeſſio. *ibidem.*

Regis Franciæ vaſſalli an tenentur auxilium præſtare etiam contra dominum. *ibidem.*

Si in ſtagnum utile prædium mutaverit vaſſallus utiliter, & id prehendat dominus circa tempus piſcationis, utrùm dominus ejus ſtagni piſces ſuos faciat. pagina 102. columna 1. & 2. numero 22.

Dominus an poſſit antevertere tempus vindemiæ piſcationis & collectionis fructuum & ita fructus immaturos ſuos facere. p. 104. c. 2.

Secta ligna per vaſſallum ante prehenſionem feudi, jacentia tamen, utrùm prehendi poſteà poſſint per dominum. pagina 107. 108.

Dominus utrùm teneatur uti ſylva & lacu vaſſalli prehenſis ad eum modum, quo utebatur vaſſallus. p. 109. c. 1. n. 54.

Dominus ad quæ facta tecta teneatur, an ad conſueta & modica tantùm, an verò ad alia. p. 111. c. 2. n. 68.

Dominus malè tractans ſubditos aut vaſſallos ſuos, privandus eſt jure ſuo. p. 134 c. 1. n. 13.

Dominus utrùm poſſit compellere vaſſallum ad fidem exhibendam. p. 113. c. 2. n. 4.

Domini directi plures an invicem variare poſſint. pagina 303. num. 49.

Dominus emens ab aliquo an fateatur eum dominum. p. 338. c. 2. num. 3.

Dominus directus an admiſſibilis ſit ad probandum contra certum actum ab utraque parte approbatum. pag 406. columna 1. num. 68.

Dominum negans an privandus ſi feudo, ſit probaverit alium immediatum eſſe dominum. p. 504. c. 2.

Dominus utrùm teneatur probare ſe à vaſſallo ſciente, & latâ culpâ denegatum. p. 513. c. 1.

Sententia lata contra fructuarium, non nocet domino etiam ſcienti. p. 550. c. 1.

An ſententia lata contra colonum eidem domino poſſit nocere. *ibidem.*

Dominus utrùm poſſit, retractu ſubfeudi uti, tempore ſolvii durantis debiti. p. 504. c. 2.

Utrùm dominus qui fructus anni elegit, poſſit expellere colonos vaſſalli. p. 565.

In quærenda quaſi poſſeſſione alicujus juris non requiritur ſcientia & patientia ſimplicis domini, ſed poſſeſſoris vel quaſi. pag. 570. col. 1. n. 12. 13.

Cogens alienos ſubditos ad abjurandum priorem dominum & ſibi obtemperandum an ſibi aliquod jus acquirat. *ibidem.*

Dominus directus an jus hypothecæ habeat. p. 629 c. 2.

Si ſit Dux & Comes an ut Duci, an verò ut Comiti jura præſtare debeat vaſſallus. p. 638. c. 2. n. 46.

Domini feudales plures cur eſſe poſſint, & non cenſuales. p. 678. c. 2. n. 21.

Domino directo etiamſi nulla jura utilia debeantur, tamen ei facienda eſt editio. p. 681.

Dominus directus non poteſt titulum novum exigere, ſed bene inſtrumentum probationis. p. 681. 682.

Dominus non habet retentionem literarum niſi ad finem deſcribendi: non autem pro laudimiis, niſi ubi conſuetudo dat prehenſionem. p. 683.

Domino ſcienti utrùm notificare debeat emptor. pag. 724. c. 1. n. 9.

An evicto fundo, laudimia reſtitui debeant per dominum directum. p. 735. col. 1. n. 23.

Non conſideratur damnum domini directi, ſicut nec augmentum. 807. col. 1. n. 53.

Dominus directus cur non poſſit transferre locum ad remota, extrà territorium. pag. 315. c. 2.

An poſſit purgare moram, interpellando cenſuarios. pag. 816. col. 1.

Non ſufficit deprecari cenſum, niſi dominus voluerit. *ibidem.*

Dominus feudi non tenetur longas inducias dare curatori bonorum, nec eum in fidem recipere ſine cautione indemnitatis, ſic aliàs. p. 828.

*Dominicalis.*

An jura dominicalia ſint in fructu. p. 29. c. 1.

In juribus Dominicalibus quæ & quot conſideranda. p. 30. c. 2.

Dominicales actus. p. 701. c. 2. n. 108.

Dominicalia jura quæ. *ibidem.*

*Dominium*

Scienter reducens, vel in feudum recipiens rem propriam ſimpliciter, ſive ut alienam, an perdat dominium vel quaſi dominium, pag. 73. c. 1. & 2. n. 23.

Dominium an transferatur, interveniente vero titulo & ficta traditione p. 75. c. 2.

Quomodò intelligendum quod per manus traditur, non poſſe idem dominium eſſe in ſolidum apud plures p. 94. c. 1.

Quomodò poſſint plures ejuſdem rei eſſe dominium habentes. *ib.*

Utile dominium an ſit ſervitus aut potius quædam inferior proprietas. p. 94. col 2.

Dominium Regis eſſe inſeparabile à corona, & quomodò id intelligendum. p. 134. c. 2. n. 16.

Dominium utile facilius conſolidatur, quàm amittatur directum. p. 136. c. 1.

Dominium directum habet vim attractivam utilis. p. 69. c. 1.

Qualiter intelligatur per traditionem inſtrumentorum dominium transferri. p. 326. col. 1.

An dominium rectà tranſeat in legatarium p. 417. c. 1. n. 108.

Et an etiam in fideicommiſſarium tranſeat dominium. p. 417. c. 2.

Per ſucceſſionem etiam actionis realis cur nullum tranſeat dominium. *ibidem.*

Dominium & poſſeſſio per quem acquiratur. p. 442. 443.

Differentia inter dominium, vel titulum juriſdictionis & ejus




Digitized by Google

Dominii directi duo genera in Gallia. p. 668.

*Domus.*

De domo cenſuali. pag. 693. c. 1. n. 49.

*Donare.*

Poteſtas legandi, vel donandi limitatur ſecundùm locum ubi legans vel donans habet domicilium. p. 906. 907.

*Donatarius.*

Donatarius vel emptor fundi patronum offendens utrùm amittat feudum. pag. 537. c. c. 2. n. 176.

Mutuus debet ferre onera ſuper mobilibus & conqueſtibus defuncti quantùm ferre poſſunt. p. 909. c. 1. & 2.

Donatarius per teſtamentum poteſt legitimè mitti in poſſeſſionem per executorem teſtamenti. p. 860. 861.

Donatarius in anticipationem qui non vult eſſe heres, an debeat reſtituere. p. 911. c. 1.

Donatarius in anticipationem, qui ſe heredem dicit, an teneatur rejicere quod ei donatum eſt, aut minùs accipere. *ibidem*, col. 2.

*Donatio*

In anticipationem ſucceſſionis quantùm differat à ſimplici donatione. p. 123. c. 2. n. 4.

Donatio patris quando dicatur in fraudem primogeniti. pagina 249. col. 2. num. 17.

Quid de donatione causâ mortis. p. 251. c. 1. n. 25.

An ſit donatio quatenùs minoris venditur. pagina 335. columna 2.

Donatio in anticipationem ſucceſſionis. pagina 368. columna 1.

Donatio favore matrimonii. *ibid.* col. 2.

Donatio causâ mortis quotuplici, caſu ipſo jure revocetur. p. 489. c. 1. n. 82.

Donatio remuneratoria utrùm revocetur propter ingratitudinem donatarii. p. 522. c. 2. n. 113.

Donatio ex capite ingratitudinis an revocetur. pagina 402. 403.

Donatione revocata ex capite ingratitudinis, an reſolvantur hypothecæ à donatario factæ, aut reſtituantur fructus ab eo percepti ante litem conteſtatam. *ibidem.*

Quinque cauſæ revocandæ donationis. pagina 530. columna 2. n. 151.

Donatio an præſumatur. p. 511. c. 2.

Donatio mariti inter viros non valet niſi pro dimidia ſua. pagina 860.

Donatio facta viro propter bene merita non cadit *en la communauté du mariage.* p. 870.

Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio, uxori habenti liberos ex primo matrimonio *pour elle & les ſiens*, ſpectat ad liberos ex ultimo matrimonio. p. 895.

Inter virum & uxorem minores an valeat. pagina 906. columna 1.

Donatio mutua facta à muliere minore annis, an obſervari debeat à ſuis heredibus. *ibidem.*

Conjuges non communes in bonis, an poſſint facere donationem. *ibidem.* c. 2.

In donatione mutua cautio non poteſt remitti. *ibid.* c. 2.

*Donation.*

*Si la donation* in contractu matrimonii *à la charge du teſtament, eſt donner & retenir.* p. 911.

Donatio ſub conditione & qualitate, *n'eſt donner & retenir. ibid.*

An donatio, *pour en joüir aprés la mort*, obliget donantem. pagina 911.

Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione facta filio, eſt retentio. *ibidem.*

Donatio poſt obitum an & quando poſſit peti. p. 912.

*Donatus.*

Donatum feudum, nondum tamen traditum donatario, utrùm propter ingratitudinem donatoris committatur domino. pag. 519. c. 2. n. 98.

*Donner*

*A la charge du teſtament, eſt donner & retenir.* p. 11.

*Dormire*

Et vigilare qua ratione domino liceat. p. 32. c. 2.

*Dubium.*

In dubio ſtandum regulæ. p. 124. c. 2.

An ſorte dirimatur dubium facti ut juris. pa. 22. c. 1. n. 8.

E.

ECCLESIA. Eccleſiarum & Clericorum reditus, penſiones & mobilia quemadmodùm poſſint prehendi & pignorari per judicem. p. 36.

Quod confeſſio prælati & capituli ſufficiat ad obligandum Eccleſiam in mutuo. p. 177. c. 1. n. 105.

An ſufficiat etiam vaſſallo Eccleſiæ ultimam inveſtituram oſtendere. *ibidem.*

Quod de alienatione quam facit Eccleſia compulſa ponere extra manus ſuas, omnia jura feudalia debentur. pagina 425. columna 1. n. 136.

Quod de acquiſitione quam fecerat eadem Eccleſia, nulla jura debeantur quocunque titulo, etiam emptionis acquiſierit. *ibidem.*

An hoc caſu Eccleſia lucretur quintum pretii. pagina 426. col. 1. 1. & 2.

Quid ſi Eccleſia in continenti an longo intervallo cogatur ad dimiſſionem feudi. *ibidem.*

Prædium quod Eccleſia tenere prohibetur, an poſſit ab eadem ſolemnitate alienari. *ibidem.*

Eccleſia vel ſimile corpus an faciat fructus ſuos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus ſuas. *ibid.* p. 433.

Eccleſia utrùm patiatur pœnas conventionales. pagina 514. columna 2.

An teneatur Eccleſia ponere extrà manus ſuas feudum commiſſum Eccleſiæ. p. 516. c. 2. n. 135.

Cur prohibeantur immobilia ab Eccleſiis acquiri. pag. 596. columna 1.

Etiam alaudia non debent ab Eccleſiis acquiri. *ibidem*, columna 2. n. 91.

Quando quid dicatur fieri contra libertatem Eccleſiæ. *ibid.*

Eccleſia non poteſt cogi ab inferiore, ſed ſolùm à procuratore fiſci ut ponat extra manus ſuas p. 542. c. 1.

De Eccleſia ejuſve Prælato, aut œconomo citato ad exhibendas literas acquiſitionis. p. 679. c. 1.

Eccleſia non cognoſcit de feudo etiam decimali ad eam reverſo. pag. 634. col. 1.

Eccleſia habet juriſdictionem temporalem tanquàm perſona laica. p. 634. c. 1. n. 21.

Eccleſiarum temporalia ſunt de foro ſeculari. 661. columna 2. num. 25.

*Eccleſiaſticus.*

Eccleſiaſtici ligantur conſuetudinibus municipalibus. pag. 4. columna 2.

Eccleſiaſticus ſi decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus heredes. pag. 904.

*Editio.*

Editionis quot ſpecies. p. 681. c. 2. 682.

Editio an facienda ſit domino directo, etiamſi jura utilia nulla ei debeantur. 681. c. 2.

*Effectus.*

Effectus proportionatur cauſæ ſuæ. p. 331. c. 2.

*Electio*

Quotuplex ſit. p. 562. c. 1.

Eligens an variare poſſit. p. 562. c. 2. 563.

Electorum imperii jura notanda. p. 14. c. 1.

Electores quo tempore, & ſub quibus Papa & principe conſtituti. *ibidem.*

An initio alii & plures quàm hodie. *ibidem.*

An una die aut uno anno, vel ſeptem tantùm conſtituti. *ibidem*, c. 2. & quomodò confirmati.

An Eccleſiaſtici ſint Electores tanquàm Eccleſiaſtici, an tanquàm Principes Imperii, & ratione ditionum Regalium, & membrorum Imperii. p. 15. c. 1. & 2.

An jus ſuum habeant à Papa, an ab antiqua conſuetudine ordinum Imperii. *ibidem.*

Quando jus eligendi tranſmittatur ad heredem. p. 266. c. 1.

Electio eſt perſonalis, & non poteſt cedi. *ibidem.*

Primogenitus poteſt eligere manſionem à tertio nominatam vel nominandam. p. 267. c. 1.

Utrùm habens eligere, variare poſſit. 268. c. 1.

Digitized by Google

Electio erronea vel inutilis non conſumit jus eligendi. *ibidem*, col. 2.
Exhibitio rerum eligendarum. p. 269.
Quomodò ſubveniatur minori in electione quam fecit. pag. 269. col. 2.
Electio procedit etiam inter omninò æqualia. *ibidem*.
Quibus verbis fiat electio. p 269. col. 2.

*Embola*

Græca vox quid connotet. p. 514.

*Emens*

Ab aliquo an fateatur illum dominum. pagina 358. columna 2. num. 3.
Emens pluries vel acquirens quomodò poſteriora cum prioribus compenſet. pag. 447. col. 1. n. 42.

*Emere.*

Emens ab aliquo an continuò cenſeatur fateri eum habere jus. pag. 405. col. 1. num. 64.
Emere an & quomodò ſtet pro reſolvere. p. 754. c. 1.

*Emphyteuſis.*

Argumentum de emphyteuſi ad feudum an valeat. p. 303.
Emphyteuſis vel feudum an amittatur per alienationem fictam. pag. 323. col. 1.
Emphyteuſis conceſſio intelligitur ſecundùm modum ſuccedendi ab inteſtato. p. 410. col. 2.
Ex defectu ſolutionis canonis per triennium, an cadat in commiſſum. p. 671. col. 1. n. 22.
In quo differat à contractu p. 672. c. 2.
Argumentum ab emphyteuſi ad cenſum cur non valet, nec à cenſu ad emphyteuſim. p. 673.
Libellarius contractus in quo ab emphyteuſi differat. *ibidem*.
In renovatione emphyteuſeos, nec ultra quinquageſimam pretii exigi oportet. p. 721. c. 1. n. 25.
An emphyteuſim Eccleſiaſticam habens poſſit prælegare, vel alienare ſine præjudicio Eccleſiæ. p. 881. col. 1.
Quemadmodùm differat emphyteuſis à cenſu. pag. 791. col. 1. num. 7.
An emphyteuſis in dotem dari poſſit. pagina 798. columna 1. num. 37.
Aut propter nuptias. *ibidem*.

*Emphyteuta.*

Emphyteuta culpâ ſuâ ejectus an perdat impenſas excedentes rationem emponematum. *ibidem*.
Impenſas graves an amittat emphyteuticarius, & an ſervare illas poſſit finita emphyteuſi. *ibidem*.
Quandonam teneatur nominare dominum in judicio p 551.
Emphyteutæ perpetui, at non temporales domini dicuntur. p. 769. col. 1. num. 14.
Emphyteuta coactus rem deſerere, reſtituitur adversùs commiſſum. pag. 824. c. 2.

*Emphyteuticarius*

An & quando amittat melioramenta & emponemata. pag. 84. col. 1.
Emphyteuſeos etymon. *ibidem*.
Emphyteuticarius quemadmodùm ſibi ſervare poſſit melioramenta ædificiorum. p. 84. c. 2.

*Emphyteuticus*

In commiſſo & pœna rei emphyteuticæ, vel cenſuariæ, vel feudalis, utrum cedat fructuario an proprietario. p. 36. c. 2.
Emphyteutica res eſt hypothecata pro canone. pag. 706. col. 2. num. 21.

*Emptor*

Nominis an ſine ceſſione utiles actiones habeat. pag. 30. col. 1.
Emptor non tenetur dimittere feudum fructuario niſi ſub hac expreſſâ conditione, ſi dominus caſtrum habuerit. pag. 301 col. 2.
Quid juris quando emptor feudi dominantis, illud voluntariè revendit. p. 306. col. 1. & 2. num. 62.
Emptor an teneatur patrono retrahenti ratione fructuum, vel aliarum rerum extantium tempore venditionis. pag. 312. col. 1. num 83.
Emptori cedit augmentum medio tempore. pag. 313. col. 1. num. 87.
Emptor domus poteſt ſtatim vendere & conventus de retractu tenetur nominare eum qui vendidit. pagina 315. col. 2.
Emptoris ingreſſus de licentia venditoris quemadmodùm æquipolleat traditioni reali. p. 326. col. 1. num. 14.
Emptor debet diſcedere indemnis, à retrahente. pag. 344. col. 2. num. 345. c. 1.
Cur non attendatur quod res fuerit ſecuta ex parte emptoris. pag. 526. & 527.
Emptor, vel donatarius feudi dominum offendens utrùm feudum amittat. p. 537. col. 2.
Emptor qui non conteſtatur litem, an debeat fructus præteritos. p. 850. col. 2.
Emptor fundi qui revendidit, an debeat reſtituere pretium in retractu. p. 919. c. 1.
Emens à minore perdituro pretium, hoc ſibi imputare debet & non alii. *ibidem*.
Emptor & poſſeſſor eſt obligatus ipſo jure. pag. 931. col. 1.

*Emptio.*

Emptionis voluntariæ à retractu differentia. pag. 448. col. 2. num. 4.

*Engoliſmenſis*

Conſuetudo qualis. p. 806. col. 1. n. 46.

*Enfans.*

*Deux enfans venans*, quid. p. 262.
Verbum, *Enfans* latiùs patet quàm verbum, *Fils*. p. 16.

*Enumeratio.*

Argumentum à ſufficienti enumeratione partium validiſſimum. pag. 319. col. 2.

*Epiſcopatus*

Succeſſor in Epiſcopatu an teneatur amortizationi factæ à prædeceſſore ſuo. pag. 594.

*Eques.*

Magiſter equitum ſub Dictatoribus Romanis. p. 287.

*Error*

Vulgarium & imperitorum non inducit jus & conſuetudinem. pag. 31. col. 1.
Quatenùs noceat error. p. 73. col. 2. n. 24.
An noceat error procedens ex facto adverſarii. p. 522. col. 1. num. 112.
Error juris per opiniones Doctorum controverſas habetur pro errore facti. p. 820.

*Evictio.*

An generalis ſponſio evictionis ſufficiat. pagina 108. col. 1. num. 51
Promiſſio evictionis excerta cauſa, utrùm pretii repetitionem excludat ex iiſdem cauſis. *ibidem*.
Evictioni an locus ſit, omiſſa denunciatione & judicio. pag. 213. col. 2.
Evictionis fragilitas & ſuſpicio hypothecarum an minuat pretium rei. p. 405.

*Eunuchus*

Pharaonis quo ſenſu & quam ob rem ita nuncupatus. pag. 187. col. 2.

*Exceptio*

Firmat regulam. p. 255. col. 2. n. 10

*Executivus.*

Clauſulæ executivæ non diſponunt, nec ampliant. pag. 477. col. 2. num. 16.

*Executor.*

Saiſina executorum an duret poſt annum, ſi non appareant heredes. p. 262. col. 1.
An executores poſſint agere contra heredes, ut dent immobilia legata *ibidem*.
Executore teſtamenti moriente intra annum, heres ejus eſt ſaiſitus, continuando veterem executionem. *ibidem*.
Saiſina executoris eſt finita, finito officio. *ibidem*.
Executor teſtamenti non eſt ſaiſitus ultra annum executionis. *ibidem*, num. 7.
An teneatur reſpondere creditoribus. *ibidem*, num 9. & 10.
Executor teſtamenti poteſt prehendere, non autem vindere ſine herede. *ibidem*, col. 2. n. 12.
Executor non eſt verus poſſeſſor, niſi ut procurator. *ibidem*, num. 13.
*L'an utile des Executeurs ne court que du jour qu'ils ſont ſaiſis.* ibidem, num. 14.

Executor habet actionem ex teſtamento, & ſic habet bona tacite hypothecata. *ibidem*, n. 15.
Annus executivus teſtamenti eſt utilis à tempore teſtamenti aperti & ceſſantis impedimenti. *ibidem*, n. 16.
Executores debent accedere ad locum executionis. *ibidem*, n. 17.
Executor merus quis, & an habeat juriſdictionem. p. 193.
Miſtus executor. *ibidem*.

*Executio.*

Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur moræ purgatio. p. 473. c. 1. n. 16.

*Executorius.*

An vis executoria poſt 30. annos competat p 848.

*Exemplum.*

Exemplum ſolemne antiquum an plenè probet. pag. 64. col. 1. num. 40.
Exempla utrùm, & quemadmodùm probent. p. 162. c. 1.
Exemplum exempli an probet. *ibid.* num. 34.
Aut ſaltem poſſit inducere præſumptionem hominis & bonam fidem cauſare. p. 162. c. 2. n. 35.
Producens exemplum fateri an intelligatur contenta in exemplo. *ibidem*, & 36.
Exemplum publici & authentici inſtrumenti quemadmodùm probet. pag. 163. c. 1. n. 37.
Exemplum ſolemniter exemplatum judice authore & vocata parte, an plenam fidem faciat de originali ſuo & contentis in eo. *ibidem*.
Exempla cur non reſtringant. p. 365. c. 1.

*Exemplatio.*

An ſufficiat ſimplici exemplationi conſentire. pag. 170. col. 2. num. 71.
An vi conſenſionis & approbationis partium. *ibidem*.

*Exheredatio.*

Exheredationis cauſæ. p. 531. c. 1. n. 151.
Habet locum contrà parentes, liberos & collaterales. pag. 878. columna 2.

*Exhibere*

Quid ſit propriè. p. 352. c. 1.

*Exploicts.*

Verb. *Exploicter* quænam intelligantur. num. 96. c. 1.

*Expreſſus.*

Expreſſum facit ceſſare tacitum. p. 510. c. 2. n. 53.

*Extenſio*

Fit vitandæ fraudis cauſâ. p. 813. c. 1.

*Extenſivus.*

De extenſivis ad futurum verbis. p. 45. c. 1.

*Extraneus*

Quilibet an poſſit pro debitore offerre conſignare, & eum liberare. pag. 826. col. 1.

F.

FACTUM. Via facti prohibita. pag. 55. col. 1.
Ad quid potiſſimùm facta ſunt verbis potentiora. pag. 74. col. 1. num. 28.
Factum ſine qualitate non ſufficit. p. 262. c. 1.
Factum judicis quomodo cenſeatur factum partis. pag. 183. col. 2. num. 6.

*Famoſus*

Error adhuc uſque à jure approbatur. p. 76. c. 1.

*Famulus.*

Legatum famulo pauperi favore ſtudii validum eſt. pagina 863. columna 2.

*Fatum*

Ethnicè acceptum quotuplicem errorem implicet. p. 232. col. 2. num. 17.

*Favor.*

Quilibet favori ſuo renunciare poteſt. pag. 419. & 420. col. 1. num. 119.

*Favorabilis.*

Favorabilia quæ cenſeantur. p. 252. c. 2.
Utrùm maritus poſſit remittere feloniam. pag. 527. columna 1. num. 136.

*Federicus*

I. Ænobardus qualis fuerit. p. 14. & 15.
Vulgò Barbaroſſa dictus. pag. 17. & 18.

*Felonia.*

Differentia inter negationem & feloniam. pag. 518. c. 1.

*Feudalis.*

Dominium rei feudalis non tranſit, ſed quaſi uſusfructus. pag. 4.
Conſuetudines feudales ſeu feudorum antiquiſſimæ à Francis. pag. 9. col. 1.
An liber feudalis ſit Authenticus. p. 19. 20.
Quid pro deciſione cauſarum feudalium attendendum. pag. 21.
Feudum emens certo franco, non diſtributo pretio quomodò faciet oblationes ſuas patrono reſpectu feudi. pagina 650. columna 1.
Utrum novus acquiſitor feudi teneatur etiam jura præteriti temporis offerre. *ibidem*.
Quid in feudis quæ reguntur more Vulquecini. pagina 651. col. 2.
Feudalis & cenſuariæ inveſtituræ differentia. p. 31.
De commiſſo & pœna rei feudalis, emphyteuticæ vel cenſuariæ; utrùm cedat fructuario, an proprietario. p. 36. col. 2.
Feudalis res efficitur quam (licet ſuam & liberam) dominus feudalem ſcienter recognoſcit & recipit. p. 76. col. 2.
Feudalis prehenſionis quot ſpecies. p. 193. col. 1.
Feudalia onera ſunt realia. p. 409. col. 1. n. 156.
Feudalium jurium an teneatur qui non poſſidet. pag. 429. col. 1. num. 149.
Feudalium cauſarum cognitio ad quem ſpectet. pagina 633. & 634.
Utrùm jura feudalia debeantur in donatione facta filiæ in locum paternæ hereditatis pag. 910. col. 1.
An debeantur ex cauſâ venditionis, vel permutationis. *ibidem*.
Si quamvis contractu conveniat aliud feudum eſſe permutatum vel venditum, non debentur niſi unica jura feudalia; & de ultimo feudo duntaxat p. 390. col. 2.
Quid ſi fuerit proceſſum ad realem traditionem primi feudi, quæ non fuerit in continenti revocata. *ibidem*.
Alia ratione metiuntur jura feudalia in venditione: alia in ceteris contractibus. *ibidem*.
An & quando debeatur duplex relevium in reſolutione alienationis feudi. *ibidem*. num. 31.
Conſuetudo loquens de venditione vel mutatione feudi an intelligatur de valida & efficaci. *ibidem*.

*Feudalitas.*

Feudalitas magis conſiſtit in proprietate, quàm in ſervitute, & ipſo jure reſurgit. p. 306. col. 1.
Quod tempus inſpiciendum ad acquiſitionem jurium feudalitatis. p. 387. col. 1.
Quantùm ad jura feudalia utrùm referat an venditio ſit mere voluntaria, an neceſſaria. pag. 388. col. 2. & 389. col. 1.
Ex diſtractu, re ex parte patroni non integra ſecuta, non debentur nova feudalitatis, nec laudimia. p. 391.
In dubio numquàm cenſetur facta ceſſio feudalitatis. p. 566.

*Feudum*

Quorumnam ſit inventum. p. 1. col. 1.
Feuda Romanis incognita adversùs Lucam à Penna & Zazium. pag. 3. col. 1.
Quonam jure introducta. *ibidem*.
Undenam eorum origo repetatur. *ibidem*.
Feudorum lex apud Turcos qualis fuerit. pag. 4. & 5.
A quibus reptatur vetus origo feudorum. *ibidem*.
Quænam gentes feudorum jura habuerint à Francis. *ibidem*.
Lex feudorum apud Francos qualis fuerit. p. 4.
Feudum an ſolâ rei inveſtiturâ conſtituatur, & ejus renovatione conſervetur. p. 6. col. 1.
Liber feudi an ſit de corpore juris. *ibid.* col. 2.
Definitio feudi propriè ſumpti. p. 23.
Feudum ſine quibus poſſit ſubſiſtere, vel non. *ibidem*.
Feudum interdùm pro contractu, interdùm pro re feudali. pagina 24
Diviſiones feudorum quot & quales. *ibidem*.
Impropria & extraordinaria feuda. col. 2.
Ligium feudum. *ibidem*.
Novi & antiqui feudi differentia: & an obtineat apud Pariſienſes. *ibidem*.
An liceat patrono feudum prehendere ob cauſam non exiſtentis

Digitized by Google

juriſque debiti non præſtiti, nec debiti. pagina 24.

An interim feudo purè & liberè frui, fructuſque lucrari. *ibidem.*

Feudum an ſit de pertinentiis fundi dominantis. pag. 34.

An feudi fructuarius teneatur pendente uſufructu præſtare clientelaria obſequia. p. 39. col. 2.

Dominus feudalis pro parte, utrùm poſſit, à requiſitis dominis, iis invitis, prehendere feudum ſerviens, & fructus partis ratæ prehenſæ ſuos facere, & ceteris feudalibus uti juribus. *ibidem & ſeqq.*

Feudi prehenſio an fiat pro juribus tantùm. p. 42.

Feudi dominus utrùm poſſit cedere jus ſaltem utile feudi prehendendi. pag. 49. col. 1. num. 26.

Feudi dominantis locum mutare utrùm poſſit vaſſallo invito, dominus ejus, etiam de conſenſu Regis p. 81.

Feudum cur ponendum in manu judicis, non domini. pagina 56. columna 2.

Utrùm dominus prehenſione feudi efficiatur poſſeſſor. pag. 58. col. 1.

Dominus an prehenſione feudi poſſeſſor efficiatur. pagina 58. col. 1. & 2.

Feudum quandiù prehenſum cenſetur quaſi conſolidatum. pagina 58.

An prehenſio feudi quæ fit per dominum directum, differat à miſſione in poſſeſſionem rei ſervandæ causâ, & à manu Regis vel judicis. *ibidem.*

Feudum an & quomodo ſit ſervitus. p. 69. col. 1.

An in mobilibus vel nominibus conſiſtat. *ibidem.*

Utrùm dominus feudi habeat manus injectionem in perſonam vaſſalli, an verò in res ſolas feudi. *ibidem.*

Cur ſervitus feudi realis ſit, non perſonalis. *ibidem.*

An vaſſallus poſſit renuntiare feudo ſuo ſimplici, domino invito. *ibidem*, col. 2.

Feuda quæ realia dicantur & perſonalia. *ibid.* & 70.

An & ubi magis cohæreat patrimonio quàm perſonæ. pag. 70. col. 1.

Feudi dominantis jus quomodò conceſſum cum limitatione. p. 82. col. 1. n. 69.

An procedat argumentum à feudis, ad emphyteuſim, vel contra. pag. 83. col. 2.

In dubiis aut fundorum feudalibus cur non ſit recurrendum ad jus canonicum. *ibidem.*

Feudorum jura qualia ſint & ubi habeant locum. p. 84. col. 1.

Feuda mediata & immediata quæ, & quænam poſſit dominus prehendere. 94.

Feudum an ſit contractus nominatus à conſuetudine. pag. 113. col. 1. num. 4.

Feudi mancipatio ex una cauſa non liberat illud tantùm, ſed etiam ex alia 120. col. 1.

Quandonam prehenſio feudi jure ipſo reſolvatur. *ibidem.*

De feudo quod lege contractûs defertur. p. 123. col. 2. n. 4.

Utrùm in feudis liceat argumentari ex adverſis, ſeu à contrario ſenſu. pag. 124. col 2. n 4.

Utrùm in feudis liceat argumentari ex adverſis ſeu à contrario ſenſu. *ibidem.*

Vera ratio & vis ejus. *ibid.* & 125.

Feudo adhærens originaliter forma & qualitas an permaneat & attendi debeat. p. 132. col. 1.

An omnia feuda dependeant à Rege, & ad illum terminentur. pag. 133. col. 1. num. 8.

Feudi ejuſdem vaſſalli plures quomodò illum inter ſe dividere poſſint. p. 138. col. 1. n. 31.

Servitium & onus feudi quotuplex. *ibid.* col. 2.

Ejuſdem ſubdiviſio. *ibidem.*

Feuda ex lege infeudationis & inveſtituræ conceſſa & affecta ad onus, *de relever à toutes mains.* p. 145. col. 1.

Feudum non præſumitur onere Vulqueciní affectum; quamvis cetera vicina feudataria ſint. pag. 146. col. 1.

Feudi prehenſio an debeat eſſe ſuper perſona. p. 150. 151.

Fidem non facit catalogus forma publica deſtituta. pagina 157. columna 2.

Feudum novum vel paternum, vel antiquum quid ſit pag. 175. 176. col. 1. num. 97.

Quid ſit feudum ex pacto & providentia, etiam antiquum. *ibid.*

An ſit propriè differentia inter feudum paternum & antiquum *ibidem.*

Clauſula *jure feudi antiqui noviter expoſita.* pag. 176. col. 2.

Quomodò tenor inveſtituræ deroget legi & naturæ feudorum. pag. 176. col. 2. n. 102.

Quòd renovatio feudi probet in dubio. p. 177. c. 1. n. 105.

Feudum in dubio non novum, ſed antiquum præſumitur. *ibidem.*

Cum dominus dicit ſe dare feudum *jure feudi* antiqui. pag. 178. col. 2.

Proximior an poſſit retrahere & revocare feudum alienatum remotiori. *ibidem.*

Feudi jura incorporalia per quem adminiſtrentur feudo vaſſalli prehenſo. p. 186. col. 1.

Feudum improprium regulatur ſecundum naturam contractus cui aſſimilatur. *ibidem.*

Feudum eſt titulus lucrativus. p. 221. col. 1. n. 22.

Natus ante feudum acquiſitum à patre, utrùm præferatur jure primogenituræ in feudo, aliis poſt feudum acquiſitum natis. p. 243. col. 1. n. 55.

Natus ante regnum à patre adeptum propriè filius Regis dicitur. *ibidem.*

Feudum regi jure Francorum quid. *ibidem.*

Primogenituræ jus regulariter eſt ordinarium in feudo. p. 248. c. 2. num. 14.

An querela inofficioſæ dominationis habeat locum ad conſervationem juris primogenituræ in feudo. p. 249. col. 1.

Feuda nobilia quæ propriè dicuntur, an nobilitent. pag. 260. col. 1.

In feudo retrovendito ex pacto quantùm percipiat primogenitus. p. 283. col. 1. n. 31.

In feudo minùs juſtâ medii pretii empto quantum ſupplere debeat primogenitura. p. 283. col. 2.

In feudo empto nondum tamen patri tradito, utrùm primogenito competat jus primogenituræ. *ibidem.*

Quid de feudo tempore mortis alienato, quando ſupervenit dominium. *ibidem.*

An etiam feudum unà dividi poſſit. p. 288. c. 1. n. 6.

Utrùm repetens feudum dominus teneatur etiam accipere ſubfeuda medio tempore retracta. p. 307. c. 1. n. 66.

Vaſſalus retractans feuda à ſe moventia, nulla jura debet ſuperiori. *ibidem.*

Utrùm vaſſallus teneatur unire & incorporare ſubfeuda acquiſita. p. 308. c. 1.

An quis poſſit eſſe vaſſallus ſui ipſius. *ibidem.* col. 2.

Feuda utrùm libere vendi & alienari poſſint. p. 322. & 323.

Feudum vel emphyteuſis an amittatur per alienationem fictam. pag. 323. col. 1.

Feudi alienatio permiſſa eſt inter convaſſallos. pagina 338. & 339.

Feudi apertura multifariàm accepta. pag. 386. & 387.

Feudo legato utrùm ex intervallo acceptato debeatur duplex relevium p. 387. c. 1. & 2.

Si emptor feudi det in ſolutum aliud feudum, an locum habeant omnia jura feudalia. p. 391. c. 1. & 2.

Feudum ſi datum fuerit in ſolutum, utrùm debeatur relevium. pag. 403. c. 2. n. 57.

Feudalia jura quandoque in pendenti. p. 403.

Si à domino feudum venditum, vel traditum erit, utrùm debeatur relevium. *ibidem & ſeq.*

Feudum ſi quis emit à non domino, deinde patitur evictionem à vero domino, vel cum eo componit, aut iterùm emit, quid? pag. 440. 404.

Feudo diviſo inter ſocios vel coheredes utrùm debeatur relevium. pag. 406 col. 1.

Feudo alicui donato mortis causâ utrùm debeatur relevium. p. 409. col. 1. num 82.

Fideicommiſſarius an heredi, aut teſtatori ſuo cedat. pag. 410. col. 1. n 84.

In feudo non hereditatio an teneatur ſucceſſor de factis prædeceſſoris. p. 410. c. 2. n. 85.

Feudorum legalium inveſtitura ad quem ſpectet. pagina 416. col. 1.

Feudo legato utrùm debeantur duo relevia. *ibidem*, n. 106.

Si feudi donatarius ante ultimam feudi traditionem, idem feudum alteri donaverit utrùm duo relevia debeantur. pagina 416. columna 2. num. 107.

Quantùm ad ſuccedendum & ad jus primogenituræ idem judicatur de actione competente ad feudum quod de feudo. *ibidem.*

An quantùm ad jura feudalia requiratur ipſius feudi & non actionis mutatio. *ibidem.*

Feudi momentanea mutatio an ſit in conſideratione. p. 418. c. 1. num. 112.

An ſterilitas feudi relevet & liberet vaſſallum à relevio. *ibidem.*

Quando feudum pluries mutat manum, tamen non debetur niſi unum relevium. p. 418. c. 2. n. 113.

Feudum pendente prehenſione, an iterùm prehendi poſſit. p. 423. col. 1. n. 128.

Eccleſia donante feudum ſibi donatum, utrùm novus donatarius debeat duplex relevium. pag. 423. c. 1. n. 128.

Feudi mutatio denominatur ex parte dominium transferentis. p. 424. col. 1. n. 132.

Feudum adquirentis viduæ utrùm pro ſua parte, mortuo marito, debeat relevium. p. 426. c. 2 n. 142.

Feudi mutationes tempore prehenſionis accidentes. p. 427. col. 1. num. 143.

Et quid de illis. *ibidem.*

Feudum prehenſum an ſit in manu vaſſali quantùm ad dominium & ejus diſpoſitionem. p. 428. c. 1. n. 146.

Feuda cur magis ſint onerata quàm cenſualia prædia. pag. 437. c. 1. num. 6.

De feudo conceſſo & dato ad certum perpetuum reditum, mediante certa pecuniæ ſumma ſemel ſoluta. pag. 453. col. 2. num. 62.

Actio competens ad feudum an eodem jure quo feudum regulatur, quantùm ad ſucceſſiones & retractum proximitatis, aut quoad jura feudalia. p. 443. & 444.

Quod generaliter nulla jura feudalia verſantur circa actiones ad feuda. *ibidem.*

Feudi mutatio vel venditio an ſufficiat ad manum mutandam. p. 446. col. 1. n. 36.

Feudum certa & quidem proxima die redimibile pro alio feudo ſi detur, utrùm debeatur relevium. p. 462. c. 1. n. 33.

Feudum cur per nuptias non propriè aperiatur. pag. 473. col. 2. c. 1. n. 18.

Feudum non committitur ipſo jure, ſed per ſententiam. p. 507. num. 37.

In majeſtatis crimine quemadmodùm feudum amittatur. *ibidem*, col. 2.

Fructus commiſſi feudi à quo tempore debeantur. pagina 507. & 508

Si feudum melioratum ſit pecunia aliena vel communi. p. 523. c. 1. n. 117.

An remiſſâ notâ, ſit feudum novum. p. 524. & 525.

Feudum commiſſum Eccleſiæ, utrùm ipſa Eccleſia cogatur ponere extrà manus ſuas. p. 526. c. 2.

Feudum novum. p. 529. c. 2. n. 147.

Feudum paternum, *ibid.* n. 148.

Feudum conventionale. p. 530. c. 1.

Feuda quemadmodùm transeant in fiſcum. *ibid.* & c. 2.

Utrùm feuda in Gallia amittantur ex omnibus cauſis quæ continentur in libris feudorum. *ibidem.*

Utrùm amittantur ex omnibus cauſis ingratitudinis jure civili comprehenſis. *ibidem*, n. 150.

Ad admiſſionem feudi vel donationis an ſufficiat conatus. pagina 536.

Feudum repudians heres mediatus, & ingratitudinem adversùs dominum committens, utrùm noceat proximo agnato ſuccedere volenti. p. 536. c. 1. & 2. n. 172.

An ad miſſionem feudi vel donationis ſufficiat conatus. *ibidem.*

Feudi legatarius offendens patronum, an amittat feudum. p. 537. col. 1. n. 174.

Feudi emptor vel donatarius dominum offendens utrùm amittat feudum. p. 537. c. 2.

Amiſſio feudi an locum habeat in feudo quod lege contractus gradatim defertur. p. 538. c. 1. n. 177.

Feudum recognoſcens ab alio quàm patrono, utrùm feudum amittat. p. 538. c. 2. n. 179.

Feudum quod confiſcatur, an cui, & quomodò dicatur conſolidari. p. 539. c. 1. n. 183.

Feudum finiri quando dicatur. p. 539. c. 2. n. 185.

Committi quando dicatur feudum. p. 543. c. 1.

Feudum adquiri patrono per contractum vel teſtamentum quando dicatur. p. 543. c. 2. n. 203.

An vaſſallus negans qualitatem unum domini feudum amittat. p. 546. c. 1. n. 5.

Feudum decimale quodnam ſit. p. 570. c. 1. n. 17.

Feudorum poteſt fieri diviſio, ſed non feudi. pag. 568. col. 1. num. 5.

An qualitas addita faciat feudum novum. *ibidem.*

Feuda non debent capite minui etiam in principe. p. 569.

Feudum an communi conſenſu patroni vel vaſſalli poſſit effici cenſualis, & econtra. *ibid.*

Conſuetudo noſtra in effectu conformatur antiquis uſibus feudorum quantùm ad ſubinfeudationem. pagina 571. columna 1.

Subinfeudatio an teneat reſpectu ſuperioris patroni. pagina 572.

Feudi prehenſio an extendatur ad ſubfeuda. pag. 599. columna 1. num. 3.

Ob negationem commiſſum cui committatur pendente feudi prehenſione. p. 623. c. 1. n. 45.

Feudum ſine dimiſſione fidei annuum concedere quid ſit. p. 629. col. 1.

Feudum pluries ex ſimili vel diſſimili cauſa prehendi poteſt. pagina 655.

Feudum ſerviens patroni mutatione non mutat manum. *ibidem.*

Proprietas pro directo dominio ſumitur in libris feudorum. p. 769. col. 2. n. 16.

Libri 22. feudorum quam authoritatem habeant. *ibidem.*

Origo & propago feudorum à Francis. *ibid.*

*Fictio.*

An à lege tantùm induci poſſit. p. 75. c. 1.

Tranſlativa fictio. p. 237. c. 2. n. 35.

*Fictus.*

Quæ differentia inter moram veram & fictam. pag. 472. col. 1. num. 14.

Fictum conditionis implementum an liberet ab implenda. *ibidem*, col. 2. n. 15.

*Fideicommiſſarius*

Univerſalis quale dominium habeat. p. 94. col. 1. n. 5.

An jus præſentandi tranſeat in fideicommiſſarium. p. 614.

Aut ad fructuarium. *ibidem.*

*Fidelitas.*

An inveſtituram præcedere debeat, vel contra. pagina 130. columna 2. n. 17.

Fidelitas pro juramento fidelitatis. p. 131. c. 1.

Actualis præſtatio juramenti fidelitatis an ſit de ſubſtantia feudi, vel de illius natura tantùm. *ibidem.*

In omni juramento fidelitatis an intelligatur clauſula, *ſicut debet jurari. ibidem*, c. 2.

An in ſacramento fidelitatis debeat excipi dominus ſuperior, vel antiquior. p. 132. c. 1.

Fidelitatis ſacramentum quæ & quot contineat. pagina 133. columna 1. & 2.

Utrùm patronus reciprocam fidelitatem debeat clienti. *ibidem*, col. 2. n. 9.

Fidelitatem offerens utrùm teneatur deſignare rem quotam, & cauſam. p. 136. c. 2.

An heredes poſſint eligere unum ex ipſis præſtandæ fidelitatis ergò. p. 140. c. 1. n. 39.

An per alium fidelitas fieri poſſit. *ibidem.*

Perſonalis & inæſtimabilis. pag. 144.

Fidelitatis juramentum an poſſit præſtari pro ſucceſſore jurantis. p. 143. c. n. 55

Aut pro ſucceſſore illius cui juratur. *ibidem.*

Fidelitas eſt actus reciprocus. p. 474. c. 2. n. 23.

Cur non concedatur immunitas fidelitatis, ſed velamenti. pagina 476.

Fidelitas

Digitized by Google

Fidelitas actualis & habitualis. pag. 584. col. 1.

*Fides.*

Admiſſio in fidem ſub conditione reſolutiva vel ad certam cauſam limitata. p. 42.
An interruptio fidei ſit ſola principalis & productiva prehenſionis utilis. p. 118. col. 1.
Admiſſio in fidem an reſtringatur ad portionem ſpectantem ad inveſtitum tempore inveſtituræ. p. 415. c. 2. n. 98.
Fidei dimiſſio quotuplex. p. 578. c. 2.
Retentio fidei quotuplex caput habeat. p. 584. c. 2.
An retentio fidei ſit perſonalis. *ibidem.*

*Filia.*

An appellatione generationis veniant filiæ. p. 285. col. 2.
Filia minor nubens poteſt pro ſuo matrimonio alienare partem immobilium ſuorum de conſenſu propinquorum ſuorum. pagina 866.
Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in ſucceſſione patris, confert tantùm pro rata bonorum. p. 882. c. 1.
Filia dotata à patre admittitur pro rata ad ejus ſucceſſionem. pag. 882. c. 2.
An filiæ habeant jus primogenituræ contra patruos. pagina 892.
Filia habens dotem à patre, non debet habere dotem in doario patris 895. c. 2.

*Filius.*

Quo ſenſu eadem perſona cum patre. p. 125.
Filii vocabulum quid ſignet. p. 285. c. 1.
Filiorum appellatione an nepotes contineantur. pag. 466. col. 2. num. 7.
Filii primi matrimonii cujus ſuperſtes nubit ſecundo, *ſans inventaire*, habet tantum quantum bonorum. p. 876.
Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis ſua bona, non habet intereſſe, niſi pro virili in legitima debita. pag. 884. columna 1. num. 6.
Filius donatarius an faciat partem in legitima. *ibidem.*
Filius adultus poteſt diſponere p. 886. c. 2.
Fundus maternus poteſt dari patri à filio adulto, cum non eſt gravatus ſubſtitutione. p. 887. c. 1.
Filius adultus poteſt legare patri in teſtamento ſummam deſtinatam *a eſtre convertu en propres*, ſed non donare intervivo. pagina 887.
An pater excludatur à ſucceſſione filii in qua ſunt bona, in quibus dictus filius ſucceſſit avo, patre ſuo abſtinente. pag. 888. columna 2.
Filius etiam non heres patris eſt heres doarii. p. 895.
Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio an tranſeat ad filios. *ibidem.*
Filius donatarius patris renuntians hereditati patris poteſt capere partem ſuam in dote. pag. 865. col. 2.

*Fiſcus.*

Fiſcus regius incipit à prehenſione. 508. c. 2.
Fiſcus & res fiſcales propriè ſunt & dicuntur in jure bona & jura quæ ſpectant ad principem; in quantùm princeps, quod nos dicimus domanium regium. p. 539. c. 2. n. 184.

*Flandrenſis.*

Comes qui denegavit juſtitiam facere ſubditis. pag. 539. col. 1. num. 180.

*Florentia.*

A Francis inſtaurata. p. 7. à quo deſtructa.
An eadem quæ olim dicta Fluentia. *ibidem.*

*Flumen.*

Vi fluminis adjecta feudo cui cedant. p. 91. c. 1.
Alveus relictus à flumine aut fluvio an fiat communis eorum qui prope ripam prædia poſſident. *ibid.* & c. 2.

*Fœmina.*

Repræſentat maſculinum in jure primogenituræ. p. 285. c. 1.
Deſcendentes ex fœmina, excluduntur ab illo jure & gradu, à quo fœmina excluditur. *ibidem.*
Fœmina an ſit inhabilis ad ſuccedendum in feudo. p. 976. c. 2.
An ad ſuccedendum in eodem. *ibidem.*
Utrùm excludatur à maſculo in ſucceſſione feudi, etiam ſi ſimpliciter ſit heres & maſculus, & id per beneficium inventarii. *ibidem.*
An fœmina quæ prima facit citare in retractu, excludat alios. *ibidem.*

*Formaliter.*

Formaliter fit quod melius fit. p. 561.

*Formatus.*

Formata jura quæ. p. 245.

*Forum.*

Privilegia fori. p. 634. c. 2. & 635.

*Francia.*

Jus inveſtiendi Epiſcopos ad Reges Franciæ pertinere. pagina 7. col. 2.
Leo Pontifex impetrat à Rege Franciæ Reatinam Eccleſiam. p. 7. col. 2.
Novus Rex Franciæ deceſſori ſuo non ſuccedit ut heres, ſed jure ſanguinis. p. 13. c. 2.
Franciæ Regum & Romanorum Imperatorum vetus amicitia. p. 19. c. 2.
Regni Franciæ omnis clientela primariò & immediatè ſubeſt Regi. p. 91. c. 2.
An ſacra etiam loca ſubſint Regis Franciæ in ſuo regno. *ibidem.*
Regis Franciæ vaſſalli an teneantur auxilium præſtare etiam contra dominum ſuum immediatum, ſi perduellis ſit. pagina 95. columna 2.
Cur in regno Franciæ ceſſant quæſtiones illæ: utrùm vaſſallus juvare debeat dominum ſuum contra patrem. pagina 93. col. 2.
Regnum Franciæ quo jure deferatur. p. 234. c. 2.
Regnum Franciæ non hereditario jure, ſed jure ſanguinis defertur. p. 247. col. 1.
Cur Rex Franciæ non poſſit teſtari de regno. pag. 247. c. 1. & 2. num. 9.

*Francus.*

Franci à Germani an derivent. pag. 4. c. 2.
An Scandinaviæ ſive Scandiæ populi, ut Gothi, &c. *ibidem.*
An à Sarmatis qui nunc Poloni. *ibidem.*
Idioma illorum ferè ſimile. *ibidem.*
Papæ à Regibus Francorum ditati. p. 7. c. 1.
Privilegia Regibus Francorum ab Adriano Papa conceſſa. *ibidem.*
Imperii à Græcis in Francos tranſlatio. p. 7. c. 2.
Privilegia ab Adriano I. Papa Regibus Francorum conceſſa. p. 7. col. 1.
Florentia à Francis inſtaurata. *ibidem,* & 8.
Hiſpani Francorum Regibus ſubditi. p. 8. c. 1.
Francis deberi Imperium Occidentis redivivum. pagina 9. c. 1.
Francorum virtus & victoria mirabilis. *ibidem.*
Roma & Italia ſub Francorum Imperio floruit 10. An ſub decem aut novem Regibus. *ibid.*
Francorum Reges an imperatores eligi poſſint. p. 15.

*Frater.*

Cui frater donavit in anticipationem ſucceſſionis, an conferre debeat ceteris fratribus. p. 910. c. 1.
Donatio facta fratri in anticipationem ſucceſſionis poteſt ſemper revocari. *ibidem.*
Donatio feudi in anticipationem eſt cùm oneribus ſucceſſionis futuræ. p. ead. c. 2.
Facta filio à patre ex cauſa certa & ſpecificata utrùm ſit valida. p. 911. c. 1.

*Fraus.*

Non præſumitur, nec ſimulatio in eo quod aliâ viâ obtineri poteſt. p. 443. c. 2. n. 29.
Non præſumitur inter patrem & filium, niſi ſimulatio probetur. p. 887.

*Frequentia.*

Frequentiæ cauſâ dictum non aſtringit. p. 485. c. 1.

*Fructuarius.*

Utrùm fructuarius fundi dominantis poſſit ob defectum vaſſalli fundo manum injicere. p. 26. c. 1.
Fructuario quæ jura competant. p. 26. c. 1. & 2.
Quænam facere non poſſit fructuarius. p. 27.
Nova & ſubtilis diſtinctio, an quando & qualiter appellatione domini veniat fructuarius. *ibidem.*



Digitized by Google

Quibus caſibus verum ſit quòd ſit dominus ſui uſufructus. *ibidem.*

An domini appellatione fructuarius contineatur, ut ſuo nomine prehendat feudum ob defectum vaſſalli. pagina 27. col. 2. 28. col. 1.

Fructuarius an poſſit nunciare novum opus, aut agere pro ſervitutibus. p. 28. col. 1. & 2.

An fructuarius procuratorio nomine domini, ſive prorietarii ut verus, legitimus & tacitus procurator prehendere, & alia dominicalia jura exercere poſſit. p. 28. c. 2.

Quamnam feudi procurationem habeat. *ibidem.*

An ſit propriè in omnibus procurator generalis, proprietarii, an in quibuſdam tantùm. *ibidem.*

Quænam proprietario præſtare fructuarius teneatur. pag. 28. c. 2. 29. c. 1.

Inveſtitura fructuarii vel coloni ad longum tempus an proſit ad excluſionem retractus proximitatis. p. 31. c. 1.

Inveſtitura facta per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem.*

*Fructuarius.*

Fructuaria quomodo dicenda ſit quæ non per ſuam, ſed alienam manum fruitur. p. 31. c. 1.

Fructuarius cur nihil habeat in theſauro invento in fundo ſerviente, ſine fructuario. p. 37. c. 2.

Fructuario & hypothecario creditori quemadmodùm proſint quæ alluvione accreſcunt. p. 381. c. 1.

Fructuarius feudi utrùm teneatur, pendente uſufructu, præſtare clientelaria obſequia. p. 39. c. 2.

Fructuarius feudi dominantis quemadmodùm agere poſſit, negligente proprietario. p. 45. 46.

Fructuarius inveſtiens vaſſallum, an teneatur id denunciare proprietario. p. 49. c. 1.

Fructuarius an etiam inſtrumentorum feudi uſum habeat. pag 99. col. 1. & 2.

Fructuarius an teneatur periculum rei denunciare proprietario, vel patronus clienti. pagina 112. columna 2. numero 70.

Fructuarius procuratorio nomine domini, retractu feudali utitur. p. 300. c 1.

Finito uſufructu, repetet pretium, nec compenſabitur cum fructibus. *ibid.*

Cur nulla relevia, nulla jura debeat ratione feudorum. *ibidem*, & col. 2.

An fructuarius ſit propriè procurator domini. pagina eadem & col.

An poſſit cogere dominum declarare voluntatem ſuam ſuper retractu. p. 300. c. 2.

Utrùm habeat retractum nomine proprio. *ibid.*

An ab illo poſſit retrahere dominus quicquid is jure retractus acquirit. *ibidem.*

An fructuarius poſſit uti jure retractus in feuda ante uſum fructuum vendita, licet poſſit uti prehenſione. pagina 301. col. 1. num. 39.

Fructuarius an debeat habere quintum pretii, quando dominus retrahit. p. 301. c. 1. n. 44.

Fructuarius ſi vendat & tradat fundum fructilem, privari debet uſufructu. p. 448 c. 1. n. 43.

Utrùm relevia ſeu relevamenta fructuario adquirantur. *ibidem.*

Fructuarii & patroni paritas. p. 563.

Diſparitas. *ibidem.*

Quod debetur domino pro jucundo adventu an tranſeat ad fructuarium. p. 607. c. 1.

*Fructus*

Naturales & civiles qui dicantur. p. 35. c. 2.

Pendentium fructuum natura quæ. *ibid.*

An ſeparationi à re in fructibus naturalibus correſpondeat ceſſio obligationis in civilibus *ibid.*

Fructus propter ſuſpicionem ſequeſtrantur, vel aliàs ut in tuto ſit reſtitutio, providetur. p. 61. c. 2.

Cujus jure proprio ſunt fructus an teneatur eos impenſis contribuere p. 86 c. 1.

Impenſæ gratiâ fructuum, eos ipſo jure minuunt. *ibidem.*

In maturis fructibus quemadmodùm impenſæ deducendæ ſint. p. 86. n. 93.

Utrùm fructus uberiores provenientes ex re meliorata minuant impenſas factas per poſſeſſorem. p. 87.

Fructuum percipiendorum non vulgaris relatio. *ibidem.*

Fructus appellatione quid veniat. p. 98. c. 1.

*Fructus* verb. prolatum à lege an deductis impenſis recipiendum. p. 100. c. 2. n. 13.

De fructibus ſectis humi jacentibus. pag. 693. col. 1. num. 50. & 694.

Fructibus certum collectionis tempus habentibus quemadmodùm uti debeat dominus, feudo vaſſalli prehenſo. pag. 108. col. 2. num. 53.

Modus utendi fructibus debitus ex quibus & quot circumſtantiis colligatur. *ibidem.*

Fructus pignoris etiam percipiendi ſorti quare imputandi. pagina 114.

Pactum de lucrandis. *ibidem.*

Uſuras in fructibus non excuſat actus liberalitatis. pagina 115. c. 1 num. 16.

In iis licitæ veniunt propter moram reipſa. *ibidem.*

Quid ſi fructus feudi alicui debeantur. p. 280. columna 2.

Fructus maturi & colligi cœpti an debeant haberi pro collectis. p. 107. col. 1. n. 42.

Quando jus retractus conſiſtat in fructu. p. 305.

Quid de fructibus tempore venditionis pendentibus. p. 310. col. 1. & 2.

An debeant dividi pro rata temporis *ibidem.* c. 2. n. 79.

Fructus quandonam computentur in deductione jurium. p. 487. c. 2. num. 12.

Fructus commiſſi feudi à quo tempore debeantur. pagina 508. columna 2.

Revocatio donationis an extendatur ad fructus. pag. 509.

An titulus revocabilis inducat acquiſitionem fructuum. pag. 509. col. 2.

Depoſitio fructuum cur intelligatur de proximò anno. pag. 556. col. 1.

An patronus poſſit eligere fructus certi anni. *ibidem*, & pag. 557.

Fructus appellatione continetur omnis obventio. pagina 623. columna 2.

Fructus, labor & opera minuunt fructus. p. 624. 625.

Refert an fructus caſu pereant ante collectionem, vel poſt. pagina 625.

Fructuum futurorum ſtipulatio, vel legatum. pag. 626. col. 1.

Fructus maturi pro collectis habentur reſpectu ejus cui pro illo anno debentur. p. 640. & 641.

Fructus percepti ante manus levationem ad quem pertineant. p. 641. columna 2. n. 59.

Commiſſarii colligendis & conſervandis fructibus. pagina 687. col. 2.

An etiam intrà urbem fructus naturales impediri poſſint. pag. 830. col. 2.

Fructus pendentes ſunt in bonis debitoris, & non reputantur inter immobilia. p. 852. c. 1.

*Fundus.*

De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus. pagina 26.

An ſemper feudum dependeat à fundo. *ibidem.*

Fructuarius fundi dominantis utrùm poſſit ob defectum vaſſalli manum feudo injicere. *ibidem*, c. 2.

An feudum ſit de pertinentiis fundi dominantis. pagina 34. columna 1.

Utrùm uſus fundi conſolidati cedat fructuario, quamdiù durat uſusfructus. p. 38. c. 1.

An acceſſiones novæ fundi extrà veterem & præexiſtentem cauſam & jus fundi dominantis ſoli proprietario adquirantur. p. 38. c. 2.

Quod fundi deſtinatione patrisfamiliàs conſtituantur, & quomodò. p. 71. c. 2.

An unita per vaſſallum fundo feudali fiant idem fundus, vel idem feudum, aut qualitatem feudalem recipiant. pagina 72. columna 2.

Digitized by Google

Fundi appellatione quid veniat. pag. 99. col. 2.
Inſtrumentum fundi quid. *ibidem.*
Fundus ſicut deſtinatione unius patrisfamiliâs; ita feudum deſtinatione patroni clientiſque ſimul conſtituitur. pag. 137. col. 2. num. 30.
Clauſula: fundus habeatur pro heredio quid importet. pag. 179. col. 2.
Fundo evicto, per quem laudimia reſtitui debeant. pag. 735. col. 1. num. 23.
Non dicitur vendi ad onus quatenùs emptor habet recurſum contra alium. pag. 806. c. 2.
Quid quando fundus cenſualis redit poſtliminiò. pag. 825. col. 2. num. 75.
Fundus maternus an poſſit dari à filio adulto, cum non eſt gravatus ſubſtitutione. pag. 887. c. 1.
Fundus acquiſitus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad ſupplementum pretii ſupplet, eſt conquæſtus inter conjunctos. pag. 890. c. 1.
Fundus adjudicatus *par decret*, an retrotrahatur pro ſumma decreti. p. 923. c. 2.
Emptor fundi *à la charge du decret*, cui adjudicatus eſt, *ne retire du retrayant*, *que* pretia adjudicationis. *ibidem.*
An fundus acquiſitus *par retrait lignager*, ſit proprius ejus qui acquirit. p. 924.
An poſſit vidua retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipſius viduæ. p. 924.

*Futurum*

Subjunctivi ad omne tempus verſatile. p. 45. c. 2.

G.

Gabella an debeatur ex diſtractu facto poſt rem traditam. pag. 390. & 391.
Non debetur nova gabella, quamvis aliud detur in ſolutum, contra Bertachinum. *ibidem.*
Gabellam inter & jura feudalia quæ ſit differentia. pagina 395. columna 1.

*Gallia.*

Conſuetudines Galliæ locales an ſint jus municipale, aut commune cujuſque loci. p. 23.
Galliæ Ciſalpinæ & Tranſalpinæ conſuetudines quantùm differant. p. 133. c. 1. n. 8.

*Garde-bourgeoiſe.*

Limitatur ad cives morantes in urbe. p. 866. c. 1.

*Gardia.*

An gardia uteri ſemel acceptata retrotrahatur. pagina 864. columna 2.
An extendatur ad bona ſita in alia provincia, quæ non admittit gardiam. pag. 865. c. 2.

*Gardien-noble.*

An poſſit rectâ conveniri à creditoribus? pag. 865. col. 1.

*Geminatio*

Non ſemper operatur ampliationem, ſed qualificationem & reſtrictionem. p. 422. c. 1. num. 126.

*Generaliter*

Dictum quomodo generaliter intelligendum. pagina 124. columna 1.

*Gerundium*

An importet conditionem. p. 340. c. 1.
Nova theoria de virtute gerundii. p. 469. c. 1.

*Geſta*

Monumenta publica & authentica geſtorum ſignificant. pag. 821. col. 2.

*Granata*

Expugnata. p. 489. c. 2.

*Gratificatio*

An regulariter habeat locum. p. 229. c. 2. n. 4.

*Guido.*

Guidonis Papæ error. p. 304. c. 2. n. 55.

H.

Henricus Auceps an fuerit Imperator pag. 13.
Henricus I. verè Navarræ Rex. p. 489. c. 2. n. 8.

*Hereditarius.*

Utrùm hereditaria officia tranſeant ad ſucceſſores, & pro fundis ac patrimoniis cenſeantur. p. 80. c. 1. n. 59.

*Hereditas.*

Lucrativo titulo hereditas liberis obvenire an dicatur, velut debita. p. 123. c. 2.
An hereditatis aditio trahatur retrò. p. 536. c. 2. n. 172.
An heres per beneficium inventarii, poſſit alienare. *ibidem*, & 173.
In quo propriè conſiſtat. p. 880. c. 2.
Unio partium hereditatis facit accreſcere cum onere ferendi. pag. 884. col. 1.

*Hereditas.*

Poſſeſſio hereditatis per unum ex liberis confirmatur pro aliis ceteris p. 891. c. 1.
Heres heredis poteſt liberè & indiſtinctè non adire hereditatem. *ibidem.*
Legatarius an poſſit repudiare legatum & non heres ejus. p. 891. col. 1. & 2.
Heres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium ſit factum, & qualitas fundata. *ibidem.*

*Heredium.*

Differentia herediorum & conquæſtuum. pagina 530. columna 1. num. 149.
Heredia reverſa ad filios primi matrimonii ſint heredia. pag. 900. col. 1.
Pater cum filius ut heres matris retraxit heredium maternum, & moritur ſine filiis, non ſuccedit, nec pretium repetit. p. 900. col. 2.
Uxor poteſt repetere dimidium pretii redemptionis heredii à marito factæ, conſtante matrimonio. *ibid.*
Propinquus qui ſe heredem purè, vel per beneficium inventarii dicit, non excludit remotiorem ab herediis, quibus ipſe propinquus non ſuccedit. *ibidem.*
Heredium venditum pro reditu redimibili, & reliquis poteſt retrahi jure contractus. p. 922. c. 1. & 2.

*Heres*

Putativus feudi dominantis, utrùm poſſit prehendere feuda aperta, & fructus ſuos facere ac cetera feudalia jura exigere. pagina 41.
An poſſint heredes eligere unum ex ipſis præſtandæ fidei ergô. p. 140. c. 1. n. 39.
Quæ onera quemque heredum in ſolidum obligent. pag. 140. c. 1. num. 40.
An quæ dicuntur de herede, intelligantur adita hereditate. p. 149.
An teneatur de facto defuncti in fraudem ſui. p. 250. col. 2. num. 22.
Heres an teneatur probare ſe non habere propinquiorem vel concurrentem. p. 411. c. 2.
Heredes herediorum, & heredes conquæſtorum an ſint coheredes. p. 414. c. 1. n. 99.
Heres male verſans an cogi poſſit reſtituere fideicommiſſum ante diem vel conditionem. p. 421. c & 1. 2. n. 124.
Heres ſi bone fide, & bona fidei emptori vendat feudum conditione fideicommiſſi extante, an reſolvatur venditio; aut ab herede pretium reſtituendum ſit commiſſario. pagina 419. columna 2.
Heres quo jure dominus ſit pendente conditione vel die fideicommiſſi. p. 419. c. 2. n. 116.
Heres mediatus ingratitudinem adverſùs dominum committens, & mox feudum recipiens utrùm noceat proximo agnato ſuccedere volenti. p. 536. c. 2. n. 172.
An heres per beneficium inventarii poſſit alienare. *ibidem.*
Heres qui habet tantùm mobilia in parte ſua utrùm teneatur ad debita pro eadem parte. p. 852. c. 1.
An heres mobilium ea vendens deſinat eſſe heres ex eo quod habeat pretium. *ibidem.*
Heredes debent ſolvere ultrà annum executionis, ſi ſolvendo ſint. p. 861. c. 1.
Heres ad onus implendi teſtamentum an teneatur ſolvere. *ibid.* col. 2.
Qui non capit mobilia tanquàm heres, an teneatur ad debita, & quatenùs. p. 865.



Digitized by Google

Heredi mobilium patri an poſſit legari conquæſtus. pag. 879.
An heredi propriorum poſſit quid legari, cùm alius eſt heres mobilium, & conquæſtuum propinquior. *ibidem.*
An per teſtamentum poſſit fieri melior conditio unius ex heredibus. pag. 880. col. 1. num. 7.
Herede ſuper quem legatum eſt, abſtinente, an legatum valeat. *ibidem.*
Heredes paterni & materni ejuſdem gradus vocantur æqualiter, ſcilicet paterni in bonis paternis, & materni in maternis. p. 880. col. 2. num. 11.
Omnes heredes, licet ſint jure mero, tamen non ſunt ſemper æquales in emolumenta. *ibidem.*
Heres ſub beneficio inventarii rationem reddet ſumptibus inventarii p. 901. col 2.
Heres repræſentans eſt tanquam inſtitutus in re loci. pagina 902.
Heres per inventarium tenetur reſpondere creditoribus de fructibus per eum perceptis. p. 903. col. 1
Heres per inventarium eſt depoſitarius ergà creditores qui ſe oppoſuerunt. *ibidem.*
Heres per beneficium excluditur in patria juris ſcripti, ab eo qui in pari gradu ſe ſimplicem gerit. *ibidem*, num. 3.
Remotior qui ſe dicit heredem ſimplicem, excluditur à propinquiore qui erat heres per inventarium. *ibidem* n. 4.
Uno exiſtente herede per inventarium: ſi venit alius qui petat partem, poteſt admitti etiam ſine litteris. *ibidem*, col. 2. num. 5.
Per inventarium an & quando incipiat eſſe heres ſimplex. pag. 889. col. 1.
Declarans ſe nolle eſſe heredem, an tranſmittat. *ibidem.* col. 2.
Heredes materni excludunt fiſcum, paternis heredibus deficientibus, & contra. pag. 900,
Heredes propriorum non tenentur ad debita, niſi in ſubſidium. *ibidem.*

*Heritages*

*Tenus noblement.* p. 159. 160.
Heres eſt ſaſitus, ideò, *la complainte n'eſt recevable contre luy.* pag. 909. col. 1.
Legatum factum uni ex heredibus an valeat. pagina 880. columna 2.
Uno heredum abſtinente, pars ejus non accreſcit maternis, nec è converſo. *ibidem.*
An remotiores heredes defuncti proximioribus abſtinentibus, præferantur fiſco. *ibidem.*
An quintum bonorum paternorum poſſit legari uni ex heredibus maternis. *ibidem.*
Heredes in eodem gradu ſunt æqualiter heredes in mobilibus & conquæſtis. *ibidem.*
Cur remotiores heredes non videantur veri heredes. pag. 881 col. 1.

*Hiſpania.*

Hiſpaniæ regna quinque. p. 489. col. 1.

*Hiſpanus.*

Hiſpani Francorum Regibus ſubditi. p. 8.
Rex Hiſpanorum an ſubſit Imperio. *ibidem*, c. 2.
Hiſpanorum gens ad verum Chriſti cultum à Francorum Regibus redacta. *ibidem.*

*Holophernes*

Princeps militiæ ſub Nabuchodonoſore Aſſyriorum Rege, pagina 287.

*Homage.*

*Reception en foy & homage.* p. 155. c. 1.

*Homagium*

Quid, & quotupliciter accipiatur. p. 126. c. 1. & 2.
Homagium quid ſit ſecundùm vulgarem modum loquendi & jus canonicum p. 129. c. 1. n. 14.
Quomodo accipiendum ſit homagium pro ſpiritualibus præſtari, vel non. *ibidem.*
Homagium quotuplex. p. 129 c. 2. n. 15.
Forma & ſolemnitas homagii. *ibidem.*

*Homo.*

Homines tailliabiles qui dicantur, & qui ligii, vel non ligii. pagina 70.
Homines pro ſubditis, quando dicantur. p. 127. c. 2. n. 6.

*Hortus*

Contiguus quis dicatur. p. 157. c. 2. num. 3.
Quid de horto afferente fructum. *ibidem.*

*Hyperocha.*

Seu ſupervalentia quid? p. 452 c. 2. n 57.
Utrùm pro ea debeatur relevium. *ibidem.*

*Hypotheca*

An per diviſionem ſequentem in aliquo mutetur. pagina 121. columna 1. num. 45.
Et idem in uſufructu acquiſito ſuper parte in diviſis. *ibidem.* col. 2.
Hypotheca quomodo afficiat rem, & quamlibet ejus partem. pag. 143. c. 1. n 54.
Hypotheca vel ſervitus per acquiſitionem dominii commutabilem an confundatur. p. 331. col. 2. n. 38.
An hypotheca & ſervitutes revocentur per ingratitudinem vaſſalli. pag. 519. c. 2. n. 98.
Utrùm ampliet obligationem. p. 520. c. 2. n. 109.
Ad hoc officit, ut qui non negat inſtrumentum, teneatur illud exequi. p. 849. c. 2. n. 8.
Hypotheca eſt prior pro reliquis. *ibidem.*
Expenſarum hypotheca eſt verè formata die contractus. 850. c. 1.
Ab eodem poteſt cumulari. p. 851. 852.

*Hypothecatus.*

Res cenſualis vel feudalis hypothecata eſt domino directo pro ejus juribus. p. 716. c. 1.
Hypothecam an impediat retentio domini directi. *ibidem.*

I.

IDENTITAS manente forma, manet. pagina 589. col. 2. num. 54. & 590.

*Ignobilis.*

Ignobiles non poſſunt acquirere, nec retinere feuda nobilia. pag. 261. & 262.

*Ignorans*

Non cadit in commiſſum. p. 323. c. 2.
Ignorans adversùs quem reſtituitur. p. 453. c. 2. n. 62.

*Ignoranter.*

An percutiens clericum ignoranter, incidat in canonem. pag. 535. col. 1. num. 167.
Primùm percutiens ignoranter donatorem an amittat donationem. *ibidem*, *& ſeq.*
Ignorantia utrùm probetur juramento. p. 536. c. 1. n. 172.

*Immediatus.*

Immediata feuda & mediata quæ, & quænam poſſit dominus prehendere. p. 93. c. 1.
Immediatorum vis & poteſtas. *ibidem.*

*Immobilis.*

Immobilium bonorum confiſcationes, cui cedant. p. 39. c. 1. & 2.
Cur prohibeantur immobilia in Eccleſiam transferri. p. 596. c. 1.
An res immobilis extendatur ultrà locum conſuetudinis. p. 865. col. 1.

*Impedimentum*

Perpetuum. p. 656.
Temporale. *ibidem*, c. 2.
De cauſa impedimenti faciendi. p. 694. c. 2.
De modo & forma ſervandis in impedimento. p. 699. c. 2.
Utrùm propria authoritate poſſit dominus impedimentum, & quodnam facere. p 697. c. 1. n. 77.
An vero judicis authoritate debeat procedere. *ibidem*, columna 2. num. 78.

*Impenſa.*

De ratione reddenda, quando conſtat opus & quantitas impenſæ. p. 197. c. 1. num. 26.
Modicæ impenſæ an juramento probentur. *ibid.* c. 2. n. 27.
Impenſæ litis ſunt perſonales. p. 282. c. 1. n. 27.
In rem ſunt reales. *ibid.* c. 2.
Impenſæ gratiâ fructuum an eos ipſo jure minuant. p. 86. c. 1. n. 91.
In maturis fructibus quemadmodùm impenſæ deducendæ ſint. *ibid.* c. 2. n. 94.
Retentio & perſecutio impenſarum nomine an etiam adversùs creditorem hypothecarium competat. *ibid.*
Fructus uberiores provenientes ex re meliorata utrùm minuant impenſas factas per poſſeſſorem. *ibidem.*

Digitized by Google

An veràs malæ fidei poſſeſſor impenſas deducat, aut repetat. pag. 88. c. 1.
De ratione reddenda, quando conſtat opus & quantitas impenſæ. p. 196. c. 1. n. 20.
Quid de eo qui analogiſta eſſe juſſus eſt. *ibidem*.

*Imperator.*

Inſignia Imperatoris Aquila duplex nigra. p. 8.
Integra ac ſolida à Carolo-Magno Franciæ Rege uſurpata. *ibidem*. col. 2.
Quo effectu Imperatores jurent Pontifici; & an ſit juramentum fidelitatis. p. 15. 16.
An Imperator ſit vaſſallus Papæ. *ibidem*.
Quare Imperator non eſt, niſi Romæ imperet. *ibid*.
An Imperator poſſit auferre juriſdictionem civitatibus Italiæ. *ibidem*.
A ſententia Papæ, Imperator, ultrò tamen, provocat ad Curiam Pariſienſem. p. 19. c. 2.
Imperatorum & Francorum Regum vetus amicitia. *ibidem*.

*Imperium*

Quomodò à Francis ad Saxones conſenſu Conradi & quomodò tranſlatum, aut potius ſectum. p. 12.
Imperium conceſſum Carolo-Magno, & ſucceſſoribus ejus non tanquàm Francis ſimpliciter, ſed tanquàm Regibus Francorum. p. 13. c. 1.
Nova conceſſio Imperii in Othone I. *ibidem*.
Imperium Othoni conceſſum non à ſolo Leone Papa, ſed à populo Romano. *ibidem*. col. 2.
Non tanquàm Regi Theutonum, ſed tanquàm Regi Italiæ. *ibidem*.
Imperium an fuerit hereditarium. *ibidem*.
An ſucceſſione delatum. p. 14. c. 1.
Electorum Imperii inſtitutio, quando & à quo cœpit. *ibidem*.
Initio alii & plures quàm hodie. *ibidem*, col. 2.
An uno die, aut uno anno aut ſeptem tantùm conſtituti. *ibidem*.
Quo tempore & modo confirmati. *ibidem*.
Imperium quo jure deferatur. p. 234. c. 2. n. 26.

*Implementum.*

Differentia veri & ficti implementi. p. 473. c. 2. n. 20.

*Incertitudo*

Utrumque concludens an vitiet. p. 506. 507.
Cujus utrumque extremum concludit an noceat. p. 636. columna 1. num. 31.

*Incorporatio*

An & in quo præſumatur. p. 448. c. 1. n. 47.

*Indefinitus*

Indefinita æquipollet univerſali collectivæ, non diſtributivæ. pag. 141. col. 2.
Locutio indefinita utrùm æquipolleat univerſali. p. 794. col. 2. num. 33.

*Indemnitas*

Quemadmodùm præſtetur alteri. p. 591.

*Individuum.*

An etiam in individuis heredes teneantur collectivè, vel diſtributivè. p. 139. c. 1. n. 36.
Individuum quot modis ſit. p. 586. c. 2.

*Induciæ.*

Quænam ſint induciæ 40. dierum, & ubi habeant locum. p. 148. columna 1.
Induciis quadraginta dierum pendentibus, fructus maturos an liceat colligere aut præcipere immaturos. pagina 151. columna 1. n. 14.
Induciarum 40. dierum lapſus an conſtituat in mora. pag. 152. columna 2.
Cur pendentibus his induciis poſſint jura feudalia peti. *ibid*.
Et an poſſint peti pendente hoc tempore alia jura & ſervitia. *ibidem*.
Legales induciæ quænam. pag. 485. c. 1. n. 4.
An denegatæ ſupplentur à lege. *ibidem*.
Quid ſi non petantur. *ibid* n. 5.
Utrùm hæ induciæ in totum expirent reſpectu omnium filiorum & convaſſallorum minorum. *ibid*. col. 2.
An iſtæ induciæ intelligantur tàm de fidelitate, quàm de juribus utilibus debitis. *ibid*. & 486. c. 1. n. 8.
An hæ induciæ remorentur relevia. *ibid*. c. 2.
Defectu ætatis quid fiat de illis? *ibid*. p. 91. l. 1.
Induciæ conventionales. *ibidem*.
An induciæ proſint vaſſallo & patrono. *ibid*. col. 2.
Induciæ reales quæ. *ibidem*.
Reſolubiles. p. 492.

*Indulgentia*

Non debet ei prodeſſe qui fuit in dolo. p. 887.
Infans retrahens quare non eget tutore. pagina 917. columna 1.

*Infeudatio.*

Infeudatio ſimpliciter facta refertur ad conſuetudinem loci, & ab ea lucem ac interpretationem ſumit. pag. 175. columna 1. num. 92.

*Ingratitudo.*

Si ob ingratitudinem feudum revocatum erit, utrùm relevium debeatur. p. 402. col. 2. n. 57.
Donatio ex capite ingratitudinis non revocatur niſi per ſententiam. *ibidem*.
Per quot teſtes probetur. p. 513. c. 1.
Omnis cauſa feudi amittendi fundatur in ingratitudine. pag. 500. columna 1.
Ob ingratitudinem ſucceſſio, dos, alimenta ingratis liberis denegantur. *ibid*. & col. 2.
Ingratitudo quomodò officiat perſonæ ingrati. p. 516. columna 1. num. 81.
Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit vel ſperatur. pag. 895. c. 1.

*Ingratus.*

Heredi ingrati utrùm poſſit feudum auferri. pagina 528. col. 2. num. 143.
An ingratum vaſſallum per ignorantiam in fidem recipiens ei remiſiſſe ingratitudinem videatur. p. 529. columna 1. & 2. numero 145.

*Injuria.*

Gravior eſt injuria facta à filio, quàm beneficiario. pag. 531. col. 1. num. 152.

*Innocentius*

IV. Papa Federicum II. Imperio & regnis deſtituit & debellavit. p. 17. col. 1.

*In ſolidum.*

Quomodò conſulatur obligato in ſolidum contrà coobligatos. p. 140. c. 2. n. 42.

*Inſtantia*

Cœpta incumbit ſucceſſori neceſſariò. *ibidem*.
Inſtantia perempta ſuſcitatur à principe, pagina 510. columna 1. num. 50.

*Inſtar.*

Verb. *inſtar* an importet ſolùm ſimilitudinem. *ibidem*.

*Inſtitutio.*

Inſtitutio quid. p. 619. c. 1 n. 27.
Inſtitutio ſicut exheredatio non eſt de forma. p. 909.

*Inſtrumentum.*

Inſtrumenta publica utrùm probent rem geſtam. pagina 157. columna 1.
Enunciatio inſtrumenti. *ibidem*.
Effectus inſtrumentorum contra quos extendantur. *ibidem*, & columna 2.
Traditio inſtrumentorum qua ratione traditioni reali æquipolleat. pag. 326. col. 1. n. 14.
Ad quem ſpectant actiones, ſpectant inſtrumenta. pag. 628. col. 1. n. 8.

*Inſula*

In flumine nata cujus ſit. pag 91. col. 2.

*Integer.*

Quotuplici reſpectu res integra dicatur, vel non. pagina 326. columna 1.
Quandonam res dicatur integra p. 327.

*Intelligere.*

Verb. *Intelligitur* quam denotet fictionem. p. 27.

*Interdictio.*

Conſuetudo interdictionis. p. 272. c. 2.



Digitized by Google

*Interdictum*

*Unde vi.* Utrùm poſſit vaſſallus interdicto: *unde vi* experiri adverſùs dominum. p. 62. col. 1.

Interdictum *uti poſſidetis & unde vi*, an detur contra judicem qui ut judex via juriſdictionis utitur. pagina 63. columna 1. & 2.

Interdictis poſſeſſoriis an utamur in Gallia contra judicem injuſtè procedentem, idque notorie. *ibidem.*

Interdicto experiri an ſit utilius, quàm via oppoſitionis, vel appellationis. p. 65. col. 2. 66. c. 1.

Factum à ſuſpenſo vel interdicto an valeat. pagina 617. columna 2.

Interdictorum ante 1200. annos ritus exolevit, & appellatione actionis veniunt. p. 844. c. 1.

*Intereſſe.*

Actio ad intereſſe durat uſque ad 20. annos contra fraudatorem. pag. 918. col. 2. n. 3.

Intereſſe propinquum cur æſtimetur, non remotum. pagina 204. col. 4.

Intereſſe propinquum à remoto qua ratione diſcernatur. *ibidem.*

Sententia lata contra habentem principale intereſſe, an præjudicet habenti minus principale intereſſe. pagina 393. columna 1.

*Interlocutoria.*

Quandonam judex poſſit revocare interlocutoriam. pag. 595. c. 1. num. 62.

*Interpretatio*

Benignior & æquior in dubio præferenda. pagina 100. col. 2. num. 17.

Quomodo accipiendus in teſtamentis largam fieri interpretationem. p. 285. col. 2.

Interpretatio omnis debet fundari in bono & æquo. pag. 479. c. 1. num. 6.

Limitatoria præſtat correctoriæ. p. 696. col. 1. num. 69.

*Inventarium*

Ita præſumitur contra non facientem librum rationum ſicut contra non facientem inventarium. pagina 198. columna 2. num. 34.

Inventarium poteſt fieri in alta juſtitia, *pardevant le Greffier, encore qu'il n'y ait point de Tabellion.* ibidem.

*Non tenu clos ne déroge à la communauté.* pag. 876.

Ex continuatione communionis inventario non facto, eſt conquæſtus in quo parentum ſuperſtes non ſuccedit. *ibidem.*

Principium inventarii prompte incepti trahitur ad tempus mortis ejus, de cujus bonis fit. pag. 877. col. 2. n. 21.

Filia matris quæ non fecit inventarium, habet communionem uſque ad diem mortis. pag. 878. col. 2.

Inventarium factum ſine litteris regiis, nec vocatis creditoribus, an valeat. pag. 890.

Inventarium ſub beneficio debet fieri creditoribus ſub programmate. pag. 903. col. 2. n. 5.

Inventarii defectus an debeat prodeſſe ſuperſtiti conjugum. pag. 914. col. 2.

*Inveſtire*

Inveſtiendi mandatum ad quos reſtringatur. pagina 593. col. 1. num. 74.

Inveſtire legitur requiſitus dominus. p. 792. c. 1. n. 15.

*Inveſtitura.*

Utrùm inveſtituræ, recognitiones & renovationes ſint actus alienationis, aut adminiſtrationis. p. 30. col. 2.

Differentia inveſtituræ cenſuariæ & feudalis. pagina 31. columna 1.

Inveſtitura fructuarii vel coloni ad longum tempus, aut coloni ad modicum, an proſit ad excluſionem retractus proximitatis p. 31. col. 1.

Inveſtitura facta per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem.*

Quibus caſibus inveſtitura facta per colonum modici temporis valeat. *ibidem.*

Quandonam colonus præſumi ſoleat deputatus ad inveſtituram. *ibidem.*

Inveſtitura in novo feudo an requiratur aut ſufficiat in ea æquipollens inveſtitura. p. 76. col. 2. n. 41.

Quando incipiat currere tempus petendæ inveſtituræ. p. 149.

Inveſtitura per fructuarium & colonum ad magnum tempus an valeat. *ibidem.*

Præſumi quando ſoleat colonus ad inveſtituram deputatus. *ibidem.*

Inveſtituræ renovatæ inſtrumentum an probet feudum. pag. 173. col. 1.

Inveſtitura primitiva & propriè vera. p. 213. col. 1.

Quid ſi ad inveſtituram concurrant plures emptores vel donatarii aut alii ſimili vel diſſimili titulo. pag. 414. col. 1. n. 101.

Inveſtitura feudorum legalium ad quem ſpectet. pag. 416. col. 1. num. 105.

*Inundatio*

Brevis non attenditur. p. 824. c. 2.

*Jouer.*

Vocabulum hoc qua ratione accipiendum. p. 578.

*Item*

Dictio non repetitiva, ſed continuativa. p. 601. c. 1.

*Iudaicus*

Superſtitio Judaïca adhærere literæ, non habita ratione æquitatis & veriſimilis mentis. p. 396. c. 1. n. 43.

*Iudex.*

Mandata judicum inferiorum qualia eſſe debeant. pagina 66. col. 1.

Quandonam dominus aliquis poſſit eſſe judex inter ſe & agricolas ſuos. p. 128. c. 1.

Judice inferiore negligente, qualiter ſuperior ſe interponat. *ibidem.*

Judex regius ſolus antonomaſticè ordinarius. pag. 128. col. 2. num. 11.

Judicem regium ſubditi inferiorem an poſſint declinare. *ibidem.*

Judicis præſentia & authoritas eſt de forma & ſubſtantia publicationis. p. 169. c. 2. n. 65.

Judicis incompetentia non attenditur ubi periculum eſt in mora. p. 193. c. 2. n. 8.

Judicis verba qua ratione ad intellectum juris reducenda. p. 633. c. 2. n. 16.

Judex Eccleſiaſticus non poteſt cognoſcere de feudo etiam inter clericos. p. 634. c. 1. n. 19.

Etiamſi agitur de felonia clerici vaſſalli. *ibidem*, n 20.

Judices temporales Eccleſiæ ligantur conſtitutionibus regiis. *ibid.* & col. 2.

Conſentire in judicem an dicatur qui petit recognitionem tituli, vel quid aliud ſimile. p. 635. c. 1. & 2.

Judicis factum qua ratione factum partis reputetur. p. 638. col. 1. num. 42.

Decretum judicis in quo à publicis ſubhaſtationibus diſtet. p. 716. col. 1. & 2.

Nudum judicis præceptum. *ibidem.*

Judicum miſeria. pag. 889. col. 1.

Judicium non debet claudicare, contra opponentem, & non voluntariè procedentem. p. 917.

*Iugerum*

Menſura & etymon jugeri. p. 276. c. 2. n. 6.

Diviſio in 12. uncias. *ibidem.*

*Iuramentum*

Conditiones recipit quas actus ſuper quo interponitur, recipit. *ibidem.*

Juramentum fidelitatis an, & quo reſpectu ſit individuum. p. 138. col. 2.

Juramentum fidelitatis an poſſit præſtari pro ſucceſſore jurantis. p. 143. c. 1. n. 551.

Juramentum perſonaliſſimum quid. p. 485. c. 1.

Juramentum neceſſariò an habeat in commiſſo, vel ingratitudine. p. 506. col. 1.

Juramentum deferre an poſſit qui poteſt renuntiare. p. 506. c. 1. & 2. n. 31.

Juramentum fidelitatis eſt perſonaliſſimum. p. 607.

Juramentum interrogatorium exigentem obligat. p. 682.

Juramentum in litem faciliùs admittitur contra vitricum & novercam, quàm contra patrem & matrem. p. 876.

*Iurare.*

Beneficium jurandi an excludatur à contraria præſumptione. p. 197. col. 2. n. 29.


Digitized by Google

Impenſa illius præſumitur opus factum qui ad hoc tenebatur. p. 198. c. 2. n. 30.
Juratur in litem adverſus eum qui non conficit, vel non exhibet librum rationum. p. 198. c. 2. n. 34.

*Iuriſdictio.*

Juriſdictionem in vaſſallos qui domini habeant. pagina 3. columna 1.
Juriſdictiones omnes fluunt à principe tanquàm à mari, & in eum eodem modo refluunt. p. 78. c. 1.
Juriſdictionis certos gradus habens an poſſit eos multiplicare delegando, vel ſubdelegando. *ibid.* c. 2. n. 52.
Juriſdictio adjecta per vaſſallum feudo, an cedat feudo aut poſſit in eam dominus manum injicere. p. 76. c. 1.
An ea tranſeat, alienato feudo. *ibidem.*
Utrùm juriſdictio poſſit eſſe ſine territorio. *ibidem.*
An tranſeat cum univerſitate caſtri. *ibidem.*
Utrùm habeat aliquid commune cum prædiorum proprietate. *ibidem*, & c. 2. n. 45.
Quomodò adhæreat caſtro. *ibidem.*
Juriſdictio an præſumatur eſſe feudalis, aut de pertinentiis caſtri. p. 77. c. 2. n 46.
Quod in juriſdictione feudi nemo (præter Regem) ſuam intentionem fundatam habet, niſi probet. *ibidem.*
Caſtro conceſſo an videatur concedi territorium de juriſdictione. *ibidem.*
Juriſdictione conceſſa etiam in proprietatem, an unicus tantùm gradus juriſdictionis intelligatur conceſſus. p. 78. c. 2. num. 50.
Quot gradus juriſdictionis habeant caſtellani hujus regni. *ibidem.*
Juriſdictionis verbo intelligitur ſimplex juriſdictio, non merum aut mixtum imperium. p. 78. c. 1. n. 48.
Juriſdictione omnimoda & plena conceſſa, utrùm intelligatur quoque merum & mixtum imperium conceſſum. *ibid.*
Quemadmodùm juriſdictio fiat patrimonialis & in dominio noſtro. p. 80. c. 2.
An juriſdictiones poſſint in Gallia pignorari, vendi, dividi. *ibidem.*
Juriſdictio ſuprema tàm eſt inſeparabilis à corona quàm eſſentia rei à reipſa. p. 134. c. 2. n. 17.
Juriſdictio caſtri an ſit præcipua primogenito. pag. 271. c. 2. num. 24.
Ineſt toti territorio, quamvis potiſſimùm reſplendeat in caſtro. p. 272. c. 1.
Qualiter juriſdictio ſubfeudalis in plures dominos dividi poſſit. *ibidem.*
Qualiter juriſdictio iſta & jura dominicalia debeant dividi. *ibidem.*
An ſuccedatur in juriſdictione pro modo territorii. *ibidem.* columna 2.
Juriſdictio an quid ſimile habeat cum feudalitate. p. 416. c. 1. num. 105.
Differentia inter dominium vel titulum juriſdictionis, & ejus exercitium p. 490. c. 1. n. 1.
Ad juriſdictionem fundandam quidnam inſpiciatur. pagina 545. 546.
Juriſdictio per ſe ſubſiſtit. p. 656.

*Ius.*

An jura dominicalia ſint in fructu. p. 29. c. 1.
Jura ad praxim expendenda. p. 43. 44.
Jura pecuniaria, & operæ mechanicæ an alii cedi, vel delegari vaſſallo poſſint. p. 49. c. 2. 50. c. 1.
Specialis juris aut æquitatis remedium generalibus verbis non præciditur. p. 89. c. 1. & 2.
Clauſula *ſalvo jure noſtro & alieno*. p. 213. c. 2.
Reſtitutio jurium confuſorum in ſpecie. pagina 332. columna 2. n. 42.
Jura utilia quomodò præciſè intelligenda. p. 144. columna 1. & 2.
Jura duplicia utrùm debeantur patrono. p. 389. c. 1.
De jure conſervando ubi agitur, non refert à quo ſolvatur. p. 430. c. 1. n. 152.
Jura utilia eſſe acceſſoria quomodò intelligendum. p. 486. col. 2. num. 8.
Jura Canonica utrùm ligent in præjudicium juriſdictionis ſecularis. pag. 591. c. 2.
Jura privata & ſervitutes. p. 668. c. 1.
Plurima jura dominicalia an concurrant. *ibidem.*
Jus patronatus an ſit diviſibile ſicut ipſum feudum dominans. p. 143. c. 2. n. 57.

*Iuriſperitus.*

Hiſtoria non negligenda juriſperito. p. 18. 19.

*Iuſtinianus*

Verè & religioſè gloriatur de Africa reſtituta. p. 8. 9.
Juſtinianus magnus Romam & Italiam ter imperio ſuo ſubjecit. pagina eadem.
An magis deprædationibus expoſuerit quàm liberarit. *ibidem.*

L.

LABOR & opera minuunt fructus. p. 624.

*Labours*

*Et ſemences faits en une terre* non ſunt mobilia, imo debitum reale.

*Læſio.*

Quamvis in permutatione ſit læſio ultram dimidiam juſtæ æſtimationis, tamen non habet locum facultas ſupplendi juſtam æſtimationem. p. 193. c. 2. n. 41.
Ad reſciſſionem diviſionis an requiratur læſio ad dimidiam. *ib.*

*Lapidicina.*

De lapidicinis fundi impediti. pag. 692. c. 2. n. 47.

*Lata-culpa.*

Quandonam dolo æquiparetur. p. 110 c. 2. n. 62.

*Lateranenſis*

Tempus concilii Lateranenſis p. 662. c. 1. n. 18.
Cur vocetur Concilium Lateranenſe. *ibid.* 19.
Eccleſia S. Joannis Lateranenſis. *ibid.*

*Laudativus.*

Laudativum feudi an differat à laudativo cenſus. pagina 718. columna 1.
Laudimia, gabellæ, & ſimilia ſolvi à quo debeant. pag. 437. c. 1. n. 7.

*Laudimia.*

Cenſualium prædiorum an ſint patroni, pendente feudi prehenſione. p. 623. 624.
Retinere literas pro laudimiis utrùm dominus poſſit. pag. 683. c. 1. & 2.
Laudimium quid & unde. p. 718. c. 1.
Laudimia in dubio per quem ſolvenda. p. 719. c. 1.
In eodem dubio quæ & quota ſolvantur. *ibidem.*
In laudimiis quæ non computentur. p. 722. c. 1. num. 34.
Exempti à laudimiis. p. 724.
Evicto fundo, per quæ & quatenùs reſtitui debeant laudimia. pag. 735. c. 1. n. 23.
An ex quavis æſtimatione feudi vel rei debeantur laudimia. p. 745. c. 1. n. 100.
Si domus quæ dividi commodè non poteſt, ſubhaſtationi ſubjicitur ut melius vendatur, utrùm debeantur laudimia. pag. 753. c. 1.
Utrùm debeantur laudimia ex venditione facta ſub pacto addictionis in diem, aut ſub lege commiſſoria. pagina 754. c. 2. num. 162.
Si in re accepta in emphytheuſim, emphyteuticarius pecuniarios ſumptus magnos fecerit, utrùm ex eo contractu laudimia debeantur. pag 757. c. 1 & 2 n. 181.
Ex molendino quod ex fundi ſolo erutum eſt, & venditum, an debeantur laudimia. p. 758. 759.
An venditor ex pacto laudimia debeat. p. 759. 760.
Emens à domino cenſuario laudimia non debet. *ibid.*
Fictè emens an debeat laudimia. *ibidem.*
In permutatione an debeantur laudimia. p. 766.
Laudimia utrùm repugnante uno domino accreſcant. pag. 784. c. 1. n. 36.
Laudimia in qua moneta ſolvenda ſint. p. 786. c. 1.
Utrùm ad rationem conventi pretii ſint ſolvenda, an vero ad rationem tantùm ſoluti. *ibidem.*
Quemadmodùm conſideretur in laudimiis onus impoſitum, vel remiſſum in vendendo. *ibidem.*

Digitized by Google

Emens ad onus uſusfructus, vel alterius oneris non mobiliaris,an debeat laudimia dicti oneris. *ibidem.*
Si cenſuarius det fundum in perpetuum fundiarium reditum, non debentur laudimia, niſi pro rata pecuniæ, ſi quam recipiat. *ibidem.*
Idem ſi cenſuarius conſtituat perpetuam ſervitutem, vel leget reditum perpetuum. p. 802.
Laudimia nulla debentur, niſi res ipſa cenſualis vendatur, vel ejus bona pars. p. 799.
Vetus contentio ſuper laudimiis redituum arreſto deciſa. *ibidem.*
Non debentur laudimia ſi res ad onus ſimplicis hypothecæ reditus venditur. p. 800. c. 2. n. 10.
An emptâ aleâ, augeantur, vel diminuantur laudimia,aut gabellæ propter eventum. *ibidem.*
An is qui emit ad onus prætenſi reditus teneatur ad laudimia juris prætenſi liquidandi. *ibidem*, & 801.
Ex jure in re vendito utrùm debeantur laudimia. pag. 762. columna 1.
An ex jure in rem vendito. *ibidem.* & 2.
Laudimiorum jura ſtricte intelligenda eſſe. *ibidem.*
Utrùm plura laudimia debeantur, ſi per plures perſonas ambulaverit venditio. p. 764.
Laudimia unica debentur, ſi in primo emptore emptio fuit inefficax. p. 765. c. 2. n. 27.
Quandonam duplicia laudimia debeantur ex unica pretii numeratione. p. 766. c. 1. n. 30.
Redemptio reditus à concedente retenti quandonam videatur in fraudem laudimiorum. p. 802. c. 2. n. 22.

*Legare.*

Poteſtas legandi vel donandi limitatur ſecundùm locum ubi legans vel donans habet domicilium. p. 906. 907.
Legatarii heres utrùm duplex debeat relevium. p. 417. col. 1. num. 1.
Utrùm dominium rectâ tranſeat in legatarium. *ibidem.*
Legati repudiatio trahitur retro. p. 537. c. 1.
In legato an dies vel conditio trahatur retro. p. 418. col. 1. num. 111.
Legatum vel fideicommiſſum an poſſit reſtitui ante tempus. p. 418. c. 2. n. 13.

*Legatum*

Annuum indubio an ſit ad vitam. pagina 802. columna 1. numero 21.
Legatum non poteſt valere, niſi in mobilibus & conquæſtis. p. 879. c. 2.
An valeat herede ſuper quem legatum eſt, abſtinente. p. 880. c. 1. n. 11.
An in teſtamento vel codicillo. *ibidem.*
Legatum factum uni ex heredibus an valeat. p. 880. c. 2.
Legatum quod in puncto mortis tenet,non admittitur contra teſtamentum. p. 890. c. 2.
Quo legatarius poſſit repudiare legatum, ſed non heres ejus. 891. c. 1.
Legatum factum mulieri irritatur, ſi mulier nubat teſtatori. p. 908. c. 1.

*Legitima.*

Taxatio legitimæ an ſit de jure poſitivo. pagina 248. columna 1. num. 11.
Legitima utrùm præferatur juri primogenituræ. p. 254. col. 1. num. 6.
Ordo & ratio deductionis legitimæ & juris primogenituræ. p. 255. c. 1. n. 7.
Legitima cur debeatur ſoli heredi. p. 884. c. 1.

*Leo*

Papa jurat Lothario Regi fidelitatem. p. 9. c. 1.

*Legio*

Legionis regnum antiquum & primum Chriſtianum nobiliſſima illius Provinciæ quæ quondam Iberia, deinde Heſperia. pagina 489.

*Legitimatus*

Utrùm conſequatur jus primogenituræ, & præferatur legitimis. p. 237.
Legitimati utrùm ſuccedant in dignitatibus & regalibus. pagina 238.
Legitimati & legitimè nati differentia. *ibidem*, c. 1. & 2.
An ſit reperire jus primogenituræ inter plures ſimul legitimatos. *ibidem.*
Legitimatio trahitur retro in quibus alii jus non eſt quæſitum. *ibid.* c. 2. n. 37.
Legitimatus per reſcriptum principis utrùm conſequatur jus primogenituræ. *ibidem.*
Legitimatus ſpecialiter ad feuda, utrùm cenſeatur legitimatus ad dignitates feudales. p. 238. c. 2. n. 38.
Cur legimitari non poſſit naturalis ad feuda. *ibidem.*
In feudis hereditariis an ſufficiat legitimatio generalis. p. 239. c. 1. n. 40.
An etiam emphyteuſis privati tranſeat ad legitimatos per reſcriptum. *ibidem.*
Legitimatus per reſcriptum an habeat jus primogenituræ. pag. 239. col. 1.
Differentia inter legitimatum per oblationem curiæ & legitimatum per reſcriptum. p. 239. c. 2. n. 44.
Legitimatus an ſit vere legitimus, & in omni diſpoſitione veniat appellatione filii legitimi. *ibid.* n. 45.
Naturalis non poteſt jure communi legitimari per principem, ſtantibus legitimè natis. *ibid.* c. 2. n. 46.
Etiam plene natalibus reſtituti & legitimati per principem,non debent præferri, nec aliquid habere ultrà filios legitime natos. p. 241. c. 1.
Legitimati debent reverentiam legitime natis. *ibid.* numero 49.
Modificatio de ſtatuto legitimationis excludente fœminas. *ibidem.*
Quidam legitimati de jure communi; quidam de jure ſpeciali; quidam contra jus. *ibid.* col. 2. n. 49.
An legitimato per reſcriptum, ſi ſolus ſit, competat jus primogenituræ. p. 242. c. 1. n. 51.
Legitimatus per reſcriptum an in jure primogenituræ legitimis poſtea natis præferatur. p. 242. n. 54.
Legitime natum habere jus primogenituræ, licet ſuperſit alius prior natu & legitimatione. *ibidem.*
Legitimitas quotuplex. p. 243. c. 1.
Legitimæ augmentum an habeat etiam locum in filiis legitimatis. *ibidem.*

*Leporarium.*

Quid leporarius fundi. p. 258. c. 1.
De leporariis fundi impediti. p. 692. c. 2. n. 47.

*Lepta.*

Trajectus in illa extremitate Africæ quæ Gadibus opponitur p. 8. c. 1.

*Lex*

Ingenium & virtus in reſtituendo legum lepore. pagina 6. columna 1.
Legum virtus in quo conſiſtat. p. 139. c. 1. n. 36.
Lex omni ſemper debet ita interpretari ut ſit bona & æquar. p. 255. c. 1.
Lex interpretativa extenditur ad omnem caſum legis interpretatæ. p. 369. c. 2.
Lex ubi præcisè loquitur,non licet citra vel ultra progredi, pag. 389. c. 1. n. 17.
Legis eſſentia quæ. p. 422. c. 1. n. 126.
Legem eſſe rationabilem in ſingulis generum an falſa ſit. pag. 457. c. 1. & 2.
Legibus regiis omnia poſſidentur. p. 596.
Lex ampliatur ad amplitudinem rationis. pagina 629. columna 1. & 2.
Verba enuntiativa legis non diſponunt, nec lex diſponit niſi de eo de quo in ea quæritur. p. 826 c. 1. n. 81.

*Libellarius.*

Libellarius contractus in quo ab emphyteuſi differat. p. 673.
Libellorum ſupplicum præfecti. p. 545. col. 2.

*Liber.*

Liberum arbitrium. p. 233. c. 1. n. 19.

*Liberi*

Vocabulum quid ſonet. p. 285. c. 1.
Conditio inſerta in contractu matrimonii unius ex liberis,debet obſervari ab eo,& à ceteris, niſi abſtineant ab hereditate. pagina 682.

Liberi

Digitized by Google

*Liberi*

Ingrati poſſunt exheredari. p. 894. c. 1.

Unus ex liberis poteſt repudiare communionem, alter non. pagina 876.

*Liber*

Libri confecti à publicis officialibus in concernentibus eorum officium plenè probant. p. 160. c. 1.

Libri publicanorum probant ſolutam vel debitam gabellam. *ibidem*.

Liber æſtimi qua ratione probet. *ibidem*.

Libri cenſuales quemadmodum probent. *ibidem*.

*Liberatio*

Trahit ſecum executionem. p. 474. c. 1. n. 2.

*Libertus.*

Libertas & legitimatio amittitur propter ingratitudinem. pag. 501. c. 1.

*Licitatio.*

Admiſſa licitatione? quid faciendum. p. 407. c. 1. num. 73.

*Ligius.*

Ligii feudi quot ſit ſubſtantialia. p. 70.

Non poteſt quis eſſe vaſſallus-ligius plurium, etiam ratione diverſorum feudorum. *ibidem*.

Aut ſi poſſit, qua tandem ratione. *ibidem*, c. 2.

Vaſſallus ligius an principaliter ſubjiciat perſonam ſuam domino, & conſequenter bona. *ibidem*.

Cur non poſſit renunciare feudo-ligio ſine voluntate domini. *ibidem*.

Ligia feuda quænam ſint apud Gallos. *ibid.*

Ligia fidelitas an ſoli Regi debeatur. *ibid.*

Ligius vaſſallus plus aſtringitur quàm non ligius. pagina 138. col. 2.

*Lignum.*

Secta ligna per vaſſallum ante prehenſionem feudi, jacentia tamen, utrùm prehendi poſſint per dominum. p. 107. col. 1. num. 42.

*Limitatus.*

Limitata prædia quæ p. 92. c. 1.

An in limitatis ceſſet jus accreſcendi. *ibidem*.

*Lis.*

Litem judicialiter conſtituere quid. p. 341. c. 1. & 2.

De lite conteſtata. p. 639. c. 1. & 2.

*Liſetus.*

Petrus Liſetus quis & qualis fuerit. p. 64. c. 2.

*Litera.*

Nihil addendum literæ. p. 649. c. 1.

Sententia ſuper exhibitione literarum an præjudicet veritati. p. 682. c. 2. n. 15.

*Locatio.*

De locatione ad longum tempus. pagina 790. columna 2. numero 6.

*Locator*

An poſſit expellere inquilinum pro filio. p. 290.

*Locupletare.*

Quod natura adhorreat alienâ jacturâ quemquam locupletari. p. 84. c. 1. & 2.

*Lods*

*Pour rentes conſtituées à prix d'argent ſur maiſons ou heritages aſſis ès Ville, Prevoſté & Vicomté de Paris, ne ſont dûs aucuns profits de droits de lods & ventes.* p. 834.

*Longobardus.*

Non lex, ſed fæx Longobarda, & à quo manarit Longobardorum regnum. p. 9. 10.

A quibuſnam Longobardi jus feudorum didicerint. p. 10. columna 1.

*Lorris*

Conſuetudo de *Lorris* ſymbolizat cum conſuetudine Aurelianenſi. p. 805. c. 2. n. 43.

*Lotharius*

Primus Imperator Francorum Regis & Imperatoris filius Romæ Magiſtratus & leges ſtatuit. pagina 8. columna 2. & 9. c. 1.

*Lucrum*

Omne dationi quantitatis adpoſitum eſt uſurarium. pag. 115. c. 2. n. 17.

Damnum eſt amittere lucrum jàm traditum. p. 303. c. 1.

*Ludovicus*

Pius in Imperatorem & Francorum Regem à Stephano Papa IV. Aureliis coronatus. p. 8. c. 2.

Ludovicus filius Boſſonius Burgundi quo tempore captus & excæcatus. p. 11. c. 2.

*Luxuria.*

Abſurdum luxuriæ plus quàm caſtitati tribui. pag. 465. col. 1. num. 40.

M.

MAGIA Propriè non Græca, ſed Perſica vox. p. 531. c. 1. n. 153.

Quid impropriè. *ibidem*.

Naturalis Philoſophiæ complementum. *ibidem*.

*Magiſtratus.*

Conſtitutio in genere ſui an ſit de regalibus. p. 79. c. 2.

Cur uſufructuarius non poſſit committere & conſtituere Magiſtratum. *ibidem*.

An Magiſtratus habeat nudum uſum & exercitium juriſdictionis nomine domini. *ibidem*.

Interdicto *uti poſſidetis* cur non utantur Magiſtratus pro ſuis officiis tuendis. *ibid.* & 8. c. 1.

*Mains.*

*Devoir les mains au Seigneur* quid. p. 129. c. 2. n. 16.

*Mala fides.*

Scientia malæ fidei an obſit poſt tempus præſcriptionis. pagina 847.

*Maleficus.*

An pro malefactore tantùm accipiatur. pagina 531. columna 1.

*Mandatum.*

Utrùm clauſulæ generales ſufficiant ad inducendum mandatum. p. 30. c. 2.

An jus præſentandi veniat in mandato, & an in univerſali. *ibidem*.

Occulta ſignificatio vel revocatio mandati non prodeſt. pag. 356. c. 2.

Mandatum quod non eſt, nec poteſt extendi. pagina 550. 551.

Mandatum inveſtiendi ad quos remittatur. pagina 593. col. 2. num. 74.

Mandatum ſpeciale. p. 593. c. 2. n. 76.

*Manſio*

Principalis quæ. p. 253. c. 1.

Primogenitus habet electionem manſionis. *ibidem*.

An ſatis ſit manſionem eſſe ſitam in ſolo feudali. *ibidem*. & 253. col. 2.

An poſſit eligi nova manſio. p. 254. c. 1.

Appellatione manſionis veniunt omnia appenditia. pag. 257. col. 1.

De nova manſione domini. p. 647. c. 2. n. 4.

Si plures manſiones patronus habeat, in qua offerre vaſſallus debeat. p. 648. c. 2. n. 8.

*Manumiſſor*

Et Benefactor patri æqualis. p. 500. c. 1. n. 4.

*Manus*

Utrùm manus Regis, vel judicis privet aliquem poſſeſſione. pag. 58.

Quidnam per verb. *manus* intelligatur. pag. 67. columna 2. num. 74.

Si quis quid alteri dederit eâ lege, ne extra manum ſuam ponat vel dimittat, qua ratione intelligatur. *ibidem*.

Pono bona mea omnia in manibus tuis, quomodò etiam intelligendum. *ibid.*

An manus injectio poſſit fieri in perſonam vaſſalli, aut ejus bona mobilia, etiam in feudo aperto inventa. pagina 68. col. 1.

Cur feudi dominus non poſſit manum injicere mobilibus vaſſalli. p. 71. c. 1. n. 13.

An manus injiciendo poſſit vaſſallum, & ejus famulos cum bonis illicò expellere. *ibidem*.

Pactum de manus injectione an & cujus reſpectu valeat. pag. 715. 716.





Digitized by Google

Manus injectæ per dominum quæ ſit utilitas. pag. 113. columna 1. n. 1.
Manus injectionem infringentis vaſſalli pœna. *ibidem.*
Cur patronus non teneatur cauſam dicere, niſi manu repleta. *ibidem.*
Manus mutatio relata ad rei diſpoſitionem importat tranſitum rei de dominio unius ad dominium alterius. p. 386. col. 1. num. 2.
Etiam Rex Franciæ tenetur extra manus ſuas ponere prædia feudalia, vel cenſualiter moventia à ſubditis ſuis p. 319.
Manus mortuæ ſpecies quot & quæ. p. 127. c. 1. n. 4.
Quid ſit manus mortua. p. 589. c. 2.
Manus mortuæ homines. p. 590. c. 1.
Manus levatio ad quid neceſſaria. pagina 609. columna 1. & 2.
Manus injectionis pactum quando valeat. p. 711. columna 2. num. 179.

*Maritus*

In propriis uxoris plus juris habet quàm fructuarius, & quo modo. p. 477. c. 1.
Cur magis domini vicem quàm fructuarii gerit. pagina 39. columna 2.
Utrùm poſſit prehenſione feudali uti in vaſſallos uxoris. p. 40. columna 1.
An compenſatio fiat marito, cum eo quod ei debetur ad onus *de convertir en propres. ibidem.*
Maritus exercet jura dominicalia in vaſſallos uxoris, & retractu utitur. p. 302. n. 47.
An feudum à marito retentum ſit proprium, vel conquæſtus. p. 303. c. 1. n. 48.
Quid de marito dicendum in feudis dependentibus à propriis uxoris. p. 360. c. 1. n. 24.
Negatio mariti utrùm noceat uxori, & contra. p. 516. col. 2. num. 83.
Maritus quemadmodùm æquatur prælato. *ibidem.*
Maritus utrùm poſſit remittere feloniam & noxam. p. 517. c. 1. & 2. n. 137. 138.
An poſſit amortizare. p. 594.
An donare inter vivos conquæſtus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris ſuperſtitis. p. 868.
An creditor mariti poſſit *faire ſubhaſter le viage du mari ſur les biens de la femme*, vel ſolum capere fructus purè naſcentes. p. 870.
Maritus & uxor an poſſint ſe ſeparare ſine cauſæ cognitione. *ibidem.*
Maritus & uxor non poſſunt ſeparare ſe ſine cauſæ cognitione. p. 870. 871.
Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit ſine authoritate ſuâ. p. 872. c. 1.
Tenetur de veſtibus neceſſariis datis uxori. *ibidem.*
In patria juris ſcripti, propria uxoris non poſſunt capi à creditore uxoris, quin maritus ſe opponat pro fructibus. *ibidem.* columna 2.
Mulier poteſt donare & vendere propria ſua ſine conſenſu mariti, ſi donatio vel venditio ſit ex cauſa juſta. *ibid.*
Maritus tenetur de veſtibus neceſſariis datis uxori. p. 872.
An mulier poſſit donare, vel vendere propria ſua ſine conſenſu mariti, ſi donatio, vel venditio ſit ex juſta cauſa. p. 872.
Emptio mariti proprium fundum vendentis & carius alium ementis an cadat in communionem. p. 878. c. 2.
Maritus poteſt providere pro uxore ſuperſtite pag. 909. columna 1.
Maritus & uxor donans tertio fundum, qui ad uxorem venturus erat, qui redonatur eis à donatario; *c'eſt donner & retenir*, quia adventagium marito. p. 911. c. 1.

*Martyrologium.*

Martyrologia, panchartæ, cenſuales libri quomodò à Gallis appellentur. p. 158. c. 2.

*Maſculinus*

Quemadmodùm concipiat fœmininum. p. 284. 285.
Maſculinum in contractibus concipit fœmininum. p. 285. c. 1. n. 2.
Maſculina proles quæ. p. 365. c. 1.
Simpliciter appellatione deſcendentium maſculorum venit nepos ex filia, *ibidem.*

*Mater.*

Mater nubens ſine inventario eſt inhabilis ad ſucceſſionem mobilium. p. 877. c. 1. n. 12. & c. 2.
Mater ſuper vivens filiæ quæ ſupervixit patri habenti filium ex priore matrimonio, an habeat uſumfructum doarii præfixi, qui rediturus eſt ad filium prioris matrimonii. p. 887.

*Matrimonium.*

Matrimonium intermedium an impediat legitimationem. pag. 237. c. 1. n. 34.
Quid ſi matrimonium ſit nullum, vel non ſint bona communicata. nec feuda in dotem data. p. 479. c. 1.
Pœnæ feſtinationis matrimonii ſunt ſublatæ in muliere nubente, non in fornicante. p. 532. c. 2. n. 38.
Ubi debeat tractari matrimonii nullitas pagina 894. c. 2.
Conſtante matrimonio an ſolus maritus ſit actu dominus & poſſeſſor bonorum communium. *ibidem.* c. 2. & ſeq.

*Maximè.*

Quid hæc dictio connotet. p. 139. c. 2. n. 36.
Conſuetudo qualis. p. 806. c. 1. n. 45.

*Meldunenſis*

Sive Melodunenſis conſuetudo quemadmodùm intelligi debeat. p. 805. c. 1. & 2.

*Melioramentum.*

An & quando emphyteuticarius amittat melioramenta & emponemata. p. 84. c. 1.
An ingratus vaſſallus melioramenta perdat. pag. 523. col. 1. num. 117.
Quid ſi feudum melioratum ſit aliena pecunia, vel communi. *ibidem.*

*Mens.*

Solus Deus in mentem & voluntatem hominis poteſt. p. 233. c. 1. n. 18.
Mens quo ſenſu ſit eſſentia legis. p. 422. c. 1.
Menſurarum methodus. p. 277. c. 1. n. 6.
Menſura regia. *ibidem.*

*Mercator.*

Mercator librum rationum quemadmodùm faciat. p. 159. c. 1.

*Merces.*

Mercedes à defuncto debitæ, an ſint inter mobilia. pag. 865. col. 1.

*Meta*

Quid. p. 692. c. 2.

*Metallum.*

De metallis fundi impediti p. 692. c. 2. n. 47.

*Metus.*

Cur metus vanus non æſtimetur. pagina 450. columna 1. numero 51.

*Meum*

Pronomen an faciat limitationem & reſtrictionem ad tempus, pag. 72.

*Meus*

Dictio ſignificativa dominii. pagina 614. 615. columna 1. & 2.

*Militia*

Quo ſenſu in regno Siciliæ ſit feudum. *ibidem.*

*Minor.*

Minor an reſtituatur ad retractum. p. 303. c. 2. 304.
An reſtituatur ad lucrum & ad retractum. p. 313. 314.
Non poteſt uti beneficio ſtatuti, niſi infra tempus & formam à ſtatuto præfixam. *ibidem.*
Minor an indigeat authoritate in actu ſibi utili. p. 378. col. 2. num. 3.
Minor in actu ſibi utili non indiget authoritate. p. 378. columna 2.
Quid ſi minor vendidit vel permutavit cum ſolemni decreto, ſed propter læſionem reſtitutus eſt in integrum. p. 393.
Minori ſolvens eſt in culpa. p. 919.
Minor qui non habet tutorem vel curatorem, an poſſit appellare à decreto. p. 930. c. 1.

*Minotaurus.*

Minotaurus an fabuloſus. p. 589.

Digitized by Google

*Miſſio*

In rem præſentem quare facienda. pagina 56. columna 1. num. 5.

Miſſio in poſſeſſionem quando potiſſimùm ceſſare debeat. pag. 119. c. 1. n. 14.

Utilitates miſſionis ex decreto. p. 688. c. 1.

Miſſionis ex primo decreto & Areſti ſive impedimenti differentiæ quatuor. *ibid.* c. 2.

Miſſio lex ſimilitudinis. *ibidem.*

Miſſio revocatur refuſis impenſis. p. 691. c. 2.

*Miſſus*

In poſſeſſionem an poſſideat, cum miſſio ſit ex cauſa judicati. p. 689. c. 1. & 2.

An & quando faciat fructus ſuos. 691. c. 1.

*Mixtus*

Caſus an contineatur ſimplicibus in ſtatuto contentis. pagina 275. columna 2.

*Mobilis.*

Mobilia filiæ minoris quæ intrat religionem, pertinent ad matrem ejus. pag. 877. c. 2. n. 17.

Mobilia cadunt in communionem, ſuper quibus omnes ſumptus ſunt capiendi. *ibid.* n. 18.

Communio limitata ad mobilia & conquæſtus. *ibid.*

Mobilium retentio an ſit commutatio ad onus ſolvendi debita, vel potius merum lucrum. p. 890. c. 1.

*Modus*

Cur magis attendatur quam quantitas. pag. 109. columna 1. num. 56.

*Molendinum.*

Quid de Molendino fundi. p. 258. c. 1.

*Momentum.*

Quando momentum, & quando rata temporis debeat attendi. p. 102. c. 2. n. 22.

Tempus de momento ad momentum debet computari. pag. 149. c. 1. n. 4.

*Monachus.*

An Papa poſſit habilitare Monachum ad ſuccedendum. pag. 904. c. 2.

Ingreſſu in Monaſterium judicato nullo, uſusfructus datus Monacho extinguitur. p. 905. c. 1.

Parentes non ſuccedunt Monachis. *ibid.*

Mobilia relicta à Monachis morientibus, debent dari per inventarium ſucceſſori, ut diſponat pauperibus, vel aliàs. *ibid.* columna 2.

Minor ingrediens Monaſterium, non poteſt donare, nec teſtari. p. ead. c. 2.

*Montholonius.*

Franciſcus Montholonius quis & qualis fuerit. pagina 64. columna 2.

*Mora.*

Quomodò vaſſallus poſſit probare moram ſuam, pagina 103. columna 1.

Mora actualis & malitioſa vaſſalli quomodo puniatur. *ibidem.*

Mulcta commiſſa vaſſalli cur non debeat excedere proventum unius anni. pag. 103. c. 2. n. 28.

Ex mulcta committenda adversùs vaſſallum, à quo ſint ei deducendi ſumptus. *ibidem.*

Moram purgare an patrono liceat. p. 209.

Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur moræ purgatio p. 473. c. 1. n. 16.

Mora tranſit ad & contra heredes. p. 653. 654.

*Morenciacus.*

Mons ubi ſitus. pag. 287. c. 1.

*Mors.*

Mors magis aſtringit quàm culpa. pagina 205. columna 1. numero 19.

Donato feudo alicui mortis cauſâ utrùm debeatur relevium. p. 409. c. 1. n. 81.

Donatio cauſâ mortis quotuplici caſu ipſo jure revocetur. *ibidem.*

Mortis cauſâ feudum qui accepit, an relevium debeat. pagina 409. c. 2.

Quid ſit propriè mortis cauſâ capere. *id.*

*Mortalia.*

Mortaliæ jus habere quid. pag. 591. c. 2.

*Mortuus.*

Effectus tranſmiſſionis *mortuus ſaiſit vivum.* p. 415. columna 1. n. 10.

Per tranſmiſſionem: *Mortuus ſaiſit vivum*, an transferatur vera poſſeſſio, & verum dominium ipſo jure. *ibidem*, columna 2.

*Mos.*

Corruptela morum apud Græcos qua ratione diſſoluta *ibidem.*

Apud Romanos Authore Romulo inſtauratur. *ibidem.*

*Mulcta.*

Mulctæ quibuſnam cedant. p. 38. c. 2. 39.

Utrùm exigi poſſit per annum. p. 377.

Ex quo die debeatur mulcta. p. 704. c. 1.

Arbitraria. p. 705.

De appellatione à decreto commiſſionis mulctæ, & executore. pag. 703. c. 1. n. 110.

De anticipatione hujus appellationis. *ibid.* n. 122.

Unica debetur pro multis annis, niſi cenſuarius etiam in mora judiciali fuerit. p. 817. c. 1. & 2.

Plures heredes unicam mulctam debent, quæ non impeditur, ſi unus partem ſolvat. p. 817. c. 1.

Mulcta quandonam intelligatur remiſſa. pagina 724. columna 2. n. 8.

Mulctæ plures an ſolvendæ, ſi ſint plures emptores. pag. 728. c. 1. n. 728.

*Mulier*

Nubens capite minuitur. p. 478. c. 1. n. 3.

Propter quid non debeat relevium. p. 480. c. 1.

An debeat fidelitatem renovare. *ibidem.*

Marito abſente vel etiam contumaci, mulier debet authorari à judice. *ibidem.*

Mulier, abſente marito debet authorari à judice. p. 480. col. 2. n. 12. & 481.

An bona mulieris quæ ſuccubuit in impenſis, litigantis pro marito teneantur. p. 868.

Mulier cujus maritus vendidit ſolus conquæſtum, poteſt illum vendicare, reddendo pretium, an poſſit dotalia vendere. pag. 868.

Mulier poteſt teſtari ſine conſenſu mariti. p. 871.

Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit ſine authoritate ſua. p. 872. c. 1.

Mulier major annis non poteſt authorari à viro minore 25. annis. pag. 872.

Mulierem quæ ſe obligavit pro marito, & communitati renuntiat, heredes viri debent reddere indemnem. p. 873. c. 1.

Mulier communitati renuntians non debet exire nuda; ſed habere veſtes neceſſarias *a ſon uſage, & non celles de cabinet*, *ibidem.*

Mulier habens fratrem qui non retrahit, an poſſit ipſa retrahere. p. 926.

*Mutare.*

Verbum mutat intellectum cum effectu. pagina 396. columna 1. & 2.

*Mutatio.*

Mutatione perſonæ, mutatur conditio rei. p. 260.

Mutatio manus multifariàm accepta. p. 387.

Quid de mutationibus tempore prehenſionis accidentibus. p. 427. c. 1. n. 143.

An mutationes debeant attendi ex parte poſſeſſoris, an ex parte domini. pag. 429. c. 1. 149.

Mutatio vel venditio feudi an ſufficiat. p. 446. c. 1. n. 36.

Ex qua parte ſpectetur quæ & qualis ſit mutatio feudi. p. 446. c. 1. n. 37.

Cur non ſufficiat multiplex effectualis donatio, niſi ſit multiplex mutatio. *ibid.* n. 38.

Mutatio patroni facto contingens vaſſallo captioſa eſſe non debet. p. 653. c. 1. n. 2.

De mutationibus feudi materia ubi tractata. pag. 664.

Quare mutationes ex parte poſſeſſoris cenſentur. p. 734.

Cur mutationes ex parte poſſeſſionis cenſeantur. p. 734. c. 2. num. 18.



Digitized by Google

*Mutuus.*

Mutua inter ſuperiores, & ſubditos. pagina 82. columna 1. num. 64.

N.

NATURALIS ratio an in defectum legis ſufficiat. p. 110. c. 2. n. 62.

Utrùm naturalis cauſa prævaleat accidentali. pag. 379. col. 2. num. 7.

*Natus.*

Non natus tempore mortis defuncti non, non eſt capax ei ſuccedere. p. 889. c. 1.

*Navis*

Theſei, & de illa diſceptatio. p. 589.

*Neapolitanus*

Conſtitutiones Neapolitanæ quando, & à quo factæ. pagina 19.

Quo jure Neapoli vivatur. p.145. c. 1.

*Neceſſitas*

Neceſſitatis causâ multa permittuntur. p. 193. c. 1.

*Negatio*

Punitur in ſciente. p.501. c. 1.

Negatio partis. *ibidem*, c. 2.

Negatio qualitatis. p.502. c. 1. n. 7.

Negatio vaga, & generalis. *ibidem*, n. 8.

Negatio triplex feudi. *ibidem*, & col. 2.

Negatione ſola utrùm feudum committatur. pagina 505. columna 2.

Negatio in judicio quemadmodùm noceat neganti. pag. 513. col. 2.

Negatio extrà judicium. *ibid.*

Negatio domini facta per minorem 14. annis, utrùm ei noceat. *ibidem.*

Cur negatio magis cadat in malam adminiſtrationem quam in delictum, p. 514. c. 1.

Negatio per prælatum facta utrùm noceat Eccleſiæ. *ibidem*, & col. 2.

Negatio proprietarii utrùm noceat uſufructuario. pag. 519. c. 1. num. 96.

*Negativa.*

Vis negativæ. p. 587. c. 2.

*Negligens*

Jus adquirendum radicatum de præſenti, certa ſpe & probabili, renuntiare illi intelligitur. p. 46.

*Nemus.*

Quomodò accipiendum alta nemora non eſſe in fructu. p. 311. c. 1. n. 82.

An patronus poſſit prohibere emptorem ne dejiciat nemora. p. 312. c. 2. n. 86.

Nemoris alti dejectionem an impedire poſſit creditor hypothecarius. p. 461.

Nervus donatum nepoti ab avo, utrùm ſit proprium reſpectu propinquorum. p. 888. c. 2.

*Nepos*

Ex ſorore excludit nepotem ex fratre in feudis. pagina 364. col. 2.

Nepos ex filia venit ſimpliciter appellatione deſcendentium maſculorum. p.365. c. 2. n. 7.

Nepos Sacerdotis qui in matrimonio alterius neptis dixit velle ſuos heredes eſſe æquales, an teneatur conferre ſummam, quam avunculus dedit ei in particulari? pagina 880. columna 1.

*Nobilis.*

Natus ante nobilitationem patris, an ſit nobilis. p. 243. col. 2. num 56.

Quæ feuda nobilia dicantur. p. 260. c. 1.

Conceſſio feudi nobilior quàm alia. p. 259. 260.

Nobilior ſignificatio attendenda. pagina 276. columna 2. num. 5.

Nobilitas non naſcitur in momento, ſcilicet jure communi. *ibidem.*

Ad ſolum principem ſpectat poteſtas nobilitandi. *ibidem.*

Nobilitatis diuturna poſſeſſio. p. 261. c. 2.

*Nomen.*

Nominis emptor an ſine ceſſione utiles actiones habeat. p. 30. col. 1.

Nominis proprii expreſſio facit orationem ſingularem; ſed non quoad omnia diſtribuit eam. pagina 141. columna 2. num. 46.

*Noricus.*

Textus Noricus. p. 549. c. 1. n. 19.

*Notaires*

*Epiſcopaux non point d'hypoteques.* p. 849. c. 1.

Exemplum ejuſdem notarii an ſit originale, & authentici loco habendum. p. 164. c. 1.

Quod Notarius non debeat pluries conficere inſtrumentum eidem parti. p.165. c. 2. n. 46.

An duo Vicarii generales Curati habeant vocem duorum Notariorum. p. 862. c. 1.

Notarius qualis eſſe debeat. *ibidem*, c. 2.

Teſtamentum debet recipi à Notariis ſecularibus. *ibid.*

Notarius & Vicarius an poſſint eſſe legatarii ex modica ſumma. *ibidem.*

*Notificatio.*

Notificatio quid ſit. p. 349.

Quot & quæ conſideranda circa notificationes. *ibidem.*

An notificatio ad perſonam, an ad domicilium facienda ſit. p. 726. c. 2.

An minoribus facienda. *ibidem.* n. 27.

Notificare utrùm debeant minores. *ibid.*

Utrùm ſecundus emptor. *ibidem*, & 727.

Notificatio utrùm facienda, ſi contractus ſit nullus. p. 727. c. 1.

Si emptio conditionalis ſit. *ibidem.*

Notificationis ordo. p. 649. c. 1. n. 10.

*Notitia.*

Tempus præſentandi non currere niſi à die notitiæ vacationis. p. 629. c. 1.

*Novitas.*

Novitatis cauſam utrùm poſſit intendere cenſuarius, ſi dominus ejus ſoluto jam cenſu, aut pendentibus induciis, prohenderit. p. 711. c. 1. n. 178.

*Nubens*

Pœnalia ſtatuta in ſecundò nubentes extenduntur ad luxuriantes. p. 466.

*Nullus.*

Nulla & invalida quæ ſunt, nihil operantur. pagina 392. c. 2. num. 32.

An gabella debeatur ex contractibus nullis, & invalidis. *ibid.*

*Nullitas.*

Nullitas reſcindens & reſciſſoria. p. 845. c. n. 8.

O.

OBLIGATIO dandi an omni reſpectu ſit dividua. p. 12. col. 2. num. 52.

*Oblatio*

Fieri debet in loco principali. p. 647. col. 1.

Oblatio vaſſalli poſteriori abſorbetur mora. pagina 557. 558.

Generalis oblatio jurium feudalium an valeat. p. 558.

Oblatio non eſt ejuſdem effectus, ac receptio in fidem. pag. 649. c. 2. num. 12.

Quænam jura feudalia à patrono eligenda continere debeat. p. 650. c. 2.

Oblatio an debeat eſſe realis *ibidem.*

Cur in ſimplici oblatione ſupervacua eſt verbalis exhibitio fidelitatis. p 652. c. 1. n. 27.

Oblatio an poſſit proviſionaliter fieri. *ibidem.*

Oblatio facta ſub clauſula reſervativa. *ibidem.*

De oblationibus jurium clientelarium. pag. 664.

Oblatio lite mota, non valet ſine ſumptibus, & ſubeundo ſententiam, ut actor in tuto ſit de inſtantia. pagina 827. col. 1. num 88.

Quandonam locus ſit oblationi proviſionali. *ibidem.*

Oblatio debet eſſe realis, niſi creditore recuſante. *ibidem*, num. 90.

Debitore reatum non habente, nulla oblatio, aut conſignatio valet. *ibidem.*


Digitized by Google

*Obligans*

Clauſula quæ. pagina 281. col. 1. n. 23.

Obligatio antidotalis an de ſe obliget, aut poſſit in obligationem deduci. p. 117. c. 1.

Obligationis forma ab origine impreſſa ſemper inſpicienda pag. 141. c. 2.

Obligatio dativa à conſuetudine quænam ſit. pagina 143. col. 1. num. 54.

Perſonalis obligatio & non acceſſoria hypotheca attenditur. pagina 278.

Obligatio nativa & accidentalis. p. 280.

Obligatio pura ſub conditione ſolvenda utrùm interim exequi poſſit. p. 471. c. 1. n. 9.

Obligatio non debet claudicare. p. 628. c. 1. n. 8.

Obligatio ſpecialis ideò eſt generaliter quòd generaliter quis obligetur. p. 849. c. 1. n. 9.

Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi. pag. 913.

*Obſequium.*

An obſequia computentur inter operas aut veniant in generali remiſſione. p. 476. c. 1.

*Obſervantia*

Uniformis eſt pars conſuetudinis. p. 831. col. 1. & 2.

*Obſervare.*

Qui non obſervat tempus, cur dicatur non obſervare formam. p. 347. c. 2.

*Obventio*

Vocabulum generaliſſimum. p. 563. c. 1. & 2.

*Occidentalis*

Regni Francorum fines. p. 10 c. 2.

Orientale cui Imperium contigerit. *ibidem.*

*Odioſus.*

Quæ odioſa. p. 252. c. 2.

*Officium*

Venale *peut-eſtre ſaiſi, & ſubhaſté*, facta diſcuſſione bonorum. p. 913. c. 1.

*Offres.*

*Omiſſion d'offres*, in aliquo actu non præjudicat, niſi in ſententia exprimatur. p. 920. c. 1. n. 5.

*Omnes*

Quis ſit peculiaris hujus termini ſenſus. pagina 139. columna 2. num. 36.

Univerſalis *omnes* in plurali ſtat collectivè, non diſtributivè. p. 141. c. 1. n. 42.

*Onus*

Utrùm onera ſint pars rei. p. 371.

Onera feudalia quomodò rem & poſſeſſorem ſequantur. pag. 421. col. 1. num. 123.

Onera feudalia utrùm ſint realia. pagina 431. columna 1. numero 156.

Onus releviorum ſpectat ad fructuarium. *ibidem.*

Onera inſolita præſumuntur extorta. p. 719. 720.

Onera ante omnia debet deduci. p. 904.

*Opinio*

Communis an ſequenda & cur. p. 6. c. 1.

*Opponere.*

An ſufficiat in genere opponere. p. 171. c. 1. & 2.

Opponens ſe *à criées* conſervat jus creditorum ſuorum. pag. 928. col. 2.

Qui non opponit ſe decreto, excluditur, & ſui creditores. *ibidem.*

Opponens ad finem diſtrahendi an teneatur appellare *de ſaiſie. ibidem.*

Veri opponentes *aux criées*, ſunt qui eas impediunt. pagina 930.

An unus opponentium poſſit, ceſſante creditore ſaiſiente, ſubrogari. *ibidem*, c. 2.

*Oppoſitio*

Simplex an impediat dominicam manum in forma conſuetudinis injectam. pag. 703. col. 2. n. 120.

De cauſis oppoſitionis dicendis, refuſis impenſis. pagina 407. col. 1.

Inveſtitura ordinaria & extraordinaria. pag. 632. n. 5.

*Otho*

Magnus tum demum Imperator, cum creatus fuit Romæ, ſicque non ſucceſſione, ſed electione. pagina 13. col. 2.

Nova conceſſio Imperii in Othone. *ibidem.*

Imperium Othoni conceſſum non tanquàm Regi Theutonum, ſed tanquàm Italiæ Regi. *ibidem.*

Imperator coronatur à Præfecto urbis Romæ, Papa ceremonias agit. *ibidem.*

Quando tranſlatum Imperium in Germanos & in Othonem I. *ibidem*, & 14. c. 1.

## P.

Pactum uſurarium quale ſit. pagina 114. columna 2. num. 12.

*Palea*

Quid in decreto. pag. 16. col. 1.

*Papa.*

Papæ à Regibus Francorum ditati. pag. 7. c. 1.

Papa majeſtatis accuſatus apud Regem Franciæ, cauſam apud eundem dixit. *ibidem*, col. 2.

Papa per quot teſtes convinci poſſit. paginæ 513. col. 1.

An poſſit habilitare monachum ad ſuccendendum. pagina 904.

*Papienſis*

Univerſitas & Collegium Ticinenſe. pagina 91. columna 1. num. 116.

*Papier terrier*

Quid propriè ſit p. 159.

*Parens*

Malæ fidei non ſuccedit filio. pag. 886. c. 1.

*Pariſienſis*

Conſuetudo caput omnium conſuetudinum. pagina 3. columna 1.

*Parochus*

Si fructus immaturos collegerint heredes defuncti parochi, quanam actione teneantur. pag. 105.

Maturitatis tempus quemadmodùm attendatur à parocho. pag. 105. c. 2. num. 36.

*Pars.*

Rei appellatione an pars ſolum venire poſſit. pagina 147. columna 2. n. 26.

*Parum*

Et nihil quomodo æquiparantur. p. 561. c. 1.

*Pater*

Per viam ultimæ voluntatis nullomodò poteſt minuere jus primogenituræ pag. 251. col. 1. n. 24.

Patris donatio quandonam datur in feudum primogenitis. p. 249. c. 2. num. 18.

Conceſſioni patris non ſtatur in præjudicium legitimas. *ibidem.*

An delictum patris denegantis dominium noceat filiis. p. 529. c. 2. n. 146.

Pater an poſſit agere pro filio non emancipato, etiam viva uxore. p. 865. col. 2.

An poſſit privare primogenitum legando extraneis, excepto ſolo præcipuo. pag. 881. col. 1.

Filius acceptans inſtitutionem *des biens du païs du Droit écrit*, an poſſit reclamare à diſpoſitione patris. *ibidem.*

Pater dotans filiam, debet habere reſpectum ad totum patrimonium. pag. 882. col. 1.

Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in ſucceſſione patris, confert tantùm pro rata bonorum. pagina 882. columna 1.

Filia dotata à patre, admittitur pro rata ad ejus ſucceſſionem. pag. 882. col. 2.

Pater habens plures filios, & ſcribens in libro ſumptus factos pro uno, videtur velle imputare illi filio. p. 883.

Filia primogeniti cujus duabus ſororibus mater dedit mobilia, & conquæſtus, & mediante illa donatione, abſtinentibus ab hereditate aviæ, an repræſentet ſola patrem ſuum. *ibidem*, & col. 2.

Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis ſua bona, non habet



Digitized by Google

intereſſe niſi pro virili in legitima debita. *ibidem.*
Confeſſio patris in venditione facta filio vel genero, an valeat. pagina 884.
Pater cujus filia eſt mortua die licitationis prædii inter coheredes, non debet habere particularem partem filiæ, quia nondùm venditum eſt. pag. 887. & 888.
Pater *qui a labouré les heritages de ſes enfans.* ibidem.
An habeat jus retentionis. p. 888. c. 1.
Pater qui fuit tutor, non eſt pejoris conditionis quàm alienus quiſque. *ibidem.*
Pater non excluditur à ſucceſſione filii in quâ ſunt bona in quibus dictus filius ſucceſſit avo, patre ſuo abſtinente. *ibid.*
Pater de linea ſuccedens filio in conquæſtis, non tenetur recipere pretii refuſionem. pagina 889. columna 1. numero 6.
Donata res à patre in anticipationem ſucceſſionis redit ad patrem, filio ſine liberis mortuo. p. 910. col. 1.

*Paternus*

Jus paternum ſeu maternum venditum conſanguineo non poteſt retrahi pro toto p. 922. c. 1.
Permutatio paterni cum materno, & econtra. *ibidem.*

*Patrimonium.*

Quomodò conſuetudo diſtinguat patrimonia. pagina 880. col. 2. num. 11.

*Patronatus.*

An jus patronatus ſit in fructu, & tranſeat cum univerſitate. p. 26. c. 2.

*Patronus*

Sanctiſſima patronorum & clientum inſtitutio. pagina 5. columna 1.
Patronus an reſtituere debeat fructus, ſi ſit in bona fide. pagina 42.
Patronus an poſſit alii cedere jus prehendendi. pag. 49. columna 1.
Patronus an feudum prehenſum juraque illius tractare poſſit, ſive in judicio, ſive extra p. 59. c. 2.
An patrono diem dicere in jus poſſit vaſſallus. pag. 62. columna 2.
Patronus quid poſſit in feudum immediatum. pag. 93. columna 1.
Quomodò debeat in re beneficiaria verſari. pagina 96. columna 1.
Patronus an æquetur fructuario & econtra. pagina 98. & 99.
Patronus an poſſit deteriorare proprietatem. pag. 99. col. 1. & 2.
Patronus an poſſit poſſeſſori facere controverſiam juris alieni. pag. 414. col. 1. num. 100.
Patroni prehenſio & poſſeſſio quomodo conſervet jus veri vaſſalli. *ibidem.*
Patronus quemadmodùm ſumptus deducit, & ei deducuntur. p. 100. c. 2. n. 15.
Patronus non debet abuti, ſed ut bonus paterfamiliàs agere. p. 104 c. 2.
Patronorum Pariſienſium benignitas & liberalitas. p. 105. c. 2. num. 36.
Patronus an teneatur ſtare contractui facto per vaſſallum. p. 10. col. 1.
Patronus an jure accepto à vaſſallo fruatur, ſuo primitivo. p. 109. c. 2. n. 59.
Patroni & fructuarii differentia. p. 110. c. 1.
De dolo & culpa patroni, & quomodò ea ſit præſtanda. *ibid.* num. 62.
Patronus an teneatur de dolo, & lata culpa tantùm pag. 110. & 111.
Patronus quandonam actiones ſuas cedere debeat clienti. p. 111. col. 2. n. 68.
Patronus quàm reverenter & obſequiosè adeundus à cliente. p. 130. c. 1. n. 16.
Patronus utrùm reciprocam fidem debeat clienti. p. 133. c. 2. num. 9.
Patronus non debet clientem criminoſum occultare vel ei favere. p. 136.
An patronus teneatur jurare clienti. *ibidem.*
Patronus an teneatur quemlibet heredùm vaſſalli pro [illegible] ſua, in fidem admittere. p. 137. c. 1. n. 28.
Patronus an teneatur eligere alterum de tribus relevamentis. p. 142. & 143.
Et an poſſit variando, eligere partem de uno, partem de alio, etiam reſpectu plurium ſucceſſorum vaſſalli. p. 143. c. 1. num. 53.
Patronus an teneatur res feudales clienti oſtendere. pag. 156. col. 1.
Mutua editio inter patronum & clientem. *ibidem.*
Patronus an teneatur curatores deputare feudo, & eam deputationem notificare. p. 201. c. 2. n. 6.
An deſtituere curatorem, invito vaſſallo. pagina 282. columna 1.
Patronus circa electionem commiſſariorum non tenetur niſi de dolo & lata culpa. p. 204. c. 1.
Cur patronus nomine proprio ad cuncta teneatur, quando prehenſio eſt injuſta. *ibidem*, c. 2.
Patronus an teneatur, cum de caſu fortuito injuſtè prehendit. p. 205. c. 1. n. 19.
Patrono quomodò liceat moram purgare. pagina 208. columna 2.
Patronus ſi non expoſuerit curatorem, ſed locaverit fundum. p. 205. c. 2. n. 20.
Patronus Eccleſiaſticus non poteſt cogi ab inferiore, ſed ſolum à procuratore fiſci aut patrono ut ponat extrà manus ſuas. p. 193. c. 1.
Quid de venditione facta conſenſu patroni. pagina 294. columna 2
Cur patronus retrahens jurare teneatur. pagina 265. columna 2.
An poſſit uti retractu pro filio. *ibidem.*
Patronus non poteſt retrahere pro filio cui carius vendere vult. p. 30.
An unus ex patronis totum retrahere poſſit. pag. 304. col. 1. num. 52.
Quid ſi plura feuda ſimul vendiderit. *ibidem*, columna 2. num. 55.
Patrono an liceat circa plura feuda vacare. pagina 305. col. 1. num. 55.
Patronus retrahens an teneatur ſtare locationi in fraudem factæ. p. 311. c. 2.
Patronus an poſſit prohibere emptorem ne dejiciat nemora. p. 312. c. 1.
Patronus inveſtiens emptorem, an approbet venditionem cum omnibus qualitatibus ſuis. pagina 320. columna 2, numero 9.
Patroni ſimplex interpellatio an ſufficiat. pag. 327. col. 1. num. 20.
Quid in retractu conſanguinitatis. *ibid.* c 2.
Patronus in retractu magis eſt recuperator quam emptor. pag. 327. & 328.
Patronus an teneatur de oneribus impoſitis, poſt venditionem, ex qua utitur retractu. p. 333. c. 2.
Patronus an teneatur ſatisdare de reſtituendo victori. p. 335. c. 1. n. 51.
Patronus ex juſto errore reſtituitur adversùs inveſtitur[illegible]n. pag. 356. col. 1. num. 2.
Patrono variare non licet, etiam intra 40. dies. p. 357. col. 1. num. 4.
Patronus an teneatur curatorem bonorum, vel feudorum admittere. p. 375. c. 2.
Patronus pro juribus ſuis non poteſt conqueri de fraude vel ſimulatione. p. 377. c. 1. n 14.
Patronus novus aut minor ætate an poſſit facere proclamationes. p. 378. c. 2.
Patronus aut cliens utrùm reſtitui poſſint in integrum, ſi poſt ætatem viginti quinque annorum lædantur in adminiſtratione feudalium. p. 379. c. 1. n. 5.
Patronus qui recepit jura ex venditione facta ſub pacto redimendi an poſſit uti retractu feudali in venditione. p. 38[illegible]. c. 1. num. 16.

Digitized by Google

Patronus quando teneatur reſtituere jura recepta. p. 393. c. 1. num. 33.
Patronorum jura reſtringuntur ad limites, & vires actûs ex quâ illa oriuntur. p. 397. c. 1.
Patronus an retractu feudali uti poſſit etiam contra ipſum venditorem & antiquum vaſſallum. pagina 403. columna 2. num. 59.
Patronus an teneatur ſtare judicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, aut ſit admiſſibilis ad contradicendum. p. 406. c. 1. n. 68.
Patronus non debet ſervare rigores juris erga vaſſallos. p. 411. c. 2. n. 89.
Nec denegare inveſtituram verò poſſeſſori p. 412. col 1. num. 91. & 92.
Si patronus injuſtum poſſeſſorem ſummariè convincere poſſit, an teneatur eum inveſtire. *ibidem*.
An eum qui non poſsidet nec habet cauſam ab ultimo poſſeſſore, aut vero vaſſallo. *ibid*, c. 2. n 93.
Non tenetur patronus unum ex heredibus inveſtire, niſi pro ejus portione. p. 413. c. 1.
Quandonam patronus impediat proviſionem feudi. *ibidem*, col. 2.
Patronus an poſsit retentione feudi uti adversùs legatarium propter jura feudalia medio tempore orta. pagina 420. col. 1. & 2.
Patronus recuſans inveſtituram, an ſeipſum excludat à juribus indè ductis. p. 424. c. 2. num. 134.
Patroni prehenſio conſervat jus veri vaſſalli. pag. 429. col. 2. num. 151.
Patronus ſuperior an præciſe cogatur extrà manum ſuam ponere feudum, aut potius ſubfeudum ſibi confiſcatum. pag. 48. col. 2.
Patrono an proſit allegare fraudem ſine ſimulatione. p. 441. col. 1.
Patronus an poſſideat jure feudi, an proprietatis quid referat. pagina 511.
Patronus petens commiſſum, certat de lucro. pagina. 517. col. 1.
Si patronus non fuit in vitâ conqueſtus, utrùm ejus heres poſſit conqueri. pag. 528. c. 1.
Patronus denegans inveſtituram, utrùm privetur feudo. pag. 539 col. 1. num. 181.
Patrono feudum adquiri per contractum, vel teſtamentum quando dicatur. pagina 543. columna 1. num. 203.
Patronus an lite pendente poſſidere debeat. pagina 545. columna 1.
Quid ſi patronus abnegatur ratione Comitatus, & agnoſcitur ratione Ducatus? pag. 546.
Quid ſi patronus pendente lite, alienet Ducatum? *ibid.*
Sententia in vaſſallum lata utrùm noceat patrono. pag. 548. c. 2. num. 16.
Patronus an poſſit eligere fructus certi anni. pagina 556. columna 2.
Paritas patroni & fructuarii. pag. 563. col. 1.
Diſparitas. *ibidem*, c. 1.
Patronus mediatus an poſſit amortizare. pagina 594. columna 2.
Patronus fidem exigit, non percipit per alium. pagina 604. columna 2.
Patronus ſuperior an poſſit dominus vocari. pagina 609. columna 1.
An propter litem patronorum prælatus libere providere poſſit. *ibidem*.
Patronus non tenetur litigare, niſi manu plena. pagina 629. col. 2.

*Patruus*

Ex uno latere inventus an præcedat nepotes? pag. 905. columna 1.
Patruus remotior nepote, juris diſpoſitione. *ibidem*.

*Payer*

Quinam terminus p. 725 c. 2.

*Penſio.*

Penſiones domuum inter emptorem & venditorem quomodo dividantur. pagina 25. & 26.
Et quomodò inter proprietarium & fructuarium. *ibidem*.
De penſionibus, ſive mercedibus debitis à colono quid fiat, prehenſo feudo. p. 100. c. 1. n. 10.
Quid de penſionibus debitis ipſimet emptori. pagina 329. & 330. col. 1. n. 30. 31 32.
Penſio annua danda de fructibus anni, ſuppletur de fructibus anni ſequentis. p. 823. c. 1. num. 55.
Fundo ab hoſtibus occupato, an ſit locus remiſſioni penſionis. *ibidem*.
Penſio quotuplex. p. 824. col. 1. n. 63.

*Penthieuria.*

Comitatus Penthieuriæ. pag. 390. col. 1. num. 72.

*Percutere.*

An percutiens Clericum ignorans, incidat in Canonem. p. 535. col. 1. n. 167. *primò*.
Percutiens ignoranter donatorem, an amittat donationem. *ibid.* col. 2.

*Perduellis*

Spe regni & coronæ privatur. p. 248. c. 1. n. 12.

*Pere & mere.*

Patris & matris appellatione hîc intelliguntur aſcendentes. pag. 259. col. 1. & 2.

*Permutatio.*

Permutatio feudi ſi ob dolum fuerit reſciſſa, utrùm debeatur relevium. p. 401. & 402.
De permutatione ſub pacto præambulæ ſubhaſtationis. pag. 405. col. 2. num. 64.
Cum reditu duodecimæ quando manet permutatio. pag. 811. col. 1. num. 81.

*Perpetuarius*

Contractus in quo differat ab emphyteuſi. pagina 672. col. 2. num. 34.
An ſcriptura ſit in illo neceſſaria. p. 673. n. 38.

*Perſecutio*

Famoſa an detur in parentes vel patronos. pagina 62. col. 1. & 2.
Perſona intellectualis præſtat organicæ. pagina 504. col. 1. & 2. num. 22.

*Pertinentia.*

De pertinentiis. p 71. c. 1. n. 14.
An pertinentiæ includantur ſuo principali. *ibidem*, & columna 2.
Pertinentiæ Baroniæ & feudi an cedant Baroniæ & feudi emptori. pag. 80. c. 2.

*Petitio.*

Lite non conteſtata & perempta, nullum eſt remedium niſi per vim novæ petitionis ante tempus expletum. pag. 917. columna 2.

*Petitorius.*

Petitorium quatenùs abſorbeat poſſeſſorium. pagina 219. c. 2. num. 17.

*Petitorium.*

Sententia lata ſuper prehenſione feudali an præjudicet poſſeſſorio. p. 545. & 546.
Petitorium & poſſeſſorium duo genera actionum. pagina 844. col. 1.
Petitorium proprie pro rei vendicatione. *ibidem*.
Petitorium perſonale cum poſſeſſorio cumulatur. p. 844. c. 2.

*Philippus*

Auguſtus & Chriſtianiſſimus Francorum Rex. pagina 18. columna 1.

*Picus*

Mirandulanus abſolutiſſimus philoſophus. pagina 531. columna 1.

*Pignus*

Quemadmodùm poſſideatur à creditore & debitore. p. 59. columna 1.
Fructus pignoris liquidi vel conſumpti cadunt ipſo jure, in extenuationem ſortis. pagina 819. columna 2. numero 27.

*Piſanus*

Piſana littera. p. 549. col. 1. num. 19.

Digitized by Google

*Piſcaturâ*
Statim clare reſignatâ, utrùm cenſeatur quid mobile. p. 107. col. 1.
*Piſcina*
Fundi impediti p. 692. c. 2. n. 46.
*Piſces*
Qui in ſtagnis utrùm ſint pars fundi. pagina 101. columna 2. num. 18.
An dominus cenſuarius piſces poſſit impedire. p. 692. c. 1. & 2. num. 46.
*Pluralis.*
Pluralis numerus an verificetur in ſingulari, & contra. p. 180. col. 1.
*Pluralitas*
Quomodò verificatur in ſingulari. p. 45. c. 2.
*Plus*
Aut minùs an differant ſpecie. p. 803. c. 2.
*Poderis legatum*
Quid contineat. p. 72. c. 1. n. 17.
*Pœna.*
Pœnæ commiſſæ in feudis quibus cedant. p. 37.
Difficultas an impediat commiſſionem pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione p. 181 c. 1.
In pœnis quam liquidò conſtare debeat. pag. 208. columna 1. num. 10.
Pœna delicto commenſuranda. pagina 539. columna 1. numero 181.
Pœna utrùm præſtet immunitatem. pagina 609. columna 2. num. 5.
Pœna non eſt niſi expreſſa jure pag 710 c 1.
An recipiens cenſum ſine præſtatione remittat pœnam. pag 816. col. 2.
An pœna ſemel commiſſa iterùm committatur. p. 817. col. 1. num. 13.
De pœna commiſſa legali & conventionali pagina 724. col. 1. & 2.
Unus dominorum partem ſuum recipiens impedit pœnam commiſſi pro parte ſua p 817. c. 2.
Compenſatio fit ipſo jure ad evitandum uſuram vel pœnam, & perjurium. *ibidem.*
Pœna odioſa non eſt extendenda. p. 910.
*Ponitere*
Quando liceat. p. 386. c. 1. & 2.
*Pojetus*
Guillelmus Pojetius Franciæ Cancellarius lucubrationes authoris admiratus. p. 165. c. 2.
*Portion*
*Congruë ſe paye par proviſion.* p. 849. c. 1.
*Poſſeſſio.*
Poſſeſſionem utrùm amittat qui ſciens rem ſuam, conducit, vel recognoſcit ab alio p. 73. c. 2. n 25.
Poſſeſſionum quædam ordinatæ, quædam oppoſitæ. p. 95. c. 1. num. 8.
Utrùm quaſi poſſeſſio in feudalibus relevet ab onere probandi. p. 145. c. 2 n. 4.
Poſſeſſio utrùm avocetur feudi prehenſione. pagina 193. columna 1.
Poſſeſſio lapſu anni acquiritur. pagina 414. columna 1. numero 99.
Poſſeſſio & prehenſio rerum patroni conſervat jus veri vaſſalli. *ibidem.*
Poſſeſſio eſt de facto. pag. 540.
Finito feudo, an finiatur & poſſeſſio. pagina 540. columna 1. n. 187.
Idem in precaria poſſeſſione. *ibidem.*
Poſſeſſio an probet dominium p. 548. c. 1. n. 15.
Poſſeſſio vel quaſi, licet non transferatur per erroneam recognitionem, tamen non transfertur per præſtationem & ſolutionem jurium etiam erroneam. p. 569. c. 1.
Poſſeſſio defertur ad titulum. p. 662. c. 1.
Poſſeſſio quæritur momento; ſed ſaiſina, *par an & jour.* p. 847. c. 1. n. 1.
An amittatur etiam, *par an & jour.* ibid. c. 2.
A quo tempore pergat verus annus poſſeſſionis. *ibidem*, numero 4.
*Poſſeſſor*
Et putativus heres fundi dominantis utrùm poſſit prehendere ſubfeuda aperta, & fructus ſuos facere, ac certa feudalia jura exigere. p 41 c 1.
An ad poſſeſſorem, an verò ad proprietarium ſpectet quoſcumque fructus percipere. *ibidem*
Statutum loquens in domino qua ratione verificetur in poſſeſſore *ibidem.*
Poſſeſſor bonæ fidei an teneatur fulcire ac colere hereditatem. p. 109 c. 2. n. 58.
Poſſeſſor eo ipſo alligatur oneribus. pagina 314. columna 1. & 2. n 8.
Poſſeſſor bonæ fidei utrùm teneatur reſtituere fructus, in quantùm factus locupletior. pagina 398. columna 2. numero 49.
Titulus an excuſet poſſeſſorem bonæ fidei à fructibus percipiendis p. 399. c. 1. n. 50.
Poſſeſſor bonæ fidei quandonam teneatur reſtituere fructus induſtriales conſumptos ante litem conteſtatam. pagina 99. col. 2.
An præſumatur factus locupletior de fructibus. *ibidem & ſeq.*
Poſſeſſor quando teneatur edere titulum ſuæ poſſeſſionis. pagina 681.
Poſſeſſor in dubio titulorum, manet in poſſeſſione, niſi poſſeſſio ſit minoris temporis, quàm ad præſcribendum ſufficiat. p. 851. c. 1.
*Poſſeſſorium*
Et petitorium duo ſunt genera actionum. pagina 844. columna 1.
Vera ratio juris de non cumulando poſſeſſorio. p. 246. col. 2. num. 18.
Quando cumulari poſſunt petitorium & poſſeſſorium. numero 19.
Species poſſeſſoriorum quot. n. 20.
An petitorium cumuletur cum poſſeſſorio. pag. 847. col. 1. num 1.
Poſſeſſorium & petitorium proprietatis non poſſunt cumulari. p 844 c. 2 n. 6.
Hæc regula habet locum ex parte rei, ſive contrarium in poſſeſſoriis adipiſcendæ, vel recuperandæ, ſed non ex parte actoris ſive contra actorem *ibidem.*
Poſſeſſorium & petitorium cumulantur in regalia & in decreto de pacificis poſſeſſoribus pagina 845. columna 2. numero 11.
Judex appellationis à ſententia arbitri poteſt cognoſcere de poſſeſſorio, de quo cognovit arbiter. pagina 846. col. 1. num. 14.
Quòd in omni foro ſeculari & Eccleſiaſtico eſt prohibitum cognoſci ſimul de petitorio & poſſeſſorio. p. 846 c. 1. & 2. num 16.
*Poteſtas.*
Imperio omni & poteſtate conceſſis, an ſuprema poteſtas & appellationum cognitio cenſeatur conceſſa. pagina 78. columna 1.
*Poteſtativus.*
Quid ſit conditio poteſtativa, & quare non trahatur retrò pag. 894. c. 1 & 2.
*Poteſt.*
Nova theoria ſuper verb. *poteſt.* p. 44. & 45.
An verbum *poteſt* ſit extenſivum. *ibidem.*
Et utrùm magis quam alia verba *ibidem.*
*Poteſt* verbum eſt meræ facultatis. p. 313. c. 1.
*Practica*
Procuratoris cadit in conquæſtum. pagina 547. columna 2. num. 11.
*Precipuum.*
Jus præcipui an ſit propriè legitima. pagina 249. columna 2. num. 11.



Digitized by Google

Præcipuum variè conſideratum. p. 265.
Jus præcipui priùs deducitur & capitur ultrà tertiam vel dimidiam feudalium. *ibidem.*
Jus præcipui late interpretari nos oportet quantùm ad vim comprehenſivam; ſed non quantùm ad vim extenſivam. p. 252. c. 1. num. 29.
Præcipuum non poteſt capi niſi in rebus ſoli, & ceſſat in juribus. p. 276. c. 1.

*Prædium.*

Prædia limitata quæ. p. 92 c. 1.
An prædia cenſualia ſint patrimonialia. pagina 718. col. 2. num. 7.

*Prædo*

De prædone fructus auferente. pagina 151. c. 1. n. 14.

*Prælatio.*

Jus prælationis & jus redimendi an differant. pag. 298. col. 1. num. 23.
An jus prælationis vel redimendi tranſeat ad heredem. *ibidem.*
An noſter retractus feudalis ſit jus ſimplicis prælationis. *ibidem.*

*Prælatus.*

Prælati Eccleſiæ non domini, ſed adminiſtratores. pag. 135. c. 1. n. 19.
Prælati confeſſio ſola & capituli ſufficit ad obligandum Eccleſiam in mutuo. pagina 177. columna 1. num. 105.
Utrùm ſolus Prælatus poſſit feloniam remittere. pag. 525. c. 1. num. 128.
An Prælatus præjudicet Eccleſiæ in jure commiſſi. *ibidem.*
Solus Prælatus non remittit injuriam Eccleſiæ. *ibidem*, & 526. columna 1.
Abnegatio judicialis Prælati tantùm inducit commiſſum. *ibidem*, columna 2.
Prælatus an patronorum lite pendente, libere providere poſſit. p. 621. c. 1. n. 36.

*Prælegatarius.*

Quinam ſint prælegatarii conſuetudinis. pag. 880.

*Præpoſteratio.*

Præpoſteratio non ſemper nocet; ſed interdùm ducitur ad ordinem rationis & intellectus. pagina 130. columna 2. numero 17.

*Præſcribere.*

Quo tempore præſcribatur in feudalibus. pagina 217. columna 1. num. 10.
Præſcriptio temporis immemorialis an cenſeatur excluſa. p. 218. c. 2. n. 14.
Patronus jure feudali poſſidens etiam mille annis non præſcribit. *ibidem*, & 219.
Præterita jura vulgò deveria præſcribuntur. pag. 219. col. 1. num. 15.
Excludens præſcriptionem, an excludat præſumptionem. *ibidem*, col. 2. n. 17.
Patiens præſcribi cur cenſeatur alienare. pagina 570. col. 1. & 2.
Scienter indebitum recipiens an præſcribat. pagina 800. col. 2. num. 8.

*Præſcientia*

Dei non excludit libertatem arbitrii, nec contingentiam rerum. pag. 233. col. 1, num. 21.

*Præſcriptio.*

Præſcriptio 30. annorum jure digeſtorum incognita. pagina 222. c. 1. n. 26.
Æquiparatur diſpoſitioni factæ ſimpliciter. p. 224. columna 1. num. 34.
Præſcriptio decennii ex Conſtitutione regia ubinam habeat locum. p. 398. col. 1. num. 47.
Præſcriptio ſpecialis an generalem vincat. pagina 661. columna 1.
De præſcriptione feudorum & jurium feudalium ubinam noviter tractatum ſit. p. 664.
Præſcriptionis fundamentum poſſeſſio. pagina 690. columna 2. num. 31.
Præſcriptio an currat hereditate vacante. pagina 889. columna 2.
Remedia contra præſcriptionem an debeant prodeſſe iis qui ſolemnibus abutuntur. p. 927. c. 1.

*Præſentare.*

Præſentandi jus an tranſeat in fideicommiſſarium. pagina 614.
Utrùm commiſſarii & ſequeſtri poſſint præſentare. pagina 621. col. 1. n. 33.
An ſpeciale mandatum requiratur ad præſentandum. *ibidem.*

*Præſentatio.*

Admiſſio, inſtitutio quò differant. p. 618.
Præſentatio quid ſit. *ibidem.*
Præſentatio ejuſdem facta à domino & vaſſallo ut valeat, & quæ ſit præferenda. pagina 622. col. 1. num. 42.

*Præſtatio.*

Præſtatio decennalis. pagina 220. c. 1.
Annua eſt quædam ſervitus. pagina 278. columna 2. num. 12.

*Præſumptio.*

Præſumptio qualis qualis. p. 163. c. 1.

*Prætorium.*

Præfectus prætorio pro tempore cepit apud Romanos. pagina 287. col. 2.

*Precarium.*

Quemadmodùm traditioni reali æquipolleat. pagina 326. columna 1. n. 14.

*Preces.*

Si preces veritate nitantur, qualis clauſula. pagina 174. col. 2. numero 9.

*Preciput*

*On par preciput*, quid. pagina 275. col. 1.

*Prehendere.*

Jus prehendendi an tranſeat ad uſufructuarium, & colonum ad longum tempus. p. 32. c. 1.
Poteſtas prehendendi quodnam jus, & in cujus facultate reſidens p. 45. 46.

*Prehenſio*

Feudalis quantùm aliis prædominetur. p. 42. 43.
An propter ſolam *abſentiam* non fiat prehenſio. *ibidem.*
An potiùs ſuper tertium poſſeſſorem, vel occupatorem. *ibidem.*
Quam vim, & quem effectum habeant. pagina 53. columna 1. num. 1.
Forma prehenſionis faciendæ. *ibidem*, num. 2.
Quemadmodùm prehenſio denunciari poſſit vaſſallo. *ibidem*, columna 2.
Prehenſio immobilium & corporalium fundorum quomodò facienda. p. 56. c. 1. n. 5.
Prehenſio, vaſſallo vi aut fraude prehenſionem feudi impediente, ad quem finem habeatur pro facta. pag. 56. columna 1. num. 5.
Prehenſio feudorum incorporalium. p. *ead.*
Prehenſio feudalis eſt actus patrimonialis, ſeu domanialis. pagina 58.
Prehenſio feudalis evocat poſſeſſionem, & etiam transfert in patronum reſpectu eorum quæ ad eum ſpectant ex lege & conditione feudi p. 58 c. 1.
Per prehenſionem feudalem non fit conſolidatio, nec feudum interim deſinit reſpectu patroni. *ibidem*, c. 2.
Prehenſio feudi ex falsâ vel injuſta cauſa facta nulla eſt, & ideò prehendentem non facit poſſeſſorem p. 59.
An vaſſallus poſſit appellare à prehenſione. pagina 66. columna 1.
Prehenſio feudalium publici aut privati juris. *ibidem.*
Modum excedere in prehenſione feudali quandonam dominus cenſeatur p. 61. c. 2.
Prehenſio feudalis etiam pendente lite ſortitur effectum. *ibidem.*
Cumulatio actionis & prehenſionis. pagina 113. columna 2. num. 4.
Quibus modis tollatur prehenſio, ſeu manus injectio. pag. 113. col 2. num. 4.
Prehenſio mere conventionalis ſeu pignoratitia quænam maximè dicatur. p. 114. c. 1. & 2.
Prehenſio portionis feudi indiviſæ an reſolvatur, vel alteretur per diviſionem feudi ſequentem. p. 120. c. 2. n. 43.
Prehenſio feudalis an ſit realis, & inducat jus in re. pag. 121. c. 2. num. 47.



Digitized by Google

Prehenſio feudi an debeat eſſe ſuper quadam perſona. p. 151. col. 1. num. 11.

Prehenſio præpoſterè facta utrùm poſteà convaleſcat. pagina 152. col. 1.

Prehenſio ſecunda utrùm fieri poſſit, prima invalida non reparata, aut poſt primam validam. pagina 152. columna 2. numero 2.

Prehenſioni an eſſe poſſit locus poſt inveſtituram & oblationem catalogi ex defectu hominis reſpectu omiſſorum in catalogis. p 209. & 210.

Prehenſio feudi occulta non nocet. p. 336. & 337.

Prehenſio feudalis non habet locum niſi pro juribus feudalibus ordinariis. p. 421. columna 2. 422. c. 1.

Prehenſio præmatura utrùm convaleſcat. pag. 487. columna 1. num. 10.

Prehenſio in caſu oppoſitionis non mutatur in actionem, ſed actio accumulatur. p. 545. c. 1. & 2.

Prehenſio feudi an extendatur ad ſubfeuda. pag. 599. columna 1. num. 5.

Sumptus prehenſionis cuinam imputentur. *ibidem*, & 600. columna 1.

Utrùm finitâ & reſolutâ prehenſione feudi principalis, reſolvantur etiam prehenſiones ſubfeudorum factæ à ſuperiori patrono. p. 600.

Prehenſio ſecunda utrùm valeat, primâ quæ nulla eſt, non revocatâ. p. 604. & 605.

Prehenſio ſeu manus injectio feudalis ubinam noviter tractata & diſcuſſa. p. 664.

Jus prehendendi propria authoritate quàm variis conſuetudinibus eſt receptum. p. 56. c. 2.

Prehenſo feudo, quænam intelligantur prehenſa, & de pertinentiis. p. 701. c. 1. n. 14.

*Pretium.*

Pretii pars an ſit acceſſoria, vel formalis. pag. 332. columna 2.

Pretium partim remiſſum, partim ſolutum. pagina 342. columna 1.

Præcipua conjectura ſumitur ex adæquatione valoris ad pretium. p. 344 col. 1.

In dubio per traditionem videtur habita fides de pretio. pagina 440. c. 2. num. 17. & 18.

Mentio pretii quomodò faciat intelligi de venditione ſtrictè ſumpta p. 445. c. 2.

*Preud'hommes.*

*Le dire de Preud'hommes.* p. 557. & 558.

*Primogenitura.*

Qualitas primogenituræ debet ineſſe tempore obitus parentis. p. 236. & 237.

Adoptatus utrùm ſuccedat in jus primogenituræ. *pag. eadem*, 236. & 237.

Natus ante feudum acquiſitum à patre utrùm præferatur jure primogenituræ in feudo, aliis poſt feudum acquiſitum natis. pag. 243.

Definitio primogenituræ. p. 245. c. 1.

Illius origo. *ibidem.*

An primogenitura ſit dignitas. *ibidem.*

Quomodò intelligendum primogenitum ſedere debere à dextris patris. *ibidem.*

Jus primogenituræ an amittat filius propter ſuam inobedientiam. p. 247. c. 2.

Ingratus eo privatur. *ibidem.*

Jus primogenituræ an & ad quos transmittatur. p. 246.

An poſſit alienari per filium, vivo patre. *ibidem.*

An primogenitus alienans vivo patre, privetur eo, ex jure primogenituræ. *ibidem*, c. 2.

Utrùm poſſit derogare pater ſuæ primogenituræ. *ibidem.*

Primogenitura eſt beneficium patris. *ibidem.*

Cauſa finalis primogenituræ eſt honos & conſervatio familiæ. p. 256. c. 2. 257. c. 1.

An actio ex empto cadat in jus primogenituræ. pag. 283. col. 2. num. 32.

An in recurſu propter evictionem ceſſet. *ibidem.*

Primogenitura quomodò transferatur ad filiam. p. 466. col. 2. num. 8.

Primogenitus quis ſit. *ibidem.*

An filiæ habeant jus primogenituræ contra patruos. pagina 892.

An jus primogenituræ ſit pars hereditaria, vel potius prælegatum datum maſculis tantùm? *ibid.* Non tranſmittit. *ibidem.*

Quid de jure primogenituræ circa rem particularem. pag. 251. col. 2. n. 28.

Jus primogenituræ in ſe impræſcriptibile. pagina 251. columna 2.

In ſe favorabile. *ibidem.*

Primogenitura in linea collaterali utrùm conſideratur. pagina 286.

Primogenitura utrùm habeat locum in doario. pagina 896. col. 1. & 2.

*Primogenitus*

Quis dicatur. p. 229. c. 1.

Quis de duobus eodem partu editis. *ibid.* c. 2.

Unius parentis non poſſunt eſſe duo primogeniti. pagina 273.

Si primogenitus vivo patre renuntiavit, aut aliàs inhabilis reperitur, jus primogenituræ tranſit ad ſequentem. *ibidem.*

Primogenitus utrùm deſinat eis quis ob furorem & mentis alienationem. p. 234 c. 1. & 2.

Primogenito inhabili, ſecundogenitus ſit primogenitus. p. 235. col. 1. & 2.

Primogenito abſtinente à ſucceſſione, an primogenitura ſoli ſecundo-genito proximo accreſcit, an verò cæteris aliis omnibus. p. *ead.* n. 28.

Primogenitus remanet, licet ab[illegible]at ab hereditate. pag. 235. col. 2. n. 127.

Primogenitus quis verè. p. 237. & 238.

Horto deficiente, quid præcipui jure primogenitus ejus loco poſſit accipere. 244. c. 1.

Juriſdictio caſtri an ſit præcipua primogenito. pagina 271. col. 2.

An primogenitus teneatur creditoribus ultrà quotam hereditariam. p. 27. c. 2.

An jus primogeniti capiatur hereditario jure, *ibidem*, numero 9.

Primogenitus an habeat primogenituræ in actionibus competentibus ad feuda aliena. p. 282. c. 2.

Primogenitus quantùm percipiat in feudo retrovendito ex pacto. p. 283. c. 1. n. 31.

In feudo minùs dimidia juſti pretii empto quantùm ſupplere debeat primogenitus. *ibidem.*

Feudo empto utrùm competat jus primogenituræ. *ibidem.*

Primogenitus quemadmodùm ad clientelare obſequium præſtandum ſororibus ſuis cogi poſſit. pagina 470. columna 2. num. 6.

Equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum in Britannia. p. 887.

Unus ſolus eſt primogenitus, cùm ſit diviſio in capita; ſi verò in ſtirpes, tota ſtirps primi; reſpectu aliorum, habet privilegium. p. 901. c. 1.

*Princeps*

Imperium omnimodò alienans princeps eſt homicida ſuæ dignitatis. p. 78. c. 2. n. 49.

Principes debitores juſtitiæ. p. 81. c. 1. n. 64.

*Principalis*

Quid dicatur principale. p. 648. c. 2. n. 9.

Differentia inter principalem & tertium. pagina 849. columna 1.

*Principal*

*Manoir.* pagina 273.

*Principaliter*

Veniens plenius eſt quàm acceſſoriè. pagina 109. columna 1.

Principalis patronus an teneatur ad ſarta tecta, & idoneam culturam. p. 109. c. 2. n. 157.

*Princeps.*

Principis reſtitutio quando trahatur ad alienata. pagina 120. columna 1.

Principis bona in quantùm princeps, quæ, & illius patrimonium. p. 539. c. 2. n. 184.


Digitized by Google

*Privilegium.*

Privilegia ab Adriano I. Papa Regibus Francorum data. p. 7.

*Pro*

Dictio, *pro* denotat cauſam immediatam & finalem. pag. 297. c. 1. n. 27.

*Probatio.*

Quam exactum æquilibrum in expendendis probationibus pag. 170 col. 1.

Exemplum deſtitutum omni ſolemnitate nullam probationem inducit, etiam ſit antiquum. pag. 165. c. 2.

Exemplum in parte ſolemne utrùm probet. pag. 168. c. 2. & 169. num. 61.

Exemplum de recenti confectum & in parte tantùm ſolemne per ſe an plenè probet. p. 169. c. 1.

*Procurator*

Procuratores domini cenſentur emphyteuta, vaſſallus ſuperficiarius p. 29. c. 2.

An colonus ſit procurator domini. p. 29. & 30.

Procurator an propriè ſit uſufructuarius. *ibidem.*

Procurator domini utrùm poſſit feudum prehendere. pagina 40. c. 1.

Procurator generalis indiſtinctè retrahit. pagina 301. columna 1.

An Procurator generalis præjudicet patrono. pagina 356. col. 1. num. 10.

Procurator generalis non poteſt voluntatem declarare nec eligere. *ibidem.*

An procuratori notificatio hæc fieri poſſit. *ibidem.*

Procurator Regis pauperes & pupillos tueri debet. pagina 484. columna 1.

Cur fidelitas perſonaliter. & non per procuratorem vel nuntium præſtanda ſit. pagina 656.

De procuratoribus feudi circa feudalia materia ubi tractata. pagina 664.

*Prodigus.*

Filia prodigo nupta qui conſumpſit bona, an teneatur conferre in ſucceſſione ejus qui eam tradidit. pagina 885. columna 1.

*Proles*

Appellatio prolis. pag. 365. col. 1. num. 4.

*Proloquium.*

Proloquia mutua utrum vitient actionem. pagina 441. columna 1.

*Promiſcuus.*

Promiſcua verba ſtyli nihil operantur. pagina. 373. c. 2.

*Promiſſio*

Is cui impleta eſt promiſſio, non poteſt pœnitere. pagina 931. col. 1.

*Propinquus*

Cui legatum eſt, & ſe dicit heredem, amittit legatum. p. 879. col. 1.

*Propre*

Clauſula matrimonii, *pour eſtre propre à la femme & aux ſiens*, an trahatur ad heredes. pag. 879.

Clauſula *de propre prefix*, in contractu matrimonii habet eundem effectum ad commodum ſo eri ſuperviventis, ac ſi heredium eſſet. pag. 886.

Pactum *de convertir en propres*, factum eſt favore totius agnationis mulieris *ibidem*, col. 2.

Dominium ſummæ ſtipulatæ *eſtre convertis en propres*, caducum ſit, cùm maritus ſupervixit uxori & liberis. *ibidem.* n. 5.

*Proportionabilis.*

Quot & quæ ſint paria proportionabilium. pagina 386. col. 2. num. 5.

*Proprietas.*

Emptor proprietatis an poſſit contra retrahentem deducere uſumfructum. pagina 541. col 2. n. 103.

Proprietas eſt nomen directum, & non obliquatur. p. 603. c. 1. 2.

Quaſi-proprietas. *ibidem.*

*Proprietarius*

Relevia ſeu relevamenta quandonam pertineant ad proprietarium vel fructuarium. pagina 36. col. 1.

De commiſſa & pœna rei feudalis, emphyteuticæ vel cenſuariæ utrùm cedat fructuario, an verò proprietario. pagina 36. col. 2.

Et quæ ſolidantur, an cedant proprietario, quoad proprietatem. *ibidem.*

Quemadmodùm proprietario, fructuario & hypothecario aut fundo dominanti proſint quæ alluvione accreſcunt. 38. c. 1.

An ad poſſeſſorem aut ad proprietarium ſpectet quoſcumque fructus percipere pag. 41. col. 2.

Proprietarius quando poſſit deteriorem facere conditionem uſusfructus, vel non. p. 47. 48. num. 19.

Proprietarius feudi dominantis utrùm poſſit exercere jura dominicali, invito fructuario vel colono conductore ad longum tempus. *ibidem*, num. 21.

Proprietarius feudi utrùm fructuarium & colonum ad longum tempus prohibere poſſit ab actis dominicalibus. pagina 48. col. 1. & 2.

Proprietarius feudi vaſſallum inveſtiens an teneatur hoc denunciare fructuario pagina 49 & 50.

Proprietarius quis ſit, & de proprietate. pagina 768. c. 1.

Proprietas ſuperior & inferior. p. 769. col. 1.

*Proprius.*

Propriorum acceptio quotuplex. pagina 543. c. 1. n. 101.

Heredes propriorum an debeant contribuere ad dotem pro rata bonorum. p. 874.

Propria ea verè ſunt quæ venerunt per ſucceſſionem. pag. 888. columna 1. & 2.

Proprium poteſt ſtipulari ſequi naturam *de conqueſt*. pagina 894.

An propria pertineant ad quemcumque heredem. *ibidem.*

Mater habet propria filii ex defectu aliorum heredum contra fiſcum. pagina 900.

Conſuetudo in §. *donner & retenir*, an prohibeat dare quantum propriorum poſt mortem. p. 912. columna 1. numero 7.

*Prorogatio*

Quid ſit? pagina 450. c. 1. n. 50.

An prorogatio referatur ad ſubſtantiam, an ad qualitatem contractus. *ibidem.*

An fiat cum iiſdem pactis. *ibidem.*

Prorogatio facta lapſo termino, eſt novus contractus. pag. 585. c. 2. num. 38.

Prorogatio exceſſiva utrùm vitietur *ibidem*, & 586.

Utile per inutile quandonam vitietur. p. 586.

*Proteſtatio*

Generalis an proſit, dato contrario actu in ſpecie. pag. 215.

Proteſtatio contra jus conſuetudinis an valeat. pagina 389. columna 1. num. 16.

*Proventus*

Vocabulum generaliſſimum. pagina 563. col. 1.

*Providentia*

Dei attingit à fine ad finem fortiter. pagina 233. c. 1. num. 10.

*Proviſio.*

De ſimplici proviſione loco manus levatæ. p. 633. c. 2. n. 16.

Ceſſant proviſiones, quando principale ſtatim decidi poteſt. p. 639. col. 1. n. 51.

*Prout*

Dictio quomodo ſtet in oratione. pagina 173. col. 1. num. 85.

*Prout ſibi placuerit* Utrùm hæc verba importent abſolutam veritatem, vel arbitrium boni viri. *ibidem*, col. 2.

*Publicatio.*

An judicis præſentia & authoritas ſit de forma & ſubſtantia publicationis. p. 169. c. 2. num. 65.

*Purgatio*

Moræ quid operetur. pagina 351. columna 2. n. 1.

An ſemper purgatio moræ relinquat moram in extremo. p. 351.

*Putiphar*

Eunuchus Pharaonis in Ægypto quare dictus eunuchus pagina 287. c. 1.

Q

QUADRAGINTA dierum terminus quando, & à qua die currere incipiat. pagina 182. & 183.

*Qualitas.*

An defectus qualitatis formalis vitiet. pagina 31. columna 2.



Digitized by Google

Qualitas intelligitur ſecundùm tempus verbi. p. 807. col. 1. num. 56.

Qualitas perſonæ eſt magis ſubſtantia quàm accidens. p. 231. col. 2.

*Quando*

Dictio nedum importat tempus, ſed etiam conditionem. pag. 386. c. 1. n. 2.

*Quarta*

Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria conſuetudinaria. p. 264. col. 2.

*Quaſi poſſeſſio*

Juris primogenituræ. p. 230.

*Quilibet.*

Energia vocabuli: *Quilibet.* p. 142. c. 1. n. 48.

*Quintus.*

Quinta pretii quo ſenſu maximè intelligenda. pag. 144. columna 1. & 2.

Quinti vel etiam ſubquinti jus cui acquiſitum. pagina 419 col. 2.

Quinti pretii onus ad quem ſpectet. pagina 436. col. 2. numero 4.

Quinto pretii quandonam ſit locus. p. 460 & 461.

Quintum pretii an de pretio, an de oneribus adjectis emptori, ſolvendum eſt. p. 463. c. 1. n. 1.

*Quiſque*

Unuſquiſque vocabulum univerſale diſtributivum. pag. 605. columna 1.

R.

RATUS: pro rata pecuniæ locus eſt quinto pretii & laudimiis, niſi in diviſione. pagina 409. columna 1. numero 81.

*Ratificatio.*

Non improbare pro ratificatione eſt in factis, ſed non in omiſſis. p. 359.

Ratificationem inter & approbationem differentia. pag. 447. col. 2. num. 42.

Ratificatio cur debeat fieri infrà tempus actus gerendi. p. 621. c. 1. n. 42.

*Ratio.*

Rationum redditio quænam complectatur. p. 195. c. 2. num. 16. & 17.

Rationem fidelem reddere utrùm compellatur omnis alienæ rei adminiſtrator. *ibidem.*

Rationibus reddendis obnoxius, qui rationes ſuas exhibet adverſario, an contenta in rationario probare teneatur. p. 196. col. 1.

Inter rationes adminiſtrantis rem alienam, & inter rationes mercatoris differentia quæ. pagina 19. col. 1. numero 25.

Ratio leviùs neque ita exactè cum ſuis conſanguineis expenditur. p. 198. c. 1. & 2.

Ratio certa & evidens legi ſcriptæ antepollet. pagina 256. col. 1.

Ratio poſita in lege vel ſtatuto quare præſumatur finalis. p. 299. col. 1. & 2.

*Reatinus.*

Leo Pontifex impetratà Rege Francorum Reatinam Eccleſiam. p. 7. col. 2.

*Recognitio.*

De recognitione rei propriæ, & quod erronea recognitio rei propriæ in feudum, cenſum, emphyteuſim ipſo jure non valeat, nec quicquam detrahat recognoſcenti. pagina 732.

An recognitiones ſimplices probent dominium. pagina 173. col. 2.

Recognitio ſeu titulus novus non in plus obligat. p. 280. col. 1. & 2. num. 19.

Recognitio ſimplex probat, non tamen præjudicat in proprietate vel poſſeſſione. pagina 569. c. 1.

Recognitio erronea. *ibidem.*

*Recommendatio*

Species incarcerationis. p. 114. c. 2. n. 21.

*Reconventio*

*En Cour laïque n'a point de lieu.* pagina 851.

*Recuperare.*

Quantùm referat rem recuperare per viam retractus, an per viam diſtractus. pag. 283. col. 1. n. 30.

*Recurſus.*

De recurſu & ſummatione coheredum. pagina 141. columna 1. n. 42.

*Redemptio.*

In redemptione quæ fit infrà tempus novo conſenſu prorogatum licet habeat locum novum quinti pretii, an tamen locus ſit retractus feudali. pagina 451. columna 1. numero 53

Quid ſi ab initio venditionis, actum ſit de proferenda die. *ibidem.*

Redemptio ſola ſecuta utrùm ſufficiat ad præſumendam ſimulationem. p. 454. c. 2. n. 72. & 73.

Redemptio facta ex cauſâ prorogationis. pagina 740. columna 1.

Redemptio ſervitutis vel uſusfructus facta conſtante matrimonio, cadit in communionem. p. 878. c. 1.

*Redemptus.*

Res redempta priſtinum ſtatum & qualitatem recuperat. p. 182. col. 2.

*Redimere.*

Jus redimendi an ſit pars rei, & facit quod non cenſetur omninò res alienata. p. 282 & 283.

Utrùm jus redimendi poſſit cedi. pagina 297. columna 2.

Jus redimendi & jus prælationis in quo differant. pag. 298. col. 1.

An jus redimendi vel prælationis tranſeant ad heredem. *ibidem.*

*Reditus*

An jus reditus circumſcribatur loco. pagina 56. col. 2. 57. c. 1. numero 9.

Quid de reditu ſpecialiter ſuper feudo aſſignato. pagina 278. col. 2.

Nota de reditu ad certam rem limitato. pagina 276. columna 2.

Quid de reditu debito ratione inveſtituræ. *ibidem.*

Reditus infeudatus an poſſit redimi à debitore. pag. 337. c. 1. num. 58.

An creditores ſuos reditus poſſint invitis debitoribus infeudare. *ibidem*, c. 2. n. 59.

An reditus infeudatus ſit pars feudi p. 372. c. 1.

Redituum moderatio. p. 374 & 375.

Redimens tenetur ad legales ſumptus. pagina 450. columna 1. num. 52.

Reditus vocabulum quid connotet propriè. pagina 563. columna 1.

Conceſſio ad reditum. p. 671.

An in acquiſitione reditus acquiratur amortizatio. p. 597. c. 1. num. 96.

Materia de reditibus infeudatis, ubinam noviter tractata & diſcuſſa. p. 664.

Redituum genera quot. p. 797. & 798.

In reditibus vulgaribus nulla ſunt porsùs jura dominicalia, niſi cùm res venditur ad onus, quia ſunt pars pretii. p. 798. & 799.

Redemptio reditus à concedente retenti, quando videatur in fraudem laudimiorum. p. 802. c. 2. num. 22.

Reditus ad rationem duodecimæ reſpectu tertii an pro mobili habeatur. *ibidem.*

An qui non recipit pecuniam, poſſit promittere reditum cujuſvis ſummæ. p. 803.

Emptor debens laudimia etiam pro rata ſortis reditus purè debet. *ibidem.*

De reditu pecuniâ conſtitutâ ad rationem unius in 30. p. 303. col. 2.

Reditus ad rationem quincuncis longe ſuperatur à ſorte, & magis immobilibus accedit. *ibidem.*

Multum differt à reditu duodecimæ qui mobilibus accidit, ſorti æquipollet, & neceſſariò redimibilis eſt. p. 803. c. 2.


Digitized by Google

Reditus *en aſſiette* pecuniâ conſtitutus in perpetuum eſt venditio perpetua; & ſi habet poteſtatem redimendi, venditio eſt ſub dictâ facultate. p. 806. c. 1. & 2. n. 48.
De reditu fundiario temporali. p. 807. c. 1.
Prætendens reditum, tenetur titulum & qualitatem declarare. pag. 808. c. 1.
Privilegium urbis Pariſienſis ſuper redemptione redituum an proſit domino cenſuali. *ibid.* c. 2.
Etiamſi res venditur ad onus reditus redimibilis incerto pretio, locus eſt laudimiis. *ibidem.* n. 65.
Reditus pecuniâ conſtitutus an præſumatur ad rationem duodecimæ aut decimæ-quintæ. pagina 809. columna 1. numero 70.
Reditus amortizati præterit, non futuri. *ibid.*
De redemptione reditus an & quando debeantur laudimia. p. 809. c. 2.
Si res datur ad reditum redimibilem, ad rationem quintædecimæ, vel circa, vera venditio eſt; etiamſi acquiſitor redimat. *ibidem.*
Data etiam eodem fundo nova venditio eſt. *ibidem.*
Capiens ad reditum duodecimæ, cenſetur emere, ſive in cenſu, ſive in feudo p. 810. c. 2. n. 79.
Cum reditu duodecimæ, quandonam maneat permutatio. pagina 812.
An ſufficiat reditum perpetuò durare poſſe, ut cenſeatur inter immobilia. p 834. c. 2.
Major mos conſuetudinum reditus vulgatos deputat mobilibus. *ibidem.*
Reditus fundiarii etiam redimibiles immobilibus aſcribuntur. *ibidem.*
Quot ſint genera redituum pecuniâ conſtitutorum. p. 835. c. 2 num. 11.
Appellatio & multiplex diviſio reditus. *ibid.*
Reditus & nomina ſunt mobilia, nec tertia ex his ſpecies. pag. 836. c. 2
Reditus annui perpetui de jure pro mobilibus habentur. *ibidem.*
Reditus temporales ſi admodicum tempus, mobili; ſi ad longum tempus, immobili comparantur. *ibidem.*
Reditus non dicitur, licet diſtributa ſit ſolutio ſummæ in plures quàm decem annos. p. 837. c. 2.
Ut reditus temporalis immobili comparetur non ſufficit quod ſit decennalis, vel ultra; ſed debet eſſe ad vitam, vel tricennarius. *pag. ead.*
Quamvis reditus veniant appellatione immobilium, in diſpoſitione conſuetudinis; non tamen in diſpoſitione hominis. p 838. c. 1.
Domo vendita ſub reditu, hic reditus non poteſt retrahi per propinquum. pag 916. c. 1.
Reditus fundiarius an ſit pars fundi. p. 929. c. 2.
An reditus habeatur pars fundi, & quomodò p 931. c. 2.

*Refutatio.*

Ex juxta refutatione an ſit devolutio. pagina 621. columna 2. num. 39.
Præſentatio facta per vaſſallum an præferatur præſentationi factæ per commiſſarium patroni. p. 622.

*Regalia.*

Cur regalia non tranſeant, etiam ſub univerſali clauſula. p. 79. c. 1. n 53.
An ſint alienabilia per principem *ibid.*
Cur in regalibus ſpecialis conceſſio requiratur. p. 79. col. 1. & 2.
Regalia quæ & quando veniant ac transferantur. pag. 80. c. 1. n 60.
Regalia. 493. c. 2.
Regaliorum jura antiquiora jure Pontificio. pagina 494. c. 1. num. 10.

*Regnare.*

Modus regnandi feliciter. p. 712. c. 1.

*Regula.*

Cur potiſſimum ſtandum ſit regulæ. p. 285. c. 2.

*Relatio*

Relatio etiam diſpoſitoria nihil operatur, niſi conſtet de relato. p. 175. c. 1.
Relatio ſervientis ſive apparitoris plenam fidem facit. pagina 700.
Copia relationis. p. 16. n. 99.
Relatio non fit niſi ad proxima, p. 602. c. 2. n. 9.

*Relatum*

Quomodò ſit in referente cum omnibus ſuis qualitatibus. pagina 58.
Relatum ineſt referenti. p. 670. c. 2.

*Relaxare.*

Relaxandum impedimentum à cenſu, aut pretio ſoluto. pagina 691.

*Relevamentum*

Maximè odioſum quodnam ſit. pagina 473. columna 1. numero 17.

*Relevium.*

De relevio, ſeu relevamentis; utrùm ea adquirantur fructuario. p. 34. c. 1.
Relevia quo ſenſu maximè intelligenda. p. 144. columna 1. & 2.
Utrùm conſtito de infeudatione ad onus relevandi ab omni manu, debeatur relevium, contingente mutatione ex parte patroni. p. 146. c. 1.
De apocha ultimi relevii, ejuſque utilitate & effectu. p. 226. c. 1. n 45.
Etymon relevii. p. 388.
An debeatur relevium ex ſimplici contractu. *ibidem.*
An de mero diſtractu, aut de revenditione ex pacto de retrovendendo, debeatur novum relevium, vel novum quintum pretii. p. 389 c. 1. n. 15.
Relevium an debeatur ſi ob ingratitudinem feudum revocatum erit. p. 402. c. 2. n. 56.
Relevium utrùm debeatur, ſi ob natos liberos feudum revocatum erit. p. 403.
Relevium an debeatur ſi feudum datum fuerit in ſolutum. pag. 404. c. 1. n. 62.
Relevium an debeatur tranſactione interpoſita ſuper feudo. p. 405. c. 2.
Relevium an debeatur diviſo feudo inter ſocios vel coheredes. p. 406. c. 2. n. 29.
Relevium an debeatur feudo permutato inter duos vaſſallos, p. 408. c. 2. n. 79.
In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ. p. 408.
Relevium an debeat qui mortis causâ feudum accepit. pagina 409. c. 2. n. 82.
Relevium an debeatur, ſi ſucceſſivo ordine alicui delatum fuerit feudum p. 409. 410 n 83. 84.
Relevium offerens unus ex heredibus an ſit admittendus. pag. 411. c. 2. n. 89.
Relevium an duplex debeatur, nepote patre præmortuo, ſuccedente avo. p. 415. c. 2. n. 103.
Relevium an legato feudo, debeatur duplex. pagina 416. columna 1. & 2.
Si donatarius feudi ante ullam traditionem feudi idem feudum alteri donaverit, utrùm duo relevia debeantur. *ibidem,* c. 2. n. 107.
Relevium duplex an debeat legatarii heres. p. 417. columna 1. num 108.
Relevium cur unum debeatur, quando feudum pluries mutat manum. p. 418. c. 2. n. 13.
Relevium an debeatur ex capite ſucceſſionis quando feudum eſt pure debitum reſtituendum. p. 422. c. 2. n. 126.
Relevium duplex an debeat novus donatarius, Eccleſia donante ſibi feudum donatum. p. 423. c. 1. n. 129.
Relevium utrùm ſtatim debeatur, uſumfructum feudi retinente donatore. p. 430. c. 1. n. 152.
Relevium an ſolvendum ſit per donatorem, an verò per donatarium, uſufructu retento per donatorem. pagina 431. c. 1. num. 156.
Releviorum onus an ſpectet ad fructuarium. *ibid.* c. 2.
Quod uſufructu feudi vendito vel donato, nullum debeatur relevium. *ibid.*
Et ſi aliquid, utrùm emptori, vel donatario, vel venditori. *ibidem.*
Etiamſi patronus non petierit relevium niſi poſt obitum fruc-

tuarii ; an debeant heredes fructuarii exinde exonerare proprietarium. p. 412. c. 1 n. 160.
An de confiſcatione feudi debeatur relevium. *ibidem*. col. 2. num. 161.
Relevium an debeatur vendito jure omni ad feudum. p. 447. col. 1.
Relevia utrùm debeantur pro hyperocha ſeu ſupervacantia. p. 452. c. 2. n. 59.
An in contractu mixto ex venditione ac permutatione. *ibid.*
Relevium an debeatur pro altis arboribus ſecandis per vaſſallum venditis. p. 460. 461.
Relevium an debeatur ſi feudum certa quidem proxima die redimibile pro alio feudo detur. p. 462. c. 1. n. 33.
Solius ſimpliciter relevii in cauſa nuptiarum debiti an fiat remiſſio. pag. 476. c. 1.
Relevium an debeatur feudo partim vendito, partim donato. p. 451. c. 2. n 54.
Jus relevii quale. p. 555.
Materia de juribus utilibus releviorum vel quinti pretii, ubinam noviter tractatu & diſcuſſa· p. 664.
Relevia quænam dicantur odioſa. *ibidem*.
Relevia cari pretii quæ. p. 719. c. 2. n. 12.

*Religio.*

Religionis favore an cogatur quis vendere. pagina 596. columna 2. n. 98.

*Reliquus.*

An reliqua ſint debitum mobile. p. 874.
An propter bellum fiat remiſſio. p. 823.

*Remiſſio*

Habetur pro implemento etiam in conditionibus. pag. 468. c. 1. n. 12.
Remiſſio commiſſi an ſit alienatio. pagina 593. columna 1. num. 75.
Remiſſio an facienda ſit ſterilitatis, vel vis majoris cauſâ. pag. 628. c. 1. n. 9.

*Renovare.*

Pactum de renovando in materia prohibita reprobatur. p. 585. c. 1. n. 36.

*Renovatio.*

An renovationes ſint tituli. p. 221.

*Renunciatio*

Quid de ſimplici renunciatione. p. 251. c. 2.
De portione filiæ quæ renuntiavit. p. 263.
Differentia renuntiationis & ceſſionis. *ibidem*.
Renuncians ſucceſſioni an aliquid tranſmittat. pagina 889. columna 1.

*Repetitio.*

Tres cauſæ inducentes repetitionem tacitam, & tres eam excludentes. p. 601. c. 2.

*Repetitus.*

Cur præſumantur repetita ſeriò dicta. pagina 676. columna 1.
Imò ſunt relata. *ibidem*.

*Replicatio.*

Aut quaſi poſſeſſio non ſufficit, ſed requiritur qualitas poſſeſſionis feudalis. p. 261. c. 2.

*Repræſentatio*

Mero jure ſucceſſivo procedit. p. 892.
Transfert jus primogenituræ. p. 903. c. 1.
Repræſentatio eſt privilegium, nec habet locum in his quæ ſunt juris ſpecialis. *ibid*. c. 2.

*Repudiatio*

Legati an trahatur retrò. p. 537. c. 1. n. 174.

*Requeſta.*

Sententia dominorum Requæſtarum quandoque abſorbet petitorium. pag. 546. c. 1.

*Reſciſſio*

Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non concedatur reſciſſio. p. 397. c. 2. n. 47.

*Reſignatio*

An Reſignatio vaſſalli noceat agnatis. p 525. c. 1. n. 5.

*Reſpit.*

*Reſpit peut avoir lieu* difficultate oriente ex juſta cauſa. p. 932. columna 2.

*Reſtitutio*

Reſtitutionem in integrum generale ſtatutum non excludit. p. 97. c. 2. n. 6.
Reſtitutio in integrum an extendatur ad fidelitatem per alienationem mero jure validam. pagina 121. columna 1. numero 48.
Reſtitutioni an & quando ſit locus in feudalibus. pagina 379 c. 1. n. 5.
An & quando locus ſit reſtitutioni in feudalibus. pag. 379. col. 1. n. 5.
Reſtitutio in integrum per viam juſtitiæ an extendatur contra tertium, & ad priſtinam antiquitatem & locum. pag. 394. col 1.
Reſtitutio in integrum an & quatenùs extendatur in præjudicium tertii p. 394. c. 1.
De reſtitutionibus & reſciſſionibus. p. 394. 395.
An reſtitutio in integrum noceat agnatis. p. 525. columna 2. num. 126.

*Retentio*

Uſusfructus quemadmodum æquipolleat traditioni reali. pagina 326.
Pater *qui a labouré les heritages de ſes enfans* habet jus retentionis p. 888. c. 1.
Donatum jus retentionis an ſit reale. *ibid*. c. 2.
Retentio mobilium an ſit merum lucrum, aut potius commutatio ad onus ſolvendi debita. p. 890. c. 1.

*Retinere.*

Cum neceſſe eſt capere poſſeſſionem de manu heredis an ſit retinere. p 912.
In ceſſione donationi cauſâ, donam non eſt ſenſitus, nec retinet. *ibid.* n. 10.

*Retractus*

An jus retractus poſſit adquiri, & dependentiæ feudalis. pag. 51. c. 1.
Actio retractus per diviſionem etiam poſt litem conteſtatam ſubſecutam, cur reſolvi poſſit. p. 121.
Retractus quotuplex. p. 289.
Retractus feudalis partim legalis, partim conventionalis. pagina 289.
Retractu feudali utitur patronus Eccleſiaſticus : ſed retinere non poteſt. pag. 293. c. 1.
An etiam fidejuſſor poſſit uti jure retractus. pagina 295. c. 1.
Vendens nomine alieno poteſt utroque uti retractu, nomine ſuo. *ibidem*. c. 2.
Retractus feudalis utrùm cedi poſſit. p. 267. c. 2.
Secùs de retractu proximitatis. *ibidem*.
Retractus feudalis magis accedit juri prælationis, quàm juri redemptionis. p. 299. c. 1.
Retractus feudalis in quo differat à ceteris juribus utilibus feudalibus. p. 301. c. 1. n. 38.
Retractus ejus eſt in fructu reſpectu illius qui eſt dominus, & non alterius. 397. c. 1.
Retractus non eſt nova emptio ſed tranſlatio p. 311. c. 1. n. 79.
Retractûs jus de ſe non competit per viam executionis, ſed actionis. p. 314. 315.
Quotuplex ſit via retractus feudalis. p. 315.
Retractus feudalis eſt favorabilis & conformior juri communi, quam retractus proximitatis. p. 320. c. 1. n. 8.
Retractûs feudalis reſolutio quotuplex p. 346 & 347.
Retractus feudalis quantùm favorabilis. pag. 34. c. 2. num. 5.
Nova reſolutio, an & quando pendente lite currat tempus utriuſque retractus. p. 354. c. 1.
An omnis actio retractus 30. annis excludatur. *ibidem*. col. 2. num. 11.
Uter de jure præferendus ſit in retractu, an dominus directus, an conſanguineus. p. 362. c. 1.
Quomodò retractus conventionalis legalem excludat. *ibidem*.
Conſuetudo retractus proximitatis eſt tranſlatoria ; conſuetudo retractus feudalis eſt reſciſſoria. p. 390.
In utroque retractu emptoris uſumfructum ei reſtituendum eſſe. p. 331. c. 1. n. 36.
Retractus feudalis an retrotrahatur. p. 428. c. 2.
Retractui in totum quando ſit locus. p. 457.
Cur latior interpretatio in retractu quàm in laudimiis. *ibid*. c. 2. n. 79.

Digitized by Google

Utrùm patronus poſſit uti retractu in ſubfeudo vendito, quando eſt ſuperior qui fruitur feudo prehenſo. pagina 622. columna 2.
Pendente lite patronorum, an currat eis tempus retractus feudalis. p. 643. c. 2 n. 70.
Materia de jure feudalis retractus ubinam noviter tractata, & diſcuſſa. p. 664.
Utrùm jus cedi poſſit retractui. p. 753. c. 1. n. 152.
Annus retractûs non currit in ſimulata permutatione, niſi per 10. annos. p. 918. c. 2.
In retractu lineari non eſt neceſſe quod actor probet ſe de genere eſſe, & cur. p. 915. c. 1.
An lis conteſtata in retractu lineari perpetuetur. *ibidem.*
An minor reſtituatur in retractu. *ibidem.*
Emptor domus ſtatim poteſt vendere, & conventus de retractu tenetur nominare eum qui vendidit. p. 915. c. 2.
Jus retractus lapſu anni diſcontinuatum perimitur. pag. 917. c. 2. n. 11.
Actio retractus linearis quomodò perpetuetur. pag. 917. columna 2.
Retractus linearis quomodò acquiratur. pagina 919. columna 1.
An fundo vendito, ſi locus ſit reſtitutioni, annus retractûs currat. *ibidem.* c. 2.
Conſuetudo linearis retractus non eſt odioſa. *ibidem.*
Retractus linearis eſt quædam ſpecies *d'Eſtat. ibid.*
Habens *lettres Royaux* in inſtantia retractus, debet offerre. *ibidem.*
Conſanguineo uno excluſo in retractu, alter non excluditur, quamvis non ſit intra tempus. p. 921. c. 1.
Reus in retractu poteſt cedere remotiori. *ibidem.*
Fiſcus vel Eccleſia vendens donata an faciat locum retractui. pag. 923.
Retractûs partitio inter ſuperſtitem conjugum qui non eſt de linea, & cui evenit fundus de cujus retractu agitur, an impediat actionem retractûs. p. 924.
Si in contractu matrimonii media *des propres* ſponſæ eſt facta conquæſtus, an media hujus mediæ cadat in retractum. p. 925. c. 1. n. 6.
Actio annua retractus in quo caſu ſit hereditaria & tranſmiſſibilis. p. 925. c. 1. n. 7.
An retractus cadat in conquæſtum. *ibidem.*
Jus retractus eſt perſonale. *ibidem.*
Annus retractus an currat à die adjudicationis, ſi non fuerit appellatum. p. 925. c. 1.
An à die *du decret enſaiſiné* vel à die contractus *ou de la ſaiſine* & pro pretio decreti. *ibidem.*
Retractus proximitatis an habeat locum in reditibus. pagina 925.

Retrahere.

Annus retrahendi à qua die currere incipiat. pagina 31. col. 1. & 2.
Si conſtet de venditione, an fundata ſit intentio domini vel retrahentis. pagina 451. columna 1. num. 57.
Retrahere partem ab offerente totum, quandonam liceat. pag. 457. c. 2. n. 80.
Retrahens an poſſit eſſe melioris conditionis, quàm emptor. p. 458. c. 2. n. 83.
Quare omne commodum contractus ſpectet ad retrahentem. p. 324. c. 2. n. 8.
An retrahens agnatus à domino, eoque emptore, utrùm laudimia ipſi domino debeat. pagina 747. columna 1. numero 112.
Retractus in cenſu utrùm domino eſt permiſſus. *ibidem*, col. 2. n. 114.
An dominus præferatur conſanguineo venditoris. *ibidem.*
Retrahens poteſt deducere de pretio, ſi eam emptor deterioravit. p. 216. c. 1.
An vidua poſſit retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipſius viduæ. p. 924. c. 1.
Utrùm de revenditione aut redemptione debeatur relevium. p. 388. c. 1. & 2. n. 12.
Voluntaria & neceſſaria revenditio qui differant. *ibidem*, & ſeq.

Revocatio.

Revocatio utrùm præſcribi poſſit ex ingratitudinis causâ. pag. 511. c. 1. n. 50.
In dubio non cenſetur facta revocatio etiam ab ingrato. pag. 524. c. 2. n. 121.
Clauſula generalis revocationis eſt ſuſpenſiva. p. 863. c. 1. n. 6. 861.

Revocatorius.

Utrùm detur revocatoria in venditione facta à patre. p. 249.
Revocatoria datur filio in alienata per patrem. p. 250. col. 1. num. 20.
Differentia inter querelam & revocatoriam. *ibidem.*
Revocatoriæ actiones. p. 520. c. 1. 102.

Revenu

*Du fief d'un an.* p. 556. 557.

Reus

Allegans ſe ſpoliatum, petens reſtitui. pagina 845. columna 2. num. 10.

Rex

Quod Regi ſubeſſe libertas eſt. p. 81. c. 1.
Regis jura vera & propria quæ. p. 81. c. 82.
Regis omnia eſſe quo ſenſu intelligendum ſit. *ibidem.*
Rex ſolus fundatam ipſo jure habet intentionem in omni juriſdictione & imperio, per totum regnum. p. 128. col. 1. & 2. num. 10.
Rex nequit ſubditum à juriſdictione, quacunque de cauſa eximere. p. 135. c. 1. n. 18.
Rex etiam impubes, & coronari, & inungi poteſt. pagina 490. c. 2.

Rigor.

Rigores juris non debet ſervare patronus erga vaſſallos. p. 411. col. 1.

Roma.

Roma & Italia ſub Francis fœlix. p. 11. c. 2.

Romulus

Quod apud alios vitiis antiquatum erat, virtute apud ſuos renovavit. p. 9. c. 1.

S.

SABAUDIÆ Comitatus per quem erectus in Ducatum. p. 40. c. 2.

Sacramentum

Fidelitatis ubinam tractatum & diſcuſſum noviſſimè. p. 664.
Et de ætate & induciis fidelitatis præſtandæ ſacramenti. *ibid.*

Saiſina

An capi debeat in ſpecie, an in genere. p. 916.
Facta procuratoris nomine proprio, nulla eſt reſpectu ejus cujus eſt procurator. p. 917. c. 1.
Utrùm valeat ſaiſina data à domino non reſidente. p. 917.

Saiſire.

Et ſaiſina quid Gallis. p. 53. c. 1. n. 1.

Saladinus

Noradini Succeſſor quo tempore Ieroſolymam cepit. pag. 18. c. 1.

Salictum

Quid. p. 108. c. 2. n. 5.

Salucia.

Saluciæ Marchionatus feudum à quo movens. pagina 25. columna 2.

Salvo-jure,

Et *ſine præjudicio* clauſulæ an impediant præſcriptionem. p. 519. c. 2. n. 145.

Sanguis.

Sanguinis naturalis continuatio quandonam operetur. p. 123. c. 1. n. 2.

Satisdare

Satisdandum eſt tàm in bonæ fidei, quàm in ſtricti juris judiciis ex juſta cauſa. p. 402. c. 2.

Sciens.

An ſcienti ſit denunciandum. p. 349.

Scientia.

Clauſula, *ex certa ſcientia* utrùm operetur in his quæ ignorata ſunt. p. 174. c. 2.

Digitized by Google

*Scribere*

Paria ſunt totum ſcribere, vel ſubſcribere. p. 165. columna 1. n. 45.

*Scriptura*

Nuda privata utrùm aliquem gradum probationis faciat. pag. 154. col. 2.
Quomodò falſum committatur etiam in privatis ſcripturis. *ibidem.*
In contractu emphyteutico ſcripturam non eſſe neceſſariam. p. 673. c. 1. n. 38.
Scriptura privata recognita plenè probat. p. 158. columna 2. num. 17.
Quatenùs præjudicet tertio. *ibid.*
Scriptura antiqua facit præſumptionem vel ſemiplenam probationem. p. 158. c. 2.
Scriptura privata ſumpta ex chartophylacio ſcribentis an contra eum plenè probet. p. 158. c. 2.
Scriptura privata ex archivo publico deſumpta utrùm probet. p. 160. c. 2.

*Scrupuloſus.*

Contra ſcrupuloſas formulas, pagina 698. columna 1. numero 80.

*Scrupulum*

Quid & ejus diviſio. p. 277.

*Secare.*

Qua ratione teneatur præmaturè ſecans, fructus rei reſtitutioni ſubjectæ reddere. p. 105.

*Secretarius.*

Privilegium Secretariorum. p. 322.
Utrùm Secretarius regius emens feudum movens à Rege, poſſit deducere relevium venditori. p. 463. 464.
Secretarii Regis quemadmodùm à laudimiis immunes. pagina 681. c. 2.

*Secundo-genitus.*

An ſecun-dogeniti teneantur accipere legitimam in quantitate & æſtimatione. p. 256. c. 2.
Secundo-geniti habent partem in univerſitatem titulo & honore feudi. p. 271. c. 1. n. 21.
Nec tenentur portiones ſuas recognoſcere à primogenito. *ibidem.*
Quomodò accipiendum ſecundo genitos concurrere cum primogenito in juribus vaſſallorum. p. 568.
Secundo-genitus poteſt recipere pretium domus feudalis, præcipuè ne illa dividatur. pag. 895. c. 2.

*Seditio*

Reipublicæ nihil peſtilentius ſeditione. p. 15. c. 2.

*Seel*

*Attributif de Iuriſdiction eſt titulaire*, & non executivum contra tertium. p. 849. c. 2.

*Senonenſis.*

Senonenſis conſuetudinis modificatio. p. 434.

*Sententia.*

Sententia lata contra habentem principale intereſſe, an præjudicet habenti minus principale intereſſe. pagina 393. columna 2. n. 33.

*Separatio*

De bonis & de corpore, pagina 871.
Separatio de bonis & corpore per quem fieri debeat. *ibidem.*

*Sequeſtratio.*

An ſequeſtratio prætoria, vel judicialis poſſeſſionem tollat. pag. 58.

*Servitus*

Prædialis an feudo cedat. p. 81. c. 2. n. 67.
Utrùm ſervitutes principaliter & per ſe ſint in bonis, & quomodò. *ibidem.*
Servitus confuſa quandonam debeat reſtitui. pag. 305. col. 2. n. 58.
Servitutes & hypothecæ utrùm revocentur per ingratitudinem vaſſalli. p. 519. c. 2. n. 98.

*Servus.*

Servi conditionatæ libertatis quinam hodie dicantur. pag. 127. col. 1. n. 3.
Servi quos vocant, manus-mortuæ, reliquiæ veteris paganiſmi qua ratione ſint. pag. 17. col. 1. n. 4.

*Sextula*

In quot ſcrupula dividatur. p. 277.

*Si.*

Hæc particula quandoque demonſtrat cauſam & oſtendit. p. 733. c. 2.

*Sicilia.*

Rex Siciliæ eſt dominus utilis in univerſo, directus in particulari. p. 94.
Quibus in locis Siciliæ vivatur jure Francorum. pagina 145. col. 1.

*Sicut*

Dictio quomodò ſtet in oratione. pagina 173. columna 1. num. 85.

*Sigillum*

An probet de ſe. p. 157. c. 2. n. 12.
Ad quem finem operetur. *ibidem.*
Quando conſtat cujus eſt ſigillum, an præſumatur ejus voluntate impreſſum. p. 158. c. 1.
Cur per ſe non loquatur. *ibid.*

*Similitudo.*

An ſufficiat ſimilitudo reſpectu ejus de quo quæritur. p. 402. col. 1.

*Simulatio*

Simulationis probandæ causâ non ſufficiunt conjecturæ. p. 445. c. 1. n. 33.
Præſumptio ſimulationis. p. 585. c. 2.
Probatio ſimulationis non tàm exacta requiritur reſpectu tertii. p. 811. c. 2. n. 86.

*Siniſtra*

Apud quos locus honoratior. p. 245. c. 2.

*Socius.*

Si ſocii ſimul vendunt, ſinguli à retractu in totum excludantur. p. 196.
Socius vel coheres utrùm interdicto *uti poſſidetis* adverſus ſocium vel coheredem uti de toto feudo inveſtitum uti poſſit. p. 413. c. 2. n. 96.
Socius ſocio quam culpam præſtare debeat. pagina 470. 471.
Domo integra vendita ab uno ex ſociis, an alter poſſit retrahere partem ſuam, ſi erat poſſeſſor partis ſuæ. pagina 918. columna 1.

*Soldurius*

Soldurii & devoti quinam fuerint appellati apud Gallos vetuſtiſſimos. pag. 4. c. 2.
Quibus conditionibus cum illis vivebant. *ibidem.*

*Solemnitas.*

Utrùm ſolemnitas non neceſſaria vitioſè appoſita vitiet actum. p. 66. c. 2.
Solemnitas extrinſeca enunciata præſumitur cujus defectus non opponitur. p. 171. c. 1. & 2.

*Solvere.*

Conditio & juramentum de ſolvendo, impletur compenſando. p. 34.

*Solus.*

Quotuplici via ſuccurratur ei qui ex pluribus ſolus convenitur. p. 199. c. 2. n. 39.

*Solutio.*

Speciale mandatum requiritur ad prorogandum diem ſolutionis. p. 492.

*Sors*

Inter quos admittenda. p. 231. 232.
Sortium uſus an licitus ſit. p. 232. c. 1.
Sortis vocabulum ambiguum. *ibidem*, n. 13.
Sors quotuplex. *ibidem.*
Sors pro fortuna. *ibid.* n. 14.
Pro ſortilegio & divinatione. *ibid.*
Pro pecunia principali reſpectu uſurarum. *ibidem.*
Pro hereditatis portione. *ibidem.*
Sors profato. *ibidem.* n. 16.
Pro gratia electionis, ſeu prædeſtinationis. pagina 233. col. 2. num. 22.
Sortium uſus an prohibitus. *ibid.* n. 23.
Tamen in Eccleſiis permiſſus. *ibid.*
Sors ceſſare debet ubi delectus eſt. p. 234. c. 1.
Sorte ſchiſma dirimi poteſt. *ibid.*



Digitized by Google

Sorti an ſit locus quando agitur de præjudicio tertii. *ibidem.*
*Souffrance vaut foy, tant qu'elle dure.* p. 490. 491.

*Specialis.*

Speciale an ſit quod non poteſt verificari niſi in una ſpecie. p. 118. c. 2.

*Speculator*

Et ſpeculum. p. 680.

*Spes*

Quænam competat filio in bonis patris viventis. p. 245. columna 2.
Spes ſimplicis expectationis. *ibidem.*
Spes an tranſmittatur. p. 246. c. 1.

*Spoliatus*

A judice, ordine, juris non ſervato, qua ratione debeat reſtitui: & quando. p. 63.

*Spurius*

An poſſit legare & teſtari. p. 926.

*Statutum*

Quando verificetur in caſu ficto. p. 283. c. 1.
Statuti vel conſuetudinis diſpoſitio an ultimæ voluntati, aut contractui æquiparetur. p. 471. c. 2. n. 11.
An à ſtatuto contrà certam perſonam facto poſſit appellari, vel ei objici exceptio. p. 720. c. 2. n. 21.
Omnia verba ſtatuti debent jungi & verificari, ut locum habeat. p. 805. c. 1. & 2.

*Stella.*

Petrus Stella Molinæi Præceptor, qualis. pagina 73. columna 2.

*Sterilitas*

Sterilitatis vel vis majoris cauſâ utrùm facienda ſit remiſſio. pag. 628. c. 1. 2.

*Stipulari.*

Stipulari an quiſque poſſit ſucceſſoribus ſuis etiam mediatis. p. 178. c. 2. n. 110.

*Stylus*

Fori quis eligendus. p. 633. c. 1.
Stylus & obſervantia fori ſequenda. pagina 708. columna 2. num. 162.

*Subditus.*

Utrùm ſubditi domino ſuo fidelitatem jurare teneantur. pag. 127. c. 2. n. 6.
Subditi non poſſident, ſed poſſidentur. p. 570. columna 1. n. 13.

*Subfeudum.*

Dominus utrùm poſſit retractu ſubfeudi uti tempore relevii durantis debiti. p. 264.
Subfeuda non à ſolo caſtro; ſed à toto feudo dominanti dependent. p. 271. c. 1.
Quid de ſubfeudis retentis à fideicommiſſario. p. 306. col. 2. num. 64.
Utrùm vaſſallus teneatur unire & incorporare ſubfeuda acquiſita. p. 308 c. 1. n. 68.
Subfeuda utrùm revocentur commiſſa ingratitudine vel felonia per infeudantem. pagina 519. columna 1. numero 97.
Subfeuda & cenſus utrùm & cui committantur propter ingratitudinem. p. 523. 524.
Prehenſio feudi an extendatur ad ſubfeuda. pagina 599. col. 1. num. 3.
An ſubfeuda ſint de pertinentiis feudi. *ibidem.*
De ſubfeudo prehenſo, & an ſubfeudatarius poſſit per manum ſupremam inveſtiri. 640. c. 1. n. 54.

*Subhaſtatio*

In publicis ſubhaſtationibus emptor cum ſolo judice negotium publice gerit. p. 726. c. 1. n. 22.
Forma unica earum debet eſſe in regno. pagina 917. columna 1.

*Subjectum.*

Talia ſubjecta qualia prædicata. p. 470. c. 1.

*Subinfeudare*

An poſſit vaſſallus. p. 570. c. 2. n. 16.

*Subquintum*

Pretii quandonam debeatur. pagina 811. columna 1. numero 81.

*Subſtitutio*

Per teſtamentum admittitur, ſi eſt approbata à parentibus. *ibidem.*

*Subtilitas*

Contra communem & æquam ſententiam, non eſt ſubtilitas admittenda. p. 237. c. 2.

*Subvaſſallus.*

Subvaſſallus enormiter offenſus à ſuo domino immediato liberatur ab illo & remanet vaſſallus domini mediati. p. 134. col. 1. n. 13.
Subvaſſallorum jura non ſunt de corpore manſionis principalis à qua dependent, unde non procedant ſoli primogenito. pag. 270. c. 2. n. 19.

*Succedere*

Quid jure Francorum vel jure Longobardo. pagina 284. columna 2.
Ex ſucceſſorio edicto immediate: ex jure tranſmiſſionis mediatè ſucceditur. p. 415. c. 1.

*Succeſſion*

*Fors que en ſucceſſion ou donation*, quomodò accipiendum. p. 135. c. 1. n. 7.

*Sumptus*

Quemadmodùm retineat vaſſallus & emphyteuta. pagina 86. col. 1.
Sumptus, labor, & opera utrùm ſint ſpecies ſumptûs pagina. 87. 88.
Ad perpetuam rei utilitatem ſumptus facti vel ſpeciali pacto, an repetantur per vaſſallum & emphyteutam. pagina 90. c. 2. n. 113.
Sumptuum ratio habenda inſpecto præſenti ſtatu, & quantùm fundus plus valet. *ibidem.*
Sumptus facti per patronum, pendente prehenſione feudi quomodò ei præſtandi. p. 103. c. 1.
Sumptuum differentia. p. 624. 625.

*Superficiarius*

Quis, & an cenſeri poſſit procurator domini. pagina 29. columna 2.

*Superior.*

Sententia lata contra ſubditos an noceat ſuperiori. pagina 551. c. 1. n. 28.
An contrà. *ibidem.*
Quomodò debeat jura dominicalia exercere. p. 636. columna 1. n. 32.

*Superioritas.*

Superioritatis jus remanet penès concedentem. pagina 78. c. 1. num. 48.

*Supplere.*

An habeat locum facultas ſupplendi juſtam æſtimationem, quamvis in permutatione ſit læſio ultrà dimidiam juſtæ æſtimationis. p. 395. c. 2.

*Supplex.*

Libellorum ſupplicum magiſtri qualem habeant juriſdictionem. p. 545. c. 2.
Succedens jure repræſentationis venit ex perſona propria. pag. 415. c. 2. n. 103.

*Summa.*

An majori ſummæ inſit minor. p. 559.
Quodnam verbum ſit. p. 561. c. 1.
Et quomodò debeat offerri. *ibidem.*

*Supremus*

Suprema juriſdictio tam eſt inſeparabilis à corona, quàm eſſentia rei à reipſa. p. 134. c. 2. n. 17.
Princeps ſupremus nec contrahendo, nec delinquendo poteſt jura dignitatis ſuæ minuere. *ibidem.*

*Suſpenſivus.*

Quando diviſio ſuſpenſivæ tranſeat in reſolutivam. pag. 38. col. 2.

*Suſpenſus.*

Ad tempus, eo elapſo, non indiget abſolutione pag 492. 493.
Factum à ſuſpenſo vel interdicto an valeat. 617.

*Sylva*

Si prehenſo feudo vaſſalli, dominus ligna ſylvæ cæduæ ſtatim vendiderit, & partem pretii receperit, & poſt ſupervenerit vaſſallus juſta ei offerens, utrùm venditioni factæ ſtare teneatur. p. 106. c. 2.



Digitized by Google

*Sylvanectenſis*
Conſuetudo declarata. p. 695. 696.

T.

TABELLIO non poteſt conficere inſtrumentum, niſi de eo quod cogatur à partibus, & ab eiſdem in ſui præſentia geritur. p. 169. c. 1.

*Tacitus.*
Tacitum non debet plus operari quàm expreſſum. pagina 208. c. 2. n. 9.

*Talis.*
Talem ſe probare debet qui vult admitti ut talis. pagina 231. c. 1. & 2.

*Temperatus*
Temperata corpora per ſubrogationem in eadem ſpecie perpetuantur & idem corpus cenſentur. pagina 101. columna 2.

*Temporalis.*
Temporalia Eccleſiarum ſunt de foro ſeculari. pagina 661. columna 2.

*Tempus.*
Quando momentum, & quando rata temporis debeat attendi. p. 102. c. 2. n. 22.
Tempus quomodò debeat computari. pagina 149. columna 1. num. 4.
Tempus an currat ignoranti. p. 618.

*Terminus.*
An dies termini computentur in termino. pagina 206. col. 2. num. 1.

*Terra.*
Ad quem ſpectent terræ carentes poſſeſſore. p. 660.

*Terriers*
Apud Gallos quinam libri. p. 158. 159.

*Territorium.*
Territorii dominus. p. 659.
Territorium accedit & ſubeſt caſtro. pagina 270. columna 1. num. 17.

*Tertius*
An poſſit redimere fundum, vel reditum pro alio. p. 811. col. 1. & 2.
Ad finem pœnæ vitandæ poteſt tertius etiam pro emphyteuta vel cenſuario offerre. *ibid.* n. 84.
Et generaliter ubi prodeſt creditori. *ibidem.*
Differentiâ inter tertium & principalem. pagina 49. columna 1.

*Teſtator*
Non poteſt onerare quatuor partes herediorum, nec partem primogeniti. p. 251. c. 1. n. 25.

*Teſtis*
Dominus advocare debet teſtes idoneos authoritate propria prehenſionem faciendo. p. 56. c. 2.

*Textualis.*
Literæ textuali nihil addendum. p. 198.

*Theſaurus*
Cur fructuarius nil habeat in theſauro invento in fundo ſerviente. p. 36. c. 2.
Theſaurus cedit domino utili & non directo. p. 623. columna 2. num. 48.
An theſaurus ſit pars feudi. p. 624. n. eod.

*Theſeus.*
Navis Theſei. p. 589. c. 2.

*Tiberius*
Gracchus qualis, & quid fecerit. p. 5. c. 2.

*Ticinenſis*
Collegium Ticinenſe, Univerſitas Papienſis. p. 91. c. 1. numero 116.

*Titulus.*
An fictus ſit in jure titulus. p. 75. c. 1.
Tutius eſt nullum oſtendere titulum quam defectivum. p. 177. c. 2. n. 106.
An feudum ſit titulus lucrativus. pagina 221. columna 1. numero 21.
An renovationis ſint tituli, an actus poſſeſſionis. *ibidem.* col. 2. num. 24.
Titulus putativus cum juſto errore facti quando ſufficiat ad præſcriptionem. *ibidem.*
Titulus quoties ad irritum, ſive ad non titulum recidit, reſtituenda eſt res cum fructibus. pagina 409. columna 2. numero 82.
Titulus collatorius & declaratorius. p. 661. c. 1.

*Tola*
Sextus Hebræorum judex quo tempore vixerit. pagina 589. col. 2.

*Toſtatus*
Alphonſus Toſtatus admirabilis Theologus univerſalis ſcientiæ Oceanus. *ibidem.*

*Totila.*
Oſtrogothorum Rex quo tempore Florentiam deſtruxerit. p. 8. c. 1.

*Traditio.*
An interveniente ficta traditione & vero titulo dominium transferatur. p. 75. c. 2. n. 37.
Ficta traditio utrùm à jure approbata. *ibidem.*
Qua ratione fingatur rei traditio. *ibid.*
Traditio neceſſaria cum ipſo contractu. pagina 323. columna 1.
Traditioni reali quemadmodùm æquipolleat uſusfructus. pag. 326. c. 1.
Traditioni reali æquipollet precarium, conſtitutum retentio uſusfructus. p. 326. c. 1.
Traditio clavium in præſentia rei ingreſſus emptoris, de licentia venditoris. *ibidem.*
Traditio inſtrumentorum. *ibidem.*
Qualiter intelligatur per traditionem inſtrumentorum dominium transferri. *ibidem.*
Tranſactione interpoſita ſuper feudo utrùm debeatur relevium, p. 405. c. 2. n. 67.

*Tranſmiſſio.*
Effectus tranſmiſſionis *mortuus ſaiſit vivum.* p. 415. columna 1. num. 102.
Per tranſmiſſionem, *mortuus ſaiſit vivum* an transferatur vera poſſeſſio, & verum dominium. *ibid.* c. 2.
An poſſit quis ex capite tranſmiſſionis repudiare & ex propria perſona adire. *ibidem.*

*Trecenſis.*
Declaratio conſuetudinis Trecenſis. pagina 835. columna 1. num. 9.

*Tresfonds*
Immediatum & ultimum dominicale directum dominium. pag. 767. col. 2.

*Tributum.*
Aliud tributa publica & functiones publicæ; aliud patrimonium, feudomanium Principis. pagina 825. columna 1. num. 74.

*Turba.*
Informatio per turbas quid. p. 287. c. 1.

*Turbatio*
Non eſt niſi de refutatione, vel negatione appareat. pag. 851. col. 1.

*Turpiter*
Accipienti quomodò condicatur. p. 471. c. 1. n. 8.

*Turpitudo.*
Non poteſt quis agendo allegare turpitudinem ſuam. p. 402. c. 1. n. 55.

*Tutela.*
Tutela Regis & cura utrùm finiatur pubertate. pagina 488. 489.
Tutelæ omnes ſunt electivæ. p. 864. c. 1.
Tutela extenditur non vi juriſdictionum; ſed vi actus privati & juris communis. *ibidem.* c. 2.
Dationes curatelæ & tutelæ ſunt de media juſtitia. pagina 914. col. 1.
Tutela utrùm fiat ſolo verbo, an conſtituatur à judice. pagina 917. c. 2.

*Tutor*
Et curator utrùm poſſint prehenſione feudali uti. pagina 40. col. 2.

Digitized by Google

Quandò Tutor præjudicare poſſit pupillo in jure commiſſi. 360. c. 1. n. 24.
An poſſit amortizare. p. 594.
An poſſit agere, inventario non facto. pagina 865. columna 1.
An unus ex duobus tutoribus appellans à ſententia poſſit acquieſcere pro parte ſua. p. 866.
Habens quatuor liberos, excuſatur à tutelâ. *ibidem.*
An Tutores poſſint cogere ad maturandum inventarium, aut *à partager* p 877 c. 1. n. 10.
Tutor an poſſit transferre poſſeſſionem per actum fictum. pag. 864. c. 2. n. 5.
Utrùm poſſit authoritate propria divertere pupillam à matre ad vitandas nuptias. p. 864 865.
Tutor qui vendidit, an poſſit retrahere. pagina 921. columna 1.

*Tzani*

Populi ubi ſiti. p. 8. c. 1 & 2
Duce Sitta victi & in Romani Imperii ditionem redacti. *ibidem.*

V.

VALVASSORES majores, valvaſſores, valvaſſini. pag. 260. c. 1. & 2.

*Vaſſallagium.*

An poſſit etiam Rex Franciæ transferre in alium majorem vaſſallagium merito domino, quantumvis ratione pacis obtinendæ. p. 49. c. 2.

*Vaſſallus.*

Juriſdictionem in vaſſallos qui domini habeant. p. 1.
Quænam vaſſalli debeant dominis ſuis pro dotandis filiabus, &c. p. 6. c. 1.
Vaſſallus in re feudali dominum ſuum verum & directum recognoſcit. at non in aliis ſuis bonis. *ibidem.*
An & quomodò cenſeatur procurator domini. p. 29.
De vaſſallo deportato & bannito. p. 42.
De vaſſallo profeſſo, vel ingreſſo monaſterium, pag 43. columna 1.
De vaſſallo diù abſente qui ignoratur, mortuus ſit an vivus. p. 43. c. 1 & 2.
Vaſſallus invitus non poteſt alii delegari etiam per Regem, vel favore pacis. p. 49. c. 2.
Vaſſalli poſſunt alienari cum univerſitate. pag. 50. columna 1. num. 29.
Quod non liceat vaſſallo viâ facti reſiſtere. pagina 60. columna 1.
Doctorum diſtinctio de hac re cur rejecta. *ibid.* c. 2.
Quatenùs vaſſallus poſſit reſiſtere injuſtæ prehenſioni domini. *ibidem.* & 61. c. 1.
Vaſſallus an poſſit à prehenſione appellare. pagina 66. columna 1.
Vaſſallus ligius an principaliter ſubjiciat perſonam ſuam domino, & conſequenter bona. pagina 70. columna 2. numero 9.
An poſſit agere interdicti loco actione in factum adversùs patronum & dominum p. 64 c. 1.
Argumentum an valeat de libertis ad vaſſallos, vel contra. *ibidem.*
An ſit juſtus vaſſallus, antequàm in fidem admiſſus ſit, & inveſtitus. *ibid.* & 63.
An ſit ſaiſitus contra dominum vaſſallus. pagina eadem, columna 1.
Vaſſalli & cenſuarii conditio an ſit adſcriptitia, aut ſervilis, an potius libera. p. 65. c. 1.
Vaſſallus ſubinfeudans an remaneat vaſſallus p. 94.
Vaſſallus quomodò poſſit probare moram ſuam. p. 103.
Vaſſallus ſuperveniens utrùm locationi feudi factæ per dominum ſtare teneatur p. 108. c. 1.
Utrùm vaſſallus teneatur inveſtituram renovare ſaltem à novo domino, & ſe vaſſallum recognoſcere. pagina 145. columna 1. n. 56
Si vaſſallus in provinciis remotis mortuus ſit, quemadmodùm dilatio hæc temporis connumeranda. pagina 149. col. 1.
Vaſſallus quando propriè dicatur. pagina 151. columna 1. numero 11.
Utrùm vaſſallus vaſſalli mei ſit meus vaſſallus. *ibidem.*
Vaſſallus antiquus an teneatur facere novum catalogum. pag. 555. c. 2.
An ad clientelarium rerum & jurium declarationem. *ibid.*
Vaſſallæ Eccleſiæ an ſufficiat ultimam inveſtituram oſtendere. p. 177. c. 2. n. 106.
Vaſſallus ſi non tradat catalogum feudi, intra quod tempus poſſit patronus feudum prehendere. p. 179.
An facere debeat fructus ſuos. *ibidem*
Vaſſalli plures ejuſdem feudi an teneantur in ſolidum collectivè præſtare unum catalogum. p. 180. c. 1
Vaſſalli ceteri an poſſint imputare integrum catalogum patrono traditum ab uno ex eis. pagina 181. columna 1. & 2.
Vaſſallus an teneatur in catalogo cuncta ſigillatim declarare, quamvis à prædeceſſoribus hoc non fuerit exactum p. 212. col. 1.
Quid ſi vaſſallus novus non poſſideat, nec dolo deſierit poſſidere, an quæ in veteribus catalogis continentur ea ſpecificare & agnoſcere debeat. *ibidem.* & 213.
An patronus vaſſallo teneatur de evictione. *ibidem.* columna 1. & 2.
Vaſſalli moventes à manſione principali non poſſunt alii adjudicari. p. 270. c. 1. n. 18.
Vaſſallus nunquid poterit ſolus ſine curatore adire patronum, vel inducias fieri poſtulare vel juſta offerre, notificare &c. p. 378. c. 2.
Vaſſallus utrùm poſſit exigere à patrono cautionem de reſtituendo relevio indebito. pagina 402. columna 1. numero 56.
A patrono utrùm cautionem exigere poſſit vaſſallus de reſtituendo relevio indebito. p. 402. c. 1. n. 56.
Negatio feudi extrajudicialis utrùm noceat neganti vaſſallo. p. 105. c. 1. & 2.
An poſſit pœnitere vaſſallus. *ibidem.*
Adverſus ingratum vaſſallum an poſſit incipere dominus à manus injectione. p. 508.
Pendente lite ſuper commiſſo, utrùm vaſſallus maneat in poſſeſſione. *ibidem.* & c. 2.
Ad probandam ingratitudinem vaſſalli quot teſtes requirantur. p. 513. c 1.
Alienata per vaſſallum ante ingratitudinem ab eo admiſſam, utrùm ſuperveniente ingratitudine revocentur p. 518.
Servitutes & hypothecæ & ſimilia onera utrùm revocentur per ingratitudinem vaſſalli. p. 519. c. 2. n. 98.
Vaſſallus ingratus utrùm augmenta & melioramenta perdat. p. 523. c. 1. n. 116.
Vaſſallus ingratus cur deterioris ſit conditionis, quàm malæ fidei poſſeſſor. *ibidem.* c. 2.
Violans uxorem domini vaſſallus feudum amittit, concubinam violans non amittit. p. 532. c. 1. n. 155.
Vaſſallus ignorans ſi aſſallierit dominum, utrùm feudum amittat. p. 534. c. 2. n. 165.
Vaſſallus alimenta patrono ſuo non præſtans, eaque denegans utrùm, ex eo, feudo privandus ſit? pagina 535. columna 1. num. 160.
Vaſſallus ligius an plus aſtringatur quàm non ligius. pag. 538. c. 2. n 179.
Abutens feudo vaſſallus utrùm feudo privetur. *ibidem.*
Vaſſallus ingratus utrùm etiam in alieno ſit puniendus quàm in feudo amittendo. p. 539. c. 1 n. 181.
Vaſſallus negans qualitatem unam domini an feudum amittat. p. 546. c. 1. n. 5.
An vaſſallus abnegans teneatur ad cautionem pag. 547. col. 1. num. 10.
Sententia in vaſſallum lata utrùm noceat patrono. pagina 548. num. 16.
Vaſſallus quandonam teneatur nominare dominum in judicio. p. 551. c. 1. n. 27.
Vaſſalli oblatio poſteriori abſorbetur mora. p. 557.
Vaſſallus modicum offerens aut moderatum, audiendus. p. 561. col. 1.



igitized by Google

Vaſſallus an poſſit excludere locatorem & emptorem fructuum. pag. 565. col. 2.
Vaſſallus recognoſcens ab alio & jura ei præſtans non præjudicat vero patrono ignoranti, nec in proprietate, nec in poſſeſſione vel quaſi. p. 569. & 570.
Vaſſallus an poſſit ſubinfeudare. p. 570. c. 2.
Vaſſallus non poteſt in Gallia inveſtituram petere per procuratorem etiam ſpecialem, niſi ex cauſa juſti impedimenti. pagina 656.
Vaſſallus quando debeat agnoſcere vel inficiari patronum. p. 629 c. 1. & 2.
Vaſſallus quo reſpectu dominum recognoſcat. pagina 637. columna 2.
Vaſſallus in qua manſione offerre debeat ſi, plures dominos habeat. p. 648. col. 2. n. 8.
Vaſſallus antiquus quis dicatur. p. 655.
De vaſſallo qui ſuis ſumptibus colit, non per vaſſallum. p. 624. col. 2.
Quo ſenſu vaſſalli vocentur domini p. 768. c. 1.

*Vbertas*

Præcedens aut ſequens cladem mediam ſupplet. pag. 824. c. 1. num. 63.

*Vectigal*

Acquiſitorum ceſſat in ſucceſſione deſcendenti. p. 123.

*Vectigalis*

Ager quid. p. 671. c. 1.

*Velum*

Regium aut ſignum ſoli Principi reſervatum, & privatis ſemper interdictum. p. 687. c. 1.

*Vendicare.*

*Vendicare liceat.* An iſta verba importent executionem dominii. p. 439. c. 2.

*Vendere.*

Vendens duobus an incidat in crimen falſi. pagina 440. columna 2.
Vendens hereditagium, an dicatur vendere res ſingulas. pagina 446.
Vendito jure omni ad feudum, an debeatur relevium. p. 447. c. 1. num. 40.
Quid de vendente vilius donationis cauſa. pagina 451. col. 2. num. 54.
Vendens in dolo an teneatur de evictione. pagina 918. columna 1.
An juſta ignorantia venditoris eum excuſet. pagina 919. columna 1.
An evictio legalis excuſet vendentem à dolo. *ibidem.*

*Venditio.*

Quid de venditione facta conſenſu patroni. pagina 294. columna 2.
Quandonam diſtributio pretii faciat eſſe plures venditiones, quando non. p. 296. c. 1.
Quid in venditione facta, ſi patronus inveſtire voluerit. pag. *ead.* col. 2.
Venditio juris redimendi feudum an cadat in retractum feudalem. p. 319. c. 2.
Venditio conditionalis quid? p. 328.
Statutum loquens de venditione an intelligatur de valida. p. 335. c. 1. n. 50.
An ipſe venditor intercedere poſſit retractui. *ibidem.*
An venditio facta cum remiſſione pretii ſit venditio. p. 336. c. 1. num. 55.
An res tantùm valeat quantùm vendi poteſt. *ibidem*, col. 2. num. 56
Quid de conſentiente venditioni. pagina 338. columna 1.
Venditionis perfectio quotuplex p. 347. c. 2.
Venditio, aut permutatio ſi ob dolum feudi fuerit reſciſſa, utrùm debeatur relevium. p. 401. & 402.
De venditione & permutatione ſub pacto præambulæ ſubhaſtationis p. 405 c. 1. n. 66
Quid de venditione ſub pacto redimendi ad certum tempus. p. 457. c. 2. n. 8.
Nulla jura dominicalia debentur ex venditione nulla, vel annullata. *ibid.*
Venditio an ſit ſine pretio certo. pagina 451. columna 2. num. 54.
Venditio rei facta mediante certa ſumma & reditu etiam non redimibili ſuper eadem re an cenſeatur in totum venditio. p. 457. c. 2. & 458. c. 1. n 81.
Quare venditio non debeat fingi duplex. *ibid.*
Venditionem domus pro centum inter, & vendicationem domus, quæ ſit differentia. pagina 459. columna 2. numero 80
Venditionis à verbo an contrahentes incipiant quid referat. *ibidem.*
Venditionis verbum quotupliciter ſumptum. pagina 732. & 733.
De venditione pura. p. 737. c. 1. n. 40.
De venditione in diem. *ibidem*, c. 2. n. 47.
De venditione facta ad modicum tempus. pagina 738. columna 1. num. 47.
De promiſſione vendendi, & utrùm laudimia ex caſu debeantur. p. 742.
Differentia venditionis & promiſſionis de vendendo. *ibidem*, col. 2.
Ex venditione ſive recuperatione quæ fit ex re pacti, utrùm laudimia debeantur. *ibidem.*
Venditio ad luendam communionem non eſt conqueſtus. pag. 877. c. 2. n. 20.
Venditor an teneatur ad cuſtodiam rei ante venditionem. p. 12. col. 1. & 2.

*Venditor.*

Venditor an poſſit rem vendicare, emptore infra modicum tempus fallente p. 440. c. 2. n 17.
Venditor an poſſit retractum impedire. pag. 453. columna 2. num. 64.
Venditor vili, eget; emptor carè abundat. pag. 898. col. 1.

*Venterolles*

*Et ſurventons.* p. 718. c. 2. n. 6.

*Verbum.*

Accipienda ſunt verba pro ratione materiæ ſubjectæ. pagina 58.
Verba in dubio an & quomodò demonſtrent vel limitent. pag. 183. c. 2. n. 7.
Verba quando ſint taxativa, vel demonſtrativa. p. 280. 281.
Tolerabilius verba ſuperfluere, quam à natura actus deviare. p. 294. c. 1. n. 5.
Vana ſubtilitas in captione verborum verſatur. pagina 320. col. 1.
Verba non debent operari in dubio ultrà naturam rei ſubjectæ. p 386. c. 2. n. 5.
Verba geminata plus operantur quàm ſimplicia. pagina 421 col. 2.
Verba directa quæ ac quotuplicia. pagina 439. columna 1. num. 12.
Verba etiam futuri temporis quæ ſonant in executionem facti, quænam inducant & præſupponant. *ibidem.*
Materiæ ſubjectæ cedunt verba. pagina 524. 525.
Verba mixta *ibidem.*
Verbum omne debet de aliquo operari. pagina 580. columna 2. num. 14.
Rejiciendæ captiones & decipulæ verborum. pagina 650. columna 1. & 2.

*Veſuntinus.*

Veſuntina profectio. p. 841. c 2.

*Viage.*

An creditor mariti poſſit, *faire ſubhaſter le viage du mary ſur les biens de la femme*, vel ſolum capere fructus naſcentes. pag. 870 columna 1.
An poſſint creditores vendere, *le viage du Curé, ou temporel de ſa cure.* ibidem, columna 2.

*Vicarius.*

Commiſſus à Vicario generali tempore peſtis, poteſt recipere teſtamentum peſte laborantis. pagina 863. columna 2. num. 9.

*Vicinitas.*

Vicinitas actuum quomodò faciat mutuam correlationem præſumi. p. 461. c. 1. n. 91.

Digitized by Google

*Videbitur.*

Iſtud vocabulum per ſe ſtans de arbitrio boni viri intelligitur. pag. 784. col. 1.

*Vidua.*

An vidua jure doarii fruens media prædiorum prædefuncti viri, poſſit uti prehenſione feudali & aliis juribus dominicis in feuda independentia. pag. 50. col. 1.

Vidua feudum adquirentis utrùm pro ſua parte, mortuo marito, debeat relevium. pagina 426. columna 2. numero 142.

Viduam violans domini an feudo privetur. pag. 572. col. 1. num. 157.

Vidua minor 25.] annis renuntians communioni, poteſt reſtitui; ſed ſi acceptaverit & omnia pertractaverit, non debet reſtitui. pag. 874.

Vidua vendens propriam domum, durante continuatione communionis ſi non cavit de pretio collocando, illud pretium auget communionem. *ibidem.*

Actus legitimus eſt cum vidua renuntiat communioni, *& ſe tient à ſes conventions.* pagina 87. columna 1. n 7.

Vidua defuncti qui habebat liberos ex primo matrimonio, *faiſant partage avec eux*, an ſolvat communionem conſuetudinariam inter ſe & proprios filios. pagina 877. col. 1. num. 11.

Vidua utrùm poſſit retrahere ab heredibus defuncti fundum retractum ex latere ipſius viduæ. pagina 924. columna 1.

Cur non debet relevium. *ibidem.*

*Vigilare*

Et dormire quo ſenſu domino liceat. pagina 32.

Vigilandi verbum in jure. pagina 645. col. 1.

An patronus vigilet ipſo jure. *ibidem.*

*Vindex.*

Dei vendicis invocatio. pagina 825. columna 2. numero 74.

*Vinea*

Si feudum totum in vineis conſiſtat, ad quem pertineant fructus. pag. 100. col. 1. n 11.

*Vir.*

Clauſula quâ vir in contractu matrimonii facit ſua propria conquæſtus, non valet, niſi de conſenſu eorum quorum intereſt. pagina 883. col. 1.

Vir aut uxor ſuperſtes excludit fiſcum, alterutro moriente ſine heredibus. p. 900.

Vir & uxor nullum contractum reciprocum facere poſſunt niſi ex neceſſitate. pagina 908. col 1 n. 6.

Nec in contractum matrimonii reſervare ſibi invicem poſſe donare. *ibidem.*

Vir non poteſt dare uxori, nec ejus heredibus. *ibidem*, col. 2. num. 15.

Viro moriente ante fructus propriorum ſuorum collectos, non debetur viduæ mediaſeminum & laborum. pagina 908. & 909.

*Viromanduanus.*

Viromanduana conſuetudo. pagina 709. columna 1. numero 164.

*Vis.*

Utrùm vis majoris causâ facienda ſit remiſſio. p. 628. c. 1. numero 9.

*Vivarium.*

De vivariis fundi impediti. pagina 692. columna 2. numero 47.

*Ultra*

Dictio an æquiparetur ſimplici dictioni *amplius*. pagina 602. c. 2. n. 3.

*Unicus.*

Filius unicus an poſſit eſſe donatarius inter vivos & heres. pagina 865. c. 1.

*Unitus.*

Unita per vaſſallum fundo feudali, fiunt idem fundus, ſed quæſtio eſt an recipiant qualitatem feudalem. pagina 72. col. 2. n. 20.

Differentia eorum quæ facto hominis, & natura uniuntur. *ibidem.*

*Voluntarii*

Data cur non veniant in legalibus ſumptibus. pagina 345.

*Voluntas.*

Solus Deus in mentem & voluntatem hominis poteſt. pagina 233. c. 1. n 18.

In omnibus concernentibus futuram ſucceſſionem, voluntas eſt ambulatoria. pagina 242. c. 2. n. 53.

Utrùm ſtatuti vel conſuetudinis diſpoſitio æquiparetur ultimæ voluntati, aut contractui. pagina 471. columna 1. numero 11.

Pendente conditione cur non caveatur niſi in ultimis voluntatibus. *ibidem.*

Voluntas format & diſtinguit omnes actus. pagina 535. col. 1. num. 166.

Voluntas limitata utrùm præſumi debeat. pag. 632. columna 1. num. 4.

*Urbanitas.*

Quæ ex urbanitate fiunt, non præjudicant. pag. 56.

*Uſufructuarius*

An jus prehendendi tranſeat ad uſufructuarium & colonum ad longum tempus. pag. 32.

An debeat frui per manus ſuas. pag. 33.

Uſufructuarius abutens an privetur uſufructu. pagina 34. columna 1.

Utrùm uſus fundi conſolidati, cedat illi quamdiù durat uſusfructus. pag 38 c 1.

Uſufructuarius quomodò habeat juris ſui dominium. pag. 95. col. 1. & 2.

Uſufructuarius an teneatur de omni culpa etiam in omittendo. p. 110 col 2. n. 110.

Uſufructuarius an ſit propriè procurator. pag. 359. col. 2. num 20.

Negatio proprietarii utrùm noceat uſufructuario. p. 519. c. 1. num. 96.

Quomodò conſulatur uſufructuario. pagina 604. columna 2. num. 6.

*Uſusfructus.*

An conſtitutio uſufructus impediat dominium jura dominicalia exercere. pagina 48. columna 1. numero 21.

Uſusfructus non finitur profeſſione ſanctuarii. p. 594. 595. c. 1. num 82.

Uſufructu feudi retento per donatorem, an relevium ſolvendum ſit per eundem donatorem an verò per donatarium. p. 409. c. 1. n. 155.

Uſufructu finito, an finiatur & poſſeſſio. pagina 540. columna 1.

Vendito uſufructu domus quæ corruit caſu, an hoc cedat in lucrum venditori, vel in damnum. pagina 897. columna 2.

*Uſura*

Uſura beſſis. p. 374. c. 1. num. 17.

Uſuræ cur non poſſint permitti auctoritate Papæ etiam ex quavis cauſa, ipſis etiam Judæis. pagina 115. col. 2. num. 17. & pag. 116.

Quædam lucrativæ, quædam compenſatoriæ. *ibidem*, 116.

*Uſus.*

Certus uſus quandonam implicet contrarium uſum. pag. 56. col. 1.

Uſus privatorum eſt abuſus imperitorum. pag. 569.

*Uti poſſidetis.*

Interdicto *uti poſſidetis* utrùm adversùs ſocium vel coheredem de toto feudo inveſtitum ſocius vel coheres uti poſſit. p. 413. c. 2. n. 96.

*Vulquecinum.*

Mos ſeu conſuetudo Vulquecini qualis, & unde ita nominatus iſte Comitatus Calvimontis p 145 c. 1.

Vulquecini feuda quomodò habita. pagina 108. columna 1.

*Uxor.*

Violans uxorem domini vaſſallus feudum amittit, concubinam

violant, non amittit. pagina 332. columna 1.
An valeat argumentum de uxore ad concubinam. *ibidem.*
Uxor an ſit ſponſa de præſenti. p. 466. c. 1.
In propriis uxoris plus juris habet maritus quam fructuarius, & quomodò. p. 477. c. 1.
Bona uxoris an cenſeantur data in dotem. *ibidem.*
Uxor poteſt eſſe ſola executrix teſtamenti mariti. p. 861. col. 1.
An poſſit teſtari ſine conſenſu mariti. pagina 867.
An poſſit ut conjuncta perſona ſuſcipere defenſionem mariti abſentis. pagina 868.
Confeſſio viri recepiſſe dotem uxoris, non nocet heredibus illius uxoris, nec ejus ſcriptura, niſi probetur facta ante obitum uxoris. pagina 869.
An propria uxoris poſſint vendi pro debito perſonali ſolius viri. pagina 870.
Uxor ſecunda habet tantùm quartam propriorum in doario & quare. pag. 896. columna 1.
Eſt tantùm fructuaria & non domina doarii. *ibidem.*
Si vendat jus ſuum doarii, heredes ejus poſſunt illud habere *pour le prix.* ibid. columna 2.
Uxor an poſſit repetere dimidium pretii redemptionis heredii à marito factæ, conſtante matrimonio. pagina 900.
Honor factus à marito uxori ut heredes ſine ejus conſenſu non diſponant, non prohibetur. pagina 907. col. 1. & 2.

Z.

ZOROASTRIS Magia divinorum ſcientia eſt atque cultus qua imbuuntur Perſarum Regum filii. pagina 331. col. 1. num. 153.

*Finis Indicis primi Tomi.*

---

## EXTRAIT DU PRIVILEGE DU ROY.

LOUIS, PAR LA GRACE DE DIEU, ROY DE FRANCE ET DE NAVARRE : A nos amez & feaux Conſeillers les Gens tenans nos Cours de Parlement, Grand-Conſeil, Requeſtes de noſtre Hoſtel & de noſtre Palais à Paris, Baillifs, Seneſchaux, Prevoſts, leurs Lieutenans, & à tous autres nos Juſticiers qu'il appartiendra ; Salut. JEAN BAPTISTE COIGNARD Imprimeur & Marchand Libraire à Paris ; Nous a fait remontrer qu'il auroit cy-devant acquis une part au Privilege du Livre intitulé *Caroli Molinæi Iuriſconſulti Opera*, qu'il voudroit reimprimer, s'il Nous plaiſoit luy vouloir accorder nos Lettres ſur ce neceſſaires. A CES CAUSES, deſirant traiter favorablement ledit Expoſant, eu égard au merite de l'Ouvrage, & à la grande dépenſe qu'il faut qu'il faſſe pour une entrepriſe de cette conſequence, Nous luy avons permis & permettons d'imprimer & faire reimprimer ledit Ouvrage tout autant de fois qu'il ſera neceſſaire pendant le temps & eſpace de trente années, à compter du jour qu'il ſera achevé d'imprimer pour la premiere fois, en telle marge & caractere qu'il voudra : Faiſant tres expreſſes inhibitions & defenſes à tous Marchands Libraires Imprimeurs & à tous autres de quelque qualité & condition qu'ils ſoient, d'imprimer ou faire imprimer contrefaire ou alterer leſdits Livres, les vendre ny les diſtribuer par toutes les Terres & Seigneuries de noſtre obeyſſance d'autre impreſſion que de celle dudit Expoſant, à peine de trois mil livres d'amende, appliquable un tiers à Nous, un tiers à l'Hoſpital General, & l'autre tiers audit Expoſant, de confiſquation des exemplaires contrefaits, & de tous dépens dommages & intereſts, à la charge de mettre deux exemplaires deſdits Livres en noſtre Bibliotheque publique, un en celle du cabinet de nos Livres en noſtre Chaſteau du Louvre, & un en celle de noſtre amé & feal Chevalier Chancelier de France le ſieur d'Aligre avant que de les expoſer en vente, à peine de nullité des Preſentes : SI VOUS MANDONS que du contenu en icelles vous faſſiez & ſouffriez joüir & uſer pleinement & paiſiblement ledit Coignard & ceux qui auront droit de luy, ſans ſouffrir qu'il leur ſoit donné aucun empeſchement : VOULONS qu'en mettant au commencement ou à la fin de chacun deſdits livres copie deſdits Preſentes ou extrait d'icelles, elles ſoient tenuës pour bien & deuëment ſignifiées, & que foy y ſoit ajoûtée & aux copies collationnées par l'un de nos Amez & Feaux Conſeillers Secretaires comme a l'Original : MANDONS au premier noſtre Huiſſier ou Sergent ſur ce requis, faire pour l'execution des Preſentes tous exploits, ſaiſies, & autres actes requis & neceſſaires, ſans pour ce demander autre permiſſion, nonobſtant toutes oppoſitions ou appellations quelconques, clameur de Haro, Charte Normande, priſe à partie, & Lettres à ce contraires dont nous nous reſervons la connoiſſance & à noſtre Conſeil : CAR tel eſt noſtre plaiſir. DONNE' à Saint Germain en Laye le vingt-troiſiéme jour de Janvier l'an de grace mil ſix cens ſoixante ſeize, & de noſtre regne le trente quatriéme. Par le Roy en ſon Conſeil. DESVIEUX.

*Regiſtré ſur le Livre de la Communauté le premier Février 1677.* Signé D. THIERRY, Syndic.

Ledit Coignard a aſſocié audit Privilege Denys Thierry, Nicolas Pepingué, la veuve Damien Foucault, Jean Guignard, J. Cochard, Theodore Girard, Beſogne, Antoine Dezalliers & Charles Oſmond, pour par leſdits Aſſociez en joüir & uſer conjointement durant tout le temps porté par iceluy.

*Achevé d'imprimer pour la premiere fois le dernier jour de Iuin mil ſix cens quatre-vingt.*

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

A. PANDIMI
RESTAUR
D:
LIBRI - RO
Digitized by Google

Digitized by Google